

Содержание:

Введение

Актуальность темы. Пришедший в современную юридическую науку из римского права гражданско-правовой договор занял свое особое место в законодательствах разных стран. В настоящее время без него уже немыслимы экономические взаимоотношения, как субъектов предпринимательской деятельности, так и граждан. Поэтому договор как наиболее универсальная правовая конструкция, позволяющая удовлетворить имущественные интересы частных лиц, привлекал и привлекает пристальное внимание ученых-цивилистов разных эпох из различных правовых систем.

Договор – это соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Другими словами, договор является порождающим фактом, правовым инструментом, с помощью которого стороны сами устанавливают для себя права и обязанности, борются с недостатками, пробелами законодательства. Заключение договора ведет к установлению юридической связи между сторонами договора. Эта связь становится юридической ввиду того, что государство обеспечивает договор мерами государственного принуждения.

Проблемы, связанные 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 позволяет решать ряд важных задач. Выявление общих типичных черт договоров и различий между ними облегчает для субъектов правильный выбор вида договора, обеспечивает его соответствие содержанию регулируемой деятельности, создает возможность на научной основе систематизировать законодательство о договорах, повышать согласованность нормативных актов.

Таким образом, весьма важным и необходимым, полезным является характеристика договоров по их видам, их анализ и классификация в гражданском праве.

Целью настоящей работы раскрытие понятия и характеристика системы гражданско-правовых договоров, анализ принципов построения этой системы, раскрытие критериев классификации договоров и характеристика их видов.

Задачами данной работы являются раскрытие ряда вопросов, которым помогут прийти к поставленной цели:

1. Раскрыть понятие и значение системы гражданско-правовых договоров;
2. Характеристика системы гражданско-правовых договоров;
3. Анализ принципов построение системы гражданско-правовых договоров;
4. Раскрыть критерии классификации договоров;
5. Охарактеризовать виды договоров.

Объектом настоящей работы являются общественные отношения в сфере договорных обязательств, в контексте характеристики видов договоров, их классификации и определения их значения.

Предмет данной работы определяется изучением и анализом, в рамках заявленной темы, нормативно-правовых источников, учебных и иных материалов.

При изучении темы были использованы труды таких российских юристов как: Покровский. И.А., Шершеневич. Г.Ф., Нерсисянц В.С., Зенин И.А., Анисимов А.П., Мозолин В.П. и др.

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

1. Договоры и их место в гражданском праве

1.1 Понятие договора

Термин "договор" употребляется в гражданском праве в различных значениях. Под договором понимают и юридический факт, лежащий в основе обязательства, и само договорное обязательство, и документ, в котором закреплен факт установления обязательственного правоотношения. Договор как соглашение является наиболее распространенным и часто употребляемым в законодательстве и в практике понятием [8].

В этом значении понятие договора получило определение в п.1 ст.420 Гражданского Кодекса Российской Федерации: "Договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей". Определение договора через соглашение имеет ряд важных последствий. Само по себе соглашение еще не является договорным отношением между участвующими в нем сторонами. Оно лишь направлено на его установление. Будучи результатом встречного совпадения воли сторон на достижение указанной цели, соглашение выполняет одну весьма существенную функцию. В нем определяется модель правоотношения, возникающая из договора как соглашения. Эта модель имеет обязательный для сторон характер, поскольку обеспечивается юридическими санкциями.

Из содержания п.1 ст.432 ГК видно, что соглашение должно относиться в целом к договорам конкретного вида, а не к условиям, составляющим лишь отдельные элементы таких договоров. Законодатель последовательно проводит линию на использование понятия договора как соглашения только применительно к стадии возникновения соответствующего правоотношения. Термин "соглашение" употребляется и в более широком смысле слова, распространяя свое действие также на стадии изменения и прекращения возникающего из договора правоотношения. Так, согласно п.1 ст.450 ГК РФ изменение и распространение договора возможны по соглашению сторон, не называемому договором. В договорной практике такие соглашения обычно именуется дополнительными. Можно сказать, что каждый договор является соглашением, но не каждое соглашение называется договором [5].

Понятие договора как документа употребляется применительно к письменной форме договорных отношений между сторонами. Подобное понятие отсутствует в ГК РФ, но оно широко применяется в подзаконных актах, а также в предпринимательской и судебной практике, в частности, при толковании содержащихся в договоре - документе условий договора (ст.431 ГК РФ). Одним из легальных оснований для рассматриваемого понятия договора являются положения п.2 ст.434 ГК РФ о форме договора. В законе заключение договора предусматривается в форме единого документа или взаимных документов, исходящих от сторон договора.

Понятие договора как обязательственного правоотношения вытекает из ст.307 ГК РФ, в которой дается общее легальное понятие обязательства, включая и обязательство как договорное правоотношение: "Обязательства возникают из договора.". Нормы приведенной статьи ГК РФ материализуются в многочисленных

положениях гражданского законодательства, посвященных исполнению и прекращению договоров. Здесь речь идет не о договоре как соглашении, уже состоявшемся, а о договоре как продолжающемся обязательственном правоотношении.

Понятие договора как обязательственного правоотношения дает возможность установить его качественные признаки.

Договорное обязательство возникает по воле сторон на основании соглашения между ними. В гражданско-правовом обязательстве ни одна из сторон не должна располагать властными полномочиями по отношению к другой стороне, иначе сам гражданский договор может оказаться под угрозой существования.

Договорное обязательство в гражданском праве является разновидностью правоотношения между конкретными лицами, называемыми кредитором и должником. Данные названия имеют скорее функциональное значение, поскольку в подавляющем большинстве гражданских договоров каждая сторона одновременно является и кредитором, и должником. Понятия кредитора и должника непосредственно связаны с правами и обязательствами сторон обязательственного правоотношения, а не с положением сторон в обязательстве как едином целом явлении.

Договорное обязательство направлено на достижение определенных правовых последствий, лежащих в сфере интересов сторон договора, а в случаях, допустимых законом, и третьих лиц. Обязательство, вытекающее из гражданско-правового договора, не должно затрагивать права и законные интересы граждан и организаций, непосредственно не причастных к договору. По содержанию договорное обязательство предполагает совершение должником активных действий по исполнению возложенных на него обязанностей и имеющегося у кредитора права требования [7].

Система договоров в гражданском праве в качестве единой стройной системы позволяет рассматривать их не как разрозненную массу отдельных, не имеющих связи между собой, видов договоров, а как определенную их совокупность, обладающую внутренней целостной структурой, совокупность, в основе которой лежат единство и взаимосвязь между отдельными договорами. Правильная, научно обоснованная система гражданских договоров позволяет выявить, какие признаки общественных отношений требуют применения того или иного правового механизма, и распределить общественные отношения по группам на базе этих

признаков. Системный подход служит достижению правотворческой цели, под которой понимается создание эффективного законодательства. Законодательство, построенное на основе научно-обоснованной правовой системы, эффективно только тогда, когда оно адекватно применяется на практике, поэтому построение системы договоров предполагает решение и правоприменительной задачи.

1.2 Договор в Гражданском кодексе

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

Договор представляет собой одно из самых уникальных правовых средств, в рамках которого интерес каждой стороны, в принципе, может быть удовлетворен лишь посредством удовлетворения интереса другой стороны. Это и порождает общий интерес сторон в заключении договора и его надлежащем исполнении. Поэтому именно договор, основанный на взаимной заинтересованности сторон, способен обеспечить такую организованность, порядок и стабильность в экономическом обороте, которых невозможно добиться с помощью самых жестких административно-правовых средств [1].

Практически весь текст Гражданского кодекса решает задачу регулирования договоров. В договорные отношения вступают у нас либо дееспособные граждане, либо юридические лица, либо граждане-предприниматели, т.е. граждане, имеющие статус предпринимателя. Договор является одним из основных источников гражданских прав и обязанностей, поэтому и нормы главы 2 Кодекса также направлены на регулирование договоров, не говоря уже о сделках, о нормах, о представительстве и доверенности, которые являются необходимым инструментарием регулирования договорных отношений, об обязательствах, о собственности.

Регулирующая роль договора сближает его с законом и нормативными актами. Условия договора отличаются от правовой нормы главным образом двумя принципиальными особенностями. Первая связана с происхождением правил поведения: договор выражает волю сторон, а правовой акт - волю издавшего его органа. Вторая различает пределы действия того и другого правила поведения: договор непосредственно рассчитан на регулирование поведения только его сторон - для тех, кто не является сторонами, он может создать права, но не

обязанности; в то же время правовой или иной нормативный акт порождает в принципе общее для всех и каждого правило. В договоре, в котором указанные особенности отсутствуют, грань, отграничивающая его от нормативного акта, стирается.

Назначение договора состоит в том, что он служит самостоятельным основанием возникновения обязательства. Вместе с тем договорные обязательства иногда действуют параллельно с недоговорным, защищая его или иным образом обеспечивая его цели.

Договор является не просто официальным документом. Это в первую очередь акт, выражающий добровольное соглашение сторон действовать совместно в интересах обоюдной выгоды. Нет взаимного согласия - нет договора. Именно поэтому ч.1 ст.421 Гражданского Кодекса РФ не допускает понуждения к заключению договора. Свобода соглашения сторон - основное неперемное условие договора [8].

Гражданский Кодекс создал необходимые гарантии для осуществления "свободы договоров". Признание со стороны Гражданского Кодекса возросшей значимости договоров нашло свое формальное выражение в том, что только во второй его части из общего числа 656 статей, регулирующих отдельные виды обязательств, около 600 посвящено отдельным видам договоров. Уже одно это примерно втрое превосходит набор специальных "договорных" статей в Гражданском кодексе 1964 г.

Ключевую роль в договорном регулировании по Гражданского Кодекса играют прежде всего нормы, помещенные в его разделы I "Общие положения", а также III "Общая часть обязательственного права". Оба указанных раздела содержат немало норм, которые целиком или по крайней мере преимущественно рассчитаны на применение их к договорам, а нередко именно им непосредственно адресованы. Наряду с этим такие же нормы, имеющие в виду договоры или по крайней мере рассчитанные главным образом на применение к соответствующим договорам, находятся в разделе 2 Гражданского Кодекса "Право собственности и другие вещные права".

Практически все разделы и главы части первой действующего Кодекса имеют прямое отношение к регулированию договора.

И этот вывод верен. То же самое будет справедливо сказать и о части второй Гражданского Кодекса РФ, поскольку все содержание Гражданского Кодекса РФ (ч.

II) - это различные виды обязательств, т.е. договоров: купли-продажи (ст. ст.454 - 491), розничной купли-продажи - (ст. ст.492 - 505), поставки товаров (ст. ст.506 - 524), поставки товаров для государственных нужд (ст. ст.525 - 534), контрактации (ст. ст.535 - 538), энергоснабжения (ст. ст.539 - 548), продажи недвижимости (ст. ст.549 - 558), продажи предприятий (ст. ст.559 - 566), мены (ст. ст.567 - 571) и многих других.

Договор - наиболее распространенный вид юридического оформления сделок. Но договор - это не то же самое, что сделка. Если любой гражданско-правовой договор можно назвать сделкой, то не всякая сделка будет договором. Для того чтобы сделку можно было назвать договором, необходимо соблюдать определенные общие правила. А именно:

при заключении сделки не должны иметь место разрозненные волевые действия одного, двух или более лиц. Договор - это документ, подтверждающий общую (в отличие от сделки) волю, единое волеизъявление двух или более лиц.

обеспечивается принцип безусловной свободы в выборе партнера при заключении договора.

участникам договора предоставляется также свобода в выборе вида договора.

свободное определение условий договора, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или правовыми актами (ст.422) [4].

На договоры распространяется также такое известное правило, как "закон обратной силы не имеет" (п.2 ст.422 ГК). В качестве общего правила должно быть воспринято положение о приоритете договора над законом, принятым после заключения договора [7].

Участники договора могут быть уверены в том, что последующие изменения в законодательстве не могут изменить условий заключенных ими договоров. Вместе с тем потребности дальнейшего развития гражданского оборота могут натолкнуться на такие препятствия, которые заложены в условиях заключенных договоров. В целях преодоления этих препятствий в п.2 ст.422 Гражданского Кодекса предусмотрена возможность изменения условий уже заключенных договоров путем введения обязательных для участников договора правил, действующих с обратной силой. При этом следует обратить внимание на то, что вновь введенные правила только в том случае обязательны для участников ранее заключенных договоров, если обратная сила им придана законом. Иные правовые

акты не могут действовать с обратной силой в отношении заключенных договоров.

Всякий раз, когда стороны заключают договор, они должны согласовать его условия, которые определяют права и обязанности контрагентов. Однако, наряду с этим, в силу заключенного ими договора они оказываются связанными также правами и обязанностями, которые предусмотрены в законе. В частности, имеются в виду такие права и обязанности, которые предусмотрены нормами, включенными в общую часть Гражданского Кодекса, в общую часть обязательственного права, в главы, посвященные соответствующему договору.

Гражданско-правовые договоры порождают, изменяют или прекращают соответствующие имущественные правоотношения а также, как и любые сделки, представляют собой волевой акт, обладающий специфическими особенностями, такими как: единое волеизъявление двух или более лиц, выражающее их общую волю; свобода договора. Другими словами, договор является правопорождающим фактом, правовым инструментом, с помощью которого стороны сами устанавливают для себя права и обязанности, борются с недостатками, пробелами законодательства. Заключение договора ведет к установлению юридической связи между сторонами договора.

Основное назначение договора сводится к регулированию в рамках закона поведения людей путем указания на пределы их возможного и должного поведения, а равно последствия нарушения соответствующих требований. Регулирующая роль договора сближает его с законом и нормативными актами.

2. Виды договоров в гражданском праве

2.1 Деление договоров на отдельные виды

Многочисленные гражданско-правовые договоры обладают как общими свойствами, так и определенными различиями, позволяющими ограничить их друг от друга, для того чтобы правильно ориентироваться во всей массе многочисленных и разнообразных договоров, принято осуществлять их деление на отдельные виды. В основе такого деления могут лежать самые различные категории, избираемые в зависимости от преследуемых целей. Деление договоров на отдельные виды имеет не только теоретическое, но и важное практическое значение. Оно позволяет участникам гражданского оборота достаточно легко

выявлять и использовать в своей деятельности наиболее существенные свойства договоров, прибегать на практике к такому договору, который в наибольшей мере соответствует их потребностям.

Поскольку договор есть сделка, постольку ранее изложенное о классификации сделок относится и к договорам.

Наличие общих типичных черт договоров и различия между ними облегчает для субъектов правильный выбор вида договора, обеспечивает его соответствие содержанию регулируемой деятельности, создает возможность на научной основе систематизировать законодательство о договорах, повышать согласованность нормативных актов. В соответствии с различными основаниями классификации договоры можно подразделять на различные виды [12].

Наряду с систематикой договорных отношений по их типам договоры классифицируются по видам в зависимости от их юридических особенностей. Основные видовые признаки договоров названы в нормах Гражданского Кодекса и могут быть присущи как договорам всех типов, так и лишь некоторым из них.

Договоры по своему назначению и содержанию необычайно разнообразны, причем в условиях рынка их круг расширяется за счет применения новых договорных отношений. Для понимания правовых особенностей различных по своему назначению договоров и правильного применения к ним норм законодательства необходимо проводить разграничение между отдельными законодательства необходимо проводить разграничение между отдельными разновидностями договоров.

Традиционные договоры гражданского права. В части второй ГК, посвященной отдельным видам обязательств, закреплена традиционная для гражданского права система договоров, различающихся прежде всего по своему хозяйственному и правовому значению. На первый план в ГК вынесены наиболее важные и часто применяемые договоры о передаче права собственности (купля-продажа и ее виды), затем о временном пользовании чужим имуществом (аренда), выполнении работ и оказании разного рода услуг (подряд, перевозка, хранение, страхование), о денежных операциях, представительстве и т.д. Нормы о некоторых других договорах содержатся в общих разделах ГК. Так, в главе 23 "Обеспечение исполнения обязательств" регламентированы договор залога и договор поручительства.

Закрепленная в ГК система договоров есть их классификация по типам, каждый из которых ввиду наличия особого предмета или существенных правовых особенностей требует самостоятельной и притом достаточно полной правовой регламентации. Такая классификация является основной и наиболее важной, ибо раскрывает юридические особенности договора каждого типа и исключает возможность применения к нему норм о договорах иного типа. Кроме случаев, когда закон содержит прямые указания о возможности применения к договору норм о договоре другого типа, близкого ему по содержанию [16].

2.2 Характеристика отдельных видов договоров

В Гражданском Кодексе предусмотрено множество видов договоров. Классификация договоров представляет собой деление их на определенные группы с учетом тех или иных критериев (свойств, признаков договоров). В основу разграничения положены такие критерии, которые позволяют выявлять содержание отдельных групп договоров, их различия, сходство. Видовые особенности лежат в основе подразделения договоров на возмездные и безвозмездные, реальные и консенсуальные, а также позволяют выделить договоры с гражданами-потребителями, в пользу третьего лица и предварительный договор. Есть и более частные видовые особенности договоров, связанные, например, с их формой (письменные и устные), сроками исполнения (длительные и разовые).

Договоры в Гражданском кодексе классифицированы по определенным типам. Действующий Гражданский кодекс выделяет 26 договорных типов, ряд из которых, в свою очередь, разделен на отдельные виды:

Видовые особенности согласно Гражданского Кодекса:

По времени возникновения правоотношения:

консенсуальные - для заключения договора достаточно соглашения сторон по всем существенным условиям (купля - продажа, подряд, поручение и др.);

реальные - для заключения договора кроме соглашения сторон, необходима ещё и передача предмета договора (заем, хранение).

По соотношению прав и обязанностей:

односторонние (односторонне обязывающие) - у одной стороны только права, а у другой стороны только обязанности. К такому виду относится договор займа;

двусторонние (двусторонне обязывающие) - каждая сторона обладает правами и обязанностями. К такому виду относится купля-продажа, аренда, мена.

Большинство договоров носит взаимный характер. Так, по договору купли-продажи продавец приобретает право требовать от покупателя уплаты денег за проданную вещь и одновременно обязан передать эту вещь покупателю. Покупатель, в свою очередь, приобретает право требовать передачи ему проданной вещи и одновременно обязан заплатить продавцу покупную цену [11].

В зависимости от перемещения материальных благ:

возмездные, когда сторона получает плату или иное встречное представление за исполнение своих обязанностей;

безвозмездные, когда одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без получения от нее платы или иного встречного представления.

По субъекту, в пользу которого совершен договор:

договоры в пользу их участников - право требования исполнения принадлежит только участникам договора;

договоры в пользу третьих лиц, по которым должник обязан произвести исполнение не кредитору, а третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу;

В зависимости от юридической направленности:

основной договор - непосредственно порождает права и обязанности сторон, связанные с перемещением материальных благ, передачей имущества, выполнением работ, указанием услуг;

Предварительный договор - это соглашение сторон о заключении основного договора в будущем на условиях, предусмотренных предварительным договором. Заключается в форме, установленной для основного договора. Предварительный договор должен содержать условия, позволяющие установить предмет, а также другие существенные условия основного договора. Так, стороны могут заключить договор, по которому собственник жилого дома обязуется его продать покупателю, а покупатель купить жилой дом в начале летнего сезона. В указанном

предварительном договоре обязательно должно содержаться условие, позволяющее определить тот жилой дом, который в будущем будет продан. В противном случае данный предварительный договор будет считаться не заключительным. В этом же договоре может быть указание на цену, по которой жилой дом будет продан, или установлен порядок ее определения. Однако отсутствие последнего условия не влияет на действительность данного предварительного договора должно быть оплачено по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары.

В предварительном договоре указывается срок, в который стороны обязуются заключить основной договор. Если такой срок в предварительном договоре не определен, основной договор подлежит заключению в течение года с момента заключения предварительного договора. Если в указанные выше сроки основной договор не будет заключен и ни одна из сторон не сделает другой стороне предложение заключить такой (оферта), предварительный договор прекращает свое действие.

В зависимости от способа заключения договора:

взаимосогласованные договоры - условия договора устанавливаются всеми сторонами, участвующими в договоре;

договоры присоединения - условия устанавливаются только одной стороной. Другая сторона лишена возможности дополнять или изменять их, и может заключить такой договор, только присоединившись к этим условиям. К такому договору относится договор пользования электрической или тепловой энергией [6].

Договор представляет собой одно из самых уникальных правовых средств, в рамках которого интерес каждой стороны, в принципе, может быть удовлетворен лишь посредством удовлетворения интереса другой стороны. Это и порождает общий интерес сторон в заключении договора и его надлежащем исполнении. Поэтому именно договор, основанный на взаимной заинтересованности сторон, способен обеспечить такую организованность, порядок и стабильность в экономическом обороте, которых невозможно добиться с помощью самых жестких административно-правовых средств.

2.3 Содержание договора

Содержание договора заключается в том, что одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица определенные действия, как-то: передать имущество, в том числе уплатить деньги, выполнить работу и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности [2].

Содержание договора - совокупность действий, которые стороны обязались совершить (не совершить) включая условия, на которых достигнуто, соглашение сторон.

В зависимости от их юридического значения все договорные условия можно свести к трем основным группам: существенные, обычные и случайные.

Существенными признаются условия, которые необходимы и достаточны для заключения договора. Для того, чтобы считался заключенным, необходимо согласовывать все его существенные условия. Договор не будет заключен до тех пор, пока не будет согласовано хотя бы одно из его существенных условий. Поэтому важно четко определить, какие условия для данного договора являются существенными. Круг существенных условий зависит от особенностей конкретного договора.

Существенные условия подразделяются на четыре группы:

условия о предмете договора;

условия, которые названы в законе или иных правовых актах, как существенные или необходимые для договоров данного вида;

все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение;

условия, которые необходимы для договоров данного вида [12].

Во-первых, существенными являются условия о предмете договора. Без сомнения, самая главная часть договора - это его предмет. Данный вывод основывается на правиле, содержащемся в ч.2 п.1 ст.432 ГК. Предмет договора признается существенной частью договора, а это означает, что с момента определения предмета договора последний считается заключенным.

Во-вторых, к числу существенных относятся те условия, которые названы в законе или иных правовых актах, как существенные. Так, в соответствии с п.1 ст.339 ГК в

договоре о залоге должны быть указаны предметы залога и его сумма, существе, размер и срок использования обязательства, обеспечиваемого залогом. В нем должно так же содержаться указание на то, у какой из сторон находится заложенное имущество [21].

В-третьих, существенными считаются и все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. Это означает, что по желанию одной из сторон в договоре существенным становятся и такое условие, которое не признано таковым законом или иным правовым актом, и которое не выражает природу этого договора. Так, требования, которые предъявляются к упаковке продаваемой вещи, не отнесены к числу существенных условий договора купли-продажи действующим законодательством и не выражают природу данного договора.

В-четвертых, существенными признаются те условия, которые необходимы для договоров данного вида. Необходимыми, а стало быть существенными, для конкретного договора считаются те условия, которые выражают его природу и без которых он не может существовать как данный вид договора. Например, договор о совместной деятельности не мыслим без определения сторонами общей хозяйственной или иной цели, для достижения которой они обязуются совместно действовать. Договор страхования не возможен без определения страхового случая и т.д.[14].

В отличие от существенных, обычные условия не нуждаются в согласовании сторон. Обычные условия предусмотрены в соответствующих нормативных актах и автоматически вступают в действие в момент заключения договора. Это не означает, что обычные условия действуют вопреки воле сторон в договоре. Как и другие условия договора, обычные условия основываются на соглашении сторон. Только в данном случае соглашение сторон подчинить договор обычным условиям, содержащимся в нормативных актах, выражается в самом факте заключения договора данного вида.

Предполагается, что если стороны достигли соглашения заключить данный договор, то тем самым они согласились и с теми условиями, которые содержатся в законодательстве об этом договоре. Если стороны не желают заключать договор, на обычных условиях, они могут исключить в содержании договора пункты, отменяющие или изменяющие обычные условия, если последние определены диспозитивной нормой [24].

Случайными называются такие условия, которые изменяют, либо дополняют обычные условия. Они включаются в текст договора по усмотрению сторон. Их отсутствие, так же как отсутствие обычных условий, не влияет на действительность договора. Однако в отличие от обычных они приобретают юридическую силу лишь в случае включения их в текст договора. В отличие от существенных условий, отсутствие случайного условия лишь в том случае влечет за собой признание данного договора незаконным, если заинтересованная сторона докажет, что она требовала согласования данного условия. В противном случае договор считается заключенным, без случайного условия. Так, если при согласовании условий договора поставки стороне не решили вопрос о том, каким видом транспорта товар будет доставлен покупателю, договор считается заключенным и без этого случайного условия. Однако если покупатель докажет, что он предлагал договориться о доставке товара воздушным транспортом, но это условие не было принято, договор поставки считается незаключенным.

3. Порядок заключения и расторжения договоров

3.1 Общий порядок заключения договоров

В соответствии с п.2 ст.1 ГК граждане и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе, то есть в основе заключения договора лежит принцип свободного волеизъявления стороны, желающей заключить договор. Соответственно для признания договора заключенным надлежащим образом необходимо соответствие воли стороны (т.е. последствий, результатов, к которым на самом деле стремится лицо) и его волеизъявления (т.е. последствий, результатов, на которые он соглашается при совершении сделки). Если после заключения договора будет установлено несоответствие воли стороны ее волеизъявлению (например, совершение сделки под влиянием заблуждения или обмана, насилия, угрозы и т.д.), то такой договор будет признан недействительным [18].

В соответствии с нормами, установленными законом (ст.432 ГК), договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Договор заключается посредством направления оферты одной из сторон и ее акцепта другой стороной. В соответствии с этим сторона, делающая предложение

заключить договор, именуется оферентом, а сторона, принимающая предложение, акцептантом. Договор считается заключенным, когда оферент получит акцепт от акцептанта.

Вместе с тем далеко не всякое предложение заключить договор приобретает силу оферты. Предложение, признаваемое офертой, в соответствии со ст.435 ГК:

а) должно быть достаточно определенным и выражать явное намерение лица заключить договор;

б) должно содержать все существенные условия договора;

в) должно быть обращено к одному или нескольким лицам.

Первое требование обусловлено тем, что без намерения лица заключить договор последний не может быть заключен, даже если это лицо сообщило контрагенту все существенные условия договора. Второе условие вытекает из п.1

ст.432 ГК, в соответствии с которым договор считается заключенным, если между сторонами достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Третье требование обусловлено тем, что предложение заключить договор может быть обращено к одному или нескольким конкретным лицам.

При отсутствии любого из указанных выше признаков предложение может рассматриваться только как вызов на оферту (приглашение делать оферту) [23].

Акцептом признается согласие лица, которому адресована оферта, принять это предложение, причем не любое согласие, а лишь такое, которое является полным и безоговорочным (п.1 ст.438 ГК). Если же принципиальное согласие на предложение заключить договор сопровождается какими-либо дополнениями и (или) изменениями условий, содержащихся в оферте, то такое согласие не имеет силы акцепта.

Обладающие необходимыми признаками оферта и акцепт порождают определенные юридические последствия для совершивших их лиц.

Важное значение при заключении договоров приобретает вопрос о месте и времени заключения. К договорным отношениям применяется законодательство, действующее 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 признается временем

заключения договора. Иное правило предусмотрено для реальных договоров, для которых необходимо не только согласие сторон, но и передача имущества. Наконец, договор, подлежащий государственной регистрации, считается заключенным с момента его регистрации, если иное не установлено законом (ст.433 ГК). Если в договоре не указано место его заключения, договор признается заключенным в месте жительства гражданина или в месте нахождения юридического лица, отправившего оферту (ст.444 ГК) [2].

Поскольку договор является одним из видов сделок, к его форме применяются общие правила о форме сделок. Договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма. 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.

Если согласно законодательству или соглашению сторон договор должен быть заключен в письменной форме, он может быть заключен путем составления одного документа, подписанного сторонами, а также путем обмена документами посредством почтовой, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору [16].

Большое значение имеет также вопрос о начале и окончании действия договора. В соответствии со ст.425 ГК договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения. Вместе с тем стороны вправе установить, иные условия заключаемого ими договора.

По общему правилу, истечение срока договора только тогда прекращает его действие, когда стороны надлежащим образом исполнили все лежащие на них обязанности. Если же не исполнена надлежащим образом хотя бы одна обязанность, вытекающая из договора, то последний не прекращает его действие и по истечении срока, на который был заключен договор.

В таких случаях договор продолжает действовать до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательства. Если такой момент в договоре не определен, то применяются правила об исполнении обязательства с неопределенным сроком.

3.2 Изменение и расторжение договоров

Заключенные договоры должны соответствовать достигнутому соглашению сторон и оставаться неизменными. Такое общее правило придает устойчивость гражданскому обороту. Это правило применяется и тогда, когда после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила, иные, чем те, которые действовали при заключении договора.

После заключения договора могут возникнуть различные обстоятельства, требующие пересмотра условий состоявшегося договора (их изменения) или даже прекращения его действия (расторжения). Эти обстоятельства двоякого рода: во-первых, поведение самих участников договора (несоблюдение его условий или намерение пересмотреть договор), и, во-вторых, наступление не зависящих от контрагентов событий, влияющих на ход исполнения договора.

Изменение договора - это пересмотр ряда его условий при сохранении самого договора в силе. Расторжение договора - это полное прекращение ранее состоявшегося договора и всех вытекающих из него для сторон обязательств и прав [19].

По своему содержанию и правовым последствиям изменение и расторжение договора имеют практически важные различия. Однако им присущи также общие черты, в частности для изменения и расторжения договора по требованию одной стороны необходимо обратиться в суд, и ГК объединяет регулирование этих двух институтов в рамках одной главы 29 Гражданского Кодекса "Изменение и расторжение договора".

Гражданский Кодекс России устанавливает довольно жесткие правила изменения и расторжения гражданско-правовых договоров.

Изменение договора означает, что при сохранении его силы в целом то или иное условие либо некоторые из них, в том числе связанные с исполнением договорных обязанностей, формулируются по-новому [4].

Расторжение договора всегда приводит к досрочному его прекращению.

Общим правилом изменения и расторжения договора является соглашение сторон (ст.451 ГК РФ). Причем сам процесс изменения и расторжения договора совершается в той же форме, что и заключенный договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное (п.1

ст.452 ГК РФ). Данное "иное" правило как раз предусмотрено в самой конструкции договора в пользу третьего лица. В этом конкретном правоотношении действует обратная презумпция: с момента выражения третьим лицом должнику намерения воспользоваться своим правом по договору стороны не могут расторгать или изменять заключенный ими договор без согласия третьего лица, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором (п.2 ст.430 ГК РФ).

Из указанного выше общего правила о расторжении (изменении) договора имеются два исключения:

по требованию одной из сторон договорного обязательства;

по решению суда.

Требование об изменении и расторжении договора может быть заявлено стороной в суд только после получения отказа другой стороны на предложение изменить или расторгнуть договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законом либо договором, а при его отсутствии - в тридцатидневный срок [18].

Требование об изменении (расторжении) договора должно опираться на "существенное нарушение договора другой стороной". Само понятие "существенное нарушение" дается в общей форме в п.2 ст.450 и в ст.451 ГК РФ. Однако следует помнить, что договор расторгается арбитражным судом "при наличии одновременно" четырех условий, перечисленных в п.2 ст.451 ГК РФ:

в момент заключения договора стороны исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет;

изменение обстоятельств вызвано причинами, которые заинтересованная сторона не могла преодолеть после их возникновения при той степени заботливости и осмотрительности, какая от нее требовалась по характеру договора и условиям оборота;

исполнение договора без изменения его условий настолько нарушило бы соответствующее договору соотношение имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишилась бы того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора;

из обычаев делового оборота или существа договора не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона.

Таким образом, для признания договора расторгнутым (измененным) в связи с существенным нарушением договора необходима совокупность всех указанных 4 условий. Если хоть одно из условий отсутствует, то суд может отказать в удовлетворении исковых требований о расторжении или изменении договора.

Разумеется, стороны в договоре могут установить иной порядок его изменения или расторжения, в том числе и изменение условий договора в одностороннем порядке. Однако это должно быть четко записано в самом тексте договора [3].

Согласно ст.453 ГК РФ, при изменении договора обязательства сторон сохраняются в измененном виде. При расторжении договора обязательства сторон прекращаются.

В случае изменения или расторжения договора обязательства считаются измененными или прекращенными с момента заключения соглашения сторон об изменении или о расторжении договора, если иное не вытекает из соглашения или характера изменения договора, а при изменении или расторжении договора в судебном порядке - с момента вступления в законную силу решения суда об изменении или о расторжении договора.

3.3 Момент и место заключения договора

Важное значение при заключении договоров приобретает вопрос о времени и месте заключения договоров. В договорном отношении применяется законодательство, действующее на момент его заключения на той территории, где он был заключен.

Для решения ряда вопросов, связанных с правовыми последствиями договора, определяющее значение имеет указание места его заключения. Так, применительно к некоторым ситуациям ст.316 ГК ставит установление места исполнения обязательства в зависимость от места заключения договора (или, что то же самое, места возникновения обязательства). Иллюстрацией служат некоторые коллизионные нормы, например ст.165 сохранивших пока еще свою силу в этой части Основ гражданского законодательства 1991 г. В ней установлено, что "форма сделки подчиняется праву места ее совершения. Права и обязанности

сторон по сделке определяются по праву места ее совершения, если иное не установлено соглашением сторон. Место совершения сделки определяется по советскому праву".

Гражданский Кодекс впервые содержит общую на этот счет норму - ст.444. В ней приоритет отдается месту заключения, указанному в договоре. И только при отсутствии в нем такого указания местом заключения договора признается место жительства (гражданина) или место нахождения (юридического лица) оферента [2].

Гражданские права и обязанности всегда приведены к определенному времени. Уже по этой причине значение имеет установление момента их возникновения. В случаях, когда речь идет о правах и обязанностях, важно определить момент, с которого договор начинает действовать. Теперь ГК, также впервые, включил в свой состав на этот счет специальную норму: в соответствии со ст.425 ГК договор вступает в силу и становится осязательным для сторон с момента его заключения; сторонам предоставляется право согласиться с тем, что условия договора распространяются на их отношения, возникшие до заключения договора. По общему правилу (п.1 ст.433 ГК) договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта. В связи с этим, как мы уже упоминали, имеет важное значение дата получения акцепта оферентом. Именно с этой даты договор считается заключенным. Однако имеется два исключения из этого общего правила.

Первое исключение: если в соответствии с законом для заключения договора необходима также передача имущества, договор считается заключенным с момента передачи соответствующего имущества (п.2 ст.433 ГК). При этом необходимо иметь в виду, что в соответствии со ст.224 ГК передачей признается не только вручение вещи приобретателю, но и сдача вещи перевозчику для отправки приобретателю или сдача в организацию связи для пересылки приобретателю вещей, отчужденных без обязательства доставки. Вещь считается врученной приобретателю с момента ее фактического поступления во владение приобретателя или указанного им лица. Если к моменту заключения договора об отчуждении вещи она уже находится во владении приобретателя, вещь признается переданной ему с этого момента.

С момента передачи имущества считаются заключенными договоры: купли-продажи, мены, дарения, аренды, безвозмездного пользования [17].

Второе исключение: Договор, подлежащий государственной регистрации, считается заключенным с момента его регистрации, если иное не установлено законом. Требование закона о регистрации договора является одним из обязательных условий, предъявляемых к его заключению. Без соблюдения этого требования договор будет признан ничтожным. Например, ст.574 ГК предусматривает обязательную регистрацию договора дарения недвижимого имущества. Это означает, что такой договор должен быть обязательно зарегистрирован. Несоблюдение этого требования влечет ничтожность такого договора.

Заключение

Итак, в ходе работы проведено комплексное исследование правовой сущности гражданско-правового договора в современных социально-экономических условиях и принципа свободы договора, как фундаментальной предпосылки для его заключения. Подробно были проанализированы основные элементы понятия заключения договора, а также рассмотрены стадии общего порядка заключения договора с определением момента, начиная с которого стороны становятся связанными обязательством.

В результате проделанной работы можно сделать следующие выводы:

1. Гражданско-правовой договор - это соответствующее закону свободное соглашение двух или нескольких равноправных и независимых субъектов, направленное на возникновение обязательства, представляющего юридический интерес имущественного характера для его участников.

Основными элементами этой правовой категории являются: во-первых, согласное выражение воли двух или более сторон, достигаемое в виде соглашения; во вторых, соглашение должно быть направлено на установление правовой связи в виде обязательства; в третьих, такое соглашение должно признаваться правом, а значит не противоречить ему, а по нему и защищаться им; в четвертых, соглашение должно быть облечено в требуемую законом форму. Помимо этого, заключение гражданско-правового договора сторонами имеет целью достижение правового результата, представляющего имущественный интерес для его участников. Гражданско-правовой договор в первую очередь необходимо рассматривать как

юридический факт, лежащий в основании возникновения обязательства, который ни в коей мере нельзя отождествлять с самим обязательством как правоотношением и тем более документом, в котором закреплен факт установления обязательственного правоотношения.

Под содержанием договора, необходимо понимать совокупность его условий, по которым достигнуто соглашение. Причем эти условия включают в себя две группы: первая - касается предмета соглашения, его цены, срока и др. условий, не затрагивающих прав и обязанностей сторон, вторая - соответственно определяет права и обязанности сторон, которая является в то же время и содержанием обязательства.

2. В сложившихся в настоящее время социально-экономических условиях гарантии прав присоединяющейся стороны, установленные в п.2 ст.428 ГК, являются явно недостаточными, так что присоединяющаяся сторона при наличии в предложенном договоре невыгодных для себя условий, сначала все же, должна к ним присоединиться (заключить договор), а уже потом обращаться в суд с требованием его изменения или расторжения. Такое положение явно ущемляет права и интересы присоединяющейся стороны. ставит ее в неравное положение по сравнению со стороной, предлагающей заключить договор присоединения. С целью защиты интересов присоединяющейся стороны от предприятий - монополистов, навязывающих им свои условия в стандартных формах, и учитывая опыт Европейских стран по регулированию отношений при заключении договоров в стандартной форме, считаем необходимым, разработать и принять специальный закон о регулировании стандартных условий договоров присоединения. Такой закон должен устанавливать перечень условий, которым должны соответствовать стандартные формы и формуляры, предлагаемые в качестве договоров присоединения.

3. С целью развития оперативности и гибкости в договорных отношениях, в условиях рыночной экономики и дальнейшего развития гражданского оборота, особенно в сфере предпринимательства, необходимо расширить правовые возможности сторон по заключению договоров в устной форме, так чтобы гарантировать защиту интересов стороны, исполнившей свои обязательства по договору. Для этого необходимо изменить п.2 ст.159 ГК, предоставив возможность сторонам совершать все сделки в устной форме не только исполняемые при самом совершении, но и двухсторонние сделки, в которых исполнение произведено только одной из сторон. И в случае не исполнения своих обязанностей со стороны контрагента, исполнившая сторона должна иметь возможность защитить свои

интересы по такому договору, доказав, в том числе и с помощью свидетельских показаний свое надлежащее исполнение.

4. Исключить из норм ГК понятие публичная оферта, так как оно не согласуется с требованиями, предъявляемыми к оферте и порядку заключения договоров коммерческими организациями, деятельность которых носит публичный характер. Для чего, необходимо исключить п.2 ст.437 и ст.494 из ГК, устанавливающие режим публичной оферты, для коммерческих организаций, деятельность которых носит публичный характер. Так как такой характер деятельности коммерческой организации нельзя отождествлять с предложением заключить договор с каждым, кто к ней обратится, и рассматривать как публичную оферту. Такая деятельность в соответствии со ст.426 ГК обуславливает лишь обязанность этой организации принимать поступившие предложения (акцептовать их), заключая договоры с каждым, кто к ней обращается.

Кроме того, реклама и иные предложения неопределенному кругу лиц, в том числе сделанные коммерческой организацией, деятельность которой носит публичный характер, необходимо рассматривать как приглашение делать оферты, если иное не указано в предложении и не следует из обстановки в которой оно сделано (например, предложение сделанное в формуляре или иной стандартной форме, продажа товаров с использованием автоматов и т.п.). Данное положение целесообразно закрепить в ст.437 ГК с названием "Приглашение делать оферты".

5. Для устранения неопределенности при заключении договоров, когда акцепт должен быть совершен в форме конклюдентных действий, и акцептант не может их совершить в указанный для акцепта срок, необходимо дополнить п.3 ст.438 ГК вторым абзацем, изложив его в следующей редакции: "Если действия по выполнению условий оферты не могут быть осуществлены в указанный для акцепта срок, то лицо, получившее оферту должно сделать извещение об этом, которое будет считаться акцептом".

6. С целью развития добросовестных и доверительных отношений, особенно в сфере предпринимательской деятельности необходимо, чтобы договоры в устной форме имели в гражданском обороте такое же распространение, как и договоры заключаемые в письменной форме. Для установления факта, что действительно имеет место договор в устной форме, целесообразно приурочить момент заключения таких договоров к моменту исполнения хотя бы одной из сторон своих обязанностей. Для реализации такого положения необходимо дополнить п.1 ст.433 следующим абзацем: "Договор, который может быть заключен в устной форме (не

установлена обязательная письменная форма), считается заключенным с момента исполнения хотя бы одной из сторон своих обязанностей по договору. В этом случае положения п.1 ст.162 не применяются". Поэтому при предлагаемом положении о моменте заключения договоров в устной форме п.2 ст.441 ГК теряет свое значение и его необходимо исключить.

7. В настоящее время в торговле, при выполнении работ, и особенно в сфере услуг (например: ремонт обуви, бытовой техники, автомобилей, пошив одежды и т.п.) широко используется такой упрощенный способ заключения договора, как принятие заказа к исполнению. В отдельных законах и иных правовых актах, регулирующих отношения в сфере продажи товаров и оказания услуг, можно встретить указание на возможность заключения договоров таким способом. Поэтому в настоящих социально-экономических условиях необходимо дополнить как нормы ГК РФ, так и соответствующие правовые акты с тем, чтобы закрепить такой способ заключения договоров как принятие заказа к исполнению. А п.2 ст.432 ГК дополнить следующим абзацем: "Договор может быть заключен путем принятия заказа поступившей от одной стороны через его подтверждение, либо непосредственное исполнение другой стороной". Моментом заключения такого договора следует считать подтверждение принятия заказа в письменной форме, путем подписания принявшей стороной заказа клиента, либо путем непосредственного исполнения (подготовка и доставка товара, выполнение работы, оказание услуг и т.п.). Во втором случае, принявшая сторона должна выдать клиенту подтверждающий письменный документ (заказ, квитанция, билет и т.п.).

Список использованной литературы

- 1.** Конституция РФ. М.: 1993 // СПС "Консультант ПЛЮС"
- 2.** Гражданский Кодекс РФ. // СПС "Консультант ПЛЮС"
- 3.** Александров Н.Г. Гражданско - правовой договор. - М.: Проспект, 2012. - 184 с.
- 4.** Алексеев С.С. Гонгалов Б.М. Гражданское право. - М.: Феникс, 2013. - 335 с.
- 5.** Андреев С.Е. Договор: изменение и расторжение. - М.: Юрайт, 2012. - 166 с.
- 6.** Бейтуллаева З.А. Правовая сущность и соотношение понятий "сделка" и "договор". - Хабаровск.: АСТ, 2012. - 260 с.

7. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. - М.: Статут, 2012. - 132 с.
8. Бревольская И.П. Понятие договора (контракта). - М., 2012. - 36 с.
9. Васин В.Н. Гражданское право. - М.: Книжный мир, 2012. - 132 с.
10. Гатин А.М. Гражданское право. - М.: Книжный мир, 2013. - 208 с.
11. Гуев А.К. Постатейный комментарий к части первой Гражданского Кодекса Российской Федерации. - М.: ИНФРА-М, 2013. - 120 с.
12. Гуев А.Н. Постатейный комментарий к части второй Гражданского Кодекса Российской Федерации. - М.: ИНФРА-М, 2013. - 124 с.
13. Егорова М.А. Значение объектов гражданских прав в формировании условия о предмете договора - М.: ВНИМП, 2012. - 264 с.
14. Кабалкин А.Н. Толкование и классификация договоров. - Хабаровск.: АСТ, 2013. - 196 с.
15. Казанцев В.И. Договорное право. - Ростов-на-Дону: МарТ, 2013. - 78 с
16. Кашанин А.В. Новое о квалификации гражданско-правового договора. - М.: МЦФЭР, 2013. - 182 с.
17. Кондратьева Е.В. Договор: заключение, изменение, прекращение. - М.: Омега, 2012. - 94 с.
18. Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. - М.: Статут, 2012. - 93 с.
19. Помешкин С. Обмен документами как способ заключения договора. - М.: Юрист, 2012. - 42 с.
20. Романцев Ю.В. Гражданско-правовой договор. - М.: Юрист, 2013. - 86 с.
21. Ротарь А. Предмет согласования в заключаемых договорах. - М.: Статут, 2012. - 61 с.
22. Садикова О.Н. Гражданское право. - М.: ИНФРА-М, 2012. - 186 с.
23. Сергеев А.П. Гражданское право. - М.: Высшее образование, 2012. - 175 с.

24. Соменков С.А. Расторжение и заключение договора по гражданскому законодательству РФ. - М.: Спарк, 2013. - 66 с.
25. Тихомиров Ю.А. Договоры в гражданском праве. - М.: Высшее образование, 2013. - 175 с.
26. Тихомиров Ю.А. Договор как регулятор общественных отношений. - М.: МЦФЭР, 2013. - 186 с.
27. Чернышов К.А. Новые понятия договорного права. - М.: Норма, 2012. - 315 с.
28. Халимовский Ю.А. Предварительный договор. - М.: ИНФРА-М, 2013. - 120 с.