

АДАПТИВНЫЕ ОГОВОРКИ И СУДЕБНЫЙ ПОРЯДОК КАК СПОСОБЫ ИЗМЕНЕНИЯ И РАСТОРЖЕНИЯ ДОГОВОРА В СВЯЗИ С СУЩЕСТВЕННЫМ ИЗМЕНЕНИЕМ ОБСТОЯТЕЛЬСТВ

© 2019 Понька Виктор Федорович

доктор юридических наук, профессор кафедры гражданского права, процесса и международного частного права юридического института
Российский университет дружбы народов, Россия, Москва
Email: Vf_Ponka@mail.com

В рамках данной статьи проводится исследование обстоятельств, влияющих на социально-экономический эффект гражданско-правового договора. Анализируется порядок изменения и расторжения договора при существенном изменении обстоятельств по соглашению сторон и в судебном порядке, а также исследуются адаптивные оговорки.

Ключевые слова: договор, оговорки, изменение договора, расторжение договора, прекращение обязательств, ответственность, невозможность исполнения обязательств.

Рассматривая вопросы, связанные с изменением или расторжением договора, нельзя не отметить то, что само по себе расторжение или изменение договора представляет собой достаточно сложный юридический процесс. В особенности данный процесс приобретает еще большую сложность, когда речь идет об изменении и расторжении договора в связи с существенно изменившимися обстоятельствами.

Следует также отметить, что немалую сложность процессу расторжения или изменения придают сами стороны, зачастую «перетягивая на себя одеяло», забывая, что договорные отношения основаны на критериях равноправной эквивалентности. В этой связи примечательно высказывание ученого Е.В. Позднышевой, утверждающей, что «стороны договора должны взаимодействовать друг с другом не как антагонисты, а как партнеры, стремящиеся достичь как собственных, так и общих целей, стараться не доводить возникшие деловые разногласия до судебного разбирательства, приходить к компромиссу в случае возникновения споров с максимальным достижением взаимовыгодного результата, поскольку самая экономически эффективная модель сотрудничества — взаимовыгодный, эквивалентный обмен благами субъектов гражданского оборота» [1].

В соответствии с пунктами 1,2 статьи 452 Гражданского кодекса Российской Федерации предусмотрено, что договор может быть расторгнут или изменен:

- по соглашению сторон,
- а если указанное соглашение не будет до-

стигнуто сторонами, — в судебном порядке [2].

I. Порядок изменения и расторжения договора по соглашению сторон:

Само по себе соглашение как юридико-технический прием представляет собой достижение согласия между сторонами, основанное на свободном волеизъявлении сторон, поставленных в равное положение.

На стадии расторжения или изменения договора по соглашению сторон принцип свободы договора находит одно из самых максимальных форм выражения своего юридического содержания.

Свобода сторон при заключении соглашения о расторжении или изменении договора проявляется в возможности включения в такое соглашение любой адаптивной оговорки, поставленной в зависимость от наступления неблагоприятных последствий, обусловленных, например, финансовым кризисом, колебанием курса валют, банкротством одного из участников гражданского правоотношения, принятием нормативного правового акта и пр., что при расторжении или изменении в судебном порядке при возникновении подобных обстоятельств не представляется возможным.

«Соглашение о расторжении или изменении договора по своей правовой природе является двухсторонней, а в соответствующих случаях и многосторонней сделкой, то есть гражданско-правовым договором, для заключения которого необходимо выражение согласованной воли двух сторон (двусторонний договор) либо трех и более (многосторонний договор), в свя-

зи с чем заключение таких соглашений регулируется как общими правилами о видах и форме сделки, так и правилами об условиях и порядке заключения договоров» [3].

Согласно п. 1 ст. 452 Гражданского кодекса РФ «соглашение об изменении или о расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычаев не вытекает иное» [4].

Договор в письменной форме может быть заключен или расторгнут путем составления одного документа, подписанного сторонами, а также путем обмена документами посредством различных форм связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору.

Предметом соглашения об изменении или расторжении договора являются совместные действия сторон, направленные на модификацию или прекращение договорного обязательства.

В сфере современной практики складываются отношения в области договорного регулирования, позволяющие привести в действие разнообразные механизмы адаптации гражданско-правового договора к обстоятельствам, имеющим существенное значение. Указанные механизмы реализуются посредством включения в гражданско-правовые договоры различного рода оговорок, позволяющих модифицировать интересы сторон, придав им характер имущественной эквивалентности, основываясь на равенстве их интересов в гражданских отношениях.

Следует отметить, что в зависимости от различного рода обстоятельств принято выделять адаптивные оговорки и оговорки, связанные с неприемлемостью исполнения.

Адаптивные включают в себя товарно-ценовые оговорки, стабилизационные оговорки, валютные оговорки и др.

Оговорки, связанные с неприемлемостью исполнения могут подразделяться на оговорки о затруднениях и форс-мажорные оговорки [5].

а) Стабилизационные оговорки.

Данные оговорки направлены на обеспечение сторонами льготного либо налогового режима при исполнении внешнеэкономических контрактов. Основная задача включаемых стабилизационных оговорок во внешнеэкономические контракты сводится к тому, чтобы обеспечить защиту сторон от неблагоприятных

последствий, являющиеся следствием изменения налогового либо финансового законодательства.

Наиболее показательным в плане демонстрации стабилизационных оговорок является Федеральный закон «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации», согласно ст.9 которого установлено, что «в случае, если вступают в силу новые федеральные законы и иные нормативные правовые акты Российской Федерации, изменяющие размеры федеральных налогов (за исключением акцизов, налога на добавленную стоимость на товары, производимые на территории Российской Федерации) и взносов в государственные внебюджетные фонды (за исключением взносов в Пенсионный фонд Российской Федерации), либо вносятся в действующие федеральные законы и иные нормативные правовые акты Российской Федерации изменения и дополнения, которые приводят к увеличению совокупной налоговой нагрузки на деятельность иностранного инвестора и коммерческой организации с иностранными инвестициями по реализации приоритетных инвестиционных проектов либо устанавливают режим запретов и ограничений в отношении иностранных инвестиций в Российской Федерации по сравнению с совокупной налоговой нагрузкой и режимом, действовавшими в соответствии с федеральными законами и иными нормативными правовыми актами Российской Федерации на день начала финансирования приоритетного инвестиционного проекта за счет иностранных инвестиций, то такие новые федеральные законы и иные нормативные правовые акты Российской Федерации, а также изменения и дополнения, вносимые в действующие федеральные законы и иные нормативные правовые акты Российской Федерации, не применяются в течение срока окупаемости инвестиционного проекта, в отношении иностранного инвестора и коммерческой организации с иностранными инвестициями, осуществляющих приоритетные инвестиционные проекты за счет иностранных инвестиций, при условии, что товары, ввозимые в Российскую Федерацию иностранным инвестором и коммерческой организацией с иностранными инвестициями, используются целевым назначением для реализации приоритетных инвестиционных проектов» [6].

б) Оговорки о специальных рисках.

Суть данных оговорок сводится к тому, что

при возникновении обстоятельств, имеющих существенное значение, риски между сторонами договора распределяются в зависимости от достигнутого между сторонами соглашения.

Указанную оговорку представляется возможным проиллюстрировать следующим примером. Например, при осуществлении расчетов по долговременным контрактам, хозяйственные общества могут включить в договор оговорки следующего характера: «факт исполнения покупателем обязательства по оплате товара удостоверяется выпиской банка о фактическом поступлении денежных средств на расчетный счет продавца. Если изменение курса Банка России с даты списания денежных средств с расчетного счета покупателя до даты зачисления их на расчетный счет продавца составляет менее 1%, сумма оплаты в рублях не изменяется» [7].

с) Валютная оговорка.

Данная оговорка направлена на обеспечение цены гражданско-правового договора. Смысл оговорки сводится к установлению в договоре фиксированной стоимости расчетов за поставленные товары, выполненные работы либо оказанные услуги.

Иллюстрацией валютной оговорки служит п. 2 ст. 317 Гражданского кодекса РФ, согласно которому «в денежном обязательстве может быть предусмотрено, что оно подлежит оплате в рублях в сумме, эквивалентной определенной сумме в иностранной валюте. В этом случае подлежащая оплате сумма определяется по официальному курсу соответствующей валюты на день платежа, если иной курс или иная дата его определения не установлены законом или соглашением сторон» [8].

Наиболее типичной формой выражения валютной оговорки, является используемая в договоре оговорка следующего содержания: «все расчеты по договору производятся в рублях по курсу, установленному Банком России на дату платежа».

Таким образом, основная задача валютной оговорки сводится к страхованию сторон гражданско-правового договора от риска понижения курса валюты платежа в период от момента заключения договора и до момента его оплаты

d) Оговорка о скользящей цене.

Основная суть данной адаптационной оговорки заключается в том, что стороны гражданско-правового договора определяют факторы, которые могут оказать влияние на цену догово-

ра.

«Скользящая цена применяется преимущественно к долгосрочным договорам и к товарам, на изготовление которых требуется определенное время, и представляет собой пересмотр начальной цены (установленной при заключении контракта) и определение ее на момент выполнения контракта» [9].

Примером, демонстрирующим использование указанной оговорки является статья 709 Гражданского кодекса РФ, которая предусматривает, что «при существенном возрастании стоимости материалов и оборудования, предоставленных подрядчиком, а также оказываемых ему третьими лицами услуг, которые нельзя было предусмотреть при заключении договора, подрядчик имеет право требовать увеличения установленной цены, а при отказе заказчика выполнить это требование — расторжения договора в соответствии со ст. 451 Гражданского кодекса РФ» [10].

е) Оговорки о затруднениях исполнения.

Основная цель оговорок о затруднениях направлена на сохранение гражданско-правового договора и обеспечение его исполнения, в связи с чем данная оговорка предусматривает право сторон на изменение договора, а не на его расторжение.

«Соглашения об изменении договора, направленные на восстановление нарушенного положения сторон в связи с существенным изменением обстоятельств, также имеют целью не только экономический результат, но и выполняют охранительную функцию» [11].

Исследуя правовую природу оговорок о затруднениях, необходимо обратить внимание на Типовые положения по формулированию положений о существенном изменении обстоятельств, разработанные Международной торговой палатой.

Примером оговорки о затруднениях может служить следующая оговорка: «в случае значительного изменения баланса настоящего контракта вследствие наступления обстоятельств, которые не ожидалась сторонами и которые повлекли за собой для одной из сторон исключительное обременение в исполнении контрактных обязательств, такая сторона может поступить следующим образом...» [12] или «сторона может потребовать пересмотра положений контракта в течение разумного периода времени, исчисляемого с момента, когда ей стало из-

вестно о подобном обстоятельстве...» [13].

В оговорке может содержаться главное требование, обусловленное возможностью приведения условий гражданско-правового договора к изменению в течение разумного периода времени. Критерий «разумности» определяется из учета обстановки и зависит от содержания самого обязательства. Пропуск указанного срока лишает стороны возможности изменить договор в соответствии с указанной оговоркой.

f) Форс-мажорная оговорка.

Особенностью форс-мажорных оговорок является то, что они, как правило, преследуют цель — расторжение гражданско-правового договора при условии возникновения обстоятельств, которые сделают невозможным исполнение гражданско-парового договора. Затруднения, которые являются основанием для применения указанной оговорки могут быть субъективными, а также носить объективный характер. Субъективные причины ставят невозможность исполнения в зависимость от стороны договора, тогда как объективные причины носят объективно-обусловленный характер. [14] Наступление указанных обстоятельств обуславливает совершение сторонами договора различного рода действий, в частности: проведение переговоров, определения механизма выхода из сложившейся ситуации, обсуждение финансовых условий, определение способов защиты, срок расторжения договора и правовые последствия такого расторжения.

Инициировать право расторжения договора может любая сторона. Стороны договора также вправе выступать и против изменений его условий, в связи с тем, что пересмотр одного условия может привести к пересмотру других условий, имеющих существенное значение для стороны.

«Форс-мажорная оговорка — условие контракта, обладающее особой структурой, целью которого выступает защита коммерческих интересов сторон, выражающаяся в распределении рисков, которые могут возникнуть между ними» [15].

Основанием для применения форс-мажорной оговорки является обстоятельство, которое обладает следующими признаками:

во-первых, оно имеет объективный характер;

во-вторых, должна прослеживаться причинно-следственная связь между невозможностью исполнения и наступившим препятствием;

в-третьих, данное обстоятельство должно обладать характером неотвратимого явления.

ж) Медиативная оговорка.

«Учитывая особенности изменившихся обстоятельств, состоящие, главным образом, в чрезвычайной сложности юридической квалификации затруднений, большое значение в этой связи приобретают внесудебные меры урегулирования споров» [16].

Когда стороны решили модифицировать условия гражданско-правового договора из-за изменившихся обстоятельств, в целях избежания определенных противоречий требуется компетентное лицо, деятельность которого будет способствовать реализации задачи сторон — привести договор в соответствие с изменившимися обстоятельствами.

Наиболее оптимальным, как нам представляется, является процедура медиации, в особенности это эффективно тогда, когда стороны испытывают затруднение в переговорах.

Медиация — «это процесс переговоров сторон, организованный нейтральным лицом (медиатором), на нейтральной территории, с целью достижения соглашения сторон по возникшим разногласиям. При этом такой процесс является добровольным и конфиденциальным, в котором нейтральная третья сторона помогает в достижении двусторонне согласованного решения для разрешения конфликта; полезным инструментом для избежания возможного конфликта или принятия решений» [17].

Рассматриваемый способ занимает наименьшее время и приводит к результату, поскольку ему способствует профессиональное лицо — медиатор.

II. Судебный порядок изменения и расторжения договора.

В соответствии с п.2. ст.451 Гражданского кодекса РФ, если стороны не достигли соглашения о приведении договора в соответствие с существенно изменившимися обстоятельствами или о его расторжении, договор может быть расторгнут, а по основаниям, предусмотренным пунктом 4 указанной статьи, изменен судом по требованию заинтересованной стороны при соблюдении указанных в вышеназванной норме условий [18].

Механизм расторжения договора в суде можно подразделить на несколько этапов.

Первый этап — досудебный. Суть его заключается в том, что сторона, желающая расторгнуть

договор, должна предложить другой стороне это сделать в добровольном порядке.

Согласно п.2 ст. 452 Гражданского кодекса РФ «требование об изменении или о расторжении договора может быть заявлено стороной в суд только после получения отказа другой стороны на предложение изменить или расторгнуть договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законом либо договором, а при его отсутствии — в тридцатидневный срок» [19].

В случае несоблюдения указанной нормы истцом суд на основании ст. 148 Арбитражного процессуального кодекса РФ обязан оставить исковое заявление без рассмотрения.

Таким образом ст.452 Гражданского кодекса РФ вводит претензионный порядок урегулирования споров, соблюдение которого будет являться основанием для предъявления иска в суд.

«По своей юридической природе предложение о расторжении может быть отнесено к оферте. Как известно, согласно п. 1 ст. 420 Гражданского кодекса РФ к договорам относится соглашение об установлении, изменении или прекращении правоотношений. Таким образом, соглашение о расторжении договора является двусторонней сделкой (договором). Соответственно, к порядку заключения такого соглашения применимы все правила и понятия, относящиеся к порядку заключения договоров. Поэтому предложение кредитора о расторжении договора, которое упоминается в п. 2 ст. 452 Гражданского кодекса РФ, в полной мере может быть охарактеризовано как оферта» [20].

По общим правилам об оферте это означает, что оферент связан предложением о расторжении договора, и если акцептант положительно ответит на данное предложение, договор подлежит расторжению, следовательно обязательства прекратятся. Если же акцептант откажется от предложения расторгнуть договор, оферент вправе расторгнуть его в судебном порядке.

Второй этап — судебный. Здесь требуется соблюдение процессуального порядка и процедурных моментов, предусмотренных процессуальным законодательством. Среди которых важное значение имеет правильное изложение предмета и основания искового заявления, в соответствии с требованиями гражданского законодательства, описав соответствие каждому условию, содержащемуся в ст. 451 Гражданского кодекса РФ.

Следует отметить, что раздел Гражданского кодекса РФ, посвященный изменению и расторжению договора, помимо расторжения договора, предусмотренного ст. 451, предусматривает также его расторжение в связи с существенным нарушением обязательств.

При исследовании обоих механизмов расторжения, обусловленных статьями 450 и 451 Гражданского кодекса РФ, можно выделить различающие данные институты признаки.

Так, при существенном нарушении договора, лицом, право которого нарушается является кредитор, который при возникновении данных обстоятельств, приобретает право обратиться в суд с требованием о расторжении договора, тогда как при возникновении существенно изменившихся обстоятельств такое право принадлежит должнику, так как именно должник в данном случае является наиболее уязвимой стороной договора, поскольку ввиду таких обстоятельств, он лишается возможности получить рассчитываемый при заключении договора социально-экономический эффект.

Таким образом, расторжение договора в связи с существенным его нарушением защищает права и законные интересы кредитора, а расторжение договора в случае существенного изменения обстоятельств направлено на обеспечение справедливости в отношении должника, который при возникновении таких обстоятельств становится слабой стороной.

Для принятия решения судом о расторжении договора необходимо наличие в совокупности 4-х условий, предусмотренных п. 2 ст. 451 Гражданского кодекса РФ. Однако для изменения договора их будет недостаточно, т.к. изменение договора в связи с существенным изменением обстоятельств допускается по решению суда в исключительных случаях, когда расторжение договора противоречит общественным интересам либо повлечет для сторон ущерб, значительно превышающий затраты, необходимые для исполнения договора на измененных судом условиях.

Необходимо принимать во внимание, что целью изменения условий договора в силу ст. 451 Гражданского кодекса РФ является создание благоприятных имущественных условий для сторон гражданско-правовых отношений.

При этом, стоит обратить внимание на то, что в научной литературе отмечается, что «изменение судом договора в случае существенного

изменения обстоятельств является предпочтительной мерой» [21]. Обусловлено это, по мнению некоторых ученых, следующими причинами:

во-первых, само понятие заключение договора связано с достижением социально-экономического эффекта, на который рассчитывали стороны, а не с расторжением договора. В этой связи изменение договора путем судебного вме-

шательства будет соответствовать первоначальному стремлению сторон договора;

во-вторых, суд, будучи компетентным органом государственной власти, обладая опытом и всеми необходимыми навыками, может основываясь на принципах справедливости и вовсе улучшить между сторонами договора их отношения.

Библиографический список

1. Позднышева Е.В. Расторжение и изменение гражданско-правового договора: Монография. «ИЗиСП», 2018// СПС «Консультант Плюс».
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ// Российская газета, № 238–239, 08.12.1994.
3. Позднышева Е.В. Указанное сочинение//СПС «Консультант Плюс».
4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ// Российская газета, № 238–239, 08.12.1994.
5. Логинова А.С., Сеницына М.А. Существенное изменение обстоятельств как основание для изменения договора. Журнал зарубежного законодательства и сравнительного правоведения, 2018, N1//СПС «Консультант Плюс».
6. Федеральный закон от 09.07.1999 N160-ФЗ «Об иностранных инвестициях в Российской Федерации»// Собрание законодательства РФ, 12.07.1999, N28, ст. 3493.
7. Юлов Д.В. Понятие и виды национально-правовых гарантий прав иностранных инвесторов. Актуальные проблемы российского права, 2016, N7//СПС «Консультант Плюс».
8. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ// Российская газета, № 238–239, 08.12.1994.
9. Логинова А.С., Сеницына М.А. Указанное сочинение//СПС «Консультант Плюс».
10. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ// Российская газета, № 238–239, 08.12.1994.
11. Стребкова О.С. Изменение и расторжение договора в российском гражданском праве. М., 2010// СПС «Консультант Плюс»
12. Добровольный примирительный и арбитражный регламенты Международной торговой палаты. Вместе с «Уставом Международного арбитражного суда», «Внутренним регламентом Международного арбитражного суда», «Шкалой расходов по примирению и арбитражу». Публикация Международной торговой палаты N447 // СПС «Консультант Плюс».
13. Тордия И.В. Расторжение договора в связи с существенным изменением обстоятельств // Вестник Тюменского государственного университета. — 2011. — № 3.
14. Посохов С.П. Соотношение непреодолимой силы как обстоятельства, исключающего гражданско- правовую ответственность, с невозможностью исполнения обязательств и существенным изменением обстоятельств. Вопросы Экономики и права. Май, 2019 г.
15. Логинова А.С., Сеницына М.А. Указанное сочинение//СПС «Консультант Плюс».
16. Овдиенко Е.Б. Расторжение договора как способ прекращения обязательства // Закон и право. — 2011. — № 1.
17. Новик В.Л. Соглашение сторон как основание изменения и расторжения договора: законодательные ограничения свободы договора // Наука и образование: хозяйство и экономика; предпринимательство; право и управление. 2012 г. № 3.
18. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ// Российская газета, № 238–239, 08.12.1994.
19. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ// Российская газета, № 238–239, 08.12.1994.
20. Карапетов А.Г. Расторжение нарушенного договора в российском и зарубежном праве. «Статут», 2007// СПС «Консультант Плюс».
21. Очхаев Т.Г. Изменение и расторжение договоров в связи с существенным изменением обстоятельств в правоприменительной практике // Вестник гражданского пара. 2011. N2//СПС «Консультант Плюс».