

Содержание:

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность темы исследования. Проблемы договорного регулирования отношений являются темой исследований, начиная с дореволюционного периода развития гражданского законодательства. Длительный период времени в нашем государстве договор занимал незначительную нишу в хозяйственных связях субъектов, что было обусловлено отсутствием частного предпринимательства, частной собственности и государственно-плановым регулированием экономики. Переход на путь развития рыночных отношений, определил необходимость не только принятия нового Гражданского Кодекса [2], основанием которого стали принципиально новые, относительно советского периода положения договорного регулирования, но и систематизации, классификации договоров, свойственных рыночным отношениям.

Новый ГК РФ [3] заложило фундамент для правового регулирования договорных отношений на новом системном уровне, и определил начало нового этапа научных исследований в области гражданского договорного права, направленных на модернизацию отечественного законодательства как в этой, так и в других сферах.

Провозглашение принципа свободы договора, а также развитие общественных отношений, определили появление новых, непоименованных в гражданском законодательстве договорных конструкций. Кроме этого, развитие международных связей, трансграничные предпринимательские отношения, определили необходимость совершенствования правового регулирования в российском законодательстве договорной сферы с целью защиты отечественных предпринимателей.

Сегодня положения по целому ряду договоров не всегда складываются в четкую и последовательную систему регулирования. Проблемой является и тот факт, что правовое регулирование многих классических договоров не учитывает их специфики, свойственной данным конструкциям, обусловленной субъектным составом.

Все вышеизложенное подтверждает практическую актуальность исследования проблемы классификации договоров и анализа правового регулирования договорных отношений исходя из видов договорных конструкций. Необходимость этого исследования продиктована нерешенностью проблемы систематизации договоров в соответствии с современным уровнем развития хозяйственного оборота и методологических подходов совершенствования законодательства в договорной сфере.

Актуальность темы исследования с теоретической точки зрения обусловлена тем, что большинство современных исследований договора, в частности в хозяйственном обороте, рассматривают это правовое средство исключительно с позиций цивилистики, не затрагивая, однако, вопрос его взаимосвязи с системой государственного регулирования предпринимательских отношений, всей системой организационно-правовых средств, которыми представлены механизм регулирования сферы экономики и предпринимательства. Исследованию понятия, сущности договоров в гражданском праве посвящали свои исследования видные представители гражданско-правовой науки как дореволюционного, так и советского периода. Среди них можно отметить М.И. Брагинского, В.В. Витрянского, Л.Б. Гальперину, Д. Генкина, В.В. Луца, И.Н. Овчинникова, Г.Ф. Шершеневича, и многих других. Отдавая должное проведенным исследованиям, отметим, что многие проблемы, как теории, так и практики остаются не решенными, что требует дальнейшей разработки данной темы.

Целью работы является анализа понятия, сущности договоров, видов договоров в гражданском праве и проблем их систематизации.

Для реализации этой цели были поставлены следующие задачи:

- рассмотреть понятие и сущность договора
- рассмотреть понятие и особенности классификации договоров.
- определить критерии и основания классификации договоров.
- провести анализ основных видов договоров

Объектом исследования являются общественные отношения в сфере договорного регулирования, система договоров в гражданском законодательстве.

Предмет исследования – доктринальные взгляды ученых о понятии и сущности гражданско-правовых договоров, их классификации, а также нормы действующего

законодательства, регулирующие отношения в исследуемой сфере.

Методологическая основа исследования основывается на системном подходе, который проявляется в использовании различных методов познания в зависимости от конкретных аспектов исследования. Историко-правовой метод используется при изучении развития юридической мысли относительно правовой природы и квалификационных признаков гражданских договоров. Сравнительно-правовой метод использован для исследования договорного законодательства РФ и международно-правовых актов. При анализе современного состояния законодательных положений, направленных на нормирование договоров используется формально-юридический метод. С помощью системно-структурного метода познания выделены сущностные элементы договорной конструкции, осуществлена поэтапная классификация договоров. Метод комплексного анализа позволил определить фактическое содержание и основные тенденции развития отношений, которые приобретают договорные формы, а также экономические и правовые факторы, влияющие на становление и развитие юридической конструкции договора.

1. Общая теоретико-правовая характеристика договора как института гражданского права и проблемы их классификации

1.1. Понятие договора как института гражданского права

Договор является одним из важнейших институтов права. Не смотря на то, что данный институт имеет долгую историю, до сих пор в научной литературе нет единого мнения на определение понятия и сущности договора. Ученые рассматривают данное понятие, выделяя в его определении те или иные сущностные характеристики. Договор – это соглашение, которое заключается между сторонами по поводу предмета договора при условии свободы заключения и не противоречия нормам законодательства. [11.38]

Однако, договор более емкое понятие, которое используется и за рамками гражданско-правовых отношений. Так, существует трудовой договор, который имеет ряд схожих и отличительных черт от гражданско-правового. В первую очередь это выражается в превалировании императивного регулирования государством трудовых отношений, сферой применения, последствиями заключения [4]. Договорное регулирования ряда отношений существует и в семенном праве.

Г.Ф. Шершеневич определял договор как «соглашение двух или более лиц, направленное к установлению, изменению или прекращению юридических отношений» [29.304].

Коломенская Е.В. пишет: «Сущность договора проявляется в его функциях, которые, в свою очередь, отражают основные направления воздействия договора на правовые и общественные отношения. Функциональное назначение выражается в том, что договор выступает регулятором общественных отношений в гражданском обороте. Это основное функциональное предназначение договора проявляется в ряде более конкретных функций» [17.43].

Гражданско-правовой договор имеет специфические черты, отличающие от договоров в других правовых сферах. Сама деятельность организации начинается с заключения договоров, которая относится к разряду учредительных.

Учредительный договор - правовой акт, которым стороны (учредители) обязуются создать юридическое лицо и определяют порядок совместной деятельности по его созданию, деятельности, реорганизации и ликвидации. [2]

Договор в трудовом праве рассматривается как документ, юридический факт и соглашение, что соответствует гражданско-правовому понятию договора. Однако, в силу своей специфики, основанной на значимости, доли императивного регулирования и других основаниях, трудовой договор имеет существенные отличия от гражданско-правовых договоров.[4]

Договор может пониматься как правоотношение, как юридический факт, который, собственно и предопределяет развитие определенных правоотношений.

Договор опосредует закрепление воли сторон данного договора. Как правило, договора носят имущественный характер, даже при том, что предметом договора может быть оказание услуги. В результате заключения договора возникает обязанность одной стороны или обеих сторон по отношению друг к другу.

Договор при установлении в его условиях взаимных прав и обязанностей является соглашением, регулирующим такое совместное действие лиц, которое направлено на достижение определенных гражданско-правовых последствий.

Иногда под понятием «договор» понимают именно гражданские правоотношения (обязательства), возникшие из договора как юридического факта, или имеют в виду правовой документ, которым зафиксировал факт возникновения договорного обязательства по воле его участников. [13.44]

Как юридический факт договор представляет собой правомерные действия, которые совершаются по воле его участников и направлены на возникновение, изменение или прекращение гражданских прав или обязанностей.

Однако, роль договора не ограничивается только тем, что он влияет на динамику гражданских правоотношений (порождает, изменяет или прекращает их), но и в соответствии с требованиями законодательства, обычаев делового оборота, требований разумности и справедливости определяет содержание конкретных прав и обязанностей участников договорного обязательства. В этом смысле договор выступает средством регулирования поведения сторон в гражданских правоотношениях.[24.42]

Из вышеприведенных определений и особенностей гражданско-правового договора, можно выделить его элементы, а именно: субъектов договора, т.е. сторон, которые его заключают, его содержание, которое заключается в определении прав и обязанностей. Значимой является форма договора. рассмотрим данные элементы более подробно.

Участниками имущественного оборота, по действующему законодательству, могут быть физические и юридические лица, государство, публичные органы власти субъектов РФ.[2] Вся их деятельность регулируется действующим законодательством. В советский период развития нашего государства, частноправовой сферы практически не существовало. Вся экономика строилась на плановом ведении хозяйства, из оборота были исключены такие важные объекты как земля, жилые помещения. Однако, охватить все императивным регулированием невозможно, так как в процессе жизнедеятельности возникают отношения в сфере «человек-человек» . в случае, если такие отношения возникают по поводу исполнения каких-либо значимых действий, имущественных отношений, то необходимы правила, определяющие данные отношения, цель данных отношений, а также начало и окончание данных отношений.[24.15] Все это

регулируются посредством определенного соглашения, т.е. договора.

С развитием рыночной экономики и отходом на второй план государственно-планового регулирования данного сектора, в имущественный оборот были включены такие важные объекты как недвижимость, субъектами имущественных отношений получили возможность стать негосударственные, а частные организации. [15.69] Именно поэтому возросла роль и договорных отношений, которые опосредуют взаимодействия данных субъектов в имущественном обороте. На договорных началах строится и деятельность публичных субъектов права.

Что касается содержания договора, то определяя права и обязанности его сторон, как правило, договора определяют и ответственность за нарушение установленных обязательств, за неверное исполнение, либо нарушение срока исполнения договора. установление данных условий основывается на определенных конструкциях, в том случае, если договор является поименованным, либо на обычаях делового оборота, если данный договора не регулируется непосредственно гражданским законодательством. [24.33] Однако, даже в случае создания сторонами специфической конструкции договора, которая не имеет аналогов в законодательном регулировании, все условия должны соответствовать общим требованиям гражданско-правового регулирования.

Что касается формы договора, то в соответствии с ГК РФ, она может быть письменной (в основном) либо устной. В первом случае, для ряда случаев предусмотрено также и нотариальное удостоверение договора. форма договора – это то как во вне выражена воля сторон. [19.166]

В этой связи нельзя не отметить, что говоря о договоре как о правоотношении, необходимо отметить его дящийся характер. И это не связано с таким фактом как срок договора. здесь имеется ввиду, что существует стадия заключения договора (иногда разделяющаяся на преддоговорные отношения, заключение предварительного договора и т.д.), стадия исполнения. Значение этого заключается в том, что в некоторых случаях, не смотря на свободу, воля при заключении договора, стороны обязаны его заключить (это, например, касается публичных договоров, что нами будет более подробно рассмотрено в следующей главе)

Для более полного понимания гражданско-правового договора можно привести его основные свойства:

- 1) персонифицированный характер;

- 2) добровольность заключения;
- 3) общность интересов;
- 4) равенство сторон;
- 5) согласие сторон по всем аспектам договора;
- 6) взаимная ответственность сторон из-за невыполнения или ненадлежащего выполнения
- 7) правовое обеспечение.

Суть и значение договора, как основания возникновения обязательств наиболее ярко проявляется в выполняемых им функциях.[8.81]

Договор выполняет многочисленные функции, содержание и значение которых полно и глубоко исследованы в науке. Однако, в юридической науке сложилось неоднозначное понимание понятия функций договора.. А.В. Кравченко под функцией гражданско-правового договора понимал не форму, а определенный вид действий (воздействия) данного юридического факта на общественные отношения [18.16]. В научной литературе выделены основные функции договора: инициативная, программно-координационная, информационная, гарантийная, защитная [19.164].

Инициативная функция договора заключается в том, что он, как результат согласования воли сторон договор, является одновременно актом проявления инициативы и реализации диспозитивности сторон.

Программно - координационная функция характеризуется тем, что договор является своеобразной программой поведения его участников, а также средством координации этого поведения на принципах равенства, диспозитивности и инициативности.

Информационная функция заключается в том, что договор содержит определенную информацию о правах и обязанности сторон.

Гарантийная функция проявляется в существовании системы обеспечительных средств, которые применяются для стимулирования должного выполнения обязательств (залог, задаток, поручительство, неустойка и т.д.).

Защитная функция состоит в применении механизма защиты нарушенных прав путем принуждения к исполнению обязательства в натуре, возмещения убытков, и т.д.

Регулятивная функция договора обусловлена тем, что им непосредственно определяются взаимные права и обязанности сторон в соответствующих отношениях. Данная функция договора также предопределяет его организационное значение в отношениях между участниками гражданского оборота.

Правовое регулирование деятельности участников имущественного оборота регулируется разливными правовыми актами. Основным из всей системы следует, безусловно, назвать Конституцию РФ [1]. Именно данный правовой акт констатирует наличие в государстве государственной и частной собственности, равную их защиту и охрану, определяет легальность и право на занятие предпринимательской деятельностью, вводит в гражданский оборот недвижимое имущество и определяет право каждого на судебную защиту своих прав.

Следующим по значимости следует назвать ГК РФ [2] - он является основополагающим актом регулирования частноправовой сферы и определяет статус субъектов имущественного оборота, статус предметов имущественного оборота, определяет понятие и императивное регулирование договоров в частноправовой сфере.

В ГК РФ представлены виды договоров в зависимости от предмета правового регулирования. Не ставя себе целью их перечислить, отметим, что в правовом регулировании договорных отношений, ГК РФ применяет императивный и диспозитивный метод[3].

Одним из важнейших принципов частноправового регулирования является принцип свободы договора, который означает, что, во-первых, стороны вправе заключать либо не заключать договор, т.е. волеизъявление сторон должно быть свободным, а во-вторых, стороны могут заключить как поименованный так и не поименованный в ГК РФ договор.[16.48] Кроме этого, правовое регулирование гражданско-правовых договоров осуществлено таким образом, что многое отдано на усмотрение сторон, т.е. законодатель это формулирует следующим образом «если договором не установлено иное». Таким образом, кроме императивных правил, закрепленных в ГК РФ, не следование которым договор может быть признан недействительным, стороны могут самостоятельно устанавливать правила своих взаимоотношений.

Ограничения в принципе свободы договора, установленные в действующем законодательстве преследуют цель не вмешательства в частные дела, а первую очередь охраны прав как сторон договора, так и третьих лиц.[14.29]

Определение принципа свободы договора в большинстве случаев формируется исходя из элементов, его составляющих.

Наиболее распространено мнение о четырехчленной диспозиции структуры этой нормы-принципа: свобода заключения договора, свобода в выборе партнера при заключении договора, свобода выбора вида договора, свобода определения условий договора [16.48]

1.2. Особенности и проблемы классификация договоров по праву РФ

Гражданско-правовые договора можно разделить по множеству оснований. По правоотношениям, которые регулируются и по сферам действия различаются договора о переходе права собственности, оказании услуг и т.д., по количеству сторон в договоре – двух и многосторонние, по критерию возмездности – возмездные и безвозмездные, по моменту заключения, условий договоров, на консенсуальные и реальные и т.д. [166.48]

Для того что бы проводить классификацию, изначально следует определиться с ее принципами, правилами и основанием. Также следует отметить и значимость классификации договоров.

Исследование того или иного объекта как системы предполагает, во-первых, наличие множества элементов, рассматриваемых в качестве единиц анализа; во-вторых, взаимосвязанность этих элементов с обязательным присутствием системообразующих связей, обеспечивающих целостность системы; в-третьих, иерархичность строения, выражающуюся в понимании данной системы как элемента системы более высокого уровня [8.80]. Классификация, путем установления общих и особенных черт в группах договоров, облегчает выбор вида договора для лиц его заключающих. Научно обоснованная система договоров необходима прежде всего для того, чтобы выявить специфику тех или иных договорных отношений и выработать правовую регламентацию, адекватную регулируемым отношениям [25.232].

В цивилистической доктрине существует множество классификаций гражданско-правовых договоров. Ряд таких классификаций приводилась нами ранее. Например, поименованные и непоименованные. Для того что сам процесс классификации не был лишь научным измышлением, а достиг своей цели, необходимо избрать верное основание.

Например, нельзя согласиться с тем, что «юридические условия, необходимые для образования данного договорного обязательства» является

основанием для выделения отдельного договорного типа. (О.С. Иоффе называет данные условия существенными условиями договора) [22.53]. На наш взгляд, говорить о существенных условиях договора можно только после того, как осуществлена его квалификация, то есть установлено, к какому договорному типу и виду принадлежит данный договор. Ведь именно от этого будут зависеть правовые нормы, применяемые к нему, в том числе те, которые определяют его существенные условия.

Классификация любой целостной системы предполагает ее разделение на ряд подсистем. Как отмечает М. И. Брагинский, возможное разделение производится двумя способами:

1) путем применения дихотомии: изначально определяется основание (критерий), затем производится деление на две группы, одна из которых характеризует наличие этого критерия, а другая – его отсутствие;

2) другой способ заключается в создании неограниченного количества групп, в каждой из которых указанные основания соответствующим образом индивидуализируются [9.399].

Для построения классификации договоров общепринятым является использование юридических критериев - или использование многоступенчатой классификации. Но, независимо от выбранного критерия, системообразующим фактором признают конечную цель договора. Ученые, указывая на конечную цель договора, используют собственную терминологию. Так, М. В. Гордон, М. И. Брагинский употребляют термин «следствие, для которого заключен договор» [9.400]. Другие авторы определяют его как «основной правовой результат (цель) договора» [21.205]. О. А. Красавчиков определяет «направленность гражданско-правовых обязательств» [19.16]. Ю. В. Романец выделяет «направленность обязательства в смысле конечного экономического и юридического результата» [24. 36].

Ввиду возможности выбора различных оснований, сегодня существует большое количество классификаций. Еще одной проблемой (кроме вышеназванной) является факт того, что общественные отношения развиваются, и в практике их регулирования применяются договоры, которые если и не поименованы в ГК РФ, но уже сложились в применении. Поэтому, с теоретической точки зрения существует необходимость либо причислить их к какой-либо группе уже созданной классификации, либо создавать новую.

Также следует отметить, что проблемы классификации основываются и на том, что договор, являясь сложной категорией, имеет в своей сущности как правовую, так и экономическую составляющую. Экономический признак, как основание классификации имеет наиболее глубокие корни. Например, деление договоров на возникающие в сфере сельского хозяйства, торговли, производства, была проведена еще в первой половине прошлого века.

М.В. Гордон, обосновывая точку зрения о том, что только правовая, а не экономическая, характеристика договора может служить системным признаком [10.65].

В дальнейшем в критериях классификации исследователи стали использовать как юридические, так и экономические элементы договора, т.е. стала применяться теория «комбинированного критерия». Однако, сегодня данный вид классификации не находит сторонников, в виду того, что, как отмечают исследователи, «теория комбинированных критериев на практике превратилась в простую сумму критериев, благодаря чему единственное основание деления заменяется неограниченным их числом» [26.11]. Кроме того, отмечается, что «в сущности использование комбинированного критерия означает отказ от решения проблемы, поскольку, во-первых, данная теория, оперируя неконкретизированными категориями, не дает ответа, что же в конце концов позволяет выделить и разграничить договорные виды, а, во-вторых, не позволяет использовать их для решения практических задач. Такая концепция, будучи достаточно удобной, способствует выделению любых договорных видов, в силу чего в их перечне проявляются скорее черты инвентаризации, а не классификации» [16.48].

А. Кашанин высказал мнение о том, что значимость и целесообразность классификации договоров может быть определена только ее практической ценностью [15.69]. Однако, ряд исследователей не согласны с данной позицией, отмечая при этом значимость и теоретической ценности для дальнейшего развития науки [10.15]. Кроме того, теоретическая (научная) ценность той или иной

классификации может косвенно способствовать решению тех или иных практических задач.

М. И. Брагинский и В. В. Витрянский полагают, что единственный выход состоит в использовании многоступенчатой классификации договоров. «При этом имеется в виду, что договоры, объединенные в определенные группы, на каждой последующей ступени отражают особенности предшествующих» [9.401]. По нашему мнению, с этим следует согласиться.

В ГК РФ [3] первичное деление произведено по признаку направленности. Отчетливо выделены группы договоров, направленные на передачу имущества в собственность; на передачу в пользование объектов гражданских прав; на выполнение работы или оказание услуги; на предоставление отсрочки возврата такого же количества имущества того же рода и качества или на отсрочку оплаты; на достижение цели, единой для всех участников (общецелевые договоры); на замену лица в обязательстве. Дальнейшее деление в некоторых группах осуществляется также по признаку направленности. К примеру, в группе договоров, направленных на выполнение работы и оказание услуги, в результате конкретизации признака направленности выделяются договоры подряда, выполнения научно-исследовательских работ и т.д. Далее договоры классифицируются по более специальным основаниям.

1.3. Виды договоров по праву РФ

Теперь постараемся осветить максимальное количество приводимых классификаций договоров, основные из которых осуществляются по принципу дихотомии.

В зависимости от возникновения в договоре взаимных прав и обязанностей у сторон, следует выделять односторонние и взаимные (двусторонние, многосторонние) договоры. В одностороннем договоре одна сторона наделяется лишь правом требования, а другая - только долгом удовлетворить это требование, например, договор займа. При заключении данного договора сторона, которая получила займ, обязана его вернуть, а сторона, которая этот займ дала, имеет право требовать, что бы контрагент исполнил свои обязательства. Зато во взаимном (двустороннем) договоре, которых в гражданском праве подавляющее большинство, обе стороны наделяются взаимными (корреспондирующим) правами и обязанностями, например, договор купли-продажи, аренды, подряда и т.д..

Разновидностью взаимных договоров являются многосторонние договоры, в которых принимают участие более как две стороны, наделенные взаимными правами и обязанностями, например, договор о совместной деятельности [15.71]. В многосторонних договорах применяются общие положения о договоре, если это не противоречит многостороннему характеру таких договоров. При этом нужно также отметить, что разделение договоров на односторонние и взаимные (двусторонние, многосторонние) следует отграничивать от разделения гражданских обязательств на односторонние и двусторонние. Отличие заключается в выбранных критериях: если критерием разделения обязательств на односторонние и двусторонние является наличие воли участников на возникновение обязательства, то в случае с договором критерием выбрано наличие взаимных прав и обязанностей. То есть договор, независимо от того является ли он односторонним или взаимным, всегда будет двусторонним обязательством [9.399].

В зависимости от наличия встречного имущественного менового эквивалента договоры следует разделить на возмездные и безвозмездные. Возмездным следует признавать договоры, в которых одна сторона за выполнение им обязанности должна получить соответствующее возмещение, в форме денег, других имущественных ценностей, будь то в форме иного встречного предоставления, например, купля-продажа, мена и т.д. [9.399] Возмездность гражданско-правового договора презюмируется, то есть договор считается возмездным, пока иное не установлено договором, законом или не вытекает из сути договора. В свою очередь, безвозмездным признается договор, по которому имущественное возмещение, или иное встречное предоставление за выполненное обязательство не предусмотрено, например, договор ссуды. В практике встречаются случаи, когда безвозмездные договора недобросовестные участники гражданского оборота маскируют под возмездные и наоборот [13.216]. Данные договора считаются недействительными. Например, можно оформить договор купли-продажи недвижимости, а встречного предоставления (деньги) за приобретаемую в собственность недвижимость, не предоставить. В судебном порядке такие договора могут быть признаны договором дарения.

В зависимости от юридической направленности договоров их разделяют на основные и предварительные. Основными считаются договоры, которые непосредственно направлены на возникновение прав и обязанностей между участниками конкретного договора. Зато предварительным следует считать договор, стороны которого обязуются в течение определенного срока (в определенный срок) заключить договор в будущем (основной договор) на условиях,

установленных предыдущим договором. При этом, предварительные договоры следует отграничивать от договоров (протоколов) о намерениях, поскольку в последних устанавливается только намерение сторон в будущем вступить в договорные отношения, без обязанности заключить договор в будущем [23.59].

В зависимости от лиц, которые имеют право требовать выполнения договора, следует отграничивать договоры в пользу контрагентов и договоры в пользу третьих лиц. Подавляющее большинство договоров заключается их участниками (контрагентами) и выполняются в их пользу. Однако, в отдельных случаях, законодатель предусматривает возможность заключения договоров в пользу третьего лица. В этом случае, должник обязан исполнить свою обязанность в пользу третьего лица, которое установлено или не установлено в договоре. [13.217] При этом, выполнение договора в пользу третьего лица может требовать как лицо, заключившее договор, так и третье лицо, в пользу которого предусмотрено выполнение, если иное не установлено договором или законом или не вытекает из существа договора.

В зависимости от наличия свободы лиц на заключение договора отделяют договоры, заключаемые с воли контрагентов и договоры, заключаемые независимо от воли контрагентов [25.232]. Подавляющее большинство договоров заключается в зависимости от воли контрагентов, о чем свидетельствует выделение принципа свободы договора, который рассматривался нами выше. Однако в отдельных случаях заключения договоров может не зависеть от воли договаривающихся. Подавляющее большинство таких договоров носят характер публичного договора, то есть такого договора, по которому одна сторона - предприниматель взяла на себя обязанность осуществлять продажу товаров, выполнение работ или оказание услуг каждому, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, медицинское, гостиничное, банковское обслуживание и т.п.).[6] Условия публичного договора устанавливаются одинаковыми для всех потребителей, кроме тех, кому по закону предоставлены соответствующие льготы. Обязательность для составления этого договора состоит в том, что: предприниматель не имеет права предоставлять преимущества одному потребителю перед другим в отношении заключения публичного договора, если иное не установлено законом; предприниматель не имеет права отказаться от заключения публичного договора при наличии у него возможностей предоставления потребителю соответствующих товаров (работ, услуг).

В зависимости от способа заключения договора можно выделить взаимосогласованные договоры и договоры присоединения. Опять же, по общему

правилу, договор это система компромиссов, которые выстраиваются всеми сторонами для удовлетворения собственных интересов путем учетом воли обоих контрагентов будущего договора [27.45]. Однако, существуют и договоры присоединения, в которых при формулировании условий договора принимает участие только одна сторона, а другая может либо принять эти условия в целом, или нет. Сформулированные этой одной стороной условия находят свое место в формулярах или иных стандартных формах. [27.46]

В зависимости от момента возникновения прав и обязанностей у сторон договора различают договоры консенсуальные и реальные.

Консенсуальные договоры - это договоры, которые считаются заключенными с момента достижения соглашения по всем существенным условиям в форме, необходимой по закону.[8.80] К ним, в частности, относятся: купля-продажа, наем, поручение, комиссия, совместная деятельность и др.

Реальными называются договоры, в которых для возникновения прав и обязанностей недостаточно соглашения, а необходима еще и передача вещи (вещей). Например, договор займа считается заключенным не с момента, когда стороны договорились о том, что деньги будут переданы в долг, а с момента передачи их заемщику.

Практическое значение такого деления заключается в том, что в консенсуальных договорах спор о выполнении обязанностей и ответственность за их невыполнение может решаться судебными органами уже после достижения сторонами соглашения, даже если передача имущества не произошло. Например, возможно требование о передаче купленной вещи, об ответственности за невыполнение такой обязанности т.д.

По содержанию деятельности, которыми регулируется, все договоры делятся на имущественные и организационные.

Имущественными являются договоры, направленные на регулирование деятельности лиц по поводу определенного имущественного блага. их отличительной особенностью является направленность на получение имущества или блага, что достигается исполнением обязательства [8.81]. Спецификой организационных договоров является то, что они предназначены создать предпосылки, предусмотреть возможности для дальнейшей предпринимательской или иной деятельности.

Это, безусловно, далеко не полный перечень классификаций, которые существуют в современной цивилистической науке и имеют большое значение для правоприменения.

Следует отметить, что в зависимости от нахождения контрагентов по договору следует выделить международные договора, суть которых заключается в том, что стороны данного договора относятся к разным государствам, а, следовательно, и к разным правовым порядкам. Особенность таких договоров заключается также и в их правовом регулировании. Они регулируются как международными Соглашениями и Конвенциями, так и правом (по выбору) действующему в государстве одного из контрагентов.

Также следует отметить, что сегодня все большее приобретает популярность выделения отдельных видов договоров, например, в сфере банковской деятельности, авторские договора, договора в предпринимательской сфере и т.д. В каждой из этих групп также существует разделение на более мелкие классы.

Подводя итог вышеизложенному, отметим, что сегодня существуют многочисленные примеры классификации гражданско-правовых договоров, что связано как с многогранностью данной категории, так и с пониманием ее в экономическом и гражданско-правовом смысле. Суть деления договоров на виды должно ставить целью совершенствование правового регулирования. В этой связи большое значение имеет деление договоров по субъектному составу – например, с участием граждан, с участием публичных образований. В этом случае существенно повышается императивный метод регулирования.

2. Общая теоретико-правовая характеристика отдельных видов гражданско-правовых договоров

2.1. Особенности публичных договоров в гражданском праве РФ

В данной главе рассмотрим отдельные виды договоров, которые выделены непосредственно в гражданском законодательстве, а именно – публичный договор, так как он отличается от общепринятых гражданско-правовых договоров, имеющих основой равенство сторон договора, а также ряд договоров, которые были

относительно недавно включены в гражданское законодательство.

В советское время большинство договоров, регулирующих взаимоотношения участников экономического оборота, заключались на выполнение плановых актов, поэтому длительное время существовал постулат о преимущественно учетном характере договора в экономике [14,29]. Воля контрагентов в таких договорах находилась под прямым или косвенным влиянием государственных органов. Поэтому договор терял свой основной признак: он лишь с условностью мог считаться результатом достигнутого сторонами соглашения. Изменения в условиях хозяйствования – внедрение рыночной экономики, кардинально изменило ситуацию. Все это способствовало развитию договорных отношений, возникновению новых видов договоров (лизинга, займа, аренды, консигнации, доверительного управления имуществом, факторинга, франчайзинга), а давно известные договорные конструкции получили новый смысл, значение и функции [22.53]. Среди таковых можно назвать и публичный договор.

Институт публичного договора представляет собой совокупность правовых норм, регулирующих договорные правоотношения, возникающие в различных сферах деятельности, где присутствует экономическое неравенство сторон, что требует установления определенных правовых гарантий для потребителей. [25.233] Отнесение договора к категории публичного возможно при условии соответствия признакам, которые содержатся в ст.426 ГК РФ [3]. К таким признакам можно отнести: наличие среди субъектов публичного договора стороны, которой является предприниматель; заключения предпринимателем договора с каждым контрагентом, что к нему обращается; запрет предпочтения одного контрагента перед другим, кроме случаев, установленных законодательством, и обязанность оказания услуг, выполнения работ или продажи товаров на одинаковых условиях для всех контрагентов, за исключением случаев, установленных законодательством; соответствие условий договора правилам, установленным законодательством; возможность признания условий договора ничтожными или обязанность возместить причиненный потребителю вред как ответственность предпринимателя при нарушении требований, установленных законодательством при заключении публичного договора.

Порядок заключения публичных договоров, в отличие от договоров, заключаемых на основании свободного волеизъявления сторон, имеет ряд особенностей. Условия договора: цена товара, работы, услуги, порядок передачи товаров (работ, услуг) и другие условия - определяются только обязанной стороной и одинаковы для всех потребителей, исключение из отдельных категорий потребителей устанавливается

законом [24.180].

Обязанная сторона не может отказать в заключении публичного договора. Однако закон устанавливает такой запрет с исключением.

Введение на законодательном уровне такого вида договоров подчеркивает тот факт, что государство предоставляет защиту потребителю как стороне публичного договора.[21.206]

Кроме того, законодатель лишает предпринимателя права отказаться от заключения публичного договора при наличии у него возможности предоставления потребителю соответствующих товаров (работ, услуг).

Проведенное исследование позволяет сформулировать следующие предварительные выводы.

Цель публичного договора - защита «слабой» стороны в договоре (потребителя) и установление в экономических правоотношениях фактического, а не юридического равенства сторон. Проблемы публичного договора связаны с проблемами взаимоотношений частных и публичных интересов, императивных и диспозитивных норм в гражданском праве, с вопросами о роли государства в экономике. Для публичного договора важно правильно установить границу, когда частные интересы должны быть урезаны в пользу публичных. В законодательстве эта граница четко не определена, что способствует ограниченному использованию норм о публичном договоре в судебной практике.

Одним из главных факторов эффективного функционирования хозяйственного оборота является оптимизация организационных отношений, возникающих при осуществлении хозяйственной деятельности каждого отдельно взятого предприятия, которые приобретают в большинстве случаев договорные формы.[21.206] В словарно-справочной литературе понятие организационных отношений используется для характеристики общественных отношений, связанных с формированием, внутренней организацией и упорядочения связей в процессе достижения определенной цели [26.15]. Многогранность современной хозяйственной жизни и изменчивость рыночной среды актуализирует необходимость в определенном стандарте «хозяйственно-производственного партнерства», воплощение которого в договорную форму позволило бы обеспечить реализацию общих интересов участников хозяйственно-производственных отношений как деловых партнеров [27.45]. Деятельность по организации длительных хозяйственных связей субъектов хозяйствования - постоянных деловых

партнеров в большинстве случаев требует двухуровневого правового оформления. Первый уровень представляется договорной конструкцией, которая устанавливает правовой режим (общие условия и принципы) сотрудничества субъектов хозяйствования на определенный промежуток времени, и теоретически имеет несколько названий (организационный договор, базовый договор, генеральный договор, рамочный договор и т.п.); второй уровень - образуется текущими договорами, опосредующих осуществление отдельных хозяйственных операций. Конструкцию рамочного (генерального) договора следует отделять от других договорных конструкций организационного характера. Так, в хозяйственной практике кроме рамочного договора используются преддоговорные соглашения (меморандум о взаимопонимании и протокол о намерениях), которые достигаются до момента подписания сторонами основного (конечного) договора.[27.45] Однако, согласно действующему законодательству, указанные виды преддоговорных соглашений не приводят к юридическим последствиям. Наиболее близкой подобным конструкции рамочного (генерального) договора является предварительный договор. Впрочем, если последний предшествует заключению только одного конкретно определенного в нем договора, на основании рамочного (генерального) договора планируется длительное сотрудничество, опосредуется целым договорным блоком. Так, природу рамочного имеет договор об открытии кредитной линии. Последний устанавливает основные принципы кредитования и возлагает непосредственную детализацию конкретных условий предоставления отдельных кредитов на текущие кредитные договоры. Рамочным (генеральным) является также договор транспортного экспедирования [27.46]. Он определяет режим и общие объемы будущих перевозок, общие правила их осуществления в течение всего срока сотрудничества сторон. Сами же обязательства по перевозкам возникают по текущим договорам, где одна сторона (экспедитор) обязуется за плату и за счет другой стороны (клиента) выполнить или организовать выполнение определенных договором экспедиции услуг, связанных с перевозкой груза. Подобным является дистрибьюторский договор, определяющий условия и порядок сотрудничества производителя (поставщика) и дистрибьютора, устанавливает перечень товаров, будет сбывать дистрибьютор, и территорию сбыта [25.234]. Во исполнение данного генерального соглашения поставщик и дистрибьютор или заключают отдельные договоры купли-продажи, или поставщик направляет дистрибьютору отдельные заказы, последний выполняет. К рамочным (генеральным) договорам также относятся договора коммерческого представительства, франчайзинга, договоры о совместной предпринимательской деятельности и тому подобное.[11.162]

1 июня 2015 г. в силу вступили изменения в ГК РФ которые, кроме уже рассмотренного рамочного договора, прямо закрепили возможность заключения сделок под потестативными условиями (то есть зависящими от сторон договора). Кроме того, этими изменениями в ГК РФ были закреплены сразу два механизма: опцион на заключение договора и опционный договор (ст. 429.2, 429.3 ГК РФ) [3]. Опционным договором (контрактом) признается: двусторонний договор, дает одной стороне право приобрести или продать определенное количество базисного актива по установленной цене в течение оговоренного времени в обмен на уплату оговоренной суммы, а другая сторона обязуется продать или приобрести этот актив.

Опционный договор (контракт) может также предусматривать обязанность каждой из сторон периодически платить денежные суммы в зависимости от изменения цены (цен) и (или) значения (значений) базисного (базового) актива и (или) наступления обстоятельства, служащего базовым (базовым) активом.

Развитие техники и предпринимательства, обусловили необходимость и введение такой конструкции в ГК РФ как абонентский договор.

Особенность абонентских договоров состоит в особом способе определения оплаты за являющееся его предметом материальное благо (или, если смотреть с другой стороны, – особом способе определения количества (объема) предоставляемого материального блага). [11.184] Абонентский договор может быть заключен в отношении почти всех видов возмездных договоров; другим словами, предмет абонентских договоров составляют те же самые товары, работы, услуги, являющиеся предметом «неабонентских» договоров. Отличительной же чертой абонентских договоров является фиксация оплаты независимо от конкретного объема полученных плательщиком материальных благ. Т.е., если в «обычных» (не абонентских) договорах определенному размеру уплачиваемых денежных средств соответствует определенный объем товаров (работ, услуг), то в абонентских объем не определен. [24.284]

Таким образом, развитие гражданского оборота привели к закреплению новых видов договоров в гражданском законодательстве. Данные виды договоров на практике существовали и до их непосредственной регламентации. Однако, потребность практики обусловила их законодательное закрепление для защиты прав и интересов сторон гражданского оборота и судебных споров.

2.2. Особенности договоров на выполнение работ и оказание услуг

Рассматривая договора на выполнение работ, М.И. Брагинский отмечает, что конструкция, которой пользуется законодатель, выделяя данную группу договоров из других существующих, заключается в том, что им предложена конструкция генеральной модели – договора подряда.[9.210] Не смотря на существенное отличие других приводимых в данной группе договоров – строительного подряда, бытового и т.д., генеральная конструкция вобрала в себя не только существенные условия, которые отличают данную группу договоров от других, но и определила их направленность в регулировании в гражданском обороте.

Среди действий, которые должник обязан совершить в пользу кредитора по обязательству, наравне с передачей имущества, также предусмотрено и выполнения работы и оказания услуги. [28.116]

Однако во многих случаях указанные договоры регулируют почти одинаковые отношения, довольно часто становится проблематично отделить один договорной тип от другого, что, в свою очередь, порождает ошибки их правовой квалификации.

Такая близость настолько существенна, что в юридической литературе даже отмечается, что «с точки зрения лица, оказывающего услугу, соответствующее действие является «работой», а для того, кому (в интересах кого) она выполняется, - «услугой»[28.116].

И как следствие этого, следует признать, что выделение договоров путем противопоставления «работы» и «услуги» представляет большие сложности. Это также подтверждается тем, что в специальной литературе на равных основаниях наряду с распространенным утверждением - «услуга - вид работы», высказывалось прямо противоположное: «работа» - это вид услуг» [9.210].

Для иллюстрации сложности и важности решения этой проблемы целесообразно привести высказывания Т. Л. Левшиной, которая отмечает, что всем услугам присущ один общий признак - результату предшествует выполнение действий, которые не имеют материального воплощения, и которые составляют вместе с ним единое целое. Поэтому, при предоставлении услуг продается «не сам результат, а действие, которое привело к нему» [20.417].

Для соответствующей модели договора существует необходимость установить специальный правовой режим. С этой целью и проводится выделение отдельных типов (видов) договоров. Сложность отграничения одних договорных отношений от других обуславливается, также особенностями их правового регулирования. Поэтому, формируя представление о правовой природе того или иного договора с целью его оптимального правового регулирования (правильного применения актов гражданского законодательства), следует определить его место в системе договорного права и провести отграничения данного договора от смежных договоров, также регулирующих отношения, близкие к предмету регулирования этого договора.

Для дальнейшего рассмотрения темы, необходимо определить, что представляет собой работа, являющаяся не только предметом данной группы договоров, но и основной отличительной чертой, выделяющей договора данной группы из всего множества гражданско-правовых договоров.

При анализе услуги как объекта гражданских прав, привлекает к себе внимание специалистов проблема относительно характера правовой природы услуги. Указанную проблему можно раскрыть с помощью двух формул: «услуга - это деятельность» и «услуга - это результат деятельности». По этому поводу свою позицию высказал М. И. Брагинский: «Нематериальный объект, если он и существует, так как уже отмечалось, является неотделимым. Однако, этим вовсе не принижается его значимость» [9.210]. Услуга может быть оказана как процесс, например, обучение, проведение лечения и т.д. в этом случае, результат «научить чему-либо, «излечить от какого-либо заболевания» хоть и предполагается, но не входит в предмет договора. Итак, существуют услуги, которые не имеют результата, а также услуги, результат которых при его достижении выводится за пределы обязательственного правоотношения о предоставлении услуг.

Что же касается определения работы, то здесь имеет смысл рассматривать ее именно в гражданско-правовом смысле применительно к договору подряда. Это связано с рядом факторов. Во-первых, договор подряда, как нами отмечалось, является генеральной конструкцией договоров на выполнение работ. Во-вторых, само понятие работа является довольно сложным и в словарном своем определении насчитывает более 30 видов [20.418].

Договор подряда, в его данной в ГК РФ конструкции, является консенсуальным, возмездным и взаимным [3]. Возмездность предполагает оплату произведенных работы, взаимность - наличие прав и обязанностей у обеих сторон договора,

консенсуальность – считается заключенным при достижении соглашения.

Распространенной ошибкой является не полное определение предмета договора, который должен включать в себя не только наименование работ, но также такие условия, как объём работ, содержание работ и их количество. Для определения предмета договора подряда необходимо также указать объект, на котором работы должны быть осуществлены и результат, к которому выполнение работ должно привести [6]

Следующим существенным условием договора подряда являются сроки выполнения работ. Причем, в договоре должны быть четко указаны начальный и конечный срок выполнения работ, а также могут быть использованы и промежуточные сроки сдачи выполнения работ. Хотя, в судебной практике нет однозначного мнения, и встречаются определения суда, в которых сроки не признаются существенными условиями договора [7].

Критерии оценки качества выполненных работ также должны определяться в договоре. В соответствии с судебной практикой, суды считают нарушением качества, если:

Работы выполнены с нарушением требований СНиП, ГОСТ, их результат является некачественным.

Результат работ, не пригоден для использования по назначению, т.е. не имеющий для заказчика потребительской ценности.

Договора подряда можно классифицировать по различным основаниям. Также следует отметить, что существует законодательное их разграничение и классификация, данная в юридической литературе. К последней, например, относится разграничение договоров в зависимости от характера выполняемой подрядчиком работы и ее результата [20.417]. По данным основаниям можно договор подряда классифицировать на обязательства, направленные на изготовление новых вещей, и обязательства, направленные на восстановление, изменение либо улучшение потребительских свойств уже имеющихся в наличии вещей (ст. 703 ГК). По способу определения стоимости (цены) объекта (контракта), подряд можно разделить на: договоры с фиксированной ценой — договоры, по которым подрядчик соглашается на фиксированную цену контракта или на фиксированную ставку по каждой единице продукции, которая может повышаться в связи с ростом затрат; договоры «затраты плюс» — договоры, в соответствии с которыми подрядчику возмещаются все допустимые или по-иному определяемые

затраты плюс процент от этих затрат или фиксированное вознаграждение.

Законодатель, в главе определяющей правовое регулирование договора подряда, выделяет: бытовой подряд; строительный подряд; подряд на выполнение проектных и изыскательских работ; подрядные работы для государственных нужд. В исследованиях, данные виды также дифференцируются по разным основаниям [20.420].

Особенности договоров на выполнение услуг, обусловлены сущностью последних.

К данной группе договоров относится непосредственно договор на оказание услуг, договор комиссии, договор коммерческого представительства и др. [3]

Следует отметить, что договора по оказанию услуг также требуют классификации. Это обусловлено как неоднозначным пониманием услуги как объекта гражданско-правового регулирования, так и существованием многих непоименованных договоров в сфере оказания услуг, что обусловлено развитием гражданского оборота.

Вопросы классификации договоров по оказанию услуг достаточно широк. Поэтому основное внимание уделим разделению исследуемых договоров на виды на основании признаков, которые отражаются на их правовых особенностях с учетом действующего нормативно-правового регулирования и существующих научных тенденций [28.119].

По договору о предоставлении услуг одна сторона (исполнитель) обязуется по заданию другой стороны (заказчика) предоставить услугу, которая потребляется в процессе совершения определенного действия или осуществления определенной деятельности, а заказчик обязуется оплатить исполнителю указанную услугу, если другое не установлено договором. Из содержания определения договора о предоставлении услуг, можно выделить определенные признаки услуги такие как: услугой является совершение определенных действий; услуга предоставляется в соответствии с заданием заказчика, услуга потребляется в процессе ее предоставления (что свидетельствует о ее нематериальном характере); услуга является благом, стоимость которого подлежит оценке. ГК также придает особое значение

исполнителям, предусматривая его обязанность предоставить услугу лично [3]. В случаях, установленных договором, исполнитель имеет право возложить выполнение договора о предоставлении услуг на другое лицо, если иное не

предусмотрено действующим законодательством или самим договором, оставаясь ответственным в полном объеме перед заказчиком за нарушение договора [28.119]. Поэтому, еще одним признаком услуги, определенной в результате анализа законодательства является то, что она непосредственно связана с лицом исполнителя. Определение договора о предоставлении услуг в гражданском законодательстве не в полном объеме отражает особенности договорного оформления отношений по предоставлению услуг в предпринимательской сфере. Поскольку предпринимательская деятельность, связанная с представлением услуг, осуществляется в сфере общественного производства, а не в сфере личного (бытового) оборота [25.233]. Предоставление услуги в предпринимательской сфере обусловлено сферой применения результатов предоставления услуг, субъектным составом участников, правовой регламентацией прав и обязанностей сторон соответствующего договора о предоставлении услуг, наличием определенного ограничения договорной свободы. Спецификой предоставления услуг в сфере предпринимательства также является то, что благодаря их возникновению реализуются как частные, так и публичные интересы. Ключевым отличием работы от услуги, на которой акцентируют в литературе, является результат работы и отсутствие такового у услуги. Термины «услуга» и «работа» используются как тождественные, поскольку с философских позиций и работа, и услуга полезные виды деятельности. Характерным признаком услуги, как предмета договора по предоставлению услуг является как раз то, что деятельность услугодателя никогда не выражается в вещном итоге и то, что услугодатель не гарантирует достижения предполагаемого результата. Значимым в этом смысле является мнение ученых, отмечающих, что неуместно разделение услуг на материальные и нематериальные, поскольку материальные услуги практически ничем не отличаются от работ [24.212].

В литературе предлагается классифицировать услуги в сфере предпринимательской деятельности по таким основаниям как: сроки - разовые; срочные (в течение определенного договором периода времени); бессрочные; субъектный состав - между юридическими лицами разной правовой организации, характер совершенных действий - фактические и юридические; в зависимости от связи со сферой материального производства - услуги способствующие производству товаров; услуги, которые пользуются спросом на рынке (маркетинг, консалтинг); услуги по обеспечению надлежащего технического уровня производства (инжиниринг) услуги посредников, организаций транспорта и связи, способствующие

поставке и сбыту продукции производителя; услуги банков, финансовых брокеров; аудиторские услуги. В этой классификации интересно выделение такого критерия, который позволяет установить взаимосвязь услуг со сферой производства [9.209]. Признанной в научной среде является классификация, предложенная О. С. Иоффе, тесно связывает понятие услуги по обязательствам и разделяет их в зависимости от характера деятельности на три основные группы: обязательства, направленные на оказание фактических услуг (договор хранения); обязательства, направленные на оказание услуг юридического характера (договоры поручения и комиссии); обязательства, объединяющих услуги юридические и фактические (договор экспедиции) [9.210].

Поэтому же критерию можно выделить еще одну группу обязательств, к которым следует отнести заем и кредит, факторинг, банковский вклад, банковский счет, непосредственно наличные расчеты, страхование. Однако, единого взгляда на классификацию договоров о предоставлении услуг в доктрине предпринимательского права в настоящее время нет.

Обобщая действующее законодательство и подходы наиболее известных авторов по рассматриваемой проблеме, к главным критериям деления договоров о предоставлении услуг в предпринимательской сфере следует отнести: источник закрепления, характер деятельности, характер правосубъектность получателя, порядок формирования обязательств, которые положены в основу договора, виды хозяйственной деятельности.

Подводя итог, отметим, что ряд классификаций имеют практическое значение, в том числе и определение принадлежности договора к тому или иному виду, позволяет избежать многих ошибок при их заключении и защитить права и интересы сторон договора при исполнении обязательств. Особенность публичных договоров заключается в защите слабой стороны – потребителя, что выражается в законодательном императивном регулировании обязанностей предпринимателя как стороны данного договора. проблемы регулирования договоров на выполнение работ и оказания услуг заключаются в необходимости определения предмета договора, а также категории качества как работ так и услуг. Также следует отметить, что классификация данных договоров по типу оказанных работ и сфере оказанных услуг, также способствует совершенствованию правового регулирования, так как позволяет выявить проблемы правоприменительной практики.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В имущественном обороте договор играет важнейшую роль, так как только посредством его организация может осуществлять свою деятельность, устанавливать трудовые отношения.

Договор при установлении в его условиях взаимных прав и обязанностей является соглашением регулирующим такое совместное действие лиц, которое направлено на достижение определенных гражданско-правовых последствий.

Заключение договора может происходить в общем порядке с помощью оферты и акцепта, а также на торгах. В законодательстве определены также случаи, когда заключение договора является обязательным.

Договор может пониматься как правоотношение, как юридический факт, который собственно и предопределяет развитие определенных правоотношений.

Гражданское законодательство исходит из согласованного между сторонами изменения или расторжения договора. Однако, при определенных условиях и недостижении согласия, договор может быть изменен или расторгнут в судебном порядке.

Все многочисленные ограничения свободы договора одновременно являются и ее гарантиями, так как, ограничивая деятельность одного субъекта, государство обеспечивает интересы другого субъекта, который в меньшей степени, чем первый, способен на защиту своих прав. Ограничение такого основополагающего принципа как принципа свободы договора возможно только в случаях, прямо предусмотренных законом.

Свобода договора не является абсолютной (неограниченной): она существует в рамках действующих нормативных актов, обычаями делового оборота, а действия сторон договора должны основываться на принципах разумности, добросовестности и справедливости. Законодатель пытается определить эти границы и закрепляет ограничения в законах.

Для достижения определенной социальной цели гражданское право может использовать публично-правовые средства.

Наибольшее ограничение при заключении договора имеются в случаях заключения публичных договоров. Целью таких ограничений является защита физического

лица как более слабой стороны договора.

Договоры можно классифицировать по разным основаниям.

Возможное разделение производится двумя способами: 1) путем применения дихотомии: изначально определяется основание (критерий), затем производится деление на две группы, одна из которых характеризует наличие этого критерия, а другая – его отсутствие; 2) другой способ заключается в создании неограниченного количества групп, в каждой из которых указанные основания соответствующим образом индивидуализируются

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

"Конституция Российской Федерации" (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ)

1. "Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 29.07.2017) (с изм. и доп., вступ. в силу с 06.08.2017) // "Собрание законодательства РФ", 05.12.1994, N 32, ст. 3301
2. "Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая)" от 26.01.1996 N 14-ФЗ (ред. от 28.03.2017) // "Собрание законодательства РФ", 29.01.1996, N 5, ст. 410
3. "Трудовой кодекс Российской Федерации" от 30.12.2001 N 197-ФЗ (ред. от 29.07.2017) // "Собрание законодательства РФ", 07.01.2002, N 1 (ч. 1), ст. 3
4. Федеральный закон от 05.04.2013 N 44-ФЗ (ред. от 29.07.2017) "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" // "Собрание законодательства РФ", 08.04.2013, N 14, ст. 1652

Судебная практика

Постановление ФАС Волго-Вятского округа от 11.02.2014 по делу N А17-5880/2014

Определение Высшего Арбитражного Суда РФ от 23 сентября 2015 г. N 11618/14

Литература

Белогурова Е.А. Виды договоров: Право и юриспруденция // X Региональная конференция молодых исследователей Волгоградской области: Право и юриспруденция. Тезисы докладов: г. Волгоград, 8-11 ноября 2005 г.. - Волгоград: Изд-во ВолГУ, 2006, Вып. 2. - С. 80-82

Брагинский М. И. Договорное право. Книга третья: Договоры о выполнении работ и оказании услуг / М. И. Брагинский, В. В. Витрянский. - Изд. доп., испр. (3-й завод). - М. : Статут, 2003. - 1055 с с 209-210

Гордон М.В. Система договоров в советском гражданском праве // Ученые записки. Ученые записки Харьковского Юридического Института. - Харьков: Изд-во Харьк. ун-та, 1954, Вып. 5. - С. 65-87

1. Гражданско-правовые договоры: актуальные проблемы правового регулирования отдельных видов: монография / Под ред.: Кулаков В.В. - М.: Юрлитинформ, 2014. - 320 с

Данилова О.В., Ивашина О.Г., Камардина М.И. Проблемы классификации договоров в гражданском праве // Современная юриспруденция: теоретико-прикладные аспекты. - Елец: Елец. филиал НОУ ВПО "Рос. новый ун-т", 2011. - С. 42-51

Договорное право. Договоры о передаче имущества. Кн. 2 / Брагинский М.И., Витрянский В.В. - М.: Статут, 2006. - 780 с.

Кабанова И.Е. Действие принципа свободы договора в отношениях с участием публичных субъектов // Гражданское право. - М.: Юрист, 2015, № 2. - С. 29-32

Кашанин А. Новое о квалификации гражданско-правового договора // Хозяйство и право. - М., 2001, № 9. - С. 69-76

Козлова Е.Б. Развитие классификации гражданско-правовых договоров по дихотомическому принципу // Шестые Всероссийские Державинские чтения (Москва, 10 декабря 2010 года): сборник статей: в 7 кн. Кн. 4: Проблемы гражданского, предпринимательского и коммерческого права, гражданского и арбитражного процесса. - М.: РПА Минюста России, 2011. - С. 48-52

Коломенская Е.В. Функциональный подход к исследованию договора. // Журнал российского права, 2005, № 5

Кравченко А.В. О регулирующей функции договора // Актуальные проблемы современного права и политики: Межрегиональный сборник научных трудов. -

Рязань, 2011, Вып. 12. - С. 164-165

Красавчиков О.А. Гражданско-правовой договор: понятие, содержание и функции // Антология уральской цивилистики, 1925 - 1989. Сборник статей. - М.: Статут, 2001. - С. 166-182

Левшина Т. Л. Комментарий к ст. 779 Гражданского кодекса Российской Федерации / Т. Л. Левшина // Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации части второй (постатейный). - Изд. 5-е, испр. и доп. с использованием судебно-арбитражной практики / рук. авт. кол. и отв. ред. д-р юрид. наук, проф. О. Н. Садилов. - М. : Юрид. Фирма «КОНТРАКТ»: ИНФРА-М, 2007. - 987 с. С 417

Луць В.В., Луць А.В. Предпринимательские договоры: их признаки и классификация // Теоретические проблемы правового регулирования хозяйственной деятельности в условиях рыночных отношений. Тезисы докладов республиканской научно-практической конференции, Минск, 17-18 апреля 1998 г.. - Минск: Тесей, 1998. - С. 205-208

Огородов Д.В., Челышев М.Ю. К вопросу о видах смешанных договоров в частном праве // Законодательство и экономика. - М., 2006, № 2. - С. 53-59

Мартемьянова А.М. Проблемы определения понятия условий, названных в законе (ином правовом акте) необходимыми для отдельных типов (видов) гражданско-правового договора // Пробелы в российском законодательстве. - М.: Медиа-ВАК, 2011, № 1. - С. 59-66

Система договоров в гражданском праве России: монография / Романец Ю.В. - М.: Норма, Инфра-М, 2013. - 496 с.

Сошников А.И. Понятие и основные виды договоров в предпринимательской деятельности // Предпринимательство в России: проблемы и пути совершенствования законодательства: Сборник научных статей по материалам Межвузовской научно-практической конференции. - Курск: Изд-во КИГМС, 2008. - С. 232-239

Суханов Е.А. О видах сделок в германском и в российской гражданском праве // Вестник гражданского права. Научный журнал. - М.: ООО "Издат. дом В. Ема", 2006, № 2: Т. 6. - С. 5-26

Хоменко Т.С. Рамочный договор в системе гражданско-правовых договоров // Материалы XLIX Международной научной студенческой конференции "Студент и

научно-технический прогресс", 16-20 апреля 2011 г.: Государство и право. - Новосибирск: СибАГС, 2011. - С. 45

Чулков И.А. Различие понятий "работы" и "услуги" как актуальная проблема гражданского права // Гражданско-правовые и экономические аспекты деятельности ГИБДД, влияющие на снижение дорожно-транспортных происшествий, межведомственный круглый стол (2013; Орел): сборник материалов. - Орел: ОрЮИ МВД России им. В.В. Лукьянова, 2013. - С. 116-120

Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 г.). М., 1995.