

Содержание:

ВВЕДЕНИЕ

«Договор» является центральной темой гражданского права. Значимость данного понятия заключается в том, что договор – это основание возникновения гражданских прав и обязанностей, а также основной способ оформления связей участников гражданского оборота. В то же время, это одно из самых уникальных правовых средств, в рамках которого интерес каждой стороны, в принципе может быть удовлетворен лишь посредством удовлетворения другой стороны.

Мы понимаем, что в гражданском законодательстве нашей страны, являющейся демократическим государством, с активно развивающейся рыночной экономикой, договор является одним из ключевых и важнейших институтов, представляющим собой основу проявления личной инициативы, деловой активности в сфере предпринимательства, коммерческой деятельности, торгового оборота. В рыночном хозяйстве договор становится одним из основных способов регулирования экономических взаимосвязей, так как их участники по своему усмотрению определяют направления и порядок использования принадлежащего им имущества. В качестве товаропроизводителей собственники самостоятельно организуют производство и сбыт своей продукции путем заключения и исполнения договоров со своими контрагентами, тем самым, определяя характер и содержание отношений, составляющих экономический оборот.

Договор обеспечивает участников возможностью свободно согласовывать свои интересы и цели и определять необходимые действия по их достижению, а также придает результатам такого согласования общеобязательную для сторон юридическую силу, при необходимости обеспечивающую его принудительную реализацию.

Невозможность осуществления практически любой деятельности в общественной жизни, обеспечение правопорядка, верховенства права, минуя процесс достижения договоренностей (в последующем закрепляя договоренности в форме договора), не обращаясь к институту договорных обязательств.

Вышесказанное, как нам кажется, придает особую значимость и актуальность рассматриваемой темы.

На основе вышесказанного можно сделать вывод о важности выделения определенных видов договоров, имеющих место в нашей правовой системе, для того чтобы правильно ориентироваться во всей их массе. В основе деления договоров на виды могут лежать самые различные категории, избираемые в зависимости от преследуемых целей. Такое деление на отдельные виды имеет не только теоретическое, но и важное практическое значение. Оно позволяет участникам гражданского оборота достаточно легко выявлять и использовать в своей деятельности наиболее существенные свойства договоров, прибегать на практике к такому договору, который в наибольшей мере соответствует их потребностям.

Несмотря на то, что главной целью данной работы мы ставим комплексное исследование теоретических и практических аспектов классификации договоров на виды, нами будет рассмотрено и само понятие договора.

Выделенные цели мы постараемся достигнуть путем решения таких задач как: определение понятия договора, их значения и места в гражданском праве; анализ и рассмотрение основных видов договоров.

В качестве предмета данной работы выступают закрепленные в действующем законодательстве правовые нормы, направленные на выявление сущности гражданско-правового договора и его упорядочивания на виды.

Для написания настоящей работы нами были использованы следующие источники: нормативные акты РФ, научная литература, периодические издания.

Курсовая работа состоит из двух глав, где в первой главе мы постараемся разобраться с понятием договора, дать его определение, а также заключения.

Вторая глава подразделена на восемь параграфов, в каждой из которых мы рассмотрим определенные виды договоров.

Глава 1. Понятие договора

Активное применение договоров на протяжении уже нескольких тысяч лет объясняется в частности тем, что речь идет о гибкой правовой форме, в которую могут облекаться различные по характеру общественные отношения. Главное его

назначение сводится к регулированию в рамках закона поведения людей путем указания на пределы их возможного и должного поведения, а равно последствия нарушения соответствующих требований.

Договор по праву считается одним из ключевых институтов гражданского права. Его правовая природа и основные характеристики исследованы еще римскими юристами.

В российской юридической литературе определение договора также давно закреплено. Например, Мейер Д.И. писал, что «договор представляет собой соглашение воли двух или нескольких лиц, которое порождает право на чужое действие, имеющее имущественный интерес».^[1]

В настоящее время термин «договор» употребляется в гражданском праве в различных значениях. Так, Суханов Е.А.^[2] отмечает три значения рассматриваемого термина:

1. совпадающее волеизъявление (соглашение) участников договора, направленное на установление либо изменение или прекращение определенных прав и обязанностей. С этой точки зрения он является **сделкой** – юридическим фактом. Всякая дву- или многосторонняя сделка считается договором;
2. понятие договора применяется к правоотношениям, возникшим в результате заключения договора, поскольку именно в них существуют и реализуются субъективные права и обязанности сторон договора. Таким образом, договор рассматривается как **обязательство**;
3. **форма соглашения – документ**, фиксирующий права и обязанности сторон. Такое понимание договора, по мнению автора, является достаточно условным, ибо соглашение сторон может быть оформлено отнюдь не только в форме единого документа, подписанного всеми его участниками. Но в случае наличия такого документа он всегда именуется договором (а во внешнеэкономическом обороте – контрактом).

В Гражданском Кодексе РФ (п.1 ст.420) закреплено следующее определение договора - соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

В том смысле, который закреплен в Гражданском Кодексе РФ, договор представляет собой разновидность сделки и характеризуется двумя основными чертами:

1. наличие согласованных действий участников, выражающих их взаимное волеизъявление;
2. направленность волеизъявления на установление, изменение либо прекращение гражданских прав и обязанностей сторон. [3]

В этом и проявляется важнейший юридический эффект договора, характеризующийся наличием связанности его контрагентов соответствующим обязательственным правоотношением.

Договор с волевой стороны представляет собой систему волеизъявлений, которые в совокупности являются соглашением, на основании которого и возникают гражданские права и обязанности. [4]

Здесь необходимо подчеркнуть, что этот волевой акт обладает присущими ему специфическими особенностями. Он представляет собой не разрозненные волевые действия двух или более лиц, а *единое* волеизъявление, выражающее их общую волю. [5] Для того чтобы эта общая воля могла быть сформирована и закреплена в договоре, он должен быть свободен от какого-либо внешнего воздействия, а его заключение и формирование условий по общему правилу должно носить добровольный характер. В этих целях ст. 421 Гражданского Кодекса РФ закрепляет целый ряд правил, обеспечивающих **свободу договора**.

Один из известнейших ученых в сфере гражданского права, Суханов Е.А. детально раскрывает принцип свободы договора. [6] Мы не будем углубляться в этот вопрос, так как это не является темой нашего исследования. Укажем лишь то, что действие данного принципа проявляется в автономии сторон при принятии решения о необходимости заключить соглашение, самостоятельности при решении ими вопроса о выборе контрагентов, определении вида и предмета договора, выработке иных его условий. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена Гражданским Кодексом РФ, иным законом или добровольно принятым обязательством.

Интересным в содержании принципа свободы договора является то, что стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами. Они также имеют право заключить смешанный договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами.

Также отметим, что по общему правилу условия договора определяются по усмотрению сторон. Вместе с тем, содержание и порядок заключения договора должны соответствовать закону - обязательным для сторон правилам, установленным императивными нормами гражданского законодательства, действующими в момент его заключения. Если условие договора предусмотрено диспозитивной нормой, которая применяется в той мере, в которой соглашением сторон не установлено иное, стороны могут своим соглашением исключить ее применение либо установить условие, отличное от предусмотренного в ней. В случае, когда условие договора не определено сторонами или диспозитивной нормой, соответствующие условия определяются обычаями, применимыми к отношениям сторон.

Таким образом, мы понимаем, что договор представляет собой самое распространенное основание возникновения, изменения и прекращения обязательств. Практически всегда посредством договора происходит перемещение материальных благ в современном обществе. Мы можем сделать выводы о важности, многозначности, емкости рассматриваемого нами понятия. Бесспорно, что институт договора является важнейшим в гражданском праве и требует детального регулирования на законодательном уровне.

Глава 2. Виды договоров

2.1. Общие положения о классификации договоров

Проблемы, связанные с классификацией договоров, относятся к числу давних и важных проблем гражданского права. Наличие у договоров общих признаков таких как, например, совпадение воли и волеизъявления сторон, правомерность действия и других, не исключает возможности их отграничивать друг от друга, их классификации. В зависимости от преследуемых целей, в основе деления договоров на отдельные виды могут лежать самые различные категории.

Выделение договоров в отдельные группы (виды), исходя из различных оснований, облегчает для субъектов правильный выбор вида договора (позволяет им обращаться на практике к договору, в наибольшей степени соответствующему их

потребностям), обеспечивает его соответствие содержанию регулируемой деятельности, создает условия для систематизации на научной основе законодательства о договорах, упорядочивает и согласовывает нормы, закрепленные в соответствующих актах.

Для классификации договоров в гражданском праве традиционно используют дихотомию (т.е. деление надвое), с помощью которой, как отмечает Брагинский М.И., используя последовательно определенное основание, делят понятие на две группы. Одну из этих групп характеризует наличие упомянутого основания, а другую – его отсутствие.[\[7\]](#)

Однако имели место и другие концепции классификации. Так, например, Амфитеатров Г.Н. отмечал деление договоров на возникающие в области торговли, производства и сельского хозяйства,[\[8\]](#) т.е. основанием деления выступают определенные экономические признаки.

В свою очередь, Гордон М.В. предлагал использовать в качестве основания деления направленность гражданско-правовых обязательств или правовой результат договора.[\[9\]](#) Здесь речь шла об юридических признаках.

В последующие годы в цивилистической литературе активно использовались комбинированный подход, т.е. использование как экономических, так и юридических критериев.[\[10\]](#)

Однако, согласимся с упрочившемся мнением о том, что «комбинированный критерий превратился в простую сумму критериев, благодаря чему единственное основание деления заменяется неограниченным их числом».[\[11\]](#) Кроме этого, в литературе отмечают, что «в сущности, использование комбинированного критерия означает отказ от решения проблемы, поскольку, во-первых, данная теория, оперируя неконкретизированными категориями, не дает ответа что же в конце концов позволяет выделить и разграничить договорные виды, а, во-вторых, не позволяет использовать их для решения практических задач».[\[12\]](#)

Такая точка зрения, как нам кажется, целесообразна, так как практические и теоретические аспекты в гражданском праве всегда тесно взаимосвязаны. В свою очередь теоретические аспекты всегда играют важную роль в решении определенных практических задач.

В связи с вышеуказанным, нам близка позиция Брагинского М.И. и Витрянского В.В., заключающаяся в том, что правильным будет использование

многоступенчатой классификации договоров. При этом имеется в виду, что договоры, объединенные в определенные группы, на каждой последующей ступени отражают особенности предшествующих.[\[13\]](#) Таким образом, учитывая все многообразие существующих договоров, данная позиция считается самой приемлемой.

В современной юридической литературе[\[14\]](#), в зависимости от критерия классификации, выделяют следующие виды договоров:

- в зависимости от юридической направленности договора: основные и предварительные договоры;
- в зависимости от того, кто может требовать исполнения договора: договоры в пользу их участника и договоры в пользу третьих лиц;
- по своей юридической природе: консенсуальные и реальные договоры;
- в зависимости от характера распределения прав и обязанностей между участниками все договоры делятся на односторонние и взаимные (двусторонние);
- в зависимости от опосредуемого договором характера перемещения материальных благ: возмездные и безвозмездные;
- по основаниям заключения договоры делятся на свободные и обязательные;
- по способу выработки (согласования) условий различают взаимосогласованные договоры и договоры присоединения.

Здесь же заметим, что договор – это разновидность сделки, следовательно, на них распространяется и деление сделок на различные виды (срочные и без указания срока договоры, казуальные или абстрактные и т.д.). В данной работе мы подробнее рассмотрим вышеуказанные виды договоров.

Однако мы должны отметить, что в научной литературе выделяют и другие договоры. Так, Суханов Е.А. пишет, что достаточно важным является деление договоров на поименованные (в законе) и на непоименованные (неизвестные закону, но не противоречащие общим началам и смыслу гражданского законодательства). К последним применяются нормы о наиболее сходном с конкретным договором виде или типе договоров, а также правило об аналогии закона, а при невозможности этого – аналогия права.[\[15\]](#)

Очень часто встречается выделение таких видов договоров как вещные и обязательственные.[\[16\]](#) В то же время, Суханов Е.А. не поддерживает такое деление, указывая на его необоснованность. Категория вещных сделок, по его

мнению, обусловлена особенностями германского права и не является общепринятым или широко распространенным подходом, а их введения у нас не обусловлено практическими потребностями.[\[17\]](#)

В рамках данной главы также необходимо затронуть вопрос о классификации договоров на виды, закрепленной в Гражданском Кодексе РФ. В качестве критерия классификации Суханов Е.А.[\[18\]](#) определяет направленность договора на определенный результат. В связи с чем, выделяются такие типы договоров как договоры, направленные на передачу имущества в собственность либо пользование, на производство работ или на оказание услуг. Так, в системе второй части ГК РФ, посвященной отдельным видам обязательств, четко просматривается традиционная четырехчленная типизация договорных обязательств на договоры по отчуждению имущества (гл. 30-33), по передаче его в пользование (гл. 34-36), по производству работ (гл.37-38) и по оказанию услуг (гл.39-53). На этой основе выделены отдельные виды договоров, некоторые из которых разделены на подвиды.

2.2. Консенсуальные и реальные договоры.

Основным классифицирующим признаком деления договоров на консенсуальные и реальные признается момент времени, с которым законодатель связывает возникновение прав и обязанностей у сторон, которые в свою очередь, появляются с момента, когда договор считается заключенным.

Гражданский Кодекс РФ признает *консенсуальными договорами*, которые считаются заключенными с момента, когда стороны достигли между собой соглашения по всем существенным условиям и облекли его (соглашение) в установленную законом форму (п.1 ст.432 и п.1 ст.433). Примером консенсуального договора может служить договор купли-продажи, который признается заключенным в момент достижения соглашения между продавцом и покупателем. Иные действия (передача вещи, уплата денег и др.) совершаются во исполнение уже заключенной сделки.

Для заключения же *реального договора* необходима и передача имущества (п.2 ст.433 ГК РФ). Получается, что для заключения реального договора необходимо обязательное выполнение двух условий:

1. достижение взаимного соглашения между сторонами;
2. передача имущества (вещи) обязанным лицом контрагенту по договору.

В качестве примеров реального договора может выступать договор аренды, займа и др.

В рамках исследования данных видов договоров, интересным является вопрос о том, могут ли стороны по своему усмотрению изменить модель договора, например, заключить реальный договор купли-продажи. По этому поводу существует несколько мнений. Так, Брагинский М.И. считает это невозможным, так как модели договоров в законе сформулированы императивно. [\[19\]](#)

Иную точку зрения высказывает Тарасенко Ю.А., который пишет, что «исходя из принципа свободы договора, лица вправе избрать для любого договора как реальную, так и консенсуальную модель». [\[20\]](#)

Рогова Ю.А. поддерживает точку зрения Тарасенко Ю.А. и пишет, что изменение по соглашению сторон договора установленной гражданским законом конструкции договора с реальной на консенсуальную или наоборот вполне допустимо. При этом в случае, ненадлежащего исполнения или отказа одной из сторон исполнять договор контрагент лишается права судебной защиты, то есть стороны своим соглашением блокируют один из главнейших принципов гражданского права – принцип исполнения договора. Для реализации указанного принципа участникам гражданского оборота того или иного договора необходимо его соответствие законодательно закрепленной договорной конструкции, опосредующей те обязательственные отношения, возникновение которых предполагают такие участники. В свою очередь, изменение сторонами соглашения конструкции договора, установленной законом, не влечет недействительности договора, но в то же время, дезавуирует его принудительную силу. [\[21\]](#)

Нам более близка точка зрения Брагинского М.И. Несмотря на то, что для гражданского законодательства характерно большое количество диспозитивных норм, предоставление достаточно широких правомочий для субъектов договорного права, а также закрепление принципа свободы договора, если модель договора установлена императивно, то указанный принцип ограничивается.

2.3. Основные и предварительные договоры

Критерием для выделения таких видов договора как основной и предварительный служит характер юридической направленности. *Основной договор* – это договор, который непосредственно порождает права и обязанности сторон, связанные с перемещением материальных благ: передачей имущества, выполнением работ, оказанием услуг и т.д. *Предварительный договор* – это соглашение сторон о заключении основного договора в будущем.

Прежде чем приступить к характеристике данных видов договоров, нужно заметить, что именно такое деление предлагают нам Толстой Ю.К. и Сергеев А.П. [\[22\]](#)

Однако Суханов Е.А. [\[23\]](#) выделяет имущественные и организационные договоры, где определение понятия имущественного договора является тождественным определению основного договора. А предварительный договор является одной из разновидностей организационных договоров, наряду с генеральными и многосторонними договорами. Под организационными же договорами ученый понимает договоры, направленные на организацию товарообмена, т.е. на установление взаимосвязей участников будущего товарообмена (а не на сам товарообмен).

подавляющее большинство договоров являются основными (имущественными), в числе которых можно выделить договоры купли-продажи, мены, дарения, аренды и др.

Однако в условиях развития рыночной экономики значимость предварительных договоров очень возросла, особенно в сфере предпринимательской деятельности. Например, при организации долговременных взаимосвязей по систематическим поставкам крупных партий товаров на определенных субъектами предпринимательской деятельности условиях.

В Гражданском Кодексе РФ закреплено легальное определение предварительного договора (ст.429), в соответствии с которым стороны указанного договора обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором. Предварительный договор заключается в форме, установленной для основного договора, а если форма основного договора не установлена, то в письменной форме. Несоблюдение правил о форме предварительного договора влечет его ничтожность.

В связи с нормой закона определяющей форму предварительного договора, возникает вопрос, в частности в судебной практике, о том требуется ли государственная регистрация предварительного договора, по которому стороны обязуются в будущем заключить договор, подлежащий государственной регистрации. Ответ на данный вопрос дает нам Высший Арбитражный Суд РФ в Информационном письме №59 от 16.02.2001 г.[\[24\]](#) В п.14 указано, что рассматриваемый договор не подлежит государственной регистрации.

В законодательстве закреплены требования к содержанию предварительного договора. Так, п.3 и п.4 ст.429 ГК РФ устанавливает, что такой договор должен содержать условия, позволяющие установить предмет, а также условия основного договора, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение при заключении предварительного договора. В предварительном договоре указывается срок, в который стороны обязуются заключить основной договор. Если такой срок не определен, основной договор подлежит заключению в течение года с момента заключения предварительного договора. В случае уклонения одной из сторон предварительного договора от заключения основного договора, то другая сторона имеет право обращения в суд (в течение шести месяцев с момента неисполнения обязательства по заключению договора) с требованием о понуждении заключить договор. При возникновении разногласий по поводу условий основного договора, последние определяются судом.

Затрагивая вопрос о предварительных договорах, важно указать, что его необходимо отличать от соглашения о намерениях, «рамочных договоров», а также от договоров, заключенных под условием. Так, соглашения о намерении являются формой организации ведения переговоров, иначе говоря преддоговорными отношениями, носящими организационные функции и очерчивающими рамки будущего сотрудничества сторон.[\[25\]](#) Разграничение вышеуказанных понятий является на практике достаточно сложным, и может служить темой отдельного исследования.

Определение понятия «рамочного договора» закреплено в ст.429.1 ГК РФ. По мнению Гонгалов Б.М.[\[26\]](#) рамочный договор относится к числу организационных договоров. Здесь же мы видим, что Гонгалов Б.М., так же как и Суханов Е.А., является приверженцем деления договоров на имущественные и организационные. «Рамочные договоры» содержат лишь некоторые существенные условия основных договоров.

Предварительный договор отличается от договора, совершенного под условием, например, наступления определенного срока, поскольку порождает безусловную обязанность в установленный срок заключить предусмотренный им основной договор под угрозой судебного принуждения к его заключению. Последнее существенно отличает рассматриваемый договор от обычных, заключаемых по свободному усмотрению сторон. [\[27\]](#)

В рамках данного параграфа укажем, что законодательно закреплен опцион на заключение договора (ст.429.3 ГК РФ), который также надо отличать от предварительных договоров. Гонгало Б.М. его относит к организационным видам договоров. [\[28\]](#)

2.4. Договоры в пользу их участников и договоры в пользу третьих лиц

Основанием для данной классификации договоров является положение о том, кто может требовать исполнения договора. В большинстве случаев договоры заключаются в пользу их участников и право требовать исполнения таких договоров принадлежит только их участникам. В то же время, распространены договоры в пользу лиц, которые участия в их заключении не принимали, но право требовать их исполнения имеют.

Легальное определение договора в пользу третьего лица дано в ст.430 ГК РФ и гласит, что таковым признается договор, в котором стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу. Важно, что только в том случае, если третье лицо отказалось от права, предоставленного ему по договору, кредитор может воспользоваться этим правом, если это не противоречит законодательству. Ярким примером такого договора можно назвать договор банковского вклада в пользу третьего лица (ст.842 ГК РФ).

С момента выражения третьим лицом должнику намерения воспользоваться своим правом по договору стороны не могут расторгать или изменять заключенный ими договор без согласия третьего лица, если иное не предусмотрено законодательством или договором. Данное правило закреплено в целях защиты

интересов третьего лица, которое в своей хозяйственной деятельности может рассчитывать на использование того права, которое оно получило по договору, заключенному в его пользу.[\[29\]](#)

Здесь нужно отметить, что договоры в пользу третьих лиц следует отличать от договоров об исполнении третьему лицу. Последние не предоставляют третьему лицу никаких субъективных прав. Вследствие чего, третье лицо не имеет права требовать исполнения договора. Например, при заключении между магазином и гражданином договора купли-продажи подарка с вручением его имениннику последний не вправе требовать исполнения данного договора. [\[30\]](#)

2.5. Односторонние и взаимные договоры

На односторонние и взаимные договоры делятся в зависимости от характера распределения прав и обязанностей между участниками.

Односторонний договор порождает у одной стороны только права, а у другой – только обязанности. Во взаимных договорах каждая из сторон приобретает права и одновременно несет обязанности по отношению к другой стороне. [\[31\]](#)

В связи с вышесказанным, отметим, что есть разница между односторонней и двусторонней сделкой и односторонними и двусторонними (взаимными) договорами. Ведь деление на соответствующие виды сделок зависит от того, по волеизъявлению одной стороны или по взаимному волеизъявлению возникает сделка.

В силу вышесказанного, например, договор безвозмездного пользования имуществом является двухсторонней сделкой, но односторонним договором, так как одна сторона – ссудодатель наделяется по отношению к ссудополучателю правом требовать возврата переданного имущества, а ссудополучатель несет обязанность вернуть ссудодателю то же имущество. В то же время, договор аренды является двухсторонней сделкой и взаимным договором, так на законодательном уровне (гл. 34 ГК РФ) закреплены многочисленные взаимные права и обязанности сторон.

2.6. Возмездные и безвозмездные договоры

Данные договоры различаются в зависимости от опосредуемого договором характера перемещения материальных благ.

В юридической литературе[32] под возмездными понимаются договор, по которому имущественное предоставление одной стороны обуславливает встречное имущественное предоставление от другой стороны. В безвозмездном же договоре имущественное предоставление производится только одной стороной без получения встречного имущественного предоставления от другой стороны. Например, договор мены – это возмездный договор, и не может быть безвозмездным. Типичным же безвозмездным договором является дарение.

Однако в гражданском законодательстве есть договоры, которые могут быть как возмездными, так и безвозмездными. Так, например, договор хранения.

В законе установлена презумпция, согласно которой договор предполагается возмездным, если его безвозмездный характер не вытекает из предписаний закона, иных правовых актов, содержания или существа договора (п. 3 ст. 423 ГК РФ). Практическое значение данного правила является бесспорным и заключается в том, что если в договоре стороны не зафиксировали условия о встречном предоставлении, то заинтересованная сторона вправе требовать ту плату, которая обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги при сравнимых обстоятельствах (п. 3 ст. 424 ГК РФ).

Деление договоров на возмездные и безвозмездные имеет практическое значение. Законодатель исходит из той презумпции, что предприниматели должны действовать исключительно в целях получения прибыли. Из этого вытекает, что безвозмездные сделки, совершаемые предпринимателями, по общему правилу противоречат смыслу их деятельности. Вследствие этого в законе установлен запрет заключать договоры дарения в отношениях между коммерческими организациями (п.1 ст. 575 ГК РФ).

2.7. Свободные и обязательные договоры

Указанные виды договоров выделяются по основаниям заключения. В юридической литературе под свободными понимают договоры, заключение которых всецело зависит от усмотрения сторон. Обязательные договоры, в свою очередь, это договоры, заключение которых является обязательным для одной или обеих сторон.[33]

В преобладающем большинстве, договоры являются свободными. Однако в условиях развития экономического общества, большое распространение получают и обязательные договоры. Например, обязанность заключения договора может вытекать из закона. Так, в соответствии с п.2 ст. 846 ГК РФ банк обязан заключить договор банковского счета с клиентом, обратившимся с предложением открыть счет на объявленных банком для открытия счетов данного вида условиях.

Среди обязательных договоров особое место занимает публичный договор. Здесь же хотелось бы отметить, что Суханов Е.А. классифицирует договоры на публичные и договоры присоединения. [34] Правила об этих договорах, пишет автор, представляют собой, по сути, ограничения принципа договорной свободы и даже известные отступления от начал юридического равенства субъектов частного права, установленные с целью защиты интересов более слабой стороны.

Легальное определение публичного договора закреплено в ГК РФ. Так, публичным договором признается договор, заключенный лицом, осуществляющим предпринимательскую или иную приносящую доход деятельность, и устанавливающий его обязанности по продаже товаров, выполнению работ либо оказанию услуг, которые такое лицо по характеру своей деятельности должно осуществлять в отношении каждого, кто к нему обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.).

Исходя из этого определения, мы можем выделить характерные черты и особенности публичного договора, такие как:

1. в качестве одной из сторон (услугодателя) всегда выступает коммерческая организации или профессиональный предприниматель;
2. указанная коммерческая организация должна осуществлять деятельность по продаже товаров, оказанию услуг и выполнению работ;
3. данная деятельность должна осуществляться коммерческой организацией в отношении каждого, кто к ней обратится и не вправе оказывать кому-либо предпочтение (если только иное не предусмотрено законодательством, например, для ветеранов). Однако заметим, что сам предприниматель не вправе понуждать потребителя заключать соответствующий договор;
4. цена и остальные условия таких договоров должны быть одинаковыми для всех потребителей (за исключениями, предусмотренными законодательством).

[35]

Интересным положением в отношении публичного договора является норма, закрепленная в абз.2 п.3 ст.426 ГК РФ, в соответствии с которым потребитель может через суд предпринимателя к заключению такого договора или передать на рассмотрение суда разногласия по его отдельным условиям. Примечательно, что в соответствии с нормами судебной практики, при разрешении споров по искам потребителей о понуждении коммерческой организации к заключению публичного договора бремя доказывания отсутствия возможности передать потребителю товары, выполнить соответствующие работы, предоставить услуги возложено на коммерческую организацию.[\[36\]](#) В упомянутой норме ГК РФ мы видим ограничения принципа свободы договора для предпринимателя в отношении выбора контрагента и условий договора. Такая норма служит защите интересов массовых потребителей, обычно находящихся по отношению к профессиональным предпринимателям в заведомо более слабом положении.

Интересным фактом является то, что в зарубежном праве (за исключением стран бывшего СССР) такой термин как «публичный договор» отсутствует. Законодательство разных стран применяет различные термины к подобным по содержанию договорам: в ГК Квебека используется термин «договоры с участием потребителя», в гражданском законодательстве Германии – «потребительские договоры». [\[37\]](#)

Исходя из всего вышеуказанного, можно сделать вывод о важном практическом значении выделения таких договоров как свободные и обязательные (в числе, которых особое место занимают публичные договоры), особенно в условиях развития рыночной экономики.

2.8. Взаимосогласованные и договоры присоединения

Данные виды договоров выделяются в зависимости от способа их заключения. В юридической литературе указано, что при заключении взаимосогласованных договоров их условия устанавливаются всеми сторонами, участвующими в договоре. При заключении же договоров присоединения их условия устанавливаются только одной из сторон.[\[38\]](#) Другая сторона лишена возможности дополнять или изменять их и может заключить такой договор, только согласившись с этими условиями.

Законодательно закреплено, что договором присоединения признается договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом (ст.428 ГК РФ). В качестве примера договора присоединения может выступать договор перевозки, заключаемый железной дорогой с клиентами, договоры бытового подряда, договоры банковского вклада, страхования, розничной купли-продажи и др.

Если мы внимательно вчитаемся в определение договора присоединения, мы обнаруживаем наличие в данном договоре двух сторон, одна из которых является «слабой» стороной, а вторая «сильной». В связи с этим в литературе поднимается вопрос о защите интересов стороны, не принимающей участие в определении договора.[\[39\]](#) Логично, что слабая сторона нуждается в повышенной защите (отступление от принципа равенства). Свобода договора в данном случае может привести к нарушению баланса интересов участников гражданских правоотношений, так как диктует условия «сильная» сторона. Поэтому Гражданский Кодекс РФ (п.2 ст.428) предусматривает право присоединившейся (слабой) стороны требовать расторжения или изменения договора, если:

- договор хотя и не противоречит закону или иным правовым актам, но лишает сторону прав, обычно предоставляемых по договорам такого вида;
- договор исключает или ограничивает ответственность другой стороны за нарушение обязательств;
- договор содержит другие явно обременительные для стороны присоединившейся условия, которые она не приняла бы при наличии возможности участвовать в определении условий.

Вышеперечисленные правила должны применяться, если условия определены одной стороной, а другая сторона была вынуждена принять их в силу явного неравенства переговорных возможностей (организационного или экономического порядка).[\[40\]](#)

Отметим, что данные последствия практически не применяются в отношении договоров между предпринимателями, так как профессиональный предприниматель в качестве присоединившейся стороны по правилу осознает (или должен осознавать), на каких условиях он заключает договор, и уже на данной стадии может прибегнуть к квалифицированной защите своих интересов.[\[41\]](#)

Интересно, что совершенно иные правовые последствия наступают в тех случаях, когда размер ответственности для данного вида обязательств или за данное нарушение определен законом и если соглашение заключено до наступления обстоятельств, влекущих ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства (п.1 ст.400 ГК РФ). В таких случаях, как указывает судебная практика, где договор присоединения заключен гражданином и в договоре имеется соглашение об исключении или ограничении ответственности должника – коммерческой организации за нарушение обстоятельств, такое соглашения определяется как ничтожное. [\[42\]](#)

В то же время, сам способ заключения договора путем предварительного формулирования его условий в соответствующей стандартной форме оказывается на практике весьма полезным, облегчая и упрощая процедуру оформления договора. Использование таких стандартных форм применяется в массовых договорах в сфере бытового обслуживания населения, в отношении различных клиентов с банками, страховыми и транспортными организациями, которые практически всегда используют типовые бланки договорной документации (заявления об открытии банковского счета, страховые полиса и др.).[\[43\]](#)

От вышеописанных случаев нужно отличать такие ситуации, когда предложение одной из сторон использовать заранее растиражированный образец текста договора совсем не исключает согласования и переформулировку изложенных в нем условий. Такие встречаются очень часто в предпринимательском обороте, в котором, например, изготовитель продукции может предложить оптовому покупателю согласовать условия договора подставки отдельной партии товара, многие из которых уже зафиксированы им в стандартном бланке (образце договора). Этот договор к договору присоединения отношения никакого не имеет, в связи с тем, что допускает предварительное изменение любых предложенных одной из сторон условий. Исходя из вышесказанного, нужно учитывать, что не любое предложение контрагента подписать стандартный бланк договора имеет смысл рассматривать в качестве предложения заключить договор присоединения. В последнем всегда имеется в виду формальная невозможность изменения условий договора присоединившейся стороной, что и вынуждает ее присоединиться к договору только в целом, без видоизменений любого характера отдельных пунктов и условий договора. На это обращает наше внимание Суханов Е.А. [\[44\]](#)

Очень важно разграничивать договор присоединения от публичного договора, так как последний, как уже было нами отмечено, предполагает возможность его принудительного заключения по требованию потребителя, в то время как, смысл

договора присоединения заключается в предоставлении потребителю более широкой возможности добиваться его изменения или расторжения.

Мы видим всю практическую важность выделения таких видов договоров как договор присоединения. В повседневной жизни мы часто прибегаем к его использованию, и для того чтобы не потеряться в выборе норм и определении своих прав и обязанностей закрепленных в законе необходимо знать особенности этого вида договоров.

Так, в рамках данной работы мы постарались рассмотреть основные виды договоров применяемых и закрепленных в гражданском законодательстве страны. ГК РФ содержит в себе огромное количество норм, касающихся правового регулирования конкретного договора, который в свою очередь может стать темой исследования отдельной работы. Мы перед собой не ставили цель анализа отдельных видов договоров, закрепленных ГК РФ, а ограничились выделением и рассмотрением видов договоров, объединенных в большие группы. Так как нормы, регулирующие рассмотренные по группам виды договоров имеют схожее содержание, руководствуются одними и теми же принципами.

Заключение

Гражданский Кодекс РФ закрепляет большое количество норм, регулирующих очень широкий круг договоров. Для того, чтобы правильно применять эти нормы на практике, ориентироваться в многообразии договоров (к заключению некоторых из них мы прибегаем практически каждый день) необходимо их объединение в определенные виды. Практическая значимость данной темы все больше возрастает с развитием рыночной экономики. Основные из этих видов договоров, выделенные в юридической литературе, нами и рассмотрены были в данной работе.

Проводя, данное исследование заметили, что многообразие отношений регулируемых гражданским правом, влияет на классификацию договоров.

Такая темы договоров как классификация их на виды, которая на первый взгляд имеет чисто теоретическое значение, как оказалось важна и на практике, что связано с определением правового режима, применяемого к тем или иным видам договоров, действительностью и содержанием договоров, а также с моментом

возникновения договоров.

Список использованных источников

Нормативно-правовые акты

1. Граждански Кодекс РФ от 30.11.94 г.
2. Постановление Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 1.07.1996 г. №6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части I ГК РФ». //URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_11279/ (Дата обращения: 15.01.2019).

Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 16.02.2001 г. №59 «Обзор практики разрешения споров, связанных с применением ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним»» // URL: http://www.arbitr.ru/as/pract/vas_info_letter/2993/ltml. (Дата обращения:14.01.2019 г.).

Литература

Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право: общие положения. – М.: Статут, 2011.

Гордон М.В. Система договоров в советском гражданском праве // Ученые записки Харьковского юридического Института. Харьков, 1954. Вып.5

Гражданское право: Учебник / Под ред. Сергеева А.П., Толстого Ю.К. – В 3 т. – Т.1., М.: Проспект., 2005 г.

Гражданское право: Учебник / Б.М. Гонгало, О.Г. Алексеева, Р.Б. Брюхов и др.: Под ред. Б.М. Гонгало. - В 2 т. - Т.2. - 2 изд. – М.: Статут., 2007 г. – 543 с.

Иоффе О.С. Обязательственное право. М.: Юрид. Литература, 1975.

Кашанин А. Новое о квалификации гражданско-правового договора // Хозяйство и право. -2001.- №10.- С.71-75.

Кислицина, О.В. Классификация гражданско-правовых договоров // Сибирский юридический вестник. 2004 № 6. С. 34-38.

Мейер Д.И. Русское гражданское право. Серия «Классика российской цивилистики». - М., «Статус», 1997г.

Рогова Ю.В. Отдельные вопросы классификации гражданско-правовых договоров //Юридическая наука и правоохранительная практика. - 2012. - №4 (22). - С.92-94

Суханов Е.А.. Гражданское право: Учебник. В 4 т. - Т.III. -М.: Волтерс Клувер, 2006 г. - 800 с.

Чибинов Д.В. Разграничение предварительного договора и соглашения о намерениях // Юридический вестник молодых ученых. - 2015 г.- №1 - С. 73-78.

1. Мейер Д.И. Русское гражданское право. Серия «Классика российской цивилистики». - М., «Статус», 1997г., с.156. [↑](#)
2. Суханов Е.А. Гражданское право: Учебник. В 4 т. - Т.III. -М.: Волтерс Клувер, 2006 г.- С.171. [↑](#)
3. Суханов Е.А. Гражданское право: Учебник. В 4 т. - Т.III. -М.: Волтерс Клувер, 2006 г. - С.171. [↑](#)
4. Гражданское право: Учебник / Б.М. Гонгало, О.Г. Алексеева, Р.Б. Брюхов и др.: Под ред. Б.М. Гонгало. - В 2 т. - Т.2. - 2 изд. - М.: Статут., 2007 г. - С.154. [↑](#)
5. Гражданское право: Учебник / Под ред. Сергеева А.П., Толстого Ю.К. - В 3 т. - Т.I., М.: Проспект., 2005 г. - С.584. [↑](#)
6. Суханов Е.А.. Гражданское право: Учебник. В 4 т. - Т.III. -М.: Волтерс Клувер, 2006 г. - С.172. [↑](#)
7. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Общие положения. - М.: Статут, 1998. - С.308. [↑](#)
8. Кашанин А. Новое о квалификации гражданско-правового договора // Хозяйство и право. 2001. №10. С.69 [↑](#)

9. Гордон М.В. Система договоров в советском гражданском праве // Ученые записки Харьковского юридического Института. Харьков, 1954. Вып.5, С. 66 [↑](#)
10. Иоффе О.С. Обязательственное право. М.: Юрид. Литература, 1975. – С.24. [↑](#)
11. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Общие положения. – М.: Статут, 1998. – С.320. [↑](#)
12. Кашанин А. Новое о квалификации гражданско-правового договора // Хозяйство и право. -2001.- №10.- С.69 [↑](#)
13. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Общие положения. – М.: Статут, 1998. – С.320. [↑](#)
14. Гражданское право: Учебник / Под ред. Сергеева А.П., Толстого Ю.К. – В 3 т. – Т.I., М.: Проспект., 2005 г. – С.594. [↑](#)
15. Суханов Е.А.. Гражданское право: Учебник. В 4 т. - Т.III. –М.: Волтерс Клувер, 2006 г. – С. 179. [↑](#)
16. Кислицина, О.В. Классификация гражданско-правовых договоров // Сибирский юридический вестник. 2004 № 6. С.36. [↑](#)
17. Суханов Е.А.. Гражданское право: Учебник. В 4 т. - Т.III. –М.: Волтерс Клувер, 2006 г. – С. 179. [↑](#)
18. Суханов Е.А.. Гражданское право: Учебник. В 4 т. - Т.III. –М.: Волтерс Клувер, 2006 г. – С.180 [↑](#)
19. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право: общие положения. – М.: Статут, 2011. – С.315 [↑](#)

20. Рогова Ю.В. Отдельные вопросы классификации гражданско-правовых договоров //Юридическая наука и правоохранительная практика. – 2012. - №4 (22). – С.93. [↑](#)
21. Рогова Ю.В. Там же. С.93 [↑](#)
22. Гражданское право: Учебник / Под ред. Сергеева А.П., Толстого Ю.К. – В 3 т. – Т.I., М.: Проспект., 2005 г. – С.594. [↑](#)
23. Суханов Е.А.. Гражданское право: Учебник. В 4 т. - Т.III. –М.: Волтерс Клувер, 2006 г. – С.182. [↑](#)
24. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 16.02.2001 г. №59 «Обзор практики разрешения споров, связанных с применением ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним»» .// URL: http://www.arbitr.ru/as/pract/vas_info_letter/2993/ltml. (Дата обращения:14.01.2019 г.) [↑](#)
25. Чибинов Д.В. Разграничение предварительного договора и соглашения о намерениях // Юридический вестник молодых ученых. - 2015 г.- №1 - С.75 [↑](#)
26. Гражданское право: Учебник / Б.М. Гонгало, О.Г. Алексеева, Р.Б. Брюхов и др.: Под ред. Б.М. Гонгало. - В 2 т. - Т.2. - 2 изд. – М.: Статут., 2007 г. – С.158 [↑](#)
27. Суханов Е.А.. Гражданское право: Учебник. В 4 т. - Т.III. –М.: Волтерс Клувер, 2006 г. – С.183 [↑](#)
28. Гражданское право: Учебник / Б.М. Гонгало, О.Г. Алексеева, Р.Б. Брюхов и др.: Под ред. Б.М. Гонгало. - В 2 т. - Т.2. - 2 изд. – М.: Статут., 2007 г. – С.159 [↑](#)
29. Гражданское право: Учебник / Под ред. Сергеева А.П., Толстого Ю.К. – В 3 т. – Т.I., М.: Проспект., 2005 г. – С.596. [↑](#)

30. Гражданское право: Учебник / Под ред. Сергеева А.П., Толстого Ю.К. – В 3 т. – Т.1., М.: Проспект., 2005 г. – С. 597 [↑](#)
31. Гражданское право: Учебник / Под ред. Сергеева А.П., Толстого Ю.К. – В 3 т. – Т.1., М.: Проспект., 2005 г. – С. 597 [↑](#)
32. Гражданское право: Учебник / Под ред. Сергеева А.П., Толстого Ю.К. – В 3 т. – Т.1., М.: Проспект., 2005 г. – С.598 [↑](#)
33. Гражданское право: Учебник / Под ред. Сергеева А.П., Толстого Ю.К. – В 3 т. – Т.1., М.: Проспект., 2005 г. – С.598 [↑](#)
34. Суханов Е.А.. Гражданское право: Учебник. В 4 т. - Т.III. –М.: Волтерс Клувер, 2006 г. – С.184 [↑](#)
35. Суханов Е.А.. Гражданское право: Учебник. В 4 т. - Т.III. –М.: Волтерс Клувер, 2006 г. – С.185 [↑](#)
36. Постановление Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 1.07.1996 г. №6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части I ГК РФ». //URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_11279/ (Дата обращения: 15.01.2019). [↑](#)
37. Кислицина, О.В. Классификация гражданско-правовых договоров // Сибирский юридический вестник. 2004 № 6. С.38 [↑](#)
38. Гражданское право: Учебник / Под ред. Сергеева А.П., Толстого Ю.К. – В 3 т. – Т.1., М.: Проспект., 2005 г. – С.601 [↑](#)
39. Гражданское право: Учебник / Б.М. Гонгало, О.Г. Алексеева, Р.Б. Брюхов и др.: Под ред. Б.М. Гонгало. - В 2 т. - Т.2. - 2 изд. – М.: Статут., 2007 г. – С.162 [↑](#)
40. Гражданское право: Учебник / Б.М. Гонгало, О.Г. Алексеева, Р.Б. Брюхов и др.: Под ред. Б.М. Гонгало. - В 2 т. - Т.2. - 2 изд. – М.: Статут., 2007 г. – С.162 [↑](#)

41. Суханов Е.А.. Гражданское право: Учебник. В 4 т. - Т.III. -М.: Волтерс Клувер, 2006 г. - С.185 [↑](#)
42. Постановление Пленума ВС РФ и Пленума ВАС РФ от 1.07.1996 г. №6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части I ГК РФ». //URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_11279/ (Дата обращения: 15.01.2019). [↑](#)
43. Суханов Е.А.. Гражданское право: Учебник. В 4 т. - Т.III. -М.: Волтерс Клувер, 2006 г. - С.185 [↑](#)
44. Суханов Е.А.. Гражданское право: Учебник. В 4 т. - Т.III. -М.: Волтерс Клувер, 2006 г. - С.186 [↑](#)