

## **Содержание:**

# **Введение**

Договор – это правовое средство, которое помогает удовлетворить интересы обеих сторон. Из этого следует, что договор может обеспечить порядок, организованность и стабильность в экономических отношениях.

Цель работы состоит в изучении темы: «Виды договоров».

Задачи работы:

1. Изучить основные понятия;
2. Изучить содержание договора;
3. Рассмотреть виды договоров;
4. Рассмотреть заключение, изменение и расторжение договора.

## **1. Основное понятие и содержание договора**

### **1.1. Понятие договора**

Основа рыночных отношений является договор. Договор – это соглашение сторон, закрепление обязательств, которые берет на себя каждая из сторон для получения того результата, который лежит в основе сделки.

Тенденция к повышению роли договора, характерная для всего современного гражданского права, стала проявляться в последние годы во все возрастающем объеме и в современной России. Эта тенденция в первую очередь связана с признанием частной собственности и постепенным занятием ею командных высот в экономике, сужением до необходимых пределов государственного регулирования хозяйственной сферы, установлением свободы выбора контрагентов. Новый Гражданский кодекс РФ не только провозгласил «свободу договоров», но и создал необходимые гарантии для ее осуществления [21, с. 91].

Источник гражданского права и обязанностей – это договор. Из этого следует, что вторая глава Гражданского кодекса РФ основана на регулировании договоров, в том числе и сделок, норм, доверенности, которые считаются инструментами регулирования договорных отношений.

Все главы первой части Гражданского кодекса РФ имеют отношение к нормам заключения договора.

Термин «договор» употребляется в гражданском праве в различных значениях. Договор – юридический факт, который лежит в основе обязательства, само договорное обязательство, и документ, в котором закреплён факт установления обязательственного правоотношения [24, с. 115].

В данной работе раскрывается суть договора с юридической стороны, основой которой являются обязательные правоотношения.

Договор – это юридический факт, который является основанием для возникновения, изменения или прекращения обязательственного правоотношения, который является, документом, в котором закреплён факт установления, изменения или прекращения обязательства [15, с. 381].

Закон показывает, что договор – это юридический факт, который направлен на достижение правового результата. Первый раздел Гражданского кодекса РФ рассказывает о происхождении гражданских прав и обязанностей, источником которым является договор. Предмет договора – это ценные бумаги, вещи, имущественные права, недвижимость и так далее.

Во второй части Гражданского кодекса РФ раскрываются виды договорных обязательств.

В последней части Гражданского кодекса РФ говорится об общих положениях договора.

Договор – есть соглашение между кредитором и должником об установлении обязательных правоотношений. Согласно статье 420 ГК РФ «договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей».

Брагинский М. И. считает, что данное определение полностью соответствует нормам о двух – или многосторонних сделках статьи 153 и 154 ГК РФ. Так как договор является двух – или многосторонней сделкой, «ибо всякая гражданско-

правовая сделка либо устанавливает, либо изменяет, либо прекращает гражданские права и обязанности” [14, с. 169]. И, вследствие этого к договорам применяются правила о двухсторонних и многосторонних сделках, предусмотренные девятой главой ГК РФ.

Сделка может быть односторонней, а договор нет.

Поэтому договор – непременно сделка, но сделка далеко не всегда – договором. На договоры распространяются правила об условиях действительности сделок, о форме, об основаниях признания их недействительными и наступающих в подобных случаях последствиях и ряд других положений о сделках. Гражданско-правовые договоры, которые выражают согласованную волю сторон на достижение отвечающей действительному правопорядку цели, изменяют, порождают или прекращают, как правило, соответствующие имущественные правоотношения. Эти договоры – основы возникновения обязательств. Некоторые договоры наряду с обязательственными порождают такие видные правоотношения – хозяйственное ведение, правоотношения собственности, хозяйственного ведения и оперативного управления [17, с. 351].

К обязательствам, которые возникли из договора, применяются общие положения об обязательствах (статьи 307- 419 ГК РФ), если иное не предусмотрено правилами главы 27 и правилами об отдельных видах договоров, которые содержатся в Гражданском кодексе Российской Федерации [9, с. 138].

Если договор заключен между 2 сторонами, то общие положения применяются только тогда, когда это не противоречит многостороннему характеру таких типов договоров. Договор заключается между 2 или большего количества лиц, который регламентирует определенные действия и обязанности, исполнение которых обеспечивается мерами государственно-организованного принуждения.

Проанализировав данное определение, можно определить различие договора между сделкой и обязательством. Из этого следует следующее:

1. Функции и роль договора значительно шире, чем у сделки;
2. Договор – гражданско-правовое обязательство.

При заключении договора стороны знакомятся со специальными условиями. Первое условие – свобода договора. Думаю, что необходимо дать оценочную характеристику данному принципу, поскольку он является “камнем нового здания российского гражданского права”, закрепленного в качестве общего принципа в первой статье ГК РФ, а в качестве специального – в статье 421 ГК РФ. Для

понимания сущности договорного права необходимо выделить эту статью, которую предпочитают назвать одной из ключевых в главе “Понятия и условия договора”. Неслучайно законодатель поставил данную норму сразу после определения понятия договора. Именно “Свобода договора” – является основополагающим условием заключения договора.

Свобода договора основана на свободе усмотрения субъектов гражданского права, а именно – выбор партнеров по договору и условий заключения договора. Проявлением принципа свободы договора является наличие в Гражданском кодексе Российской Федерации большого числа диспозитивных норм, от которых стороны по взаимной договоренности вправе отступить.

Статья 421 ГК РФ закрепляет ряд правил, обеспечивающих свободу договора:

1. Субъекты свободны в решении вопроса, заключать или не заключать им договор. Понуждение в заключении договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор установлена законом или добровольно принятым на себя обязательством.
2. Субъекты свободны в выборе вида договора. Они вправе заключить договор как предусмотренный, так и не предусмотренный законодательством, а также смешанный договор, который содержит элементы известных видов договоров.
4. Субъекты свободны в определении условий договора, кроме случаев, когда соответствующие условия предписаны законом. Если условие установлено диспозитивной нормой, стороны вправе по взаимному согласию исключить ее применение или заменить условие другим. Диспозитивная норма применяется лишь при отсутствии такого соглашения.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что идея автономии воли, которая воплощена в кодексе, зависит от самого субъекта права. В то же время договор должен соответствовать действующим на момент его заключения обязательным для сторон правилам, которые были установлены законом и иными правовыми актами [4, с. 58]. Исходя из принципа: закон обратной силы не имеет, установлено, что если после заключения договора императивные нормы изменились, то условия ранее заключенного договора сохраняют силу, если иное прямо не предусмотрено в законе.

Условия договора

Договор – универсальное правовое средство, которое удовлетворяет интересы участников экономических отношений, основанных на заключении соглашения о взаимовыгодных действиях и их реализации.

Подводя итог вышесказанному, можно сказать, что термин “договор” – это соглашение и документ, который фиксирует это соглашение, и это возникающее обязательство. Поэтому следует определить, в каком именно из приведенных значений употребляется термин “договор” в той или иной норме Гражданского кодекса Российской Федерации [16, с. 31].

Содержание договора – условия, на которых достигнуто соглашение сторон.

Егоров Н. Д. разделяет эти условия на три группы по своему юридическому значению:

1. Существенные;
2. Обычные;
3. Случайные.

Существенные условия договора – условия, которые должны быть обязательно согласованы сторонами. Договор не заключают до тех пор, пока хотя бы одно условие является несогласованным.

Ими являются:

1. Условия о предмете договора;
2. Условия, которые необходимы для данного вида договора;
3. Условия, которые названы существенными в законе.

Со временем был утрачен один из источников определения условий договора – характер договора. Но в наше время данное условие очень важно.

Брагинский М. И. полагает, что наличие классификации условий договора – весьма спорный вопрос: “Никаких других условий, кроме существенных, в договоре и быть не может. ... Одни условия становятся существенными в силу обязательной для сторон императивной нормы, другие – того факта, что не были оспорены правила диспозитивной нормы, третьи – самого характера соответствующей модели, а четвертые – достигнутого сторонами соглашения о необходимости их включения в договор” [24, с. 201].

В результате неудачной редакторской правки, произведенной в первом пункте статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации, к существенным относятся только те условия, которые названы в законе или ином правовом акте либо как существенные, либо как необходимые для договоров данного вида. Обычные условия договора на основании законодательства вступают в силу автоматически и не нуждаются в согласовании сторон.

Соглашение по обычным условиям выражается в самом факте заключения договора данного вида. Если стороны не хотят заключить договор на обычных условиях, то они имеют право включить в договор дополнительные пункты, которые могут отменять или изменять данные условия, если они определены диспозитивной нормой.

Одно из главных условий возмездного договора – цена. В статье 423 Гражданского кодекса Российской Федерации дается определение возмездного и безвозмездного договоров [2, с. 59].

Договор, по которому сторона должна получить плату или иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей, является возмездным. Общее правило для возмездных – оплата работ, товаров, различных услуг, которая установлена договором. Стороны сами устанавливают цену или включают в договор условия, которые определяют цену работ, товаров и услуг в момент их оплаты.

Безвозмездный договор – договор, при котором одна сторона обязуется предоставить сто-либо другой стороне без получения от нее платы [36, с. 93].

В статье 424 Гражданского кодекса раскрываются обычные условия, а именно цена. Если в договоре не определена цена его исполнения, то она регулируется уполномоченными государственными органами. Если в договоре цена не предусмотрена, то договор оплачивается по той цене, которая взимается за аналогичные работы, товары или услуги.

Статья 427 Гражданского кодекса раскрывает примерные условия, которые разработаны для договоров этого вида и опубликованы в печати, если в договоре присутствует отсылка к этим примерным условиям. Если отсутствует отсылка, то примерные условия для сторон применяются в виде делового оборота. Деловой оборот в том числе относится к обычным условиям договора, если это условие не определено договором или законодательством.

Случайные условия договора – условия, которые изменяют или дополняют его обычные условия. Случайные условия включаются в текст договора по усмотрению сторон. В отличие от существенных, отсутствие случайного условия лишь в том случае влечет за собой признание данного договора незаключенным, если заинтересованная сторона докажет, что она требовала согласования данного условия [21, с. 469]. В статье 425 Гражданского кодекса РФ написано время вступления в силу договора и окончание срока его действия. Данный момент обговаривается сторонами договора и зависит от способа оформления договорных отношений.

Если две стороны одновременно подписывают договор, то дата подписания совпадает с датой его заключения.

Если одна сторона отправляет проект договора другой стороне, то договор считается заключенным тогда, когда сторона, которая разработала данный договор, получит подписанный экземпляр договора другой стороной. Так же происходит и момент заключения договора, который оформляется путем обмена телеграммами и письмами.

Общее правило гласит, что договор является обязательным только после его заключения.

Дата окончания срока действия договора самостоятельного правового значения не имеет. Окончание срока действия договора – прекращение договорных обязательств, которые прекращаются в силу закона или договора.

В остальных случаях договор признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения обязательств. Данная ситуация опирается на норму, которая включает в себя следующее: обязательство прекращается надлежащим исполнением и положению о том, что при ненадлежащем исполнении обязательства выплачивается неустойка и происходит возмещение убытков [33, с. 162].

Так как срок окончания договора не имеет самостоятельного правового значения, но подтверждается законом, то стороны договора не освобождаются от ответственности за нарушение договорных обязательств.

По закону окончание срока действия договора – это прекращение обязательств сторон по договору. Но данное положение не освобождает стороны договора от ответственности за нарушение обязанностей договора.

В статье 427 Гражданского кодекса РФ описаны примерные условия договоров, которые разработаны для договоров соответствующего вида. В статье 431 Гражданского кодекса РФ написано о толковании условий договоров судом. Перечислим существенные условия договора:

1. Предмете договора;
2. Условия, в отношении которых имеются специальные указания в законах или иных правовых актах о том, что они являются существенными или необходимыми для договоров данного вида;
3. Условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

К существенным условиям относятся не все условия договора, по которым при его заключении возникают разногласия сторон. Для этого требуется, чтобы в отношении соответствующего условия одной из сторон было прямо заявлено о необходимости достижения соглашения под угрозой отказа от заключения договора.

## **2. Виды договоров и их классификация в гражданском праве**

Существует различное количество видов договоров. Все они прописаны в Гражданском кодексе РФ. Но гражданское законодательство разрешает заключать договора, которые не предусмотрены в Гражданском кодексе РФ, но самое главное эти договора не должны противоречить основному смыслу гражданского законодательства. Поэтому решили сформировать классификацию договоров по отдельным видам.

В первую очередь договор определяется по содержанию регулируемой им деятельности. Из этого следует, что есть два типа договоров:

1. Имущественные;
2. Организационные.

Имущественные договора отвечают за регулирование деятельности лиц по поводу определенного блага.

Организационные договора создают предпосылки для пред усмотрения возможности для предпринимательской или какой-либо другой деятельности.

Каждый вид договоров характеризует в себе устойчивые существенные признаки. Рассмотрим эти признаки.

Основные виды имущественных договоров:

1. Передача имущества;
2. Выполнение работ;
3. Оказание услуг.

Данные виды имущественных договоров также подразделяются на подвиды:

1. Купля-продажа;
2. Подряд;
3. Комиссия.

Основные виды организационных договоров:

1. Учредительные договоры;
2. Договоры-соглашения;
3. Генеральные.

Данные виды организационных договоров тоже подразделяются на подвиды:

1. Возмездные и безвозмездные;
2. Основные и предварительные;
3. Односторонние и взаимные;
4. Свободные и обязательные.

Разновидность договоров играет важную роль не только в теории, но и на практике. Это помогает участникам сторон договора использовать в своей практике свойства договоров, которые наиболее ближе к их деятельности.

Так как договор является видом сделки, то и сделки делятся на различные виды.

Егоров Н. Д. производит следующее деление в отношении договоров, исключая из их числа односторонние сделки:

1. В зависимости от юридической направленности:

- основные договоры;
- предварительные договоры;

2. В зависимости от того, кто может требовать исполнения договора:

- договоры в пользу участников договора;
- договоры в пользу лиц, которые не принимают участия в заключении договора, но которые имеют право требования исполнения договора;

3. В зависимости от характера распределения прав и обязанностей между участниками:

- взаимные договоры;
- односторонние договоры;

4. В зависимости от характера перемещения материальных благ:

- возмездные договоры;
- безвозмездные договоры;

5. В зависимости от основания заключения договора:

- свободные договоры;
- обязательные договоры;
- публичные договоры;

6. В зависимости от способа заключения договора:

- взаимосогласованные договоры;
- договоры присоединения.

В том числе существуют следующие договоры:

1. Реальные;
2. Консенсуальные.

Консенсуальные договоры – договоры, которые вступили в силу с момента достижения сторонами согласия. Реальные договоры – договоры, которые заключили в момент соглашения сторон и произошла передача стороной контрагенту определённого имущества [31, с. 28].

Примером широкого понимания «имущества» применительно к характеристике договора как реального может служить «доверительное управление». Его реальный характер выражается в необходимости передать в управление предварительно различного рода объекты, включая, наряду с недвижимостью, самые разнообразные права (ст. 1013 ГК). Не случайно в свое время Голевинский В. О. полагал, что применительно к понятию «реальный договор» следует из всего многообразного значения слова выбрать не вещь, а действие. Приведенное деление не всегда достаточно устойчиво и однозначно. Так, в виде исключения одни и те же по названию договоры могут при определенных условиях оказаться в разных группах. Это означает, что под единым наименованием выступают неодинаковые договоры. Так, хранение, заем и поручение могут быть в зависимости от достигнутого сторонами соглашения как возмездным, так и безвозмездным договором, а дарение, безвозмездное пользование, хранение – как реальным, так и консенсуальным договором. Точно так же поручение – в принципе односторонний и безвозмездный договор – может в случае, указанном в статье 975 ГК РФ, оказаться двусторонним, а иногда и возмездным. Тогда, доверитель обязан не только возместить поверенному издержки и обеспечить поверенного средствами, но также выплатить в предусмотренном договором порядке и размере, вознаграждение.

Проблемы, которые связаны с классификацией договоров относятся к числу давних проблем цивилистики. Наличие у всех договоров общих признаков – совпадения воли и волеизъявления, правомерность действия, действия принципа допустимости и свободы договора – не исключает возможность их классификации. Классификация договоров помогает решать ряд важных задач. Выявление общих типичных черт договоров и различий между ними облегчает для субъектов правильный выбор вида договора, который обеспечивает его соответствие содержанию регулируемой деятельности, создает возможность на научной основе систематизировать законодательство о договорах, повышать согласованность нормативных актов.

Классификация любого понятия предполагает его разделение на несколько видов.

“Основная проблема любой классификации состоит в выборе того единственного основания, которое должно быть положено в основу деления” [33, с. 162]. Именно по этой причине в отечественной и зарубежной литературе предпринималось ранее и предпринимается сегодня достаточно большое количество попыток классификации гражданско-правовых договоров, некоторые из которых неудачны, не признаны.

## 2.1. Основные и предварительные договоры

В рыночной экономике имеет важное значение разделение договоров на предварительные и окончательные.

В окончательном договоре обговариваются права и обязанности сторон договора, которые связаны с перемещением материальных благ, а именно – выполнение работы, передача товара, оплата денег, оказание услуг. Именно такие права и обязанности возникают, которые непосредственно связаны с перемещением материальных благ.

Брагинский М. И. излагает, что «форма предварительного договора должна соответствовать требованиям, предъявляемым к основному договору. Если же такие требования законами или иными правовыми актами не установлены, предварительный договор подлежит заключению в простой письменной форме. Основной договор должен быть заключен на условиях, предусмотренных предварительным договором». Предварительный договор – это соглашение сторон о заключении окончательного договора в будущем. Из этого предварительного договора не возникает прав и обязанностей, которые связаны с перемещением материальных благ. Но это все равно договор, а любой договор направлен на изменение или прекращение каких-то прав и обязанностей, значит какие-то права и обязанности порождает и предварительный договор. Он не порождает прав и обязанностей, которые связаны с перемещением материальных благ, но порождает другие права и обязанности.

Он порождает обязанность сторон заключить договор в будущем и право каждой из сторон требовать от другой стороны заключения окончательного договора. И это соглашение – предварительный договор – имеет юридическую силу, эти права и обязанности опираются на силу государства.

Если сторона предварительного договора отказывается от заключения окончательного договора, то другая сторона имеет право подать на нее в суд с иском о понуждении к заключению договора и потребовать возмещение всех понесенных ею убытков, которые будут вызваны несвоевременным заключением основного, окончательного договора.

Предварительный договор содержит условия, которые позволяют определить условия основного договора.

Бывает, что стороны специально заключают предварительные договоры для того, чтобы получить дополнительные гарантии на тот случай, если одна из сторон окажется недобросовестным партнером. Но это не всегда соответствует всем требованиям, которые законодатель предъявляет к дополнительным договорам. Из этого следует, что привлечь партнера к ответственности и принудить его заключить основной договор не получается.

Предварительные договоры содержат в себе необходимые реквизиты и существенные условия, подписываются уполномоченными лицами и соответствуют форме, которая прописана в законодательстве для совершения основного соглашения [37, с. 56].

Если заключен предварительный договор, то другая сторона должна заключить окончательный договор. Если это не происходит, то сторона имеет право обратиться в суд для заключения договора и в том числе взыскать все понесенные убытки из-за того, что другая сторона уклонялась от заключения договора.

Для того, чтобы предварительный договор имел такое действие, нужно следующее условие: в предварительном договоре должны быть согласованы все существенные условия окончательного договора или установлен порядок их согласования. Если это присутствует в предварительном договоре, согласованы все существенные условия окончательного договора или определен порядок согласования, то предварительный договор вступает в действие и порождает юридические последствия. Кроме того, в предварительном договоре нужно установить срок для заключения окончательного договора, то есть когда должен быть заключен окончательный договор. Но условие о сроке не является существенным условием предварительного договора.

Если условие о сроке заключения окончательного договора отсутствует, то это не влечет за собой признание предварительного договора не заключенным, он считается заключенным. В этом случае, если срок заключения окончательного договора не установлен, он должен быть заключен в течение года с момента заключения предварительного договора [6, с. 3].

Предварительный договор не является протоколом о намерениях или соглашением о намерениях. В соглашении о намерениях лишь фиксируется желание сторон вступить в будущем в договорные отношения, то есть они выражают свое желание и оно фиксируется. Но никаких юридических обязательств друг перед другом стороны протокола о намерениях не несут. Они выразили свое желание заключить

договор в будущем, но никаких юридических обязательств на себя не берут. Из этого следует что ни один из участников протокола о намерениях не имеет право обращаться в суд и требовать заключение какого-либо договора.

## **2.2. Договоры в пользу их участников и договоры в пользу третьих лиц**

Договоры делятся на:

1. Договоры, которые заключаются в пользу их участников;
2. Договоры, которые заключаются в пользу третьих лиц.

Различие заключается в том, кто имеет право требовать исполнения заключенного договора.

На практике чаще используют договоры в пользу тех лиц, которые их заключают. Естественно, участники гражданского оборота вступают в договорные отношения, прежде всего в своих собственных интересах, чтобы они вправе были требовать исполнения договора. Но встречаются и допускаются гражданским законодательством такие договоры, когда они заключаются в пользу третьего лица, и это третье лицо, которое не участвовало в заключении договора, приобретает право требовать исполнения этого договора.

Говоря о договорах в пользу третьих лиц, необходимо подчеркнуть, что, во-первых, исполнение обязательств может производиться не самому кредитору, а указанному им третьему лицу, и, во-вторых, исполнение обязанностей может быть, поручено должником третьим лицам. В реальной жизни мы встречаемся с этим, например, при выполнении субподрядчиком специализированных работ в строительстве. Если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором, 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 [4, с. 60]. Это правило используется для защиты интересов третьего лица. На основании этого третье лицо имеет определённые права, которые прописаны в договоре, заключенным в его пользу. При изменении или расторжении договора, который заключил в пользу третьего лица, ставит в трудную ситуацию третье лицо, которое решило воспользоваться своими правами, законодательство не позволяет прекратить или изменить содержание договора, пока третье лицо не выразит должнику свое намерение

воспользоваться этим правом.

Это правило можно применять только в том случае, если это правило не прописано в законе или договоре.

Если третье лицо отказалось от права, которое предоставлено ему по договору, то лицо, которое заключило договор, может воспользоваться этим правом, если это не противоречит закону, договору или существу обязательства [8, с. 388].

Должник в договоре имеет право выдвигать против требования третьего лица возражения, которые он мог бы выдвинуть против кредитора. В статье 430 Гражданского кодекса РФ написано, что третье лицо в договоре может быть указано или не указано.

Договор в пользу третьего лица различается от договора об исполнении третьему лицу. В исполнении третьему лицу третье лицо не имеет субъективных прав. Из этого следует, что третье лицо не имеет право требовать исполнения договоров.

## **2.3. Возмездные и безвозмездные договоры**

Гражданско-правовые договоры делятся на:

1. Возмездные;
2. Безвозмездные.

В наше время предпочитают заключать возмездные договоры.

Возмездный договор – это такой договор, по которому имущественное предоставление одной стороны обуславливает встречное имущественное предоставление от другой стороны.

Например, купля-продажа. Продавец передает проданную вещь покупателю и вызывает тем самым встречное имущественное предоставление – тот передает ему деньги, то есть возмездный характер. Если «одна сторона должна получить плату или иное встречное возмездное предоставление за исполнение своих обязанностей» [2, с. 423]. Самая основная норма в пункте 3 статьи 423

Гражданского кодекса Российской Федерации – это норма, в которой выражена презумпция, которая заключается в том, что договор предполагается возмездным. Не имея презумпции, трудно было бы определиться в той ситуации, когда стороны

просто забыли включить условия об оплате продукции – такое у нас случается. Мы не вправе предполагать, что договор этот безвозмездный и сторона, которая выполнила работу, не имеет права предъявить свои требования о встречном предоставлении. Презумпция будет иметь большое значение в нашей судебной практике.

В практике случалось, что одна сторона исполняет свои обязанности по договору, а другая не исполняет, ссылаясь на то, что обязанности контрагентом исполнены не в полном объеме. Например, в договоре купли-продажи предусмотрена предоплата, скажем, 1 млн. рублей. Покупатель перечисляет в установленный срок 500 тыс. рублей, и затем через определенное время, когда наступает дата исполнения обязательств по передаче товаров, пропускается эта дата, и тогда покупатель заявляет требования в связи с не передачей товара, не поставкой продукции. В таких случаях нужно читать статью 328 Гражданского кодекса РФ для встречного исполнения.

А статья эта подсказывает, что если обязанности одной из сторон обусловлены встречным исполнением обязанности контрагента до даты исполнения обязанности этой стороны, то такого рода исполнение признается встречным исполнением обязательств. В таком случае, если, допустим, продавец вообще не получил предоплату, то имеет право отказаться от исполнения обязательства. Если получил предоплату не в полном объеме, то имеет право отказаться от исполнения обязательства только частично, то есть в части встречного неисполнения контрагентом. В этом и заключается та особая конструкция, когда не просто стороны выступают одновременно должником и кредитором по отношению друг к другу, но есть еще и взаимосвязь, то есть исполнение их обязательств обусловлено [12, с. 92]. Статья 328 Гражданского кодекса Российской Федерации довольно часто применяется в нашей практике.

Главное правило для возмездных договоров – оплата работ, товаров и услуг по ценам, которые были установлены договором. Стороны договора сами устанавливают цену или включают в договор условия, которые позволяют определить цену работ, товаров и услуг в момент их оплаты.

Бывают такие случаи, что цены уже предусмотрены законодательством и устанавливаются государственными органами. Государственное регулирование цен сохраняется в отношении некоторых товаров, работ и услуг. Из-за этого сложилось два положения:

1. Сфера действия государственного регулирования цен ограничивается лишь случаями, когда это прямо предусмотрено законом;
2. Если в соответствии с законом допускается государственное регулирование цены, то соответствующее условие договора не может быть определено по соглашению сторон. В этом случае работы. Товары и услуги должны оплачиваться по ценам, которые устанавливаются или регулируются уполномоченными на то государственными органами.

Разграничение возмездных и безвозмездных договоров носит легальный характер. В статье 423 Гражданского кодекса РФ прописано различие между двумя видами договоров и зависит от того, должна ли получить сторона плату или иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей или она не имеет право претендовать на это [1]. Статья 423 ГК РФ содержит презумпцию в пользу того, что заключенный сторонами договор является возмездным. Иное, то есть безвозмездность договора, должно быть предусмотрено законом, другими правовыми актами, содержанием или существом договора.

Различные виды гражданско-правовых договоров относят к себе разные правила их возмездности (безвозмездности). В отдельных нормах Гражданского кодекса Российской Федерации содержится прямое указание на возмездность договора. Например, в пункте 3 статье 685 ГК РФ предусмотрено, что договор поднайма жилого помещения – возмездный.

Возмездность или безвозмездность договора влияют в ряде случаев на основания ответственности сторон. В виде общего правила хранитель должен принять все предусмотренные договором меры для обеспечения сохранности переданной на хранение вещи. В то же время в безвозмездном договоре критерием для определения границ ответственности служит требование заботиться о принятой на хранение вещи не менее чем о своей.

В статье 572 Гражданского кодекса РФ написано, что безвозмездность – это признак договора дарения.

Безвозмездные договора – это договора, когда имущественное предоставление производится только одной стороной без получения встречного имущественного предоставления от другой стороны.

Самый распространенный безвозмездный договор – это договор дарения, когда даритель дает какое-то имущество одаряемому, а тот никакого имущественного предоставления взамен не вручает. Дарение – это безвозмездное предоставление.

Даже незначительное встречное имущественное предоставление делает договор возмездным, это уже будет не дарение, а купля-продажа.

Договоры могут быть возмездными и безвозмездными. Например, договор поручения может быть и возмездным, если поверенный получает вознаграждение за оказанные услуги, и безвозмездным, если такого вознаграждения не выплачивается. Поэтому в законе определено, что «договор предполагается возмездным, если из закона, иных правовых актов, а также существа или содержания договора не следует иное» [5, с. 275].

Безвозмездным и возмездным может быть также договор хранения (статья 886 ГК РФ). При этом его безвозмездность предполагается. Возмездность договора хранения может быть предусмотрена в договоре (статья 891 ГК РФ) либо для отдельных видов этого договора – в законе. Например, в статье 907 Гражданского кодекса РФ предусматривается возмездность договора складского хранения, а в статье 920 Гражданского кодекса Российской Федерации – хранения в ломбарде. Возмездные договора – это договоры хранения, в которых хранителем выступает организация, которая занимается этой деятельностью в качестве профессиональной.

Из-за деления договоров на возмездные и безвозмездные появляются правовые последствия. Так, удовлетворение виндикационного иска, который адресован добросовестному приобретателю, зависит от того, был ли послуживший основанием возникновения права владения договор возмездным или безвозмездным. На основании пункта 2 статьи 302 Гражданского кодекса РФ, если имущество приобрели безвозмездно от лица, которое не имело право его отчуждать, то собственник имеет право истребовать это имущество во всех случаях.

## **2.4. Свободные и обязательные договоры. Публичный договор**

Договоры делятся на:

1. Свободные;
2. Обязательные договоры.

Данные договоры различаются по основанию заключения.

Свободные договоры заключаются всецело по усмотрению сторон. Каждая из сторон решает – заключать этот договор или не заключать. Это проистекает из принципа свободы договора.

Большинство договоров – это свободные договоры. Никто не имеет право понудить другую сторону к заключению договора. Они заключаются по желанию обеих сторон, что вполне соответствует потребностям развития рыночной экономики. Но на рыночной экономике присутствуют и обязательные договоры.

Обязательные договоры – это договоры, которые обязательны хотя бы для одной из сторон. Они редко, но встречаются, хотя, может быть, и не так редко, в гражданском законодательстве. В частности, предварительный договор заключен – всё, заключение окончательного договора обязательно для сторон, они договорились об этом. Обязанность заключения договора может вытекать из самого нормативного акта. Например, в силу прямого указания закона в случаях создания юридического лица заключение договора банковского счета становится обязательным как для банковского учреждения, так и для созданного юридического лица [4, с. 106].

Некоторые договоры совершаются посредством конклюдентных действий. Конклюдентные действия (concludo - заключаю, делаю вывод) – действия лица, которое выражает его волю установить правоотношение (например, совершить сделку, заключить договор), но не в форме устного или письменного волеизъявления, а поведением, по которому можно сделать заключение о таком намерении. Путем совершения конклюдентных действий, в частности заключается публичный договор.

В статье 426 Гражданского кодекса РФ говорится о публичном договоре.

Публичный договор необходим для защиты более слабой стороны в экономике – потребитель. Вполне естественно, что когда гражданин-потребитель вступает в договорные отношения с таким монстром, как авиапредприятие, крупная торгующая фирма, то экономически стороны далеко не равны. Одно дело – экономический монстр, другое дело – гражданин. Конечно гражданин в экономическом плане более слабая сторона. И если бы он заключал договор на общих условиях, то более экономически сильная сторона всегда бы диктовала свои условия. Поэтому нужно как-то защищать интересы экономически более слабой стороны, и они защищаются с помощью публичного договора.

Признаки публичного договора:

1. Обязательный участник публичного договора – коммерческая организация;
2. Эта коммерческая организация должна осуществлять деятельность по выполнению работ, продаже товаров или оказанию услуг;
3. Эта деятельность должна осуществляться в отношении каждого, кто обратится к коммерческой организации;
4. Предмет договора – осуществление вышеуказанной деятельности.

Скажем, когда предприятие розничной торговли торгует товарами и заключает договор продажи этих товаров, это та самая деятельность – публичный договор, если товар продается гражданину-потребителю. А если, скажем, предприятие розничной торговли закупает торговое оборудование, то это будет не публичный, а обычный гражданский договор, который подчиняется общим правилам.

Итак, если все эти четыре признака в наличии, то перед нами публичный договор. И тогда к нему применяются следующие специальные правила, которых не знает обычный гражданско-правовой договор:

1. Коммерческая организация не вправе отказаться от заключения публичного договора при наличии у нее такой возможности. Это означает, что если торгующая организация имеет товар, она не может сказать, что я на завтра его приберегу, а то не хватит. Она обязана его продать.
2. При необоснованном уклонении коммерческой организации от заключения публичного договора другая сторона имеет право подать в суд и требовать заключения с ней этого договора. Поскольку это коммерческая организация, заключение с ней такого договора является обязательным. Кроме этого, другая сторона вправе потребовать всех понесенных убытков, которые были вызваны необоснованным отказом от заключения публичного договора.
3. Коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим лицом, кроме случаев, которые установлены законом.
4. Последняя особенность публичного договора – цена, а также иные условия публичного договора должны быть одинаковыми для всех потребителей, опять-таки за исключением случаев, которые предусмотрены нормативными актами.

Целый ряд льгот и преимуществ включен в публичный договор нормами Закона «О защите прав потребителей». Одна из них – возможность заявления потребителем

на случай нарушения договора контрагентом требований о возмещении причиненного этим не только имущественного, но и морального вреда. Указанная норма не требует подтверждения в специальном законодательстве. По этой причине Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации указала на то, что такое требование может быть заявлено пассажиром воздушному транспорту. При этом возражения ответчика, который сослался на то, что Воздушный кодекс права на возмещение морального вреда не предусматривает, было отвергнуто [12, с. 102].

Для разрешения споров по искам потребителей о понуждении коммерческой организации к заключению публичного договора нужно знать, выполнение соответствующей работы возложено на саму эту организацию.

При разногласии сторон по определенным условиям публичного договора потребитель может обратиться в суд, не смотря на решение коммерческой организации.

## **2.5. Взаимосогласованные договоры и договор присоединения**

Среди встречающихся на практике в современных условиях развитого гражданского оборота способов заключения договора обращают внимание на такие, при которых содержание соглашения, которое может быть достигнуто сторонами договора, формируется волей одной из них. Такие договоры называются договорами присоединения. В статье 428 Гражданского кодекса РФ написано про разновидность договоров присоединения, где в первом пункте есть определение этого договора. Договор присоединения – 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 [5, с. 214].

В статье 428 Гражданского кодекса РФ говорится о том, что любая сторона имеет право разработать стандартную форму договора и предложить контрагенту заключить этот договор, но при одном условии, что он может присоединиться к этим условиям или нет. Данная статья не рассматривает требования к коммерческой организации, которые они должны придерживаться при разработке договоров. Хотя, к отдельным видам договоров возможно разработать положение,

но лучше было бы, если в самом кодексе прописать данное положение. Но Гражданский кодекс Российской Федерации исключает случаи, когда любая коммерческая организация разработает свои стандартные формы, и потребителям останется не вырабатывать условия договора, а только присоединиться либо не присоединиться. Особенно это важно для естественных монополий. Дело в том, что к договору присоединения относятся только такие договоры, которые не могли быть заключены иначе, чем путем присоединения одной стороны к стандартным условиям, которые предложила другая сторона.

Здесь предусмотрен случай действительно уникальный, когда сам по себе договор, который квалифицируется как договор присоединения, не противоречит закону, здесь нет незаконных условий, но потребитель, который является присоединившейся стороной, вдруг устанавливает, что рядом такая же организация заключает договоры на иных условиях, и вообще обычно такой договор заключается на иных условиях, не столь обременительных для этой присоединившейся стороны. Например, есть какие-то условия, которые исключают ответственность, обычно применяемую к таким коммерческим организациям, есть возложение дополнительных обязанностей на потребителя, которые обычно не применяются в такого рода договорах. В статье 428 Гражданского кодекса РФ говорится о праве предъявлять иск в суд об изменении условий или расторжения договора без всяких для себя последствий, не смотря на принцип, а именно – сторона, по вине которой произошло расторжение договора должна возместить убытки. В этом случае этот принцип не применяется и действие его исключается.

Договоры присоединения относятся к тем договорным конструкциям, правовое регулирование которых основано не на их защите, а на настороженном отношении к ним законодателя. На основании этого существует два правила: для граждан и для предпринимателей-профессионалов. Для граждан вопрос об изменении или расторжении договора носит безусловный характер. Предприниматель-профессионал должен знать, в какие отношения он вступает, то есть он имеет право предъявить требование об изменении или расторжении договора только в том случае, если докажет, что он не знал и не мог знать о том, что в договоре есть обременительные для него условия, которые отличаются от обычно применяемых условий аналогичных договоров.

Так как условия договора присоединения определяются только одной из договаривающихся сторон, нужно как-то защищать интересы другой стороны, которая не принимает участие в определении условий договора.

Присоединившаяся к договору сторона имеет право потребовать расторжения или

изменения договора, если договор присоединения хотя и не противоречит закону и иным правовым актам. Но лишает эту сторону прав, обычно предоставляемых по договорам такого вида, исключает или ограничивает ответственность другой стороны за нарушение обязательств или содержит другие явно обременительные для присоединившейся стороны условия, которые она исходя из своих разумно понимаемых интересов не приняла бы при наличии у нее возможности участвовать в определении условий договора (статья 428 пункт 2 ГК РФ). Так, если в договоре присоединения установлена ответственность присоединившейся стороны в виде значительной по сумме штрафной неустойки и исключена какая-либо ответственность другой стороны, то присоединившаяся к договору сторона вправе потребовать исключения из договора условий о ее ответственности или установления соразмерной ответственности другой стороны. Однако, если сторона присоединилась к договору в связи с осуществлением своей предпринимательской деятельности, то предъявленное ею требование о расторжении или изменении договора не подлежит удовлетворению, если присоединившаяся к договору сторона знала или должна была знать, на каких условиях заключен договор.

Взаимосогласованные договоры и договоры присоединения различают в зависимости от способа их заключения.

Взаимосогласованные договоры – это такие договоры, когда условия договоров вырабатываются всеми сторонами этого договора, и таких договоров большинство.

«Критерием выделения договора присоединения из всех гражданско-правовых договоров служит не существо возникших из него обязательств, как это имеет место при дифференциации договорных обязательств на отдельные виды договоров, и не характер деятельности одной из сторон (публичный договор), а способ заключения договора» [36, с. 93]. Обычно все участники договора принимают участие в выработке условий договора. Но к сожалению, в наше время это практически невозможно. Представьте себе, если каждый пассажир авиакомпании будет согласовывать условия перевозки. Возможна была бы тогда массовая перевозка? Нет, невозможна. Поэтому те договоры, которые заключает авиакомпания, это договоры присоединения, то есть она выработала условия, на которых перевозит, и вы можете заключить только договор присоединения. Но поскольку другая сторона, которая не участвовала в выработке этих условий, может быть поставлена в трудное положение, к договорам присоединения применяются особые правила, которые не применяются к обычным.

## **3. Заключение, изменение и расторжение договора**

### **3.1. Общий порядок заключения договоров**

Договоры между гражданами, большинство договоров между юридическими лицами заключаются по усмотрению самих субъектов, которые хотят вступить в обязательственные отношения. Основа заключения договора – согласованные намерения и инициатива сторон.

В главе 28 Гражданского кодекса РФ говорится об основных положениях заключения договоров.

В пункте 1 статьи 434 Гражданского кодекса РФ написано, что договор можно заключить в любой форме предусмотренной для совершения сделок, при условии что законодательство не установило форму для договора. Если стороны договорились заключить договор в определенной форме, он считается заключенным после придания ему установленной формы, хотя бы законом для договоров данного вида такая форма не требовалась. [9, с. 337].

Названные условия, при которых договор считается заключенным, являлись обязательными и по ранее действовавшему законодательству (статья 58 Основ 1991 года, статья 160 ГК РФ 1964 года).

В Гражданском Кодексе Российской Федерации четко зафиксирован момент заключения договора (статья 433). Заключение договора проходит в две стадии:

1. Оферта;
2. Акцепт.

На основании этого сторона, которая делает предложение о заключении договора – оферент, в сторона, которая принимает данное предложение – акцептант. Договор считается заключенным, когда оферент получил акцепт от акцептанта.

В то же время предусмотрено, что реальные договоры заключены с момента передачи соответствующего имущества, а договоры, которые подлежат государственной регистрации, с момента регистрации договора, если иное не установлено законом. Момент заключения договора имеет важное значение,

поскольку именно с ним законодатель связывает вступление договора в силу, то есть обязательность для сторон условий заключенного договора. Оферта – предложение заключить договор [4, с. 60]. Данное предложение отвечает по следующим требованиям:

1. Оно должно быть адресовано конкретному лицу;
2. Быть достаточно определенным;
3. Должно выражать намерение сделавшего его лица, заключить договор с адресатом, которым будет принято предложение;
4. Оно должно содержать указание на существенные условия, на которых предлагается заключить договор.

Формы оферты различны:

1. Письмо;
2. Телеграмма;
3. Факс.

Оферту может разработать сторона, которая предлагает заключить договор или проект такого договора.

Направление оферты связывает лицо, которое ее отправил. Связанность фактом направления оферты означает, что лицо, которое сделало предложение заключить договор, в случае безоговорочного акцепта этого предложения его адресатом автоматически становится стороной в договорном обязательстве. Такое особое состояние связанности своим собственным предложением наступает для лица, которое направило оферту, с момента ее получения адресатом. С этого момента указанное лицо должно соизмерять свои действия с возможными юридическими последствиями, которые могут быть вызваны акцептом оферты.

Например, лицо, которое направило определенному адресату предложение о заключении договора купли-продажи имеющегося у него товара, не лишено возможности направить такое же предложение и другим потенциальным покупателям. Но в результате в случае акцепта оферты сразу несколькими покупателями может возникнуть ситуация, когда один и тот же товар явится предметом различных договоров купли-продажи. Причем покупатели по всем таким договорам приобретут право требовать от продавца передачи товара, а в случае неисполнения этой обязанности – и возмещения причиненных убытков.

Оферта может быть не получена, если ее опередит или будет получено одновременно с ней извещение о ее отзыве.

Одним из важным свойством оферты является безотзывность.

Принцип безотзывности оферты, то есть невозможности для лица отзываться свое предложение о заключении договора в период с момента получения адресатом и до истечения установленного срока для ее акцепта, сформулирован в виде презумпции (статья 436 ГК РФ). Право лица, которое направило оферту, отозвать ее (отказаться от предложения) может быть предусмотрено самой офертой. Возможность отказа от сделанного предложения может также вытекать из существа самого предложения или из обстановки, в которой оно было сделано.

Вместе с тем далеко не всякое предложение вступить в договорные отношения может быть признано офертой. В некоторых случаях такого рода предложения могут считаться лишь приглашением делать оферту. Так, рекламу и иные подобные предложения работ, товаров и услуг необходимо отличать от предложения заключить договор (оферты). Отличие состоит в том, что реклама адресована неопределенному кругу лиц и, как правило, не бывает достаточно определенной для заключения договора. Цель рекламы – показать свойства товаров, которые выгодно отличаются их от аналогичных. Однако она не преследует цели сообщения потенциальному контрагенту существенных условий будущего договора.

В первом пункте 1 статьи 437 Гражданского кодекса РФ реклама и другие предложения работ, товаров и услуг имеют классификацию в виде приглашения лицам, которые знакомятся с информацией, которая содержится в рекламе.

Публичная оферта – предложение неопределенному кругу лиц, которое включает в себя существенные условия будущего договора, а главное – в котором явно выражена воля лица, которое делает предложение, заключить договор с каждым, кто к нему обратится.

Акцепт, то есть ответ лица, которому была направлена оферта, о принятии ее условий, должен быть полным и безоговорочным [5, с. 215].

Акцепт выражается не только в письменной форме. В случае, если предложение заключить договор было выражено в форме публичной оферты, к примеру, путем помещения товара на прилавке или в витрине магазина или в торговом автомате, акцептом могут быть фактические действия покупателя по оплате товара. В

определенных ситуациях акцептом могут быть признаны и другие действия контрагента по договору.

Процесс заключения договора состоит из трех этапов:

1. Направление одной стороной оферты;
2. Рассмотрение другой стороной оферты и ее акцепт;
3. Получение акцепта стороной, направившей оферту.

Момент заключения договора – дата получения стороной, которая направила оферту, ее акцепта.

Существуют исключения из общего правила, из-за чего договор считается заключенным в момент получения стороной, которая направила оферту, ее акцепта:

1. Случаи, когда стороны оформляют свои отношения реальным договором, то есть когда для заключения договора требуется не только направление оферты и получение акцепта, но и передача имущества. В подобных ситуациях моментом заключения договора признается дата передачи имущества. При этом следует учитывать, что передача имущества – это не только его вручение соответствующему лицу, но также и сдача транспортной организации либо организации связи для доставки адресату. К передаче вещи приравнивается передача коносамента или иного товарораспорядительного документа (статья 224 ГК РФ). Все эти обстоятельства должны приниматься во внимание при определении момента заключения договора.

2. Случаи, когда заключается договор, который требует государственной регистрации, к примеру, если предмет договора – земля или иное недвижимое имущество (статья 164 ГК РФ). Такой договор считается заключенным с момента его государственной регистрации, если иное не установлено законом. Однако если одна из сторон уклоняется от государственной регистрации договора, суд вправе по требованию другой вынести решение о регистрации сделки. В этом случае сделка регистрируется по решению суда (пункт 3 статья 165 ГК РФ). В подобных ситуациях и момент заключения договора также должен определяться в соответствии с решением суда.

Договор заключают в любой форме, которая предусмотрена для совершения сделок, если законодательством не установлена определенная форма для договоров.

В отношениях между гражданами и юридическими лицами нередко применяются типовые бланки, на которых оформляется письменный договор. Эти типовые бланки позволяют более оперативно и правильно оформить письменный договор. Отступления от установленной типовыми бланками последовательности расположения внутренних реквизитов договора не влияют на действительность заключенного договора, если в этом письменном документе согласованы все его существенные условия. Так, не заполнение сторонами одной из граф типового бланка, если эта графа не касается существенного условия договора, или внесение в него каких-либо дополнений или изменений не ведут к признанию договора незаключенным или недействительным.

Типовые бланки отличаются от типовых договоров, которые утвердила Правительство РФ в случаях при рассмотрении законодательства (пункт 4 статья 426 ГК РФ). Условия таких типовых договоров обязательны для сторон и за нарушение они являются ничтожными или вносятся изменения или дополнения в договор.

К оформлению договоров в форме составления одного документа предъявляются определенные требования, которые стороны стараются соблюсти при подготовке любого договора. Обычно это относится к структуре самого документа. Любой договор состоит из:

1. Преамбула;
2. Основной часть;
3. Заключительной часть.

Преамбула – своеобразное введение в договор, которое включает:

1. Название;
2. Указание места и времени заключения договора;
3. Фиксирование факта заключения договора в соответствии с теми условиями, которые указываются в тексте договора;
4. Наименование сторон (при этом продавец, или передающая сторона, называется первой, а покупатель, или принимающая сторона – второй) [19, с. 290].

Основная часть договора состоит:

1. Специфические условия;
2. Общие условия.

Специфические условия – это условия, которые характерны для сделки, но к другим сделкам не применимы. Специфические условия:

1. Предмет договора или количество, качество, цена товара;
2. Скидки и надбавки к цене;
3. Базисные условия поставки;
4. Форма платежа;
5. Сроки поставки или исполнения обязательств;
6. Односторонний отказ от договора;
7. Маркировка, упаковка, сдача, приемка товара или переход права собственности на товар;
8. Ответственность сторон;
9. Запретительная оговорка.

Общие условия договора – предложения, которые включаются во все договоры, независимо от их содержания:

1. Арбитражная оговорка;
2. Форс-мажор.

Заключительная часть договора состоит из:

1. Юридические адреса сторон, все приложения, которые являются неотъемлемыми частями договора;
2. Подписи сторон;
3. Указание места и времени заключения договора.

Форма договора – это выражение взаимосогласованного волеизъявления сторон, которое объективно доступно для восприятия [35, с. 42]. Форма договора должна отражать соглашения сторон. Но, к сожалению, не всегда это происходит. Бывает из-за содержания договора случаются споры между сторонами. Происходит это из-за того, что текст договора определяются участниками договора, чаще не ознакомившихся с гражданским правом и не владеющих его терминами. В статье 431 Гражданского кодекса РФ сформулировано толкование договора. При толковании условий договора судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений. Буквальное значение договора в случае его неясности устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом. Таким образом, при уяснении содержания договора решающее значение придается его буквальному тексту и вытекающему из него смыслу. Это ориентирует участников гражданского оборота на необходимость

тщательной и детальной работы над текстом договора, который должен адекватно отражать действительную волю сторон, которая имеет место при заключении договора. И только в том случае, если изложенные выше правила не позволяют определить содержание договора, должна быть выяснена действительная общая воля сторон с учетом цели договора. При этом допускается привлечение к исследованию не только самого договора, но и других сопутствующих обстоятельств. К числу таких обстоятельств относятся: предшествующие договору переговоры и переписка, практика, которая установилась во взаимных отношениях сторон, обычаи делового оборота, последующее поведение сторон (часть 2 статья 431 ГК РФ).

Договор может быть заключен в письменной форме путем составления одного документа, который подписали стороны, а также путем обмена документами посредством почты, телеграфа, электронной почты, которые позволяют установить, что документ исходит от стороны по договору [34, с. 179].

Правила о заключении договора в простой письменной форме отличаются от правил, которые относятся к сделкам, которые совершаются в письменной форме. Эти сделки совершаются с помощью составления документа, который выражает содержание сделки и подписанные лица, которые совершили сделку (пункт 1 статья 160 ГК РФ).

В отношении договора в письменной форме помимо составления одного документа, подписываемого сторонами, для его заключения может быть использован и такой способ, как обмен документами с помощью почты, телеграфа, телефона или электронной почты. Независимо от того, какой вид связи используется, главное, чтобы при этом можно было достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору. В связи с этим важно отметить также, что стороны вправе использовать факсимильное воспроизведение подписи с помощью средств механического или иного копирования, а также электронно-цифровую подпись (пункт 2 статья 160 ГК РФ).

При заключении договоров между сторонами бывают разногласия по отдельным условиям.

Разногласия, которые возникли при заключении устных договоров, выявляются и урегулируются в процессе оформления соглашения.

При заключении письменных договоров разногласия оформляются следующим образом:

1. Если договор заключается путем подписания составленного документа, то сторона, не согласная с предложенными условиями, подписывает его с оговорками о наличии разногласий. Возражения и дополнения излагаются в протоколе разногласий, который вместе с подписанным экземпляром договора вручается или отсылается другой стороне.

2. Когда договор заключается путем обмена письмами, телеграммами и т. д., все содержащиеся в ответе расхождения с первоначально предложенными условиями рассматриваются в качестве разногласий. Вместе с тем внесенные дополнения к предложенным условиям признаются включенными в текст договора.

3. Спорные вопросы могут быть урегулированы путем дополнительной переписки, проведения переговоров и т. д.

4. Юридические лица и индивидуальные предприниматели могут передавать разногласия, которые возникли при заключении договора, на разрешение арбитражного суда, если такая возможность предусмотрена законодательством или соглашением сторон. Закон детально регулирует вопросы, которые связаны с рассмотрением подобного рода споров.

Одним из важных значений при заключении договоров является место и время заключения. К договорным отношениям применяется законодательство, которое действует на момент заключения на той территории, где был заключен договор. Соглашение считается состоявшимся на тот момент, когда оферент получил согласие акцептанта на заключение договора. Этот момент и является временем заключения договора.

Другое правило предусмотрено для реальных договоров, для которых необходимо не только согласие сторон, но и передача имущества. Наконец, договор, который подлежит государственной регистрации, считается заключенным с момента его регистрации, если иное не установлено законом (статья 433 ГК РФ). Если в договоре не указано место его заключения, договор признается заключенным в месте жительства гражданина или в месте нахождения юридического лица, который отправил оферту [5, с. 215].

## **3.2. Основания изменения и расторжения договора**

Гражданский кодекс РФ определяет порядок и последствия при изменении или расторжении договора (статья 452). Изменить или расторгнуть договор можно только при взаимном согласии обеих сторон. Так, стороны по договору аренды, который заключили на пять лет, могут по соглашению между собой прекратить его действие, не дожидаясь истечения пятилетнего срока. Исключения из этого правила могут быть установлены законом или договором. Если стороны не достигли соглашения о расторжении договора или о приведении его в соответствие с существенно изменившимися обстоятельствами, договор может быть расторгнут или изменен судом по требованию заинтересованной стороны при наличии предусмотренных в пунктах 2 и 4 статьи 451 Гражданского кодекса РФ условий:

1. При существенном нарушении договора другой стороной;
2. В связи с существенным изменением обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора;
3. В иных случаях, которые предусмотрены законом или договором [4, с. 62].

Случается, и такое, что интересы общества требуют изменения условий уже заключенных договоров. На этот случай рассчитано исключение из изложенного выше правила. Во вновь принятом законе может быть установлено, что его действие распространяется на отношения, которые возникли из ранее заключенных договоров имело место до введения в действие части первой Гражданского кодекса РФ [7, с. 54]. В пункте 2 Указа Президента РФ «О регулировании арендных отношений и приватизации имущества государственных и муниципальных предприятий, сданного в аренду» № 1230 от 14 октября 1992 г. обозначено, что аренды и договоры, которые заключены до введения в действие этого указа, подлежали переоформлению и сохраняли свою силу в части, не противоречащей данному Указу.

В Гражданском кодексе РФ рассмотрены способы, которые могут использовать стороны при расторжении или изменения договора между собой. Например, путем новации, предоставления взамен исполнения отступного. Однако по договорам в пользу третьего лица стороны не могут расторгнуть или изменить заключенный ими договор без согласия третьего лица с момента его согласия воспользоваться своим правом по договору. Действующие процессуальные правила (часть 2 статьи 34 ГПК и пункт 4 статьи 37 АПК) запрещают судам общей юрисдикции и арбитражным судам утверждать мировые соглашения сторон, если они нарушают права и охраняемые законом интересы третьих лиц. Хотя закон и не возбраняет сторонам изменять обязательство, которое обеспечено поручительством, однако,

коль скоро такие изменения влекут для поручителя увеличение ответственности или иные неблагоприятные последствия, и он не дал согласия на это, поручительство прекращается. Наиболее частное основание для изменения договора – соглашение, которое было достигнуто контрагентами. Например, в договорах оптовой купли-продажи и поставки оговаривается возможность изменения согласованного ассортимента товаров на случай значительного колебания покупательского спроса.

Основа изменения или расторжения договора – существенное нарушение договора одной из сторон. В такой ситуации другая сторона имеет право подать в суд для изменения или расторжения договора. Нарушение договора одной из сторон признается существенным, если оно влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что вправе была рассчитывать при заключении договора. В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается соответственно расторгнутым или измененным [4, с. 62].

Существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, – это основание для расторжения или изменения договора. Изменение обстоятельств признается существенным, если они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях.

Если суд выносит решение о расторжении договора вследствие существенно изменившихся обстоятельств, он по требованию любой из сторон должен определить последствия расторжения договора, исходя из необходимости справедливого распределения между сторонами расходов, которые понесли ими в связи с исполнением этого договора.

Если произошел односторонний отказ от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается договором или соглашением сторон, договор считается расторгнутым или измененным. Решение суда в этих случаях не требуется.

В отличие от расторжения изменение договора в связи с существенными изменениями обстоятельств допускается по решению суда при наличии одновременно тех же самых условий только в исключительных случаях, когда расторжение договора противоречит общественным интересам или понесет для

сторон ущерб, который значительно превысит затраты, которые необходимы для исполнения договора на измененных судом условиях.

При изменении договора обязательства сторон сохраняются в измененном виде. При расторжении договора обязательства сторон прекращаются [4, с. 62]. Стороны не имеют право требовать возвращения того, что было исполнено ими по обязательству до момента изменения или расторжения договора, если иное не установлено законом или соглашением сторон. Если договор был изменен или расторгнут из-за существенного нарушения его условий одной из сторон, другая сторона имеет право требовать возмещения убытков, которые были причинены изменением или расторжением договора (пункт 5 статья 453 ГК РФ).

### **3.3. Порядок изменения и расторжения договора**

Изменение и расторжение договора, так же, как и его заключение, подчиняются определенным правилам. Прежде всего, действия по изменению или расторжению договоров – это сделка. Поэтому к ним можно применять общие правила о совершении сделок и формы совершения сделок. В связи с этим при изменении и расторжении договоров можно применять и специальные правила, которые относятся к форме их совершения. В первом пункте статьи 452 Гражданского кодекса РФ прописано, что соглашение об изменении или расторжения договора можно совершить в той же форме, что и договор, но при одном условии, что законодательство не противоречит этому [5, с. 216]. Поэтому порядок заключения договоров подчиняется общим правилам.

Заключенные договоры исполняются а тех условиях, на которых было достигнуто соглашение сторон, и не должны изменяться. Это правило дает устойчивость гражданскому обороту. Оно применяется в том случае, когда после заключения договора принимается закон, который устанавливает обязанности для сторон, иные, чем те, которые действовали в момент заключения договора. В пункте 2 статьи 422 Гражданского кодекса РФ говорится об условиях заключения договоров и сохраняют силу. Поэтому участники договора уверены в стабильности условий заключенного между ими договора и происходит нормальное развитие гражданского оборота.

Нужно учитывать, что невозможно расторгнуть или изменить уже исполненный договор. Проблема состоит в том, что договор, который присвоил обязательства, прекратятся из-за их надлежащего исполнения (статья 408 ГК РФ). Из этого

следует, что невозможно расторгнуть или изменить то, чего к моменту расторжения или изменения не существует [8, с. 369].

При изменении договора и меняется содержание обязательства, которое основано на этом договоре. При этом обязательство изменяется в той части, в какой был изменен лежащий в его основе договор. Если изменение или расторжение договора произошло по взаимному соглашению сторон, то основанное на нем обязательство соответствующим образом изменяется или прекращается с момента заключения сторонами соглашения об изменении или расторжении договора. Однако другое правило может вытекать из содержания соглашения или характера изменения договора. При изменении или расторжении договора в судебном порядке основанное на нем обязательство соответственно изменяется или прекращается с момента вступления в законную силу решения суда об изменении или расторжении договора. Поскольку до изменения или расторжения договора последний мог быть в определенной части исполнен сторонами, возникает вопрос о судьбе того, что уже было исполнено до изменения или расторжения договора. По общему правилу, стороны не имеют право требовать возвращения того, что было исполнено ими по обязательству до момента изменения или расторжения договора. Так, если стороны по договору аренды пришли к соглашению о том, что со следующего месяца величина месячной арендной платы снижается на десять процентов, то арендатор не имеет право требовать с арендодателя возврата десяти процентов от тех сумм арендной платы, которые были внесены до момента изменения договора аренды. Вместе с тем другое правило может быть предусмотрено законом или соглашением сторон. Если договор был изменен или расторгнут из-за существенного нарушения его условий одной из сторон, другая сторона имеет право требовать возмещения убытков, которые были причинены изменением или расторжением договора.

## **Заключение**

В данной работе была изучена тема: «Виды договоров». Были рассмотрены следующие вопросы:

1. Основное понятие и содержание договора;
2. Виды договоров и их классификация;

### 3. Заключение, изменение и расторжение договора.

Договоры занимают центральное место в кодексе любой страны. И все же для действующего Гражданского кодекса РФ регулирование договорных отношений имеет особое значение. В конечном счете это определялось теми условиями, в которых подготавливались и принимались обе части Кодекса. Имеется в виду, что происходило в этот период, когда после многолетнего перерыва начал формироваться подлинно свободный гражданский оборот. О значении, которое придавалось в этой связи договорам, можно судить уже потому, что первая статья Гражданского кодекса РФ, которую с полным правом, как в свое время и такую же статью Гражданских Кодексов РСФСР 1922 и 1964 г.г, можно считать командной, включила в число основных начал гражданского законодательства положение, которое является исходным для всего современного договорного права страны.

## **Список использованных источников**

1. Конституция РФ. Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993г. – М.: Юридическая литература, 1993.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации с изменениями и дополнениями по состоянию на 15 августа 2004г. – СПб.: Питер, 2004. – 528 с.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации. С постатейным приложением материалов практики Конституционного Суда РФ, Верховного Суда РФ, Высшего Арбитражного Суда РФ / Д. В. Мурзин. – М.: Норма, 2003. – 1024 с.
4. Полный сборник кодексов Российской Федерации. – М.: ЗАО Славянский дом книги, 1999. – 768 с.
5. Основные кодексы и законы Российской Федерации. – СПб.: ИД Весь, 2003. – 992 с.
6. Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ / Обзор практики разрешения вопросов, связанных с заключением, изменением и расторжением договоров от 5 мая 1997г. – №14.
7. Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. – 1997. - № 2. – С.52 – 56.
8. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (постатейный). Часть вторая / А. П. Сергеев, Ю. К. Толстой. – М.: Проспект, 2003. – 1056 с.

9. Комментарий части первой Гражданского кодекса Российской Федерации для предпринимателей / М. И. Брагинский, В. В. Витрянский, В. П. Звеков. – М.: Статут, 1998. – 657 с.
10. Комментарии к Конституции Российской Федерации / В. А. Мирошникова. – М.: Юркнига, 2004. – 175 с.
11. Комментарий к Федеральному закону о международных договорах РФ / Отв. ред. В. П. Звеков, Б. И. Осминин. – М.: СПАРК, 1996. – 231 с.
12. Комментарий судебной практики. Выпуск 6 / К. Б. Ярошенко. – М.: Юридическая литература, 2000. – 192 с.
13. Конституционное право России. Сборник конституционно-правовых актов / О. Е. Кутафин. – М.: Юристъ, 2001. – 768 с.
14. Актуальные вопросы гражданского права / Под ред. М. И. Брагинского. – М.: Статут, 1998. – 464 с.
15. Большой юридический энциклопедический словарь / А. Б. Барихин. – М.: Книжный мир, 2004. – 720 с.
16. Гражданско-правовые договоры / М. Ю. Тихомиров. – М.: Юринформцентр, 2004. – 278 с.
17. Гражданское право / С. П. Гришаев. – М.: Юристъ, 2001. – 484 с.
18. Гражданское право Древнего Рима / С. А. Муромцев. – М.: Статут, 2003. – 684 с.
19. Гражданское право с образцами договоров / В. В. Пиляева – М.: Инфра, 2001. – 366 с.
20. Гражданское право: Учебник. Часть вторая / Под ред. А. Г. Калпина. – М.: Юристъ, 2002. – 542 с.
21. Гражданское право: Учебник. Часть первая / Под ред. А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого. – М.: Проспект, 1998. – 632 с.
22. Гражданское право. Часть первая / Под ред. А. Г. Калпина, А. И. Масляева. – М.: Юристъ, 1997. – 472 с.
23. Гражданское право. Часть первая в вопросах и ответах / С. П. Гришаев. – М.: Юристъ, 2004. – 141 с.
24. Договорное право. Книга первая: Общие положения / М. И. Брагинский, В. В. Витрянский. – М.: Статут, 1999. – 848 с.
25. Избранные труды по римскому и гражданскому праву / С. А. Муромцев. – М.: ЮрИнфоР, 2004. – 768 с.
26. История римского права / И. А. Покровский. – М.: Статут, 1999. – 423 с.
27. Курс гражданского права: Введение. Общая часть. Особенная часть / Г. И. Шершеневич. – СПб.: , 2001. – 341 с.
28. Римское право. Изд. 7-е, стереотипное / И. Б. Новицкий. – М.: Теис, 2000. – 248 с.
29. Римское частное право / Д. В. Дождев. – М.: Норма, 2000. – 765 с.

29. Сборник договоров / А. Н. Долженко, А. М. Кожевников. – М.: Проспект, 2000. – 560 с.
30. Сборник типовых договоров с комментариями / Д. Р. Беседин. – М.: Главбух, 2004. – 304 с.
31. Сделки и договоры. Обзор судебной практики к главам 9, 27, 28, 29 Гражданского кодекса РФ / А. В. Коновалов. – М.: Юридический центр Пресс, 2004. – 524 с.
32. Система договоров в гражданском праве / Ю. В. Романцев. – М.: Юристъ, 2004. – 496 с.
33. Юридические документы в гражданско-правовых отношениях / М. Ю. Тихомиров, О. М. Оглобина. – М.: Юринформцентр, 2003. – 832 с.
34. Андреева Л. В. Форма договора и последствия ее несоблюдения // Российская юстиция. – 1999. – №2. – С. 40 – 45.
35. Витрянский В. В. Новые типы гражданско-правовых договоров // Закон. – 1996. – №6. – С. 91 – 96.
36. Камагина Е. В. Юридическая разминка перед заключением договора // Директор – инфо. – 2003. – №38. – С. 56.