

Содержание:

Введение

Договор — один из важнейших инструментов бизнеса, эффективный регулятор коммерческих связей. Он позволяет упорядочивать взаимоотношения между сторонами, наделяя их правами и обязанностями по отношению друг к другу. Внимание к договорной деятельности любой организации обусловлено тем, что подписание соглашения без учета всех нюансов чревато для бизнеса серьезными рисками. Такая работа требует юридической грамотности, педантичности, детальной разработки и точности оформления.

В действующем гражданском законодательстве понятие договор определяется как соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Непременным условием его возникновения является взаимно согласованное волеизъявление сторон.

Он относится к разряду юридических актов, инициирующих появление, изменение или прекращение прав, или обязанностей сторон. Помимо этого, данный документ регулирует поведение сторон в соответствии с законом.

Договор — один из важнейших документов деятельности любого учреждения. Вне зависимости от того, вступает ли компания в хозяйственные отношения с поставщиками, транспортными компаниями, страховыми организациями, банками, заказчиками или клиентами, у нее возникает необходимость юридически регулировать эти связи, защищать свои права и рассчитывать на исполнение партнерами их обязательств.

Гражданский кодекс РФ регламентирует порядок заключения договора и предусматривает для него две формы: письменную и устную. Существуют виды договоренностей, для которых обязательная письменная форма. Без нее соглашение не будет обладать юридической силой. В других случаях достаточно наличия у сторон намерения совершить сделку и согласия с ее условиями. Подтверждением намерения в данном случае служат письменные и вещественные доказательства.

Целью данной работы является виды договоров. Для достижения данной цели поставлены следующие **задачи**:

1. изучить понятие договора;
2. рассмотреть значение и содержание договора;
3. определить классификацию договоров;
4. рассмотреть товарный знак и фирменное наименование;
5. обозначить новые виды договоров в Гражданском кодексе.

Курсовая работа состоит из введения, двух глав, заключения и списка использованной литературы.

Глава 1. Понятие, сущность и значение договора

Понятие договора

Договор -это соглашение между двумя или более сторонами об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей (пункт 1 статьи 420 ГК РФ). То есть договор является юридическим фактом, являясь сделкой, в которой участвуют две или более сторон. Термин " сделка "шире термина" договор", поскольку сделка может быть односторонней.

Договор является наиболее распространенным в гражданском обороте. Применяются все правила, касающиеся сделок, обязательств и договоров. Так, из правил о сделках на договоры распространяются правила о форме сделки, об условиях действительности и недействительности сделок, о последствиях признания сделок недействительными. Понятие "соглашение" используется для наименования документа, подтверждающего достижение сторонами соглашения.

Договор используется не только в сфере гражданского оборота, но и в сфере трудовых отношений, экономики, политики, международных отношений, социальных

Принципы заключения договора:

- 1) стороны свободны в заключении договора;

2) стороны могут заключать договоры как предусмотренные, так и не предусмотренные нормативными актами;

3) стороны вправе заключать смешанные договоры, т.е. с элементами разных договоров. При этом в соответствующих частях применяются правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанных договорах.

Соотношение договора и закона. При наличии императивной нормы договор должен соответствовать ее положениям.

Стороны соблюдают положения временных правил, если договором между ними не предусмотрено иное (т. е. договор можно изменить правилами диспозитивных норм).

В случае вступления в силу, устанавливает иные правила, чем те, которые действовали ранее, условия договора остаются в силе, за исключением случаев, когда законом предусмотрено, что они применяются к отношениям, вытекающим из ранее заключенных договоров.

Содержание договора — совокупность его условий, на которых достигнуто соглашение сторон. К этим условиям относятся: предмет, объект, цену договора, срок и место, ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение договора. Условия могут быть определены сторонами, законом (статья 421 Гражданского кодекса) или деловой практикой (статья 309 ГК РФ).

Стороны следуют положениям диспозитивных норм, если договором между ними не предусмотрено иное (т.е. договором можно изменить правила диспозитивных норм).

Если принят закон, устанавливающий иные правила, чем те, которые действовали ранее, — условия договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров.

Выделяют следующие виды условий договора:

1) существенные — условия, по которым сторонам необходимо достичь соглашения (в противном случае договор будет считаться недействительным — ст. 432 ГК РФ);

2) обычные — условия, не требующие согласования сторон;

3) случайные — условия, не характерные для договора данного вида.

Существенные условия:

- о предмете договора (предметом договора является то, на что направлен договор);
- названные в законе;
- по которым должно быть достигнуто соглашение сторон по заявлению одной из них.

Для каждого вида договора установлено свое сочетание существенных условий. Например, в договоре подряда к таким условиям относят предмет, цену договора и срок выполнения работы (ст. 708 ГК РФ).

Сделки договором признается соглашение двух или более сторон, направленное на установление гражданских прав и обязанностей или их изменение и прекращение (ст. 420 Гражданского кодекса РФ). Отсюда следует, что участниками договора могут быть только субъекты гражданского права, наделенные дееспособностью и выражающие свою волю, а договор предполагает свободу и самостоятельность его сторон. Где такая свобода не является договором, однако, его эффективность резко снижается. Широкое применение и возможности контракта обусловлены тем, что как правовая форма он соответствует характеру регулируемых гражданским правом имущественных отношений рынка, когда необходимы самостоятельность и инициатива участников экономического оборота и, следовательно, определенная свобода (диспозитивность) правового регулирования. Эти фундаментальные принципы договорного права в рыночной экономике закреплены в статье 421 ГК "Свобода договора".

Юридические преимущества договорных отношений проявляются в ее универсальности, простоте и гибкости. Договор может быть заключен в любой форме, и между отсутствующей партнеров (путем переписки) или через представителя. Первоначальные условия договора могут быть в дальнейшем изменены и дополнены сторонами, их права могут быть установлены в интересах третьих лиц, которые договор не был задействован, то или уступлены третьей стороне. Все это делает договор незаменимым инструментом рынка. Функции гражданско-правового договора, описанные в литературе с известными различиями, однако большинство авторов отмечают следующие основные задачи (функции) договора.

Во-первых, контракт является формой установления деловых связей между участниками экономического оборота и основанием их взаимных обязательств и

прав. Договор наполняет эти связи конкретным содержанием, должен обеспечивать их практическую реализацию и ответственность за выполнение обязательств.

Во-вторых, договор позволяет его участникам определить и согласовать их взаимные права и обязанности с учетом как потребностей рынка, так и индивидуальных запросов, и возможностей каждого из контрагентов. Эта особенность договора особенно важна, поскольку он обеспечивает контракт на оказание услуг для удовлетворения государственных потребностей и требований. Осуществление этой функции договора предполагает наличие свободы (диспозитивности) в законодательной регламентации условий контракта и предоставление его участникам права определять условия договора в рамках общих предписаний закона.

В-третьих, заключение договора создает для сторон важные правовые гарантии. Это выражается в том, что договор подлежит исполнению (ст. 425 ГК), одностороннее изменение его условий допускается только в определенных случаях и только по решению суда (ст. 450 ГК), а нарушение договорных обязательств влечет за собой обязанность возмещения причиненного ущерба (статьи 15, 393 ГК).

Стороны могут предусмотреть в контракте и другие правовые средства обеспечения его исполнения: условие о неустойке, поручительство, гарантию и др. Залогового механизма договор имущественной ответственности дополняется правом расторгнуть договор при существенном нарушении контрагентом (ст. 450 Гражданского кодекса).

Договор применяется не только в сфере имущественных отношений, основанных на использовании товарно-денежных категорий (такие контракты именуются товарными), но также для регламентации организационных отношений, когда договор направлен преимущественно на формирование последующих имущественных связей участников договора или их нижестоящих структур и определение основных условий таких связей (так называемые организационные или рамочные договоры).

Договор должен соответствовать правовым нормам, действующим на момент его заключения. Последующие изменения законодательства влияют на условия состоявшегося контракта только в том случае, когда законом предусмотрено, что он распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров (статья 422 Гражданского кодекса). Такие случаи придания правовым нормам

обратной силы в законодательстве крайне редки.

ГК заметно расширил перечень регулируемых договоров по сравнению с предыдущим законодательством. Субъекты гражданского права могут входить как предусмотренный, так и не предусмотренные законодательством договоры. Возможны соглашения, содержащие элементы контрактов разного рода, так называемые смешанные контракты, и они получили в современных условиях видимого распределения.

Наконец, и это наиболее важное проявление свободы договора, стороны вправе определять условия заключаемого договора по собственному усмотрению с учетом, естественно, реального состояния рынка и своих хозяйственных и финансовых потребностей и возможностей. Стороны определяют также порядок заключения договора: самостоятельно, через представителя, на конкурсной основе и т.д.

Значение и содержание договора

Договор в его первом значении - основания возникновения прав и обязанностей - составляет ступень в классификации юридических фактов. Соответственно он должен отвечать основополагающим признакам этих последних (имеется в виду способность порождать права и обязанности). С этой точки зрения договор может быть поставлен в один ряд с односторонними сделками, с деликтами, административными актами, юридическими поступками и др.

Нельзя не учитывать также, что договор, рассматриваемый в качестве отдельного вида гражданско-правовых сделок (как юридический факт, порождающий обязательственное правоотношение), представляет собой лишь один из аспектов понятия "договор".

В юридической литературе обычно выделяются и два других аспекта понятия "договор", имея в виду употребление этого термина не только в доктрине, но и в законодательстве, а именно понятием "договор" обозначается и само обязательственное правоотношение (например, договор купли-продажи, договор аренды, договор подряда и т.п.), и форма его существования (например, договор продажи недвижимости должен быть заключен в форме единого документа за подписью продавца и покупателя).

Таким образом, за понятием "договор" стоит многоаспектная гражданско-правовая категория, имеющая три значения: договор как отдельный вид сделок, порождающих обязательственно-правовое отношение ("договор-сделка"); договор как само обязательственное правоотношение ("договор-правоотношение") и, наконец, договор как форма существования соответствующего правоотношения ("договор-документ").

Применительно к двум другим аспектам договора ("договор-правоотношение" и "договор-документ") законодатель учитывает специфику договора и, соответственно, строит правовое регулирование, ограничиваясь субсидиарным применением общих положений об обязательствах и о форме сделки к договорным правоотношениям. Как известно, в ГК РФ предусмотрено, что к обязательствам, возникшим из договора, применяются положения об обязательствах (ст. ст. 307-419 ГК РФ), если иное не предусмотрено правилами гл. 27 ГК РФ и правилами об отдельных видах договоров, содержащихся в ГК РФ. Имеются в ГК РФ и специальные правила о форме договора, а общие положения о форме сделки содержат норму о том, что двусторонние (многосторонние) сделки могут совершаться способами, установленными п. п. 2 и 3 ст. 434 ГК РФ. Думается, что и договор в своем значении сделки заслуживает не меньшего внимания законодателя и требует специального правового регулирования.

Договор - суть частный случай сделки (действия), т.е. юридический факт - действие (соглашение), направленное на достижение определенных юридических последствий, в частности на возникновение, изменение или прекращение каких-либо (в том числе и обязательственных) гражданских правоотношений (ст. ст. 153, 154 и 420 ГК РФ). Обязательство - лишь одно из многих возможных юридических последствий, на достижение которых могут направляться договоры (п. 2 ст. 1 ГК РФ, который говорит о возможности договорного определения прав и обязанностей, не уточняя при этом, каких именно - только ли обязательственных или также и других).

Договор лишь один из многих возможных юридических фактов, которые могут служить основаниями возникновения обязательств, возможно, это практически самый распространенный или самый естественный юридический факт, и оттого он поставлен в перечне оснований возникновения обязательств (п. 2 ст. 307 ГК РФ) на первое место. Лучше всего этот факт отражается в широко известном и распространенном разделении обязательств по основаниям своего возникновения на договорные и внедоговорные. Следовательно, "не всякое обязательство есть договорное обязательство".

Различие обязательств и договоров, логически и содержательно чрезвычайно существенное, принципиальное, становится особенно ярко видно в институтах, допускающих несовпадение в одном лице участника (контрагента или стороны) договора с участником (субъектом) правоотношения. Такой феномен наблюдается, в частности, при осуществлении представительства. Как известно, сущность представительства как процесса деятельности представителя заключается в совершении им сделок, в том числе заключении договоров, от имени другого лица (представляемого), что означает возникновение, изменение или прекращение соответствующих правоотношений (прав и обязанностей), в том числе обязательственных, с участием этого последнего (представляемого) (п. 1 ст. 182 ГК РФ).

Участником договора (контрагентом) выступает одно лицо (представитель), а участником (субъектом) правоотношений (в том числе кредитором или должником) становится другое лицо (представляемый).

Таким образом, слово "договор" было бы целесообразно употреблять для обозначения трех следующих значений:

- 1) юридический факт-действие - основание возникновения прав и обязанностей;
- 2) объективный юридический эффект такого действия - система правил поведения участников действия, источника индивидуально-правового регулирования отношений между ними (признание подобного значения за терминами "сделка" и "договор" поможет разъяснить смысл многих устойчивых юридических выражений и словосочетаний, в частности таких, как условия договора, подписание договора, оформление договора);
- 3) внешняя форма выражения этих правил (обычно - документ). Для обозначения же юридического результата в виде системы субъективных прав и юридических обязанностей, predeterminedенных содержанием нормативного и индивидуального (договорного) регулирования, вполне достаточно термина "гражданские правоотношения", в том числе "обязательственные правоотношения" или "обязательства".

Условия, на которых достигнуто соглашение сторон, составляют содержание договора. По своему юридическому значению все условия делятся на: существенные, обычные и случайные.

Существенными признаются условия, которые необходимы и достаточны для заключения договора. Для того чтобы договор считался заключенным, необходимо согласовать все его существенные условия.

Существенные условия (п.1 ст.432 ГК):

- предмет договора (например, условие о предмете в договоре купли-продажи);
- условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида (например, условие о цене в договоре купли-продажи недвижимости; договор страхования невозможен без определения страхового случая);
- условия, которые необходимо согласовать по требованию одной из сторон.

Обычные условия не нуждаются в согласовании сторон. Они предусмотрены в соответствующих нормативных актах и вступают в действие в момент заключения договора. Предполагается, что если стороны заключили договор, то тем самым они согласились и с теми условиями, которые содержатся в законодательстве об этом договоре. Например, при заключении договора аренды автоматически вступает в действие условие, предусмотренное ст.211 ГК, в соответствии с которым риск случайной гибели имущества несет его собственник. Если стороны не желают заключать договор на обычных условиях, они могут включить в содержание договора пункты, отменяющие и ли изменяющие обычные условия, если последние определены диспозитивной нормой. Случайными называются такие условия, которые изменяют либо дополняют обычные условия. Они включаются по усмотрению сторон (так, применительно к последнему примеру стороны могут договориться, что риск случайной гибели имущества будет нести арендатор, а не арендодатель).

Содержание договора может определяться типовыми договорами. Типовые договоры утверждаются в порядке, предусмотренном законом, компетентными государственными органами. Так, в п.4 ст.426 ГК говорится о праве Правительства РФ издавать законы, обязательные для сторон при заключении и исполнении публичных договоров (типовые договоры, приложения и т.п.).

Правительство РФ может делегировать это свое право министерствам, ведомствам или поручать им разработку таких договоров.

Типовые договоры носят обязательный характер для участников. В связи с этим условия конкретных договоров, заключенных на основании типовых, не должны противоречить последним.

Содержание договора может определяться и примерным договором. В отличие от типового, он не является обязательным для сторон, а носит рекомендательный характер. Использование примерных договоров тоже предусмотрено ГК. (ст.427).

Глава 2. Виды договор в гражданском праве РФ

2.1. Классификация договоров

В Гражданском Кодексе предусмотрено множество видов договоров. Однако перечень приведенных в ГК договоров не является исчерпывающим, потому как гражданское законодательство предусматривает возможность заключения таких видов договоров, которые хотя прямо и не предусмотрены гражданским законодательством, но не противоречат общим началам и смыслу гражданского законодательства. Чтобы ориентироваться во всем этом море разнохарактерных договоров, принята классификация договоров по отдельным видам.

Окончательный (основной) договор непосредственно порождает права и обязанности сторон, связанные с перемещением материальных благ, как то: передать товар, выполнить работу, оказать услуги, оплатить деньги и т.д. Именно такие права и обязанности возникают, которые непосредственно связаны с перемещением материальных благ.

С введением Закона подверглось коррекции положение об условиях предварительного договора. Действующий кодекс, в п. 3 ст. 429, относит к существенным в частности те условия, что позволяют установить предмет договора. По мнению экспертов в этом случае оформление предварительного договора оказывается бесполезным. Поскольку необходимость в нем оправдана лишь при невозможности согласования сторонами основного договора всех существенных условий.

Согласно статье 429 ГК РФ по предварительному договору стороны обязуются заключить в будущем другой договор (основной) о передаче имущества, оказании услуг, выполнении работ. Условия основного договора подробно описываются в

предварительном договоре. Указывается срок, до которого стороны должны заключить основной договор, или, если срок не указан, это должно быть сделано в течение года с момента заключения предварительного договора.

Предварительные договоры имеют не самую лучшую репутацию с тех самых пор, когда их стали использовать в мошеннических схемах при долевом строительстве и вообще, при продаже недвижимости. Например, в случае, когда интересный вариант с квартирой «уходит», а покупатель не успевает получить кредит из банка. Тогда продавец может предложить заключить предварительный договор с обещанием продать именно эту квартиру именно этому покупателю.

Иллюзия законности приобретения жилья возникает из-за того, что предварительный договор содержит в себе все существенные условия основного договора, в частности, подробное описание конкретного объекта недвижимости. Более того, по такому предварительному договору с покупателя могут еще и взять задаток, хотя таких прав у продавца в этом случае нет, ведь он не продает квартиру, а только обещает это сделать в будущем.

Предварительный договор всего лишь дает возможность потребовать от другой стороны заключить основной договор на оговоренных условиях, или же, если она уклоняется от его заключения, то понудить ее к этому через суд. Причем, обратиться к обязанной стороне или в суд можно только в пределах срока действия предварительного договора. А если, к примеру, указанное в предварительном договоре имущество уже продано, то в судебные разбирательства вовлекаются еще и добросовестные приобретатели, которые и не подозревали об обещании продавца.

Практическую ценность предварительные договоры имеют только для добросовестных партнеров, которые действительно хотят зафиксировать сложившиеся обязательства на данном этапе и намерены их выполнить. Можно сказать - это нечто вроде купеческого рукопожатия. Если же контрагент заключать основной договор на уже согласованных условиях не желает, то противостояние с ним может вылиться в настоящую судебную войну, что, конечно, никак не способствует дальнейшему плодотворному сотрудничеству.

Односторонний договор предполагает, что у одной стороны возникают только права, а у другой — только обязанности. Например, договор займа заключен. Тот, кто дал займы, у него возникает право требовать возврата денежной суммы и никаких обязанностей он не несет. А на том, кто взял займы, лежит обязанность

вернуть в установленный срок взятую займы денежную сумму, и никаких прав по отношению к заимодавцу он не приобретает. Эти договоры редко, но встречаются. Большинство же договоров носят взаимный характер, когда у каждой из сторон есть не только права, но и обязанности. Возьмем договор купли-продажи. Когда он заключен, у продавца появляется право требовать от покупателя уплаты покупной цены, а на продавце лежит обязанность передать в собственность покупателя проданную вещь. Так же, как у покупателя есть право требовать от продавца передачи ему проданной вещи, но на нем лежит обязанность уплатить покупную цену.

Далее, все договоры делятся на договоры, заключаемые в пользу их участников, и договоры, заключаемые в пользу третьих лиц. Различаются они в зависимости от того, кто может требовать исполнения заключенного договора. Большинство договоров, которые встречаются на практике, это 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. Например, когда арендатор заключает договор страхования арендованного имущества в пользу арендодателя от несчастного случая, и если этот несчастный случай наступил, то право требовать выплаты страхового возмещения принадлежит не тому, кто заключил договор страхования, а тому, в чью пользу он заключен, не арендатор вправе требовать выплаты страховки, а арендодатель, который не участвовал в заключении договора страхования арендованного имущества. Это договор в пользу третьего лица. Договор в пользу третьего лица характеризуется тем, что это третье лицо, если договор заключен в его пользу, приобретает право требовать исполнения договора.

Различают возмездные и безвозмездные договоры. Различаются они в зависимости от характера перемещения материальных благ.

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. Имейте

в виду, что большинство договоров в силу действующего закона стоимости, отношений товарно-денежного характера носит возмездный характер. Но гражданское законодательство предусматривает возможность заключения безвозмездных договоров.

К безвозмездным договорам относятся такие договора, когда имущественное предоставление производится только одной стороной без получения встречного имущественного предоставления от другой стороны. Наиболее 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.

Все договоры делятся на свободные и обязательные договоры и 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 может понудить другую сторону к заключению договора.

Обязательные договоры — это такие договоры, которые являются обязательными 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 является обязательным для сторон, они договорились об этом.

Эта классификация договоров основана на обязанности лица, предложившего оферту неопределенному кругу лиц, заключить договор с любым, кто к нему обратится, не оказывая никому предпочтения (статья 426 ГК РФ). Под такой громоздкой формулировкой скрываются очень простые сделки, которые каждый из нас постоянно заключает в своей жизни: покупка чего-то в розницу, поездка на общественном транспорте, бытовое обслуживание, услуги связи и прочее. Такой же публичный договор представляет собой и Пользовательское соглашение на нашем портале – мы предоставляем возможность работы в сервисах Регберри на равных условиях всем желающим это сделать.

Суть публичного договора в том, что сторона, предлагающая товары или услуги, не может делать это на разных условиях для потребителей одной категории.

Например, если цена хлебного батона в магазине указана как 25 рублей, то продавец не может с одного покупателя брать 20 рублей, а с другого – 30 рублей. Он также не может отказать конкретному потребителю в покупке, если товар имеется в наличии или есть возможность оказать услугу. Исключение из этого правила может установить только закон или другой нормативно-правовой акт.

Одной стороной в публичном договоре, которую еще называют обязанной, выступает лицо, осуществляющее предпринимательскую или другую приносящую доход деятельность. Раньше в статье 426 ГК РФ таким обязанным лицом называлась только коммерческая организация, что вызвало вопросы, относится ли обязанность заключить публичный договор к ИП или некоммерческим организациям. Теперь эти вопросы сняты.

В противоположность публичным договорам, существуют договоры, при заключении которых стороны согласовывают разные условия для разных субъектов. Это обычные для предпринимательской деятельности договоры: поставки, подряда, услуг, аренды и прочие.

Подверглось изменению и понятие публичного договора. Сейчас это понятие подразумевает договор, согласно которому коммерческая организация обязуется выполнить работу, продать товар или оказать услугу тем, кто к ней обратится. В п. 69 ст. 1 вводимого закона, описывающего существующие и новые виды договоров, указывается, что публичным считается договор, заключенный любым лицом, ведущим приносящую доход деятельность. Стороной договора здесь может быть, как предприниматель, так и организация.

К числу таких немногочисленных, но все-таки обязательных, договоров относится так называемый **публичный договор**.

Подверглись пересмотру и положения, описывающие такие виды договоров, как договор присоединения. Сегодня сторона, присоединившаяся к договору, вправе требовать изменения или, при необходимости, расторжения договора, содержащего по ст. 428 Кодекса обременительные для нее условия, даже при условии, что документ не противоречит законодательству. Исключением здесь является ситуация, когда присоединившаяся к договору сторона имела информацию или должна была знать о таких условиях.

Однако эксперты отмечали, что существующая норма ущемляет права лиц, ведущих предпринимательскую деятельность. Новый закон отменяет дискриминационные нормы, к которым относится запрет на расторжение и

изменение таких договоров присоединения. Заслуживает внимания еще одна гарантия защиты прав стороны, присоединившейся к договору, и по требованию которой договор присоединения может признаваться недействующим или действующим в измененной редакции с момента заключения. Решением здесь может стать дополнительное соглашение в виде изложения договора в новой редакции, принимаемое в судебном порядке.

Публичный договор, его существование обусловлено необходимостью защиты экономически более слабой стороны — потребителя. Вполне естественно, что когда гражданин-потребитель вступает в договорные отношения с таким монстром, как крупная торгующая фирма, авиапредприятие, 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. Обязательным участником публичного договора является коммерческая организация.
2. Эта коммерческая организация должна осуществлять деятельность по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг.
3. Эта деятельность должна осуществляться в отношении каждого, кто обратится к коммерческой организации. Это может быть деятельность по розничной торговле, перевозка транспортом общественного пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п. деятельность.
4. Предметом договора должно быть 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 4 признака в наличии, то перед нами публичный договор. И тогда к нему применяются следующие специальные правила, которых не знает обычный гражданско-правовой договор:

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.

При необоснованном уклонении коммерческой организации от заключения публичного договора другая сторона вправе по суду 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, вызванных необоснованным отказом от заключения публичного договора.

Коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим лицом, кроме случаев, установленных законом. Например, вы приходите в гостиницу, а вам говорят, что не могут сдать вам номер, потому что вдруг приедет какое-нибудь важное лицо. Такого не должно быть, вам обязаны дать номер. Бывают исключения из общего правила. Например, льготы, которые предусмотрены для участников ВОВ, но это в силу особого распоряжения правительства.

Договорная работа предусматривает целый комплекс процедур и несколько подходов к их реализации. Если компания по роду своей деятельности сталкивается с необходимостью постоянного заключения официальных соглашений, целесообразно создать отдельный договорной отдел, который занимается согласованием, учетом и хранением документов. Это, так называемый, централизованный подход к договорной работе. В случае, когда организация практикует децентрализованный подход, каждый исполнитель самостоятельно ведет свои сделки. В договорной работе можно условно выделить два направления: планирование и защиту интересов компании. Первое включает выбор способа заключения сделки, разработку структуры отношений, подготовку документа, утверждение ответственными лицами, внесение изменений в условия, подписание. Второе направлено на разработку мер по улучшению договорных отношений, контроль исполнения обязательств, инструктаж сотрудников, учет и хранение договоров.

Порядок заключения официальной договоренности регламентируется Гражданским Кодексом. Выделяют четыре этапа заключения любой официальной договоренности: преддоговорные переговоры; оферта (предложение о заключении); рассмотрение оферты; акцепт. Согласование условий, как правило,

происходит на начальной стадии заключения сделки. В зависимости от ее вида в организации назначается круг ответственных лиц, которые проверяют правильность расчетов и выполнимость условий. В данную группу обязательно входят главный бухгалтер, финансовый директор, юрист и представитель службы безопасности учреждения.

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

Договоры присоединения — это такие договоры, когда условия договора разрабатываются только одной стороной, и другая сторона может заключить этот договор только одним способом — присоединившись к тем условиям, которые разработала другая сторона. Других способов заключения этого договора нет. Эти условия определяются в каких-либо формулярах или иных стандартных формах.

Особые правила сводятся к тому, что присоединившаяся сторона может потребовать расторжения или изменения договора, если этот договор присоединения лишает ее прав, обычно предоставляемых по договору данного вида, исключает или ограничивает ответственность другой стороны, которая разрабатывала эти условия, или содержит другие явно обременительные для присоединившейся стороны условия. Например, у одной стороны только права, а у другой только обязанности. Такой договор можно признать недействительным и потребовать расторжения, потому что он содержит явно обременительные условия: у одной стороны только права, а у другой стороны только обязанности, одна отвечает за всё, а другая не отвечает ни за что.

Правила, которые относятся к договорам присоединения, не применяются тогда, когда присоединившаяся сторона — предприниматель и эта присоединившаяся сторона, предприниматель, заключила договор присоединения для осуществления предпринимательской деятельности. Дело в том, что эти льготы призваны защитить рядового участника гражданского оборота, обычного гражданина, а предприниматель — это профессионал в области рыночных отношений и его не заставишь присоединиться к таким условиям, с которыми он не согласен. Поэтому в данном случае применяются обычные правила.

После подписания договор необходимо зарегистрировать, т.е. присвоить ему уникальный порядковый номер. Если документ еще не имеет номера, он проставляется в преамбуле, согласно регламенту регистрации документов организации. Если же номер присвоен стороной, составившей документ, то

необходимо зарегистрировать оферту и также проставить порядковый номер в преамбуле или штампе на оборотной стороне последней страницы. Состав регистрационного индекса определяется локальными нормативными актами. В большинстве случаев используют валовую нумерацию в сочетании с буквенным обозначением типа соглашения, кодом подразделения, годом заключения. Так, например, договору купли-продажи от 7 августа текущего года может быть присвоен регистрационный индекс № 234-КП-МТО/2016, который указывает на то, что договоренность о купле-продаже №234 (по валовой нумерации) было заключено материально-техническим отделом компании в 2016 году. Номер документа вносят в журнал регистрации договоров.

Целесообразно обеспечить в организации условия для централизованного хранения официальных соглашений. Оригинальный документ в этом случае храниться в специализированном отделе. Это поможет избежать рассредоточения документов по исполнителям и утери оригиналов. Если же организация не считает затраты на создание такого отдела оправданными, оптимальным решением будет обязать исполнителей передавать документы на оперативное хранение в службу документационного обеспечения управления или секретарю. После истечения срока действия все они передаются в архив учреждения. Выдачу договоров (при отсутствии электронных копий) должна производиться по письменному запросу и фиксироваться в соответствующем журнале.

2.2. Новые виды договоров в Гражданском кодексе

В обновленной редакции ГК РФ устанавливается, что еще до официального оформления договорных отношений между сторонами возникают некоторые обязанности. Урегулирование же таких отношений отныне возможно не только на момент заключения договора или во время исполнения сторонами предусмотренных документом обязательств, но и на стадии предшествующих подписанию переговоров, и по окончании действия. При этом сторонам вменяется в обязанность добросовестность действий, что закреплено ст. 307 ГК РФ в дополнительном пункте 3.

Закон запрещает без намерения заключить договор вступать в переговоры, а также по ст. 1 на момент переговоров совершать другие действия, трактуемые как

недобросовестные. При выявлении таких действий, допустившей их стороне придется возместить убытки, причиненные второй стороне. Возмещаются и те убытки, что были причинены из-за упущенной возможности заключить договор по гражданскому кодексу РФ с другим лицом.

Той же статьей предусматривается возмещение убытков или неустоек при указании недостоверных сведений, значимых при заключении договора, его исполнении или прекращении действия. Примером тому могут стать ошибки в указании предмета договора или информации о нем, ложные сведения о финансовом состоянии стороны или наличии у нее необходимых лицензий.

Но взыскать убытки или сумму неустойки можно в случае, если именно эти сведения стали для обманутой стороны толчком к заключению договора. При обнаружении обмана пострадавшая сторона вправе отказаться от подписания договора или потребовать признать его недействительным.

Свидетельством возникших до момента заключения договора отношений является факт, что со вступлением Закона в силу положение правило о том, что договор считается заключенным со времени его государственной регистрации, будет распространено и на третьих лиц. Сейчас же такие виды гражданских договоров признаются по ст.433 Кодекса заключенными с момента регистрации.

Электронный документ – это подготовленная, отправляемая или получаемая адресатом, а также хранимая на различных электронных носителях информация. Закон согласно п. 78 ст.1 также закрепил этот вид правового договора. Процедура заключения договоров в такой форме становится проще, поскольку в Законе закрепляется возможность использовать для этого обмен сообщениями по каналам электронной почты. При этом важно, чтобы было достоверно подтверждено, что документ исходит от одной из сторон договора. Этим целям могут служить контактные данные или сведения об организации.

1 июня 2015 года Гражданский кодекс пополнился новыми видами договоров:

- рамочный договор (статья 429.1);
- опционный договор (статья 429.3);
- абонентский договор (статья 429.4)

На практике такие договорные конструкции применялись давно, но только теперь ГК РФ их закрепил законодательно.

Рамочный договор (или договор с открытыми условиями) – это договор, исполнение которого конкретизируется впоследствии заключением других договоров или подачей заявки одной из сторон на исполнение обязательств. Предметом рамочного договора является соглашение о долгосрочных связях сторон и порядок их взаимоотношений в дальнейшем.

Сам по себе рамочный договор не признается тем договором (услуг, поставки, подряда), ради заключения которого он подписывался. Так, для договора поставки существенным будет условие о наименовании и количестве товара, поэтому до тех пор, пока не будет составлена спецификация на отдельную партию, договор нельзя считать заключенным. В то же время, если стороны составят договор, в шапке которого напишут «договор поставки», оговорив, что условие о товаре будет определено позже в спецификации, то такой договор является рамочным.

В опционном договоре стороны согласовывают друг с другом условия договоров, которые будут исполняться потом, причем за право требовать совершения предусмотренных опционным договором действий надо платить. Кроме биржевых сделок опционы подписывают и в обычной хозяйственной деятельности, например, чтобы заключить в будущем договоры поставки, услуг, подряда, аренды.

Так, задолго до урегулирования опционного договора в ГК РФ, мэрия Москвы разработала и применяла типовую форму договора покупки опциона на право заключения аренды нежилых коммерческих помещений. В качестве примера опционного договора можно привести и такой вид договора, как купля-продажа с обратным выкупом.

К основным видам договоров, установленных действующим гражданским законодательством относятся: О передаче имущества в собственность при его заключении между сторонами возникают отношения продавца и покупателя. Одна сторона передает имущество другой за определенную денежную сумму. Его разновидностью считаются: сделки купли-продажи, дарения, поставки, снабжения и т.д. О передаче имущества во временное пользование Данная категория включает договор аренды, имущественный заем, ссуду. Для нее характерно сохранение прав собственности на имущество у одной из сторон, в то время как другая сторона сделки использует данное имущество на определенных условиях.

Подобные договоренности регламентируют отношения заказчика и исполнителя. Они подразумевают выполнение исполнителем работ по заданию заказчика за определенную плату. В эту группу входят договор подряда и перевозки, научно-

исследовательские, конструкторские, технологические соглашения).

В эту группу следующие виды договоров: страхования, поручения, хранения, комиссии, охраны, а также расчетно-кредитные отношения). Исполнитель обязуется по оказанию услуги заказчику на возмездной основе. Классификация договоров, предусмотренная законодательством очень обширна. Она включает и другие виды сделок, среди которых можно выделить: договоренности о совместной деятельности, о финансировании, об авторском праве. В зависимости от направленности сделки определяется ее принадлежность к той или иной группе.

Абонентское договорное обслуживание знакомо практически каждому из собственной жизни: ежемесячные фиксированные платежи за услуги связи, Интернет, абонемент в бассейн, театр, фитнес клуб, абонентское техобслуживание и даже «all inclusive» в отеле. Суть абонентского договора в том, что оплата по нему вносится не за полученные товары, услуги, работы, а за право требования получить их от другой стороны в определенном объеме. Исходя из этого, становится понятно и второе название абонентского договора - договор с исполнением по требованию.

Абонент при этом должен вносить регулярные платежи до тех пор, пока по договору у него это право требования есть, и на эту обязанность не влияет тот факт, получил ли он реально оговоренный объем услуг или товаров. Проще говоря, вернуть деньги за заброшенный в дальний угол стола абонемент в бассейн или за завтрак в отеле, который вы проспали, не получится. Правда, теперь такую возможность Кодекс предоставляет (раньше она была спорной), если это будет предусмотрено условием договора.

Абонентский договор, а точнее, договор, заключенный по модели абонентского договора (потому что это могут быть договоры разнообразных услуг, подрядных работ и договоров с элементами купли-продажи) привлекателен для исполнителя и абонента по ряду причин:

- Приобрести абонемент выгоднее, чем приобретать услуги «поштучно». Например, разовое занятие в фитнес клубе обойдется в 400 рублей, а если оплатить безлимитный доступ, то одно занятие будет стоить в несколько раз дешевле.
- Абонент заранее знает, куда он обратится, как только у него возникнет необходимость в услуге, ему не придется искать исполнителя и согласовывать с ним условия для каждого случая;

- Исполнитель, заключив договор на абонентское обслуживание, получает фиксированную сумму в свое распоряжение;
- Во многих случаях стоимость абонемента существенно превышает расходы исполнителя на реально оказанные услуги, т.е. клиент попросту не пользуется всеми своими возможностями, оплачивая их при этом в полном объеме.

Последнее, что хотелось бы сказать о видах договоров – это их шаблоны, бланки, типовые формы. Здесь можно встретить две противоположные точки зрения:

- каждый договор уникален и должен составляться индивидуально для конкретной ситуации;
- существуют универсальные шаблоны договоров определенного вида, которые годятся для всех случаев.

Как это обычно бывает, истина находится посередине: статья 427 ГК РФ позволяет, чтобы условия договора определялись «примерными условиями, разработанными для договоров соответствующего вида и опубликованными в печати». Так что, еще раз рекомендуем вам воспользоваться нашим конструктором договоров, который поможет соблюсти все императивные жесткие нормы, установленные Гражданским кодексом, но при этом позволит выбрать подходящие именно вам условия.

Заключение

Из всего выше сказанного можно сделать заключение о том, что применение договоров на протяжении уже нескольких тысяч лет объясняется помимо прочего тем, что речь идет о гибкой правовой форме, в которую могут облекаться различные по характеру общественные отношения. Основное назначение договора сводится к регулированию в рамках закона поведения людей путем указания на пределы их взаимного и должного поведения, а равно последствия нарушения соответствующих требований.

В соответствии с ГК РФ договор является соглашением, заключаемым между двумя или несколькими физическими и/или юридическими лицами, и направленным на установление, изменение и прекращение обязательственных правоотношений между сторонами. Договор признается гражданско-правовой сделкой, к нему применяются положения статьи 9 ГК РФ о двух- и многосторонних сделках. Договор как официальный документ отражает факт установления прав и

обязанностей сторон.

Законом закреплено право любого гражданина и юридического лица на свободу заключения договора. Запрещается принуждение к заключению договора, за исключением случаев, предусмотренных ГК РФ, другими законодательными актами или принятыми обязательствами. Стороны свободны в своем решении заключать или не заключать договор, вправе выбирать себе партнера, определять вид договора и его условия. Однако, при заключении договора участники сделки должны учитывать все правила и нормы, предусмотренные действующим законодательством РФ.

Существенными условиями при заключении договора являются условия о предмете договора, а также условия, предусмотренные законом и соглашением сторон. Заключенным считается договор, оформленный в надлежащей форме, по всем существенным условиям которого стороны достигли соглашения. Моментом заключения договора признается момент получения акцепта (согласия) стороной, отправившей оферту (предложение о заключении договора) другой стороне. Если в договоре предусмотрена передача вещи (имущества), то моментом заключения договора признается момент передачи вещи приобретателю. В случае, если закон предусматривает государственную регистрацию договора, моментом заключения данного договора считается момент его регистрации.

В зависимости от характера перехода имущественных благ различают два вида договоров:

Возмездный договор. При заключении данного договора одна сторона за исполнение своих обязательств, предусмотренных договором, получает встречное имущественное представление от другой стороны. Примером возмездного договора служит договор купли - продажи, по которому продавец обязуется передать покупателю вещь, а покупатель, в свою очередь, обязан уплатить продавцу денежные средства.

Безвозмездный договор. К такому виду договоров относят договора, когда имущественное представление одной стороной не вызывает обязательств по встречному представлению у другой стороны договора. Примером может быть договор дарения, когда даритель передает одаряемому вещь, при этом, не требуя ничего взамен.

В зависимости от возникающих у сторон прав и обязанностей различают:

Односторонний договор. Этот вид договора предполагает, что у одной стороны возникают только обязанности, а другая сторона приобретает только права. Как пример - договор займа, по которому у заимодавца возникает право требовать от заемщика возврата денежных сумм или вещей, характеризующихся определенными признаками, а у заемщика возникают обязанности по возврату в установленный срок взятых в долг денег или вещей.

Взаимный договор. После заключения данного договора у всех сторон возникают как права, так и обязанности. Взаимный характер носит договор купли - продажи. Продавец обязуется передать покупателю проданную вещь и вправе требовать за нее оплаты, а покупатель обязуется уплатить указанную в договоре цену и имеет право требовать передачи купленной вещи.

В зависимости от юридической направленности различают:

Предварительный договор. Такой договор представляет собой соглашение сторон о заключении основного договора в будущем. После заключения предварительного договора у сторон возникают обязанности по заключению основного договора в срок, указанный в предварительном договоре. Форма предварительного договора должна быть такой же, как и у основного договора.

- Основной (окончательный) договор. На основании данного договора у сторон возникают права и обязанности по выполнению работ, оказанию услуг, передаче имущества, оплате денежных сумм, то есть права и обязанности, непосредственно связанные с перемещением материальных благ.

Заключение договора на выезде может быть осуществлено в любой, предусмотренной законом, форме: устно, в простой письменной форме, в письменной форме с нотариальным удостоверением. Требования к форме договора устанавливаются ГК РФ, другими законодательными актами и соглашением сторон. Несоблюдение требований к форме договора влечет за собой ничтожность сделки.

Список используемой литературы

Нормативно-правовые акты

1. Конституция Российской Федерации. Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. // Российская газета. - № 237. - 25 декабря 1993 г.

2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ (ред. от 29.07.2017) (с изм. и доп., ступив. в силу с 06.08.2017//Консультант плюс,2017
3. Семейный кодекс РФ от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ (ред. от 01.05.2017//Консультант плюс, 2017
4. Арбитражный процессуальный кодекс РФ от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ (ред. от 29.07.2017) // Консультант плюс,2017

Специальная литература

1. Абрамов В.А., Сделки. Договоры. Обязательства, юридический комментарий. - М.:2015
2. Бекленищева И.В. Гражданско-правовой договор. Классическая традиция и современные тенденции. Изд. «Статут», 2015
3. Брагинский М.И., Витрянский В.В., Договорное право, Книга 1, Общие положения.-М.:2015
4. Буркова А. Некоторые гражданско-правовые вопросы, связанные с безвозмездностью договоров // Юрист. 2016. № 2. С.10.
5. Гражданское право, учебник, Том 1, 7-е изд., под ред. Толстого Ю.К., Изд. «Проспект», 2016
6. Гражданское право. Том I. Учебник /Под ред. Е.А. Суханова - М.: Издательство «БЕК», 2014
7. Гражданское право: Учебник. В 3 т. Т. 2. - 4-е изд., перераб. и доп. / Под ред. А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого. - М.: ТК Велби, Изд-во Проспект 2015
8. Кабалкин А.Ю., Гражданско-правовые договоры в России. Общие положения. Курс лекций. Изд. «Юридическая литература», 2014
9. Мардалиев Р.Т., Гражданское право, учебное пособие, Изд. «Питер», 2016
10. Маркова М. Г. Гражданское право: Учебное пособие. – СПб.: «Альфа», 2014
11. Нодари Эриашвили, Богданов Е., Саркисян А., Договорное право, учебное пособие. -М.: 2016
12. Пиляева В. В. Гражданское право: Учебное пособие. – М.: ИНФРА – М, 2015
13. Пиголкин А.С. «Общая Теория Права», Москва, МГТУ им. Н.Э. Баумана, 2014.
14. Российское гражданское право: Учебник / Под ред. З. Г. Крыловой, Э. П. Гаврилова. 2-е изд. - М.: АО «Центр ЮрИнфоР», 2015
15. Нодари Эриашвили, Богданов Е., Саркисян А., Договорное право, учебное пособие. -М.: 2016