



*В рамках реализации Концепции развития гражданского законодательства 8 марта 2015 года Президент Российской Федерации подписал Федеральный закон № 42-ФЗ "О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации", принятый Государственной Думой РФ 25 февраля 2015 года и одобренный Советом Федерации РФ 4 марта 2015 года (далее – "Закон"). Изменения в Гражданский кодекс Российской Федерации (далее - "ГК РФ") в основном касаются вопросов обязательственного права и **вступят в силу с 1 июня 2015 года.***

### Ключевые изменения ГК РФ

Среди ключевых изменений и дополнений можно выделить:

- обусловленное исполнение обязательств (потестативные условия);
- возмещение потерь, возникших в случае наступления определенных в договоре обстоятельств;
- заверения об обстоятельствах;
- опцион и опционный договор;
- введение обязанности действовать добросовестно при установлении, исполнении и после прекращения обязательства с учетом цели такого обязательства, прав и законных интересов сторон обязательства;
- закрепление возможности "привязывать" исчисление срока исполнения обязательства к моменту исполнения обязанностей другой стороной или наступлению иных обстоятельств;
- уточнение понятия альтернативного обязательства и введение понятия факультативного обязательства;
- соглашение кредиторов о порядке удовлетворения их требований к должнику;
- уточнение порядка погашения требований по однородным обязательствам;
- закрепление в качестве общего правила права кредитора требовать в судебном порядке исполнения обязательства в натуре, а также право на получение неустойки на случай неисполнения соответствующего решения суда при сохранении за ним возможности требовать возмещения причиненных убытков;
- более детальные правила об одностороннем отказе от исполнения обязательств и одностороннем изменении их условий, в том числе применительно к договорам;
- законные проценты;
- независимая гарантия (правовой режим банковской гарантии теперь доступен и для гарантий иных коммерческих организаций);
- обеспечительный платеж;
- законодательное закрепление некоторых правовых позиций, ранее выработанных ВАС РФ, направленных на усиление ответственности поручителей и создание баланса интересов кредиторов и поручителей;
- возможность обеспечения задатком обязательства по заключению основного договора на условиях, предусмотренных предварительным договором;

- возможность возмещения убытков по принципу заменяющей сделки (т.е. исходя из цены аналогичного договора или текущей цены), ранее предусмотренная для договоров поставки, установлена в качестве общего правила для случаев прекращения договоров;
- установление принципа "разумной достоверности" при определении судами размера возмещаемых убытков;
- определение процентов по ст. 395 ГК РФ по средним ставкам банковского процента по вкладам физических лиц по месту нахождения кредитора;
- ограничение права суда уменьшать определенную договором неустойку, подлежащую уплате лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность, исключительными случаями при доказанности того, что выплата неустойки в определенном в договоре размере приведет к получению кредитором необоснованной выгоды;
- рамочный и абонентский договоры;
- расширение сферы применения правил о договорах присоединения;
- введение регулирования преддоговорных переговоров;
- ограничения для неисполнившей стороны возможностей по оспариванию договора.

Ниже чуть более подробно рассмотрены некоторые из самых ожидаемых бизнес-сообществом изменений ГК РФ, призванные создать необходимые правовые условия для структурирования инвестиционных сделок, сделок M&A, корпоративных договоров в рамках российского правового поля и возможности отказаться от порой излишнего применения иностранного права в рамках проектов и сделок, тесно связанных с территорией России и/или целиком заключаемых по поводу российских активов.

## **Переговорный процесс и ответственность за недобросовестное ведение переговоров**

В новой ст. 434.1. ГК РФ законодатель урегулировал вопросы отношений сторон в связи с переговорами о заключении договора. Прямо закреплено правило о том, что при вступлении в переговоры о заключении договора, в ходе их проведения и по их завершении стороны обязаны действовать добросовестно. В частности, при заведомом отсутствии намерения достичь соглашения ГК РФ предписывает не вступать в переговоры и воздерживаться от их продолжения. Предусмотрена обязанность стороны переговорного процесса возместить другой стороне причиненные ей убытки, в случае если такие убытки возникли в результате недобросовестного ведения и/или прерывания переговорного процесса. В качестве таких убытков признаются расходы, понесенные другой стороной в связи с введением переговоров, а также утратой возможности заключить договор с третьим лицом.

Стороны могут заключить соглашение о порядке ведения переговоров. Такое соглашение может конкретизировать требования к добросовестному ведению переговоров, устанавливать порядок распределения расходов на ведение переговоров и иные подобные права и обязанности. Соглашение о порядке ведения переговоров может предусматривать неустойку за нарушение предусмотренных в нем положений.

Указанные выше правила применяются независимо от того закончились ли переговоры заключением договора или нет.

## Обусловленное исполнение обязательства

Новая ст. 327.1 ГК РФ санкционирует так называемые потестативные условия в российском праве. Теперь предусматривается, что исполнение обязанностей, а равно и осуществление, изменение и прекращение определенных прав по договорному обязательству, может быть обусловлено *совершением или несобвершением* одной из сторон обязательства определенных действий либо наступлением иных *обстоятельств, предусмотренных договором, в том числе полностью зависящих от воли одной из сторон*. Таким образом, Закон прямо определяет возможность обусловить исполнение договорных обязанностей обстоятельствами, наступление которых зависит исключительно от воли одной из сторон сделки, что должно привести к пересмотру сложившейся судебной практики, ранее преимущественно исходившей из того, что потестативные условия недопустимы.

Практическое значение этой нормы заключается в предоставлении сторонам возможности заключать сложные, многоэтапные сделки, в рамках которых стороны зачастую принимают на себя целый комплекс взаимосвязанных, в том числе так называемых предварительных обязательств (условий), исполнение которых часто растянуто во времени и зависит от множества различных обстоятельств, в том числе добросовестного исполнения сторонами своих обязательств, совершения ими определенных действий и/или воздержания от таких действий в процессе или до закрытия сделки.

## Заверения об обстоятельствах

Новая статья 431.2 ГК РФ вводит понятие заверений об обстоятельствах, имеющих значение для заключения договора, его исполнения или прекращения и устанавливает обязанность стороны, предоставившей другой стороне такие заверения, возместить убытки, причиненные их недостоверностью, или уплатить предусмотренную договором неустойку.

ГК РФ не содержит нормативного определения понятия "*заверения об обстоятельствах*", а приводит открытый перечень вопросов, в отношении которых они могут предоставляться: предмет договора, полномочия на его заключение, соответствие договора применимому праву, наличие лицензий и разрешений, финансовое состояние стороны, третье лицо.

В случае, если оказавшиеся недостоверными заверения контрагента имеют существенное значение для полагавшейся на них стороны, наряду с требованием о возмещении убытков или взыскания неустойки, такая сторона также вправе отказаться от договора. Иное может быть предусмотрено в соглашении сторон.

По общему правилу ответственность предоставившей недостоверные заверения стороны наступает, если она исходила или имела разумные основания исходить из того, что другая сторона будет полагаться на такие заверения. При этом предполагается, что предоставившая их сторона знала, что другая сторона будет полагаться на такие заверения в случаях, когда недостоверные заверения предоставляются:

- (а) при осуществлении предпринимательской деятельности;
- (б) в связи с корпоративным договором; либо
- (в) договором об отчуждении акций или долей.

В этих случаях, если иное прямо не предусмотрено соглашением сторон, ответственность давшей недостоверные заверения стороны наступает независимо от того, было ли ей известно о недостоверности таких заверений.

Признание договора незаключенным или недействительным само по себе не препятствует наступлению ответственности стороны, предоставившей недостоверные заверения.

## Опционы

### Опцион на заключение договора

В ГК РФ появилась ст. 429.2, предусматривающая возможность заключения *соглашения о предоставлении опциона на заключение договора*, в соответствии с которым одна сторона посредством безотзывной оферты предоставляет другой стороне право заключить один или несколько договоров на условиях, предусмотренных опционом. При этом реализация опциона, то есть реализация права на заключение договора путем акцепта также может быть обусловлена наступлением предусмотренного таким опционом условия, в том числе зависящего от воли одной из сторон. По общему правилу опцион предоставляется за плату или другое встречное предоставление, однако стороны опциона могут в своем соглашении отступить от этого правила.

### Опционный договор

Помимо *опциона на заключение договора* в соответствии со ст. 429.3 ГК РФ можно заключить *опционный договор*. По опционному договору его сторона вправе потребовать от другой стороны совершения предусмотренных договором действий (в том числе уплатить денежные средства, передать или принять имущество). Опционным договором может быть предусмотрено, что требование по договору считается заявленным при наступлении определенных таким договором обстоятельств. По общему правилу за право заявить требование сторона уплачивает предусмотренное договором сумму, за исключением случаев когда:

- (а) опционным договором, в том числе заключенном между коммерческими организациями, предусмотрена его безвозмездность; либо
- (б) заключение такого договора обусловлено иным обязательством или иным охраняемым законом интересом, которые вытекают из отношений сторон.

Особенности отдельных видов опционных договоров могут быть установлены законом или в установленном им порядке.

## Возмещение потерь, возникших в случае наступления определенных в договоре обстоятельств

В измененном ГК предпринята попытка инкорпорировать в российскую правовую среду некий аналог "*indemnities*", известных во многих развитых правовых системах, особенно англо-саксонской системы. Теперь, стороны обязательства, действуя при осуществлении ими предпринимательской деятельности, могут своим соглашением предусмотреть обязанность одной стороны возместить имущественные потери другой стороны, возникшие в случае наступления определенных в таком соглашении обстоятельств и не связанные с нарушением обязательства его стороной (потери, вызванные невозможностью исполнения обязательства, предъявлением требований третьими лицами или органами государственной власти к стороне или к третьему лицу, указанному в соглашении и т.п.). Аналогичная возможность предоставлена и для сторон

корпоративного договора либо договора об отчуждении акций или долей, одной из которых является физическое лицо.

Соглашением сторон должен быть определен размер возмещения таких потерь или порядок его определения. Суд не может уменьшить размер возмещения потерь, за исключением случаев, если будет доказано, что сторона умышленно содействовала увеличению размера потерь.



Дмитрий Любомудров,  
Партнер, адвокат



Алексей Городисский,  
Партнер, адвокат, патентный поверенный

\*

\*

\*

Настоящий Информационный Меморандум не является консультацией и/или иной формой правовой помощи адвоката клиенту и составлен исключительно для целей информирования получателя о некоторых актуальных изменениях законодательства РФ и развитии правоприменительной практики. Использование содержащихся в настоящем Информационном Меморандуме сведений применительно к конкретным ситуациям может потребовать разъяснений с учетом соответствующих целей и обстоятельств. За дополнительной информацией просьба обращаться по телефону +7 (495) 933 75 67 или по электронной почте [office@agp.ru](mailto:office@agp.ru)



Андрей  
Городисский  
и Партнеры

119019, Россия, г. Москва, ул. Знаменка, д. 13, стр. 3, этаж 3.

Тел.: +7 (495) 933-75-67, 691-98-13, 697-48-31, 697-63-94.

Факс: +7 (495) 697-92-26. E-mail: [office@agp.ru](mailto:office@agp.ru).

Internet: <http://www.agp.ru>