

Т. М. ЛАВРИК, И. А. КАЛИНИНА, Р. В. КОСОВ

ДОГОВОРЫ В ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ: ОТДЕЛЬНЫЕ АСПЕКТЫ ИССЛЕДОВАНИЯ



Тамбов

Издательский центр ФГБОУ ВО «ТГТУ»

2023

Министерство науки и высшего образования Российской Федерации

**Федеральное государственное бюджетное
образовательное учреждение высшего образования
«Тамбовский государственный технический университет»**

Т. М. ЛАВРИК, И. А. КАЛИНИНА, Р. В. КОСОВ

ДОГОВОРЫ В ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ: ОТДЕЛЬНЫЕ АСПЕКТЫ ИССЛЕДОВАНИЯ

Утверждено Ученым советом университета
в качестве учебного пособия для магистрантов 1 курса
направления подготовки 40.04.01 «Юриспруденция»
очной и заочной форм обучения

Учебное электронное издание



Тамбов
Издательский центр ФГБОУ ВО «ТГТУ»
2023

УДК 347.44
ББК 67.4
Л13

Рецензенты:

Кандидат юридических наук, доцент,
директор Юридического института ФГБОУ ВО «ТГТУ»
Е. Е. Орлова

Кандидат юридических наук, доцент,
заведующий кафедрой гражданского права Института права
и национальной безопасности ФГБОУ ВО «ТГУ им. Г. Р. Державина»
Н. А. Иванова

Лаврик, Т. М.

Л13 **Договоры в предпринимательской деятельности: отдельные аспекты исследования [Электронный ресурс]: учебное пособие / Т. М. Лаврик, И. А. Калинина, Р. В. Косов. – Тамбов : Издательский центр ФГБОУ ВО «ТГТУ», 2023. – 1 электрон. опт. диск (CD-ROM). – Системные требования : ПК не ниже класса Pentium II ; CD-ROM-дисковод ; 1,4 Мб ; RAM ; Windows 95/98/XP ; мышь. – Загл. с экрана.**

ISBN 978-5-8265-2620-0

Проанализированы договоры, используемые в предпринимательской деятельности в РФ. Раскрываются основные комплексные правовые понятия, отражающие механизм реализации и использования договоров в договорных отношениях. Включена информация по обеспечению имущественных прав и интересов предпринимателей и разрешению гражданско-правовых споров.

Предназначено для магистрантов 1 курса направления подготовки 40.04.01 «Юриспруденция» очной и заочной форм обучения при изучении курса «Договоры в предпринимательской деятельности».

УДК 347.44
ББК 67.4

*Все права на размножение и распространение в любой форме остаются за разработчиком.
Незаконное копирование и использование данного продукта запрещено.*

ISBN 978-5-8265-2620-0

© Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования «Тамбовский государственный технический университет» (ФГБОУ ВО «ТГТУ»), 2023

ВВЕДЕНИЕ

Договор в современном обществе является важным регулятором гражданско-правовых, торговых, предпринимательских, организационных и иных отношений, складывающихся между субъектами предпринимательской деятельности. В процессе осуществления предпринимательской деятельности хозяйствующие субъекты заключают множество различного рода договоров общей направленности, однако особого внимания заслуживают договорные конструкции, имеющие специальный предпринимательский характер.

В настоящем пособии представлено исследование сферы договорных отношений, связанных с предпринимательской деятельностью. Рассмотрение указанных отношений обосновано тем, что обязательства, возникающие в области предпринимательского оборота, преимущественно зарождаются из договоров, что, в свою очередь, является следствием возрастания значения исследуемых отношений, которые рассматриваются через призму практической значимости и применимости. Исследуемые в учебном пособии договорные конструкции актуальны еще и с точки зрения эффективности применения договоров в предпринимательской деятельности.

Данное учебное пособие содержит систематическое изложение основных материалов учебной дисциплины «Договоры в предпринимательской деятельности», которая призвана дать более глубокие научные и практические знания магистрантам магистерской программы «Правовое обеспечение предпринимательской деятельности (Право и бизнес)». Каждая тема учебного пособия раскрывает наиболее важные аспекты заключения и содержания договоров в предпринимательской деятельности, их исполнение и прекращение, споры, связанные с исполнением предпринимательских договоров и ответственностью сторон. В пособии затрагиваются договоры, связанные с куплей-продажей, поставкой, арендой, подряда, возмездного оказания услуг и другие.

Также в качестве дополнительных материалов, расширяющих кругозор магистрантов в области обеспечения имущественных прав и интересов предпринимателей при разрешении гражданско-правовых споров, содержится информация: о вариантах досудебного урегулирования гражданско-правовых споров, в том числе с учетом оснований возникновения спора; досудебном и судебном порядке урегулирования спора о заключении или изменении договора; издержках и рисках судебных споров; роли арбитражного суда в разрешении предпринимательских споров.

Целью данного пособия является оказание помощи обучающимся магистратуры в получении научных и практических правовых знаний об общих положениях договорного права и договорах в предпринимательской деятельности, реализации и защите субъективных прав участников договорной предпринимательской деятельности, а также в поиске нормативных актов, необходимых для успешного выполнения аудиторной и самостоятельной работы.

В содержание пособия также включена информация, необходимая для подготовки к сдаче экзамена по дисциплине «Договоры в предпринимательской деятельности», в том числе вопросы для самопроверки и примерный перечень вопросов к экзамену. В пособии присутствует информация по выбору темы курсового исследования по дисциплине «Договоры в предпринимательской деятельности» с перечнем вариантов тем, требованиями по содержанию, правилами оформления курсовой работы.

1. ПРАКТИКА ПРИМЕНЕНИЯ ОТДЕЛЬНЫХ ВИДОВ ДОГОВОРОВ В ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Содержание понятия предпринимательской деятельности можно найти в статье 2 Гражданского кодекса Российской Федерации¹, один из основных посылов данного понятия заключается в том, что предпринимательская деятельность оказывается в сфере продажи товаров, оказания услуг и выполнения работ, пользования имуществом, из чего напрямую следует связь предпринимательской деятельности и договорных отношений. Действительно сложно представить осуществление предпринимательской деятельности без заключения договоренностей в устном или письменном виде. Кроме того, напомним, право осуществлять предпринимательскую деятельность предоставляется всем физическим лицам, получившим статус индивидуального предпринимателя, а также зарегистрированным в установленном законом порядке юридическим лицам. Соответственно сторонами в договорах в сфере предпринимательской деятельности должны быть или индивидуальные предприниматели или юридические лица.²

Основные виды договоров, используемые в предпринимательской деятельности, предусмотрены гражданским законодательством, однако, можно заключать договоры, не предусмотренные им, главное, – они не должны противоречить закону. В данной части пособия пойдет речь

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 01.07.2021) // Собрание законодательства РФ. – 1994. – № 32, ст. 3301.

² С 2019 года согласно Федеральному закону «О проведении эксперимента по установлению специального налогового режима «Налог на профессиональный доход» от 27.11.2018 № 422-ФЗ был введен, сроком на 10 лет, экспериментальный налоговый режим «Налог на профессиональный доход», позволяющий осуществлять предпринимательскую деятельность физическим лицам, получившим статус «самозанятых», не обладающих статусом индивидуальных предпринимателей. Большая часть информации, содержащейся в данном пособии, распространяется на лиц, имеющих статус «самозанятых», но отдельным аспектом для исследования не является.

о теоретических и, главное, практических аспектах некоторых разновидностей договоров, чаще всего используемых в предпринимательской деятельности, а именно о том, что предприниматель должен знать о договорных отношениях, на какие важные моменты следует обращать внимание при заключении договора. Многие причастные к предпринимательской деятельности сходятся во мнении, что сегодня предпринимательство выражается в сопротивлении окружающей среде путем принятия на себя риска ведения бизнеса, а это означает, что следует более внимательно относиться к отношениям, возникающим в ходе осуществления предпринимательского функционала.

Для начала следует уяснить, что в соответствии с законодательством признается договором. Согласно ст. 420 Гражданского кодекса договор – это соглашение двух или более лиц, направленных на возникновение, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей.³ При этом есть понятие существенных условий, которое означает буквально следующее, что в каждом договоре должны содержаться пункты, предусмотренные законом, и только при их наличии договор будет признан действующим. Остальная информация, содержащаяся в договоре, может быть дополнена по усмотрению сторон, осуществляющих предпринимательскую деятельность. К существенным условиям, как правило, относят предмет договора, сроки, цену, данные параметры варьируются в зависимости от квалификации договора. Квалификацией называется отнесение договора к определенному типу и виду, другими словами, договоры различаются по наименованию, сфере применения, содержанию и составу сторон.

1.1. ДОГОВОР КУПЛИ-ПРОДАЖИ И ЕГО ВИДЫ В ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Договор купли-продажи справедливо признается наиболее часто встречающимся договором в сфере предпринимательской деятельности, как в России, так и в зарубежных государствах. В соответствии с законода-

³ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 01.07.2021) // Собрание законодательства РФ. – 1994. – № 32, ст. 3301.

тельством договором купли-продажи признается договор, в котором одна сторона (продавец) передает в собственность другой стороне (покупателю) товары, а обязанность последней принять эти товары и уплатить за них денежные средства (цену).

В предпринимательской деятельности чаще всего используются следующие разновидности договоров купли-продажи: договор поставки товаров, договор поставки товаров для государственных и муниципальных нужд, договор контрактации, договор энергоснабжения, договор продажи предприятия.

На какие основные положения следует обратить внимание предпринимателю, чтобы деятельность, осуществляемая в рамках любой разновидности договора купли-продажи, являлась грамотной и финансово-прибыльной, пойдет речь ниже.

Первое правило – заключать договор в письменной форме, прописывая в нем все существенные для предпринимательской деятельности условия. Также если в рамках договорных отношений происходит общение с конкретным поставщиком, в договоре поставке должны быть представлены фирменное наименование и реквизиты именно данного поставщика. В практической деятельности встречаются случаи, когда переговоры ведет одно лицо, а когда дело доходит до оформления документов, в них фигурирует другое лицо, соответственно, договоренности могут быть нарушены, так как обсуждение проходило не с тем лицом, которое в итоге подписало договор.

Важно понимать имеет ли право подписи лицо, предоставившее договор. Таким правом, как правило, обладает руководитель организации на основании устава, непосредственно предприниматель, либо доверенное лицо, у которого должна быть доверенность на подписание документов. Каждая сторона имеет право запросить доверенность уполномоченного лица, чтобы удостовериться в соблюдении требований законодательства. Если договор подпишет лицо, не имеющее подобных прав, и при этом, например, состоится отгрузка товаров, то основания для возмещения их стоимости не будет.

Кроме того, необходимо обратить внимание на предмет договора, полностью ли совпадает предварительная договоренность с зафиксированным на бумаге вариантом.

Согласно ст. 506 Гражданского кодекса РФ **договор поставки** – это договор, по которому «Поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки, производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием».⁴ В этой связи договор поставки, как правило, применяется для урегулирования взаимоотношений между профессиональными участниками, занимающимися производством и оптовой торговлей, и для прояснения подобных отношений грамотным шагом будет являться отражение конкретной цели приобретения товара в договоре поставки и в счете на оплату товара.

Договор поставки будет считаться заключенным, если в нем будут определены наименования, количество и ассортимент товаров. В соответствии с действующим законодательством согласование ассортимента осуществляется по соглашению сторон, если оно не достигнуто между сторонами, то «товары должны быть переданы покупателю в ассортименте исходя из потребностей покупателя, которые были известны продавцу на момент заключения договора»⁵. К существенным условиям договора поставки относятся предмет, цена, сроки и периоды поставки. Правильно совершать подобную сделку путем заключения договора поставки в письменной форме с подобным перечислением всех существенных условий, тем не менее, законодательно закреплена, в соответствии со ст. 432 и 434 Гражданского кодекса РФ, возможность согласования сторонами существенных условий, путем составления нескольких документов, например, в спецификациях, товарных накладных, дополнительных соглашениях, приложениях, выступающих частью договора поставки.

⁴ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 01.07.2021) // Собрание законодательства РФ. – 1994. – № 32, ст. 3301.

⁵ Там же.

Предмет договора поставки должен быть отражен в отдельном пункте, а также спецификациях договора⁶. С целью конкретных идентифицирующих признаков товара, необходимо указать его вид, например, бумага, скотч, ручки, карандаши, а также количество и единицы измерения. Установление подобных параметров позволит в нужный момент выявить недостачу товара, его несоответствие заявленным требованиям покупателя, подтверждение факта поставки в полном объеме, необходимого качества, т.е. важно грамотно идентифицировать товар в документах, чтобы избежать вероятных недоразумений.

Договоры поставки заключаются в письменной форме и стандартно содержат фразу о том, что любые изменения положений указанного договора требуют письменной формы, однако, в практической деятельности стороны могут совершать конклюдентные действия⁷ в отношении порядка исполнения договора, например, в момент приемки товара, уполномоченные представители сторон могут изменить порядок приемки и фактически осуществляют приемку в иных условиях, не так как предусмотрено договором. Таким образом, стороны изменяют договор своими конклюдентными (реальными, практическими) действиями, без письменного согласования, и это законно. Положения ст. 161 Гражданского кодекса РФ говорят о том, что даже если предусмотрена письменная форма, стороны могут изменить положения этого договора путем устной сделки в том случае, если эта сделка исполняется немедленно.

Для договора поставки характерно наличие гарантийных обязательств. Ключевым моментом будет являться возможность покупателя предъявить требования напрямую к производителю оборудования, однако, на практике покупатель не всегда имеет доступ к производителю, как правило, между ними фигурирует еще продавец, а иногда несколько продавцов либо поставщиков (дилеров). Следствием является то, что исполнение

⁶ Спецификация – это документ, содержащий сведения о наименовании товара, количестве, цене, сумме НДС, итоговой сумме.

⁷ Конклюдентные действия (от лат. *Concludo* – заключаю, делаю вывод) – это действия лица, которые показывают его желание вступить в правоотношения (совершить сделку), но не в форме устного или письменного волеизъявления, а поведением, по которому можно сделать заключение о таком намерении.

гарантийных обязательств невозможно поставщиком оборудования, если он не является производителем. В таком случае договор должен содержать заверения и гарантии, в том числе может содержать прямое обязательство поставщика о получении гарантийных обязательств от производителя оборудования и о предоставлении этих прав по гарантии покупателю. Если со стороны покупателя обязательства зачастую заключаются в оплате приобретенного оборудования, то со стороны поставщика это как раз гарантийные обязательства и возможность исправления недостатков, имеющих-ся в оборудовании.

В соответствии с законом качество поставляемого товара должно соответствовать условиям договора, если подобная информация в договоре отсутствует, то товар должен быть пригоден для использования в целях, в которых подобного рода товар обычно используется. Правильным будет являться указание в договоре фразы «качество поставляемого товара должно соответствовать требованиям стандартов либо технических условий».

Для определения количества и качества товара, полученного по договору поставки, необходимо правильно выявить момент приемки товара. Если приемка осуществляется самовывозом со склада поставщика, то поставщик должен предоставить возможность покупателю ознакомиться с товаром для выявления вероятных дефектов. Если объемы товара велики, и физически нет возможности в момент отгрузки осмотреть его полностью должным образом, покупателю необходимо предоставить дополнительный срок, в течение которого он должен произвести проверку качества товара. Правильным вариантом разрешения подобной ситуации будет являться предоставление возможности предусмотрения подобного срока в договоре поставки, разумным сроком проверки качества товара можно установить 5 – 10 календарных дней с даты получения товара. В этот же период покупатель, при необходимости, должен направить претензию с приложением документальных доказательств ненадлежащего качества товара. В случае отсутствия претензий со стороны покупателя в установленный срок, товар считается полученным в надлежащем качестве и в полном объеме, обмену и возврату не подлежит.

Традиционно в момент передачи товара стороны оформляют и подписывают документ – счет-фактуру, подтверждающий факт передачи товара надлежащего качества и количества. Данный документ может являться доказательством свершившейся сделки.

Товар, имеющий ненадлежащее качество, подлежит возврату. Наличие ненадлежащего качества должно быть доказано покупателем. Для избежания спорных ситуаций, можно рекомендовать указывать в договоре фразу о том, что «товар подлежит возврату только в случае, если ненадлежащее качество возникло по вине поставщика». При этом вина поставщика может быть доказана независимой экспертизой и расходы на ее проведение возлагаются на поставщика, если результаты экспертизы подтвердят его вину, в ином случае все расходы ложатся на покупателя. Подобного рода условие является выгодным и справедливым для обеих сторон.

В случае, если доставка товара осуществляется по адресу покупателя силами поставщика, необходимо ее четкое согласование в договоре поставки, это позволит минимизировать риски непринятия покупателем товара в согласованный день и невозможность безосновательно отказаться от передаваемого товара надлежащего качества.

Договор энергоснабжения – это договор, по которому энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединительную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.⁸

Договор энергоснабжения в предпринимательской деятельности так же как и у физических лиц относится к категории публичных договоров, что по сути своей означает, что он должен быть заключен со всеми,

⁸ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 01.07.2021) ст. 539// Собрание законодательства РФ. – 1994. – № 32, ст. 3301.

кто обратится к продавцу энергии и при заключении подобного договора продавец не в праве оказывать кому-либо предпочтение. Вероятность отказа возможна только в тех ситуациях, когда техническая возможность энергоснабжения отсутствует. Однако, возможно подключение в виде технологического присоединения энергопринимающего устройства покупателя энергии в сетях энергоснабжающей организации.

Основные споры, возникающие между сторонами рассматриваемого договора, касаются формирования стоимости энергии, расторжения договора энергоснабжения, корректировки условий договора при изменении законодательства.

Говоря о стоимости энергии в публичном договоре энергоснабжения, необходимо отметить, что согласно законодательству цена товаров, работ или услуг должна быть одинаковой для потребителей соответствующей категории. Однако, для рассмотрения стоимости энергии для юридических лиц по договору энергоснабжения необходимо понимать, что равенство положения всех покупателей заключается в урегулировании ценовых условий с ее продавцом, т.е. категории потребителей могут быть определены, исходя их объективных критериев, в том числе связанных с личностными характеристиками потребителей.

В вопросе расторжения договора энергоснабжения продавцом есть несколько нюансов. Во-первых, есть мнение, что односторонний отказ продавца от исполнения публичного договора недопустим вне зависимости от оснований отказа, так как публичный договор после его расторжения снова подлежит обязательному заключению по требованию потребителя. Однако, судебная практика показывает, что подобное расторжение договора допустимо, если право на такой отказ содержится в отраслевом законодательстве (газо-, водо-, теплоснабжения и т.д.).

Говоря о возможных корректировках условий публичного договора энергоснабжения в случае изменения закона необходимо обратить внимание, что положения договора могут приводиться в соответствие при наличии такой необходимости.

Сфера государственных и муниципальных закупок, использующая в процессе обеспечения нужд государства, субъектов и муниципальных образований, осуществляется договором **поставки товаров для государственных и муниципальных нужд**, является направлением развития и поддержки субъектов малого и среднего предпринимательства предусмотренного Стратегией развития малого и среднего предпринимательства в Российской Федерации на период до 2030 года.⁹ В данной сфере основной задачей является расширение доступа малых предприятий к закупкам.

По договору поставки товаров для государственных и муниципальных нужд поставщик-предприниматель обязуется на основе и во исполнение государственного контракта передать в обусловленный срок государственному заказчику производимые или закупаемые им товары, предназначенные для государственных нужд, а государственный заказчик обязуется принять товары и оплатить их. Под государственными нуждами принято понимать потребности РФ и субъектов в продукции, необходимой для решения задач жизнеобеспечения, обороны и безопасности, для реализации государственных целевых программ, обеспечивающихся за счет средств бюджетов и внебюджетных источников.

Отношения, возникающие в процессе осуществления поставки товаров для государственных и муниципальных нужд, урегулируются, в том числе правилами о договоре поставки, если иное не предусмотрено Гражданским кодексом РФ, а также нормами специального законодательства.¹⁰ В этой связи при заключении указанного договора сначала действуют специальные нормы, затем – нормы договора поставки, далее – нормы договора купли-продажи.

⁹ Утверждена распоряжением Правительства РФ от 02.06.2016 № 1083-р // Собрание законодательства РФ. – 2016. – № 24, ст. 3549.

¹⁰ О поставках продукции для федеральных и государственных нужд № 60-ФЗ от 13.12.1994 // Российская газета. – 1994. – № 34, ст. 3540; О государственном материальном резерве № 79-ФЗ от 29.12.1994 // Российская газета. – 1995. – № 11-12 ; О государственном оборонном заказе № 275-ФЗ от 29.12.2012 // Российская газета. – 2012. – № 303; О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд № 44-ФЗ от 05.04.2013 // Российская газета. – 2013. – № 80.

Анализируя положения института договора поставки для государственных (муниципальных) нужд, можно выделить его особенности, к которым относятся особый субъектный состав, в частности, участником этих отношений будет являться государство в лице своего уполномоченного представителя, как правило, оплата данного договора осуществляется за счет бюджетных средств, в качестве цели договора выделяют удовлетворение нужд государства (муниципалитета), а также нужд заказчиков. Заказчик определяет условия договора, в ходе его выполнения цена не может быть установлена выше первоначальной, при этом первую цену также определяет заказчик. Обязательства по договору носят публичный характер и в качестве способа выбора заказчика приоритет отдается проведению торгов.

Договор поставки товаров для государственных и муниципальных нужд предполагает наличие существенных условий, к которым относится предмет договора и срок.

Договор контрактации используют для оформления сделок между производителями и заготовителями сельскохозяйственной продукции. У такого рода сделок есть свои условия и способы для снижения рискового характера деятельности сторон. Основные правила реализации указанного договора предусмотрены в параграфе 5 главы 30 Гражданского кодекса РФ,¹¹ однако, эти правила не охватывают всех жизненных ситуаций, в таких случаях для договора контрактации применяются нормы договора поставки или договора о поставке для государственных нужд, если этих норм также, оказалось недостаточно, то применяются общие правила главы 30 Гражданского кодекса РФ. Также для данного вида сделок имеют значение обычаи, на них можно ссылаться, если они не противоречат закону или договору.

Указанный договор предназначен для оформления покупки или поставок продуктов сельского хозяйства, к которому следует относить

¹¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 01.07.2021) гл. 30 // Собрание законодательства РФ. – 1994. – № 32, ст. 3301.

продукты и растениеводства, и животноводства, т.е. продукция должна быть выращенной или произведенной, быть результатом работы непосредственно производителя в его собственном хозяйстве, а также оставаться необработанной либо пройти только первичную, не промышленную обработку.

Как правило, договор контрактации заключают на продукцию, которая только появится в будущем, т.е. момент подписания договора не совпадает с моментом его исполнения, более того, между этими точками может быть большая разница во времени.

В связи с тем, что в Гражданском кодексе РФ не уточнен правовой статус производителя, можно предполагать, что в его роли может выступать любое лицо, самостоятельно производящее продукты сельского хозяйства, как правило, в этом качестве выступают крестьянские (фермерские) хозяйства, хозяйственные общества с сельскохозяйственной специализацией. Заготовитель также является профессиональным участником договорных отношений, основная деятельность которого заключается в закупке сельскохозяйственной продукции для переработки или перепродажи. Именно эта сторона договора контрактации должна организовать приемку товара по месту нахождения производителя и вывоз продукции. Если стороны договорятся об обратном, т.е. приемка будет осуществляться на территории заготовителя, то последний может отказаться от товара только в случае его несоответствия требованиям, предусмотренным договором, если же продукция доставлена в срок и удовлетворяет договоренностям, предусмотренным сделкой, отказаться от принятия товара нельзя.

Существенными условиями договора контрактации являются предмет сделки и характеристики товара, т.е. наименование продукции, ассортимент и количество. Характеристика товара может быть прописана как самом договоре, так и в дополнительных документах, например, в спецификации. Для правильного обозначения предмета договора можно обратиться к наименованиям сельскохозяйственной продукции, зафиксированной в государственных стандартах или специальных классификаторах.

Также следует внимательно отнестись к такому параметру как количество продукции, оно может выражаться в единицах измерения (килограммы, тонны и т.д.), в денежной сумме (сумма должна определять общее количество продукции и совпадать с суммой сделки), стороны могут указать минимальное и максимальное количество товара, если нет возможности предположить более точных параметров, а также можно указать «весь урожай, собранный с конкретной территории».

Рассматривая такой параметр, как ассортимент, необходимо для растений указывать сорта, а для животных – породы, для птиц – кроссы. На случай неурожая можно предусмотреть возможность замены одного сорта на другой, аналогично можно поступить с породами животных.

В ходе исполнения договора контрактации у заготовителя могут возникнуть риски получения некачественной продукции, нарушения срока передачи продукции, недопоставка (недостача) продукции, получение претензий производителя, связанных с оплатой переданной продукции.

Договор купли-продажи предприятия является одной из самых сложных разновидностей купли-продажи, кроме того, редко встречающейся, в этой связи нарабатанная по ним юридическая практика существенно меньше, по сравнению с другими видами договоров купли-продажи.

Договором купли-продажи предприятия признается сделка, в соответствии с которой осуществляется возмездная передача предприятия в целом одной стороной соглашения другой стороне. Само предприятие определяется как имущественный комплекс, при наличии которого можно вести полноценную предпринимательскую деятельность, позволяющую извлекать прибыль.

В качестве особенностей рассматриваемого договора можно выделить предмет, который в любом случае будет признан недвижимым объектом, несмотря на то, что в его состав могут входить и неимущественные права, например, товарный знак. При этом разрешения на занятие какой-либо деятельностью или выпуск определенной продукции, если таковые требуются по закону, не могут входить в состав предмета договора.

К данному договору могут применяться общие нормы о купле-продаже в целом и сделках о недвижимости в частности.

В договоре купли-продажи предприятия должны содержаться существенные условия, включающие в себя информацию с детальным описанием объекта и предмета договора, позволяющую детализировать полный список передаваемого имущества и прав, а также стоимость предприятия на основании бухгалтерских данных, итогов инвентаризации, независимой оценки и иных документов, наименование сторон с указанием регистрационных данных. Кроме того, важно перечислить перечень обязанностей каждой из сторон и мер ответственности за неисполнение и неподобающее их исполнение, список приложений, конкретизирующих перечень передаваемого имущества, его инвентаризационную стоимость, финансовые документы, долговые обязательства, акт приемки.

Договор купли-продажи предприятия подлежит заключению в простой письменной форме, участие нотариуса для удостоверения подобных сделок допускается, но не является обязательным условием. Таким образом, данный вид договора считается заключенным с момента подписания его обеими сторонами, при этом присутствует обязанность сторон по регистрации перехода права собственности на предприятие.

Для полноценного представления о предмете договора возникает необходимость предварительной инвентаризационной процедуры, на основании которой формируется стоимость предмета договора.

Предприятие, как недвижимое имущество, необходимо передавать на основании акта приема-передачи от продавца покупателю. В акт должно быть включено все имущество, которое включено в передаваемый комплекс. А также информация об уведомлении надлежащим образом кредиторов о планируемой продаже.

Так как сопутствующие продаже предприятия мероприятия, такие как оценка имущества, аудиторская проверка и другие, влекут значительные финансовые затраты, стороны должны заблаговременно договориться о том, каким образом и кем будет осуществляться финансовое сопровождение сделки. Если предварительной договоренности не было, то в соот-

ветствии с законодательством, эти затраты несет продавец без права предъявления впоследствии финансовых претензий к покупателю. Право собственности у покупателя возникает в момент подписания акта приема-передачи, все риски в отношении принятых вещей также переходят к покупателю сразу после подписания указанного документа.

В случае если перечисленные выше правила нарушены, покупатель в праве отказаться от исполнения договора или потребовать соразмерного уменьшения цены, замены имущества ненадлежащего качества, предоставления имущества не переданного, но подлежащего передаче в соответствии с договором, возврата выплаченной суммы за предприятие.

Так как качество передаваемого имущества сложно описать в договоре применительно к каждой вещи, правильным будет указать цель, для которой данный имущественный комплекс будет использоваться. Таким образом, надлежащим будет считаться такое качество, при котором имущество может служить исполнению заявленных в договоре целей.

1.2. ДОГОВОР АРЕНДЫ И ЕГО ВИДЫ ПРИ ОСУЩЕСТВЛЕНИИ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Договор аренды. Практика последних нескольких лет показывает насколько важно соблюдать и продумывать правила при заключении договора аренды.

В контексте известной фразы о том, что театр начинается с вешалки, можно сказать о том, что в большинстве случаев предпринимательская деятельность начинается с аренды. В данном вопросе речь пойдет об аренде помещений, предназначенных для коммерческого использования, т.е. аренде офиса, торговой площади, производственного помещения.

Как правило, в таких договорах и арендодатель и арендатор обращают особое внимание на площадь и стоимость – арендные платежи – размер ежемесячной платы, остальные вопросы не кажутся столь существенными, однако, на практике, отдельные нюансы договора могут приносить существенные убытки как арендатору, так и арендодателю.

Согласно статье 606 Гражданского кодекса, договор аренды – это соглашение, в силу которого одна сторона – арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное владение и пользование или во временное владение.

Существенными условиями рассматриваемого договора аренды будут являться предмет и размер арендной платы (цена).

На какие моменты следует обращать внимание на практике для того чтобы не нести лишних трат. Начнем с договора аренды нежилого помещения, которое планируется использовать в коммерческих целях. В большинстве случаев расположение такого помещения играет большую роль, важно чтобы оно находилось в самых людных местах, на первых линиях крупных улиц.

Важно при заключении договора аренды иметь дело именно с собственником помещения либо, в крайнем случае, с его доверенным лицом, официально обладающим соответствующими полномочиями. Так, в практике встречались случаи, когда с предложением об аренде к арендатору обращался якобы собственник помещения, который на первой встрече запросил предоплату за три месяца аренды и, получив обозначенную сумму, скрывался в неизвестном направлении. Позднее выяснялось, что это был обиженный предыдущий арендатор, который таким образом решил заработать на помещении, не принадлежащем ему.

Правильным вариантом будет на первой встрече запросить форму договора аренды, договор купли-продажи недвижимого имущества и свидетельство о регистрации арендуемого помещения на конкретное лицо. В самом договоре обязательно должна быть прописана информация о правоустанавливающих документах, к которым относятся упоминаемое свидетельство, бумаги, являющиеся основанием для распоряжения помещением арендодателем. При этом недостаточно знать реквизиты этих документов, так как они могут быть в общем доступе, важно видеть оригиналы.

Часто арендуемые помещения передают в состоянии, непригодном для осуществления предпринимательской деятельности. Как правило,

арендные платежи за такое помещение ниже, чем у помещений с хорошим ремонтом. Согласовав примерную стоимость ремонта с арендодателем, вероятно даже получив арендные каникулы (определенный период времени, в течение которого не выплачивается арендная плата, а равноценная сумма арендных платежей идет в счет ремонта), нужно прописать в договоре положения, регулирующие возможность возмещения ремонта арендатору, в случае если арендодатель решит расторгнуть договор досрочно, с целью повышения арендных платежей и сдачи площади новому арендатору. Так, в практической деятельности возникали ситуации, когда сдаваемое помещение в аренду находилось в очень плачевном состоянии, арендодатель не хотел заниматься ремонтными работами, поэтому предложенные арендные платежи были значительно ниже рыночных цен на подобные площади. Но после того как арендатор сделал качественный ремонт, арендодатель попросил освободить помещение, желая сдать его значительно дороже. Для исключения подобных ситуаций в положениях договора следует прописывать возможность возмещения стоимости ремонта, в случае содержания в договоре аренды положения о невозмещении неотделимых улучшений помещения, компенсация ремонтных работ не предполагается. Также следует проанализировать положения о порядке расторжения договора и исключить формулировки, связанные с односторонним разрывом договора по желанию арендодателя без каких-либо оснований либо увеличить срок уведомления о расторжении до 6-ти месяцев.

Закон предусматривает ряд случаев, когда стороны могут расторгнуть договор досрочно, в частности, если меняется предмет договора, если он арендовался под определенную цель, например, арендатор вправе разорвать контракт, если власти запретили вести строительство на земельном участке, который он арендовал для возведения каких-либо объектов. Другой вариант расторжения договора – отсутствие возможности пользования имуществом, арендодатель может гарантировать постоянный доступ арендатора и третьих лиц к имуществу, а из-за ремонтных работ на первом этаже здания клиенты не могут подняться на второй и третий этаж, это может являться основанием для разрыва договора. Также причиной отказа

от аренды могут послужить препятствия в пользовании имуществом, поскольку арендатор платит за возможность свободной эксплуатации помещения.

Кроме того, дважды просроченный платеж – это тоже повод для разрыва договора, даже если арендатор погасил задолженность.

Напомним, что важной составляющей договора аренды является акт приема-передачи помещения или земельного участка, именно этот документ подтверждает, что арендодатель предоставил объект недвижимости в пользование арендатору и после подписания данного документа начинают начислять арендные платежи. Так, по бумагам передача уже произошла, а по факту – нет. На практике возможны различные манипуляции с этим документом. При подписании данного документа, не удостоверившись в том, о каком помещении или земельном участке идет речь, возникли ситуации, когда арендодатель в акт приема-передачи включал другой объект, а не тот, о котором шла речь на стадии договоренности, и сразу же начинал требовать арендную плату.

Подписывать акт приема-передачи нужно после того, как объект предоставлен в полное распоряжение, т.е. после получения ключей, проверки помещения, вписания всех найденных недостатков в акт. С осторожностью необходимо относиться к земельным участкам, у которых нет собственного кадастрового номера, так как владея большим участком арендодатель может предоставить небольшое количество квадратных метров в пределах этой площади, но не там где выгодно и интересно арендодателю. Приложением к такому договору должен идти план земельного участка или помещения, где будет четко обозначена площадь, которая сдается в аренду.

Кроме того, что закон требует подписания акта приема-передачи в начале процедуры аренды, подобный механизм действует и при расторжении договора. Акт возврата помещения является приложением к основному соглашению, правильность составления и подписания такого документа позволяет избежать вопросов, вызванных разногласиями сторон,

в том числе при судебных разбирательствах. В данном документе следует прописать все детали осмотра помещения и зафиксировать недостатки.

В соответствии с законом, базовая арендная плата взимается с арендатора не с момента подписания договора, а после того, как он получит доступ к помещению. Вопрос об обеспечительном платеже, залоге, должен быть прописан отдельно. Также правильным будет прописать в договоре пункты, касающиеся компенсации расходов по эксплуатации имущества, коммунальные услуги, ремонт.

Также важно обратить внимание на раздел договора «Порядок разрешения споров» (практика применения данного пункта договора распространяется на все рассматриваемые договоры в данном пособии), в котором, как правило, прописывается название суда для рассмотрения возникших между сторонами разногласий. Обычно стремятся указать суд, который удобнее для каждой из сторон, неудобства возникают, когда одной из них приходится ездить на судебные разбирательства, например, в Мурманск или Хабаровск, по месту жительства собственника помещения, а не по месту нахождения арендуемой собственности. Если учитывать, что судебные заседания переносятся, откладываются, назначаются дополнительные заседания, все это может вылиться в существенные расходы на оплату и командировочные для юриста. Оптимальным вариантом для подобной ситуации является формулировка «Споры сторон подлежат рассмотрению в арбитражном суде по месту нахождения истца», таким образом, кто подает иск на той территории и осуществляется судебное разбирательство, или по месту нахождения имущества, – также вполне справедливый вариант.

Нужно учесть, что в современный век цифровизации у спорящих сторон есть возможность подать ходатайство о проведении судебного разбирательства в виде видеоконференцсвязи. В случае удовлетворения ходатайства каждая сторона придет в суд в своем регионе и общение будет происходить посредством связи, предусмотренной в судебной системе.

В соответствии с п. 3 ст. 614 Гражданского кодекса арендодатель имеет право один раз в год повысить стоимость аренды, как правило,

на указанный в договоре процент. Именно на процент нужно обратить внимание помимо арендных платежей, поскольку в дальнейшем увеличенная сумма арендной платы может оказаться непосильной для бизнеса. Так, во время реализации предпринимательской деятельности арендатор вкладывает деньги в улучшение состояния помещения, в рекламные проекты, являющиеся механизмом для привлечения клиента. Однако, отдельный пункт договора аренды гласивший, что арендодатель вправе в одностороннем порядке повышать арендную плату, но не чаще одного раза в год и не более чем на 20%, привел к тому, что арендные платежи за 5 лет выросли на столько, сколько помещение не стоило в его предремонтном состоянии. При этом съехать с насиженного места, о котором хорошо осведомлены клиенты, сложно, поскольку присутствует боязнь потерять часть клиентской базы.

Таким образом, внимательно нужно изучать не только пункт, содержащий стоимость аренды, но порядок изменения этой стоимости. Разумным будет вариант, предусматривающий какую-либо из следующих формулировок: «Размер арендных платежей является фиксированным на весь срок действия настоящего договора и изменению не подлежит» либо «Рост арендной платы не может превышать официальное значение показателя инфляции в РФ».

Также следует отметить еще одно правило, касающееся договора аренды, закрепленное в Гражданском кодексе. Договор аренды недвижимого имущества, заключенный на период больше двенадцати месяцев, подлежит обязательной государственной регистрации. Вопрос государственной регистрации большинство арендодателей и арендаторов отпугивает, поскольку на практике эта процедура действительно связана с дополнительными процессами. Так, заключив и зарегистрировав договор аренды помещения для коммерческих целей в соответствии с требованиями закона, по истечении 9-месячного срока, арендатор в связи со сложившимися семейными обстоятельствами был вынужден срочно уехать за границу, не успев расторгнуть в том же порядке упомянутый договор аренды. В итоге арендодатель как таковых претензий к арендатору не имел,

но снять с регистрации указанный договор единолично не смог, в результате началась длительная работа по поиску бывшего арендатора, запросу от него необходимых документов, что явилось затратным по времени и финансам, так как заключить официально новый договор аренды, не сняв с регистрации старый, нет возможности.

В последнее время выросло число случаев удовлетворения Верховным судом требований арендаторов о снижении арендной платы у юридических лиц, что, в первую очередь, связано с периодическим введением ограничений для посещения общественных мест посетителями, в результате чего у предпринимателей отсутствует прибыль и нет средств для оплаты аренды. При повторении подобных ситуаций грамотным шагом будет добавление в договор аренды пункта «предоставить покупателям право доступа», тогда, несмотря на то, что ограничительные меры вводит государство, обеспечение возможности доступа клиентов к помещению ложится на плечи арендодателя и требование снизить сумму аренды является законным и обоснованным, в случае, если это условие не соблюдалось.

В некоторых случаях стороны могут прописать цель аренды, однако, для арендодателя это означает предоставление помещения соответствующего данной цели, в такой ситуации он должен обеспечить соответствующие условия, например, если на сдаваемой площади начнет работать заведение общественного питания, арендодателю придется самостоятельно поддерживать на соответствующем уровне санитарные нормы. Если же подобная цель не обозначена в договоре, а помещение сдается как нежилое, арендатор сам определяет его назначение и несет все финансовые траты самостоятельно.

Таким образом, обращая внимание на, своего рода, «подводные камни» при заключении договора аренды на недвижимые объекты, следует выделить факты, анализ которых может положительным образом отразиться на финансовом благополучии субъектов, осуществляющих предпринимательскую деятельность.

Правильно составленный договор аренды может послужить защитным фактором от неприятностей в будущем. К договору должен прила-

гаться план объекта, где будет выделена арендуемая площадь. Акт приема-передачи следует подписывать после осмотра объекта и предоставления его в пользование. Важно проверить все правоустанавливающие документы на арендуемый объект до заключения договора.

Если аренда предполагает длительный срок пользования объектом недвижимости, лучше запретить разрывать договор в одностороннем порядке, и предусмотреть пункт о досрочном расторжении только по соглашению сторон. При этом лучше определить стоимость ремонта и рассмотреть вариант его компенсации арендатору, при досрочном расторжении.

Также следует помнить о возникновении возможных конфликтов и месте их рассмотрения, справедливо их рассматривать по месту нахождения арендуемого имущества.

1.3. ДОГОВОРЫ НА ОКАЗАНИЕ УСЛУГ В СФЕРЕ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

На разных этапах реализации предпринимательской деятельности лицам, ее осуществляющим, могут потребоваться услуги разного рода от сторонних организаций. Их регулирование осуществляется при помощи **договора на оказание услуг** – документа, по условиям которого один субъект (исполнитель) гарантирует, что совершит определенные действия согласно договоренности, а второй (заказчик) в установленный срок и в полном размере выплатит вознаграждение за выполнение заказа. Основная отличительная особенность указанного договора заключается в том, что его предметом является не конечный результат, а выполняемые для его достижения действия, которые совершаются исполнителем своими силами, если участие третьего лица не предусмотрено обоюдным согласием сторон.

Информацию, относящуюся к договору на оказание услуг, можно найти в Гражданском кодексе РФ, в специализированных законах,¹² либо,

¹² Например, Об организации страхового дела в Российской Федерации Закон РФ № 4015-1 от 27.11.1992 г. // Российская газета. – 1993. – № 6; Об основах охраны здоровья граждан в Российской Федерации Федеральный закон № 323-ФЗ от 21 ноября 2011 // Российская газета. – 2011. – № 263.

в случае отсутствия конкретных норм в законодательстве, стороны могут договориться о регулировании конкретных отношений самостоятельно. По сути договора исполнитель не должен предоставлять конечный материальный результат, для реализации рассматриваемых договорных отношений достаточно двух участников, третий может присоединиться при дополнительной договоренности, кроме того, расторгнуть договор можно только в случае, когда инициатор расторжения компенсирует расходы пострадавшей (понесшей затраты) стороне.

В содержании договора необходимо указать информацию о сути услуги, критериях качества ее оказания, а также описания того, где и как она будет реализовываться, о цене сделки и особенностях оплаты, последствиях нарушения сторонами своих обязательств, об участии третьих лиц, при необходимости, по усмотрению сторон, другие дополнительные условия.

Договор на выполнение услуг оформляется в письменной форме, может быть предусмотрена и устная форма в том случае, если цена сделки составляет менее 10 тысяч рублей. Данный вид договора между юридическим лицом и потребителем может быть заменен стандартной квитанцией, кассовым или товарным чеком, если заказчик присутствует в процессе выполнения исполнителем своих обязательств.

Услуги могут оказываться на платной и безвозмездной основе. Важно в случае безвозмездности договора так и прописать фразу о том, что «услуги оказываются на безвозмездной основе», если в документе отсутствует информация о сумме сделки и условиях оплаты, исполнитель имеет право получить вознаграждение по договору в судебном порядке.

Юридическую силу договору на оказание услуг придает наличие предусмотренных существенных условий, к которым можно отнести: предмет, т.е. действие или совокупность действий, которые исполнитель обязуется выполнить, а также период оказания услуги – дата начала и дата окончания ее выполнения. Также правильным шагом будет включение в договор размера и порядка оплаты, критериев, определяющих качество услуги, места исполнения (на территории исполнителя или заказчика),

ответственности за невыполнение обязательств, например, компенсация за задержку оплаты, возможности внесения аванса, а также стороны-участницы договора могут дополнить его важными, по их мнению, условиями. В случае возникновения обстоятельств, не предусмотренных в уже заключенном договоре, их можно зафиксировать в дополнительном соглашении, которое будет являться неотъемлемой частью договора. Так, в дополнительном соглашении речь может идти о повышении цены, изменении срока или формы оплаты договора и т.д.

Еще одной отличительной особенностью договора на оказание услуг является тот факт, что сторона-исполнитель должна выполнить обязательства своими силами, недопустимо передавать обязанности третьей стороне, т.е. аналога субподряда в оказании услуг нет. Также результат, достигнутый исполнителем по завершении своих обязательств, не может иметь какой-либо вещественной формы.

Следует обратить внимание, что некоторые виды деятельности по законодательству РФ подлежат обязательному лицензированию, это важно учитывать при выборе исполнителя. К ним можно отнести услуги в строительных, медицинских, финансовых и ряде других видах деятельности.

Если исполнителю удалось выполнить свои обязательства до срока, установленного договором, это не является основанием для требования досрочной оплаты заказчиком оказанной услуги, если иное не предусмотрено условиями соглашения. Также при возникновении ситуации, при которой по вине заказчика исполнитель не может выполнить свои обязанности, оплата должна быть произведена в полном объеме, исключения могут быть предусмотрены как законом, так и договором.

В случае возникновения форс-мажорных обстоятельств, таких, которые не зависят от воли сторон и ведут к невозможности выполнения условий сделки, заказчик должен компенсировать только те затраты, которые исполнитель уже понес. В свою очередь, исполнитель имеет возможность расторгнуть договор на оказание услуг при условии полного покрытия издержек заказчику. В таких ситуациях, когда одна или обе стороны решат расторгнуть договор, расторжение должно проводиться в соответствии

с нормами Гражданского кодекса РФ, если возникают вопросы и несогласия по поводу того кто, как и в каком объеме должен компенсировать возникшие издержки или возможные убытки, их необходимо адресовать в судебные инстанции.

Как правило, споры по договору оказания услуг возникают, когда в договоре недостаточно подробно раскрыты такие параметры, как ответственность и обязанности участников. Например, нечетко сформулирована задача стороны-исполнителя, не указаны сроки и порядок оплаты. Также причиной конфликта может быть несостоятельность заказчика, т.е. отказ от выплаты вознаграждения вследствие отсутствия денежных средств. Для предотвращения подобных ситуаций стороны могут договориться о применении обеспечительных мер, таких как залог или задаток, штраф, пени или неустойка, страхование ответственности и иные способы, позволяющие компенсировать вероятные издержки или отсутствие выплат вознаграждения.

При нарушении обязательств стороной-исполнителем законом предусмотрено возмещение ущерба, возникшего в связи с тем, что услуга так и не была оказана в полной мере. Под ущербом будет пониматься не только фактические издержки заказчика, но и упущенная выгода – недополученный доход. Если услуга была оказана частично либо не оказана совсем то, такой договор может быть расторгнут. К вариантам возмещения потерь могут быть отнесены различные вариации уплаты неустойки и(или) убытков.

Заказчик в соответствии с законом может по собственной инициативе расторгнуть договор, потребовав от исполнителя компенсации для покрытия ущерба, если исполнитель не начал своевременно выполнять свои обязательства, т.е. сроки исполнения обязательства нарушены, а также в случае, когда исполнитель при выполнении своих обязанностей оказывает услугу некачественно.

В случае если договор не предусматривает компенсацию и ее размер для нарушителя условий договора, расчет суммы неустойки нужно производить в соответствии с законом, с учетом ставки рефинансирования.

При возникновении спорной ситуации действует единый порядок распределения обязанностей по доказательству ненадлежащего качества услуг, заказчик должен доказать, что надлежащим образом выполнил свои обязательства в рамках договора на оказание услуг, а исполнитель должен привести убедительные контраргументы.

Итогом рассматриваемого договора должен быть качественный результат оказанной услуги. Качественным результатом можно признать тот, который соответствует условиям договора либо соответствует стандартным предъявляемым требованиям к подобного рода услугам либо обязательным требованиям, которые предусмотрены действующим законодательством. Таким образом, если в договоре указаны конкретные критерии качества, то исполнитель обязан им следовать, а заказчик имеет право ссылаться на несоответствие им, если в договоре сказано, что результат должен соответствовать нормам законодательства, то исполнитель обязан соблюдать эти требования. В случае отсутствия информации о критериях качества, суд занимает сторону исполнителя, так как стороны не согласовали требования к качеству, и заказчик не имеет право ссылаться на их несоблюдение.

Стороны могут отказаться от договора на оказание услуг в случаях, когда одна из сторон грубо нарушает свои обязанности, что приводит к невозможности выполнения условий договора, либо возникает ситуация, из-за которой стороны не могут получить ожидаемый результат, т.е. если бы стороны могли предусмотреть такие непредвиденные обстоятельства, то не стали бы заключать договор. Такое правило распространяется на все виды гражданско-правовых отношений.

По сути обе стороны в соответствии с законодательством имеют право расторгнуть договор в одностороннем порядке, но на разных основаниях. Так, заказчик имеет право прекратить действие договора на оказание услуг, просто отказавшись от них, предупредив другую сторону и компенсировав произведенные издержки, упущенная выгода и иные издержки в данном случае компенсироваться не должны. Исполнитель, решив расторгнуть договор на оказание услуг в одностороннем порядке,

обязан компенсировать заказчику ущерб в полном объеме, к которому относятся средства, выплаченные в качестве авансового платежа, издержки заказчика, упущенная выгода, а также разница в стоимости услуг нового исполнителя, если цена нового договора на оказание услуги превышает предыдущий вариант. Если инициатором расторжения договора является исполнитель, то он не в праве требовать с заказчика какой-либо компенсации, поскольку она становится полностью его обязанностью и следствием такого решения.

Своего рода защитным методом от негативных последствий при одностороннем отказе от договора на оказание услуг будет являться формулировка фразы «одностороннее расторжение», а не «односторонний отказ», тогда не возникнет оснований для спора.

Выше рассмотрены общие параметры договора, применимые к разным видам предпринимательских услуг. Однако, договоры на оказание услуг в предпринимательской сфере деятельности носят достаточно разнообразный характер и в каждом конкретном случае должны учитываться особенности отношений, например, в сфере предоставления рекламных, медицинских услуг, перевозки, расчетов, хранения, агентирования, поручения и других.

1.4. ДОГОВОРЫ ПОДРЯДА В ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОМ ОБОРОТЕ

Следующей категорией рассматриваемых договоров, получивших широкое распространение в предпринимательской деятельности, являются **договоры на выполнение работ (договоры подряда)**. Согласно данному договору подрядчик принимает на себя обязанности по выполнению определенной работы по заданию заказчика и сдаче ее результата, а заказчик обязан принять и оплатить надлежащим образом выполненную подрядчиком работу. Подрядные работы рассматриваются как предпринимательские договоры о выполнении работ, результатом которых становится вновь изготовленная или переработанная вещь. Гражданский кодекс РФ выделя-

ет следующие виды договора подряда: бытовой подряд, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ, государственный контракт на выполнение подрядных работ для государственных нужд. Так же как и в предыдущих разновидностях рассматриваемых выше договоров, у договора подряда есть особенности, на которые нужно обратить внимание при его согласовании и заключении.

Следует конкретизировать то, по поводу чего возникают правоотношения, т.е. предмет договора. В случае если потребуется детальное описание проводимых работ, необходимо сделать ссылку на приложение, в котором будет раскрыт предмет, таким приложением может выступать задание заказчика, включающее схемы, таблицы, словесное описание. Разработка подобного задания может быть поручена подрядчику в качестве отдельного вида работ.

Предметом договора подряда считают работу и результат ее выполнения. Работа, в свою очередь, включает такие понятия, как содержание и объем. Содержание определяется на основании вида работы: изготовление из собственных материалов, переработка, обработка и прочие виды. Чтобы отразить содержание работы в договоре необходимо его конкретизировать, в частности указать перечень работ, их состав, передаваемый на обработку или обработку объект.

Для согласования объема работ в договоре следует зафиксировать такие условия, как количество вещей и объектов заказчика, подлежащих переработке, обработке, уничтожению, количество действий, которые должны быть совершены подрядчиком при выполнении работы, размеры (площадь, величины, толщину) вещей, подлежащих обработке, уничтожению, переработке, количество новой продукции, подлежащей изготовлению или получаемой в результате переработки.

Как уже было указано отдельным элементом предмета договора подряда является результат работ, чтобы его согласовать в договоре необходимо отразить требования к наличию и характеру о вещественного результата работы, например, новая вещь или переработанная, а также название и характеристики результата работы, т.е. признаки, свойства,

внешний вид, и другие дополнительные конкретизирующие признаки результата работы.

Существенным условием договора подряда являются сроки выполнения работы. Выделяют начальные, конечные и промежуточные сроки. При этом, срок окончания должен быть определен четко и не может быть обусловлен такими обстоятельствами как утверждение заказчиком акта сдачи работ. Срок действия договора не является согласованным сроком выполнения работы. В случае, если сроки выполнения и сдачи работ нарушаются, пострадавшая сторона имеет право на взыскание штрафных санкций в судебном порядке.

Подрядчик, защищая свои интересы, может указать на вероятную просрочку кредитора, выражающуюся в непредоставлении заказчиком необходимых документов, неоказании содействия заказчиком по запросам подрядчика, отсутствие у подрядчика доступа к объекту и материалам по вине заказчика и иные ситуации. Правильным вариантом будет подробное указание в договоре обязанностей сторон, чтобы при необходимости была возможность сослаться на конкретный пункт договора, нарушение которого привело к невозможности выполнения работ в срок. Такие положения договора, подтвержденные документами, позволят доказать факт просрочки по вине заказчика, что является основанием для освобождения от ответственности.

Также рекомендуется в договоре согласовать условие о цене договора с целью минимизации рисков признания договора незаключенным.

Основной причиной споров и судебных разбирательств являются претензии к качеству и объему выполненных работ. Для минимизации подобных ситуаций следует четко указывать качественные характеристики, свойства и целевое назначение работ. В случае их отсутствия, как правило, применяют требования, стандартно предъявляемые к аналогичным видам работ, либо обязательные требования, зафиксированные в официальных документах. Заказчик не вправе требовать соблюдения добровольных требований, не предусмотренных договором. Принимая работу, заказчик должен ее проверить, если договор предусматривает порядок приема

выполненной работы, это значительно упрощает возможность доказывания факта наличия или отсутствия недостатков на момент приемки. Правила приема-передачи могут быть определены сторонами самостоятельно или можно включить в договор ссылку на Инструкции № П-6 и № П-7,¹³ что делает их обязательными к применению.

Таким образом, прежде чем вступить в договорные отношения в предпринимательской сфере необходимо оценить все риски возможного заключения договора, рассмотреть существующую судебную практику для конкретного вида договорных отношений с целью минимизации негативных последствий.

¹³ Инструкция о порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по количеству № П-6 от 15.06.1965 // Бюллетень нормативных актов министерств и ведомств СССР. – 1975. – № 2-3 ; Инструкция о порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по качеству № П-7 от 25.04.1966 // Бюллетень нормативных актов министерств и ведомств СССР. – 1975. – № 2-3.

2. ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИМУЩЕСТВЕННЫХ ПРАВ И ИНТЕРЕСОВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЯ ПРИ РАЗРЕШЕНИИ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВЫХ СПОРОВ

Основные направления, рассматриваемые в данном разделе настоящего учебного пособия, касаются вариантов досудебного урегулирования гражданско-правовых споров; издержек и рисков судебных споров; роли арбитражного суда в разрешении экономических споров. Настоящее исследование посвящено гражданско-правовым спорам и не имеет цели раскрыть особенности юридического сопровождения всех споров, рассматриваемых арбитражными судами.

Предпринимательскую деятельность постоянно сопровождает экономически мотивированное поведение, имеющее соответствующие правовые последствия: совершение различных гражданско-правовых сделок по поводу товаров (имущества), работ, услуг, финансовых активов; осуществление трудовых отношений; взаимодействие с уполномоченными органами государственной власти и местного самоуправления в рамках реализации данными уполномоченными инстанции регулирующих и контрольно-надзорных функций. Все это неизбежно порождает самые различные споры.

Субъекты предпринимательской деятельности (далее – предприниматель, предприниматели) заключают различные гражданско-правовые договоры, среди которых можно выделить следующие группы. Во-первых: договоры, обеспечивающие торговую, производственную и иную деятельность, например: закупка основных средств, оборудования, материалов и др. Здесь предприниматель выступает на стороне потребителя соответствующих благ в качестве покупателя или заказчика (договор поставки, договор контрактации, договоры с ресурсоснабжающими организациями, договоры аренды, договоры на выполнение подрядных работ (по ремонту помещений), финансовые договоры (кредитный договор, договор банковского счета, получение независимых гарантий) и проч.). Во-вторых:

договоры с потребителями (гражданами), организациями и иными лицами по реализации своих товаров, работ и услуг, в том числе по государственным и муниципальным закупкам. Нарушение условий договора как самим предпринимателем, так и его контрагентом, ставит вопрос о защите и восстановлении имущественных прав (п. 1 ст. 1 ГК РФ), о взыскании убытков (ст. 15 ГК РФ).

Основным способом защиты имущественных прав является судебная защита, но ее реализация сопровождается для предпринимателя существенными затратами. Поэтому предпринимателям целесообразно самостоятельно разрешить гражданско-правовой спор, что обеспечивается в рамках досудебного порядка. Досудебное урегулирование конфликта позволяет сторонам гибко разрешить спор, избежав длительные судебные тяжбы, несение судебных расходов и иные негативные последствия.

2.1. ДОСУДЕБНОЕ УРЕГУЛИРОВАНИЕ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОГО СПОРА

Понятие и категории гражданско-правовых споров в досудебном урегулировании. Досудебное урегулирование спора призвано содействовать мирному урегулированию споров, становлению и развитию партнерских и деловых отношений (ст. 2 ГПК РФ, п. 6 ст. 2 АПК РФ, Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 22.06.2021 № 18¹⁴). Формы досудебного урегулирования спора делятся на самостоятельно реализуемое участниками спора (переговоры, претензионный порядок) и урегулирование конфликта с привлечением третьих лиц (медиация).

В случае если гражданско-правовой спор возник между субъектами предпринимательской деятельности или с их участием, то необходимо соблюдение досудебного порядка урегулирования спора. Необходимость осуществления досудебного урегулирования спора определяется на законодательном уровне по отдельным категориям гражданско-правовых спо-

¹⁴ О некоторых вопросах досудебного урегулирования споров, рассматриваемых в порядке гражданского и арбитражного судопроизводства: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 22.06.2021 № 18 // Российская газета. – № 144. – 02.07.2021.

ров. Также предприниматели как стороны договора традиционно в своих договорных отношениях ориентируются на приоритет досудебного разрешения конфликта. Только после соблюдения досудебного порядка урегулирования спора возможно обращение в суд с исковым заявлением о защите имущественных прав (ч. 5 ст. 4 АПК РФ; п. 1 ч. 1 ст. 135, п. 3 ст. 132 ГПК РФ; ч. 3 ст. 4 КАС РФ). В гражданском судопроизводстве досудебный порядок урегулирования спора является обязательным только в случаях, предусмотренных федеральным законом (ч. 4 ст. 3 ГПК РФ). В случае несоблюдения претензионного (досудебного) порядка исковое заявление подлежит возвращению судом (п. 5 ч. 1 ст. 129 АПК РФ, п. 1 ч. 1 ст. 135 ГПК РФ, п. 1 ч. 1 ст. 129 КАС РФ), а в случае принятия к производству – оставлению без рассмотрения (п. 2 ч. 1 ст. 148 АПК РФ, абз. 2 ст. 222 ГПК РФ, п. 1 ч. 1 ст. 196 КАС РФ).

Предприниматели должны прибегнуть к досудебному урегулированию гражданско-правовых споров о взыскании денежных средств по требованиям, возникшим из договоров, других сделок, вследствие неосновательного обогащения. Иные споры, возникающие из гражданских правоотношений, передаются на разрешение арбитражного суда после соблюдения досудебного порядка урегулирования спора только в том случае, если такой порядок установлен федеральным законом или договором.

Законодательством предусмотрен досудебный порядок урегулирования конфликта по следующим категориям гражданско-правовых споров с участием предпринимателя:

- заключение договора в обязательном порядке (п. 1 ст. 445 ГК РФ);
- изменение или расторжение договора (п. 2 ст. 452 ГК РФ);
- заключение государственного или муниципального контракта (п. 3 ст. 528, п. 4 ст. 529 ГК РФ);
- страховое возмещение (п. 5.1 ст. 14.1, п. 1 ст. 16.1, абз. 2 п. 4 ст. 19 Федерального закона от 25.04.2002 г. № 40-ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств», ч. 1 и 2 ст. 25 (п. 5.1 ст. 14.1, п. 1 ст. 16.1, абз. 2 п. 4 ст. 19 Федерального закона от 25.04.2002 г. № 40-ФЗ «Об обязательном страховании

гражданской ответственности владельцев транспортных средств»), компенсационные выплаты (п.3, абз. 2 п. 4 ст. 19 Федерального закона от 25.04.2002 г. № 40-ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств»), обеспечение по страхованию (ст. 15.2 Федерального закона от 24.07.1998 г. № 125-ФЗ «Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний»);

– расторжение договора аренды, проката, аренды транспортных средств, аренды зданий и сооружений, аренды предприятий, финансовой аренды (п. 3 ст. 619, ст. 625 ГК РФ);

– расторжение договора перевозки груза, пассажира, багажа, а также возмещение ущерба, причиненного при перевозке пассажира и багажа (п. 2 ст. 795, ст. 797 ГК РФ);

– расторжение договора банковского счета (абз. 2 п. 4 ст. 859 ГК РФ);

– изменение договора коммерческой концессии (п. 1 ст. 1036 ГК РФ);

– нарушение исключительных прав (п. 5.1 ст. 1252 ГК РФ);

– досрочное прекращение правовой охраны товарного знака вследствие его неиспользования непрерывно в течение трех лет (п. 1 ст. 1486 ГК РФ);

– цена на услуги по передаче тепловой энергии, теплоносителя (ч. 5 ст. 23.4 Федерального закона от 27.07.2010 г. № 190-ФЗ «О теплоснабжении»);

– из договоров воздушной перевозки груза или воздушной перевозки почты (п. 3 ст. 124 Воздушного кодекса Российской Федерации);

– из договоров железнодорожной перевозки груза, грузобагажа, порожнего грузового вагона (ст. 120 Устава железнодорожного транспорта);

– из договоров перевозки груза автомобильным транспортом (ч. 2 ст. 39 Федерального закона от 08.11.2007 г. № 259-ФЗ «Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта»);

- из договоров перевозки груза морским транспортом (п. 1 ст. 403 Кодекса торгового мореплавания Российской Федерации);
- из договоров перевозки пассажира, багажа, груза или буксировки буксируемого объекта внутренним водным транспортом (п. 1 ст. 161 Кодекса внутреннего водного транспорта Российской Федерации);
- из договоров транспортной экспедиции, связанной с осуществлением предпринимательской деятельности (п. 1 ст. 12 Федерального закона от 30.06.2003 г. № 87-ФЗ «О транспортно-экспедиционной деятельности»);
- из договоров перевалки груза, связанной с осуществлением предпринимательской деятельности (ч. 1 ст. 25 Федерального закона от 08.11.2007 г. № 261-ФЗ «О морских портах в Российской Федерации и о внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации»);
- из договоров об оказании услуг связи, в том числе почтовой (п. 4 ст. 55 Федерального закона от 07.07.2003 г. № 126-ФЗ «О связи»; ч. 7 ст. 37 Федерального закона от 17.07.1999 г. № 176-ФЗ «О почтовой связи»).

Досудебный порядок соблюдать не требуется, если рассматриваются дела (ч. 5 ст. 4 АПК РФ):

- об установлении фактов, имеющих юридическое значение (гл. 27 АПК РФ);
- о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок (гл. 27.1 АПК РФ);
- о несостоятельности (банкротстве) (гл. 28 АПК РФ);
- по корпоративным спорам (гл. 28.1 АПК РФ);
- о защите прав и законных интересов группы лиц (гл. 28.2 АПК РФ);
- приказного производства (гл. 29.1 АПК РФ);
- связанные с выполнением арбитражными судами функций содействия и контроля в отношении третейских судов (гл. 30 АПК РФ);

- о признании и приведении в исполнение решений иностранных судов и иностранных арбитражных решений (гл. 31 АПК РФ);
- при обращении в арбитражный суд прокурора, государственных органов, органов местного самоуправления в защиту публичных интересов, прав и законных интересов организаций и граждан в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности (ст. 52, ст. 53 АПК РФ).

В сфере защиты прав потребителей соблюдение досудебного порядка со стороны потребителя по общим правилам не требуется, но есть сферы, где установлена обязательность обращения потребителя с претензией: например, в случае спора с оператором связи, вытекающего из договора об оказании услуг связи и в случае спора в связи с перевозкой пассажира, багажа, груза или в связи с буксировкой буксируемого объекта внутренним водным транспортом (п. 4 ст. 55 Федерального закона от 07.07.2003 г. № 126-ФЗ «О связи», п. 1 ст. 161 Кодекса внутреннего водного транспорта Российской Федерации). Досудебный порядок урегулирования спора и, соответственно, подача досудебной претензии, по общему правилу, является правом потребителя, но не его обязанностью¹⁵.

Если предприниматель привлекается к участию в судебном процессе в качестве третьего лица, то соблюдение претензионного или иного досудебного порядка урегулирования спора не требуется, если только такая обязанность прямо не предусмотрена федеральным законом для данной категории споров или договором (ч. 2 ст. 50 АПК РФ). Если права требования возникли у предпринимателя как правопреемника, то он не обязан реализовывать досудебный порядок, если его реализовал его правопреемник (ст. 58, п. 1 ст. 384, пп. 4 п. 1 ст. 387, ст. 1112 и 1113 ГК РФ). Так, если первоначальный кредитор обращался к должнику в досудебном порядке урегулирования спора, то повторное обращение цессионария не требуется (п. 1 ст. 384 ГК РФ). Когда досудебный порядок урегулирования спора соблюден в отношении правопреемника юридического

¹⁵ Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 05.02.2019 № 49-КГ18-61 [Электронный ресурс] / СПС «КонсультантПлюс». – URL : <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc&base=ARB&n=572451#fxSqTtSgIIrw pJik> (дата обращения: 02.12.2022).

лица до завершения процедуры его реорганизации, соблюдение такого порядка в отношении вновь возникшего юридического лица не требуется (ст. 58 ГК РФ).

Основным способом урегулирования гражданско-правового спора выступает претензионный порядок. В законодательстве не раскрывается понятие «претензия», вместе с тем на практике его смысловое наполнение не вызывает сомнений или разночтений. Претензия – это форма сообщения кредитором должнику о нарушении обязательств, содержащая требование кредитора об удовлетворении его притязаний в отношении надлежащего исполнения, уплаты неустойки, возмещения убытков. Такое понимание претензии выводится из совокупного толкования выше представленных норм права, а также ст. 307 ГК РФ, в которой закрепляется понятие обязательства. Поскольку кредитор обращается к должнику в рамках существующего между ними частноправового отношения, чтобы защитить свое материальное право, и делает это вне судебного процесса, очевиден вывод о том, что претензионный порядок имеет материально-правовую природу.¹⁶

В предпринимательской практике принято прописывать форму досудебного урегулирования спора в договоре, сопровождающем поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг. Так, традиционно, условие договора о досудебном урегулировании спора примерно в следующих формулировках: «Все споры и разногласия, возникающие из настоящего Договора или в связи с ним, Стороны будут стремиться урегулировать путем переговоров»; «Споры и разногласия Сторон, возникшие в процессе исполнения условий настоящего Договора, решаются путем переговоров, а в случае недостижения договоренности – в судебном порядке»; «В случае возникновения споров между сторонами Договора по вопросам, вытекающим из настоящего Договора, Стороны примут все меры к разрешению их путем переговоров между собой» и т.п. Несмотря на различия

¹⁶ Степанова И. А. Претензионный порядок урегулирования гражданско-правовых конфликтов: вопросы теории и правоприменительной практики // Власть Закона. – 2019. – № 1(37). – С. 258.

в представленных формулировках условия договора о досудебном урегулировании конфликтов, смысл здесь одинаковый, состоящий в сотрудничестве сторон. В небольших организациях претензионная работа не вызывает сложностей, идет ли речь о кредиторе или должнике. Вместе с тем, в крупных организациях: требуется оптимизация претензионной работы в рамках взаимодействия руководителя, юристов и соответствующих отделов (служб); рекомендуется принимать специальный локальный акт о претензионной работе в организации; при составлении договоров важно уделять особое внимание условиям о претензионном порядке (содержание претензии; документы, прилагаемые к претензии¹⁷; сроки направления претензии с момента установления нарушения; сроки ее рассмотрения; способы направления претензии и ответа на нее) с учетом специфики обязательства, его субъектного состава, территориального расположения сторон и иных факторов, фактически оказывающих влияние на эффективность досудебного урегулирования конфликта.

Содержанием претензионного порядка выступает переписка кредитора и должника, а также их фактические действия по разрешению гражданско-правового спора. При этом предпринимателю необходимо понимать, что реализация претензионного порядка требует немало времени. Поэтому в отдельных случаях целесообразно не дожидаться ответа на претензию, а обращаться в арбитражный суд, в том числе, с ходатайством о применении обеспечительных мер¹⁸ – срочных временных мер, направленных на обеспечение иска или имущественных интересов лиц, участвующих в деле, применяемых при наличии обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что должник может совершить умышленные дей-

¹⁷ Так, арбитражный суд усмотрел несоблюдение досудебного (претензионного) порядка кредитором, поскольку последний направил должнику претензию без документов, обосновывающих правомерность его требований (Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда № 09АП-4276/2017-ГК от 15.02.2017 г. по делу № А40-237984/16 [Электронный ресурс] // Электронное правосудие : официальный сайт. – URL : <https://kad.arbitr.ru> (дата обращения: 02.12.2021)).

¹⁸ Варламова А.Н. Претензионный порядок урегулирования договорных споров в контексте общих проблем правовой работы в коммерческих организациях // Ученые записки Казанского университета. Сер. Гуманитарные науки. – 2017. – Т. 159, № 2. – С. 395–396.

ствия, направленные на ухудшение своего имущественного положения с целью уклонения от исполнения обязательств (гл. 8 АПК РФ).

Выделяют следующие взаимосвязанные этапы реализации претензионного порядка в организации: 1) получение информации о проблеме; 2) информирование заинтересованных подразделений организации о выявленной проблеме; 3) регистрационно-учетная деятельность; 4) первичное расследование (рассмотрение проблемы); 5) полное расследование (рассмотрение проблемы); 6) анализ результатов расследования и организация мероприятий по предотвращению нарушений; 7) согласование ответа контрагенту/подготовка собственной претензии; 8) контроль реализации мероприятий по устранению и предупреждению выявленных нарушений»¹⁹. Претензионная работа напрямую затрагивает еще одно направление правовой работы – обеспечение трудовых отношений: по каждому факту нарушения обязательств со стороны организации следует проводить тщательное расследование с последующим применением мер дисциплинарного воздействия к виновным лицам²⁰.

В отношении взаимодействия кредитора и должника как сторон обязательства претензионный порядок – это способ урегулирования гражданско-правового спора без обращения в суд. А в случае неэффективности самостоятельного разрешения конфликта – условие для обращения в суд. При этом в контексте АПК РФ важен факт направления претензии и получения ее должником, при этом сам ответ должника может отсутствовать.

Также стороны могут заключить соглашение о медиации или заменить предусмотренную федеральным законом процедуру досудебного урегулирования спора на медиацию при условии, что соответствующий федеральный закон позволяет изменить порядок такого урегулирования договором (ч. 1 ст. 4 Федерального закона от 27.07.2010 г. № 193-ФЗ «Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посред-

¹⁹ Хазова М. Е. Претензионный порядок урегулирования спора как объект управления // Вестник научных конференций. – 2019. – № 2-2(42). – С. 109.

²⁰ Варламова А. Н. Претензионный порядок урегулирования договорных споров в контексте общих проблем правовой работы в коммерческих организациях // Ученые записки Казанского университета. Сер. Гуманитарные науки. – 2017. – Т. 159, № 2. – С. 396.

ника (процедуре медиации)», ч. 5 ст. 4 АПК РФ). В этом случае медиация станет обязательной к реализации формой урегулирования конфликта до обращения в суд.

Досудебное урегулирование гражданско-правового спора с учетом оснований возникновения спора. Досудебное урегулирование спора в предпринимательской сфере имеет свои особенности с учетом оснований возникновения спора:

- при заведомом нарушении имущественных прав одной из сторон договора (1);
- при спорности вопроса о правомерности требований о защите имущественных прав (2);
- в спорах с участием потребителей (3) и др.

Соответственно, обратимся к способам разрешения имущественного спора с учетом правового положения предпринимателя в конкретных договорных отношениях в рамках досудебного урегулирования конфликта.

Досудебное урегулирование гражданско-правового спора выгодно для его участников, поскольку позволяет избежать или снизить размер издержек и рисков. Особенно это относится к стороне спора, которая **заведомо нарушила имущественные права своего контрагента** (1). Например, имеется задолженность по оплате поставки товаров, по выполненным работам или оказанным услугам. При наличии подписанного обеими сторонами договора документов на оплату по договору и при отсутствии доказательств ненадлежащего исполнения обязанностей поставщика товаров, работ и услуг – спор для контрагента по договору, не оплатившему товары, работы и услуги, заведомо будет проигрышным. Более того, другая сторона предъявит требование об уплате неустойки и судебные расходы, которые в итоге могут стать в своем размере даже больше, чем сумма основного долга по договору.

Для субъекта предпринимательской деятельности в условиях его неоплаты по договорам поставки товаров, работ и услуг может представляться перспективным спор в суде, если есть доказательства **нарушения другой стороной условий договора** (2), что возможно определить в обос-

нование отказа от оплаты или для перерасчета суммы задолженности по договору в сторону снижения. Однако необходимо понимать, что на практике бывает сложно доказать данные факты нарушений по исполнению договора, если только такие нарушения не носят существенный характер.

Особую сферу споров составляют гражданско-правовые споры, *инициируемые потребителями* (3). Здесь субъектам предпринимательской деятельности экономически выгодно ориентироваться на досудебное урегулирование конфликта, поскольку итогом судебных разбирательств, завершившихся в пользу потребителя, станет присуждение денежных сумм к взысканию с субъекта предпринимательской деятельности в пользу потребителя в размерах, существенно превышающих реальные (имущественные) убытки потребителя. В соответствии с Законом РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей» в пользу потребителя взыскиваются: имущественный ущерб; неустойка; штраф; моральный вред. Выплаты, которыми можно было бы «обойтись» на стадии досудебного урегулирования спора, по итогам судебных разбирательств в основном увеличиваются, как минимум, вдвое. И это помимо взыскания судебных расходов (услуги представителя в суде, почтовые расходы, госпошлина, судебная экспертиза). Здесь досудебное урегулирование конфликтов обеспечивает выполнение требований потребителей, связанных с недостатками товаров, работ, услуг (Закон РФ от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей», Гл. 30 ГК РФ).

В результате недостатков товаров, работ, услуг у потребителя могут возникнуть убытки по различным причинам, например: некачественные продукты могут причинить вред здоровью (расходы на лечение); некачественное выполнение электромонтажных работ в жилом помещении способно привести к возгоранию и порче имущества (расходы на ремонт, компенсация стоимости имущества или его ремонта); ненадлежащее исполнение управляющей организацией услуг по содержанию общего имущества многоквартирного дома, приведшие к протеканию кровли и залитию квартиры, определяют имущественные убытки, связанные

не только с компенсацией стоимости работ по ремонту квартиры, но возмещение имущественного ущерба, возникшего в связи с необходимостью снимать жилое помещение на время ремонта собственной квартиры и т.п. В таких ситуациях экономически целесообразно удовлетворить требования потребителя в досудебном порядке.

На практике распространено подписание соглашений о компенсации расходов. В таком соглашении указываются стороны, событие, оценка имущественного ущерба, обязательство предпринимателя произвести данные выплаты в полном объеме потребителю и, главное для предпринимателя, положение о том, что потребитель более не имеет никаких имущественных претензий к предпринимателю по факту произошедшего события.

Такое соглашение является гражданско-правовым договором, а потому создает обязательства только для его участников. Поэтому важно понимать, что если вред причинен не сами предпринимателем, а иным лицом, то у предпринимателя могут возникнуть трудности по предъявлению к виновному лицу требований о возмещении произведенных выплат в порядке регресса (ст. 1081 ГК РФ). Так, например, между управляющей организацией и собственником квартиры заключено соглашение о компенсации расходов, возникших у него по причине возгорания электропроводки по вине управляющей организации. Размер имущественного ущерба определен исходя из стоимости материалов и работ. Но ситуации могут быть разные, например, в квартире ремонт был сделан только на прошлой неделе, и теперь его потребовалось делать снова, или, наоборот, ремонт не делался уже более десяти лет. Иными словами, в таких соглашениях заведомо возможны неточные расчеты убытков, как в сторону их увеличения, так и занижения.

Соответственно, после произведения компенсации расходов на ремонт собственнику квартиры управляющая организация (ст. 403 ГК РФ) имеет право предъявить требование в порядке регресса в размере состоявшейся выплаты к подрядной организации, привлеченной ею для содержания и текущего ремонта общего имущества многоквартирного дома.

Поскольку в данной ситуации взаимодействие осуществляется между субъектами предпринимательской деятельности, то необходимо соблюдение досудебного (претензионного) порядка. И здесь важно понимать, что такое соглашение не является безусловным доказательством размера убытков собственника квартиры. Согласно п. 5 ст. 393 ГК РФ «размер подлежащих возмещению убытков должен быть установлен с разумной степенью достоверности», но как управляющей организации доказать, что убытки состоялись именно в том размере, как то заявлено в соглашении о компенсации? Рассматриваемое соглашение о компенсации – это гражданско-правовой договор, основанный исключительно на усмотрении двух сторон. И такое усмотрение не исключает взаимные уступки и иные договоренности (ст. ст. 409, 414, 415 ГК РФ) или принятие на себя обязательств управляющей организацией в размерах больших, чем реально был причинен ущерб, например, исходя из соображений предотвратить расходы в большем объеме в дальнейшем в виде судебных расходов (ст. 421 ГК РФ). Гражданско-правовые последствия по таким сделкам возникают только по отношению к участникам сделки, и порождать обязательств для третьих лиц не могут (п. 3 ст. 308, п. 1 ст. 425 ГК РФ). Если подрядная организация не выступает стороной соглашения о компенсации, то и обязанности возмещения ущерба ни собственнику квартиры, ни управляющей организации прямо не возникает. Возможность взыскания данных убытков управляющей организацией имеется лишь при доказанности данных убытков у собственника квартиры.

Такой пример досудебного урегулирования спора свидетельствует о том, что в ситуациях, когда имеется возможность взыскания убытков в порядке регресса, для предпринимателя экономически выгодно пройти через судебные разбирательства. Ведь именно в судебном разбирательстве будут установлены все убытки и обоснован их размер. А само решение суда будет иметь преюдициальное значение для взыскания убытков непосредственно с причинителя вреда (ст. 69 АПК РФ). Более целесообразно, как пояснено выше, подписание трехстороннего соглашения.

Досудебный и судебный порядок урегулирования спора о заключении или изменении договора. Как отмечено ранее, законодательством установлена обязательность досудебного порядка урегулирования конфликта по гражданско-правовым спорам о заключении договора в обязательном порядке (п. 1 ст. 445 ГК РФ) и изменении условий договора (п. 2 ст. 452 ГК РФ), возможны между субъектами предпринимательской деятельности и иные споры о заключении или изменении условий договора (ст. 421 ГК РФ).

При необходимости заключения договора, но в отсутствие у сторон соглашения в отношении отдельных условий договора, урегулирование разногласий осуществляется посредством составления протоколов разногласий, а также протоколов согласования разногласий. Вместе с тем, даже неоднократный обмен такими протоколами не всегда может привести к согласованию всех условий договора. Особую сложность здесь представляют ситуации, когда организация, для которой заключение договора обязательно (ст. 426 ГК РФ) (например, ресурсоснабжающая организация) имеет шаблонные договоры (ст. 428 ГК РФ), а ее юристы «неправомочны» «самостоятельно» изменять условия договора с учетом специфики конкретного контрагента (потребителя, абонента). В этом случае разрешение конфликта возможно лишь в судебном порядке.

Например, на сайте одной из ресурсоснабжающих организаций, осуществляющей теплоснабжение, имеются следующие проекты договоров: договор с населением о предоставлении коммунальных услуг; контракт на теплоснабжение и горячее водоснабжение для бюджетных учреждений (по 44-ФЗ²¹); контракт на горячее водоснабжение для бюджетных учреждений (по 44-ФЗ); договор теплоснабжения и горячего водоснабжения для муниципальных автономных учреждений (по 223-ФЗ²²); контракт на теплоснабжение для бюджетных учреждений (по 44-ФЗ); договор

²¹ Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

²² Федеральный закон от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц».

теплоснабжения и горячего водоснабжения для управляющих компаний (ТСЖ, ЖСК); договор на теплоснабжение и горячее водоснабжение по нежилым помещениям. Собственники нежилых помещений (или их арендаторы) в многоквартирном доме всегда заключают прямые договоры с ресурсоснабжающими организациями. Из представленного списка проектов договоров следует, что в данной ресурсоснабжающей организации отсутствует проект договора для указанной категории потребителей. Договор с населением о предоставлении коммунальных услуг ориентирован на жилые помещения с учетом наличия договорных отношений между ресурсоснабжающей организацией и управляющей организацией (ТСЖ, ЖСК). При этом договор на теплоснабжение и горячее водоснабжение по нежилым помещениям не учитывает специфику того, что нежилое помещение находится в многоквартирном доме как едином недвижимом комплексе с учетом соответствующего функционала управляющей организации (ТСЖ, ЖСК) в отношении содержания, обеспечения работоспособности, безопасности и ремонта инженерных сетей многоквартирного дома, по которым осуществляется теплоснабжение.

Договор на теплоснабжение и горячее водоснабжение по нежилым помещениям, исходя из его содержания, предназначен для зданий, строений, сооружений как нежилых объектов. Это следует из текста проекта данного договора. Так, условие о том, что «границы балансовой принадлежности и ответственности по эксплуатационному обслуживанию тепловых сетей устанавливаются в акте разграничения балансовой принадлежности (тепловых сетей) и эксплуатационной ответственности» некорректно для нежилого помещения в многоквартирном доме, поскольку разграничение балансовой принадлежности и эксплуатационной ответственности осуществляется между РСО и управляющей организацией (ТСЖ, ЖСК), что определяется в самостоятельном договоре между ресурсоснабжающей организацией и управляющей компанией (ТСЖ, ЖСК). Условие о том, что РСО вправе ограничить или прекратить подачу тепловой энергии, и не возобновлять подачу тепловой энергии в установленных случаях: ввода в эксплуатацию систем теплоснабжения без участия представителя

поставщика; неудовлетворительного состояния систем теплоснабжения, угрожающего аварией или создающего угрозу для жизни людей; отсутствия акта готовности системы отопления и тепловых сетей абонента; выявление случаев несоблюдения установленных техническими регламентами обязательных требований безопасной эксплуатации теплопринимающих установок, – также некорректно по отношению к собственнику (арендатору) нежилого помещения, поскольку ответственность за данные действия несет управляющая организация (ТСЖ, ЖСК). Аналогично обоснование некорректности следующих и иных условий договора на теплоснабжение и горячее водоснабжение по нежилым помещениям, которые РСО заключает с собственниками (арендаторами) нежилых помещений в многоквартирном доме: обеспечить установку на границе разграничения балансовой принадлежности тепловых сетей коммерческих УУТЭ, контроль состояния и своевременную их поверку в установленном порядке; производить ввод в эксплуатацию УУТЭ только в присутствии представителя поставщика; установить дросселирующее устройство в узле управления системы отопления при необходимости поглощения избыточного напора в соответствии с техническими условиями поставщика и др.

При такой ситуации согласование условий договора представляется возможным только в судебном порядке.

Обращает здесь на себя внимание факт того, что ГПК РФ и АПК РФ по-разному относятся к спорам о заключении договоров и согласовании условий договора. ГПК РФ не определяет особенности рассмотрения споров о заключении или изменении условий договора. В АПК РФ этому посвящена ст. 173, согласно которой «по спору, возникшему при заключении или изменении договора, в резолютивной части решения указывается вывод арбитражного суда по каждому спорному условию договора, а по спору о понуждении заключить договор указываются условия, на которых стороны обязаны заключить договор». Соответственно, данный спор с участием предпринимателя гарантированно будет рассмотрен по каждому спорному условию договора арбитражным судом. А если собственником нежилого помещения является физическое лицо, не обладаю-

щее статусом индивидуального предпринимателя, даже если это помещение сдается им в аренду предпринимателю для осуществления предпринимательской деятельности, то каким образом судья будет разрешать вопрос об условиях договора, при отсутствии соответствующих положений в ГПК РФ, – можно судить лишь на примере конкретных решений судов, не имея возможности опираться на конкретную процессуальную норму ГПК РФ. Так, в одном из апелляционных определений разъясняется: «Судебная коллегия считает необходимым отметить, что доводы жалобы о том, что суд первой инстанции в своем решении был обязан сделать вывод по каждому пункту предложенного истцом проекта договора, являются необоснованными. Автор жалобы при этом ссылается на то, что такие требования предусмотрены нормами АПК РФ. Однако данное дело рассматривается в рамках ГПК РФ и такие требования данным процессуальным законом не предусмотрены».

Данная ситуация не является патовой, вопрос лишь в квалификации и желании судьи заниматься разрешением спора о договоре. Сам же правовой вакуум здесь устраняется применением аналогии права и аналогии закона (ч. 4 ст. 1 ГПК РФ). В пользу допустимости аналогии процессуальных норм можно привести и аргумент о том, что применение процессуальных норм по аналогии необходимо для устранения пробелов в правовом регулировании. Если отрицать допустимость такой аналогии, то может сложиться ситуация, когда у суда не окажется инструментов для устранения пробела в праве. Конституционный Суд РФ разъяснил: «Применение аналогии закона обусловлено необходимостью восполнения пробелов в правовом регулировании тех или иных отношений. Закрепление подобного права в ч. 4 ст. 1 ГПК РФ вытекает из принципа самостоятельности судебной власти и является одним из проявлений дискреционных полномочий суда, необходимых для осуществления правосудия, поскольку невозможность применения норм права по аналогии при наличии неурегулированных отношений привела бы к невозможности защиты прав граждан и, в конечном итоге, к ограничению их конституционных прав. При

применении такого рода аналогии суд не подменяет законодателя и не создает новые правовые нормы, действуя в рамках закона».²³

Поскольку заключение договора является обязательным для истца, обязанностью суда является обеспечение защиты его прав как лица, обратившегося с требованием о понуждении к заключению договора. Данная защита реализуется именно через выражение судом мнения обо всех условиях договора. Из содержания ст. 173 АПК РФ следует, что разрешение судом спора о понуждении к заключению договора и при уклонении от заключения договора, и при возникновении разногласий по конкретным его условиям сводится по существу к внесению определенности в правоотношения сторон и установлению судом условий, не урегулированных сторонами в досудебном порядке.

При определении содержания конкретного пункта договора суд должен руководствоваться требованиями законности, разумности договорного условия и его справедливости для всех сторон договора, реальности исполнения договорного условия в расчете на добросовестность участников гражданского оборота, адекватности договорного условия общей воле сторон и цели договора, ясности, однозначности (недвусмысленности) и определенности содержания договорного условия. Если положения договора, вызвавшие разногласия, прямо и императивно регулируются законом (иным нормативным актом), то спорные условия подлежат исключению из текста договора. Сторонам договора при его исполнении по вопросам, отраженным в спорных пунктах, следует руководствоваться нормами закона или иного нормативного акта, регулирующего спорное правоотношение.²⁴

При установлении судом условия договора, определяемого диспозитивной нормой, необходимо исходить из смысла п. 4 ст. 421 ГК РФ. Согласно данной норме, когда условие договора предусмотрено нормой,

²³ Определение Конституционного Суда РФ от 16.03.2006 № 76-О [Электронный ресурс]: СПС «КонсультантПлюс». – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_60482/ (дата обращения: 02.12.2022).

²⁴ Постановление Президиума ВАС РФ от 01.09.2009 № 4550/09 по делу № А40-14049/08-62-113 // Вестник ВАС РФ. – 2009. – № 12.

которая применяется постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное (диспозитивная норма), стороны могут своим соглашением исключить ее применение либо установить условие, отличное от предусмотренного в ней. При отсутствии такого соглашения условие договора определяется диспозитивной нормой. Соответственно, при наличии диспозитивной нормы, предусматривающей спорное договорное условие, содержание последнего, по общему правилу, должно определяться в соответствии с этой диспозитивной нормой, при этом в части, не урегулированной диспозитивной нормой, суд вправе установить условие договора, исходя из разумности и баланса интересов сторон. Указанное обстоятельство объясняется тем, что диспозитивная норма, с учетом презумпции разумности ее разработчика, содержит наиболее оптимальный и справедливый вариант поведения участников гражданского оборота в соответствующей ситуации. Вместе с тем, справедливым представляется мнение о том, что предложение одной из сторон об отступлении от диспозитивной нормы может быть принято судом в случае, если необходимость отступления от нее вызвана такими существенными обстоятельствами, которые свидетельствуют о том, что соответствующая диспозитивная норма не содержит оптимального варианта поведения сторон ввиду заслуживающих внимание особенностей данного конкретного случая.²⁵

Ограничение возможностей суда в определении условий договора.

Как представлено выше, судебная практика в отношении гражданско-правовых споров о заключении договора или согласовании условий договора сложилась. Вместе с тем, предпринимателям необходимо понимать, что судебское усмотрение поможет разрешить ситуацию и согласовать условия договора в отношении «должного» (императивные правовые нормы) и «целесообразного» (диспозитивные правовые нормы). Но при наличии разногласий в сфере диспозитивного регулирования договорных отношений, в том числе в определении сторонами «случайных» условий

²⁵ Постановление Президиума ВАС РФ от 01.07.2008 № 3431/08 // Вестник ВАС РФ. – 2008. – № 10.

договора²⁶, склонение суда к предлагаемой одной из сторон позиции (условиям) возможно расценить как нарушение судом ст. 421 ГК РФ. Поэтому предпринимателям все же необходимо понимать, что суд не способен реализовать ст. 421 ГК РФ за контрагентов по договору. Суд лишь решает вопрос о праве. Поэтому в спорах о заключении или изменении договоров предпринимателям следует проявить максимальную самостоятельность в согласовании условий договора.

Ограничения на согласование условий договора. В отдельных сферах правового регулирования возможно установление пределов согласования условий договора с последующей обязанностью предпринимателя заключить договор не иначе, как присоединившись к предлагаемым его контрагентом условиям. Так, согласно п. 8(16) Постановлению Правительства РФ от 12.11.2016 № 1156 «Об обращении с твердыми коммунальными отходами и внесении изменения в постановление Правительства Российской Федерации от 25.08.2008 г. № 641» (вместе с «Правилами обращения с твердыми коммунальными отходами») «в случае если региональный оператор направил проект договора на оказание услуг по обращению с твердыми коммунальными отходами с учетом урегулированных разногласий потребителю в срок, указанный в пункте 8(14) настоящих Правил, потребитель не вправе отказаться от его заключения, предлагать рассмотреть иные условия и обязан подписать в течение 10 рабочих дней со дня его получения». Уклонение от заключения договора на вывоз ТКО будет иметь признаки состава административного правонарушения, закрепленного в настоящее время в ч. 1 ст. 8.2 КоАП РФ.

Возможность «выхода» из рассмотрения дела по существу в отношении исковых требований о понуждении к заключению договора или согласованию его условий. Положения процессуального законода-

²⁶ Существенные условия договора – это условия, названные в качестве таковых законом или определенные в качестве таковых сторонами; в отсутствие хотя бы одного существенного условия договор не будет считаться заключенным. Обычные условия договора – это условия, которые встречаются в большинстве договоров подобного типа; они определяют целостность и полноту урегулированности отношений контрагентов; в их отсутствие в договоре применяются диспозитивные нормы ГК РФ. Случайные условия договора сторона включают по своему усмотрению.

тельства о реализации досудебного порядка урегулирования спора могут позволить сторонам также «выйти» из судебного процесса без несения негативных последствий, связанных с отказом от исковых требований. Так, предположим, предприниматель обратился в суд с исковым заявлением о понуждении к заключению договора или изменении его условий. В ходе судебных заседаний для него становится очевидным, что решение суда будет принято не в его пользу, т.е. суд не примет его условия договора. После вынесения решения и вступления его в законную силу уже не будет возможности иначе разрешить ситуацию (ч. 1 ст. 150 АПК РФ). В итоге, для предпринимателя невыгодно как позволить суду рассмотреть дело по существу с вынесением решения, так и отказываться от исковых требований (ст. 49, п. 4 ч. 1 ст. 150, ст. 151 АПК РФ). Однако если предприниматель в суде заявит, что по итогам состоявшихся судебных заседаний пришел к выводу о том, что им в необходимом объеме не осуществлен досудебный порядок урегулирования спора (согласования условий договора), то суд оставит исковое заявление без рассмотрения (п. 5 ч. 1 ст. 129 АПК РФ), как поданное с нарушением ч. 5 ст. 4 АПК РФ. И тогда будет возможность либо принять решение о незаключении договора либо дополнительно и самостоятельно без участия суда продолжить согласование его условий с контрагентом. Вместе с тем, надо понимать, что здесь также могут быть взысканы судебные расходы.

2.2. ИЗДЕРЖКИ И РИСКИ СУДЕБНЫХ СПОРОВ

На стадии досудебного урегулирования конфликта важно понимать, что обе стороны спора заинтересованы в разрешении сложившейся ситуации с наименьшими издержками и рисками: задействование трудовых ресурсов; материально-технические и временные издержки; риски в отношении доказательственной базы; риски несения судебных расходов; судебные расходы на услуги представителя; расходы на выплату неустойки; риски сложности юридической квалификации правоотношений; репутационные риски и др.

Задействование трудовых ресурсов. Участие в судебном процессе неизбежно требует наличия представителя предпринимателя, способного обеспечить качественное юридическое сопровождение дела в суде. Чем больше у предпринимателя судебных процессов, тем больше объем работы юриста. Это определяет либо необходимость расширения штата юридического отдела или распределение между имеющимися юристами складывающейся судебной нагрузки. В первом случае имеет место увеличение материальной нагрузки на предпринимателя (создание рабочего места, выплата заработной платы, осуществление страховых взносов и проч.). Во втором случае несоразмерная рабочему дню нагрузка юриста неизбежно будет приводить к снижению качества правового сопровождения дела в суде. Предположим, юрист организации не успел подготовить необходимые документы для суда или не полностью разобрался в каком-то вопросе. Это не будет препятствием к рассмотрению дела в очередном судебном заседании, если очевидно, что будут и другие заседания по этому делу. Но такая ситуация заведомо предопределяет дополнительные заседания. И если по такому судебному спору будет вынесено решение не в пользу организации, то другая сторона обязательно предъявит требование о возмещении судебных расходов на представителя с учетом состоявшихся судебных заседаний. И тогда несвоевременная проработка юристом вопроса в отношении своей же организации трансформируется для данной организации в расходы по оплате представительских расходов другой стороны.

Если у предпринимателя отсутствует в штате юрист (отсутствует юридический отдел), то возможно привлечение юриста на гражданско-правовой основе, что также требует соответствующих затрат.

Важно понимать, что даже при вынесении судом решения в пользу организации и предъявления требования о возмещении судебных расходов, во-первых, такое возмещение будет осуществлено не сразу (после вступления в законную силу решения суда, а здесь могут пройти месяцы), во-вторых, необходимо обосновать размер возмещения, в-третьих, у проигравшей стороны просто может не быть денежных средств для возмещения судебных расходов другой стороне.

Материально-технические и временные издержки. Данные издержки связаны со следующими действиями: подготовка юридических, в том числе процессуальных, документов; подготовка иных документов для представления суду и иным участникам дела (договоры, справки, выписки и иные документы, как имеющиеся у предпринимателя, так и запрашиваемые у третьих лиц). Речь идет и о затратах на оргтехнику, канцелярию, ведение переписки и учет корреспонденции и проч.

Имеются риски долговременного рассмотрения судом спора. Это может стать следствием различных факторов. Например, исковое заявление подано и принято судом к производству, и после этого судья уходит в отпуск, или заболевает. Здесь период времени от подачи иска до первого судебного заседания может быть в два месяца или более. Если суд и стороны приступили к рассмотрению дела в рамках предварительного судебного заседания или основного судебного заседания и выяснилась необходимость привлечения другого лица в качестве соответчика или третьего лица, то рассмотрение дела также может затянуться более чем на месяц (время, которое необходимо для уведомления лица о привлечении его в качестве соответчика или третьего лица, направления ему судом и участниками дела соответствующих документов, ознакомление его с материалами дела и проч.). При этом важно понимать, что чем больше лиц задействовано в судебном процессе (независимо от того – на стороне истца, ответчика или третьего лица), тем больше по факту случаев отложения судебных заседаний в виду неявки стороны по уважительной причине.

Например, неявка в суд по причине участия лица в другом судебном заседании является уважительной. При этом суды учитывают не только время судебных заседаний, но время, необходимое для того, чтобы добраться из одного суда в другой суд. Если юрист (представитель) лица участвует, например, в суде апелляционной инстанции по делу, рассмотренному судом общей юрисдикции, то принято предполагает занятость такого представителя как минимум на половину рабочего дня. Если дела рассматривается в суде кассационной инстанции по делу, рассмотренному судом общей юрисдикции, или в апелляционной или кассационной

инстанции по делам, рассматриваемым в соответствии с АПК РФ, то это уже целый день занятости, если указанные апелляционные и кассационные суды находятся на территории других субъектов Российской Федерации. Может быть не обеспечено участие представителя стороны судебного дела и по причине его болезни, командировки, отпуска (при невозможности передать его функционал другому представителю). Не исключены и злоупотребления сторон, связанные с их сознательным уклонением от участия в судебных процессах и затягиванием рассмотрения спора по существу.

Так, для ответчика может быть выгодно затягивать судебный процесс, если имеется перспектива разрешения спора не в его пользу. Например, рассматривается гражданское дело о взыскании с покупателя основного долга и неустойки по договору поставки. Подача им ходатайств о рассмотрении гражданского дела с его участием и отложении судебных заседаний по различным причинам (как указано выше, командировки, занятость в судебных процессах, болезнь и проч.), несвоевременная подготовка и предоставление в суде необходимых документов и совершение иных процессуальных действий, – все это может весьма затянуть судебный процесс. А после вынесения решения суда – еще месяц на вступление решения суда в законную силу. И при подаче апелляционной жалобы момент вступления решения суда может фактически отложиться еще на несколько месяцев (отложение судебного заседания по рассмотрению апелляционной жалобы: по причине не направления заявления о рассмотрении апелляционной жалобы в отсутствие стороны; на основании подачи заявления об отложении судебного заседания по причине невозможности явиться самостоятельно в суд или обеспечить явку представителя в суд, с последующей подачей заявления о рассмотрении апелляционной жалобы в отсутствие). В итоге, казалось бы, такое простое гражданское дело по взысканию задолженности по договору может растянуться более чем на полгода. Конечно, поставщик (истец) заявит требование о взыскании неустойки с момента просрочки до даты фактической и полной оплаты долга, т.е. за весь период с момента образования задолженности до дня

полного исполнения решения суда. Но для организации-должника в этом все равно может быть преимущество: изымать деньги из оборота не здесь и сейчас, а через полгода, а то и в более продолжительный срок. По сути, здесь будет иметь место некая форма кредитования, когда должник должен определенную сумму и уплачивает ее в большем размере (фактически проценты) с учетом прошедшего периода времени. В денежном выражении такое «кредитование» может быть для организации более выгодно (при определенной совокупности обстоятельств хозяйственной деятельности), чем обращение в банк для получения в кредит аналогичной суммы денежных средств.

Риски в отношении доказательственной базы. В процессе рассмотрения судом дела участник может столкнуться с ситуацией, когда сложно или даже невозможно доказать свою «правоту» даже при наличии правоты:

- отсутствие необходимых документов, фиксирующих факты хозяйственной и финансовой деятельности;
- неверное составление юридически значимых документов;
- наличие устных «деловых» договоренностей в отсутствие их документального закрепления;
- ненадлежащее ведение переписки и учета входящей и исходящей корреспонденции;
- наличие свидетельских показаний только от сотрудников организации, в отношении которых другая сторона и суд могут усматривать заинтересованность в исходе дела и, соответственно, в сообщаемой в них информации и др.

Так, возможна следующая ситуация. Организация основывает свои исковые требования на конкретном документе, который она получила по электронной почте или по факсу от другой стороны. А другая сторона не предъявляет оригинал документа, заявляя, что он утрачен, при этом предъявляет такой же документ, но иного содержания (другие, суммы, даты, показатели и проч.). В таких условиях суд не будет учитывать данный документ в качестве письменного доказательства (ч. 6 ст. 71 АПК РФ).

Риски несения судебных расходов. Сторона, не в пользу которой вынесено судебное постановление, будет обязана возместить другой стороне все судебные расходы (ст. 110 АПК РФ). Соответственно, также и свои расходы проигравшая сторона уже никак не возместит. В процессе доказывания не всегда стороны и суд могут определить значимость для разрешения дела конкретных доказательств, а значит, и целесообразность несения соответствующих судебных расходов на их получение.

Судебная экспертиза. Возможно, сторона сочтет целесообразность проведения судебной экспертизы по делу, и суд удовлетворит это ходатайство. Судебная экспертиза требует весьма существенных имущественных расходов на ее оплату, а ее назначение может увеличить срок рассмотрения дела на полгода и более. Однако, результаты экспертизы могут быть противоположны ожидаемым стороной или не иметь значения для разрешения дела с учетом сформировавшейся доказательственной базы по итогам рассмотрения гражданского дела по существу.

Например, будет заявлено ходатайство о проведении судебной экспертизы о сроке давности изготовления документа. Экспертиза будет проведена и оплачена; ею будет установлено, что документ был составлен намного позже, чем датируется (например, разница в два года). Но в совокупности имеющихся в деле доказательств суд может прийти к выводу о признании доказанности соответствующих обстоятельств и юридических фактов, даже если это идет в разрез с результатами экспертизы.

Возможна и такая ситуация. Предпринимателю аутсорсинговой компанией на основании договора выставляется счет и акт для оплаты по договору за истекший месяц обслуживания. По факту отказа предпринимателя оплачивать долг в полном объеме аутсорсинговая компания обращается в суд с исковыми требованиями о взыскании суммы основного долга по договору за соответствующий месяц. Предприниматель не согласен с составом фактически оказанных аутсорсинговых услуг по договору (ведение бухгалтерского и налогового учета; представление бухгалтерской и налоговой отчетности; формирование электронной базы учетных данных хозяйственной и финансовой деятельности заказчика; работа с кадрами;

проведение инвентаризации имущества; расчет экономических показателей деятельности заказчика; обеспечение надежного функционирования и эксплуатации оргтехники и вычислительных сетей заказчика; юридическое сопровождение договорной работы заказчика и проч.) и считает, что оказаны лишь некоторые и в весьма ограниченном объеме услуги. Основываясь на позиции Верховного Суда РФ о том, что услуги всегда носят возмездный характер, и потому оплата должна осуществляться за фактически оказанные услуги²⁷, представляет в суд перерасчет оплаты с учетом фактически оказанных услуг (п. 1 ст. 779 ГК РФ). Данный перерасчет подготовлен ему на основании договора некой экспертной организацией. Соответственно, оплата услуг экспертной организации ответчиком осуществлена. Но суд приходит к выводу о том, что это абонентский договор (ст. 429.4 ГК РФ), а, следовательно, оплата должна производиться в полном объеме независимо от фактически оказанных услуг. В данном случае судебные расходы осуществлены, но соответствующие доказательства не учитываются судом при вынесении решения.

Судебные расходы на услуги представителя. В случае если вынесено решение в пользу другой стороны, то проигравшая спор сторона будет обязана возместить другой стороне также и судебные расходы на оплату услуг представителя. Такие расходы взыскиваются арбитражным судом в разумных пределах (ч. 2 ст. 110, ч. 2 ст. 112 АПК РФ). Разумность данных расходов обосновывается лицом, заявляющим требование о возмещении данных расходов. Соответственно, обосновать «неразумность» данных расходов в интересах другой стороны. Разумность данных расходов может доказываться сложившимся уровнем цен на подобные юридические услуги, сложностью и продолжительностью дела и проч. Но главным аргументом для суда со стороны заявителя судебных расходов станет подтверждение оплаты юридических услуг с учетом предшествующей договоренности юриста и лица (доверителя, клиента) о виде юридических услуг и их цене. Вывод о наличии такой договоренности и факта

²⁷ Постановление Президиума ВАС РФ от 13.05.2014 № 19371/13 по делу № А45-27060/2012 // Вестник экономического правосудия РФ. – 2014. – № 9.

оплаты будет следовать из совокупности следующих документов: договор на оказание юридических услуг (Гл. 39, 49 ГК РФ); заявка на конкретные юридические услуги при рамочном договоре (ст. 429.1 ГК РФ) на оказание юридических услуг; доверенность (ст. 185 ГК РФ); счет, акт оказанных услуг; платежное поручение и иные документы. Все это в совокупности будет подтверждать реальность понесенных стороной затрат. При этом «разрешая вопрос о размере сумм, взыскиваемых в возмещение судебных издержек, суд не вправе уменьшать его произвольно, если другая сторона не заявляет возражения и не представляет доказательства чрезмерности взыскиваемых с нее расходов (ч. 3 ст. 111 АПК РФ, ч. 4 ст. 1 ГПК РФ, ч. 4 ст. 2 КАС РФ)»²⁸.

Соответственно, предпринимателю необходимо знать доводы, которые он может определить в обоснование разумности или неразумности судебных расходов на представителя с учетом того, в пользу кого вынесено решение суда.

Контраргументами к разумности и справедливости судебных расходов на представителя в обоснование их чрезмерного завышения могут выступить следующие доводы: увеличение количества судебных заседаний по вине другой стороны (неквалифицированное юридическое сопровождение, неявка в суд, непредставление доказательств, несвоевременное заявление ходатайств и проч.); простота юридического казуса; злоупотребление процессуальными правами и проч.

Расходы на выплату неустойки. По денежным требованиям сторона истца может заявить требования о взыскании неустойки (§ 2 Гл. 23 ГК РФ). Это способ обеспечения исполнения обязательства и мера ответственности лица, нарушившего свои обязательства по договору (п. 1 ст. 339 ГК РФ), а также способ защиты гражданских прав (ст. 12 ГК РФ). Неустойка, в большинстве случаев, определяется в предпринимательской сфере в виде процентов, исчисляемых за каждый день просрочки платежа

²⁸ О некоторых вопросах применения законодательства о возмещении издержек, связанных с рассмотрением дела : Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 21.01.2016 № 1, п. 10, 11 // Российская газета. – 01.03.2016. – № 43.

(п. 1 ст. 330 ГК РФ). Размер неустойки определяется в положениях договора об ответственности сторон (п. 1 ст. 330, ст. 331 ГК РФ). Расчет неустойки прилагается к исковому заявлению и уточняется ее размер с учетом продолжительности рассмотрения дела. При этом сторона может в просительной части искового заявления определить ее размер с учетом даты погашения основного долга, когда бы это погашение не состоялось (до вынесения решения суда, до вступления решения суда в законную силу или же на стадии исполнительного производства). Из этого следует, что неустойка способна не только мотивировать сторону обязательства к надлежащему исполнению, но и к ее воздержанию в ходе рассмотрения гражданско-правового спора в суде от действий, которые влекут затягивание рассмотрения дела судом и вступления решения суда в законную силу (от необоснованной подачи апелляционной жалобы).

Важно понимать, что неустойка является достаточно «четко» работающим механизмом воздействия на недобросовестного участника предпринимательской деятельности. Это проявляется в том, что оспорить, снизить или избежать выплаты неустойки практически невозможно. Рассмотрим это на примере следующих ситуаций.

Снижение размера неустойки. Предусматривается возможность снижения судом размера неустойки по заявлению должника – лица, осуществляющего предпринимательскую деятельность, если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства (п. 1 ст. 333 ГК РФ, п. 69 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 №7²⁹). Однако предпринимателям не стоит питать иллюзий о возможности снижения размера неустойки на том основании, что ее размер достаточно велик и не соотносится с характером и размером нарушения обязательства.

Для суда в решении вопроса о снижении размера неустойки приоритет будет за принципом свободы договора (ст. 431 ГК РФ), поскольку раз-

²⁹ О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 № 7 // Российская газета. – 04.04.2016. – № 70.

мер ответственности в виде неустойки определен сторонами в договоре, который не оспорен, незаконным не признан, и не имеет разногласий при его заключении в том числе, при согласованной сторонами меры ответственности за нарушение обязательств. В условиях не оспаривания соглашения о неустойке и незаявления требования о кабальности условия о неустойке снизить размер неустойки, опираясь на п. 1 ст. 333 ГК РФ, практически невозможно. Тем более, что расчет неустойки зависит от периода времени, в течение которого сторона не исполняет свои обязательства. Чем дольше времени не исполняются обязательства, тем больше сумма, подлежащая выплате в качестве неустойки.

Поскольку ответчик не выполнил в установленный договором срок свои обязательства, то требования истца о взыскании с ответчика неустойки являются правомерными. В ситуации долгосрочного неисполнения обязательства, а, следовательно, недобросовестного поведения, претендовать стороне на снижение неустойки – значит рассчитывать на попустительское отношения суда к долговременному и необоснованному неисполнению обязательств. Учитывая, что размер неустойки определен сторонами при заключении договора в добровольном порядке, т.е. до факта нарушения обязательств, ответчик не исполнил обязательство по оплате в порядке и сроки, установленные договором, то уменьшение судом неустойки с экономической точки зрения позволит ответчику получить доступ к финансированию за счет истца³⁰. А это противоречит принципам права и является незаконным.

Неустойка как мера гражданско-правовой ответственности носит компенсационный характер, а соразмерность суммы неустойки определяется применительно к потерям добросовестной стороны; при этом презюмируется ее адекватность и соразмерность нарушенным интересам. Право суда снизить размер неустойки в случае ее чрезмерности по сравнению с последствиями нарушения обязательств, является одним из правовых

³⁰ Постановление Девятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 21.06.2018 г. по делу № А36-86/2018 [Электронный ресурс] // Электронное правосудие : официальный сайт. – URL : <https://kad.arbitr.ru> (дата обращения: 12.12.2021).

способов, предусмотренных в законе, которые направлены против злоупотребления правом свободного определения размера неустойки. И стороне, которая заявляет о несоразмерности неустойки последствиям нарушения обязательств, требуется доказать такую несоразмерность, т.е. бремя доказывания несоразмерности неустойки и необоснованности выгоды кредитора возлагается на ответчика (п. 73 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 №7). Здесь должнику следует доказать несоразмерность и необоснованность выгоды кредитора в результате взыскания неустойки по отношению к его убыткам вследствие нарушения обязательства (ч. 1 ст. 56 ГПК РФ, ч. 1 ст. 65 АПК РФ). При этом сам кредитор при взыскании неустойки не обязан доказывать возникновение у него убытков по причине неисполнения обязанностей его контрагентом (п. 1 ст. 330 ГК РФ).

Предпринимателю важно учитывать, что возможность снижения суммы неустойки может быть определена исключительно с привязкой к рассматриваемому конкретному обязательству. Поэтому доводы о наличии тяжелого финансового положения, аресте денежных средств или имущества, неисполнении обязательств контрагентами, добровольное погашение долга полностью или в части на день рассмотрения спора и т.п., – не будут учитываться судом при рассмотрении вопроса о снижении размера неустойки (п. 73 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 №7).

Таким образом, учитывая компенсационную природу неустойки, согласованную в договоре процентную ставку неустойки, продолжительность допущенной просрочки оплаты, то обстоятельство, что заявление о снижении неустойки какими-либо доказательствами не подтверждено, а также отсутствие доказательств существования объективных причин, препятствующих своевременному расчету по договору, суд придет к обоснованному и законному выводу об удовлетворении требования истца о взыскании неустойки.

Освобождение от выплаты неустойки. Предположим, истец заявил требование о взыскании суммы основного долга по договору поставки

товара без заявления требования о выплате неустойки (либо с заявлением искового требования о выплате неустойки в размере, определенном на дату подачи искового заявления). Рассмотрим, возможно ли в этой ситуации заявить требование о взыскании неустойки после вступления решения суда в законную силу.

В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 № 7 в п. 65 определено: «по смыслу статьи 330 ГК РФ, истец вправе требовать присуждения неустойки по день фактического исполнения обязательства (в частности, фактической уплаты кредитору денежных средств, передачи товара, завершения работ)»; «присуждая неустойку, суд по требованию истца в резолютивной части решения указывает сумму неустойки, исчисленную на дату вынесения решения и подлежащую взысканию, а также то, что такое взыскание производится до момента фактического исполнения обязательства»; «при этом день фактического исполнения нарушенного обязательства, в частности, день уплаты задолженности кредитору, включается в период расчета неустойки». Согласно ст. 49 АПК РФ «Истец вправе при рассмотрении дела в арбитражном суде первой инстанции до принятия судебного акта, которым заканчивается рассмотрение дела по существу, изменить основание или предмет иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований». Соответственно, если сторона не заявила о взыскании неустойки (полностью или в части), возникает вопрос – отказалась ли она от своего права на взыскание данной денежной суммы или нет. Т.е. отсутствие в исковых требованиях формулировки «по день фактической уплаты денежных средств» или «по день фактического исполнения обязательства» небезосновательно рассматривать в качестве отказа от взыскания неустойки за указанный период. Дело в том, что последующая подача искового заявления о взыскании неустойки поставит вопрос о тождественности спора – наличие вступившего в законную силу принятого по спору между теми же лицами, о том же предмете и по тем же основаниям судебного акта арбитражного суда (ч. 1 ст. 150 АПК РФ).

Несмотря на внешне обоснованные основания для отказа во взыскании неустойки в данной ситуации, судебная практика ориентирована

на взыскание неустойки в полном объеме, когда бы стороной такое требование не заявлялось, – до вынесения решения суда по основному долгу или в последующем.

Риски сложности юридической квалификации правоотношений.

Предприниматель несет риски неграмотного юридического сопровождения гражданско-правового спора. Это может относиться к ситуации, когда предприниматель (руководитель организации) принимает решение вести дела в суде лично, не прибегая к помощи юриста. Также такое возможно и при отсутствии должной квалификации юриста как в отношении конкретной категории гражданско-правового спора, так и при общем низком уровне профессиональных компетенций.

В первой ситуации предпринимателю важно понимать, что юридические познания – это особая сфера профессиональной деятельности. И никакой жизненный или профессиональный опыт не способен восполнить отсутствие юридического образования и юридической практики. Решение предпринимателя вести дела в судебном процессе лично неизбежно влечет для него неграмотное восприятие происходящего в судебном процессе, как в отношении юридической квалификации отношений (применение норм материального права), так и в реализации процессуальных прав и обязанностей (сроки, возможность представлять доказательства и проч.).

Во второй ситуации предпринимателю необходимо ориентироваться на репутацию и специализацию юриста (адвоката) или юридической компании.

Отношения между предпринимателем и юристом (юридической компанией) оформляются договором об оказании юридических услуг. При этом предпринимателю необходимо осознавать, что качество юридической услуги определяется не принятием судебного акта в его пользу, а следующими факторами: обстоятельным изучением правовой базы, судебной практики и материалов гражданского дела; активным участием представителя в судебных заседаниях в процессе доказывания; своевременным совершением всех необходимых процессуальных действий. Поэтому тради-

ционным условием договора об оказании юридических услуг является следующее положение: «Результатом оказанных услуг является квалифицированная правовая помощь. Ни что в Договоре не должно пониматься как предоставление Исполнителем гарантий принятия организациями, органами государственной власти, органами местного самоуправления, судами, положительных для Клиента решений и/или совершения действия, необходимых в связи с оказываемыми Услугами».

Возможно, предпринимателю с учетом сферы деятельности и ее масштабов целесообразно иметь юриста в штате, а, возможно, и целый юридический отдел.

Сложность гражданско-правового спора и низкая активность сторон(ы) в процессе доказывания могут привести к неполному изучению обстоятельств дела и, как следствие, к необоснованному решению суда. Ошибочным будет представление предпринимателя, что суд сам должен разбираться во всех обстоятельствах дела, поскольку закон прямо возлагает бремя доказывания на стороны. Стороны судебного спора несут все риски непредставления доказательств при рассмотрении дела по существу (ст. 65 АПК РФ, ст. 56 ГПК РФ).

Неверная оценка перспективы судебного спора, правомерности своих требований и нежелание досудебного урегулирования спора (даже пускай с потерями для себя в своих имущественных притязаниях) может привести и к вынесению судебного постановления не в пользу организации, а также, возможно, и предъявление другой стороной встречного искового заявления со всеми сопутствующими последствиями, издержками и рисками).

При всей компетентности судей риски судебных ошибок также возможны. Но, возможно, и иное положение, а именно, когда суды по-разному применяют нормы права. Это может быть связано как в целом с противоречивой судебной практикой, так и с изменением позиции высших судов в разрешении конкретных категорий гражданско-правовых споров.

Риски некорректного юридического сопровождения сделки до возникновения гражданско-правового спора. Указанное может выразиться в неграмотном или невнимательном составлении гражданско-правового договора. Очевидно, что на практике часто сторона, которая предлагает «свой» договор, заинтересована в наличии в его условиях выгодных именно для нее положений, например, о возможности и последствиях ее одностороннего отказа от исполнения договора, о размере применяемой ею неустойки к другой стороне договора и проч. Предпринимателю в дальнейшем в суде сложно будет оспорить данную сделку как кабальную, поскольку в пользу действительности такой сделки будет свидетельствовать факт того, что договор подписан обеими сторонами, и здесь суд не вправе своим решением нарушать ст. 421 ГК РФ о свободе договора.

Иногда сами договорные отношения организованы заведомо некорректным способом. Так, ВАС РФ в одном из своих постановлений по гражданско-правовому спору приходит к выводу: «при правовой квалификации договора... исходя из положений Гражданского кодекса Российской Федерации об отдельных видах договора данный договор не может быть признан соответствующим правилам этого Кодекса ни об одном из договоров, посредством которого могли быть оформлены отношения между обществом и комбинатом, связанные со строительством упомянутых объектов недвижимости, и который мог бы служить основанием возникновения у комбината права требовать от общества передачи определенных помещений и права требовать возмещения убытков в случае их непередачи».³¹

Репутационные риски. Репутационные риски предпринимателей в связи с участием в судебных процессах связаны с открытостью информации, рассматриваемой арбитражными судами. На ресурсе «Электронное правосудие»³² представляется возможным по фильтру наименования

³¹ Постановление Президиума ВАС РФ от 27.07.2010 № 1637/09 по делу № А08-3498/07-12-28 // Вестник ВАС РФ. – 2010. – № 12.

³² <https://kad.arbitr.ru>

участника спора увидеть и ознакомиться со всеми делами, в которых предприниматель участвовал в качестве стороны. Участие предпринимателя как в качестве истца, так и ответчика ставит под сомнение его платежеспособность и добросовестность как участника гражданских правоотношений. Если предприниматель выступает в качестве истца, значит, у него имеется дебиторская задолженность – спорная (если гражданское дело рассматривается по существу) или безнадежная к взысканию (вынесение решения суда о присуждении денежных сумм еще не означает, что ответчик способен будет исполнить данные требования по исполнительному листу).

Если предприниматель выступает в качестве ответчика, то очевидна «тень» его недобросовестности и ненадежности как контрагента в гражданском обороте и хозяйственной деятельности; кроме того, удовлетворение исковых требований приведет к снижению его финансовой стабильности, а значит, и платежеспособности. Данные факторы могут для третьих лиц иметь немаловажную роль в выборе своих контрагентов и деловых партнеров. Конечно, для крупных компаний наличие судебных процессов в различных инстанциях – дело привычное и неизбежное. Вместе с тем, если речь идет о субъектах малого и среднего предпринимательства, то имеющиеся факты судебных разбирательств могут существенно снизить их конкурентоспособность и привлекательность для контрагентов.

3. РОЛЬ АРБИТРАЖНОГО СУДА В РАЗРЕШЕНИИ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКИХ СПОРОВ

Ст. 2 АПК РФ устанавливает следующие задачи арбитражного судопроизводства в сфере предпринимательской и иной экономической деятельности: защита нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов лиц; обеспечение доступности правосудия; справедливое публичное судебное разбирательство в разумный срок независимым и беспристрастным судом; укрепление законности и предупреждение правонарушений; формирование уважительного отношения к закону и суду; содействие становлению и развитию партнерских деловых отношений, мирному урегулированию споров, формированию обычаев и этики делового оборота.

Посредством разрешения различных гражданско-правовых споров арбитражные суды не только восстанавливают и защищают имущественные права конкретных предпринимателей, но и обеспечивают интересы национальной экономики России в целом. Арбитражные суды не только применяют нормы права, но и апробируют их, а «гибкость и приближенность правосудия к постоянно изменяющимся экономическим отношениям позволяют считать его наилучшим инструментом объективного и скорейшего устранения имеющихся правовых пробелов в экономике»³³.

Роль арбитражного суда в разрешении экономического спора определяется требованиями вынесения законного и справедливого судебного акта. Суд в процессе разрешения гражданско-правового спора обязан: быть беспристрастным (Гл. 3 АПК РФ); обеспечивать равенство всех перед законом и судом (ст. 7 АПК РФ), равноправие сторон (ст. 8 АПК РФ), состязательность (ст. 9 АПК РФ); непосредственно исследовать все доказательства по делу (ст. 10 АПК РФ); определять обстоятельства, имеющие значе-

³³ Назаров И. Д. Экономическое правосудие как инструмент регулирования экономических отношений в России // Современные наукоемкие технологии. Региональное приложение. – 2015. – № 2(42). – С. 77.

ние для правильного рассмотрения дела (ч. 2 ст. 65 АПК РФ). Арбитражный суд вправе: предложить лицам, участвующим в деле, представить дополнительные доказательства (ч. 2 ст. 66 АПК РФ); истребовать доказательства (ст. 66 АПК РФ); принять обеспечительные меры (Гл. 8 АПК РФ). Арбитражный суд рассматривает вопросы о вступлении в дело других лиц, замене ненадлежащего ответчика, соединении и разъединении нескольких требований, принятии встречного иска, возможности проведения выездного судебного заседания (п. 5 ч. 1 ст. 135 АПК РФ), а также совершает иные действия, направленные на обеспечение правильного и своевременного рассмотрения дела (ст. ст. 135, 136 АПК РФ и др.). При этом арбитражный суд выносит решение, оценив обстоятельства дела по своему внутреннему убеждению, основанному на всестороннем, полном, объективном и непосредственном исследовании имеющихся в деле доказательств. Решение арбитражного суда выступает инструментом разрешения гражданско-правового спора с участием предпринимателя, пресечения и предупреждения правонарушений в экономической сфере.

Арбитражный суд при взаимодействии со сторонами стремится ориентировать их на самостоятельное разрешение гражданско-правового спора (примирительные процедуры, мировое соглашение – гл. 15 АПК РФ). При недостижении сторонами соглашения арбитражный суд осуществляет юридическую квалификацию отношений посредством применения необходимых норм права. При этом арбитражный суд обеспечивает не только законность, но и справедливость судебного акта.

Арбитражные суды играют важную роль в экономике России, поскольку обеспечивают восстановление и защиту имущественных прав предпринимателей. Недобросовестные дебиторы, арендаторы, подрядчики, исполнители, поставщики, покупатели и иные лица принуждаются арбитражным судом к исполнению обязательств и привлекаются к гражданско-правовой ответственности, чем обеспечивается договорная дисциплина. Фактически арбитражные суды реализуют координирующую роль между действующим правом и отклоняющимся от него поведением хозяйствующих субъектов.

К сожалению, как представлено выше, иногда даже достаточно простые дела (например, взыскание основного долга и неустойки по договору поставки) весьма долго «задерживаются» в арбитражном суде. Однако это не умаляет роли арбитражного суда как инстанции, представляющей собой эффективный механизм восстановления и защиты имущественных прав предпринимателей, поскольку этот механизм реализуется государством (ст. 9 Конституции РФ). Все решения суда выносятся именем Российской Федерации, а потому имеют силу закона. При этом исполнение решений арбитражных судов также обеспечивается и гарантируется государством.

Таким образом, в процессе осуществления хозяйственной деятельности предприниматели сталкиваются с различными нарушениями их имущественных прав. И необходимо понимать, что от того, каким образом предприниматель будет защищать свои права, будет зависеть не только эффективность такой защиты, но и ее «себестоимость». Предпринимателям целесообразно быть открытыми к сотрудничеству в разрешении возникших споров и самостоятельно их урегулировать с контрагентами и иными частными лицами. А при отсутствии конструктивного диалога дальнейшая защита имущественных прав осуществляется посредством обращения в арбитражный суд, где реализация процессуальной формы, дискреционные полномочия суда и активность сторон обеспечивают законное и справедливое решение суда.

4. ВОПРОСЫ ДЛЯ САМОКОНТРОЛЯ

1. Какова сфера применения предпринимательских договоров?
2. Каковы особенности правового регулирования договоров в предпринимательской деятельности?
3. Какие существуют признаки предпринимательской деятельности, реализуемые при исполнении предпринимательских договоров?
4. Что такое предпринимательский договор? Дайте квалификацию договоров в предпринимательской деятельности.
5. Что такое свобода договора? Каким образом осуществляется реализация принципа свободы договора при заключении договоров в предпринимательской деятельности?
6. Раскройте основные условия предпринимательского договора.
7. Какие применяются виды договоров купли-продажи в предпринимательских отношениях?
8. Дайте понятие и раскройте содержание договора поставки товаров.
9. Какие установлены существенные условия договора поставки товаров?
10. Каковы особенности заключения и исполнения договора поставки товаров для государственных и муниципальных нужд в предпринимательских отношениях?
11. Что такое договор энергоснабжения?
12. В чем особенности договора контрактации?
13. Дайте понятие купли-продажи предприятия.
14. Какие применяются виды договоров аренды в предпринимательских отношениях? Раскройте общую характеристику договора аренды.
15. Какие существуют особенности заключения и исполнения договора аренды зданий и сооружений?
16. Что такое договор аренды предприятия?
17. Каково значение и сфера применения договоров по выполнению работ в предпринимательской деятельности?
18. Раскройте общие положения о договоре подряда, применяемого в предпринимательской деятельности.
19. Что такое договоры на оказание услуг в предпринимательском обороте?
20. Дайте понятие и определите основные виды договоров оказания возмездных услуг.

5. ПРИМЕРНЫЙ ПЕРЕЧЕНЬ ТЕМ КУРСОВЫХ РАБОТ, ТРЕБОВАНИЯ ПО ОФОРМЛЕНИЮ КУРСОВЫХ РАБОТ

1. Договор купли-продажи, его виды, проблемы реализации в практической деятельности. *Выбрать любой вид договора купли-продажи, используемый в предпринимательской деятельности и описать его с позиции проблем, возникающих в судебной практике.*

2. Договоры аренды в предпринимательских отношениях, особенности заключения, практика применения. *Выбрать любой вид договора аренды, используемый в предпринимательской деятельности и описать его с позиции проблем, возникающих в судебной практике.*

3. Договоры по выполнению (производству) работ в предпринимательской деятельности, особенности документооборота, практика реализации. *Выбрать любой вид договора подряда, используемый в предпринимательской деятельности и описать его с позиции проблем, возникающих в судебной практике.*

4. Договоры на оказание услуг в предпринимательском обороте (на примере выбранного договора). *Выбрать любой вид договора на оказание возмездных услуг и описать его с позиции проблем, возникающих в судебной практике.*

5. Рамочный договор в предпринимательской деятельности.

6. Опцион на заключение договора и опционный договор.

7. Публичный и абонентский договор как предпринимательские договоры.

8. Смешанные и непоименованные договоры в сфере предпринимательской деятельности.

9. Предпринимательские договоры на оказание посреднических услуг.

10. Договор коммерческой концессии и франчайзинг.

11. Договор финансирования под уступку денежного требования (факторинг).

12. Договор об аутсорсинге и консалтинговый договор.

13. Договор страхования предпринимательских рисков. Страхование рисков кредитных договоров.

14. Договор долевого участия в строительстве.

15. Правовая природа, регулирование и применение международных коммерческих договоров.

Требования к основным разделам курсовой работы:

Курсовая работа должна включать: титульный лист; задание на курсовую работу; содержание; введение; основную часть, состоящую, как правило, не менее чем из двух-трех разделов (теоретического, обзорного по заявленной проблематике; аналитического; практического, с рассмотрением реальной практики, опыта функционирования объекта исследования); заключение, включающее выводы и предложения (рекомендации); список использованных источников; приложения (при необходимости).

Содержание курсовой работы должно соответствовать названию темы. Во введении должна содержаться краткая оценка современного состояния рассматриваемой проблемы, обосновываться актуальность выбранной темы, цель и задачи работы, объект и предмет исследования, теоретико-методологические основы работы, структура работы.

Основная часть курсовой работы, как правило, состоит из двух-трех разделов, каждый из которых, в свою очередь, подразделяется на два-три подраздела. В конце подраздела, как правило, содержится промежуточный вывод.

В конце разделов формулируются выводы. Они должны быть краткими, составлять не более 0,3 – 0,5 страницы, могут дублировать формулировки выводов по подразделу не более чем на 50%.

Заключение – важнейшая неотъемлемая структурная часть курсовой работы, в которой подводится итог проведенных исследований.

В заключении должно содержаться краткое изложение основных результатов работы и их оценка, сделаны выводы по проделанной работе,

даны предложения по использованию полученных результатов, включая их внедрение, а также следует указать, чем завершилась работа.

Список использованных источников оформляется согласно требованиям методических рекомендаций по оформлению курсовых и дипломных работ, ознакомиться с которыми можно на кафедре «Гражданское право и процесс». В указанных методических рекомендациях также содержатся требования по оформлению курсовой работы в целом.

Рекомендуемый объем курсовой работы 30 – 35 страниц.

6. ПРИМЕРНЫЙ ПЕРЕЧЕНЬ ВОПРОСОВ ДЛЯ ПОДГОТОВКИ К ЭКЗАМЕНУ ПО ДИСЦИПЛИНЕ «ДОГОВОРЫ В ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ»

1. Понятие и признаки предпринимательской деятельности.
2. Предпринимательский договор как правовая форма деятельности субъектов предпринимательского права.
3. Понятие, признаки и особенности обязательств, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, и предпринимательских договоров.
4. Квалификация и классификация договоров в предпринимательской деятельности.
5. Реализация принципа свободы договора при заключении договоров в сфере предпринимательской деятельности.
6. Особенности содержания договоров в предпринимательской деятельности.
7. Обеспечение исполнения договоров в предпринимательской деятельности.
8. Особенности прекращения обязательств в сфере предпринимательской деятельности.
9. Споры, связанные с исполнением предпринимательских договоров и ответственностью сторон.
10. Характеристика договора купли-продажи и его значение в сфере предпринимательской деятельности.
11. Договор поставки товаров в предпринимательских отношениях.
12. Поставка товаров для государственных и муниципальных нужд.
13. Договор энергоснабжения.
14. Договор контрактации.
15. Договор купли-продажи предприятия.
16. Общая характеристика договора аренды.
17. Договор аренды зданий и сооружений в предпринимательской деятельности.
18. Договор аренды предприятий в предпринимательских отношениях.
19. Общие положения о договоре подряда, применяемого в предпринимательской деятельности.
20. Договоры на оказание услуг в предпринимательском обороте.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Предпринимательские договоры обслуживают предпринимательскую деятельность хозяйствующих субъектов и представляют собой самостоятельную группу гражданско-правовых договоров. Данные договоры имеют большое значение для организации гражданского оборота и удовлетворения потребностей различных субъектов правоотношений как самих предпринимателей и их контрагентов, так и конечных потребителей товаров, работ и услуг. На предпринимательские договоры распространяются общие положения закона об обязательствах, о договорах и об отдельных видах гражданско-правовых договоров. Сфера применения и целевое назначение данных договоров обуславливает специфику правовых принципов, подходов и правил в регулировании договорных отношений, возникающих с участием субъектов предпринимательской деятельности.

При осуществлении юридического анализа договорных отношений в предпринимательской сфере необходимо не только учитывать вид договора (купля-продажа, аренда, подряд, услуги), но и признаки договора (публичный договор, договор присоединения, рамочный договор, предварительный договор, абонентский договор и проч.). Также необходимо понимать специфику правового регулирования, где, во-первых, обе стороны договора представлены субъектами предпринимательской деятельности и, во-вторых, где предприниматели вступают в гражданские правоотношения с гражданами-потребителями.

Предпринимательские договоры очень разнообразны и охватывают сферы по реализации товаров, работ и услуг, а также по обеспечению собственной деятельности. Используются в предпринимательской деятельности не только договоры, прямо предусмотренные в Гражданском кодексе РФ, но и так называемые непоименованные договоры. Например: дилерские и дистрибьюторские договоры; договор на проведение маркетинговых исследований; договор купли-продажи доли в уставном капитале организации, договор купли-продажи доли в ООО; договор купли-продажи бизнеса; договоры о сотрудничестве и партнерстве (договор на участие в выставке, договор на участие в ярмарке, договор о коммерческой эксплуатации баз(ы) данных, договор о создании консорциума, договор долевого участия в строительстве, соглашение о погашении взаимной задолженности и др.).

Заключаемые субъектами предпринимательской деятельности договоры могут иметь смешанный характер.

Таким образом, такое многообразие применяемых в предпринимательской практике договоров требует от юриста системных познаний как общих, так и специальных положений гражданского законодательства, а также иного законодательства (банковского, налогового, антимонопольного и пр.), а успешность урегулирования гражданско-правового спора зависит от оценки возможных рисков и издержек, и перспектив его разрешения в претензионном и судебном порядке.

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ	3
1. ПРАКТИКА ПРИМЕНЕНИЯ ОТДЕЛЬНЫХ ВИДОВ ДОГОВОРОВ В ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ	5
1.1. Договор купли-продажи и его виды в предпринимательской деятельности	6
1.2. Договор аренды и его виды при осуществлении предпринимательской деятельности	18
1.3. Договоры на оказание услуг в сфере предпринимательской деятельности	25
1.4. Договоры подряда в предпринимательском обороте	30
2. ОБЕСПЕЧЕНИЕ ИМУЩЕСТВЕННЫХ ПРАВ И ИНТЕРЕСОВ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЯ ПРИ РАЗРЕШЕНИИ ГРАЖДАНСКО- ПРАВОВЫХ СПОРОВ	34
2.1. Досудебное урегулирование гражданско-правового спора	35
2.2. Издержки и риски судебных споров	54
3. РОЛЬ АРБИТРАЖНОГО СУДА В РАЗРЕШЕНИИ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКИХ СПОРОВ	70
4. ВОПРОСЫ ДЛЯ САМОКОНТРОЛЯ	73
5. ПРИМЕРНЫЙ ПЕРЕЧЕНЬ ТЕМ КУРСОВЫХ РАБОТ, ТРЕБОВАНИЕ ПО ОФОРМЛЕНИЮ КУРСОВЫХ РАБОТ	74
6. ПРИМЕРНЫЙ ПЕРЕЧЕНЬ ВОПРОСОВ	77
ЗАКЛЮЧЕНИЕ	78

Учебное электронное издание

ЛАВРИК ТАТЬЯНА МИХАЙЛОВНА
КАЛИНИНА ИРИНА АНАТОЛЬЕВНА
КОСОВ РОМАН ВЛАДИМИРОВИЧ

ДОГОВОРЫ В ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ
ДЕЯТЕЛЬНОСТИ:
ОТДЕЛЬНЫЕ АСПЕКТЫ ИССЛЕДОВАНИЯ

Учебное пособие

Редактирование Е. С. Мордасовой
Графический и мультимедийный дизайнер Т. Ю. Зотова
Обложка, упаковка, тиражирование Е. С. Мордасовой

ISBN 978-5-8265-2620-0



9 785826 526200

Подписано к использованию 04.07.2023.

Тираж 50 шт. Заказ № 81

Издательский центр ФГБОУ ВО «ТГТУ»
392000, г. Тамбов, ул. Советская, д. 106, к. 14

Телефон: (4752) 63-81-08

E-mail: izdatelstvo@tstu.ru