

[Http://www.m-logos.ru](http://www.m-logos.ru)
E-mail: info@m-logos.ru



М•ЛОГОС
Юридический институт

ОДНОСТОРОННИЙ ОТКАЗ ОТ ДОГОВОРА

Карапетов Артем Георгиевич

*к.ю.н., ректор Юридического института «М-Логос»,
профессор Российской школы частного права при
Правительстве РФ, заведующий кафедрой
Государственной академии повышения квалификации
(ГАСИС)*

Различные режимы расторжения договора:

- 1. Расторжение договора по соглашению сторон*
- 2. Расторжение договора присоединения (ст.428 ГК)*
- 3. Расторжение договора в связи с существенным изменением обстоятельств (ст.451 ГК)*
- 4. Безусловное расторжение договора путем одностороннего отказа в случаях, прямо указанных в договоре или законе (ст.717, 782, 977, 1003-1004, 1010 ГК и др.).*
- 5. Расторжение нарушенного договора как средство защиты прав кредитора*

Цена вопроса – применение или неприменение специфических норм, относящихся к тем или иным режимам

Например, применение специфических прав из режима расторжения нарушенного договора:

- право взыскать с нарушителя убытки, вызванные расторжением (п.5 ст.453 ГК);
- право присвоить задаток или требовать его уплаты в двойном размере;
- право требовать взыскания неустойки, установленной за срыв договора из-за его нарушения

Например, применение специфических правил из режима безусловного одностороннего отказа:

- право требовать уплаты части цены пропорциональной тому, что было выполнено по договору подряда и компенсации убытков (ст.717 ГК)
- аналогичные права из ст.782 ГК

Пересечение режимов:

1. Расторжение договора по соглашению сторон в условиях наличия у кредитора права на безусловный односторонний отказ

Вопросы: Вправе ли подрядчик требовать от заказчика компенсации убытков, причиненных прекращением договора в соответствии со ст.717 ГК, если расторжение оформлено соглашением?

2. Расторжение нарушенного договора по соглашению сторон

Вопросы: Вправе ли при таком оформлении кредитор требовать взыскания убытков, вызванных расторжением (абстрактные убытки, убытки в виде разницы в ценах и др.)

3. Односторонний отказ от нарушенного договора при наличии у кредитора права на безусловный отказ

Вопросы: Возможность оспаривания отказа при несущественности нарушения? Возможность требовать убытков, вызванных расторжением? Обязанность выплатить нарушителю компенсацию в порядке ст.717, 782 ГК

Возможна ли переквалификация расторжения ?

См. Постановление Президиума ВАС РФ №5103/08

Кредитор расторг договор из-за его нарушения со ссылкой на ст.715 ГК, а суд, не найдя нарушение достаточно существенным, тем не менее признал договор расторгнутым, так как у кредитора было право на безусловный отказ по ст.717 ГК

Что делать юристам-практикам?

- Четко осознавать различия режимов
- Выражать выбор режима при одностороннем отказе или расторжении договора по соглашению сторон четко
- В соглашении о расторжении или заявлении об отказе прямо оговаривать последствия расторжения (кто кому, что, каком порядке и в какие сроки должен вернуть, какие обязательства прекращаются, а какие нет, какие расходы или убытки следует компенсировать и т.п.)

Проблемы безусловного одностороннего отказа от договора

1. Возможность одностороннего отказа от публичного договора.

См. Постановление Президиума ВАС №9548/09

2. Момент расторжения договора – получение заявления или выплата соответствующей компенсации, которой обусловлено право на отказ?

Косвенно вопрос решен в пользу момента отказа: См. п.2 Инф. письма Президиума ВАС №104 и п.19 Инф. письма Президиума ВАС №51

3. Можно ли право безусловного отказа прописать в договоре, в отношении которого закон такого права не дает (например, поставка)?

Можно – в силу прямого указания в п.3 ст.450 ГК

Проблемы безусловного одностороннего отказа от договора

3. Можно ли в договоре ограничить право на отказ или оговорить дополнительные формальности (например уведомление за столько-то месяцев), если такое право дает закон, и норма выглядит императивной (п.2 ст.610, ст.717, ст.782, ст.977, ст.1003, ст.п.1 ст.1004, ст.1010 и др.).

Суды часто считают это невозможным (См. напр: ФАС МО №КГ-А40/1122-05), хотя имеются примеры, из которых можно косвенно вывести положительное отношение к такому проявлению свободы договора (см.: п.5 Обзора практики рассмотрения споров ФАС МО от 19.10.2007)

4. Можно ли установить в договоре конкретный размер компенсации за право безусловного отказа от договора ?
Можно в силу принципа свободы договора

Проблемы безусловного одностороннего отказа от договора

---- Такую сумму можно оформить как заранее включенное в договор условие об отступном (См. напр: ФАС МО №КГ-А40/6731-02, ФАС МО КГ-А40/6512-02).

* Эти дела о взыскании отступного имели место до 2005г. В силу Информационного письма ВАС №102 от 21.12.2005 требовать передачи отступного нельзя, и основное обязательство прекратится только в момент фактической передачи отступного. Следовательно – при наличии в договоре такой модели («вправе отказаться в момент и при условии выплаты...») договор не расторгнут до момента перечисления этой суммы.

* Минус этой модели в том, что передача отступного – суррогат встречного исполнения, и встает вопрос о праве требовать возврата предоплаты (если покупатель уплатил долг, а поставщик отказался от своего обязательства поставки, уплатив оговоренную сумму в качестве отступного)

Проблемы безусловного одностороннего отказа от договора

---- Такую сумму можно оформить как условие о неустойке (многие так делают), но это не вполне логично, т.к. при реализации права на отказ нет правонарушения.

Правда, в ГК есть п.3 ст.396 ГК – «неустойка, установленная в качестве отступного» Что за гибрид? Особый вид неустойки, отступное или некая особая отступная компенсация? Вопрос спорный.

Суды сомневаются – см. ФАС МО №КГ-А40/3838-05

---- Поэтому лучший вариант - установление в договоре точной суммы компенсации на случай реализации права на безусловный односторонний отказ путем использования нейтральной терминологии (например, «при реализации права на отказ от договора обязан уплатить 100 дол.» или «вправе отказаться при условии и в момент выплаты 100 дол.»

Проблемы безусловного одностороннего отказа от договора

5. Другая проблема: Как быть если закон устанавливает определенные варианты выплаты компенсации при отказе от договора (717, 782 ГК)? Можно ли в договоре оговорить иные размеры компенсации или полностью отменить необходимость каких-либо выплат?

Данные нормы выглядят как императивные, поэтому суды настроены в основном недружелюбно

ФАС МО №КГ-А40/17-03, ФАС МО №КГ-А40-6284/09-91-75,
ФАС МО №КГ-А40/2972-04, ФАС МО №КГ-А40/2793-04-П, ФАС
МО №КГ-А40/6494-09

Односторонний отказ от нарушенного договора - Процедура

Общее правило – судебная процедура расторжения (ст.450 ГК)

Односторонний отказ как исключение – при наличии соответствующего указания в законе или договоре

Много исключений во Второй части ГК:

- когда закон говорит о праве на односторонний отказ (ст.523 ГК)

- когда закон говорит об отказе от договора, исполнения, принятия исполнения и т.п. – ст.475, 723 и др. (см.: ФАС МО №КГ-А40/6193-07, ФАС МО №КГ-А40/1341-09 и др.)

- когда закон дает право кредитор требовать возврата предоставленного - п.3 ст.487, п.3 ст.488, ст.811 ГК и др. (см. напр.: Постановление Президиума ВАС №9929/04 – *указание в ст.811 ГК на право требовать возврата кредита по сути означает наличие права на односторонний отказ*

Односторонний отказ от нарушенного договора - Процедура

Исключения из правила о судебной процедуре в первой части ГК

-п.2 ст.405 ГК – право на отказ от принятия исполнения в случае если в результате просрочки кредитор теряет интерес

-п. 2 ст.328 ГК – право на отказ от исполнения своего встречного обязательства если должник не осуществляет свое обусловленное исполнение

Здесь не упоминается «односторонний характер» отказа, но достаточно просто слова «отказ».

ВАС РФ косвенно неоднократно признавал, что эти нормы дают право на односторонний отказ (Постановления Президиума ВАС №2430/02 и 6746/01, а также п.8 Постановления Пленума ВАС №5)

Но вопросы могут быть, так как если эти нормы означают право одностороннего отказа, то значит на самом деле чаще всего общее правило не применяется

ИТОГ: полный бардак при определении того, где действует общее правило, а где исключение?

Односторонний отказ от нарушенного договора - процедура

Отсюда рекомендация – включать в договор раздел о порядке расторжения!!!!!!!!!!!!!!!!!!!!!!!!!!!!!!

Если решено оговорить право на внесудебное расторжение, надо писать – «право на односторонний (внесудебный) отказ от договора»

Не следует указывать в договоре на право на одностороннее расторжение: суды могут не понять (6759/98)

Не стоит прописывать автоматическое расторжение договора при нарушении. Суды могут не понять и переквалифицировать в оговорку об одностороннем отказе – см. п.16 Инф. письма №75 (обратный подход см – 10254/01)

!!! Договором можно оговорить право на односторонний отказ даже там, где закон требует судебной процедуры расторжения (см. п.7 Информационного письма ВАС №66, а также 5782/08)

Односторонний отказ от нарушенного договора - процедура

Техника отказа:

1. Направить заявление об отказе с указанием мотивов отказа
2. Получить допустимые в суде доказательства доставки этого заявления
3. Договор считается расторгнутым с момента получения заявления

Почему важно получить доказательства вручения заявления об отказе? -Такова судебная практика – см. напр. ФАС МО №КГ-А40/198-02.

См. подробнее статью: Карапетов А.Г К вопросу о моменте возникновения юридического эффекта уведомления в гражданском праве (журнал «Закон». №2. 2010. С.119-129)

Односторонний отказ от нарушенного договора - процедура

Соответственно следует иметь

- доказательства доставки заявления (уведомление о вручении и т.п.)
- доказательства содержания заявления (опись вложения, расписка на копии, заверенный телеграфистом текст телеграммы и т.п.)

Проблема невручения заявления из-за отсутствия компании по адресу

Решение first best – урегулировать в договоре

Решение second best – отправить по всем известным адресам включая адрес официальной регистрации

Проблема оспаривания полномочий на прием корреспонденцию

При отправке по почте или телеграммой кто получил не имеет значения – см. ФАС МО №КГ-А40/6868-04

Односторонний отказ от нарушенного договора - процедура

Один из возможных вариантов оговорки в договоре:

«1. Все юридически значимые заявления (извещения, уведомления, требования, претензии и т.п.) должны направляться по адресам сторон, указанным в настоящем Договоре и приобретают юридическую силу с момента доставки адресату.

2. Допустимые способы направления заявлений: _____

3. В случае изменения контактного адреса соответствующая сторона в течение 3 дней обязана известить об этом контрагента телеграммой с уведомлением о вручении или посредством письменного извещения под расписку на копии.

4. На сторону, нарушившую данную обязанность, возлагаются все неблагоприятные последствия и риски отсутствия у контрагента актуальной информации об адресе для направления соответствующих заявлений. В частности, все заявления, указанные в п.1. считаются доставленными, а их юридические последствия – возникшими при условии доставки по предыдущему доведенному до сведения отправителя адресу получателя.

5. Доставка заявления подтверждается уведомлением о вручении (при отправке по почте или телеграммой) или распиской на копии (при отправке через курьера). При отправке заявления по почте или телеграфу заявление считается доставленным в момент, указанный на уведомлении о вручении, независимо от наличия у лица, принявшего корреспонденцию, соответствующих полномочий.»

Односторонний отказ от нарушенного договора - процедура

При наличии права на отказ подавать иск в суд о расторжении не нужно.

Но иногда при желании получить некую определенность своего положения кредиторы идут в суды с иском о расторжении (ФАС УО допускает – см. Обзор практики ФАС УО от 30.03.2007).

Но есть примеры, когда суд отказывает в иске, считая что сам факт подачи иска уже свидетельствует об отказе, а следовательно предмета спора нет (см. 9929/04, а также ФАС МО №КГ-А40/589-08).

Основания для отказа – существенность нарушения

Право на судебное расторжение – при существенном нарушении (ст.450 ГК)

Означает ли это, что отказ от договора (если он возможен) тоже при существенном нарушении? Вопрос не ясен. Но во всем мире односторонний отказ возможен только при существенном нарушении!

!!!!Поэтому важно про существенность нарушения указывать в договоре!!!!

Существенность нарушения – оценочная категория. Суды оценивают все факторы. Подробный перечень факторов, которые могут оцениваться судом см. Карапетов А.Г. Расторжение нарушенного договора в российском и зарубежном праве. М., 2007 - есть в «Консультанте Плюс»).

Среди этих факторов:

- значительность нарушения (например, длительность просрочки)
- убытки, причиняемые кредитору
- утрата интереса в сохранении договора
- утрата доверия
- убытки нарушителя от расторжения договора и другие.

Основания для отказа – существенность нарушения

Все это очень неопределенно!

Отсюда – риски для кредитора из-за возможности оспаривания отказа нарушителем по несущественности! – Это обратная сторона одностороннего отказа

Отсюда – важность расшифровки существенности нарушения в договоре. Стороны должны указать незакрытый список тех нарушения, которые они признают существенными (например, просрочка длительностью более ___ дней и т.п.)

Вплоть до права установить возможность отказа при малейшем нарушении (но нужно крайне четко прописывать в договоре).

Можно в договоре оговорить процедуру Nachfrist (по примеру п.1-2 ст.480, ст.723 ГК). Варианты этой процедуры могут быть разными:

- обязательность требования об устранении нарушения, не исключающая существенность нарушения
- альтернативность существенности нарушения (как в Венской конвенции 1980)
- опровержимая презумпция существенности при неустранении нарушения

Основания для отказа – существенность нарушения

Иногда ГК сам пытается разжевать существенность нарушения или уточняет за какие конкретно нарушения кредитор вправе отказаться от договора (ст.475, 523, 619 ГК и др.)

Но все эти попытки неудачны:

- Так, ст.475 ГК относит к существенным дефектам в товаре любой неустранимый дефект (хотя он может быть и абсолютно незначительным и не причиняющим покупателю никаких неудобств)

- Ст.523 ГК указывает как на дающее право отказаться от договора нарушение на неоднократную просрочку в поставке или оплате. Но как быть с разовой поставкой, где поставщик имеет однократную, но затянувшуюся просрочку? Хорошо, что ВАС по сути признает существенным и однократную просрочку (см. 3218/98)

-Ст.619 относит к основаниям для расторжения просрочку в оплате арендной платы более двух раз подряд, использование имущества не по назначению и еще несколько оснований. Но вправе ли арендодатель расторгнуть договор при иных нарушениях, не упомянутых в ст.619 ГК? Хорошо, что ВАС норму по сути исправил (см.п.25-26 Инф. письма ВАС №66)

Основания для отказа – существенность нарушения

Но далеко не всегда ВАС скорректировал несуразности в законе. Поэтому очень важно – уточнять существенность нарушения в договоре

Правда, иногда нижестоящие суды ограничивают право сторон изменить основания предусмотренные в специальных нормах, считая нормы императивными. *Обзор судебной практики по вопросу права сторон уточнить применение ст.523 ГК см.: Практика применения Гражданского кодекса РФ, частей второй и третьей / под общ. ред. В.А. Белова. М., 2009. С. 136*

Есть и другие аномалии: когда ВАС например без опоры на ГК отменяет принцип существенности нарушения применительно отдельного вида договоров (при просрочке оплаты по лицензионному договору) – См. п.16 Постановления Пленумов ВАС и ВС РФ №5/29 от 26 марта 2009

Такого рода риски непредсказуемой реакции судов имеются из-за слабой разработанности данной тематики в науке.

Основания для отказа – срок на отказ и иные условия

Дополнительные условия отказа:

- В случае, когда должник исполнил свое обязательство, но с просрочкой, кредитор теряет право на отказ от договора в этой части, если не заявил об этом до или в момент принятия просроченного исполнения. В случае, если в силу специфики исполнения, он не мог уклониться от принятия, то право на отказ утрачивается в случае его нереализации в течение разумного срока после принятия
- В случае, когда должник исполнил свое обязательство, но с дефектами, иными чем просрочка, кредитор может заявить об отказе в разумный срок после того, как кредитор узнал или должен был узнать о нарушении
- В случае если кредитор после ненадлежащего исполнения подтверждает действие договора, он теряет право на отказ (об этом говорится в Проекте реформы ГК)
- В законе всего этого нет, отсюда необходимость включить оговорки в договоре.

Основания для отказа – срок на отказ и иные условия

Исполнение договора со стороны кредитора не помеха для отказа, если должник не исполняет .

В частности продавец недвижимости вправе расторгнуть договор и требовать возврата недвижимости даже если она уже перерегистрирована на покупателя

См. п.8 Инф. письма №21 ВАС, Проект совместного Постановления Пленумов ВАС и ВС РФ о защите вещных прав (см. www.arbitr.ru).

Хотя практика Верховного суда РФ, в последнее время шла по другому пути (Определение №5-В08-8 от 3 июня 2008)

Но это все лишь подтверждает, что важно в договоре писать о праве на отказ от договора, а не о праве на отказ от **исполнения** договора!!!

Последствия отказа от договора с разовыми встречными исполнениями

1. Прекращение неисполненного обязательства (ст.453 ГК)
2. Возврат предоставленного до расторжения по кондикции *п.1 Информационного письма №49 ВАС РФ + Проект реформы ГК РФ)
3. Возникновение права на взыскание убытков, вызванных расторжением (п.5 ст.453 ГК), неустойки, установленной за срыв контракта, и применения правил о задатке
4. Пени или проценты годовые на просроченное обязательство начисляться перестают в связи с его прекращением.
5. Но кондикционные обязательство могут начисляться проценты годовые, если речь идет о возврате предоплаты
6. Расторжение договора не отменяет все условия договора. Так, оговорка о применимом праве, арбитражная оговорка, условия об ответственности и многие другие условия продолжают действовать.

Последствия отказа от договора с разовыми встречными исполнениями

- **ВАЖНО:** Иск о возврате предоплаты подчиняется правилам о неосновательном обогащении!!! Это не убытки.
- Кондикции подлежат не только предоплаты, но и переданные недвижимость, акции, доли участия, интеллектуальные права или права требования (см.: 16732/07, Проект Постановления Пленумов ВС и ВАС РФ о защите вещных прав на сайте www.arbitr.ru).
- Главное, подавать иск надо не о признании перехода прав несостоявшимся, а именно о возврате полученного (см. напр.: 12295/06)

Последствия расторжения длящегося делимого договора

При расторжении длящегося делимого договора возникает множество споров из-за проблемы локализации эффекта расторжения

См.напр.: Инф. Письмо №104 (п.1), Постановления Президиума №15550/05, 6278/95, ФАС МО №КГ-А40/3350-99

ДОПУСТИМЫЕ СЦЕНАРИИ РАСТОРЖЕНИЯ

1.Перспективный (строго на будущее) - применен судами в Инф. Письме №104 (п.1), а также Постановлениях Президиума №15550/05, 6278/95

NB! Соответственно, при расторжении перспективном, само расторжение осуществляется только в части будущих частей. Отсюда вывод – неисполненное обязательство остается в силе и должно быть исполнено на условиях договора (с пенями, обеспечениями и т.п.). Иногда суды этого не понимают: *См. напр.: ФАС СКО №Ф08-5661/06, ФАС МО «КГ-А41/3781-08*

Последствия расторжения длящегося делимого договора

Но могут быть и другие сценарии:

2. Пропорциональный (только в отношении нарушенного обязательства, но с сохранением в силу будущих частей/этапов/партий) – п.2 ст.328 ГК
3. Непропорциональный (перспективный + пропорциональный)
4. Ретроспективный - при условии взаимосвязанности частей (как при поставке сложного оборудования + программного обеспечения)

В принципе, кредитор должен иметь право выбирать любой из них. Если существенность нарушения оправдывает такой сценарий расторжения

Но... 1) ВАС пока четко осознает пока только перспективный сценарий, а 2) Ретроспективный с трудом вписывается в действующее право

Отсюда выводы: 1) все эти сценарии и право выбора одного из них нужно прописывать в договоре, 2) выбор одного из них надо четко формулировать в заявлении об отказе

СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!



Карпетов Артем Георгиевич

к.ю.н., ректор Юридического института «М-Логос»

<http://www.m-logos.ru>

Дополнительная литература:

Карпетов А.Г. Расторжение нарушенного договора в российском и зарубежном праве. М., 2007

Соменков С.А. Расторжение договора: теория и практика. М., 2005

Егорова М.А. Односторонний отказ от исполнения договора: проблемы теории и практики. М., 2005