

ОПЫТ ЗАРУБЕЖНОГО ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА ПО ПРЕДВАРИТЕЛЬНЫМ
ДОГОВОРАМ

Гавхар Мухутдинова

Ўзбекистон Миллий университети
“Хуқуқий фанлар” кафедраси ўқитувчиси

Миршохид Рахимжонов

Ўзбекистон Миллий университети
“Юриспруденция” таълим йўналиши 1 -курс талабаси

Аннотация. В данной статье освещены вопросы изучения зарубежного опыта регулирующие порядок заключения предварительных договоров, условие заключение и некоторые другие аспекты о совершенствовании предварительных договоров по гражданскому законодательству Республики Узбекистан.

Ключевые слова: предварительный договор, долговое обязательство, институт незавершенных договоров, предварительное соглашения, временное соглашение, преддоговорные соглашения, преддоговорные споры, процедура ведения переговоров, основной договор.

Annotation. This article covers the issues of studying foreign experience regulating the procedure for concluding preliminary agreements, the conditions for concluding and some other aspects of improving preliminary agreements under the civil legislation of the Republic of Uzbekistan.

Keywords: preliminary contracts, debt obligation, institute of unfinished contracts, preliminary agreement, temporary agreement, pre-contractual agreement, pre-contractual disputes, procedure for conducting negotiations, main contract.

Изучение зарубежного опыта является одним из инструментов прогрессивного развития права. Большую роль в данном случае играет, сравнительное правоведение, которое «призвано способствовать приращению знания».¹ Одна из целей науки «сравнительное правоведение» - найти в правовых порядках других стран оптимальное и наиболее подходящее для правового порядка конкретной страны решение проблем регулирования.²

Законодательство зарубежных стран содержит нормы, регулирующие порядок заключения предварительных договоров, хотя они отличаются определенной спецификой, но в целом схема заключения предварительных договоров в Республики Узбекистан и таких странах, как Германия, Франция, США, Англия не имеет радикальных отличий: заключение соглашения в настоящем, содержащее обязательство о заключении основного договора в будущем.

¹ Кох Х., Магнус У., Морепфельс В. Международное частное право и сравнительное правоведение. -М., 2001. -С. 324.

² См. например: Очерки сравнительного права (сборник). -М.,1981. -С. 91.

Так, Германское законодательство не содержит непосредственно института предварительного договора, однако некоторые специальные законодательные акты не исключают возможность использования предварительного договора. Например, Закон «Об обществах с ограниченной ответственностью» допускает заключение предварительного договора, в соответствии с которым участники берут на себя обязательства в будущем заключить учредительный договор о создании общества. В судебной практике по применению положений о предварительном договоре также предусматривается, что Федеральный суд понимает под предварительным договором соглашение, благодаря которому обе стороны (или одна из сторон) обязуются заключить основной договор. Отсюда предварительный договор представляет собой долговое обязательство, при наличии которого возможно понуждение к заключению основного договора. В практике гражданского оборота Германии разграничивают так называемые простые предварительные договоры (трактаты) или договоры-намерения, которые не порождают обязательства и ставят своей целью заключение основного предварительного договора, являющегося основанием возникновения соответствующего обязательства.³

Гражданское право Франции также не исключает возможность заключения предварительных договоров. Как отмечает французский цивилист Ж. Морандьер, если стороны обязались одна перед другой вступить в дальнейшем в договор-это называется предварительным договором. Французское законодательство предусматривает заключение предварительных договоров в различных формах: это может быть односторонний договор (обязанной станет лишь одна сторона, принявшая на себя в отношении другой обязанность заключить на каких-то условиях такой-то договор) или двусторонний предварительный договор (по которому каждая из сторон принимает на себя перед другой обязанность вступить с ней в такой-то определенный договор). Для заключения тех или иных предварительных договоров гражданское законодательство Франции может содержать определенные требования. Так, обещание совершить дарение действительно лишь при условии облечения его в форму нотариального акта, а обещание согласиться на установление ипотеки признается действительным и в случае, когда оно дано в форме частного акта.⁴

В гражданском праве Англии существует институт незавершенных договоров. Эту категорию английского права нельзя сопоставить с предварительным договором, поскольку договорное право этой страны гласит, что соглашение о достижении соглашения в будущем не является договором. Однако при наличии спора между сторонами истолкование намерений сторон (заключать или не заключать договор) во многом зависит от судебного решения и наличия прецедента, т.к. если стороны используют в оферте слова предварительное соглашение, они тем самым с самого начала

³Каримов М. Р. Роль предварительного договора в формировании договорных условий участников гражданского оборота: Дис... канд. юрид. наук. -М., 2003. -С. 23.

⁴ Морандьер Ж. Гражданское право Франции. -М., 1960. -С. 218 - 220.

соглашаются считать себя связанными, даже если указали, что позднее должен быть составлен формальный документ.⁵

В США предварительные соглашения используются для заключения крупных сделок, когда сторонам необходимо распределить возможные риски, связанные с режимом переговоров. Чаще всего в практике гражданского оборота США встречаются два типа предварительных договоров. Первый - предварительное соглашение с открытыми условиями содержит большинство существенных условий сделки и по нему стороны имеют право продолжать переговоры, чтобы достичь соглашения по тем условиям, которые остались открытыми для обсуждения и которые будут составной частью окончательного соглашения. Второй тип - это предварительное соглашение, подлежащее обсуждению или иначе соглашение о продолжении переговоров - оно фиксирует достигнутые сторонами договоренности относительно некоторых условий будущего договора, но не придает им юридически связывающего характера.⁶ Ещё один тип предварительного договора, предусмотренный законодательством США это временное соглашение. Данное соглашение является временным средством урегулирования отношений между сторонами в течении дальнейших переговоров. Оно, как и окончательное соглашение, является достаточно определенным в том смысле, что ни одно из его условий не подлежит дальнейшему обсуждению, но оно не содержит каких-либо условий самой окончательной сделки.

Американский правовед Аллан Фарнсворт предлагает разделить преддоговорные соглашения на несколько основных видов:

1. Преддоговорные соглашения с открытыми условиями должны содержать большинство условий сделки, и стороны соглашаются быть связанными этими условиями. Но они также берут на себя обязательство продолжать переговоры, чтобы достичь соглашения касательно условий, которые пока остались открытыми и которые должны быть включены в окончательный договор. При не достижении согласия по открытым условиям стороны считаются связанными теми условиями, которые они включили в преддоговорное соглашение, а остальные условия устанавливаются в случае спора судом. Основное назначение таких преддоговорных соглашений зафиксировать договоренности, уже достигнутые сторонами, чтобы исключить предложения одной из сторон об их последующем изменении.

2. Соглашения о продолжении переговоров фиксируют достигнутые сторонами договоренности относительно некоторых условий будущего договора, но не придают им юридически связывающего характера. Основное назначение таких соглашений - подтвердить серьезность намерений сторон в отношении согласования условий будущего договора, а также возложить на стороны обязательство продолжать переговоры, опираясь в основном на условия, зафиксированные в подобном преддоговорном соглашении (эти

⁵ Ансон В. Договорное право. -М., 1984. -С. 46 - 53.

⁶ Кучер А. Н. Преддоговорные соглашения в соответствии с российским законодательством и некоторыми иными правовыми системами // Хозяйство и право. 2002. № 11. -С. 100.

условия не являются обязательными и могут быть изменены сторонами в ходе переговоров). В отличие от первого вида преддоговорных соглашений, если стороны не достигли согласия относительно окончательного договора, они не считаются связанными согласованными условиями, и суд не вправе устанавливать условия, по которым согласие не было достигнуто.

3. Предварительный договор содержит все условия будущего окончательного договора, но предусматривает, что в силу ряда обстоятельств стороны заключают окончательный договор позже.

4. Преддоговорное соглашение о переговорах, в отличие от рассмотренных видов преддоговорных соглашений, во всех случаях окончательно и юридически обязательно для сторон, но его предметом выступает только процедура ведения переговоров. Оно не устанавливает, условий будущего окончательного договора как все указанные ранее преддоговорные соглашения.⁷

Анализ зарубежного законодательства позволяет сделать вывод о том, что наиболее детально проработан институт преддоговорных соглашений в американском законодательстве. Гражданский Кодекс Республики Узбекистан содержит одну норму 361-ст., которая остается незаслуженно забытой. Детальное сравнение ст. 361 ГК Республики Узбекистан и норм иностранного права о преддоговорных соглашениях позволяет говорить о наличии потенциала конструкции предварительного договора в гражданском праве Республики Узбекистан.

Предварительный договор о переговорах для иностранного права не является новым институтом, тогда как в гражданском праве Республики Узбекистан подобная конструкция не предусматривалась ни на одном отрезке времени. Регламентированная зарубежным законодательством процедура ведения переговоров является эффективным правовым инструментом преддоговорной ответственности. Ярким примером в этом случае может послужить немецкая конструкция **culpa in contrahendo** (буквально означающая «вину при ведении переговоров») или квази договорной ответственности, разработанная Рудольфом фон Иерингом, а затем, будучи даже не упомянутой в Германском гражданском уложении, получившая колоссальное развитие в судебной практике, сформировавшись в полноценный институт гражданского права. В основе этой конструкции лежит предположение, что стороны, вступая в переговоры, как бы заключают между собой договор о том, что они будут осуществлять добросовестные действия, направленные на заключение договора. Необоснованный срыв переговоров, равно как и иная недобросовестная преддоговорная практика, образуют нарушение этого подразумеваемого договора и влекут меры преддоговорной ответственности также, как правило, в форме возмещения положительных убытков.

Доктрина Германского гражданского права проводит разделение случаев преддоговорной ответственности на три группы в зависимости от характера возникшего

⁷ Кучер А. Н. Преддоговорные соглашения в соответствии с российским законодательством и некоторыми иными правовыми системами // Хозяйство и право. 2002. № 11. - С. 98 - 102.

вреда. Первая группа охватывает случаи причинения ущерба, который никак не связан с договором (телесное повреждение ущерб, полученный при повышенной опасности). Вторая группа характеризуется вредом, возникшим в связи с отсутствием действительного договора (несообщение сведений, необоснованное прекращение переговоров). Третья группа касается случаев причинения вреда вступившим в силу договором. В этой ситуации лицо, связанное «нежеланным» договором, при не нарушении контрагентом преддоговорной обязанности вообще не заключило бы соглашения или заключило бы его на иных условиях.⁸

В гражданском праве Республики Узбекистан категория **culpa in contrahendo** – «вина при ведении переговоров», «преддоговорная ответственность», «недобросовестное ведение переговоров» - представляет собой одно из внедоговорных условий для возникновения обязательств. Содержанием таких обязательств является ответственность за нарушение обязанности добросовестного ведения переговоров. Основанием преддоговорной ответственности всегда выступает вред, причиненный другой стороне преддоговорного процесса. Такой вред включает в себя как реальный ущерб, так и упущенную выгоду. Как отмечает профессор И.Б.Зокиров и профессор В.Р.Топилдиев⁹ недобросовестная сторона несет дополнительные невыгодные имущественные последствия своего поведения. Кроме того, обязательным условием преддоговорной ответственности является противоправность поведения одной из сторон, причинная связь и вина причинителя вреда.

Преддоговорная ответственность основана на положении о том, что с начала переговоров между сторонами возникает связь особого рода - доверительное отношение, требующее от них проявления взаимной добропорядочности. Законодательство Республики Узбекистан не устанавливает общего правила поведения на преддоговорной стадии, а регулирует поведение сторон через установление ответственности за конкретные виды недобросовестного поведения. Возможность возложения на недобросовестную сторону преддоговорной ответственности предусматривается только при не ответе на протокол о разногласиях при заключении договора поставки, при уклонении от заключения основного договора при наличии предварительного договора, а также при уклонении одной из сторон от государственной регистрации или нотариального удостоверения договора. Тем не менее, правовая система Республики Узбекистан признает возможность привлечения к преддоговорной ответственности.

В отечественном праве не существует нормы, которая придала бы значение юридического факта началу переговорного процесса в качестве общего правила. В данном случае представляется возможным использовать конструкцию предварительного

⁸ Хвоцинский А. В поисках договора о переговорах // Бизнес-адвокат. 2000. № 1. - С. 13.

⁹ Зокиров И.Б. Гражданское право. Учебник. -Ташкент: ТГЮИ, 2009. 1-часть. -384 с., Топилдиев В.Р. Фуқаролик ҳуқуқи. Дарслик. -Т., «Yridik adabiyotlar publish» 2022.

договора о процедуре переговоров и соответственно внести в ГК Республики Узбекистан дополнительную статью в следующей редакции:

Статья 361.1. Предварительный договор о процедуре переговоров

1. Предварительным договором о процедуре переговоров является договор, в котором стороны устанавливают порядок ведения переговоров.

2. Условия предварительного договора о переговорах являются окончательными и не подлежат дальнейшему обсуждению сторон.

3. В случае нарушения сторонами (одной из сторон) закрепленной процедуры ведения переговоров они несут ответственность в соответствии с действующим законодательством, если иное не предусмотрено договором.

Данная конструкция договора в предложенной редакции не порождает обязательства заключить основной договор, закрепляя в качестве предмета договора ведение переговоров. Стороны могут сформулировать необходимость совершения определенных действий по сбору информации, которая в дальнейшем окажет помощь при заключении основного договора, разделить обязанности по ее сбору, урегулировать и закрепить отдельные мероприятия и распределить расходы в ходе переговоров. Включение в данный договор определенных санкций, например, в виде неустойки, поможет обеспечить защиту потерпевшей стороны.

Представляется, что расширение круга норм о преддоговорных соглашениях позволило бы участникам гражданских правоотношений иметь большую свободу действий при решении вопросов, возникающих в процессе деятельности.

Анализ зарубежного законодательства, в рамках сравнительного правоведения, может послужить отправной точкой для усовершенствования института предварительного договора в гражданском праве Республики Узбекистан. Использование положительного опыта иностранных государств, применительно к конструкции предварительного договора, заключается в выявлении эффективности норм, регулирующих правоотношения на преддоговорных стадиях. Исследование норм отдельных стран позволяет говорить о более детальной разработке института преддоговорных соглашений в их правовых системах: выделение нескольких видов преддоговорных соглашений, более гибкие условия их заключения.

Представляется, что выделение в гражданском праве Республики Узбекистан подвидов предварительных договоров разрешит определенные проблемы, возникающие у сторон при намерении оформить свои отношения.

Во-первых, это позволит закрепить промежуточный результат, достигнутый в ходе переговоров.

Во-вторых, получить подтверждение серьезности намерений в отношении окончательного (основного) договора.

В-третьих, ограничить контрагента в переговорах относительно окончательного (основного) договора путем установления запрета проводить параллельные переговоры с третьими лицами.

В-четвертых, установить правила ведения дальнейших переговоров.

В-пятых, согласовать распределение расходов в случае неудачи переговоров, а также согласовать сумму, которую должна будет выплатить сторона, отказавшаяся вести дальнейшие переговоры.

Вместо заключения можно утверждать, что выше выдвинутые идеи, содержание взглядов и мнений по повышению эффективности социально-экономических реформ осуществляемых в Узбекистане, по нашему мнению будет способствовать совершенствованию правовых основ гражданского права и совершенствованию заключения предварительных договоров и их научного решения.

Список литературы:

1. Гражданский Кодекс Республики Узбекистан. Официальное издание. -Т.: Адолат, 2007. -520 с.
2. Зокиров И.Б. Гражданское право. Учебник. -Т.: ТГЮИ, 2009. 1-часть. -384 с.
3. Кох Х., Магнус У., Морепфельс В. Международное частное право и сравнительное правоведение. -М., 2001. -С. 324.
4. Очерки сравнительного права (сборник). -М., 1981.-С. 91.
5. Каримов М. Р. Роль предварительного договора в формировании договорных условий участников гражданского оборота: Дис... канд. юрид. наук. -М., 2003. -С. 23.
6. Морандьер Ж. Гражданское право Франции. -М., 1960. -С. 218 - 220.
7. Ансон В. Договорное право. -М., 1984. -С. 46 - 53.
8. Кучер А. Н. Преддоговорные соглашения в соответствии с российским законодательством и некоторыми иными правовыми системами // Хозяйство и право. 2002. № 11. -С.100.
9. Хвощинский А. В поисках договора о переговорах // Бизнес-адвокат. 2000. № 1. –С.13.
10. V.R.Topildiyev., Fuqarolik huquqi. Ўқув қўлланма -Т.:Cho'Ipom nomidagi nashriyot-matbaa ijodiy uyi, 2011. - 624 b.
11. Топилдиев В.Р. Замонавий технологияларни фуқаролик-хуқуқий фанларнинг ривожланиши ва фуқаролик хуқуқий муносабатларга таъсири // “Fuqarolik huquqiy fanlarini rivojlantirish tendensiyalari va fuqarolik qonunchiligini takomillashtirish istiqbollari” mavzusidagi Respublika ilmiy-amaliy konferensiya materiallari. –Т., 2022. 47-62 бетлар.
12. Топилдиев В.Р. Фуқаролик хуқуқи. Дарслик. –Т., «Yridik adabiyotlar publish» 2022.