ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ БЮДЖЕТНОЕ
ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«РОССИЙСКАЯ АКАДЕМИЯ НАРОДНОГО ХОЗЯЙСТВА
И ГОСУДАРСТВЕННОЙ СЛУЖБЫ ПРИ ПРЕЗИДЕНТЕ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ»
ВОЛГОГРАДСКИЙ ИНСТИТУТ УПРАВЛЕНИЯ

М. Ю. Козлова, Д. В. Кожемякин, О. А. Сергачева

ДОГОВОРНОЕ ПРАВО

Учебное пособие



Волгоград, 2024

УДК 347.44(075.8)
ББК 67.404.201я73
К 59

Р е ц е н з е н т ы :

доктор юридических наук, профессор ***А. П. Анисимов;***

доктор юридических наук, профессор ***Т. В. Дерюгина***

А в т о р ы :

Козлова Марина Юрьевна – к.ю.н., доцент, доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин Волгоградского института управления – филиала РАНХиГС;

Кожемякин Дмитрий Владимирович – к.ю.н., доцент кафедры финансового и предпринимательского права Волгоградского института управления – филиала РАНХиГС;

Сергачёва Ольга Александровна – к.ю.н., доцент, заведующая кафедрой гражданско-правовых дисциплин Волгоградского института управления – филиала РАНХиГС

Козлова М. Ю., Кожемякин Д. В., Сергачёва О. А.

К 59 **Договорное право:** учебное пособие / М. Ю. Козлова, Д. В. Кожемякин, О. А. Сергачёва; Волгоградский институт управления – филиал РАНХиГС. – Волгоград: Изд-во Волгоградского института управления – филиала РАНХиГС, 2024. – Систем. требования: процессор Intel® или AMD с частотой не менее 1.5 ГГц; операционная система семейства MicrosoftWindows или macOS; оперативная память 2 ГБ; AdobeReader 6.0. – Загл. с экрана. – 50 с.

Учебное пособие включает в себя изложение основных положений Договорного права и ряд заданий практической направленности. Предназначено для студентов бакалавриата и магистратуры, а также для интересующихся проблемами договорного права.

ISBN 978-5-7786-0897-9

© Козлова М. Ю., Кожемякин Д. В., Сергачёва О. А., 2024
© Волгоградский институт управления – филиал ФГБОУ ВО РАНХиГС, 2024

СОДЕРЖАНИЕ

Введение 4

Раздел 1. ЛЕГАЛЬНЫЕ СПОСОБЫ ПРОВЕРКИ ДОБРОСОВЕСТНОСТИ КОНТРАГЕНТОВ 5

Понятие должной осмотрительности и цель проведения проверки контрагентов 5
Методика проведения проверки контрагентов 5
Оформление отчета по результатам проверки контрагентов 7
Автоматизированные системы проверки контрагентов 7

Раздел 2. ПРЕДДОГОВОРНЫЕ ОТНОШЕНИЯ И ОЦЕНКА ПОСЛЕДСТВИЙ ЗАКЛЮЧЕНИЯ ДОГОВОРА 10

Преддоговорные отношения в российском гражданском праве: основные положения 10
Подготовка к заключению договора 11
Заверения об обстоятельствах 12
Предварительный договор 13

Раздел 3. ЮРИДИЧЕСКАЯ ТЕХНИКА СОСТАВЛЕНИЯ ДОГОВОРА 19

Структура договора 19
Требования к тексту договора 21

Раздел 4. ИСПОЛНЕНИЕ, ИЗМЕНЕНИЕ, РАСТОРЖЕНИЕ ДОГОВОРА 31

Исполнение договора 31
Изменение и расторжение договора 32

Раздел 5. СПОСОБЫ ПРЕДОТВРАЩЕНИЯ КОНФЛИКТОВ И ВОЗМОЖНОСТИ РАЗРЕШЕНИЯ СПОРОВ 41

Конфликты, возникающие из договоров. Досудебный порядок разрешения конфликтов 41
Разрешение споров, вытекающих из договоров, в суде 44

Задания ко всему курсу 47

Раздел 1
ЛЕГАЛЬНЫЕ СПОСОБЫ ПРОВЕРКИ ДОБРОСОВЕСТНОСТИ КОНТРАГЕНТОВ

Вопросы для рассмотрения

1. **Понятие должной осмотрительности и цель проведения проверки контрагентов.**
2. **Методика проведения проверки контрагентов.**
3. **Оформление отчета по результатам проверки контрагентов.**
4. **Автоматизированные системы проверки контрагентов.**

1. Понятие должной осмотрительности и цель проведения проверки контрагентов

Проверка контрагента является важным этапом преддоговорных переговоров, позволяющим выявить обстоятельства, свидетельствующие о добросовестности контрагента и его финансовой состоятельности, что в совокупности позволит принять взвешенное решение о необходимости или, напротив, нежелательности заключения с ним договора.

В англоязычной литературе, а в последнее время и в отечественной, для определения данного этапа используется понятие **due diligence,** что в переводе означаете **должная осмотрительность.** Данный термин не является сугубо юридическим и пришел в современную юридическую практику из сферы финансов, где он обозначает комплексную проверку объекта инвестирования[1].

В российскую юридическую практику понятие должной осмотрительности вошло с принятием постановления Пленума ВАС РФ от 12 октября 2006 г. № 53 «Об оценке арбитражными судами обоснованности получения налогоплательщиком налоговой выгоды», закрепившим основные признаки недобросовестности налогоплательщика и правила их определения. Пункт 10 постановления указывает, что «налоговая выгода может быть признана необоснованной, если налоговым органом будет доказано, что **налогоплательщик действовал без должной осмотрительности и осторожности** и ему должно было быть известно о нарушениях, допущенных контрагентом, в частности, в силу отношений взаимозависимости или аффилированности налогоплательщика с контрагентом». С учетом приведенной выше позиции ВАС РФ, применяемой до настоящего времени, можно заключить, что проявление должной осмотрительности при заключении сделок **является не правом, а обязанностью** контрагентов, **при невыполнении которой они могут столкнуться не только с рисками неисполнения договора, но и с неблагоприятными налоговыми последствиями.**

Таким образом, *под процедурой проверки контрагентов следует понимать проявление должной осмотрительности, выражающееся в анализе информации о контрагенте в целях установления рисков неисполнения договора, а также избежания возможных неблагоприятных налоговых последствий*.

2. Методика проведения проверки контрагентов

Как правило, проверка контрагента – достаточно рутинная операция, хотя в зависимости от конкретной ситуации схема ее проведения может отличаться. Федеральная налоговая служба в своем письме от 30.11.2012 № ЕД-4-3/20268@ рекомендует налогоплательщикам проверять реальность деятельности лиц, с которыми осуществляются (планируется осуществлять) сделки. С этой целью налогоплательщик вправе:

- запросить у контрагентов необходимую информацию, не отнесенную к коммерческой тайне;
- воспользоваться сервисами, размещенными на интернет-сайте ФНС России (www.nalog.ru);
- обратиться в налоговые органы по месту учета контрагентов с целью получить информацию об установленных в отношении контрагентов нарушениях законодательства о налогах и сборах и мерах ответственности за данные нарушения.

К сожалению, ФНС России не поясняет, какие именно признаки недобросовестности следует искать при проверке контрагентов. Постараемся в свою очередь очертить некоторый круг факторов риска, которые возможно установить при проверке.

[1] См. «Due diligence». Farlex Financial Dictionary. – Farlex: 2009. URL: https://financial-dictionary.thefreedictionary.com/due+diligence

Прежде всего, в ходе проверки контрагента следует обратить внимание на формальное закрепление осуществляемой им экономической деятельности, а именно: зарегистрирован ли он в установленном порядке, указаны ли в его учредительных документах соответствующие сделке виды экономической деятельности, совпадают ли адрес регистрации с адресом фактической деятельности, не зарегистрирован ли контрагент по адресу массовой регистрации, не являются ли учредители или руководитель контрагента номинальным лицом.

Отметим, что несовпадение фактического и юридического адреса контрагента само по себе не свидетельствует о недобросовестности контрагента, однако, например, в сочетании с регистрацией по адресу массовой регистрации, скорее всего будет свидетельствовать о том, что перед нами «фирма однодневка».

Признаком номинальности руководителя может быть руководство несколькими юридическими лицами. Аналогичным образом участие одного и того же учредителя в различных юридических лицах также может свидетельствовать о его номинальности.

Следующим этапом проверки может быть оценка исполнения контрагентом своих обязательств. Для этого следует проверить, в каких судебных процессах участвует будущий контрагент, нет ли в отношении него возбужденных исполнительных производств. Так же можно посмотреть, не включен ли контрагент в реестр недобросовестных поставщиков.

В заключении следует исследовать финансовую состоятельность контрагента для чего необходимо проверить его бухгалтерскую отчетность, а, при необходимости, посмотреть нет ли обременения в отношении недвижимого имущества.

Проверка контрагента может быть структурирована не по проверке рисков, а по порядку ознакомления с данными из открытых баз.

Мы рекомендуем придерживаться следующей схемы:

1. *Запросите у контрагента регистрационные и учредительные документы, а именно:*
   - свидетельство о государственной регистрации юридического лица или индивидуального предпринимателя;
   - свидетельство о постановке на налоговый учет;
   - устав;
   - иные учредительные документы при наличии.

Обратите внимание, что с 1 января 2017 года свидетельства о государственной регистрации не выдаются, таким образом, у контрагента этого документа может и не быть. Так же с 1 января 2017 свидетельства о постановке на налоговый учет выдаются на простой бумаге, а не на бланке.

Наличие копий первых двух свидетельств косвенно подтверждает, что люди, ведущие с вами переговоры, действительно связаны с организацией или индивидуальным предпринимателем, с которыми вы собираетесь заключить договор. Кроме того, информация в них содержащаяся, а именно ОРГН или ОГРНИП и ИНН позволят вам в дальнейшем проверить контрагента по открытым базам данных государственных органов.

Из устава вы сможете увидеть полномочия единоличного исполняющего органа, а также возможные ограничения на заключение сделок.

2. *Проверьте контрагента по открытым базам Федеральной налоговой службы, а именно:*

- получите электронную выписку из ЕГРЮЛ (по данной выписке вы можете установить, кто имеет право действовать без доверенности от имени юридического лица; осуществляет ли юридическое лицо деятельность в той сфере, в которой планируется заключение договора);
- чтобы удостовериться, что указанные в ЕГРЮЛ сведения не находятся в процессе изменений:
  - посмотрите сведения о юридических лицах и индивидуальных предпринимателях, в отношении которых представлены документы для государственной регистрации, в том числе для государственной регистрации изменений, вносимых в учредительные документы юридического лица, и внесения изменений в сведения о юридическом лице, содержащиеся в ЕГРЮЛ (https://service.nalog.ru/uwsfind.do);
  - посмотрите сообщения юридических лиц, опубликованные в журнале «Вестник государственной регистрации» о принятии решений о ликвидации, о реорганизации, об уменьшении уставного капитала, о приобретении обществом с ограниченной ответственностью 20 % уставного капитала другого общества, а также иные сообщения юридических лиц, которые они обязаны публиковать в соответствии с законодательством Российской Федерации (http://www.vestnik-gosreg.ru/publ/vgr/);
  - посмотрите сведения, опубликованные в журнале «Вестник государственной регистрации» о принятых регистрирующими органами решениях о предстоящем исключении недействующих юридических лиц из ЕГРЮЛ (http://www.vestnik-gosreg.ru/publ/fz83/).
- чтобы хотя бы отчасти удостовериться в добросовестности контрагента следует проверить, не включен ли ваш контрагент или его сотрудники в реестры дисквалифицированных лиц. Для этого рекомендуется проверить контрагента по следующим базам ФНС:
  - поиск сведений в реестре дисквалифицированных лиц (https://service.nalog.ru/disqualified.do);
  - юридические лица, в состав исполнительных органов которых входят дисквалифицированные лица (https://service.nalog.ru/disfind.do);
  - сведения о лицах, в отношении которых факт невозможности участия (осуществления руководства) в организации установлен (подтвержден) в судебном порядке (https://service.nalog.ru/svl.do).