

Содержание:

Введение

Актуальность темы курсовой работы. Договор является древнейшей правовой конструкцией, призванной регулировать различные стороны деятельности между участниками тех или иных отношений. Договор выступает в роли некой модели, в соответствии с которой участники так выстраивают эти отношения, чтобы потребности каждой из сторон были удовлетворены в полном объеме, и соответствующая цель была достигнута. Так, в римском праве классическими определениями договора (*contractus*) были «контракт есть взаимное обязательство», «контракт узаконивается через соглашение». В данных определениях важным является указание на необходимость, для признания договора правовым обязательством, наличия согласованной воли двух сторон.

Договор — это уникальное правовое средство, которое основывается на взаимном интересе сторон, обеспечивающее стабильность и организованность в гражданском обороте. В гражданском праве России понятие договора достаточно многогранно, но во многом схоже с определениями римского права. Раскрытие сущности данного понятия позволит выявить необходимость в классификации гражданско-правовых договоров и определить ее значение.

Цель курсовой работы – изучить виды договоров.

Для достижения данной цели ставились следующие задачи:

- раскрыть основы общетеоретического понятия договора;
- проанализировать понятие и признаки договора в гражданском праве;
- изучить современную классификацию договоров;
- изучить отличие реальных и консенсуальных договоров.

Объект курсовой работы – общественные отношения, возникающие при заключении, изменении и расторжении договоров.

Предмет курсовой работы – нормы федерального законодательства, учебная и научная литература, посвященная вопросам определения правовой природы и

сущности договоров.

Нормативную правовую основу курсовой работы составили часть первая и вторая Гражданского кодекса российской Федерации, а также руководящие разъяснения Пленума ВС РФ.

Теоретическую основу курсовой работы составили труды ученых в области гражданского права, среди них можно выделить такие как Брагинский М.И., Витрянский В.В., Мейер Д.И., М. Козырь, А.Л. Маковского, С.А. Хохлова и т.д.

При написании курсовой работы использовался метод анализа, синтеза, аналитического толкования правовых норм и т.д.

Понятие договора в юридической науке и практике

Основы общетеоретического понятия договора

Изначально изучим общетеоретическое понятие договора в различных отраслях права.

Понятие «договор» укоренилось в науке гражданского права как понятие, объединяющее в себе три разноплановых явления: 1) договор понимается как правоотношение; 2) договор понимается как сделка (если выходить за пределы гражданского права, то это юридический факт, основание динамики правоотношения); 3) договор понимается как источник регулирования возникших отношений [9, с. 67].

Например, в науке административного права договор понимается как основание возникновения административного правоотношения.[4, с. 71]

Сами административные правоотношения являются лишь следствием административного договора. То есть административный договор не понимается в смысле особого административного договорного правоотношения, а понимается лишь как основание возникновения правоотношения, а также как акт правового регулирования (источник регулирования возникших правоотношений).

При конструкции понятия «административный договор» ученые зачастую прибегают к заимствованию наработок из гражданского права.[17, с. 450] Признаки гражданско-правового договора механически применяются к административному договору. Поэтому в целом административно-правовая наука не столько разрабатывает учение об административном договоре, сколько заимствует его из науки гражданского права. Такое механическое заимствование не позволяет вывести понятие договора на межотраслевой общетеоретический уровень. Понятие договора хотя бы и используется в гражданском праве, тем не менее для выхода на общетеоретический уровень понятие должно быть изолировано от явлений исключительно гражданско-правовых, в частности от метода гражданско-правового регулирования. Совершенно неприменимо, например, требовать, чтобы в административном праве воплощался принцип равенства субъектов административного права, даже в том случае, если они связаны административным договором [18, с. 4].

Понятие «трудовой договор» используется и в трудовом праве. Основу для обособления таких договоров в России заложил Л.С. Таль в работе «Трудовой договор: цивилистическое исследование». [19, с. 539] Трудовые договоры в то время относились к институтам гражданского права. В настоящее время, как известно, имеется отдельная отрасль трудового права, регулирующая трудовые отношения, возникающие из трудового договора.

Определение трудового договора содержится в ст. 56 ТК РФ. В науке легальное определение, содержащееся в ст. 56 ТК РФ, признается неудовлетворительным, поскольку не может охватить всю широту понятия трудового договора. Трудовой договор предлагается понимать как форму реализации права на труд, как основание возникновения и существования трудовых отношений, как институт трудового права, объединяющий нормы трудового права, регулирующие трудовые отношения.[20, с. 10]

С развитием трудового права и постепенным включением в него таких институтов, как, например, коллективный договор, договор о полной материальной ответственности, договор о коллективной (бригадной) ответственности, недавно появилось учение о трудовых сделках, также заимствованное из гражданского права. Под трудовыми сделками понимаются волевые действия физических или юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение трудовых прав и обязанностей в сфере наемного, договорного труда. Трудовые сделки представляют собой юридический факт, с которым нормы трудового права связывают возникновение, изменение или прекращение социально-трудовых

правоотношений.[14, с. 254]

Прослеживается понятие трудовой сделки - юридического факта, соответствующее с понятием сделки в гражданском праве.

Общетеоретическое понятие должно строиться на наработках различных отраслевых правовых наук, однако даже в этом случае не может быть признано верным выведение общетеоретического понятия при отсутствии троякого понимания термина «договор», в частности, как регулятора отношений, как основания возникновения правоотношений и как самих правоотношений.

Договор может пониматься как юридический акт, при помощи которого осуществляется регулирование общественных отношений.

В законодательстве такого значения договору прямо не придается, однако это вытекает из структуры нормативных актов, а также из отдельных норм права.

С развитием права и с особенностями экономического уклада в России произошли существенные изменения в сфере предоставления договору главенствующего места среди инструментов правового регулирования. Договор уступает место закону, нормативному акту, тем самым играя вспомогательную роль в регулировании общественных отношений.

Большое количество императивных норм в законодательстве ставят договор на второе место. Например, в п. 1 ст. 425 ГК РФ [2] прямо установлено, что договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения. То есть само наличие императивных норм даже в гражданском законодательстве предполагается.

Относительно остальных отраслей права и вообще прямо можно говорить о том, что договор лишь некоторым образом восполняет то, что не закреплено законом. В трудовом праве трудовой договор создан лишь для закрепления существующих норм трудового права (ст. 57 ТК РФ). В административном праве вообще немыслимо, чтобы административный договор создал правило поведения, которое не было бы закреплено законом в силу императивного, разрешительного метода правового регулирования административного права.

Применительно ко всем отраслям права можно говорить то, что договор призван индивидуализировать правовую норму, сделать ее конкретной. Именно такое

значение договора как инструмента правового регулирования должно придаваться договору. Договор представляет собой индивидуальный правовой акт.

Существует также учение о нормативных договорах. С.Ф. Кечекьян, Н.Г. Александров признавали, в частности, то, что договор может порождать нормы права.[13, с. 34] Нормативный характер договора предполагает его действие в отношении неопределенного промежутка времени, в отношении неопределенного круга лиц. В науке встречаются исследования, в которых доказывается то, что нормативный договор является самостоятельной формой права, равнозначной нормативному акту.

Понятие нормативного договора использует как признаки индивидуального договора, так и признаки нормативного акта.

Общетеоретическое понятие договора как акта регулирования должно объединять в себе как признаки нормативного договора, так и признаки индивидуального договора: договор как акт регулирования распространяет свое действие только в отношении индивидуально-определенных субъектов отдельной отрасли права. Нормативная природа договора отвечает такому критерию, как регулирование отношений между субъектами, правовой статус которых определяется разными отраслями права. Например, нельзя допустить того, чтобы был заключен договор между определенным гражданином и государством в целом, который бы устанавливал нормы права в отношении таких же граждан, как и сам этот гражданин. Связано это с тем, что граждане не являются субъектами международного права.

В отношении теоретического понятия договора можно утверждать, что он имеет обязывающую силу только в отношении волеизъявляющих субъектов. По этой причине не может быть признано договором изменение многостороннего договора, предусмотренного абз. 2 п. 1 ст. 450 ГК РФ [1].

Из вышеизложенных соображений вытекает и обратный вывод, касающийся вспомогательного действия норм права, в соответствии с которыми договор заключается. Данные нормы права находятся на ином уровне правового регулирования. Договор является самым непосредственным актом, регулирующим отношения между субъектами. Между договором и самими отношениями нет никаких опосредующих регулятивных звеньев. Даже говоря о гражданско-правовых диспозитивных нормах, нельзя прямо сказать, что такие нормы отменяются договором. Отмена таких норм буквальным образом возможна только

нормативным актом того же уровня. Договор лишь устанавливает отличные правила индивидуального поведения. Но даже если договорное правило (условие) соответствует содержанию диспозитивной нормы, то такое соответствие является только содержательным, но по уровню абстракции такие правила поведения различаются.

Общетеоретическое понятие договора как акта регулирования может быть определено как акт индивидуального регулирования, подчиненный нормам права большей юридической силы, регулирующий отношения между субъектами - участниками договора, или устанавливающий нормы права для субъектов с правовым статусом, определяемым другой, отличной от субъектов - участников договора отраслью права.

Наибольшее развитие учение о договоре как сделке и соответственно юридическом факте достигнуто в гражданском праве, именно здесь понятие договора как сделки получило законодательное закрепление (ст. 154 ГК РФ) [1]. Анализ точек зрения, проведенный выше, подтверждает, что в трудовом и административном праве договор понимается как основание возникновения правоотношений.[5, с. 172]

Основным среди других элементов в сделке является ее идеальная часть, воля. [8, с. 191] Воля составляет основу идеалистического понимания сделки. Только сделка в идеалистическом понимании может породить идеальную правовую связь - правоотношение. [16, с. 50] Внешняя форма сделки свидетельствует лишь о существовании внутреннего, идеального, скрытого в сделке.

Это конституирующее начало договора может быть распространено на договор как на общетеоретическое понятие. Воля сторон договора сливается воедино, образуя единую волю, направленную на определенное правоотношение.

Воля и волеизъявление связаны непосредственным образом с широко обсуждаемой проблемой в науке гражданского права - свободой договора и свободой воли. Для рассмотрения общетеоретического понятия договора в контексте договора как юридического факта договорная свобода не может иметь общетеоретического характера. Связано это с порядком формирования воли, который различается не только между отраслями права, но даже и в рамках одной отрасли права. К примеру, особое формирование воли происходит при договорах присоединения. Воля присоединяющейся стороны всецело подвластна воле оферента по договору присоединения («присоединение к условиям в целом»). То есть в

общетеоретическом смысле важно само наличие воли сторон на создание договорного правоотношения.

Волю правильно признать зависимой от дозволительных или разрешительных норм права. На этом должно основываться общетеоретическое понятие договора.

Волевое действие в форме договора закрепляется в качестве гипотезы правовой нормы [15, с. 183].

Соотнося договор с гипотезами правовых норм, нужно отметить, что в ряде случаев договор не является единственным и достаточным юридическим фактом для возникновения правоотношения. Зачастую договор выступает как вспомогательный юридический факт, как элемент сложного юридического состава. Однако даже в этом случае договор выступает как непосредственная причина конкретного правоотношения.

Изначально нужно отметить, что наиболее приемлемым представляется взгляд на правоотношение как на идеальную психическую сущность, представляющую диалектическое единство абстрактных правил поведения (норм права) и конкретного общественного отношения, полученное при помощи синтеза умственных представлений о нормах права и общественных отношениях. [12, с. 116]

Понимание договора как обязательственного правоотношения присуще гражданскому праву.

Следует выделить из области гражданского права то общее, что может быть распространено на общетеоретическое понятие договора как правоотношения.

В трудовом праве трудовой договор также может пониматься как трудовое правоотношение.

Новым течением в науке административного права является оперирование понятием административных договорных обязательств.[22, с. 210]

Практически невозможно в настоящее время очертить тот круг отношений, которые бы регулировались при помощи договора. Иначе говоря, нельзя определить договорный характер правоотношения, основываясь только на предмете договора - разновидности регулируемых общественных отношений. Число включаемых возможных в качестве предмета договора отношений постоянно растет.

С экономических позиций в настоящее время договором могут регулироваться как имущественные, так и неимущественные отношения. Каждой исторической эпохе развития права и общества присущ тот или иной состав отношений, регулируемых договором, например административных или даже конституционных отношений.

В современном праве в целом число договорных правоотношений растет, причем договорные правоотношения образуются совершенно независимо от метода правового регулирования соответствующей отрасли права.

Зачастую расширение договорного регулирования приводит к тому, что отдельный ряд отношений весьма произвольным образом относится то к гражданскому, то к административному праву: в том случае, если договор признается гражданско-правовым понятием, договорные правоотношения относятся к гражданским правоотношениям, если же признается существование административных договоров, то правоотношениям отводится место в административном праве.

Связан такой взгляд с игнорированием метода правового регулирования отдельной отрасли права.

При первичных воззрениях на метод правового регулирования ряд отношений уже бы не относился произвольно то к гражданскому праву, то к административному праву.

Договорное правоотношение стоит несколько особняком и, можно сказать, «вне» и в то же время «под» методом правового регулирования отдельно взятой отрасли права.

Договорные условия (и договор в целом) подчиняются нормам права конкретной отрасли права, что уже означает подчиненность договора методу правового регулирования конкретной отрасли права, что было обозначено как место договора «под» методом правового регулирования.

Но все же из ранее изложенного видно, что непосредственное воздействие будет оказывать не норма права, а договорное условие, что может быть обозначено как место договора «вне» метода отраслевого регулирования, поэтому при наличии договора нельзя говорить о какой-то особой отраслевой принадлежности договорного правоотношения [21, с. 82].

Связано это с тем, что метод правового регулирования, заложенный в нормах права, не будет играть почти никакой роли при договорном регулировании

общественного отношения.

При существующем договоре договорное правоотношение, какое бы оно ни было, имеет общие черты. Это правоотношение всегда будет относительным, поскольку сам договор основан на соглашении воли индивидуально-определенных субъектов. Такое правоотношение можно относить к обязательствам с некоторой оглядкой на то, что сама принадлежность обязательственных правоотношений гражданско-правовая, и термин «обязательства» гражданско-правовой, а не теоретический. Таким образом, если допустить использование понятия обязательственных правоотношений в общей теории права и в других отраслях права, можно условно назвать общее договорное правоотношение обязательственным.

Закрепленные договорные условия представляют собой конкретные обязанности сторон. Даже в случае установления прав сторон в договоре данные права предполагаются прямо адресованными к другой стороне. Установив договорные условия, стороны связаны их исполнением и соблюдением, что означает особый характер воздействия на психику субъектов. Такой характер сообразен воздействию норм-предписаний в административном праве, что означает преимущественную императивность договорного регулирования общественных отношений [17, с. 84].

Конкретика договорных условий усиливает императивность, поскольку чем более точно определены договорные условия и поведение сторон в договоре, тем более стесненными в свободе оказываются стороны.

Выход за пределы того, что установлено в качестве договорных обязанностей, означает нарушение договора. Это может быть отнесено ко всем договорам и распространено на всякое договорное правоотношение, то есть механизм договорного регулирования является универсальным механизмом правового регулирования, применимым не только к гражданским правоотношениям.

Понятие и признаки договора в гражданском праве

В гражданском праве термин договор используется в трех значениях. Во-первых, договором называется юридический факт, двух- или многосторонняя сделка, порождающая обязательственное правоотношение; во-вторых, договором нередко называют и само обязательственное правоотношение, возникающее из договора; в-

третьих, договором также называется и документ, в котором фиксируется юридический факт - договор как соглашение.

Как юридический факт, вызывающий возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений, договор - это соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

В договорах реализуются нормы гражданского законодательства, но договоры выполняют и самостоятельную важную организационную и регулируемую функцию. С помощью договоров устанавливаются правовые связи между конкретными лицами и определяются правила поведения участников гражданских правоотношений. Если после заключения договора принят закон, устанавливающий для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия ранее заключенного договора имеют приоритет и сохраняют силу, если в законе прямо не предусмотрено, что он будет иметь обратную силу (ст. 422 ГК РФ) [2].

Функции гражданско-правового договора - это основные направления правового воздействия, отражающие роль договора в упорядочении общественных отношений. Функции договора имеют комплексный, синтезирующий характер. Они никогда не отождествляются и не могут отождествляться с самой деятельностью участников или отдельными аспектами применения договора. По своему характеру, содержанию и назначению, функции никогда не бывают нейтральными. Они всегда выражают и отражают сущность и содержание конкретного договора. В них неизменно проявляется та реальная и ориентированная роль, которую выполняет договор в процессе решения поставленных задач сторонами договора. В функциях договора прослеживается прямая связь не только с сущностью и содержанием договора, но и с его непосредственными основными целями и задачами.

Основополагающей функцией гражданско-правового договора является регулятивная функция, так как договор - есть способ регулирования отношений между частными лицами согласно их индивидуальным интересам и потребностям. Это основное функциональное предназначение проявляется в ряде более конкретных функций, проявляющих и отражающих сущность и содержание конкретного договора.

В научной литературе отмечаются следующие основные функции договора:

1) договор является формой установления хозяйственных связей между участниками экономического оборота и основанием возникновения их взаимных

прав и обязанностей. Договор наполняет эти связи конкретным содержанием, должен обеспечивать их практическую реализацию и ответственность за исполнение принятых обязательств;

2) 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 обеспечивает обслуживание договором общественных нужд и потребностей;

3) заключение договора создает для сторон важные правовые гарантии. Это выражается в том, что договор подлежит обязательному исполнению (ст. 425 ГК РФ), одностороннее изменение его условий допускается только в определенных случаях и лишь по решению суда (ст. 450 ГК РФ), а нарушение принятых по договору обязательств влечет обязанность возместить причиненные этим убытки (ст. 15, 393 ГК РФ). Стороны могут предусмотреть в договоре и другие правовые средства обеспечения его исполнения: условие о неустойке, поручительство, гарантию. Сопутствующий договору механизм имущественной ответственности дополняется правом расторгнуть договор при его существенном нарушении контрагентом (ст. 450 ГК РФ).[10, с. 172]

Договор выполняет также и функцию оценки результатов предпринимательской деятельности и так далее.

Договор представляет собой двух- или многостороннюю сделку, поэтому к договорам применяются все правила как о сделках вообще, так и о двух- и многосторонних сделках в частности (о форме сделок, необходимости свободы воли и волеизъявления, недействительности сделок и так далее).

Основными принципами гражданско-правового договора являются: 1) юридическое равенство сторон; 2) экономическая независимость сторон; 3) свобода договора; 4) взаимодействие договора и закона; 5) применение обычаев делового оборота; 6) соблюдение договорной дисциплины; 7) определение условий договора по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами.

Принцип свободы договора является одним из главных принципов гражданского права. Это означает, что по общему правилу граждане и юридические лица: 1) вправе самостоятельно решать вопрос о том, заключать договор или нет, то есть заключают договоры добровольно; 2) могут заключить договор как предусмотренный, так и не предусмотренный законом; 3) свободны в определении

любых условий договора.

Содержание договора составляют его условия, которые и определяют будущие права и обязанности сторон в обязательственном правоотношении из договора. Среди условий договора принято выделять так называемые существенные условия и обычные условия [6, с. 373].

К существенным условиям относятся такие условия, которые необходимы и достаточны для признания договора заключенным даже тогда, когда иных условий, кроме существенных, в нем не оказалось. К числу существенных условий относятся: 1) для всех видов договоров - условия о предмете договора; 2) условия, прямо названные в законе как существенные для данного вида договоров (например, для договора поставки товаров срок исполнения является существенным условием, а для обычного договора купли-продажи - нет); 3) все условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (например, особый вид упаковки товара и так далее).

К обычным условиям относятся такие условия, которые нет необходимости воспроизводить в договоре и они будут действовать автоматически. Обычные условия могут быть предусмотрены императивными нормами закона, и стороны при всем желании их поменять не могут, например условие о сроке исковой давности. Если обычные условия предусмотрены диспозитивными нормами, то они автоматически действуют для данного договора в том виде, в каком они сформулированы в законе, но если стороны изменили их, то такие условия преобразуются тем самым в существенные. Например, в соответствии со ст. 210 ГК РФ [1] риск случайной гибели имущества несет собственник, но договором может быть предусмотрено иное.

Договор является центральной темой гражданского права. Основными принципами данной отрасли права являются: равенство участников гражданских правоотношений, неприкосновенность собственности, свобода договора, недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимость беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечение восстановления нарушенных прав, их судебная защита в гражданском праве. Следовательно, свобода договора имеет немаловажное значение для российского законодательства, поскольку большая часть гражданских правоотношений возникают из гражданско-правовых договоров. Этот факт подтверждается тем, что практически все разделы Гражданского кодекса РФ [1] имеют прямое или косвенное отношение к регулированию договора.

Например, ст. 8 вышеуказанного кодекса в качестве основания возникновения гражданских прав и обязанностей на первом месте называет договор. Ст. 218 ГК РФ в качестве одного из оснований приобретения права собственности называет также различные виды договоров купли-продажи, мены, дарения и др. Предметом договора являются вещи, включая ценные бумаги, недвижимость, имущественные права и другие объекты гражданских прав. Следовательно, и эти положения участвуют в регулировании договора. Непосредственно регламентируют договорные отношения и нормы о сделках, представительстве, доверенности. Большое значение для регулирования договоров имеют также общие положения об обязательствах, включённые в раздел III ГК РФ.

Тем не менее, в ГК РФ выделен подраздел 2 раздела III (гл. 27-29), специально посвященный общим положениям о договоре. В нем сосредоточены нормы, представляющие собой общие правила, направленные на регулирование всех гражданско-правовых договоров. Конечно, они носят обобщенный характер. Детальное же регулирование договорных отношений осуществляется применительно к отдельным видам договорных обязательств (купля-продажа, аренда, подряд, заем и т. д.), которые рассматриваются во второй части ГК РФ. Однако в деле регулирования всех видов гражданско-правовых договоров все же самостоятельное значение имеют именно общие положения о договорах, содержащиеся в части первой ГК. В связи с этим в первую очередь необходимо уяснить понятие, сущность и роль договора.

Договору прису́щи следующие основные черты:

1. Заключение договора ведет к установлению юридической связи между его участниками. Заключение договора влечет возникновение конкретного отношения между двумя или несколькими субъектами. Договор выполняет функцию формирования правовых связей между отдельными лицами, служит инструментом создания таких связей.
2. Содержанием договорных связей является выполнение действий, ведущих к достижению целей участников договора, удовлетворению их интересов. Устанавливаемые на основе договора отношения реализуются в действиях лиц (реже - воздержании от совершения соответствующих действий).
3. Договор не только создает взаимодействие между субъектами, но также определяет требования к порядку и последовательности совершения ими необходимых действий. Он выполняет регулирующую функцию - предусматривает

правовой режим поведения лиц в рамках возникшей связи.

4. В договоре находят реализацию ряд общих начал и принципов гражданского права. Отношения его участников основаны на взаимном равенстве. Ни одна из сторон при заключении (исполнении) договора не находится во властной подчиненности другой стороны.

5. Правовое равенство предполагает эквивалентный характер взаимоотношений между участниками договора.

6. Договор возникает в результате соглашения между его участниками, требует достижения согласия относительно вступления в обязательство и определения его условий.

7. Осуществление предусмотренных договором прав и исполнение обязанностей обеспечивается мерами государственно-организационного воздействия. Реализация договоров опирается на возможность принуждения, что свойственно правовому регулированию в целом.

8. Договор - разновидность сделки. То есть все договоры - сделки. Но полного совпадения между этими понятиями нет, так как:

в договоре всегда, как минимум, две стороны, т. е. это двусторонняя или многосторонняя сделка; в то же время сделки могут быть и односторонними;

для заключения договора необходимо выражение согласованной воли двух или более сторон, а для совершения сделок (например, односторонних) иногда достаточно проявления воли лишь одного лица, не согласованного с волей других лиц.

9. Договор, как и любая сделка, всегда направлен на установление, изменение либо прекращение прав и обязанностей. Не может быть договора, не ставящего своей целью достижения определенного правового результата.

Согласно ч. 3 ст. 42 ГК РФ [1] к обязательствам, возникшим из договора, применяются общие положения об обязательствах, если иное не предусмотрено правилами главы 27 ГК РФ. Анализ данной статьи позволяет показать соотношение таких понятий, как договор и обязательство. Большинство обязательств возникает из различного рода договоров.

Таким образом, договор - это соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей (ст. 420 ГК РФ) [1]. Значение (роль) договора выражается в следующих положениях:

1. Только с помощью достигнутого соглашения (т. е. договора) между товаропроизводителем и потребителем может быть осуществлен правильный учет спроса и предложения.
2. Именно договор, основанный на взаимной заинтересованности сторон, способен обеспечить организованность, порядок и стабильность в экономическом обороте.
3. Договор позволяет участникам экономического оборота отчуждать излишние и ненужные им материальные ценности.
4. С помощью договоров граждане по своему усмотрению тратят свои доходы (зарплату и т. д.), приобретая на них те ценности, которые необходимы им для удовлетворения своих потребностей и т. д.

В настоящее время ГК РФ закрепляет такой важный принцип гражданского права как свобода договора.

Характеристика видов договоров

Современная классификация договоров

Проанализировав отечественное и законодательство РФ, можно выделить следующие распространенные классификации гражданско-правовых договоров:

1. По своей юридической природе договоры могут быть консенсуальными и реальными. Консенсуальными являются договоры, в которых права и обязанности сторон возникают сразу после достижения сторонами соглашения (консенсуса) об установлении прав и обязанностей (например, договор купли-продажи). Договор считается реальным, если права и обязанности сторон возникают после достижения соглашения и передачи вещи (например, договор займа).
2. По характеру отношений между сторонами договоры делятся на возмездные и безвозмездные. Возмездным договором является договор, по которому сторона должна получить какую-то плату, к примеру, договор купли-продажи. По

безвозмездному договору предоставлен или как или-либо благ происходит без встречного предоставления платы, к примеру договор дарения.

3. В зависимости от наличия у сторон прав и обязанностей договоры разделены на односторонние и двусторонние (взаимные, синаллагматические). Данное деление договоров предусмотрено ст. 328 ГК РФ (встречное исполнение). [13, с. 37]

По односторонним договорам одна сторона обладает правами, а другая обязанностями, к примеру, по договору займа.

Кроме того, предлагается выделить классификацию, основанную на количестве сторон в договоре: двусторонние (практически все договоры: купли-продажи, займа и др.) и трехсторонние (договор лизинга, договор доверительного управления, в котором выгодоприобретателем является третье лицо).

4. В зависимости от того, в чьих интересах они заключены, договоры делятся на: 1) договоры в интересах сторон и 2) договоры в интересах третьих лиц, т. е. такие, в которых стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитор, а указанному или не указанному им третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнение обязательства в свою пользу.

5. В зависимости от основания заключения договоры делят на свободные и обязательные. Обязательные договоры заключаются в большинстве случаев в силу закона, к примеру, договор страхования гражданско-паровой ответственности. Остальные же договоры обладают принципом свободы договора.

6. В зависимости от влияния на действительность договора основания его возникновения договоры можно разделить на абстрактные и каузальные. Действительность абстрактного договора не зависит от основания его возникновения (договор банковской гарантии в международном частном праве). Соответственно, основание (цель) заключения каузального договора является условием его действительности (практически все договоры: купли-продажи, дарения, подряда, страхования, аренды и т.д.).

7. В зависимости от влияния тех или иных условий (фактов) на действие договора все договоры можно классифицировать на условные:

1) под отлагательным условием (вступление договора в силу зависит от наступления какого-либо условия (факта), при этом сторонам не известно, наступит оно или нет (например, договор аренды помещения при условии

окончания его строительства к определенному сроку);

2) под отменительным условием (договор прекращается в силу наступления какого-либо условия (факта) (например, договор аренды транспортного средства с условием его расторжения при условии его поломки) и безусловные (действие договора не зависит от наступления каких-либо условий (фактов) (это может быть любой договор).

8. В соответствии с Гражданским кодексом РФ договоры делятся на предварительные и основные. Согласно ст. 429 сущность предварительного договора сводится к принятию обязанности заключить в будущем основной договор.

9. На основе наличия или отсутствия юридической связи одного договора с другим выделяются основные (главные) и дополнительные договоры. Дополнительные договоры заключаются в основном для сопровождения основным видов договоров.

10. В зависимости от возможности оценки риска при заключении договора различают коммутативные (меновые) и алеаторные (рисковые) договоры. В момент возникновения коммутативного договора выгода или потеря каждой стороны может быть оценена (большинство договоров: купля-продажа, мены, дарения, аренды и т.д.). В момент заключения алеаторного договора выгода или потеря сторон не может быть определена и зависит от наступления или ненаступления тех или иных обстоятельств (например, договор страхования).[13, с. 38]

11. В зависимости от объекта договоры делятся на вещные и обязательственные. Объектом вещных договоров является определенная вещь (вещи). Объектом же обязательственного договора являются определенные действия (или бездействие) определенного лица (круга лиц).

12. Также в зависимости от объекта можно договоры подразделить на следующие типы (виды): договоры о передаче имущества (купля-продажа, дарение, аренда и т.д.), договоры об оказании услуг (договор перевозки, договор об оказании платных медицинских услуг и др.), договоры на выполнение работ (договор подряда, договор о выполнении научно-технических работ и т.д.), договоры об учреждении и различных образованиях (учредительные договоры, договор простого товарищества).

13. По содержанию регулируемой договором деятельности выделяют два основных типа договоров: имущественные и организационные. К числу

Имущественных договоров относятся договоры, права и обязанности субъектов которых возникают по поводу конкретного блага.

Так, среди имущественных договоров выделяют три основных вида:

а) на передачу имущества;

б) выполнение работ;

в) оказание услуг. При этом указанные виды, в свою очередь, подразделяются на подвиды (например, купля-продажа, подряд, комиссия и др.).

Среди организационных договоров также можно выделить три основных вида:

а) учредительные договоры (например, об образовании юридических лиц);

б) договоры-соглашения (например, между юридическим лицом и органами местного самоуправления);

в) генеральные (в них определяются наиболее общие условия будущей деятельности, которые затем детализируются и/или дополняются в имущественных договорах).

14. В настоящее время недостаточно исследованным остается один из наиболее сложных и существенных вопросов классификации, связанный с выбором критерия (основания) деления договоров на виды, предусмотренные в настоящее время второй частью Гражданского кодекса РФ.

О. А. Красавчиков в качестве такого критерия выдвигал направленность гражданско-правовых обязательств.

М. В. Гордон полагает, что таким критерием выступает правовой результат, на достижение которого направлен договор.

15. В зависимости от того, названы договоры в ГК или нет, выделяют (в частности, М. И. Брагинский) договоры: поименованные и непоименованные [6, с. 78].

16. ГК РФ выделяет такую разновидность договора, как публичный договор. При этом, в литературе, при рассмотрении классификаций договоров, этот тип договора ни к какой классификации не относят, а рассматривают его “особняком”. На наш взгляд, несмотря на отсутствие практического значения подобного акта, в целях развития доктрины и науки гражданского права необходимо выделить

классификацию договоров, в которую включается указанный тип договора. Мы предлагаем использовать такой критерий классификации, как субъектный состав и характер деятельности субъектов (можно также использовать такой критерий, как свобода заключения договора, т.к. публичный договор является одним из немногих исключений ГК РФ из принципа свободы договора)

Подводя итог и рассмотрев вопрос о классификации гражданско-правовых договоров, можно сделать следующие выводы.

Во-первых, многообразие отношений, регулируемых гражданским и торговым правом, влияет на классификацию договоров, которые также многообразны. Кроме того, они достаточно сложны, а иногда и безосновательны.

Во-вторых, на многообразие классификаций договоров влияет также существование в современном мире множества правовых систем, а, следовательно, существование в различных странах разных доктринальных и законодательных подходов относительно рассматриваемого вопроса.

В-третьих, некоторые классификации договоров имеют значение не только для развития науки гражданского права, но и практическое значение, связанное с определением правового режима, применяемого к тем или иным видам договоров, действительностью и содержанием договоров, а также с моментом возникновения договора.

Отличие реальных и консенсуальных договоров

Гражданские права и обязанности всегда «приведены» к определенному времени, не возникают спонтанно и четко упорядочены. Момент заключения договора определяет именно тот момент, когда права и обязанности, предусмотренные договором, приобретут юридическую силу для его сторон. Согласно ст. 425 ГК [1] договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения.

Определение момента заключения договора представляет большую значимость (как теоретическую, так и практическую), так как именно от этого момента может зависеть срок его исполнения, а также время возникновения прав и обязанностей контрагентов. Именно с этого момента договор приобретает обязательную юридическую силу для сторон, порождает правовые последствия, к которым

стремились стороны, заключая договор.

Договор как соглашение возникает в результате согласования волеизъявлений двух сторон по всем необходимым условиям. Однако не всегда при достижении соглашения договор можно считать заключённым - законодатель, чтобы считать договор заключённым, к отдельным видам договоров предъявляет дополнительные требования. В зависимости от того, в какой момент гражданско-правовой договор считается заключённым, их можно разделить на консенсуальные и реальные.

Для заключения консенсуального договора необходимо достичь соглашения по всем существенным условиям. А для того, чтобы заключить реальный договор, требуется также передача (традиция) вещи.

Ярким примером реального договора является договор займа (ст. 809 ГК).^[2] В законодательной формулировке договора займа определено, что «займодавец передает» другой стороне вещь в собственность, то есть правовое значение для данного договора имеет именно передача, а не достижение соглашения о предоставлении займа.

Возникает вопрос о том, можно ли сконструировать договор займа как консенсуальный. Консенсуальный договор займа ничтожен в части, обязывающей займодавца выдать заемщику заемные средства (ст. 168, 180 ГК) ^[1]. Если же заемщик получил деньги в заем по такому договору, то фактический состав реального договора займа считается выполненным. Поэтому консенсуальный договор займа в части обязанности заемщика вернуть полученные средства является действительным.

В соответствии со ст. 433 моментом заключения договора признается окончательное получение акцепта лицом, направившим оферту, то есть завершения процесса оформления, достижение обоюдного соглашения по всем пунктам. При этом необходим безоговорочный акцепт - согласие лица заключить договор на предложенных условиях. Если же было направлено согласие заключить договор на иных условиях (к примеру, был направлен протокол разногласий), оно акцептом не считается и рассматривается как встречная оферта. В данном случае договор нельзя будет считать заключённым.

По общему правилу ст. 433 ГК ^[1] договор считается заключённым с момента получения акцепта стороной, направившей оферту. Очевидно, что данное правило приемлемо только для консенсуальных договоров. Возникает вопрос о его

целесообразности. Перебои в почтовой и электронной связи могут создать препятствия для своевременного получения оферентом акцепта. Поэтому в некоторых странах существует так называемое «правило почтового ящика»: договор считается заключенным с момента отправления сообщения об акцепте. Предлагается перенять этот опыт и в отечественном законодательстве.

В случае с некоторыми договорами возможно построение как консенсуальной, так и реальной модели. К примеру, договор дарения (ст. 572 ГК) [2] может быть заключен как с момента достижения соглашения (конструкция «обязуется передать»), так и с момента передачи вещи дарителем одаряемому (конструкция «передает»). Договор ссуды (ст. 689 ГК) допустимо также конструировать двумя способами.

Проблематично, что в ГК РФ нет четкого указания на консенсуальность или реальность договоров. По общему правилу, договор будет считаться консенсуальным, если из нормы о нем не будет вытекать положение о необходимости передачи имущества (презумпция консенсуальности договора). Так, по договору хранения (п. 1 ст. 866 ГК) [2] хранитель обязуется хранить вещь, переданную ему поклажедателем. Такой договор следует считать реальным.

В деловом обороте широко используется оформление возражений сторон по условиям потенциального договора путём составления протокола разногласий. Он может использоваться также и для дополнения условий договора. В данном случае договор считается заключённым при согласии стороны, получившей такой протокол, о своем согласии с ним (акцепт встречной оферты). Договор не будет заключён, если не будет достигнуто согласие хотя бы по одному спорному пункту.

При невозможности достижения согласия стороны по обоюдному соглашению обладают правом обратиться в суд. Если же заключение договора для одной из сторон обязательно, другая, необязанная сторона в любом случае обладает правом на обращение в суд.

Кроме того, для немногих договоров требуется достижение согласия и государственная регистрация. В случае с государственной регистрацией возникает спорный момент конкуренции двух норм - п.1 ст. 164 гласит, что правовые последствия сделки наступают после её регистрации (но сама сделка может быть заключена и до государственной регистрации), а в п. 2 ст. 568 говорится, что договор аренды предприятия подлежит государственной регистрации и считается заключённым с момента такой регистрации.

Ранее положение п. 3 ст. 433 ГК [1] устанавливало, что договор, подлежащий государственной регистрации, считается заключенным с момента его регистрации, если иное не установлено законом. Это предписание обоснованно подвергалось критике. Так, Е. А. Крашенинников считал, что подлежащий государственной регистрации договор вступает в существование, как следствие, считается заключенным в момент выполнения его фактического состава. Государственная регистрация не входит в фактический состав подлежащего регистрации договор, и поэтому не имеет отношения к его заключению [9, с. 283].

С 08.03.2015 г. норма п. 3 ст. 433 ГК претерпела изменения: теперь отсутствие государственной регистрации договора, для которого необходима государственная регистрация, означает, что для третьих лиц этот договор не заключен. В то время как стороны договора несут по отношению друг к другу права и обязанности в соответствии с договором.

Особый порядок урегулирования разногласий предусмотрен Гражданским Кодексом для договора поставки (ст. 507 ГК) [2], довольно часто заключаемого на длительный срок. Установлена обязанность стороны, получившей акцепт на иных условиях (встречную оферту) принять меры к согласованию спорных условий договора. Для данной процедуры установлен тридцатидневный срок.

Если же сторона всё же посчитает заключение договора на новых условиях нецелесообразным, она обязана в тот же тридцатидневный срок уведомить другую сторону об отказе от его заключения на предложенных условиях. Договор поставки не будет признаваться заключённым, если не будут устранены разногласия. Уклонение от такого уведомления в должный срок даёт второй стороне право на возмещение убытков. К примеру, это расходы на подготовку к заключению договора.

В некоторых случаях момент заключения договора определяется нестандартным образом. Так, согласно п. 1 ст. 540 ГК [2] моментом заключения договора энергоснабжения является момент первого фактического подключения абонента к сети. Договор розничной купли-продажи с использованием автоматов считается заключенным с момента совершения покупателем действий, необходимых для получения товара (п. 2 ст. 498 ГК). В данном случае имеют место так называемые конклюдентные действия, из самого совершения которых явствует воля лица заключить договор.

Таким образом, достижение соглашения по всем существенным условиям договора является обязательным, но иногда не единственным условием для того, чтобы договор считался заключённым.

Заключение

Таким образом, договор как правовая категория используется в различных отраслях юриспруденции, в частности в гражданском праве, административном праве, трудовом праве,

С развитием права и с особенностями экономического уклада в России произошли существенные изменения в сфере предоставления договору главенствующего места среди инструментов правового регулирования. Договор уступает право закону, нормативному акту, тем самым играя вспомогательную роль в регулировании общественных отношений и как следствие вышесказанного все-таки договор занимает центральное место в гражданско-правовом регулировании.

На законодательном уровне определено понятие договора, под которым в соответствии с пунктом 1 статьи 420 ГК РФ признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

В ГК РФ выделен подраздел 2 раздела III (гл. 27-29), специально посвященный общим положениям о договоре. В нем сосредоточены нормы, представляющие собой общие правила, направленные на регулирование всех гражданско-правовых договоров.

Договор имеет свое значение, в частности только с помощью достигнутого соглашения (т. е. договора) между товаропроизводителем и потребителем может быть осуществлен правильный учет спроса и предложения; именно договор, основанный на взаимной заинтересованности сторон, способен обеспечить организованность, порядок и стабильность в экономическом обороте; договор позволяет участникам экономического оборота отчуждать излишние и ненужные им материальные ценности и т.д.

Подводя итоги рассмотрения вопроса о классификации гражданско-правовых договоров, можно сделать следующие выводы.

Во-первых, многообразие отношений, регулируемых гражданским и торговым правом, влияет на классификации договоров, которые также многообразны. Кроме того, они достаточно сложны, а иногда и безосновательны.

Во-вторых, на многообразии классификаций договоров влияет также существование в современном мире множества правовых систем, а, следовательно, существование в различных странах разных доктринальных и законодательных подходов относительно рассматриваемого вопроса.

В-третьих, некоторые классификации договоров имеют значение не только для развития науки гражданского права, но и практическое значение, связанное с определением правового режима, применяемого к тем или иным видам договоров, действительностью и содержанием договоров, а также с моментом возникновения договора.

Библиография

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ // Собрание законодательства РФ, 05.12.1994, № 32, ст. 3301
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ // Собрание законодательства РФ, 29.01.1996, № 5, ст. 410,
3. Анисимов Л.Н. Трудовой договор: права и обязанности сторон. М.: Деловой двор, 2014. – 678с.
4. Бахрах Д.Н. Административное право: Учеб. для вузов. М.: БЕК, 2017. – 356с.
5. Братановский С.Н. Административное право. Общая часть: Учебник. М.: Директ-Медиа, 2016.- С. 496
6. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право: общие положения. М.: Статут, 2016.- 847 с.
7. Витрянский В.В. Договор займа: общие положения и отдельные виды договора. М.: Статут, 2014.- 333 с.
8. Генкин Д.М. Относительная недействительность сделок // Вестник гражданского права. 2014.- № 4.- С. 190 - 220
9. Гражданское право: актуальные проблемы теории и практики / под общ. ред. В.А. Белова. М.: Юрайт, 2014.- 993 с.
10. Гражданское право: учебник для студентов вузов / под ред. М.М. Рассолова, П.В. Алексия. М.: Юнити-Дана, 2017.- 847 с.
11. Гражданское право: учебник / под ред. М.В. Карпычева, А.М. Хужина. М.: Форум: Инфра-М, 2015.- 784 с.

12. Камышанский В.П., Карнушин В.Е. Гражданское правоотношение: социально-психологический аспект. М.: Статут, 2016- С. 123
13. Кулакова Ю.Ю. Место нормативно-правового договора в системе форм права // История государства и права.- 2017. -№ 8.- С.34-38
14. Лебедев В.М., Воронкова Е.Р., Мельникова В.Г. Современное трудовое право (опыт трудового компаративизма). Книга первая / Под ред. В.М. Лебедева. М.: Статут, 2016. – 567с.
15. Мейер Д.И. Русское гражданское право: в 2 ч. Ч. 1. М.: Статут, 2016.- 831 с.
16. Скловский К.И. Сделка и ее действие. М.: Статут, 2017.- 78 с.
17. Стариков Ю.Н. Курс общего административного права: В 3 т. Административная юстиция. М., 2012. Т. II: Государственная служба. Управленческие действия. Правовые акты управления. – 389с.
18. Стариков Ю.Н., Давыдов К.В. Административный договор в системе государственного управления: назначение, правовые условия, виды // Административное право и процесс.- 2013.- № 5.- С. 4 - 9.
19. Трудовой договор. Цивилистическое исследование. М.: Статут, 2016.- 539 с.
20. Трудовое право: Учебник / Под ред. проф. О.В. Смирнова. М., 2014. – 678с.
21. Хаскельберг Б.Л., Ровный В.В. Консенсуальные и реальные договоры в гражданском праве. Томск : Изд-во Томск. ун-та, 2013.- 124 с.
22. Щербакова Л.В. Виды административно-договорных обязательств: основные критерии классификации // Административное и муниципальное право.- 2016.- № 3.- С. 205 - 219