

АВТОРСКИЙ КОЛЛЕКТИВ

Байрамкулов Алан Кемалович – к.ю.н., партнер *PВ Legal*:

– комментарий к статье 431 ГК РФ в соавторстве с А.Г. Карапетовым;

Беляева Ольга Александровна – д.ю.н., профессор РАН, главный научный сотрудник отдела гражданского законодательства и процесса, заведующий кафедрой частноправовых дисциплин Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ:

– комментарии к статьям 447–449.1 ГК РФ;

Громов Андрей Андреевич – к.ю.н., магистр частного права, доцент кафедры обязательственного права Исследовательского центра частного права им С.С. Алексеева при Президенте РФ:

– пункт 1.14 комментария к статье 429 ГК РФ;

– пункт 1.5 комментария к статье 429.1 ГК РФ;

– пункт 1.12 комментария к статье 429.2 ГК РФ;

Карапетов Артем Георгиевич – д.ю.н., директор Юридического института «М-Логос», главный редактор журнала «Вестник экономического правосудия Российской Федерации»:

– комментарии к статьям 420–421 ГК РФ;

– комментарий к статье 422 ГК РФ в соавторстве с М.А. Церковниковым;

– комментарий к статье 428 ГК РФ;

– пункты 1–1.13, 2–6.2 комментария к статье 429 ГК РФ;

– пункты 1–1.4, 2–2.4 комментария к статье 429.1 ГК РФ;

– пункты 1–1.11, 1.13–8.1 комментария к статье 429.2 ГК РФ;

– комментарий к статьям 429.3, 429.4 ГК РФ;

– комментарий к статье 430 ГК РФ в соавторстве с Е.В. Суховольской;

– комментарий к статье 431 ГК РФ в соавторстве с А.К. Байрамкуловым;

– комментарий к статьям 431.1, 431.2 ГК РФ;

– комментарий к пунктам 1–2 статьи 432 ГК РФ;

– комментарий к п. 3 статьи 432 ГК РФ в соавторстве с Д.В. Федоровым;

– комментарий к пунктам 1–2 статьи 433 ГК РФ;

– комментарий к п. 3 статьи 433 ГК РФ в соавторстве с М.А. Церковниковым;

– комментарий к статьям 434–444 ГК РФ;

– комментарий к статьям 445–446 ГК РФ в соавторстве с М.А. Церковниковым;

– комментарий к статьям 450–452 ГК РФ;

– пункты 1–4.3, 4.5–5.8 комментария к статье 453 ГК РФ;

Папченкова Екатерина Александровна – магистр юриспруденции, вице-президент Центра стратегических разработок:

– пункт 4.4 комментария к статье 453 ГК РФ;

Савельев Александр Иванович – к.ю.н., старший юрист компании *IBM* Восточная Европа/Азия, доцент факультета права НИУ ВШЭ, член Консультативного совета при Роскомнадзоре:

– комментарии к статьям 423–427 ГК РФ;

Суховольская Екатерина Валерьевна – адвокат, магистр юриспруденции (РШЧП):

– комментарий к статье 430 ГК РФ в соавторстве с А.Г. Карапетовым;

Федоров Дмитрий Владиславович – магистр юриспруденции, старший эксперт направления «Правовое развитие» Центра стратегических разработок:

– комментарий к п. 3 статьи 432 ГК РФ в соавторстве с А.Г. Карапетовым;

Церковников Михаил Александрович – к.ю.н., доцент кафедры обязательственного права Исследовательского центра частного права им. С.С. Алексеева при Президенте РФ:

– комментарий к статье 422 в соавторстве с А.Г. Карапетовым;

– комментарий к пункту 3 статьи 433 в соавторстве с А.Г. Карапетовым;

– комментарий к статьям 445–446 ГК РФ в соавторстве с А.Г. Карапетовым.

ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение	32
Принятые сокращения	36

Глава 27. ПОНЯТИЕ И УСЛОВИЯ ДОГОВОРА

Статья 420. Понятие договора	38
1. Определение договора	38
1.1. Типы гражданско-правовых последствий договоров	40
1.2. Отличие от односторонней сделки	42
1.3. Принудительное заключение договора	46
1.4. Отличие договора от решений собраний	49
1.5. Разные смыслы понятия «договор»	52
2. Применение к договорам общих положений о сделках	53
2.2. Исключения из общего правила	53
2.3. Применение норм о договорах к односторонним сделкам	56
3. Применение общих правил об обязательствах к договорному обязательству	56
4. Многосторонние договоры	58
Дополнительная литература	58

Статья 421. Свобода договора	59
1. Принцип свободы договора	60
1.1. Общее значение идеи договорной свободы	61
1.2. Свобода договора как конституционный принцип	65
1.3. Свобода договора и принцип судебной защиты договорных прав	66
1.4. Принуждение к заключению договора	68
1.4.1. Принуждение к заключению договора в силу закона	69
1.4.2. Принуждение к заключению договора в силу принятия на себя добровольного обязательства	70
1.5. Недопустимость неоправданных ограничений свободы вступать в договор с желаемым контрагентом, в желаемое время и в устраивающих стороны порядке и форме	70
2. Непоименованный договор	71
2.1. Сфера применения правила о допустимости непоименованного договора	71
2.2. Квалификация договора в качестве непоименованного	73
2.3. Определение применимых к непоименованному договору норм	74
2.4. Их post контроль свободы заключения непоименованных договоров	77
3. Смешанный договор	78
3.1. Элементы смешения	78

3.2. Правила определения применимых к смешанному договору норм	80
3.3. Ограничение смешанного договора от договора непоименованного	82
3.4. Смешанные договоры, порождающие абсолютные правоотношения	84
4. Свобода определения условий договора	84
4.1. <i>Ex ante</i> и <i>ex post</i> контроль содержания договоров	85
4.2. Императивная норма и ее ограничение от нормы диспозитивной	88
4.2.1. Виды императивных норм, ограничивающих содержательный аспект договорной свободы	88
4.2.2. Телеологическое толкование природы нормы	91
4.2.3. Презумпция диспозитивности	95
4.2.4. Телеологическая редукция прямо выраженной императивности или диспозитивности, а также телеологическое расщепление природы нормы	96
4.2.5. Некоторые дополнительные примеры телеологического толкования	98
4.2.6. Значение этой методологии	104
4.2.7. Судьба методологии телеологического толкования в системе судов общей юрисдикции	108
4.3. Пределы применения методологии телеологической квалификации норм в качестве императивных или диспозитивных в отношении обязательственных договоров	109
4.4. Применимость методологии телеологического толкования природы предписывающей нормы, определяющей содержание правоотношения, к сфере соглашений в области вещных, корпоративных и иных правоотношений	112
4.5. Императивные нормы на уровне «иных правовых актов»	115
4.6. Ничтожность договоров с незаконным содержанием	116
4.7. <i>Ex post</i> контроль содержания договора	119
4.8. Диспозитивные нормы	121
4.8.1. Цели установления диспозитивных норм	121
4.8.2. Технические вопросы	122
4.8.3. Подходы к определению содержания диспозитивной нормы	123
4.8.4. Диспозитивные нормы, не касающиеся содержания договорного правоотношения	124
4.9. Диспозитивные и императивные нормы в контексте односторонних сделок	124
5. Обычай	125
Дополнительная литература	125
Статья 422. Договор и закон	127
1. Договор и императивные нормы	127
1.1. Императивные нормы как ограничитель свободы договора	128
1.2. Учет императивных норм на момент заключения договора	128
1.3. Возможно ли оговорить в законе ретроактивное действие новых норм?	131
2. Договор и новые законодательные нормы	131
2.1. Введение после заключения договора императивных норм, противоречащих согласованным в договоре условиям или устанавливающих требования к порядку заключения или форме договора	132
2.2. Установление после заключения договора диспозитивных норм или императивных норм, которые предписывают то или иное позитивное регулирование по вопросу, в договоре не отраженному	133

2.3. Судебная практика.....	135
2.4. Применимость п. 2 ст. 422 ГК РФ к нормам, отличным от тех, которые определяют содержание договорного правоотношения.....	137
2.5. Неприменение п. 2 ст. 422 ГК РФ к нормам публичного законодательства.....	140
2.6. Новая норма, дублирующая прежнюю судебную практику.....	141
2.7. Новая норма как подсказка для формирования правовых позиций для прежних отношений.....	143
2.8. Исключение из общего правила в силу прямого указания в законе на ретроактивность.....	144
2.9. Исключения в силу наличия в договоре условия о применении к отношениям сторон нового регулирования.....	146
2.10. Возможное исключение: последующая либерализация законодательства.....	146
2.11. Исключение для процентов годовых по ст. 395 ГК РФ.....	147
2.12. Публичные договоры.....	148
2.13. Автопролонгация.....	149
2.14. Изменение договора после появления новых норм или заключение нового договора в развитие ранее согласованной программы договорного правоотношения.....	149
2.15. Применимость логики п. 2 ст. 422 ГК РФ к практикообразующим позициям ВС РФ.....	151
2.16. Односторонние сделки.....	154
Дополнительная литература.....	154
Статья 423. Возмездный и безвозмездный договоры.....	154
1. Понятие возмездного договора.....	154
1.1. Презумпция всеохватности цены или иного встречного предоставления.....	156
1.2. Влияние на квалификацию договора.....	157
1.3. Безвозмездность и ответственность.....	157
1.4. Возмездность и эквивалентность.....	158
2. Понятие безвозмездного договора.....	160
2.1. Безвозмездный договор и дарение.....	164
2.2. Иные основания договорного предоставления.....	167
2.3. Значение квалификации договора в качестве возмездного или безвозмездного.....	168
3. Презумпция возмездности.....	168
Дополнительная литература.....	170
Статья 424. Цена.....	170
1. Установленная цена.....	170
1.1. Регулируемая цена и иные способы ограничения свободы ценообразования.....	171
1.2. Цена определенная и определяемая.....	172
1.3. НДС.....	172
2. Возможность изменения цены.....	173
2.1. Введение государственного регулирования цен после заключения договора.....	173

3. Обычная цена	174
3.1. <i>Исключения</i>	175
3.2. <i>Необходимо ли исключение для уникального предмета договорного предоставления?</i>	176
Дополнительная литература	177
Статья 425. Действие договора	178
1. Вступление договора в силу	178
2. Ретроактивная оговорка	179
2.1. <i>Возможен ли ретроактивный вещный эффект?</i>	181
2.2. <i>Ретроактивное изменение договора</i>	181
2.3. <i>Способ закрепления ретроактивной оговорки</i>	182
2.4. <i>Ретроактивная оговорка и ответственность</i>	182
2.5. <i>Исковая давность</i>	183
3. Срок действия договора	183
3.1. <i>Последствия применения нормы или договорной оговорки о прекращении прав и обязанностей при истечении срока действия договора</i>	184
3.2. <i>Способ фиксации условия о прекращении обязательств по истечении срока действия договора</i>	185
4. Окончание срока действия договора и ответственность	185
4.1. <i>Возможность оговорить в договоре иное</i>	186
Дополнительная литература	186
Статья 426. Публичный договор	187
1. Понятие публичного договора	187
1.1. <i>Публичный характер деятельности</i>	188
1.2. <i>Стороны публичного договора</i>	190
1.3. <i>Общий обзор правовых последствий квалификации договора в качестве публичного</i>	191
1.4. <i>Соотношение с конструкцией договора присоединения</i>	192
1.5. <i>Соотношение с конструкцией публичной оферты</i>	193
2. Запрет на дискриминацию по цене и иным условиям	194
2.1. <i>Изменение условий договора</i>	195
2.2. <i>Равенство условий и урегулирование разногласий по суду</i>	196
2.3. <i>Индивидуально согласованные условия</i>	196
3. Обязательность заключения договора	196
3.1. <i>Активная легитимация на иск</i>	197
3.2. <i>Запрет на произвольный отказ от договора</i>	197
3.3. <i>Расторжение договора в ответ на нарушение</i>	198
3.4. <i>Защита от принуждения к заключению договора в случае нарушения потребителем прежнего договора</i>	199
4. Делегированное правотворчество	199
5. Ничтожность условий	200
5.1. <i>Условия, противоречащие обязательным правилам</i>	200
5.2. <i>Дискриминационные условия</i>	200
5.3. <i>Несправедливые условия</i>	201
Дополнительная литература	201

Статья 427. Примерные условия договора	202
1. Понятия примерных условий	202
1.1. Инкорпорация.....	202
1.2. Изменение примерных условий	203
2. Примерные условия как обычаи	204
3. Примерный договор	204
Дополнительная литература	205
Статья 428. Договор присоединения	205
1. Понятие договора присоединения	205
1.1. Применимость к потребительскому и сугубо коммерческому договору.....	206
1.2. Квалификация договора в качестве договора присоединения	207
1.2.1. Стандартизация договорных условий	207
1.2.2. Вынужденность присоединения: невозможность переговоров и слабость переговорных возможностей.....	207
2. Механизм защиты от навязывания несправедливых условий	214
2.1. Несправедливость условий.....	214
2.2. Расторжение или изменение договора	217
2.3. Возражение о несправедливости	218
2.4. Защита потребителя от навязанных ему несправедливых условий	220
3. Контроль справедливости нестандартизированных договоров, заключенных при явном неравенстве переговорных возможностей	221
3.1. Явное неравенство переговорных возможностей	222
3.2. Иллюстрация: договоры, заключенные на торгах	222
3.3. Механика защиты.....	223
3.4. Отсутствие слабой стороны	224
Дополнительная литература	225
Статья 429. Предварительный договор	226
1. Понятие предварительного договора	227
1.1. Отличие от смежных правовых конструкций и видов преддоговорной документации (соглашения о намерении, о переговорах, об опционе, о преимущественном праве и др.)	227
1.2. Типы основных договоров, заключение которых входит в предмет обязательств сторон предварительного договора.....	230
1.3. Односторонний предварительный договор	233
1.4. Многосторонний предварительный договор.....	234
1.5. Предварительный договор, обязывающий к заключению нескольких договоров	234
1.6. Включение обязательств заключить договор или обеспечить заключение договора третьим лицом в рамках соглашения о реализации того или иного бизнес-проекта	235
1.7. Предмет предварительного договора и дополнительные обязанности.....	237
1.8. Предварительный договор и оплата.....	238
1.9. Цели заключения предварительного договора и целесообразность использования такой конструкции в современных условиях	240
1.10. Отлагательные условия	244
1.11. Потребительский характер предварительного договора	245

1.12. Уступка	245
1.13. Взаимосвязь действительности предварительного и основного договора	247
1.14. Согласие государственных органов, третьих лиц и органов управления на заключение предварительного и основного договора	248
2. Форма предварительного договора	253
3. Существенные условия предварительного договора	255
3.1. Предмет основного договора	256
3.2. Несущественные условия	258
3.3. Возмещение отступления от условий, согласованных в предварительном договоре	259
4. Срок предварительного договора	259
4.1. Значение срока предварительного договора: срок исполнения обязанности заключить договор или срок осуществления права востребовать его заключение	259
4.2. Соотношение срока предварительного договора и условия	262
5. Последствия нарушения предварительного договора	266
5.1. Момент возникновения права на иск о понуждении к заключению договора и требования об урегулировании разногласий	266
5.2. Природа срока на предъявление иска о понуждении к заключению договора	267
5.3. Преобразовательная природа иска о понуждении к заключению договора	268
5.4. Исключения из правила о возможности понуждения к заключению основного договора	269
5.4.1. Невозможность понуждения к заключению оспоримого или ничтожного договора	270
5.4.2. Невозможность понуждения к заключению реального договора	270
5.4.3. Возможно ли понуждение к заключению договора стороны, чье обязательство по основному договору по своей природе или в силу иных обстоятельств не предполагает возможность понуждения к исполнению в натуре?	271
5.4.4. Временная или окончательная невозможность исполнения	272
5.4.5. Возможно ли понуждение к заключению договора стороны, которая в случае заключения основного договора имела бы право на произвольный отказ от договора?	273
5.4.6. Возможно ли понуждение к заключению основного договора в ситуации, когда очевидно, что сам истец не сможет исполнить свои обязательства по основному договору?	273
5.5. Специфика решения о понуждении к заключению договора и одновременном урегулировании разногласий	274
5.6. Возможность объединения иска о понуждении к заключению основного договора и присуждении к исполнению обязательств по основному договору	276
5.7. Дальнейшая судьба договора, заключенного путем вынесения судебного решения	276
5.8. Возможность понуждения к исполнению в натуре дополнительных обязанностей	277

5.9. Расторжение предварительного договора в ответ на его нарушение	277
5.10. Расторжение предварительного договора в ответ на предвидимое нарушение обязательств по основному договору и прекращение обязательств невозможностью исполнения	277
5.11. Убытки	279
5.12. Задаток и неустойка как способы обеспечения обязательств из предварительного договора	281
5.13. Возможность аннулирования договора, заключенного стороной предварительного договора с третьим лицом	284
6. Прекращение предварительного договора	285
6.1. Природа предложения	286
6.2. Определение момента востребования	286
Дополнительная литература	287
Статья 429.1. Рамочный договор	287
1. Рамочный договор и договор с открытыми условиями	288
1.1. Договор с отдельными открытыми условиями	288
1.1.1. Вариант исполнения условия за счет волеизъявления одной из сторон	289
1.1.2. Определение спорного условия за счет заключения исполняющего соглашения	290
1.1.3. Последствия несогласования сторонами открытого условия в отсутствие договорных механизмов исполнения пробела	291
1.2. Рамочный договор	293
1.3. Способы конкретизации рамочного договора	294
1.3.1. Соглашение	294
1.3.2. Исполнение договора путем одностороннего волеизъявления	296
1.3.3. Обязанность акцептовать оферту	298
1.3.4. Обязанность выставлять заявки	299
1.3.5. Урегулирование разногласий судом	300
1.3.6. Что еще может на практике называться рамочным договором?.....	300
1.4. Невозможная опция принятия сторонами обязательств договориться по открытым условиям	300
1.5. Согласие третьего лица, государственного органа или органа управления на заключение договора	301
2. Взаимодействие рамочного договора (договора с открытыми условиями) и конкретизирующего (исполняющего) соглашения	305
2.1. Применение положений рамочного договора при отсутствии конкретизирующего соглашения	305
2.2. Необходимость ссылки на рамочный договор при заключении конкретизирующих соглашений	306
2.3. Срок рамочного договора	307
2.4. Недействительность	308
Дополнительная литература	309
Статья 429.2. Опцион на заключение договора	309
1. Природа опциона	310
1.1. Причины оформления опциона как соглашения, а не простой оферты	311

1.2. Роль опционной премии.....	312
1.3. Двусторонний опцион	313
1.4. Опцион как дериватив	314
1.5. Отличие опциона и предварительного договора	315
1.6. Опцион и соглашение об установлении преимущественного права	316
1.7. Опцион под условием	316
1.8. Отзывный опцион.....	317
1.9. Дополнительные обязательства на период до акцепта.....	318
1.10. Блокирование имущества.....	319
1.11. Последствия недействительности опциона в отношении заключаемого договора	319
1.12. Опцион и согласие на совершение сделки.....	319
2. Срок опциона	320
2.1. Срок и условия	321
3. Правовой режим опционной премии	322
4. Существенные условия.....	322
4.1. Возможность определения условий акцептантом	323
5. Форма опциона.....	323
5.1. Опцион на заключение договора, который в силу закона должен заключаться в виде единого подписанного сторонами документа	324
5.2. Специфика оформления опциона на отчуждение доли в ООО	324
6. Интеграция опциона в другой договор	326
7. Уступка прав по опциону	327
7.1. Последствия запрета уступки прав по опциону	328
7.2. Правовой режим уступки прав по опциону.....	329
7.3. Залог	329
7.4. Обращение взыскания на право по опциону.....	329
7.5. Универсальное правопреемство.....	330
8. Установление специальных правил об отдельных видах опционов	330
8.1. Опцион эмитента	331
Дополнительная литература.....	331
Статья 429.3. Опционный договор.....	331
1. Природа опционного договора	332
1.1. Опционный договор, допускающий конкретизацию предмета договора стороной, которая управомочена на востребование	334
1.2. Встречное обязательство стороны, управомоченной на востребование	335
1.3. Срок востребования.....	335
1.4. Условное право востребования.....	336
1.5. Автоматическое востребование.....	336
1.6. Уступка прав по опционному договору	336
2. Опционная премия.....	337
2.1. Отличие от абонентской платы	338
3. Судьба опционной премии.....	338
4. Особенности отдельных видов опционных договоров, установленные в законе.....	338
Дополнительная литература.....	339

Статья 429.4 Договор с исполнением по требованию (абонентский договор)	339
1. Понятие абонентского договора	339
1.1. <i>Отдельные виды абонентских договоров</i>	340
1.2. <i>Необходимость однозначного согласия на вступление в абонентский договор</i>	341
2. Абонентская плата	341
2.1. <i>Возможность оговорить возврат абонентской платы при невострребовании</i>	342
2.2. <i>Возможность взыскания абонентской платы</i>	342
2.3. <i>Последствия нарушения абонентского договора</i>	342
2.4. <i>Отграничение абонентской договорной конструкции от ряда поименованных договорных типов</i>	343
Дополнительная литература	344
Статья 430. Договор в пользу третьего лица	344
1. Общее представление о договоре в пользу третьего лица	344
1.1. <i>Понятие договора в пользу третьего лица</i>	344
1.2. <i>Участники договора в пользу третьего лица</i>	345
1.3. <i>Исторический аспект</i>	345
1.4. <i>Взаимоотношения участников из договора в пользу третьего лица</i>	346
1.4.1. <i>Отношения покрытия</i>	346
1.4.2. <i>Отношения валюты</i>	346
1.4.3. <i>Правоотношение между должником и третьим лицом</i>	349
1.4.4. <i>Схематическое описание взаимоотношений по договору в пользу третьего лица</i>	
1.5. <i>Сфера применения договора в пользу третьего лица</i>	349
1.6. <i>Специальные нормы</i>	351
1.7. <i>Востребованность договора в пользу третьего лица в России</i>	352
1.8. <i>Идентификация третьего лица в договоре</i>	353
1.9. <i>Смерть или ликвидация третьего лица</i>	354
1.10. <i>Момент возникновения прав третьего лица</i>	355
1.10.1. <i>Модель непосредственного возникновения права третьего лица</i>	356
1.10.2. <i>Модель возникновения притязания третьего лица после выражения им намерения воспользоваться правом</i>	358
1.10.3. <i>Какая модель закреплена в ст. 430 ГК РФ?</i>	358
1.11. <i>Ретроактивность</i>	359
1.12. <i>Специфика обязательственного требования третьего лица</i>	360
1.12.1. <i>Регулятивные проценты</i>	361
1.12.2. <i>Кредиторские обязанности</i>	361
1.12.3. <i>Уступка</i>	361
1.12.4. <i>Переход прав третьего лица в порядке универсального преемства</i>	361
1.12.5. <i>Право на расторжение или изменение договора</i>	362
1.12.6. <i>Убытки и иные меры ответственности</i>	362
1.13. <i>Уведомление третьего лица о заключении договора в его пользу</i>	363
1.14. <i>Преемство в правах промиссара</i>	363
1.15. <i>Отграничение договора в пользу третьего лица от иных институтов и отношений</i>	364

1.15.1. Договор об исполнении третьему лицу	365
1.15.2. Представительство	365
1.15.3. Охранительное действие договора в пользу третьего лица	366
1.16. Может ли промиссар требовать исполнения договора в пользу третьего лица?	367
2. Изменение и расторжение договора сторонам	369
2.1. Уведомление должника со стороны дестинатария	369
2.2. Как работает правило п. 2 ст. 430 ГК РФ	369
2.3. Правовая природа согласия третьего лица на расторжение или изменение договора	369
3. Возражения должника	370
4. Последствия отказа третьего лица от права	370
4.1. О каком отказе идет речь?	370
4.2. Оформление отказа	371
4.3. Молчание третьего лица	371
Дополнительная литература	372
Статья 431. Толкование договора	373
1. О толковании в целом	373
1.1. Объект толкования	374
1.2. Субъекты толкования	374
2. Субъективизм и объективизм в толковании	378
2.1. Субъективный подход к толкованию	380
2.2. Объективный подход к толкованию	381
2.2.1. Модель «четырёх стен» волеизъявления	381
2.2.2. Модель ограниченно-контекстуального толкования	382
2.2.3. Модель расширенно-контекстуального толкования	383
2.2.4. Сравнение версий объективного подхода с субъективной моделью толкования	383
2.3. Выбор моделей	384
2.4. Принцип «скольжения» методов толкования	385
2.5. Аргументы за и против различных моделей	386
2.5.1. Точность в выявлении истинной воли	386
2.5.2. Издержки на рассмотрение споров	387
2.5.3. Предсказуемость	387
2.5.4. Защита разумных ожиданий самих сторон	388
2.5.5. Защита разумных ожиданий третьих лиц	388
2.5.6. Стимулы и транзакционные издержки на согласование договора	389
3. Примат буквального толкования согласно ст. 431 ГК РФ	389
3.1. Понятие буквального толкования	390
3.2. Оговорка о возможности отступления от буквального прочтения	391
3.3. Широта учитываемого контекста	391
3.4. Может ли контекст обстоятельств заключения договора опрокинуть ясную волю сторон?	392
4. Опровержение ясных и точных условий в процессе толкования	393
4.1. Правило абсурдности	393
4.2. Согласие сторон <i>ex post</i>	394
4.3. Бесспорные доказательства отличной истинной воли сторон	395

4.4. <i>Добрая совесть</i>	398
5. Системное толкование при неясности буквального текста	400
5.1. <i>Толкование спорного условия в соответствии с целью договора</i>	402
5.2. <i>Мультиязычный договор</i>	403
5.3. <i>Приоритет индивидуально согласованных условий над стандартными</i>	403
5.4. <i>«Lex» posterior</i>	403
5.5. <i>Числа прописью</i>	403
5.6. <i>Расположение по тексту</i>	404
5.7. <i>Презумпция осмысленности всех условий</i>	404
5.8. <i>Последовательность терминологии</i>	404
6. Свободный поиск истинной воли сторон на основе внешних источников информации	404
6.1. <i>«Открытые» обстоятельства</i>	405
6.1.1. <i>Favor contractus</i>	405
6.1.2. <i>Конформное толкование</i>	405
6.1.3. <i>Иные «открытые» обстоятельства</i>	406
6.2. <i>«Закрытые» обстоятельства</i>	406
6.3. <i>Возможные ограничения по типу учитываемых обстоятельств</i>	407
6.4. <i>Допустимость свидетельских показаний</i>	408
7. Соотношение системного толкования и свободного поиска истинной воли на основе анализа всех обстоятельств	408
8. Интерпретационные презумпции в отношении отдельных видов договоров	408
9. Интерпретационный тупик и способы выхода из него	410
9.1. <i>Contra proferentem</i>	410
9.2. <i>Толкование «по справедливости»</i>	413
9.3. <i>Исключение спорного условия</i>	414
9.4. <i>Некоторые иные варианты выхода из интерпретационного тупика</i>	415
10. Есть ли место исполняющему толкованию договора?	416
10.1. <i>Исполнение истинного пробела договора ex post</i>	417
10.2. <i>Исполнение телеологического пробела судом ex post</i>	418
10.3. <i>Отличие исполнения договора от его толкования</i>	420
10.4. <i>Умышленный пробел</i>	421
11. Толкование договора и свобода договора	421
11.1. <i>Условие о приоритете одной из редакций при противоречивости мультиязычного договора</i>	422
11.2. <i>Интеграционная оговорка</i>	422
11.3. <i>Согласование в договоре инверсии методов толкования</i>	423
11.4. <i>Исключение contra proferentem</i>	424
11.5. <i>Установление в договоре условия о приоритете толкования в пользу одной из сторон</i>	424
11.6. <i>Уточнение в договоре лингвистических правил толкования</i>	425
12. Свобода поиска приемов толкования	425
13. Вопрос права или факта	426
14. Толкование односторонних сделок	426
15. Толкование решений собраний, устава организации и ценных бумаг	430
Дополнительная литература	432

Статья 431.1. Недействительность договора	433
1. Недействительность договора	433
2. Подтверждение оспоримого договора в форме принятия исполнения	434
<i>2.1. Соотношение с общим режимом подтверждения: неприменение к случаям оспаривания договора непредпринимателем</i>	437
<i>2.2. Соотношение с общим режимом подтверждения: неприменение к ряду составов недействительности</i>	439
<i>2.2.1. Пороки воли или волеизъявления</i>	440
<i>2.2.2. Исключение в отношении оспоримости по правилам ст. 173 ГК РФ</i>	441
<i>2.3. Недобросовестность при осуществлении исполнения</i>	442
<i>2.4. Влияние п. 2 ст. 431.1 ГК РФ на сферу применения правила о подтверждении в форме принятия исполнения</i>	443
3. Соглашение о порядке реституции	444
<i>3.1. Соглашение о реституции и ничтожность договора</i>	446
Дополнительная литература	446
Статья 431.2. Заверения об обстоятельствах	447
1. Природа заверения об обстоятельствах	448
<i>1.1. Заверение и простое информирование. Отличие от преддоговорной ответственности</i>	449
<i>1.2. Предоставление заверения как юридический факт и природа гарантии достоверности заверения</i>	451
<i>1.3. Полномочия на предоставление заверений</i>	454
<i>1.4. Момент предоставления заверения</i>	455
<i>1.5. Момент, на который гарантируется достоверность заверения (заверение и обязательство)</i>	457
<i>1.6. Предмет заверений</i>	461
<i>1.6.1. Заверения о стороне договора и связанных с ней лицах</i>	461
<i>1.6.2. Заверения об обстоятельствах, влияющих на действительность и судьбу договора</i>	462
<i>1.6.3. Заверения в отношении имущества, являющегося объектом договорного предоставления</i>	464
<i>1.7. Письмо о раскрытии</i>	468
<i>1.8. Объем возмещения убытков</i>	469
<i>1.8.1. Убытки при недостоверности заверений, касающихся действительности договора</i>	469
<i>1.8.2. Убытки в случае недостоверности заверений о стороне договора</i>	471
<i>1.8.3. Убытки в случае недостоверности заверений об имуществе, являющемся объектом договорного предоставления</i>	472
<i>1.8.4. Убытки при отказе от договора в связи с выявлением недостоверности заверений</i>	472
<i>1.8.5. Убытки при аннулировании договора по причине обмана или введения в заблуждение в форме предоставления недостоверных заверений</i>	472
<i>1.9. Ограничение объема возмещаемых убытков</i>	472
<i>1.10. Соразмерное уменьшение цены</i>	475
<i>1.11. Неустойка</i>	478
<i>1.12. Автономность заверений</i>	479
<i>1.13. Заверение от третьего лица</i>	480

1.14. Форма вины заверителя	481
1.15. Обоснованность доверия	483
1.16. Ограничение сроков обнаружения недостоверности заверений	485
1.17. Заверения и возмещение потерь	486
1.18. Предоставление заверений в связи с совершением иной сделки	489
2. Отказ от договора	490
2.1. Существенность	490
2.2. Утрата права на отказ	491
2.3. Убытки	491
2.4. Исключение права на отказ в договоре	491
2.5. Отказ от договора при предоставлении недостоверных заверений третьим лицом	492
3. Оспаривание договора	492
3.1. Исключение права на оспаривание договора	493
3.2. Оспаривание договора при предоставлении недостоверных заверений третьим лицом	494
4. Особые правила ответственности заверителя, действующего как коммерсант или выступающего как сторона корпоративного договора или договора на отчуждение корпоративного контроля	494
4.1. Независимость от вины	494
4.2. Применимость к праву на отказ от договора и соразмерному уменьшению цены договора	496
4.3. Презумпция серьезности предоставления заверений	497
Дополнительная литература	497

Глава 28. ЗАКЛЮЧЕНИЕ ДОГОВОРА

Статья 432. Основные положения о заключении договора	498
1. Существенные условия договора	498
1.1. Предмет договора	499
1.2. Условия, обязательные или существенные для договора определенного типа в силу закона	502
1.3. Условия, предложенные одной из сторон для согласования	505
1.4. Восполнимые существенные условия: возможен ли такой феномен?	506
1.5. Favor contractus	507
1.6. Порядок согласования существенных условий сторонами	508
1.7. Согласование существенных условий в надлежащей форме	509
1.8. Определимый характер существенного условия	510
1.9. Определение существенного условия по воле одной из сторон	511
1.10. Незаключенность договора при отсутствии волеизъявления сторон или неполного накопления фактического состава	513
1.11. Отличие незаключенности и ничтожности	513
1.12. Иск о признании договора незаключенным и возражение о незаключенности	514
1.13. Исковая давность в отношении иска о признании договора незаключенным	516
1.14. Возврат имущества при незаключенности договора	518

1.15. <i>Применимость к односторонним сделкам</i>	519
2. Оферта и акцепт	520
2.1. <i>Нестандартные случаи</i>	521
2.2. <i>Граница между переговорами и заключением договора</i>	522
2.3. <i>Обнаружение сделочной воли: вопросы толкования</i>	525
2.4. <i>Автоматизация процесса заключения договора</i>	529
2.5. <i>Анонимное заключение договора</i>	531
3. Признание договора заключенным вопреки отсутствию согласия по существенным условиям	531
3.1. <i>Применимость к ситуации отсутствия согласия по существенным условиям</i>	532
3.1.1. <i>Конклюдентное согласование или подтверждение ранее достигнутого устного соглашения</i>	533
3.1.2. <i>Эстоппель</i>	535
3.2. <i>Применимость к ситуациям, когда волеизъявление стороны подделано</i>	536
3.3. <i>Применимость к ситуациям, когда волеизъявление одной из сторон выражено неуполномоченным лицом</i>	537
3.4. <i>Применимость к односторонним сделкам</i>	538
Дополнительная литература	539
Статья 433. Момент заключения договора	539
1. Момент заключения договора: общее правило	540
1.1. <i>Применение правила доставки при устном заключении договора</i>	541
1.2. <i>Применение правила доставки при заключении договора в форме обмена письменными волеизъявлениями на бумажном или ином материальном носителе</i>	542
1.2.1. <i>Особенности заключения договора путем обмена экземплярами договора-документа</i>	545
1.3. <i>Момент заключения договора в Интернете и посредством электронных сообщений</i>	546
1.4. <i>Момент заключения договора при конклюдентной форме</i>	547
1.5. <i>Момент заключения договора при нормировании молчания</i>	548
1.6. <i>Нестандартные ситуации</i>	548
1.7. <i>Возможность предусмотреть в ранее заключенном соглашении или самой оферте «правило отправления»</i>	550
1.8. <i>Проблема обратного датирования</i>	551
2. Момент заключения реального договора	554
2.1. <i>Передача без участия получателя имущества</i>	556
2.2. <i>Реальность договора и его форма</i>	557
2.3. <i>Оценка модели реального договора</i>	558
2.4. <i>Преддоговорная ответственность</i>	560
2.5. <i>Реальный договор и смежные модели</i>	561
2.6. <i>Примеры императивно реальных договоров</i>	563
2.7. <i>Реальность договора как одна из возможных опций или модель, действующая по умолчанию</i>	565
2.8. <i>Толкование намеков на реальность в дефинициях договорных типов</i>	566
2.8.1. <i>Элементарная шероховатость законодательных формулировок</i>	566
2.8.2. <i>Реальность как диспозитивное решение</i>	567

2.8.3. Попытка отразить асимметрично-консенсуальную или ослабленную консенсуальную модели	569
2.8.4. Перевозка груза	570
2.9. Частичное предоставление	574
2.10. Предварительный договор как способ обхода императивной реальности договора	575
2.11. Реальность договора как осознанный выбор сторон	576
3. Государственная регистрация договора и (не) противопоставимость	576
3.1. Концептуальная рамка	576
3.1.1. Принцип внесения	578
3.1.2. Концепция (не) противопоставимости	580
3.1.3. Коллизия моделей в контексте вопроса о значении регистрации перехода права	580
3.1.4. Коллизия моделей за рамками проблематики регистрации перехода права	584
3.2. Какие договоры подлежат государственной регистрации?	
Цели регистрации	585
3.2.1. Цель регистрации договора аренды и изменения такого договора	586
3.2.2. Цель регистрации договора участия в долевом строительстве	587
3.2.3. Цель регистрации уступки прав, вытекающих из регистрируемых договоров	588
3.2.4. Остальные случаи	588
3.3. Прежнее понимание роли государственной регистрации сделки	589
3.4. (Не) противопоставимость договорных прав как последствия отсутствия требуемой регистрации: первые два этапа становления	590
3.5. (Не) противопоставимость в ГК РФ – третий этап развития концепции	592
3.6. Третьи лица: аренда	594
3.7. Добросовестность третьих лиц: аренда	595
3.8. Специфика применения концепции (не) противопоставимости к договорам участия в долевом строительстве	598
3.9. Применение концепции (не) противопоставимости к иным обременениям (наем, ссуда, доверительное управление, лицензионный договор)	600
3.10. Сервитут	603
3.11. Ипотека и залог регистрируемых прав	604
3.12. Специфика применения концепции (не) противопоставимости к уступке и переводу долга	606
3.13. Применение концепции (не) противопоставимости к соглашениям об изменении регистрируемых договоров	611
3.14. Применение концепции (не) противопоставимости к одностороннему изменению зарегистрированного договора	613
3.15. Вопрос о расторжении договора	613
3.16. Вопрос о применимости концепции (не) противопоставимости к соглашениям, заключаемым в судебном порядке, а также к изменению договора в судебном порядке	616
3.17. Некоторые технические аспекты	617
3.17.1. Пункт 3 ст. 433 и п. 2 ст. 164 ГК РФ	617
3.17.2. Пункт 3 ст. 433 и п. 2 ст. 651 ГК РФ	617
3.17.3 Долевое строительство	618

3.18. Придание публичности правам из иных договоров посредством регистрационных процедур	618
3.19. Негосударственные реестры.....	619
Дополнительная литература.....	620
Статья 434. Форма договора	621
1. Определение требуемой формы заключения договора.....	622
1.1. Установление особых требований к письменной форме договора в законе	623
1.2. Установление дополнительных требований к форме договора в ином правовом акте.....	626
1.3. Установление дополнительных требований к письменной форме сделки в ранее заключенном соглашении	627
1.3.1. Законодательная путаница: общий обзор	628
1.3.2. Разбор проблемы по существу.....	630
1.4. Установление дополнительных требований к форме договора в оферте	636
2. Письменная форма договора	637
2.1. Заключение договора в виде единого документа на материальном носителе.....	638
2.2. Заключение договора в виде обмена различными письменными документами на материальном носителе или в виде конклюдентного акцепта письменной оферты	639
2.3. Собственноручная подпись	639
2.4. Случаи, когда собственноручная подпись (или ее аналог) для соблюдения письменной формы не требуется.....	641
2.5. Заключение договора в виде обмена электронными сообщениями или с помощью иных технических средств	642
2.5.1. Использование электронной подписи	643
2.5.2. Заключение договора посредством электронных сообщений без использования электронной подписи	644
2.5.3. Вопрос доказывания доставки электронного сообщения	651
2.5.4. Возможность заблокировать использование электронных каналов связи для заключения соглашений	651
2.6. Проблема добровольной «делегации подписи» или ее фальсификации.....	652
2.6.1. Собственноручная подпись.....	652
2.6.2. Электронный вариант письменной формы договора	654
2.7. Заключение договора путем акцепта оферты, размещенной на сайте	656
2.8. Заключение договора в виде единого электронного документа.....	659
2.9. Несколько документов	659
2.10. Оригинал или копия.....	659
2.11. Использование более строгой формы	660
3. Письменная форма при конклюдентном акцепте.....	660
4. Установление в соглашении сторон обязательности заключения договора в виде единого документа	660
Дополнительная литература.....	660
Статья 434.1. Переговоры о заключении договора.....	661
1. Свобода ведения переговоров	662
2. Добросовестность при ведении переговоров.....	662

2.1. Правовая природа ответственности за недобросовестное ведение переговоров	665
2.2. Противоправность, вина и неправомерность в контексте преддоговорной ответственности	667
2.3. Кто отвечает: сторона проектируемого договора или лицо, ведущее от ее имени переговоры?	670
2.3.1. Основания ответственности стороны предполагаемого договора за поведение лиц, ведущих от ее имени переговоры	670
2.3.2. Возможность предъявления прямого иска к лицу, участвовавшему в переговорах и допустившему недобросовестность	673
2.4. Примеры: ведение переговоров при заведомом отсутствии цели заключить договор	674
2.5. Предоставление недостоверной информации	676
2.6. Недобросовестное умолчание	679
2.6.1. Стимулы	682
2.6.2. Учет других факторов	686
2.7. Примеры: недобросовестный выход из переговоров	688
2.8. Не упомянутые в ст. 434.1 ГК РФ случаи недобросовестного ведения переговоров	692
2.9. Уклонение от заключения договора стороны, обязанной его заключить	693
2.10. Исковая давность	694
3. Возмещение убытков	694
3.1. Прояснение логики возмещения негативного интереса	695
3.2. Мнимое вступление в переговоры	697
3.3. Мнимое продолжение переговоров или несообщение об объективной утрате интереса к их продолжению	698
3.4. Предоставление недостоверной информации или недобросовестное умолчание	698
3.5. Недобросовестный выход из переговоров	699
3.6. Угрозы и заключение кабального договора	700
3.7. Молчание в ответ на встречную оферту	700
4. Ответственность за разглашение или ненадлежащее использование конфиденциальной информации	701
4.1. Определение конфиденциальной информации	702
4.2. Разглашение конфиденциальной информации	703
4.3. Ненадлежащее использование конфиденциальной информации	705
4.4. Иск о пресечении	705
4.5. Убытки	705
4.6. Природа возмещения убытков	706
5. Соглашение о переговорах	706
5.1. Соглашение о конфиденциальности	707
5.2. Ответственность за нарушение соглашения о переговорах	707
5.3. Неустойка	710
6. Исключение ответственности потребителя	710
7. Преддоговорная ответственность при заключенном договоре	710
8. Возможность предъявления дополнительных деликтных требований	711
Дополнительная литература	712

Статья 435. Оферта	735
1. Понятие оферты	713
1.1. <i>Определенность</i>	713
1.2. <i>Наличие в предложении выраженного намерения предлагающей стороны считать договор заключенным при получении акцепта</i>	714
1.3. <i>Квалификация в качестве оферты и отграничение от элемента переговорного процесса письменного предложения</i>	716
1.4. <i>Квалификация в качестве оферты устного сообщения</i>	718
1.5. <i>Квалификация в качестве оферты фактических действий</i>	719
2. Момент возникновения связанности оферента	719
2.1. <i>Применение правил о недействительности сделок и условных сделок к оферте</i>	720
2.2. <i>Отказ акцептанта от акцепта оферты</i>	721
2.3. <i>Смерть оферента или акцептанта, лишение дееспособности и реорганизация</i>	721
Дополнительная литература	724
Статья 436. Безотзывность оферты	724
1. Возможность отзыва оферты	724
2. Выведение отзывности или безотзывности из толкования	726
3. Смысл безотзывности	727
4. Отзыв отзывной оферты	728
Дополнительная литература	729
Статья 437. Приглашение делать оферты. Публичная оферта	730
1. Презумпция неофертной квалификации публичных предложений	730
2. Публичная оферта	731
Дополнительная литература	732
Статья 438. Акцепт	732
1. Понятие акцепта и принцип его безоговорочности	732
1.1. <i>Акцепт как сделочное волеизъявление</i>	732
1.2. <i>Толкование</i>	733
1.3. <i>Полный и безоговорочный характер акцепта</i>	733
1.4. <i>Исполнение договора на фоне наличия разногласий по его условиям</i>	735
1.5. <i>Акцепт с соблюдением особых требований, указанных в оферте</i>	736
1.6. <i>Переход права на акцепт третьему лицу</i>	736
2. Молчаливый акцепт	738
2.1. <i>Молчаливые волеизъявления обеих сторон как способ заключить договора</i>	740
2.2. <i>Молчаливое заключение договора и форма сделки</i>	740
3. Акцепт конклюдентными действиями	741
3.1. <i>Момент заключения договора</i>	742
3.2. <i>Полнота акцепта конклюдентными действиями</i>	744
3.3. <i>Форма сделки</i>	744
3.4. <i>Заключение договора взаимными конклюдентными действиями</i>	744
Дополнительная литература	745

Статья 439. Отзыв акцепта	745
<i>Комментарий</i>	745
Дополнительная литература	746
Статья 440. Заключение договора на основании оферты, определяющей срок для акцепта	746
1. Общее правило	746
2. Расчет срока на акцепт	746
3. Соотношение с правилом п. 3 ст. 194 ГК РФ	747
Дополнительная литература	747
Статья 441. Заключение договора на основании оферты, не определяющей срок для акцепта	748
1. Срок на акцепт при отсутствии указания на него в оферте или правовых актах	748
2. Срок на акцепт при устной оферте	748
Дополнительная литература	748
Статья 442. Акцепт, полученный с опозданием	749
<i>Комментарий</i>	749
Дополнительная литература	750
Статья 443. Акцепт на иных условиях	751
<i>Комментарий</i>	751
Дополнительная литература	753
Статья 444. Место заключения договора	753
<i>Комментарий</i>	753
Статья 445. Заключение договора в обязательном порядке	754
1. Обязательность заключения договора	755
<i>1.1. Возможность установления обязательности заключения договора на уровне подзаконного нормативного правового акта</i>	756
<i>1.2. Направление оферты стороне, обязанной заключить договор</i>	756
<i>1.3. Природа 30-дневного срока. Соотношение со сроком передачи в суд спора об урегулировании разногласий по п. 2. ст. 446 ГК РФ</i>	757
<i>1.3.1. Законодательство и судебная практика</i>	757
<i>1.3.2. Вопросы к тексту закона и утвердившейся его интерпретации</i>	758
<i>1.3.3. Возможный выход из положения de lege lata</i>	759
<i>1.4. Возможна ли передача преддоговорного спора в суд по инициативе обязанной стороны?</i>	760
2. Заключение договора на основании оферты, направляемой обязанной стороной	761
3. Возможность уточнения правил п. 1 и 2 на уровне соглашения сторон или специальных норм	761
4. Понуждение к заключению договора по суду	762
<i>4.1. Волзамещающий характер решения суда</i>	762

4.2. Различие между иском о понуждении к заключению договора и иском об урегулировании разногласий	763
4.3. Какие условия суд должен и может определить в волеизъявляющем судебном решении?	766
4.3.1. Существенные условия, без согласования которых договор появиться, по общему правилу, не может (п. 1 ст. 432 ГК РФ)	766
4.3.2. Несущественные обычные условия, исполняемые диспозитивными нормами	767
4.3.3. Случайные условия	768
4.3.4. Принципы определения спорных условий	769
4.4. Возможность указания в судебном решении иного момента вступления договора в силу	770
4.5. Проблема неудовлетворенности истца определенными судом условиями договора	770
4.6. Возможность расторжения или изменения договора	772
4.7. Убытки	772
Дополнительная литература	773
Статья 446. Преддоговорные споры	774
1. Преддоговорный спор об урегулировании разногласий	774
1.1. Поиск баланса интересов	775
1.2. Разногласия по существенным условиям	775
1.3. Урегулирование разногласий и волеизъявление	776
2. Срок на обращение в суд за урегулированием разногласий	777
Дополнительная литература	778
Статья 447. Заключение договора на торгах	779
1. Понятие торгов	779
1.1. Заключение договора с победителем торгов	781
2. Организатор торгов	782
2.1. Виды организаторов торгов	782
2.2. Беспристрастность	782
2.3. Вознаграждение	783
3. Обязательные торги	783
3.1. Обязательность торгов на покупку	784
4. Формы торгов	784
4.1. Аукцион	785
4.2. Конкурсные торги	785
4.3. Электронные торги	786
5. Признание торгов несостоявшимися	787
6. Договоры на закупку и организованные торги	788
Дополнительная литература	788
Статья 448. Организация и порядок проведения торгов	789
1. Открытые и закрытые торги	790
1.1. Открытая и закрытая форма подачи предложений	792
2. Извещение о торгах	792
2.1. Публикация извещения	793

2.2. Способ доведения информации	793
2.3. Публикация извещения в Интернете	793
2.4. Специальные процедуры публикации	794
3. Раскрытие условий заключаемого по результатам торгов договора	794
3.1. Изменения в проект договора	795
4. Отказ от проведения торгов	795
5. Задаток и иное обеспечение	796
5.1. Функции задатка	796
5.2. Платежная функция задатка	797
5.3. Суммы задатка и иного обеспечения	797
5.4. Независимая гарантия	797
6. Протокол о результатах торгов	798
6.1. Оценка института подписания сторонами протокола	799
6.2. «Имеет силу договора»	799
6.3. Правовая природа извещения о результатах торгов	801
6.4. Возможность понуждения к заключению договора	801
6.5. Убытки в связи с уклонением от подписания протокола	803
7. Уступка и перевод долга	805
7.1. Уступка	805
7.1.1. Уступка денежного требования	805
7.1.2. Обращение взыскания на требование	806
7.2. Перевод долга	807
7.3. Универсальное правопреемство	807
7.4. Требование личного исполнения	807
8. Запрет на изменение условий	808
Дополнительная литература	809
Статья 449. Основания и последствия признания торгов недействительными	809
1. Признание торгов недействительными	810
1.1. Основания недействительности	810
1.2. Нарушение правил проведения торгов	811
1.3. Нарушения на этапе подготовки торгов	812
1.4. Существенность нарушения	812
1.5. Срок исковой давности	813
1.6. Активная легитимация на иск об оспаривании торгов	813
1.7. Пассивная легитимация по иску об оспаривании торгов	816
1.8. Применение общих оснований недействительности к сделке, заключенной по результатам торгов	816
2. Недействительность договора вследствие недействительности торгов	817
2.1. Ничтожность или оспоримость?	817
2.2. Последствия недействительности договора	817
2.3. Вопрос о защите добросовестного победителя торгов	817
3. Распределение расходов	818
Дополнительная литература	819
Статья 449.1. Публичные торги	819
1. Понятие публичных торгов	820

1.1. Источники регулирования.....	821
1.2. Торги при банкротстве.....	821
2. Организатор публичных торгов.....	822
2.1. Делегация функции организатора третьим лицам.....	822
2.2. Действие от своего имени.....	823
2.3. Ответственность за качество.....	823
3. Присутствие на торгах.....	824
4. Извещение.....	825
5. Запрет на участие в торгах.....	825
6. Протокол.....	826
7. Неуплата цены.....	827
Дополнительная литература.....	828

Глава 29. ИЗМЕНЕНИЕ И РАСТОРЖЕНИЕ ДОГОВОРА

Статья 450. Основания изменения и расторжения договора.....	828
1. Расторжение или изменение договора по соглашению сторон.....	829
1.1. Общие замечания в отношении расторжения или изменения договора.....	829
1.2. <i>Общее правило о допустимости расторжения или изменения договора по соглашению и возможные исключения из него.....</i>	<i>833</i>
1.3. <i>Расторжение или изменение многостороннего договора по соглашению сторон.....</i>	<i>834</i>
2. Расторжение нарушенного договора.....	836
2.1. Процедура расторжения нарушенного договора.....	838
2.1.1. Расторжение договора по суду или во внесудебном порядке.....	838
2.1.2. Определение процедуры расторжения в договоре.....	843
2.1.3. <i>Возможность подачи иска о расторжении при наличии права на отказ от нарушенного договора.....</i>	<i>844</i>
2.1.4. <i>Процедура осуществления права на отказ от нарушенного договора и права на судебное расторжение.....</i>	<i>845</i>
2.1.5. <i>Автоматическое прекращение договора при нарушении.....</i>	<i>846</i>
2.1.6. <i>Изменение договора в ответ на существенное нарушение.....</i>	<i>848</i>
2.2. Существенность нарушения.....	851
2.2.1. <i>Существенность нарушения и односторонний внесудебный отказ от договора.....</i>	<i>851</i>
2.2.2. <i>Существенность нарушения и изменение договора.....</i>	<i>853</i>
2.2.3. <i>Факторы, учитываемые при определении существенности нарушения.....</i>	<i>854</i>
2.2.4. <i>Существенность нарушения и основания освобождения от ответственности.....</i>	<i>856</i>
2.2.5. <i>Предвидимость.....</i>	<i>857</i>
2.2.6. <i>Вина кредитора.....</i>	<i>858</i>
2.2.7. <i>Бремя доказывания.....</i>	<i>859</i>
2.2.8. <i>Возможность уточнения критериев существенности нарушения в договоре.....</i>	<i>859</i>
2.2.9. <i>Понижение планки существенности и добрая совесть.....</i>	<i>862</i>
2.2.10. <i>Возможность вовсе исключить право на расторжение договора при объективно существенном нарушении.....</i>	<i>864</i>
2.2.11. <i>Уточнение критерия существенности нарушения в законе.....</i>	<i>866</i>

2.3. Расторжение договора и дополнительный срок на устранение нарушения (Nachfrist)	868
2.3.1. Nachfrist и течение срока исполнения обязательства.....	871
2.3.2. Случаи, когда соблюдения процедуры Nachfrist недостаточно	872
2.3.3. Длительность разумного срока	872
2.3.4. Соединение претензии по модели Nachfrist с заявлением об отказе.....	873
2.3.5. Запрос дополнительного срока	873
2.3.6. Право на устранение нарушения.....	874
2.3.7. Дополнительные замечания.....	875
2.4. Блокирование права на расторжение при активном подтверждении договора или неосуществлении права на расторжение в разумный срок. Исковая давность	876
2.5. Отличие от случая прекращения обязательства невозможностью исполнения.....	877
3. Пункт 3 ст. 450 ГК РФ утратил силу с 1 июня 2015 г.	879
4. Запрет на злоупотребление правом изменить договор в одностороннем порядке	879
4.1. Борьба со злоупотреблением	881
Дополнительная литература.....	882
Статья 450.1. Отказ от договора (исполнения договора) или от осуществления прав по договору	883
1. Отказ от договора	884
1.1. Право на отказ в силу закона	886
1.2. Право на отказ в силу условий договора	887
1.3. Процедура и форма осуществления права на отказ от договора.....	888
1.3.1. Полномочия	890
1.3.2. Электронное сообщение	891
1.3.3. Иные варианты формы	891
1.4. Согласование сторонами особых требований к форме и процедуре отказа от договора	893
1.5. Смещение момента прекращения договора в будущее	893
1.6. Постановка заявления об отказе под условие. Отличие от условного права на отказ.....	894
1.7. Отказ от зарегистрированного договора или договора, опосредующего возникновение регистрируемого права, и погашение записи в реестре	896
1.8. Отказ от мирового соглашения или от договора, введенного в действие в судебном порядке	898
1.9. Недействительность отказа как сделки.....	899
1.10. Переквалификация заявленного отказа	900
2. Отказ от договора как основание для его расторжения или изменения	906
2.1. Отличие одностороннего отказа и одностороннего изменения договора	906
3. Отказ при отсутствии лицензии или членства в саморегулируемой организации	908
4. Добросовестность при осуществлении права на отказ от договора	909
5. Подтверждение договора после возникновения права на отказ от договора.....	911
5.1. Утрата права на отказ от договора в силу эксплицитного заявления.....	912

5.2. Утрата права на отказ от договора в силу активного конклюдентного поведения	913
5.3. Пассивное подтверждение	914
5.4. Применение к иным случаям отказа, обусловленного теми или иными обстоятельствами	916
5.5. Применение к судебному расторжению	916
6. Отказ от осуществления договорного права	916
6.1. Отказ от договорного права и прощение долга	917
6.2. Отказ от вторичных (преобразовательных) прав или их осуществления в рамках договорного правоотношения	920
6.2.1. Отказ от вторичного права и отказ от осуществления такого права	921
6.2.2. Учет основания возникновения вторичного права при определении допустимости отказа от права или его осуществления	922
6.2.3. Момент осуществления отказа	923
6.2.4. Форма отказа	925
6.2.5. Условный отказ	925
6.2.6. Однозначность волеизъявления	926
6.2.7. Отказ от права (от осуществления права) подать преобразовательный иск и запрет на отказ от права на судебную защиту.....	926
6.3. Отказ от возражений в рамках договорного правоотношения	927
6.4. Отказ от иных прав в рамках договорных правоотношений	929
6.5. Влияние перемены лица в относительном правоотношении на ранее совершенный одной из сторон такого правоотношения отказ от права или его осуществления	930
6.6. Соотношение с доктриной эстоппеля	931
7. Утрата права при его неосуществлении	932
7.1. Установление сроков осуществления права в законе или ином правовом акте	933
7.2. Установление срока осуществления права в договоре.....	933
Дополнительная литература	935
Статья 451. Изменение и расторжение договора в связи с существенным изменением обстоятельств	936
1. Общая концепция существенного изменения обстоятельств	937
1.1. Исторический и компаративный контекст	938
1.2. Соотношение с принципом добросовестности	939
1.3. Политико-правовой анализ.....	942
1.3.1. Неэффективность сохранения договора как условие для удовлетворения иска	944
1.3.2. Сложность учета рисков в цене и неценовых условиях договора	946
1.3.3. Влияние на готовность заключать долгосрочные договоры	947
1.3.4. Опасности непродуманного изменения договора	948
1.3.5. Российская специфика	950
1.3.6. Политико-правовые выводы.....	951
1.4. Общее состояние дел с применением ст. 451 ГК РФ.....	952
1.5. Возможность расторжения или изменения договора в ситуации несоблюдения всех строгих условий применения ст. 451 ГК РФ при готовности возместить убытки	952

1.5.1. Теория эффективного нарушения и ее критика	954
1.5.2. Востребованность данного механизма	957
1.5.3. Выводы	959
1.6. Диспозитивность	962
1.7. «Иное, следующее из существования договора»	963
1.8. Специальные нормы закона	963
1.9. Соотношение с режимом расторжения нарушенного договора	964
1.10. Отличие от невозможности исполнения	966
1.11. Отличие от доктрины непреодолимой силы и случая	970
1.12. Обязательность досудебного порядка урегулирования	972
1.13. Ответственность за недобросовестный отказ от принятия досудебного предложения о расторжении / изменении	973
1.14. Разумный срок на инициацию расторжения или изменения договора	973
1.15. Расторжение или изменение: выбор способа защиты	973
1.16. Встречные иски	975
1.17. Исполнение договора в период рассмотрения спора и право приостановить исполнение	976
1.18. Ретроактивность и смещение на будущее эффекта расторжения или изменения договора	976
1.19. Возможность применения ст. 451 ГК РФ в ситуации, когда у стороны имеется право на немотивированный отказ от договора	978
2. Условия для применения ст. 451 ГК РФ	978
2.1. Изменение обстоятельств после заключения договора	979
2.2. Непредвидимость	979
2.3. Несправедливость сохранения договора в неизменном виде	984
2.3.1. Примеры	985
2.3.2. Рост стоимости встречного предоставления, обещанного истцом	986
2.3.3. Взаимосвязь фактора несправедливости и иных условий применения ст. 451 ГК РФ	987
2.4. Непреодолимый характер изменения и критерий непредотвратимости	987
2.5. Отсутствие оснований для признания риска в качестве прямо или подразумеваемым образом принятого истцом	989
2.6. Учет негативных последствий расторжения / изменения в отношении контрагента	990
2.7. Учет «реляционной» природы договора как фактор, склоняющий к применению ст. 451 ГК РФ	992
2.8. Взаимосвязь всех условий	994
2.9. Правопреемство	994
3. Распределение последствий расторжения	995
3.1. Возмещение убытков при расторжении или изменении договора с возмещением убытков ответчика	996
4. Приоритет расторжения договора	997
Дополнительная литература	998
Статья 452. Порядок изменения и расторжения договора	1000
1. Форма соглашения о расторжении или изменении	1000
1.1. Правило тождества форм	1000
1.2. Важные оговорки	1001

1.3. Последствия нарушения	1004
1.4. Более строгие требования к форме соглашения о расторжении / изменении, установленные в самом договоре	1006
1.5. Условие об исключении правила о тождестве форм договора и соглашения о его расторжении / изменении	1006
1.6. Автопродлонгация и п. 1 ст. 452 ГК РФ	1007
1.7. Применимость к одностороннему отказу или одностороннему изменению договора	1008
1.8. Применимость к прощению долга, соглашению об отступном, новации или зачету	1008
1.8.1. Прощение долга	1008
1.8.2. Новация	1010
1.8.3. Отступное	1011
1.8.4. Зачет	1013
2. Обязательный досудебный порядок урегулирования	1013
2.1. Диспозитивность	1014
2.2. Неприменимость к одностороннему отказу от договора или одностороннему изменению договора	1014
Дополнительная литература	1015
Статья 453. Последствия изменения и расторжения договора	1015
1. Последствия изменения договора	1015
2. Последствия расторжения договора	1016
2.1. Исключения возможности прекращения обязательств и иных правовых эффектов договора в силу соглашения	1016
2.2. Исключения в силу природы договорных правоотношений	1017
2.2.1. Условия договора, по своей природе переживающие расторжение	1017
2.2.2. Специфика пропорционального расторжения в ответ на частичное исполнение	1017
2.2.3. Специфика расторжения длящегося договора, исполняемого по частям	1018
2.2.4. Договор, предполагающий возврат имущества	1021
3. Момент прекращения или изменения договора	1022
3.1. Темпоральный аспект расторжения или изменения договора по соглашению	1022
3.1.1. Изменение договора после его нарушения	1023
3.1.2. Возможность ретроактивного расторжения или изменения полностью исполненного надлежащим образом договора	1024
3.2. Темпоральный аспект расторжения или изменения договора по суду	1025
3.3. Внесудебные односторонние отказ от договора или его изменение	1027
3.4. Реанимация расторгнутого договора	1027
4. Возврат имущества при расторжении договора	1028
4.1. Взаимный возврат полученного при расторжении длящегося договора с взаимосвязанными этапами исполнения	1032
4.2. Правовая природа требования о возврате имущества в целях восстановления эквивалентности отношений в случае расторжения	1033
4.3. Отличие возврата имущества при расторжении от реституции по недействительной сделке	1035

4.4. Невозможность вернуть в натуре переданное по договору имущество	1036
4.4.1. Обзор позиций ВАС РФ	1037
4.4.2. Анализ позиции ВАС РФ: риски при расторжении договора по причине его нарушения стороной, не способной вернуть имущество в натуре.....	1038
4.4.3. Анализ позиции ВАС РФ: риски при расторжении договора не по причине нарушения договора стороной, не способной вернуть имущество в натуре	1040
4.4.4. Возможные контраргументы	1042
4.4.5. Определение размера денежной стоимости имущества при невозможности возврата его в натуре	1043
4.4.6. Последствия обременения имущества в период до ее возврата.....	1044
4.4.7. Обязанность возместить денежную стоимость подлежащей возврату вещи при ее гибели или порче в рамках отношений по договорам аренды, ссуды, хранения и подряда.....	1045
4.5. Передача фактически извлеченных выгод от использования возвращаемого в связи с расторжением имущества, компенсация за фактическое его использование и износа возвращаемого имущества	1047
4.6. Проценты в связи с возвратом аванса или предоплаты	1052
4.7. Договорные пени и расторжение	1055
4.8. Порядок взаимного возврата имущества	1055
4.9. Исковая давность по требованию о возврате имущества при расторжении.....	1060
4.9.1. Момент начала расчет давности при возврате арендованного имущества при расторжении договора	1060
4.9.2. Момент начала расчета давности при возврате имущества при расторжении договора купли-продажи (мены).....	1061
4.10. Свобода сторон в согласовании иных последствий расторжения	1064
5. Убытки в связи с расторжением нарушенного договора	1064
5.1. Возможность взыскания убытков по п. 5 ст. 453 ГК РФ при объективной несущественности нарушения	1067
5.2. Исковая давность.....	1068
5.3. Применение к случаям изменения договора	1070
Дополнительная литература	1070

ВВЕДЕНИЕ

Представленный на суд читателя постатейный комментарий является вторым обновленным изданием части первой книги в рамках запущенной в 2017 г. электронным издательством «М-Логос» и издательством «Статут» серии комментариев к гражданскому законодательству #Глосса. Первая книга в этой серии была посвящена общим положениям ГК РФ о договорах и обязательствах и вышла в начале 2017 г.¹ После этого мы подготовили еще четыре тома. Второй, вышедший в начале 2018 г., был посвящен общим положениям о сделках, представительстве и исковой давности². Третий, вышедший в сентябре 2018 г., — положениям ГК РФ о наследственном праве³. Четвертый, опубликованный весной 2019 г., — положениям ГК РФ о финансовых сделках — займе, кредите, факторинге, вкладе и счете⁴. Пятый том серии был посвящен общим положениям ГК РФ, закрепленным в ст. 1–16.1 ГК РФ⁵.

К 2020 г. стало понятно, что пришла пора обновлять первый том, посвященный общим положениям ГК РФ о договорах и обязательствах. В процессе работы над вторым изданием выяснилось, что в результате переработки и дополнения текст комментария значительно вырастает в объеме и уместить его в рамки одной книги при всем желании не получится. Поэтому было принято решение разбить текст на две книги. Первая из них, которую вы сейчас читаете, посвящена общим положениям о договоре (ст. 420–453 ГК РФ). Вторая, посвященная общим положениям об обязательстве (ст. 307–419 ГК РФ), будет издана позднее.

В процессе работы текст был значительно расширен, многие вопросы рассмотрены более глубоко, учтена практика высших судов за те четыре года, которые прошли с момента написания первого издания. Некоторые озвученные в первом издания оценки и выводы были уточнены и скорректированы с учетом эволюции взглядов авторов. Наконец, текст комментария к некоторым статьям был в принципе переписан заново в тех случаях, когда авторам показалось уместным это сделать.

¹ Договорное и обязательственное право (общая часть): постатейный комментарий к статьям 307–453 Гражданского кодекса Российской Федерации / Отв. ред. А.Г. Карапетов. М., 2017.

² Сделки, представительство, исковая давность: постатейный комментарий к статьям 153–208 Гражданского кодекса Российской Федерации / Отв. ред. А.Г. Карапетов. М., 2018.

³ Наследственное право: постатейный комментарий к статьям 1110–1185, 1224 Гражданского кодекса Российской Федерации / Отв. ред. Е.Ю. Петров. М., 2018.

⁴ Заем, кредит, факторинг, вклад и счет: постатейный комментарий к статьям 807–860.15 Гражданского кодекса Российской Федерации / Отв. ред. А.Г. Карапетов. М., 2019.

⁵ Основные положения гражданского права: постатейный комментарий к статьям 1–16.1 Гражданского кодекса Российской Федерации / Отв. ред. А.Г. Карапетов. М., 2020.

Какова концепция данной книги? Повторю здесь те тезисы, которые уже озвучивал во введении к ряду предыдущих книг серии и обращу внимание на ряд особенностей этого тома.

В современных условиях трудно представить себе применение любого кодифицированного акта без постатейных комментариев, написанных экспертами в соответствующих областях права и позволяющих сориентироваться в основных положениях кодекса. Такой научно-практический формат юридической литературы характерен для многих европейских стран (например, Германии, Швейцарии и др.) и пользуется широким признанием у практикующих юристов, нотариусов, судей, студентов и ученых.

В России также издается достаточное число постатейных комментариев к различным кодексам, но многие из них (хотя, безусловно, и не все) страдают в той или иной мере рядом существенных недостатков. Во-первых, в них очень часто не представлена полностью судебная практика высших судов по толкованию соответствующих статей кодекса. В то же время без учета правовых позиций высших судов понимание реально действующего российского права («права в действии», а не «права в книгах») и его практическое применение крайне затруднены. Во-вторых, такие комментарии нередко не ставят себе задачу вскрыть и осветить основные проблемные и неоднозначные вопросы, противоречия и ошибки внутри текста кодекса, пытаются, скорее, сгладить или обойти острые углы, а то и вовсе содержат простой пересказ комментируемой нормы другими словами. В результате у юристов, читающих такие комментарии, не возникает понимания всего спектра проблем и вопросов, с которыми они могут столкнуться впоследствии в рамках правоприменения. Эти недостатки снижают практическую и научную ценность таких комментариев для юридического сообщества. Сказанное за рядом исключений относится и к издаваемым в России постатейным комментариям к Гражданскому кодексу Российской Федерации.

В рамках Серии #Глосса мы попытались создать серию критических комментариев, отличающихся от того, что издавалось в России за последние годы, а именно – комментарии с акцентом на максимально широкий обзор судебной практики высших судов по всем актуальным вопросам толкования законодательных норм и выявления наиболее острых, неоднозначных и проблемных вопросов толкования и применения соответствующих норм. Авторы настоящей книги не пытались избегать сложных вопросов, а, наоборот, делали на них акцент, выявляя противоречия и неясности в тексте ГК РФ и предлагая в ряде случаев варианты решения возникающих проблем. Юрист, изучивший настоящий комментарий, по задумке авторов должен получить представление об основных подводных камнях и проблемах, учет которых необходим для любого практикующего юриста или судьи.

От лица ответственного редактора хочу сделать несколько важных замечаний, позволяющих лучше понять те методологические установки, которые разделялись коллективом авторов.

Во-первых, авторы не ставили себе задачу подготовить обзор всей судебной практики применения соответствующих норм и сконцентрировались на разборе и систематизации судебной практики высших судов (прежде всего ликвидированного в 2014 г. Высшего Арбитражного Суда РФ и Верховного Суда РФ). Анализ практики нижестоящих арбитражных судов и судов общей юрисдикции был бы непосильной задачей и привел бы к выходу объема и без того обширной книги за все разумные

пределы. В то же время юристам, желающим глубже разобраться в соответствующей проблематике, рекомендуется проводить дополнительные исследования судебной практики по интересующему вопросу. Благо современные электронные справочные системы открывают для этого все возможности.

Во-вторых, авторам по тем же причинам, связанным с поиском баланса между глубиной и шириной исследования, пришлось отказаться от идеи отразить в комментарии обзор научной литературы по соответствующим вопросам. Полноценный доктринальный обзор и систематизация взглядов ученых на те или иные проблемы толкования соответствующих статей ГК РФ были признаны избыточными в контексте формата постстатьейного комментария. Это несколько не означает, что авторы недооценивают важность накопившегося научного багажа и проигнорировали наработки других исследователей. При этом в рамках данной книги, также как и в случае с пятым томом Серии, мы решили сопроводить комментарий к каждой статье списком дополнительной литературы, рекомендуемой к изучению по вопросам, раскрываемым в комментарии. Мы не стремились сформировать исчерпывающий список, но выделили некоторые, по мнению автора комментария к соответствующей статье, достойные внимания читателей публикации, изучение которых может углубить понимание раскрываемой проблематики.

В-третьих, авторы едины во мнении, что в условиях российского частного права, в рамках которого большинство проблем либо вовсе не изучено, либо изучено крайне поверхностно, особую научную ценность имеет качественный компаративный анализ с акцентом на опыт ведущих континентально-европейских и англо-саксонских правовых порядков. Такой компаративный анализ ни в коем случае не должен завершаться слепым копированием выявленных зарубежных образцов; вместо этого он предполагает критическое осмысление опыта ведущих зарубежных правовых порядков и взвешенный подход к рецепции соответствующих решений или осознанному отказу от нее. К сожалению, в рамках настоящего комментария представить такой полноценный компаративный обзор, который, безусловно, значительно обогатил бы комментарий, не представлялось возможным. Подготовка объективного и сбалансированного компаративного обзора по ключевым правовым порядкам в отношении обсуждающихся на страницах книги сотен и тысяч разнообразных вопросов представляет собой на данный момент труднодостижимую цель. В то же время на страницах данной книги Серии (в отличие от ряда предыдущих) вы можете найти фрагментарное использование компаративной информации по ряду особенно сложных и принципиальных вопросов.

В-четвертых, авторы не только выявляли проблемы в толковании норм ГК РФ, но и предлагали их решения. К сожалению, формат комментария не предоставляет возможность приводить развернутую и подробную аргументацию. Поэтому во многих случаях читатель увидит только авторское видение, но не увидит детального обоснования. В то же время применительно к особо важным проблемам авторы представляют на суд читателя обоснование сделанного ими выбора и(или) подробный разбор альтернативных концепций. Комментарии к некоторым особенно важным статьям авторы попытались сделать максимально углубленными.

В-пятых, многие из выявленных вопросов толкования норм ГК РФ достаточно сложно решить без проведения глубокого научного исследования. Поэтому читатель не должен удивляться тому, что в ряде мест комментария авторы вовсе

воздерживаются от высказывания своего мнения или высказывают его достаточно осторожно, оговариваясь, что здесь представлено лишь предварительное суждение по вопросу, достойное дальнейшего анализа и обсуждения.

В-шестых, коллектив авторов достаточно широк, что повлекло неизбежность согласования позиций по пересекающимся вопросам. Большинство из таких вопросов, по крайней мере по ключевым проблемам, удалось согласовать. Но внимательный читатель, возможно, сможет обнаружить некоторые частные разночтения в комментариях, подготовленных разными авторами.

Настоящая книга готовилась и редактировалась в первой половине 2020 г. и отражает текст ГК РФ, содержание иных законов и судебную практику по состоянию на конец августа 2020 г.

В ходе написания комментария большую помощь своими замечаниями и критикой на проекты комментариев к некоторым статьям ГК РФ оказали многие коллеги и друзья. Особую благодарность как ответственный редактор хочу выразить А.А. Павлову и С.В. Сарбашу, которые вычитали практически весь текст комментария и представили ценные замечания, позволившие сделать текст лучше. Также хочу сказать спасибо тем коллегам, которые согласились прочитать отдельные фрагменты и дать плодотворные замечания и предложения по улучшению текста: Д.В. Борейшо, О.Р. Зайцев, Е.Д. Автонова, А.А. Маркелова, А.А. Ягельницкий, С.А. Громов, А.А. Маслов, Т.Г. Очхаев, И.С. Чупрунов, Е.В. Глухов, С.С. Иванов, Р.С. Бевзенко, К.Г. Савин, Е.А. Смирнова, А.О. Рыбалов, И.А. Ястржембский, М.А. Ерохова, К.В. Нам, А.Г. Архипова, Н.В. Тололаева, Д.В. Новак, а также многочисленные юристы, обсуждавшие некоторые фрагменты настоящего комментария, которые выкладывались для предварительного обсуждения на портале www.zakon.ru при подготовке первого издания и присылавшие мне как ответственному редактору замечания в отношении текста первого издания. Я от лица авторского коллектива выражаю им большую признательность.

Остается надеяться на то, что данная книга покажется российским юристам полезной и поможет лучше сориентироваться в море проблемных вопросов российского договорного права.

А.Г. Карапетов
август 2020 г.

ПРИНЯТЫЕ СОКРАЩЕНИЯ

Модельные правила европейского частного права – Принципы, определения и модельные правила европейского частного права: Проект общей системы координат европейского частного права (изданы в 2009 г.).

Венская конвенция 1980 г. – Венская конвенция 1980 г. о договорах международной купли-продажи товаров.

Принципы УНИДРУА – Принципы международных коммерческих договоров УНИДРУА (в ред. 2016 г.).

АПК РФ – Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ // СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3012.

ГК РФ – Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ, часть вторая от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ) // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301, 1996. № 5. Ст. 410.

ГПК РФ – Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ // СЗ РФ. 2002. № 46. Ст. 4532.

ЗК РФ – Земельный кодекс Российской Федерации от 25 октября 2001 г. № 136-ФЗ // СЗ РФ. 2001. № 44. Ст. 4147.

КВВТ РФ – Кодекс внутреннего водного транспорта Российской Федерации от 7 марта 2001 г. № 24-ФЗ // СЗ РФ. 2001. № 11. Ст. 1001.

КоАП РФ – Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. № 195-ФЗ // СЗ РФ. 2002. № 1 (ч. I). Ст. 1.

КТМ РФ – Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации от 30 апреля 1999 г. № 81-ФЗ // СЗ РФ. 1999. № 18. Ст. 2207.

НК РФ – Налоговый кодекс Российской Федерации (часть первая от 31 июля 1998 г. № 146-ФЗ, часть вторая от 5 августа 2000 г. № 117-ФЗ) // СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3824, 2000. № 32. Ст. 3340.

СК РФ – Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ // СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 16.

УАТиГНЭТ – Федеральный закон от 8 ноября 2007 г. № 259-ФЗ «Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта» // СЗ РФ. 2007. № 46. Ст. 5555.

УЖТ РФ – Федеральный закон от 10 января 2003 г. № 18-ФЗ «Устав железнодорожного транспорта Российской Федерации» // СЗ РФ. 2003. № 2. Ст. 170.

УК РФ – Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ // СЗ РФ. 1996. № 25. Ст. 2954.

Закон о защите прав потребителей – Закон РФ от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 «О защите прав потребителей» // СЗ РФ. 1996. № 3. Ст. 140.

Закон об АО – Федеральный закон от 26 декабря 1995 г. № 208-ФЗ «Об акционерных обществах» // СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 1.

Закон об ООО – Федеральный закон от 8 февраля 1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» // СЗ РФ. 1998. № 7. Ст. 785.

Закон об ипотеке – Федеральный закон от 16 июля 1998 г. № 102-ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)» // СЗ РФ. 1998. № 29. Ст. 3400.

Закон о государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей – Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» // СЗ РФ. 2001. № 33 (ч. I). Ст. 3431.

Закон о приватизации – Федеральный закон от 21 декабря 2001 г. № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества» // СЗ РФ. 2002. № 4. Ст. 251.

Закон о банкротстве – Федеральный закон от 26 октября 2002 г. № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)» // СЗ РФ. 2002. № 43. Ст. 4190.

Закон об участии в долевом строительстве – Федеральный закон от 30 декабря 2004 г. № 214-ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» // СЗ РФ. 2005. № 1 (ч. I). Ст. 40.

Закон о концессионных соглашениях – от 21 июля 2005 г. № 115-ФЗ «О концессионных соглашениях» // СЗ РФ. 2005. № 30 (ч. II). Ст. 3126.

Закон о защите конкуренции – Федеральный закон от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ «О защите конкуренции» // СЗ РФ. 2006. № 31 (ч. I). Ст. 3434.

Закон об информации, информационных технологиях и о защите информации – Федеральный закон от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации» // СЗ РФ. 2006. № 31 (ч. I). Ст. 3448.

Закон об исполнительном производстве – Федеральный закон от 2 октября 2007 г. № 229-ФЗ «Об исполнительном производстве» // СЗ РФ. 2007. № 41. Ст. 8489.

Закон об электронной подписи – Федеральный закон от 6 апреля 2011 г. № 63-ФЗ «Об электронной подписи» // СЗ РФ. 2011. № 15. Ст. 2036.

Закон о закупках – Федеральный закон от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» // СЗ РФ. 2011. № 30 (ч. I). Ст. 4571.

Закон о контрактной системе – Федеральный закон от 5 апреля 2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» // СЗ РФ. 2013. № 14. Ст. 1652.

Закон о государственной регистрации недвижимости – Федеральный закон от 13 июля 2015 г. № 218-ФЗ «О государственной регистрации недвижимости» // СЗ РФ. 2015. № 29 (ч. I). Ст. 4344.

Постановление Пленума ВС РФ от 25 декабря 2018 г. № 49 – Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 25 декабря 2018 г. № 48 «О некоторых вопросах, связанных с особенностями формирования и распределения конкурсной массы в делах о банкротстве граждан» // Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2019. № 2.

ЕГРН – Единый государственный реестр недвижимости.

ЕГРЮЛ – Единый государственный реестр юридических лиц.

Глава 27. ПОНЯТИЕ И УСЛОВИЯ ДОГОВОРА

Статья 420. Понятие договора

1. Договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

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

3. К обязательствам, возникшим из договора, применяются общие положения об обязательствах (статьи 307–419), если иное не предусмотрено правилами настоящей главы и правилами об отдельных видах договоров, содержащимися в настоящем Кодексе.

4. К договорам, заключаемым более чем двумя сторонами, общие положения о договоре применяются, если это не противоречит многостороннему характеру таких договоров.

Комментарий

1. Определение договора

Пункт 1 ст. 420 ГК РФ дает традиционное определение договора. Договором является соглашение нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. По своей сути договор – это одна из самых типичных разновидностей сделок. Почти то же определение договора выводится и в ст. II.-1:101 Модельных правил европейского частного права.

Договор – это ключевой правовой инструмент «горизонтальной» координации поведения и взаимодействия свободных индивидов в современном обществе как по поводу имущества (организации рыночного оборота, распределения и перераспределения денег, ресурсов и иных благ и др.), так и по поводу тех немущественных отношений, которые подпадают под действие норм гражданского права. Договор играет особо важную роль в свободном обществе, основанном на либеральных принципах экономической и социальной организации; в рамках же обществ, в которых доминируют натуральное хозяйство, вертикальные отношения власти и подчинения, социальные связи, основанные на родстве, традициях, врожденных статусах, и тем более плановая экономика, роль контрактных добровольных отношений свободных индивидов куда более низкая. Какова бы ни была специфика российской социально-экономической системы, нельзя отрицать, что роль договора как правового института сейчас колоссальна. Каждый из читателей настоящей книги заключает в год сотни и тысячи договоров, заходя в метро, приобретая доступ к фильму в онлайн-кинотеатре, устраиваясь на работу, покупая продукты в магазине и т.п. Для предпринимателя же договор представляет собой ключевой механизм

организации сбыта, закупок и иных аспектов ведения предпринимательской деятельности. Именно договоры позволяют благотворительным фондам привлекать пожертвования и направлять их тем, кому они нужнее всего.

При этом только такое соглашение может считаться договором и подпадать под действие положений данной главы ГК РФ, которое заключено сторонами в целях достижения правовых последствий. Если стороны не имели в виду создание юридически значимых правовых связей или иных последствий, которые будут признаваться судами и у них не было воли на совершение юридически значимой сделки, говорить о договоре по смыслу ГК РФ невозможно. Это может быть более или менее важный культурный, политический и социологический феномен, но воля сторон здесь не направлена на порождение юридически значимых последствий. Нередко речь может идти о шутке, игре, неформальном джентльменском соглашении, бытовой договоренности, соглашении о намерениях, просто этикете. Это, например, может касаться договоренностей супругов об очередности исполнения тех или иных домашних обязанностей, соглашения родителей с ребенком, предполагающем обещание покупки конструктора в качестве поощрения за прочтение Жюль Верна, уговора между конкурирующими на выборах политиками не затрагивать в ходе взаимной полемики личную жизнь оппонента, друзей — о вечерней встрече в баре, молодой пары — о планах в отношении регистрации брака и т.п. Например, если человек подвозит коллегу до дома, вряд ли между ними заключен безвозмездный договор перевозки, помощь бабушки в уходе за внуком не является безвозмездным договором оказания услуг, соглашение родителей по поводу распределения домашних обязанностей — не договор о совместной деятельности, договоренность жильца с соседом присматривать за квартирой на время отсутствия — не договор оказания охранных услуг, а оставление собаки у того же соседа на время командировки не является договором хранения и т.п. Мы ежедневно вступаем в такие неформальные, неправовые договоренности с коллегами, друзьями, близкими, но к договорному праву вся эта часть нашей социальной жизни отношения не имеет, эти договоренности мыслятся их сторонами как не порождающие правовые последствия, включая права, которые можно было бы защитить в суде. Если, например, бабушка не исполнила договоренность посидеть с внуком, и у родителей сорвался поход в театр, их иск о возмещении убытков будет, естественно, отклонен. Иногда в результате таких внедоговорных отношений могут возникнуть конфликты, дающие основания для заявления деликтных или кондикционных исков, но о договорном праве вряд ли уместно говорить. Например, если человек оставил в гараже товарища по согласованию с ним автомобиль на пару дней, но затем этот гараж сгорел по вине хозяина, возможен деликтный иск, но не иск о нарушении договора. То же и в случае если человек согласился подбросить соседа до Большого театра, но допустил неосторожность в управлении и спровоцировал ДТП, в котором сосед пострадал, или из скрытой личной неприязни или зависти решил сорвать соседу культурный вечер и специально повез его в цирк в другом районе Москвы. Здесь теоретически допустимы деликтные иски, но не иск о нарушении договора.

Выяснение факта, была ли воля сторон направлена на формирование юридических последствий, характерных для договорного правоотношения, или они имели в виду установление договоренности, имеющей лишь некое моральное значение, должно осуществляться судом с учетом всех обстоятельств дела (включая способ

оформления договоренностей, содержание оной, наличие имущественного элемента, статуса сторон и характера их предшествующих отношений и др.). Наличие воли сторон на порождение именно юридических последствий в качестве условия для признания судом договора прямо упомянуто в ст. II.-4:101 Модельных правил европейского частного права. Иногда в судах разгораются жаркие баталии по поводу юридически связывающего или сугубо неформального, «джентльменского» характера договоренностей. Далеко не всегда очевидно, имели ли в виду стороны заключить обязывающее соглашение или нет. Здесь требуется толкование.

Здесь можно указать на некоторые факторы, которые могут приниматься во внимание. Как представляется, в отношениях между близкими родственниками те или иные услуги, оказываемые безвозмездно, не должны рассматриваться в качестве гражданско-правового договора. Возмездность является важным маркером, указывающим на волю вступить в обязывающий договор, но иногда даже наличие этого фактора не свидетельствует о сделке (например, если муж обещает жене заняться починкой мебели в обмен на ее согласие приготовить вкусный ужин). Переход собственности на то или иное имущество является бесспорным правовым эффектом, и поэтому любое соглашение, порождающее непосредственный вещный эффект, должно считаться договором (например, дарение украшения невесте). Обещание родителей сделать хороший подарок ребенку на успешное окончание школы вряд ли можно рассматривать в качестве договора консенсуального дарения, так как воли связать себя принудительной правовой связью в таких ситуациях, как правило, нет, но вручение самого подарка всегда будет договором дарения.

При этом для определения сферы прямого применения норм ГК РФ о договорах важно, чтобы речь шла о гражданско-правовых (а не публично-правовых) последствиях такой сделки. К международным договорам, заключаемым между государствами в сфере международного публичного права, нормы о гражданско-правовых договорах автоматически не применяются. Равно как они напрямую не применяются к соглашениям по фактам судебного спора (ч. 2 ст. 70 АПК РФ), досудебным соглашениям о сотрудничестве со следствием (ст. 317.1 УПК РФ), договорам о создании консолидированной группы налогоплательщиков (п. 3 ст. 25.3 НК РФ) или соглашениям о ценообразовании в целях налогообложения (ст. 105.19–105.25 НК РФ). Но в порядке межотраслевой аналогии закона некоторые нормы ГК РФ могут избирательно применяться для восполнения пробелов в правовом регулировании соглашений в сфере публичного права. Иногда на это прямо указывается в законе, но нередко такого указания нет, что не препятствует такой точечной межотраслевой аналогии закона.

Тем более очевидна потребность в избирательном применении норм ГК РФ о договорах тогда, когда речь идет о соглашениях, заключаемых в сфере семейного или трудового права – специфических областей не публичного, а частного права (трудовые договоры, брачные контракты, соглашения об уплате алиментов и др.). Иногда на эту возможность прямо указывает закон (ст. 4 и п. 2 ст. 43 СК РФ).

1.1. Типы гражданско-правовых последствий договоров

Договоры могут иметь сугубо обязательственный эффект, т.е. порождать, изменять или прекращать обязательства. Например, договор купли-продажи создает обязательства сторон передать вещь в собственность и оплатить ее; соглашение об изменении цены такого ранее заключенного договора изменяет возникшие

обязательства сторон, а соглашение о расторжении этого договора будет прекращать ранее возникшие обязательства.

При этом если договор носит обязательственный характер, он может возлагать обязательства на все его стороны, связывая их взаимными обязательствами, находящимися в синаллагматической, опосредующей экономической обмен связи (например, купля-продажа, подряд, аренда). Такие договоры именуют синаллагматическими (меновыми). Но обязательственный договор может возлагать на обе стороны обязательства, не находящиеся в синаллагматической связи (например, консенсуальный беспроцентный заем или консенсуальный договор ссуды, безвозмездный договор поручения с обязательством доверителя покрыть понесенные поверенным расходы). Например, в рамках консенсуального договора ссуды обязательства есть у обеих сторон (у ссудодателя — передать вещь во владение и пользование, у ссудополучателя — пользоваться вещью в соответствии с условиями договора и вернуть по окончании срока), но эти обязательства не опосредуют экономический обмен, речь не идет о встречных предоставлениях. Кроме того, обязательственный договор может возлагать обязательство лишь на одну из сторон (например, консенсуальный договор дарения, поручительство). Здесь у одной из сторон имеется лишь обязательственное право требования, и никакой обязанности (кроме кредиторской обязанности принять предлагаемое должником предоставление) у этой стороны нет. Такие договоры принято обозначать как односторонне обязывающие или просто односторонние. При этом важно понимать, что здесь все равно идет речь о договоре, двухсторонней сделке. Иначе говоря, двухсторонняя сделка может быть односторонним договором.

Но договоры могут иметь и иные правовые эффекты, т.е. порождать, изменять или прекращать не обязательства, а иные гражданские права и обязанности. Так, например, договор об установлении сервитута или соглашение об ипотеке устанавливают ограниченные вещные права. Лицензионный договор самим фактом своего заключения предоставляет право использования того или иного объекта интеллектуальной собственности. Соглашение о применимом праве имеет также абсолютно уникальное правовое значение. Договор об уступке права может иметь, а реальный договор дарения вещи имеют непосредственный распорядительный эффект, связанный с переходом имущественного права или права собственности на вещь из имущественной массы одного лица в имущественную массу другого. Договор об уступке старшинства залога переносит на одного из залогодержателей такое особое правовое преимущество, как залоговое старшинство. Такой договор, как опцион на заключение договора, порождает для одной из сторон секундарное (преобразовательное) право своим односторонним волеизъявлением ввести некий основной договор в действие. Список можно продолжать. Нередко такие договоры, помимо необязательственного эффекта, порождают также и некоторые обязательства (например, соглашение о сервитуте может предусматривать обязательство по внесению оплаты, а договор ипотеки — обязательство подать соответствующее заявление о регистрации залога), но вполне могут быть ситуации, когда ни одного полноценного обязательственного отношения договор не порождает, а ограничивается иными (например, сугубо вещными) правовыми эффектами.

Поэтому очевидно, что понятие «договор» выходит за рамки сугубо обязательственных отношений. В этом плане нахождение общих правил о договорах, их