

Содержание:

Введение

Договор является одним из ключевых институтов гражданского законодательства. Его правовая природа, основные черты и характерные признаки досконально исследованы еще римскими юристами. Поэтому общее определение гражданско-правового договора не менялось с тех времен. В качестве примера можно привести определение договора трех российских классиков цивилистики XIX в.

«Договор (contractum, pactum) представляет собой соглашение воли двух или нескольких лиц, которое порождает право на чужое действие, имеющее имущественный интерес»[\[1\]](#).

«Договором называется соглашение двух или более лиц, направленное к установлению, изменению или прекращению юридических отношений. Продукт воли нескольких лиц, называемых в настоящем случае контрагентами, договор является видом юридической сделки»[\[2\]](#).

«Итак, договор есть сознательное соглашение нескольких лиц, в котором все они совместно изъявляют свою волю для того, чтобы определить между собою юридическое отношение, в личном своем интересе по имуществу. Не всякое добровольное соглашение может быть признано договором, подходящим под действие законов гражданских, т.е. порождающим право на чужое действие, имеющее ценность в общежитии. Посему, например, соглашение нескольких душеприказчиков в сделанном ими сообща постановлении, по исполнению завещания, не порождает между ними обязательственного договорного отношения»[\[3\]](#).

Актуальностью данной темы является то, что договор-это наиболее, оперативное и гибкое средство связи между производством и потреблением, изучения потребности и немедленного реагирования на них со стороны производства. С помощью договора, граждане по своему усмотрению, расходуют полученные в виде заработной платы, доходы от предпринимательской деятельности, и иных доходов денежные средства, приобретая на них те ценности, которые способны удовлетворять их индивидуальные, материальные и культурные потребности.

Цель курсовой работы - систематизировать весь массив гражданско-правовых норм, охватывающих поставленную проблему, отследить их место и положение в правовой системе Российской Федерации, проанализировать законодательство в области заключения гражданско-правовых договоров.

1. Понятие и виды договоров в гражданском праве РФ

1.1 Понятие правового договора

Договор - центральный и важнейший институт гражданского права, который используется во всех сферах предпринимательства и обслуживает разнообразные имущественные и личные потребности граждан. Действующее гражданское законодательство, отражая процесс заключения и исполнения договора, употребляет термин «договор» в трех значениях: как основание возникновения договорных обязательств (договор-сделка), как возникшие из договора обязательства его участников (договор-обязательство) и как письменное выражение соглашения сторон (договор-документ). В настоящей главе договор рассматривается преимущественно в первом его значении.

Договор как сделка-это соглашение двух или более сторон, направленное на установление гражданских прав и обязанностей или их изменение и прекращение (ст. 420 ГК). Отсюда следует, что участниками договора могут быть только субъекты гражданского права, наделенные дееспособностью и выражающие свою волю, а сам договор предполагает свободу и самостоятельность его сторон. Там, где такой свободы нет, договор возможен, однако, его эффективность резко снижается. Широкое применение и возможности договора обусловлены тем, что как правовая форма он соответствует характеру регулируемых гражданским правом имущественных отношений рынка, когда необходимы самостоятельность и инициатива участников экономического оборота и, следовательно, определенная свобода (диспозитивность) правового регулирования. Эти основополагающие начала договорного права в условиях рыночной экономики закреплены в ст. 421 ГК «Свобода договора».

Юридические преимущества договорной формы взаимоотношений проявляются в ее универсальности, простоте и гибкости. Договор может быть заключен в любой

форме, причем и между отсутствующими контрагентами (путем переписки) или через представителя. Первоначальные условия договора могут быть в дальнейшем изменены и дополнены сторонами, их права могут быть установлены в интересах третьих лиц, которые в заключении договора не участвовали, или уступлены затем третьим лицам. Все это делает договор незаменимым инструментом рынка.

Функции гражданско-правового договора характеризуются в литературе с известными различиями, однако большинство авторов отмечают следующие основные задачи (функции) договора.

Во-первых, договор является формой установления хозяйственных связей между участниками экономического оборота и основанием возникновения их взаимных обязанностей и прав. Договор наполняет эти связи конкретным содержанием, должен обеспечивать их практическую реализацию и ответственность за исполнение принятых обязательств.

Во-вторых, договор позволяет его участникам определить и согласовать их взаимные права и обязанности с учетом как потребностей рынка, так и индивидуальных запросов и возможностей каждого из контрагентов. Эта функция договора представляется особо важной, ибо она обеспечивает обслуживание договором общественных нужд и потребностей. Практическое осуществление этой функции договора предполагает наличие необходимой свободы (диспозитивности) в законодательной регламентации условий договора и предоставление его участникам права самостоятельно определять условия договора в рамках общих предписаний закона.

В-третьих, заключение договора создает для сторон важные правовые гарантии. Это выражается в том, что договор подлежит обязательному исполнению (ст. 425 ГК), одностороннее изменение его условий допускается только в определенных случаях и лишь по решению суда (ст. 450 ГК), а нарушение принятых по договору обязательств влечет обязанность возместить причиненные этим убытки (ст. 15, 393 ГК). Стороны могут предусмотреть в договоре и другие правовые средства обеспечения его исполнения: условие о неустойке, поручительство, гарантию и др. Сопутствующий договору механизм имущественной ответственности дополняется правом расторгнуть договор при его существенном нарушении контрагентом (ст. 450 ГК).

Договор применяется не только в сфере имущественных отношений, основанных на использовании товарно-денежных категорий (такие договоры именуются

товарными), но также для регламентации организационных отношений, когда договор направлен преимущественно на формирование последующих имущественных связей участников договора или их нижестоящих структур и определение основных условий таких связей (так называемые организационные или рамочные договоры).

Общие положения части первой ГК о договоре дополняются обширным законодательством о различных видах договоров: нормами части второй ГК и специальным законодательством об отдельных договорах (розничной купле-продаже, поставке для государственных нужд, подряде, транспортных договорах, кредитовании и др.). Для договоров граждан особое значение имеет Закон о защите прав потребителей, который дает физическим лицам повышенную правовую защиту. Авторские и лицензионные договоры являются предметом законодательства РФ об интеллектуальной собственности^[4].

Договор должен соответствовать правовым нормам, действующим в момент его заключения. Последующие изменения законодательства влияют на условия состоявшегося договора только в том случае, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров (ст. 422 ГК). Такие случаи придания правовым нормам обратной силы в действующем законодательстве крайне редки.

Присущие договору правовые качества и преимущества могут быть в полной мере использованы только в условиях свободы договора. ГК называет свободу договора в числе основных начал гражданского законодательства (п. 1 ст. 1) и определяет содержание и общие рамки этого важного правового начала (ст. 421).

Граждане и юридические лица свободны в заключении договора, и понуждение его заключить допускается только в случаях, предусмотренных ГК и иными законами или добровольно принятым обязательством. Таким образом, понуждение к договору может вводиться только законами и не должно устанавливаться актами Правительства РФ, а тем более - министерств и агентств.

ГК заметно расширил перечень регулируемых договоров по сравнению с ранее действовавшим законодательством. При этом субъекты гражданского права могут заключать как предусмотренные, так и не предусмотренные законодательством договоры. Возможны соглашения, содержащие элементы договоров разного рода, так называемые смешанные договоры, и они получили в современных условиях заметное распространение.

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

Однако свобода договора не означает полную самостоятельность сторон при его заключении и определении его условий. Действующее законодательство содержит немало число императивных норм, обязательных для граждан и юридических лиц при совершении ими договоров и выработке их условий. Установление таких норм отражает общегосударственные интересы, особенность отдельных групп договоров и необходимость защиты прав других участников имущественного оборота.

Общегосударственные (публичные) интересы требуют соблюдения общественной безопасности (ограничение торговли оружием, наркотиками и т.д.), норм санитарной и пожарной безопасности, а также предписаний, направленных на охрану природы и окружающей среды. Такого рода ограничительное регулирование устанавливается нормами административного, а не гражданского права.

Обязательное заключение договора введено для предпринимателей, осуществляющих коммерческую деятельность в рамках публичных договоров, когда продажа товаров или оказание услуг должны производиться каждому обратившемуся лицу. Круг таких предпринимателей достаточно широк (ст. 426 ГК). Это традиционная норма рыночного законодательства, особенно на первом этапе его становления.

Наконец, определенные рамки для свободы договора установлены законодательством об ограничении монополистической деятельности и защите конкуренции. Действующие в этой области законы требуют согласования некоторых сделок с антимонопольными органами и разрешают им принимать акты, обязывающие предпринимателей-монополистов заключать договор[5]. По существу, в этих случаях речь идет не об ограничении свободы договора, а об установлении разумных и справедливых правил добросовестной конкуренции на рынке, которые в интересах его развития и самих выступающих на рынке субъектов гражданского права.

Обязательность заключения договоров может устанавливаться для государственных и муниципальных казенных предприятий их собственниками. Они вправе доводить до предприятия обязательные для исполнения заказы на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд[6]. Это необходимая реализация широких прав собственника, которые должны за ним сохраняться в силу природы собственности и необходимости ее защиты.

1.2 Виды договоров в гражданском праве РФ

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 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.[7].

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[8].

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

Наиболее общей видовой классификацией договоров является их подразделение на возмездные и безвозмездные (ст. 423 ГК). В возмездном договоре каждая сторона получает определенное имущественное предоставление; в безвозмездном договоре одна из сторон такого встречного предоставления не получает. Большинство договоров являются возмездными, и согласно п. 3 ст. 423 ГК договор предполагается возмездным, если из закона, иных правовых актов, содержания или существа договора не вытекает иное.

В зависимости от момента, с которого договор начинает действовать, необходимо различать консенсуальные, реальные и формальные договоры (ст. 433 ГК). Консенсуальными (от лат. «consensus»-согласие) признаются договоры, заключенные в момент получения лицом, направившим предложение о его заключении (оферту), согласия на это предложение (акцепта) или же в момент заключения договора между присутствующими контрагентами. Реальными (от лат. «res»-вещь) являются договоры, для совершения которых в силу закона необходима, помимо соглашения сторон, передача имущества; они считаются заключенными только с момента такой передачи.

Формальными договорами являются соглашения, подлежащие государственной регистрации (п. 3 ст. 433 ГК). Такие договоры немногочисленны, к ним относятся главным образом договоры об установлении вещных прав на недвижимость (ст. 131 ГК). К числу формальных должны быть отнесены и договоры, требующие в силу закона обязательного нотариального оформления, например договоры ренты (ст. 584 ГК). Формальные договоры приобретают юридическое значение после их регистрации (нотариального оформления).

Значительной особенностью обладают договоры в пользу третьего лица, согласно которым должник обязан произвести исполнение не кредитору, а не участвовавшему в заключении договора третьему лицу, приобретающему таким образом право требовать от должника исполнения (ст. 430 ГК).

Новеллой ГК является подробная регламентация предварительного договора (ст. 429), который в условиях рынка получает широкое применение. Это договор, в силу

которого стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором. Такой предварительный договор под страхом его недействительности заключается в письменной форме.

Предварительный договор должен содержать условия, позволяющие установить предмет, а также другие существенные условия будущего основного договора. В предварительном договоре указывается срок для заключения основного договора, а если он не определен, основной договор необходимо заключить в пределах года с момента заключения предварительного договора. Если обе стороны отказались заключить основной договор либо одна из сторон не направила другой предложение заключить договор, обязательства предусмотренные предварительным договором, прекращаются. Какие-либо правовые последствия в этом случае не наступают.

Так, акционерное общество (АО) заключило в январе 2009г. Договор с обществом ограниченной ответственности (ООО), согласно которому стороны должны до 1.07.2009г. заключить договор купли-продажи здания. Однако свои намерения по продаже этого имущества путем заключения основного договора стороны не реализовали. Тем не менее ООО обратилось в арбитражный суд с иском к АО о признании права собственности на упомянутое здание. Арбитражный суд отказал в удовлетворении исковых требований, поскольку согласно п.2 ст.218 ГК РФ право собственности на имущество, которое имеет собственника, может быть приобретено другим лицом на основании договора купли-продажи, мены, дарения или иной сделки об отчуждении этого имущества; предварительный договор такого основания не дает [\[9\]](#).

ГК предусматривает для некоторых часто применяемых договоров важные видовые особенности (свойства), выделяя в системе договорных отношений два договора: публичный (ст. 426 ГК) и присоединения (ст. 428 ГК).

Для публичного договора характерны два признака: во-первых, он может быть заключен только коммерческой организацией, и, во-вторых, предпринимательская деятельность этой организации по своему характеру должна быть публичной, т.е. осуществляться в отношении каждого, кто к ней обращается. В качестве примеров такой публичной деятельности в ст. 426 ГК названы розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание.

Специфика договора присоединения состоит в особом способе его заключения. Одна из сторон (обычно это предприниматель, реализующий товары и услуги) предлагает другой составленный в виде формуляра или в иной стандартной форме перечень договорных условий, которые эта другая сторона может принять или отклонить, если хотя бы одно из предложенных условий для нее неприемлемо.

Новый ГК впервые в отечественном законодательстве содержит норму о допустимости так называемых смешанных договоров. К отношениям сторон в таких договорах применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре (п. 3 ст. 421 ГК). Смешанные договоры в условиях рынка получают широкое распространение. К ним должны быть отнесены договоры об инвестировании (элементы договоров подряда и кредитования), договоры о перекачке нефтепродуктов по магистральным трубопроводам (элементы транспортировки, поставки, хранения).

К категории смешанных договоров следует отнести также получающие распространение в отечественной практике и имеющие большую народнохозяйственную значимость соглашения о разделе продукции, предусматривающие освоение новых особо крупных месторождений природных ресурсов, часто с привлечением иностранных инвестиций. Эти договоры урегулированы специальным Законом о соглашениях о разделе продукции.

Организационные договоры. Это соглашения субъектов РФ, муниципалитетов, а также крупных предпринимателей (акционерных обществ, концернов и т.д.) об установлении делового сотрудничества, длительных хозяйственных связей и об основных условиях будущего производственного и коммерческого взаимодействия. Такие договоры именуются организационными, генеральными или рамочными соглашениями[10].

2. Особенности заключения гражданско-правового договора. Расторжение гражданско-правового договора

2.1 Основные этапы заключения гражданско-правового договора

Заключение договора, кроме мелких бытовых сделок, проходит обычно несколько стадий, каждая из которых влечет для будущих контрагентов определенные правовые последствия. Различен и порядок заключения договоров: наряду с общими правилами действуют специальные правила о заключении договоров на торгах и обязательном заключении договора, когда могут возникать преддоговорные споры, разрешаемые судом. Наконец, особенности заключения договора могут вытекать из соглашения, достигнутого будущими его участниками в рамках состоявшегося ранее предварительного договора.

Преддоговорные контакты сторон. Заключению договора, особенно при значительности его суммы, обычно предшествуют предварительные контакты между предполагаемыми его участниками с целью выяснения условий будущего договора, их приемлемости для партнеров, а также согласования текста самого договора. В ходе таких контактов стороны могут направлять друг другу письменные материалы (запросы, информацию, проекты отдельных договорных условий и т.д.) и даже совместно их подписывать.

На стадии предварительных переговоров стороны нередко составляют документы, которые практически удобны и получили наименование писем или соглашений о намерениях; они содержат различную информацию в отношении условий намечаемого договора. Законодательство РФ не определяет правовое значение таких документов и содержащихся в них сведений. По общему правилу письма и соглашения о намерениях следует считать стадией переговоров о заключении будущего договора, которые правовых последствий для сторон не влекут. Однако с учетом содержания названных документов и статуса подписавших их лиц возможна и иная оценка их правового значения.

Договорная практика выработала процедуру предварительного согласования условий договора, которая получила наименование парафирования. Оно совершается посредством нанесения на согласованный текст договора инициалов лиц, участвовавших в подготовке договора. Нередко такие лица имеют полномочия и на последующее подписание договора. Парафирование договора, как правило, ведет к его последующему подписанию и вступлению в силу, однако юридически не обязывает сторону подписать ранее парафированный ею договорный текст.

В ходе переговоров о заключении договора стороны обычно несут определенные затраты, и его не заключение ввиду отказа предполагаемого контрагента может влечь имущественные потери. Законодательство и судебная практика ряда стран допускают возложение на недобросовестную сторону потерь, понесенных другой

стороной вследствие необоснованного отказа от заключения договора. Этот институт получил наименование вины при заключении договора (*culpa in contrahendo*), или ведения недобросовестных переговоров. Российским законодательством этот институт не предусмотрен, однако норма п. 1 ст. 10 ГК о запрете злоупотребления правом во всех его проявлениях позволяет суду возложить на сторону, недобросовестно действовавшую в ходе переговоров, возмещение имущественных потерь, вызванных отказом заключить договор. Разумеется, такие потери (убытки) должны быть надлежаще доказаны.

Общий порядок заключения договоров. Договор может быть заключен по местонахождению одной из его сторон или в ином месте (на выставке, ярмарке) путем одновременного подписания сторонами заранее подготовленного договорного текста. Такова же обычная процедура заключения мелких бытовых договоров, многие из которых могут совершаться также в устной форме. Однако нередко договор заключается посредством обмена между сторонами предложением его заключить (офертой) и согласием на такое предложение (акцептом). Такой обмен возможен как в устной, так и в письменной форме.

Оферта. Предложение заключить договор именуется офертой и должно удовлетворять определенным требованиям, названным в ст. 435 ГК. Оферта должна быть адресована одному или нескольким конкретным лицам, содержать существенные условия договора и выражать намерение заключить договор с адресатом, если им будет принято предложение. Оферта связывает направившее ее лицо с момента ее получения адресатом.

Важное практическое значение имеет срок действия оферты. Он может быть назван в самой оферте или определен законом, что бывает редко. В ином случае оферта действительна в течение срока, нормально необходимого для получения ответа (п. 1 ст. 441 ГК). Такой срок должен определяться с учетом всех обстоятельств, прежде всего, предмета оферты и срока прохождения почты между контрагентами. Когда оферта сделана устно, для заключения договора должно последовать немедленное ее принятие, если делающее оферту лицо не назвало срок для ее принятия.

По общему правилу оферта является безотзывной (т.е. не может быть отозвана в течение срока, установленного для ее акцепта), однако иное может быть оговорено в самой оферте или вытекать из существа предложения либо обстановки, в которой оно было сделано.

Гражданскому праву известно понятие публичной оферты. Реклама и иные предложения, адресованные неопределенному кругу лиц, оферту не создают, а считаются приглашением делать оферты. Однако содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля его автора заключить договор на указанных условиях с любым, кто отзовется, признается публичной офертой. Публичной офертой надо считать опубликованное в печати приглашение на распродажу товаров с указанием их наименований и цен. Публичная оферта именуется в законодательстве о приватизации публичным предложением^[11]

Акцепт. Ответ лица, которому адресована оферта, о согласии на ее принятие именуется акцептом. Однако для этого он, во-первых, должен быть полным и безоговорочным согласием и, во-вторых, получен в срок, установленный для акцепта (ст. 438 ГК). Молчание акцептом не признается.

Акцепт с согласием заключить договор на иных условиях таковым не является и считается новой офертой. Акцепт может быть отозван при условии, что его отзыв получен ранее или одновременно с первоначально направленным акцептом. Если акцепт поступил после установленного для него срока, необходимо различать две ситуации с разными правовыми последствиями (ст. 442 ГК).

Когда своевременно отправленный ответ получен с опозданием (например, по вине почты или оферента, неправильно указавшего свой адрес), акцепт не считается опоздавшим, если оферент немедленно не уведомит другую сторону о получении акцепта с опозданием.

В случаях, когда акцепт по вине его отправителя был сделан с опозданием, он считается состоявшимся, если оферент немедленно сообщит о принятии им опоздавшего акцепта. Эти два правила практически оправданны и создают условия для заключения договора при несвоевременном получении акцепта.

Момент заключения договора. Он важен для определения применимого к договору законодательства, ибо согласно п. 1 ст. 422 ГК договор должен соответствовать императивным нормам законодательства, действующим в момент его заключения. В таком же порядке применяются к договору и диспозитивные нормы, если стороны не согласовали в договоре иные условия.

По общему правилу договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта или в момент подписания единого согласованного между сторонами текста договора. Однако реальные договоры (о

них было указано выше), считаются заключенными с момента передачи соответствующего имущества. К ней приравнивается передача коносамента или иного товарораспорядительного документа на это имущество, например товарного складского свидетельства.

При нотариальной форме договора он считается заключенным в момент составления нотариально заверенного текста договора. Если договор подлежит государственной регистрации, он вступает в силу с момента такой регистрации^[12].

Местом заключения договора, если оно в договоре не указано, считается место жительства гражданина или место нахождения юридического лица, направившего оферту, гласит ст. 444 ГК. Эта норма должна быть дополнена двумя случаями: договор совершается в виде единого документа, и направления оферты нет; договор заключается на ярмарке или торговой выставке. В таких ситуациях местом заключения договора должно признаваться место его подписания.

Место заключения договора необходимо учитывать при определении применимого к нему права, обычаев делового оборота, а также при толковании его условий. Это особенно важно при заключении договора на ярмарках, имеющих свои правила проведения.

Форма договора. Изложенные мною выше правила о заключении договора порождают договор только при условии, что были соблюдены требования в отношении его формы. Договор является видом сделки, и к нему применимы правила о форме сделки. При допустимости устной формы договора стороны могут избрать письменную и даже нотариальную форму для оформления своих отношений, например при займе на большую сумму. Для некоторых крупных сделок (продажи недвижимости, предприятия, аренды зданий и предприятий, доверительного управления недвижимостью) ГК предписывает заключение договора путем составления одного письменного документа, подписанного сторонами.

Заключение договора на торгах. Такой порядок заключения договора в условиях перехода к рынку получил широкое распространение и подробно регламентирован в ГК (ст. 447-449) и дополняющих его законодательных актах, которые учитывают особенности проведения торгов в отношении различных видов имущества. Посредством торгов возможно заключение большинства гражданско-правовых договоров^[13].

Торги проводятся в форме аукциона или конкурса. Различие состоит в том, что выигравшим аукцион признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а конкурс-лицо, которое по заключению конкурсной комиссии предложило лучшие условия. Смысл торгов состоит в привлечении к ним заинтересованных и конкурирующих участников для получения лучших результатов, и поэтому аукцион и конкурс, в которых только один участник, признаются несостоявшимися.

ГК устанавливает для проведения аукционов и конкурсов ряд общих правил. Они могут быть открытыми и закрытыми: в открытом - вправе участвовать любое лицо, в закрытом - только специально приглашенные. Закрытые конкурсы проводятся обычно в тех случаях, когда конкурсанты должны обладать специальными знаниями и авторитетом (художественные конкурсы, осуществление сложных технических и строительных проектов).

Организаторами торгов могут выступать собственник имущества либо специализированные организации всех форм собственности, которые разрабатывают условия торгов, проводят их и заключают договор с победителем.

По общему правилу извещение о торгах должно быть сделано организатором не менее чем за 30 дней до их проведения с тем, чтобы участники торгов могли надлежащим образом к ним подготовиться. Такое извещение должно содержать информацию об основных условиях конкурса и публиковаться в соответствующих средствах массовой информации. Извещение о торгах создает обязательство их организатора выполнить все его условия. Однако ГК предоставляет ему право отказаться от проведения аукциона не позднее чем за 3, а конкурса - за 30 дней до их проведения. Участники торгов вносят задаток, подтверждающий серьезность их намерений участвовать в торгах. Размер, сроки и порядок внесения задатка определяются в извещении о торгах. В случае отмены торгов, а также лицам, не выигравшим торги, задаток возвращается.

Особенности проведения отдельных видов торгов определяются в дополняющих ГК актах законодательства. Федеральный закон от 21 июля 2005 г. «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд»[\[14\]](#) более полно определяет порядок проведения конкурсов в названной области и допускает выдачу заказов также путем размещения на официальном сайте запросов о предлагаемых котировках (цене контракта).

Нормы о торгах имеются в Законе о приватизации государственного и муниципального имущества (ст. 18-20), Законе о недрах (ст. 131, 14), законах о поставках продукции для государственных нужд и в государственный материальный резерв, ряде постановлений Правительства РФ. Особенности торгов могут предусматриваться также в их условиях, утверждаемых организатором.

Заключение договора в обязательном порядке. В отступление от принципа свободы договора ГК и дополняющие его законы предусматривают ряд норм, в силу которых заключение договора обязательно. Такая обязанность установлена для обслуживающей стороны (поставщика, подрядчика, перевозчика и т.д.), если другой контрагент заинтересован в заключении договора. Существуют три группы случаев, когда вступление в договор обязательно.

Во-первых, такая обязательность установлена ст. 426 ГК для публичного договора, о чем уже было упомянуто выше. Данная норма введена прежде всего в интересах граждан-потребителей, но ее действие распространяется и на юридических лиц всех видов, которым необходимо соответствующее обслуживание.

Во-вторых, обязательное заключение договора введено законодательством о поставках товаров и выполнении работ для государственных нужд. Это предусматривается федеральными законами: от 13 декабря 1994 г. «О поставках продукции для федеральных государственных нужд»[\[15\]](#), от 29 декабря 1994 г. «О государственном материальном резерве»[\[16\]](#), от 27 декабря 1995 г. «О государственном оборонном заказе»[\[17\]](#).

В-третьих, обязательное заключение договора допускается антимонопольным законодательством. Согласно ст. 12 Закона о конкуренции антимонопольные органы вправе выдавать хозяйствующим субъектам обязательные для исполнения предписания о заключении договоров. Это правило имеет особенность: такое предписание может быть оспорено заинтересованной стороной в суде.

Кроме того, обязательность заключения договора может вытекать из соглашения сторон. Таковым является наличие предварительного договора, назначение которого состоит как раз в том, чтобы обеспечить для заинтересованной стороны заключение в будущем желаемого договора.

Помимо обязанности заключить договор законодательство наделяет некоторых субъектов гражданского оборота правом на преимущественное заключение договора. Таким правом обладают акционер закрытого акционерного общества и участник общества с ограниченной ответственностью при продаже акций (долей)

этих обществ (ст. 97 и 93 ГК), арендатор при продлении договора аренды на новый срок (ст. 621 ГК). В отличие от рассмотренной выше обязанности, носящей общий характер, в данном случае речь идет об обязательности заключить договор перед определенными лицами и на равных условиях, преимущественно перед другими претендентами.

2.2 Изменения и расторжение гражданско-правового договора

Обстоятельства, влияющие на исполнение 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 (действие непреодолимой силы, государственные запреты, резкое изменение хозяйственной конъюнктуры).

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^[18]. 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 гл. 29 «Изменение и расторжение договора» (ст. 450-453). Дополнительные правила по этому вопросу содержатся в нормах ГК об отдельных договорах (аренды, подряда, поручения, ренты и др.), а также в законах о договорах (перевозки, поставки товаров для государственных нужд, лизинга).

От изменения и расторжения договора, регламентированных в гл. 29 ГК, следует отличать другие близкие к ним институты договорного права, также влияющие на судьбу договора: а) односторонний отказ от исполнения договора и б) прекращение договора в связи с наступлением обстоятельств, предусмотренных в гл. 26 ГК «Прекращение обязательств».

Односторонний отказ от исполнения договора, если он допускается законом или условиями договора, является обычно мерой оперативного воздействия на другую сторону, например отказ от принятия просроченного исполнения (п. 2 ст. 405 ГК). Он не требует обращения в суд и осуществляется по одностороннему заявлению заинтересованной стороны при нарушении контрагентом договора, а в некоторых, например доверительных, договорах по свободному заявлению любого из участников (ст. 977 ГК).

Предусмотренные законом случаи одностороннего отказа от исполнения договора довольно многочисленны и ввиду их особенностей должны рассматриваться применительно к отдельным видам договоров.

Изменение и расторжение договора следует также отличать от частичной и полной недействительности заключенного договора. Различия между этими двумя внешне близкими институтами весьма существенны и состоят как в разных основаниях изменения (расторжения) и недействительности договора, так и в разных их последствиях.

Согласно общим началам гражданского права заключенные договоры должны быть надежными и строго выполняться. Поэтому ГК предусматривает в ст. 450, 451 исчерпывающий перечень случаев, в которых изменение и расторжение договора допускаются. Это возможно в силу соглашения сторон, при существенном нарушении договора контрагентом, а также в иных случаях, предусмотренных ГК и другими законами. В п. 2 ст. 451 ГК дано определение существенного нарушения договора: им признается нарушение, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

В ГК названы также некоторые другие нарушения договорных обязательств, которые признаются достаточным основанием для права требовать расторжения договора. Такое право предоставляется арендатору и арендодателю (ст. 619, 620), заказчику в договоре подряда (п. 6 ст. 709), заказчику в договоре бытового подряда (п. 2 ст. 732), а также получателю ренты (п. 3 ст. 587).

При достижении между сторонами согласия о модификации договора соглашение о его изменении и расторжении должно быть совершено в той же форме, что и ранее заключенный договор. При наличии спора, что практически бывает чаще, заинтересованная сторона вправе обратиться в суд. Однако требование об изменении или расторжении договора может быть передано в суд только после

получения от другой стороны отказа изменить (расторгнуть) договор или при неполучении от нее ответа в 30-дневный срок (п. 2 ст. 452 ГК).

Последствия изменения и расторжения договора различны и зависят от основания пересмотра договора. Общее правило таково: при изменении договора обязательства сторон сохраняются в обновленном виде, а при его расторжении обязательства прекращаются. Кроме того, в ст. 453 ГК предусмотрены правила проведения между сторонами расчетов, необходимость которых при изменении и расторжении договоров обычно возникает.

Во-первых, стороны не вправе требовать возвращения того, что было исполнено ими до момента изменения или расторжения договора, если иное не предусмотрено законом или соглашением сторон.

Во-вторых, при существенном нарушении договора другая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных изменением или расторжением договора.

Особым основанием изменения и расторжения договора является ситуация, которую ст. 451 ГК именует существенным изменением обстоятельств. Чаще всего существенные изменения лежат в экономической сфере, и эта норма означает положительное отношение нового гражданского законодательства РФ к известной цивилистической концепции об экономической невозможности исполнения как особом основании для изменения договора. Случается, что заинтересованные лица заявляют требования о пересмотре договора в связи с возникшим 17 августа 1998 г. экономическим кризисом, повлекшим рост курса доллара. В ряде случаев это событие может квалифицироваться как существенное изменение обстоятельств. Но для принятия судом решения об изменении договора стороне необходимо доказать не только наличие четырех признаков, указанных в п. 2 ст. 451 ГК РФ, но и тот факт, что расторжение договора приведет к ущербу, значительно превышающему затраты, необходимые для исполнения договора на измененных судом условиях^[19]. К сожалению, суды первой инстанции нередко забывают об исключительности меры и изменяют договоры, практически не исследуя доказательств того, повлечет ли расторжение контракта для сторон больший ущерб, чем его изменение

Существенное изменение обстоятельств, влияющее на судьбу договора, может быть связано не только с экономической сферой, но и, например, с изданием государственными органами актов запретительного характера, а также с

существенным изменением законодательства, воздействующего на права и обязанности участников ранее заключенного договора.

Однако изменение или расторжение договора вследствие существенного изменения обстоятельств возможны лишь при наличии перечисленных в п. 2 ст. 451 ГК условий, включающих четыре требования: а) при заключении договора стороны не предполагали существенного изменения обстоятельств; б) их причины заинтересованная сторона не могла преодолеть; в) оставление договора в прежнем виде влекло бы для заинтересованной стороны значительный ущерб; г) заинтересованная сторона не должна нести риск изменения обстоятельств.

Бремя доказывания наличия названных условий лежит на заинтересованной стороне, требующей изменения или расторжения договора, что сделать непросто. Поэтому данный институт на практике, даже в условиях изменчивой рыночной конъюнктуры Российской Федерации, едва ли получит широкое применение. Судебные решения высших судебных инстанций по данному вопросу отсутствуют.

Кроме того, в случаях существенного изменения обстоятельств закон ограничивает возможность корректировки договора и отдает предпочтение его расторжению. Это следует из текста п. 4 ст. 451 ГК, согласно которому изменение договора в связи с существенным изменением обстоятельств допускается по решению суда в исключительных случаях: когда расторжение договора противоречит общественным интересам либо повлечет для сторон ущерб, значительно превышающий затраты, необходимые для исполнения договора на измененных судом условиях.

При расторжении договора вследствие существенно изменившихся обстоятельств суд по требованию любой из сторон определяет последствия такого решения, исходя из необходимости справедливо распределить между сторонами расходы, понесенные ими в связи с исполнением этого договора (п. 3 ст. 451 ГК). Возмещение иных понесенных потерь в этом случае не предусматривается.

Заключение

Изучение литературы и проведенный анализ действующего законодательства, регулирующего институт заключения договора, позволяет сделать ряд выводов.

Назначение договора состоит в том, что он служит самостоятельным основанием возникновения обязательства. Обязательства взятые на себя сторонами, должны добросовестно исполняться в полном объеме. При ненадлежащем исполнении одной из сторон взятых на себя обязательств, другая сторона имеет право обратиться в суд, для защиты своих прав, и возмещения в связи с ненадлежащим исполнением другой стороной своих обязательств, понесенных убытков.

ГК РФ предусматривает различные способы, для обеспечения обязательств. Все они перечислены в главе 23 ГК РФ, это: залог, неустойка, удержание, поручительство, банковская гарантия, задаток.

Одними нормами ГК РФ правовое регулирование договоров не исчерпываются. При регулировании договоров соответствующие статьи ГК обычно содержат отсылки либо только к закону (вариант: к ГК и другим законам), либо к закону и иным правовым актам, под которыми подразумеваются, помимо законов, указы Президента РФ и постановления Правительства РФ.

Договор является одним из ключевых институтов гражданского законодательства. Особенно актуальными договорные отношения для нашей страны, стали после перехода на путь рыночной экономики, где договор-это наиболее, оперативное и гибкое средство связи между производством и потреблением, изучения потребности и немедленного реагирования на них со стороны производства. С помощью договора, граждане по своему усмотрению, расходуют полученные в виде заработной платы, доходы от предпринимательской деятельности, и иных доходов денежные средства, приобретая на них те ценности, которые способны удовлетворять их индивидуальные, материальные и культурные потребности.

Список используемой литературы

1. Конституция Российской Федерации. Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая): от 15 сентября 2004
3. ФЗ РФ от 26 июля 2006 г. N 135-ФЗ «О защите конкуренции»
4. ФЗ РФ от 14 ноября 2002г. N 161-ФЗ «О государственных и муниципальных унитарных предприятиях»
5. ФЗ РФ «О приватизации государственного и муниципального имущества» 30 ноября 2001 г.
6. Комментарий к части первой ГК РФ 1994 г.

7. Научная и учебная литература I 4. Абрамов С, Ларина Т. Несколько заметок о публичном договоре / Абрамов С. Ларина Т. // Юридический мир.- 2007.
 8. Садилова О.Н. Гражданское право в 2-х томах Т.1: -М. изд-во ИНФРА-М 2008г.
 9. Петросян Э.С. Оферта и акцепт на рынке срочных сделок/Э.С.Петросян//Право и экономика.-2006.
 10. Прокопьева Н. Особенности заключения договоров купли-продажи Н. Прокопьева // Российская юстиция.-2008.
 11. Васин В.Н., Казанцев В.И., Гражданское право, -М., Книжный мир 2009
 12. Гатин А.М. Гражданское право, учебное пособие, -М., Книжный мир 2009
 13. Мозолин В.П. Гражданское право, М-2008
 14. Алексеева С.С. Гражданское право, М., Проспект 2009
 15. Победоносцев К.П. Курс гражданского права: В 3-х томах. Т.3 / Под ред. В.А. Томсинова. -М.: Изд-во «Зерцало», 2007
-
1. Мейер Д.И. Русское гражданское право (в 2-х частях Ч.2.). По исправленному и дополненному 8-му изд. 1902 (в серии «Классика российской цивилистики»)-М.: «Статус», 1997. С.156. [↑](#)
 2. Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907г.). -М.: Фирма «СПАРТАК», 1995. С.304. [↑](#)
 3. Победоносцев К.П. Курс гражданского права: В 3-х томах. Т.3 / Под ред. В.А. Томсинова. -М.: Изд-во «Зерцало», 2007. С.2-3. [↑](#)
 4. Садилова О.Н. Гражданское право в 2-х томах Т.1: -М. изд-во ИНФРА-М 2008г. ст. 351 [↑](#)
 5. Ст. 12, 18 Закона о конкуренции. [↑](#)
 6. Ст. 20 Закона о государственных и муниципальных унитарных предприятиях [↑](#)
 7. Нормы о некоторых других договорах содержатся в общих разделах ГК. Так, в гл. 23 «Обеспечение исполнения обязательств» регламентированы договор залога (§ 3) и договор поручительства (§ 5). [↑](#)

8. Кроме случаев, когда закон содержит прямые указания о возможности применения к договору норм о договоре другого типа, близкого ему по содержанию
(см. ст. 689, 783, 1011 ГК). [↑](#)
9. П.2 Письма ВАС РФ от 28 апреля 2009г. №13 «Обзор практики разрешения споров, связанных с защитой прав собственности и других вещных прав». [↑](#)
10. Васин В.Н., Казанцев В.И., Гражданское право, -М., Книжный мир 2009, ст. 346 [↑](#)
11. Ст. 23 Закона о приватизации государственного и муниципального имущества [↑](#)
12. Для некоторых договоров установлена регистрация учетного, информационного или иного характера, не влияющая на момент заключения договора. [↑](#)
13. Кроме договоров мены, дарения, о совместной деятельности, когда форма торгов непригодна. [↑](#)
14. СЗ РФ. 2005. № 30 (ч. I). Ст. 3105. [↑](#)
15. СЗ РФ. 1994. № 34. Ст. 3540. [↑](#)
16. СЗ РФ. 1995. № 1. Ст. 3. [↑](#)
17. СЗ РФ. 1996. № 1. Ст. 6. [↑](#)
18. Расторжение договора иногда именуется в законодательстве отказом от договора. [↑](#)

19. Постановление Президиума ВАС РФ от 04.03.1997 N 1654/96. [↑](#)