

## ТЕМА 9

### ДОГОВОР В ХОЗЯЙСТВЕННЫХ ОТНОШЕНИЯХ

- 1. Понятие и система хозяйственных договоров*
- 2. Заключение хозяйственных договоров. Структура договорных связей в хозяйственных отношениях*
- 3. Форма хозяйственных договоров*
- 4. Содержание хозяйственных договоров*
- 5. Изменение и расторжение хозяйственных договоров*

#### *1. Понятие и система хозяйственных договоров*

В процессе осуществления предпринимательской деятельности субъекты хозяйствования производят продукцию, осуществляют ее реализацию, оказывают различного рода услуги, выполняют работы и осуществляют иную деятельность, связанную с предпринимательством. В большинстве случаев указанные действия попадают в разряд совершаемых субъектами хозяйствования сделок, следовательно, в процессе осуществления предпринимательской деятельности субъекты хозяйствования заключают с контрагентами различного вида соглашения, именуемые в гражданском праве договорами.

Хозяйственный договор – наиболее распространенное основание возникновения хозяйственных обязательств. Имущественно-хозяйственные обязательства, возникающие между субъектами хозяйствования или между ними и нехозяйствующими субъектами – юридическими лицами на основании хозяйственных договоров, являются хозяйственно-правовыми обязательствами. В силу этого каждый договор должен отвечать требованиям: ст. 2 и 391 ГК (принцип свободы договора); п. 3 ст. 155 ГК (наличие согласованной воли сторон для заключения договора); ст. 161, 162, 164, 165 ГК (соблюдение соответствующей формы); ст. 392 ГК (соответствие договора законодательству); ст. 402 ГК (согласование сторонами договора всех его существенных условий).

Согласно ст. 390 ГК договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Соглашение сторон – основной конститутивный признак договора. В соглашении проявляется волевой элемент договора, волеизъявление его участников.

Отношения, возникающие при заключении, исполнении, изменении и расторжении хозяйственных договоров, регулируются ГК и другими актами законодательства, которые могут иметь приоритет при применении.

**Хозяйственным договором признается соглашение, в силу которого**

**одна сторона обязуется в обусловленный срок передать товары, выполнить работы или оказать услуги в сфере хозяйственной деятельности, а другая сторона обязуется принять и оплатить их. Хозяйственный договор является двусторонним, возмездным, срочным.**

Категория «договор» имеет следующие значения:

1) договор – это правовой акт, возникший на основе соглашения двух или более лиц и обладающий необходимыми реквизитами;

2) договор – это фактическое соглашение по тем или иным вопросам, облеченное в установленную законом или требуемую одной из сторон правовую форму;

3) договор – это само обязательство, осуществление которого опирается на возможность принуждения. Его элементами выступают субъекты (участники), предмет и содержание. Роль договора в хозяйственной практике возрастает.

**Основными принципами договорных отношений в сфере предпринимательской деятельности являются:**

- равноправие сторон;
- свобода заключения и формирования условий хозяйственных договоров;
- взаимная заинтересованность сторон в исполнении договора, соблюдение договорной дисциплины;
- взаимная имущественная ответственность сторон.

**Хотя бы одной из сторон хозяйственных договоров являются субъекты предпринимательства.**

Хозяйственные договоры классифицируются на **группы, типы и виды**. В зависимости от результата, на который направлены договоры, можно выделить следующие **группы**:

- договоры, направленные на передачу имущества;
- договоры на выполнение работ;
- договоры на оказание услуг;
- организационные договоры;
- договоры о совместной деятельности.

Указанные группы договоров объединяют соответствующие **типы хозяйственных договоров**, опосредующие экономические отношения конкретного характера. Тип договора закрепляется в законодательстве как самостоятельная форма договора. В качестве типов хозяйственных договоров выделяются следующие: купли-продажи, подряда, перевозки и др.

В пределах типа выделяются **виды договоров**, т.е. договоры, которые наряду с общими для всего типа чертами обладают особенностями. Например, в рамках типа «договор купли-продажи» выделяются договоры розничной купли-

продажи, поставки, контрактации, энергоснабжения, продажи недвижимости; в рамках типа «договор подряда» – договоры строительного подряда, подряда на выполнение проектных и изыскательских работ и т.п.

Хозяйственные договоры можно классифицировать по различным признакам.

В зависимости от характера юридических последствий выделяют **окончательные (основные) и предварительные договоры**. Окончательными (основными) именуется договоры, непосредственно порождающие права и обязанности сторон по производству и перемещению тех или иных благ. Предварительные договоры создают лишь обязанность заключить в будущем договор на условиях, предусмотренных предварительным договором.

По основаниям заключения различают **свободные и обязательные договоры**. Свободные договоры заключаются по усмотрению самих сторон. Заключение обязательных договоров является обязанностью для одной или обеих сторон договора.

Законодательство исходит из принципа свободы договора. В соответствии со ст. 391 ГК граждане и юридические лица свободны в заключении договора, но без противоречий законодательству. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена законодательством или добровольно принятым обязательством (выигрыш торгов, имел место предварительный договор).

К обязательным договорам следует отнести **публичные договоры**. Согласно ст. 396 ГК публичным признается договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание, обязательное страхование и т.п.).

Коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении заключения публичного договора, кроме случаев, предусмотренных законодательством.

В зависимости от способа определения условий договора выделяют договоры **с взаимосогласованными условиями и договоры присоединения**. Хозяйственные отношения могут определяться на основании договоров присоединения, когда присоединяющаяся сторона не вправе настаивать на внесении в договор изменений и дополнений. При однотипных работах его проект разрабатывает оферент.

Стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы

различных *договоров, предусмотренных законодательством (смешанный договор)*. К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора (п. 2 ст. 391 ГК).

Субъекты хозяйствования могут заключать договоры, как предусмотренные, так и не предусмотренные действующим законодательством. Первые именуется в литературе *именными (поименованными)*, вторые – *безымянными (непоименованными) договорами* (агентские, дилерские, дистрибьюторские и т.п.). Согласно подп. 1 части второй п. 1 ст. 7 ГК гражданские права и обязанности могут возникать как из договоров и иных сделок, предусмотренных законодательством, так и из договоров и иных сделок, не предусмотренных законодательством, однако не противоречащих ему. Непоименованные договоры в целом и отдельные их условия не могут быть признаны недействительными вследствие их несоответствия конкретным предписаниям законодательства.

Различают организационно-хозяйственные, инвестиционные, биржевые, приватизационные договоры, договоры о совместной деятельности.

## ***2. Заключение хозяйственных договоров. Структура договорных связей в хозяйственных отношениях***

Заключение договора – одна из важнейших стадий всего договорного процесса. От ее качества зависит коммерческий успех и макроэкономическая стабильность.

**Хозяйственный договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения. Хозяйственный договор считается заключенным, если между сторонами достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.** Стороны вправе установить, что условия заключенного ими договора применяются к их отношениям, возникшим до заключения договора. Окончание срока действия хозяйственного договора не освобождает стороны от ответственности за его нарушение.

В целях обеспечения правильного заключения, изменения и расторжения договоров принято постановление Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 16.12.1999 № 16 «О применении норм Гражданского кодекса Республики Беларусь, регулирующих заключение, изменение и расторжение договоров».

Порядок заключения, изменения и расторжения договоров по отдельным видам обязательств (купля-продажа, аренда, подряд, перевозка, страхование и др.) помимо соответствующих норм ГК регламентируется также другими законодательными и иными нормативными правовыми актами, указанными в

статье 3 ГК. При этом следует учитывать иерархическую соподчиненность нормативных актов, изложенную в ст. 3 ГК, а также руководствоваться правилом о том, что общие нормы применяются, если иные правила не установлены нормами ГК об отдельных видах договоров и другими актами законодательства.

Процесс заключения договора складывается из действий сторон, направленных на достижение соглашения между ними. Он состоит из двух обязательных стадий: **предложения заключить договор (оферта) и принятия предложения (акцепт)**. Соответственно первая сторона называется оферентом, вторая – акцептантом.

**Офертой** признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение. Оферта должна содержать существенные условия договора. Оферта связывает направившее ее лицо с момента получения ее адресатом. Если извещение об отзыве оферты поступило ранее или одновременно с самой офертой, она считается неполученной (ст. 405 ГК). Оферта может быть индивидуализированной (обращена к конкретному адресату), коллективной (обращена одновременно к нескольким заранее известным адресатам с целью заключения договора с одним из них, например аукцион, биржа), конкурсной.

Полученная адресатом оферта не может быть отозвана в течение срока, установленного для ее акцепта, если иное не оговорено в самой оферте либо не вытекает из существа предложения или обстановки, в которой оно было сделано (ст. 406 ГК).

Реклама и иные предложения, адресованные неопределенному кругу лиц, рассматриваются как приглашение делать оферты, если иное прямо не указано в предложении.

Публичной офертой признается содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется (ст. 407 ГК).

**Акцептом** признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. Акцепт должен быть полным и безоговорочным. Молчание не является акцептом, если иное не вытекает из законодательства или соглашения сторон (ст. 408 ГК).

Совершение лицом, получившим оферту, в срок, установленный для ее акцепта, действий по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы и т.д.) считается акцептом, если иное не предусмотрено

законодательством или не указано в оферте.

Если извещение об отзыве акцепта поступило лицу, направившему оферту, ранее или одновременно с самим акцептом, акцепт считается неполученным (ст. 409 ГК).

Когда в оферте определен срок для акцепта, договор считается заключенным, если акцепт получен лицом, направившим оферту, в пределах указанного в ней срока (ст. 410 ГК).

Когда в письменной оферте не определен срок для акцепта, договор считается заключенным, если акцепт получен лицом, направившим оферту, до окончания срока, установленного законодательством, а если такой срок не установлен – в течение нормально необходимого для этого времени. Когда оферта сделана устно без указания срока для акцепта, договор считается заключенным, если другая сторона немедленно заявила об ее акцепте (ст. 411 ГК).

В случаях, когда своевременно направленное извещение об акцепте получено с опозданием, акцепт не считается опоздавшим, если сторона, направившая оферту, немедленно уведомит другую сторону о получении акцепта с опозданием. Если сторона, направившая оферту, немедленно сообщит другой стороне о принятии ее акцепта, полученного с опозданием, договор считается заключенным (ст. 412 ГК).

Ответ о согласии заключить договор на иных условиях, чем предложено в оферте, не является акцептом (ст. 413 ГК). Такой ответ признается отказом от акцепта и в то же время новой офертой.

Если в договоре не указано место его заключения, договор признается заключенным в месте жительства гражданина или месте нахождения юридического лица, направившего оферту (ст. 414 ГК).

Необязательными стадиями являются **преддоговорные контакты и преддоговорные споры**. В рамках преддоговорных действий запрашиваются справки и иные документы, получают консультации экспертов, собираются сведения относительно экономического состояния, репутации и деловых качеств другой стороны, выявляются ее подлинные намерения, определяются общие суммы затрат, применяются предусмотренные законом средства и способы защиты прав. Преддоговорные контакты необходимы, так как благодаря им согласовываются те вопросы, которые могут затянуть заключение договора, создать трудности в процессе исполнения обязательств. Порядок преддоговорных контактов для определенных видов договоров предусмотрен нормативными актами (строительный подряд).

**Преддоговорные споры**, когда условия договора определяются в соответствии с решением экономического суда, возможны лишь в случаях, предусмотренных ст. 415 и 416 ГК, при уклонении от заключения договора

стороны, для которой в соответствии с законодательством заключение такого договора обязательно, а также по соглашению сторон.

Споры о заключении договоров подразделяются на **споры о понуждении к заключению договоров и споры о разногласиях по условиям договоров**. Разрешение этих споров экономическим судом возможно в тех случаях, когда актом законодательства установлена обязанность одной из сторон заключить договор, а споров о разногласиях по договору – в тех случаях, когда они переданы на разрешение экономического суда в порядке, предусмотренном ст. 415 ГК, либо в силу соглашения сторон.

В частности, заключение договора обязательно в случаях:

заключения публичного договора (ст. 396 ГК);

заключения основного договора, предусмотренного предварительным договором (ст. 399 ГК);

заключения договора с лицом, выигравшим торги (ст. 417, 418 ГК);

заключения договора поставки товаров для государственных нужд (ст. 499 ГК);

в других случаях, предусмотренных законодательством.

Согласно п. 4 ст. 415 ГК, если сторона, для которой в соответствии с ГК и иными актами законодательства заключение договора обязательно, уклоняется от его заключения, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор. При этом следует иметь в виду, что такое исковое требование может относиться не только ко всему договору в целом, но и к отдельным его условиям. К исковому заявлению истец обязан приложить проект договора, о понуждении к заключению которого предъявлен иск.

Установленный в ст. 415 ГК тридцатидневный срок не ограничивает возможность заинтересованной стороны на передачу разногласий по договору в экономический суд. Разногласия, переданные в экономический суд по истечении указанного срока, если контрагент не возражает против судебного разбирательства, должны быть рассмотрены судом по существу.

Если сторона, для которой заключение договора обязательно, передала разногласия по договору на рассмотрение экономического суда, а контрагент по данному договору представил суду свои предложения по условиям договора, то в этом случае экономический суд исходит из того, что спор передан на его рассмотрение по соглашению сторон.

Экономический суд, принимая решение о понуждении стороны заключить договор, указывает в решении формулировки конкретных его условий, в отношении которых разрешается спор, либо утверждает их в редакции, предложенной истцом, если эти предложения соответствуют законодательству. Договор считается заключенным с момента вступления решения экономического суда в законную силу, если решением не установлено

иное, после чего стороны не обязаны дополнительно заключать договор путем составления и подписания одного документа.

При разрешении дел данной категории экономические суды учитывают, что в соответствии со ст. 415 ГК с иском о понуждении к заключению договора вправе обратиться лишь контрагент обязанной стороны, сама же обязанная сторона лишена такого права.

Соглашение сторон о передаче преддоговорного спора на рассмотрение экономического суда может быть изложено в условиях оферты, на которую получен акцепт, или в составленном сторонами отдельном документе, а также если это прямо вытекает из переписки сторон.

При отклонении протокола разногласий либо неполучении извещения о результатах его рассмотрения в срок, указанный в части первой п. 2 ст. 415 ГК, сторона, направившая протокол разногласий, вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение экономического суда в случаях, когда в соответствии с ГК и иными актами законодательства заключение договора обязательно для стороны, направившей оферту (проект договора).

Условия договора, возникшие разногласия по которым не будут урегулированы сторонами в судебном порядке, считаются несогласованными.

При рассмотрении преддоговорных споров по отдельным условиям договоров экономические суды проверяют договоры в целом на предмет их соответствия законодательству, предлагая сторонам до вынесения решения устранить имеющиеся противоречия законодательству в других условиях договора. Если такое предложение суда не будет выполнено сторонами, то иск о понуждении заключить договор оставляется без удовлетворения, так как суд не вправе утверждать договор в редакции, противоречащей законодательству.

При рассмотрении дел о заключении, изменении, расторжении договоров необходимо строго следовать указаниям закона в отношении статуса лиц, намеревающихся вступить или вступивших в договорные правоотношения.

**Договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов.** В случаях, указанных в ГК или иных актах законодательства, договоры о продаже вещи или имущественного права могут быть заключены только путем проведения торгов.

Торги (тендер) проводятся в форме аукциона или конкурса. Выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу – лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организаторами торгов, предложило лучшие условия.

Аукцион и конкурс, в которых участвовал только один участник, признаются несостоявшимися.

Аукционы и конкурсы могут быть открытыми и закрытыми. В открытом

аукционе и открытом конкурсе может участвовать любое лицо. В закрытом аукционе и закрытом конкурсе участвуют только лица, специально приглашенные для этой цели.

Если иное не предусмотрено законодательством, извещение о проведении торгов должно быть сделано организатором не менее чем за тридцать дней до их проведения. Извещение должно содержать в любом случае сведения о времени, месте и форме торгов, их предмете и порядке проведения, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене.

В случае, если предметом торгов является только право заключения договора, в извещении о предстоящих торгах должен быть указан предоставляемый для этого срок.

Если иное не предусмотрено законодательством или в извещении о проведении торгов, организатор открытых торгов, сделавший извещение, вправе отказаться от аукциона в любое время, но не позднее чем за три дня до наступления даты его проведения, а от конкурса – не позднее чем за тридцать дней до проведения конкурса.

В случаях, когда организатор открытых торгов отказался от их проведения с нарушением указанных сроков, он обязан возместить участникам понесенный ими реальный ущерб. Организатор закрытого аукциона или закрытого конкурса обязан возместить приглашаемым им участникам реальный ущерб независимо от того, в какой именно срок после направления извещения последовал отказ от торгов.

Участники торгов вносят задаток в размере, сроки и порядке, которые указаны в извещении, в счет исполнения обязательств по договору, который может быть заключен на торгах.

Лицо, выигравшее торги, и организатор торгов подписывают в день проведения аукциона или конкурса протокол о результатах торгов, который имеет силу договора. Лицо, выигравшее торги, при уклонении от подписания договора утрачивает внесенный им задаток. Организатор торгов, уклонившийся от подписания протокола, обязан вернуть задаток в двойном размере, а также возместить лицу, выигравшему торги, убытки, причиненные участием в торгах, в части, превышающей сумму задатка.

Если по условиям торгов разыгрывается только право на заключение договора, такой договор должен быть подписан сторонами не позднее двадцати дней или иного указанного в извещении срока после завершения торгов и оформления протокола. В случае уклонения одной из них от заключения договора другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор, а также о возмещении убытков, причиненных уклонением от его заключения.

Торги, проведенные с нарушением правил, установленных законодательством, могут быть признаны судом недействительными по иску заинтересованного лица.

Признание торгов недействительными влечет недействительность договора, заключенного с лицом, выигравшим торги.

Допускается заключение хозяйственного договора путем принятия к выполнению заказов, если законом не установлены специальные требования к форме и порядку заключения данного вида договора.

При заключении хозяйственных договоров стороны по своему усмотрению определяют **структуру договорно-хозяйственных связей**. Под структурой понимается состав субъектов, между которыми заключается договор. Структура такого рода связей может быть простой и сложной, в зависимости от состава сторон договора и иных участников договора и иных участников исполнения договорных обязательств.

При простой структуре договора субъектами являются только должник и кредитор. При сложной структуре договора для реализации цели правоотношения необходимо участие посредника.

### **3. Форма хозяйственных договоров**

Форма договора является способом выражения воли сторон и фиксации их волеизъявления, подтверждением согласия сторон относительно всех существенных условий договора, внешним выражением его содержания.

Каждый договор должен отвечать требованиям ст. 161, 162, 164, 165 ГК (соблюдение соответствующей формы).

Следует уделять внимание вопросу соблюдения формы договора (нотариальное удостоверение сделки, регистрация договора, вступление в силу договора и др.).

Согласно п. 1 части первой ст. 162 ГК сделки (за исключением сделок, требующих нотариального удостоверения, и сделок, указанных в п. 2 и 3 ст. 160 ГК), заключаемые юридическими лицами между собой и с гражданами, должны совершаться в простой письменной форме. При этом необходимо иметь в виду, что в соответствии с п. 2 ст. 404 ГК договор в письменной форме может быть заключен путем составления одного текстового документа, включая документ в электронном виде (в том числе электронный документ), или путем обмена текстовыми документами, включая документы в электронном виде (в том числе электронные документы), которые подписаны сторонами собственноручно либо с использованием средств связи и иных технических средств, компьютерных программ, информационных систем или информационных сетей, если такой способ подписания позволяет достоверно установить, что соответствующий текстовый документ подписан сторонами по договору

(факсимильное воспроизведение собственноручной подписи с помощью средств механического или другого копирования, электронная цифровая подпись или другой аналог собственноручной подписи, обеспечивающий идентификацию стороны по договору).

Проект договора может быть предложен любой из сторон. В случае, если проект договора составлен как единый документ, он представляется другой стороне в двух экземплярах.

При наличии возражений по отдельным условиям договора сторона, получившая проект договора, составляет протокол разногласий вместе с подписанным договором. В случае, если стороны не достигли согласия по всем существенным условиям хозяйственного договора, такой договор считается незаключенным.

В тех случаях, когда для заключения определенных видов договоров (продажа недвижимости, продажа предприятия, поставка товаров для государственных нужд, доверительное управление недвижимым имуществом) требуется составление одного документа, подписанного сторонами, осуществление иных действий, перечисленных в п. 2 ст. 404 ГК, не свидетельствует о соблюдении формы договора его участниками.

Нотариальному удостоверению подлежат договоры об ипотеке, о залоге движимого имущества или прав на имущество в обеспечение обязательств по договору, который должен быть нотариально удостоверен (п. 2 ст. 320 ГК); об уступке требования или о переводе долга, основанных на сделке, совершенной в нотариальной форме (ст. 360 и 362 ГК).

Согласно части второй п. 1 ст. 404 ГК если законодательством для данного вида договора не требуется нотариальной формы, но стороны договорились заключить его в такой форме, то договор считается заключенным с момента придания ему нотариальной формы.

Соблюдением формы договора является также его регистрация в случаях и порядке, установленных ст. 165, 320, 360, 529, 531, 545, 580, 622, 629 ГК. При этом следует учитывать, что договоры купли-продажи недвижимости (ст. 521 ГК) вступают в силу и считаются заключенными не с момента регистрации перехода права собственности на недвижимость к покупателю, а с момента подписания договора сторонами.

Согласно части третьей п. 1 ст. 161 ГК законодательством, соглашением сторон могут устанавливаться дополнительные требования, которым должна соответствовать форма сделки (совершение на бланке определенной формы, скрепление печатью и др.), и предусматриваться последствия несоблюдения этих требований. Если такие последствия не определены, то применяются последствия несоблюдения простой письменной формы сделки (п. 1 ст. 163 ГК), а именно: стороны лишаются права в случае спора ссылаться в

подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, что, однако, не лишает их права приводить письменные и другие доказательства, не являющиеся свидетельскими показаниями.

Пункт 1 статьи 163 ГК должен применяться и в других случаях несоблюдения простой письменной формы сделки, например, если на договоре отсутствуют подписи сторон.

Если сделка, требующая государственной регистрации, совершена в надлежащей форме, но одна из сторон уклоняется от ее регистрации, суд вправе по требованию другой стороны вынести решение о регистрации сделки. В этом случае сделка регистрируется в соответствии с решением суда.

#### **4. Содержание хозяйственных договоров**

Содержание хозяйственного договора составляют условия, определенные соглашением его сторон, направленные на установление, изменение или прекращение хозяйственных обязательств, как согласованные сторонами, так и принимаемые ими в качестве обязательных условий договора в соответствии с законодательством.

В доктрине существует учение о тройном делении договорных условий на существенные, обычные и случайные.

Существенными считаются условия, наличие которых для договора соответствующего вида является обязательным; обычными – условия, которые встречаются преимущественно в договорах определенного вида и от которых стороны могут отступить; случайные – условия, которые не являются необходимыми и включаются в договор исключительно по желанию сторон.

В соответствии со ст. 402 ГК договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условие о предмете договора (наименование передаваемого товара, выполняемой работы, оказываемой услуги и т.п.), иные условия (цена, сроки исполнения, количество, местонахождение имущества, его состав, пределы использования имущества и др.), которые могут быть отнесены к существенным в случаях, если они:

названы в качестве таковых в законодательстве для договоров данного вида (например, наименование и количество товара для договора купли-продажи (ст. 425 ГК) или цена товара, порядок, сроки и размеры платежей по договору купли-продажи в кредит с условием о рассрочке платежа (ст. 459 ГК) и пр.);

определены как существенные самими сторонами при заключении договора или по заявлению одной из сторон и при этом между сторонами достигнуто соглашение;

вытекают из сущности договора данного вида. При отсутствии существенного условия договор не может считаться заключенным.

Согласно ст. 402 ГК существенным для любого договора является условие о предмете договора. Предметом договора является как действие, так и объект, в отношении которого такое действие должно быть совершено. Условия о предмете в хозяйственном договоре должны определять наименование (номенклатуру, ассортимент) и количество продукции (работ, услуг), а также требования к их качеству.

В ст. 180 Хозяйственного кодекса Украины установлены существенные условия для всех хозяйственных договоров: «При заключении хозяйственных договоров стороны обязаны в любом случае согласовать предмет, цену и срок действия договора».

Согласно Закону Узбекистана от 29.08.1998 «О договорно-правовой базе деятельности хозяйствующих субъектов» хозяйственный договор должен предусматривать предмет договора, качество, количество, ассортимент, цену поставляемого товара (работы, услуги), сроки исполнения, порядок расчета, обязательства сторон, ответственность сторон при неисполнении или ненадлежащем исполнении договорных обязательств, порядок разрешения споров, реквизиты сторон, дату и место заключения договора.

Подпункт 1.16.4 пункта 1 Указа Президента Республики Беларусь от 27.03.2008 № 178 «О порядке проведения и контроля внешнеторговых операций» (далее – Указ № 178) предусматривает наличие в документе (документах), посредством которого (которых) оформлено заключение внешнеторгового договора, условий расчета. При этом под условиями расчета понимается установленное внешнеторговым договором обязательство осуществления одной стороной расчета до исполнения либо по факту исполнения обязательства другой стороной.

Законодательство для отдельных видов договоров устанавливает необходимый перечень существенных условий (например, п. 10 Правил заключения и исполнения договора строительного подряда, утвержденных постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 15.09.1998 г. № 1450).

Все хозяйственные договоры являются возмездными, поэтому на практике существенным условием каждого договора является цена.

Денежная сумма договора (цена) определяется соглашением сторон, если по конкретному виду товаров, работ, услуг, в отношении которых заключена сделка, законодательством Республики Беларусь не установлено применение цен (тарифов, расценок, ставок и т.п.), определяемых или регулируемых уполномоченными на то государственными органами.

Цена устанавливается соглашением сторон договора с соблюдением норм

законодательства, а в предусмотренных законодательством случаях определяется или регулируется уполномоченными на то государственными органами.

Соглашением сторон вместо определенной цены могут быть установлены порядок и способ определения цены.

В соответствии со ст. 298 ГК договор может предусматривать оплату вытекающего из него денежного обязательства в белорусских рублях в сумме, эквивалентной определенной сумме в иностранной валюте или в условных денежных единицах («специальных правах заимствования» и др.). В этом случае подлежащая оплате в рублях сумма определяется по официальному курсу соответствующей валюты или условных денежных единиц на день платежа, если иной курс или иная дата его определения не установлены законодательством или соглашением сторон.

Изменение цены договора после его заключения допускается лишь в случаях и на условиях, предусмотренных договором, законодательством либо в установленном законодательством порядке.

Обычными именуется условия, устанавливаемые в нормативном акте (чаще всего диспозитивными нормами) и применяемые сторонами без специальной договоренности (например, об обязанностях сторон по содержанию арендованного имущества).

Условия, которые не предусмотрены законодательством и отсутствие которых не имеет значения для признания договора заключенным, считаются случайными. Однако случайные условия приобретают характер существенных, если по поводу их последовало предложение одной из сторон о включении в договор.

Стороны могут предусмотреть в договоре, что его отдельные условия определяются примерными условиями, разработанными для договоров этого вида и опубликованными в печати.

## **5. Изменение и расторжение хозяйственных договоров**

Хозяйственный договор выполняет свои функции наилучшим образом лишь в том случае, если он стабилен. Однако принцип стабильности договорных отношений не исключает возможности изменения или расторжения договора. Причинами этого могут быть просчеты при заключении, изменение условий хозяйствования, поведение сторон. Под изменением или расторжением договора понимается акт, направленный в первом случае на пересмотр условий, а во втором – на досрочное прекращение его действия.

Согласно п. 1 ст. 420 ГК изменение и расторжение договора возможно по соглашению сторон, если иное не предусмотрено законодательством или договором.

Исходя из требований ст. 420 ГК по решению суда договор может быть изменен или расторгнут только:

- 1) при существенном нарушении договора другой стороной;
- 2) в иных случаях, предусмотренных ГК и иными актами законодательства или договором.

Нарушение договора одной из сторон может быть признано существенным, если другая сторона в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Пунктом 2 ст. 422 ГК установлено, что требование об изменении или 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 законодательством либо договором, а при его отсутствии – в тридцатидневный срок. При этом тридцатидневный срок исчисляется после истечения нормально необходимого времени для получения другой стороной предложения изменить или расторгнуть договор.

Непредставление истцом доказательств соблюдения указанного порядка по принятию мер к досудебному урегулированию спора с ответчиком влечет оставление искового заявления без движения по основаниям, предусмотренным абз. 2 части первой ст. 162 ХПК, о чем экономический суд выносит определение с указанием срока для устранения причин, послуживших оставлению искового заявления без движения.

В случае неисполнения определения экономического суда об оставлении искового заявления без движения в срок, установленный экономическим судом, исковое заявление подлежит возвращению на основании абзаца второй части первой ст. 163 ХПК.

Если при рассмотрении дела об изменении, расторжении договора экономический суд установит, что договор не заключен, расторгнут по соглашению сторон либо вследствие реализации одной из сторон в случаях, установленных актами законодательства или договором, права на односторонний отказ от договора, либо договор прекращен вследствие истечения срока его действия, экономический суд выносит решение об отказе в удовлетворении заявленных исковых требований об изменении или расторжении договора.

При рассмотрении споров об изменении или расторжении договора в связи с существенным изменением обстоятельств (ст. 421 ГК) экономические суды учитывают, что договором существенное изменение обстоятельств может быть исключено из оснований для его изменения или расторжения, а также что само существо договора может не позволить отнести существенное изменение обстоятельств к основанию для его изменения или расторжения.

Если стороны не достигли соглашения о приведении договора в соответствие с этими существенно изменившимися обстоятельствами или о его расторжении, договор может быть расторгнут (изменен) лишь при наличии одновременно ряда условий, перечисленных в подп. 1 – 4 п. 2 ст. 421 ГК.

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.

Если существенное нарушение договора, послужившее основанием для его изменения или расторжения, причинило другой стороне убытки, они подлежат взысканию согласно ст. 415 и 423 ГК.

Согласно п. 3 ст. 420 ГК одностороннее изменение договора, односторонний отказ от исполнения договора полностью или в части допускаются только в случаях, предусмотренных законодательством или соглашением сторон. Если в договоре предусмотрена возможность односторонних действий, то она касается всех сторон, иначе соответствующее договорное условие – ничтожно.

В частности, односторонний отказ от исполнения договора предусмотрен подп. 1 п. 2 ст. 445 ГК, п. 1 ст. 493 ГК (поставка), п. 4 ст. 669 ГК (подряд), п. 3 ст. 670 ГК, п. 2 ст. 672 ГК, п. 3 ст. 676 ГК.

Правомерность одностороннего изменения договора, одностороннего отказа от договора, осуществленных одной из сторон, может быть предметом оценки экономического суда при рассмотрении иных вытекающих из этого договора требований (например, требований о понуждении к реальному исполнению договора, о взыскании штрафных санкций и возмещении убытков за неисполнение, ненадлежащее исполнение договора и т.д.).

В тех случаях, если в соответствии с законодательством одностороннее изменение договора, односторонний отказ от договора возможны лишь при наличии определенных условий (например, в соответствии с п. 2 ст. 736 ГК исполнитель вправе отказаться от исполнения обязательств по договору возмездного оказания услуг лишь при условии полного возмещения заказчику убытков), одностороннее изменение договора, односторонний отказ от договора могут быть осуществлены заинтересованным лицом с соблюдением данных определенных условий.

Для одностороннего изменения договора, одностороннего отказа от исполнения договора достаточно уведомления об этом другой стороны. Согласия другой стороны на изменение, расторжение договора, а также обращения с соответствующим требованием в экономический суд в таких случаях не требуется.

При расторжении договора в порядке норм об отдельных видах договоров отказ от договора должен быть оформлен в письменной форме.

Договор считается измененным или расторгнутым с момента получения другой стороной соответствующего уведомления либо по истечении срока предупреждения, установленного законодательством, если иной срок не установлен уведомлением, соглашением сторон либо законодательством.

Статья 392 ГК закрепляет приоритет законодательства над договором, причем как действующего в момент заключения договора, так и вводимого в действие после заключения. Пункт 2 ст. 392 ГК устанавливает, что, если после заключения и до прекращения действия договора принят акт законодательства, устанавливающий обязательные для сторон правила, иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора должны быть приведены в соответствие с законодательством, если иное не предусмотрено законодательством.

Если сторонами соответствующие изменения в договор не будут внесены, то экономический суд по иску заинтересованной стороны своим решением утверждает необходимые изменения в договор с момента вступления в силу акта законодательства, устанавливающего обязательные для сторон правила, иные, чем те, которые действовали при заключении договора.

Правило п. 3 ст. 423 ГК о том, что при расторжении или изменении договора в судебном порядке обязательства считаются прекращенными или измененными с момента вступления в законную силу решения суда о расторжении или изменении договора, не распространяется на случаи рассмотрения экономическим судом споров о расторжении или изменении договоров в связи с принятием в период их действия актов законодательства, устанавливающих обязательные для сторон правила, иные, чем те, которые действовали при заключении этих договоров.

При отсутствии обращений в экономический суд и невнесении изменений в договор самими сторонами взамен противоречащему законодательству условию договора сторонами должна применяться соответствующая норма законодательства с момента введения ее в силу, если эта норма не является диспозитивной, применяемой постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное (часть вторая п. 3 ст. 391 ГК).