

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования
«Тольяттинский государственный университет»

Институт права

(наименование института полностью)

Кафедра «Гражданское право и процесс»

(наименование)

40.03.01 Юриспруденция

(код и наименование направления подготовки, специальности)

Гражданско-правовой

(направленность (профиль) / специализация)

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА (БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА)

на тему «Классификация договоров в гражданском праве»

Студент

В.В. Молчанова

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Руководитель

канд. юрид. наук. О.С. Лапшина

(ученая степень, звание, И.О. Фамилия)

Тольятти 2021

Аннотация

Тема бакалаврской работы – «Классификация договоров в гражданском праве».

Объектом исследования является правовое регулирование договоров и их видов в законодательстве РФ.

Предметом исследования выступает система правовых норм, регулирующих гражданско-правовые отношения.

Актуальность работы заключается в том, что договор является базисной основой любой гражданско-правовой сделки.

Целью данной работы является изучение правового регулирования договоров и их видов в законодательстве РФ.

Достижению поставленной в рамках данной работы цели способствует решение следующих задач:

- изучить теоретические основы понятия и признаки гражданско-правового договора;
- определить соотношение договора и обязательства в системе современного гражданского законодательства и права;
- изучить содержание гражданско-правового договора;
- выявить зависимость формы и условий договоров от их видов;
- составить классификацию основных гражданско-правовых договоров.

Методами исследования являются общенаучные (анализ и индукция) и специальный методы познания (сравнительный метод).

Нормативно-правовая база исследования: Гражданский кодекс Российской Федерации, Гражданско-процессуальный кодекс, другие федеральные законы, регулирующие виды гражданско-правовых договоров.

Структура исследования отражает логику достижения цели и задач, и состоит из введения, трёх глав, семи параграфов, заключения и списка используемой литературы и источников.

Объем выпускной квалификационной работы составляет 64 страницы.

Оглавление

Введение.....	4
Глава 1 Понятие и правовая сущность гражданско-правового договора	7
1.1 Генезис понятия гражданско-правового договора.....	7
1.2 Содержание и форма гражданско-правового договора.....	13
Глава 2 Правовые особенности классификации договоров в гражданском праве	22
2.1 Практические аспекты классификации договоров	22
2.2 Проблемы классификации договоров в гражданском праве	33
Глава 3 Характерные черты отдельных видов договоров	52
3.1 Публичный договор.....	52
3.2 Договор присоединения.....	54
3.3 Предварительный договор.....	55
Заключение	59
Список используемой литературы и используемых источников.....	61

Введение

Гражданско-правовой договор даёт гражданам спокойствие в вопросе, касающихся их деятельности. Гражданско-правовой договор соответствует характеру имущественных отношений, регулируемых гражданским законодательством. Это связано с ситуациями, когда требуется инициатива и самостоятельность участников процесса. Юридические и физические лица могут заключать гражданско-правовые договоры, без каких-либо ограничений.

Гражданско-правовой договор является одним из базовых институтов цивилистики. Природа договора достаточно подробно исследована отечественными и зарубежными цивилистами. Совершенствование действующей системы правового регулирования гражданско-правовых отношений невозможно без детального изучения существующей системы гражданско-правовых договоров, условий данной группы договоров, их видов и особенностей.

Основы договорного права закреплены в ст. 421 Гражданского Кодекса РФ (далее по тексту – ГК РФ). На основе гражданско-правового договора физические и юридические лица вправе устанавливать свои права и обязанности, а также иные условия, не противоречащие законодательству. В период действия гражданско-правового договора одна из сторон может его изменить или расторгнуть, если иное не предусмотрено законом [5].

Актуальность обращения к правовой природе гражданско-правового договора обусловлена не только допускаемыми исследователями неточностями при определении критериев разграничения тех или иных гражданско-правовых договоров, но и сложностями, которые возникают в процессе правоприменительной практики. Поэтому верная классификация договоров, построение их системы способствуют дальнейшему совершенствованию и систематизации законодательства.

В этом и выражается актуальность темы исследования, помимо этого в современных реалиях во всех сферах жизни общества широко распространен институт гражданско-правового договора, который был и останется важнейшим основанием возникновения гражданских прав и обязанностей.

Объект исследования – правовое регулирование договоров и их видов в законодательстве РФ.

Предмет исследования – система правовых норм, регулирующих гражданско-правовые отношения.

Цель исследования – изучить правовое регулирование договоров и их видов в законодательстве РФ.

Для достижения поставленной цели необходимо решить ряд задач:

- изучить теоретические основы понятия и признаки гражданско-правового договора;
- определить соотношение договора и обязательства в системе современного гражданского законодательства и права;
- изучить содержание гражданско-правового договора;
- выявить зависимость формы и условий договоров от их видов;
- составить классификацию основных гражданско-правовых договоров.

Теоретико-методологической основой исследования являются труды таких учёных как: В. К. Андреев, М. А. Егоров, В. А. Елизаров, Л. Г. Ефимова, А. О. Красавчиков, Е. А. Мищенко, И.Б. Новицкий, К.П. Победоносцев, Н. В. Рубцова, Е. Я. Савченко, С.К. Мая, О.С. Юренкова и другие.

В ходе написания работы были использованы общенаучные методы системного анализа и синтеза; исследования различного характера; анализ монографических источников, периодического материала, Интернет-ресурсов; анализ нормативно-правовых документов; статистический анализ, а так же специальными юридическими методами, а именно: методом юридического анализа и сравнительно-правовым методом.

Нормативно–правовая база исследования представлена, Гражданским Кодексом РФ, Гражданским процессуальным Кодексом РФ и иными нормативно–правовыми актами, регулирующие вопросы особенности и видов договора, материалы судебной практики по вопросам применения гражданского права.

Эмпирической основой исследования послужили материалы научно – практических конференций, а также информация в сети Интернет, размещённая на сайтах государственных органов. Основой исследования являются гражданское законодательство, иные нормативные правовые акты, материалы судебной практики по вопросам применения гражданского права. При написании работы больше внимание уделялось анализу нормативно – правовых актов, анализу статистических данных.

Структура выпускной квалифицированной работы обусловлена логикой исследования, ее целями и задачами. Работа состоит из введения, двух глав, заключения и списка использованной литературы и используемых источников.

Глава 1 Понятие и правовая сущность гражданско-правового договора

1.1 Генезис понятия гражданско-правового договора

В гражданском праве договор рассматривают в качестве сделки. Понятие «договор» рассматривается в более широком смысле, в отличие от понятия «сделка». Согласно ст. 420 Гражданского кодекса Российской Федерации «Договор – соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей» [5].

Сущность договора заключается в том, что он выражает множество обособленных волеизъявлений, согласованных в договорном акте. Соответственно для возникновения договора необходимо соглашение, выраженное в виде воли двух и более лиц, путём реализации их действий.

По мнению В. П. Мозолина «Договор – это соглашение». Гражданско-правовой договор – это способ урегулирования ответственности и защиты интересов нескольких сторон [17].

Стороны договора:

- физическое лицо – физическое лицо;
- физическое лицо – юридическое лицо;
- юридическое лицо – юридическое лицо.

К признакам гражданско-правового договора относятся:

- указание сроков выполнения работ;
- определение вида выполняемых работ;
- внесение сведений о выполненных работах в трудовую книжку;
- возможность несоблюдения правил внутреннего порядка исполнителем;
- отсутствие социальных гарантий;
- определение размера стоимости работ;

- оплата договора заказчиком;
- деление рисков между сторонами.

Договорные отношения являются одной из наиболее древних правовых форм взаимодействия сторон. Они возникли со времен зарождения в обществе потребности в установлении конкретных имущественных отношений на основе согласованной воли участников. В период расцвета римского частного права основные проблемы заключения договора, рассмотренные до этого в отдельности и разрозненно, оказались включенными в единую систему обязательственного права, получив в ней достаточно стройное логическое завершение.

Так, на довольно высоком уровне было разработано учение о составе договорных условий, включавшем *essentialianegotii* (условия, которые непременно должны быть установлены сторонами), *naturalianegotii* (условия, которые обыкновенно в сделке присутствуют, но не являются необходимыми), а также *accidentalianegotii* (условия, внесенные в сделку самими сторонами). Широко исследовались вопросы, связанные с моментом заключения договора (консенсуальные и реальные контракты), а также его формой (устные (вербальные) и письменные (литеральные) контракты) [12].

В русской дореволюционной цивилистике основные проблемы заключения договора также получают достаточно широкое исследование. Например, в трудах Е. А. Мищенко, освещаются вопросы о содержании и форме сделки (в том числе договора), порядке заключения договора между отсутствующими контрагентами, детально анализируются особые случаи возникновения договора: заключение договора, предусмотренного предварительным договором (так называемой «запродажей»), и торги [16].

В 1917 году развитие договорных отношений происходило в два этапа. На первом исследовании проблем обязательственного права производилось главным образом применительно к ГК РСФСР. При этом многие положения указанного кодифицированного акта учитывали общее состояние дореволюционной цивилистики, разработки которой предполагалось

воплотить еще в Гражданском уложении Российской империи. В частности, в ГК РСФСР в полной мере реализованы мысли русских правоведов о необходимых условиях сделки, которые именуются существенными пунктами, о порядке заключения договоров между присутствующими и между отсутствующими, о предварительном договоре. Находит законодательное закрепление и теория «получения сообщения» (ст. 134).

На втором (советском) этапе становления теории возникновения договорного обязательства наряду с комплексными трудами, в которых, как правило, исследовались сразу многие проблемы обязательственного права, появляются также работы, специально посвященные вопросам заключения договора. Для второго этапа развития учения о возникновении договора знаменательно-то обстоятельство, что оно начинает рассматриваться уже в рамках вполне самостоятельного и обособившегося раздела договорного права.

Раскрывая предмет теории возникновения договорного обязательства, следует отдельно упомянуть о классификации гражданско-правовых договоров на имущественные и организационные. В соответствии с этой классификацией к имущественным относятся все договоры, непосредственно оформляющие акты товарообмена их участников и направленные на передачу или получение имущества (материальных и иных благ). А также организационные договоры направлены не на товарообмен, а на его организацию, то есть на установление взаимосвязей участников будущего товарообмена.

В современном праве считается, что «Гражданско-правовой договор – это соглашение между физическими и юридическими лицами, устанавливающее права и обязанности сторон». В зависимости от цели и содержания договор делится на разные виды.

На практике оформляющий подряд называют «гражданско-трудовым договором с физическим лицом» однако, между трудовым договором и гражданско-правовыми договорами есть различия.

Отношения, возникающие при подписании трудового договора, регулируются Трудовым Кодексом РФ, а стороны договора именуется как «работник» и «работодатель» [26]. При заключении гражданско-правового договора стороны имеются как «исполнитель» и «заказчик», а отношения между ними регулируются ГК РФ.

Содержание документов тоже является разным. Трудовой договор обязывает работника исполнять определенные функции и соблюдать определенный порядок организации. А работодатель, должен предоставлять благоприятные условия для исполнения труда работником. Образцы гражданско-правового договора не содержат в себе аналогичных условий.

Так, согласно содержанию таких договоров одна сторона обязуется в течение оговоренного периода, выполнять какие – либо работы, гарантируя при этом оплату этих работ. Документом определяется порядок работ, их вид и объём. При этом, заказчик не создает каких – либо специальных гарантий, как в случае с трудовым договором. Исполнитель сам решает, как будет выполнять работу, определяет сроки выполнения работы и несет ответственность за соблюдение оговоренных сроков.

Трудовым договором закрепляются отношения, возникающие на регулярной основе: длительные и постоянные. В гражданско-правовых отношениях первостепенное значение имеет результат процесса труда, за который исполнитель получает вознаграждение. В связи с чем, с наёмными работниками заключают только трудовой договор. Гражданско-правовой договор заключается сторонами, только если исполнитель привлекается единоразово или не на длительный срок.

Гражданско-правовой договор нельзя называть гражданско-трудовым договором, так как в данном документе не содержится оборотов, аналогичных оборотам в трудовом кодексе. В ином случае, возникшие отношения будут расценены как трудовые, а заказчик будет привлечен к ответственности, связанной с неисполнением положений ТК РФ [26].

На практике работодатели редко соблюдают перечисленные условия, это связано с тем, что при заключении гражданско-правового договора, а не трудового договора заказчик услуг сокращает перечень своих обязательств.

Во- первых, заказчику не придется тратиться на оборудование рабочего места, во-вторых, не надо выплачивать отпускные и пособия, в-третьих, не надо оплачивать переработку. Все это обуславливает факт того, что юридически трудовые отношения оформляются в виде договоров подряда или возмездного оказания услуг.

Также следует отметить, что налоговые отчисления в ПФР меньше, чем при заключении трудового договора. При заключении трудового договора в ПФР необходимо платить 22 %, в ФОМС – 5,1 %, в ФОСС от 0,2 % до 8,5 %.

При заключении гражданско-правового договора в ПФР необходимо платить 22 % от суммы вознаграждения, в ФОСС – 5,1 %. Все остальное заказчик не обязан уплачивать. Привлекать исполнителей на основании гражданско-правовых договоров можно в том случае, если речь идет о разовой работе.

Для оформления трудовых отношений работник должен предоставить работодателю список документов, предусмотренных ст. 57 ТК.РФ. Заключение гражданско-правового договора не предусматривает предоставление каких-либо дополнительных документов [26].

Специфика договорных отношений заключается в существовании условий, без которых договор не может быть заключен. Однако в настоящее время на практике возникают ситуации, когда условия есть, а договора нет. Неформальный рынок занятости расширяется и без заключения договоров. В этом случае на первый план выходят неформальные контракты, основанные на взаимовыгодных отношениях и нацеленные на минимизацию издержек сторон. Эти договоры способствуют эффективному взаимодействию сторон, однако условия этих договоров зачастую жестко нарушаются.

Таким образом, в настоящее время гражданско-правовые договоры приобретают новую форму, основанную на экономических мотивах.

Другой спецификой договорных отношений выступает то, что свобода волеизъявления способствует развитию неформального рынка труда. Государство пытается решить данную проблему, однако пока безрезультатно.

В 2018 году государство предприняло попытку узаконить работу фрилансеров путём создания базы, в которой будут указаны фрилансеры и в которой работодатели смогут их выбрать для последующей работы с ними.

В настоящее время, роль гражданско-правового договора возросла. Это обусловлено следующими факторами:

- Поднятие величины МРОТ и принятие Судебного акта Конституционного суда «О необходимости начислять районный и северный на величину МРОТ» (Постановление Конституционного Суда РФ от 7 декабря 2017 г. N 38-П) [19]. Это привело к тому, что работодатели стали чаще заключать гражданско-правовые договора, а не трудовые договора с целью снизить издержки на оплату труда. Ранее мы говорили о том, что отчисления по гражданско-правовому договору на много ниже, чем по трудовому договору;

- Развитием независимой системы квалификаций у работодателей. Работодатели вкладывают много денежных средств в обучение персонала, в связи с чем, зачастую заключают гражданско-правовые договора, а не трудовые договора, так как если работник организации с которым заключен гражданско-правовой договор не является штатным, то его обучение оплачивать не нужно;

- Реализация проектного управления. В настоящее время большинство организаций формируют структуры по типу матричных в связи с чем, им на много удобнее заключать гражданско-правовые договора, а не трудовые.

Таким образом, гражданско-правовые договора в современных условиях развития страны имеют множество перспектив для развития. При всем многообразии видов договоров сущность гражданско-правового института не изменяется. Юридическая сила гражданско-правовых договоров приобретает силу при возникновении обязательств, и не зависит от сторон.

1.2 Содержание и форма гражданско-правового договора

Согласно статье 421 ГК РФ «Содержание договора образует совокупность его условий, которые по общему правилу формируются по усмотрению сторон договора» [5].

Договор как сделка должен носить волевой характер. Воля лица – это внутреннее намерение, желание субъекта, направленное на достижение определенного правового результата. Волеизъявление – это выражение воли лица во внешнюю среду. Здесь принято также говорить о единстве воли и волеизъявления.

Действительность сделки по волевому критерию определяется по наличию трех обстоятельств:

- волей лица на совершение сделки;
- волеизъявлением в надлежащей форме;
- единстве воли и волеизъявления.

В случае нарушения одного или нескольких обстоятельств, сделка может быть признана недействительной.

Правомерность действий, то есть их соответствие закону по форме и содержанию, закреплен отдельной дублирующей ст. 422 ГК РФ. Незаконные сделки государственной защите не подлежат, поэтому само по себе отсутствие защиты в таких правоотношениях влечет к их «обессиливанию», или, иными словами, недействительности.

Дополнительно сделка может иметь определённую цель. По цели они делятся на абстрактные и каузальные. При этом основание возникновения каузальной сделки является её существенным условием и непосредственно влияет на действительность.

Исключительно договору присущ ряд особенных, отличающих его от иных юридических фактов признаков, на которые следует обратить внимание, выделив вторую группу признаков.

- Договор основан на соглашении двух или более субъектов.

В отличие от односторонних сделок, которые условно можно назвать «самодостаточными», то есть не требующими выражения воли другой стороны для установления простого правоотношения, договорное правоотношение может проявиться только при взаимном желании сторон.

Так, например, с точки зрения И. Б. Новицкого: «договор не только возникает на основании волеизъявлений субъектов, но и объединяет таковые вступающих в правоотношение, порождая единое, согласованное волеизъявление сторон» [1].

В дополнение к этому, как отмечает О. А. Красавчиков, действия, направленные на заключения договора, являются показательным примером взаимных юридических действий. Их отличительными чертами он считает взаимность воли и волеизъявления субъектов, намеревающихся вступить в правоотношение; адресованность действий вступающих в обязательственное правоотношение субъектов друг другу, а не в интересах третьего лица [15].

На мой взгляд, оба ученых говорят об одном и том же, и это верные утверждения, но ему ближе формулировка, в которой договор является единым правовым последствием, возникающим на основании соглашения между субъектами или их конкретных взаимообусловленных действий. Таким образом, обязательство на основании договора не может возникнуть не по воле всех сторон такого обязательства.

- Субъекты гражданского права самостоятельно решают вопрос об их вступлении в договорное правоотношение, разновидности такого правоотношения, то есть вида договора или их комбинации, если говорить о смешанных договорах, а также о содержании гражданско-правового договора. Все эти черты охватываются принципом «свободы договора», но и по отдельности имеют важную роль. В отличие от гражданско-правового договора от иных юридических фактов. Так, к примеру, самостоятельность вступления отличает договорные от внедоговорных оснований возникновения обязательства в зависимости от характера наступления их правовых последствий.

Обязательства из односторонних правомерных действий возникают на основании сделкоподобных действий, правовые последствия которых и их наступление определяются законом, а не договором. Поэтому нельзя назвать возникающее на этом основании обязательство со взаимным интересом сторон, из причинения вреда и неосновательного обогащения возникают охранительные обязательства, основанием для возникновения которых служит самостоятельные неправомерные действия субъекта исключительно в своих интересах.

Важно, что именно самостоятельность вступления в обязательство с намерением достижения определенных в своем интересе правовых последствий всех сторон является отличительной чертой договорного отношения. Частью второй ГК РФ по каждому отдельному виду обязательств приводится определение конкретного договора с указанием его существенных условий. Однако это не противоречит основной конструкции, предусмотренной в ст. 420 ГК РФ [5].

Необходимо помнить, что договор является основанием возникновения не только обязательственных, но и иных правоотношений. Так, И. В. Бекленищева справедливо выделяет вещные договоры, примером, которого может служить реальный договор дарения.

Действительно, имея дело с реальным договором дарения, момент возникновения обязательства, прав и обязанностей сторон, а также его исполнения, но, что важно, и момент возникновения вещного права связывается с единым во временном понимании моментом передачи вещи.

С хронологической точки зрения здесь сложно говорить о действительном наличии обязательства, поскольку вещное правоотношение возникло в тот же момент, что и обязательственное. Но последнее утратило свою силу в то же время, когда возникло, за исключением случая отмены дарения, а вещное распространяет свою абсолютную силу на перспективу.

Следует отличать договоры, регулирующие имущественные отношения, входящие в предмет гражданского права, от иных договоров,

предмет гражданского права не регулирующих, поскольку договор как юридический факт, помимо гражданского права, применяется, прежде всего, в публичном, трудовом, международном и процессуальном праве. От публичного договора гражданско-правовой договор отличается действием по кругу лиц.

Оно может быть адресовано только участникам публичных правоотношений, и носит, как правило, нормативный характер. От трудовых договоров отличается правовым положением субъектов, вытекающим из заключенного договора. В трудовом правоотношении нет равенства по субъектному составу, работник и работодатель имеют разные права и несут разные обязанности. От международных договоров также отличаются по уровню правового регулирования, поскольку отношения уже регулируются не в пределах одного государства. От процессуальных – особой сферой (сфера процессуального права) применения и разрешительным типом правового регулирования.

Таким образом, объединение всех признаков договора выводит следующую их совокупность:

- волевое действие;
- согласованное действие;
- самостоятельное действие;
- правомерное действие;
- действие одновременно двух или более субъектов;
- основано на намерении субъектов удовлетворить интересы либо потребности;
- результатом этих действий являются возникновение, изменение или прекращение обязательственных и иных гражданско-правовых отношений.

Действия сторон по исполнению сторон происходят в соответствии с содержанием договора. Содержание договора – это условия, о которых стороны договариваются в момент подписания договора. Все условия

договора имеют равную юридическую силу. Существуют следующие виды условий договора:

- обычные;
- случайные;
- существенные.

Л. Г. Ефимова, исходя из анализа нормы абз. 2 п. 1 ст. 432 ГК РФ существенные условия любого договора подразделяет на три группы:

- во-первых, условия, которые названы существенными в законе или иных правовых актах. Одним из таких условий, общим для всех договоров, в п. 1 ст.432 ГК РФ назван предмет договора;

- во-вторых, такие условия, которые необходимы для договора данного вида. Речь идет об условиях, без которых конкретный договорный тип не может существовать;

- в-третьих, условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение [10].

Существенные условия договора содержат в себе предмет договора и условия, прописанные в иных нормативных правовых актах. Существенные условия – это условия, по которым договор считается заключенным, а между сторонами возникают права и обязанности.

По-мнению К. П. Победоносцева «Существенные условия делают соглашение законно свершившимся, а если таких условий нет, то и нет договора». Таким образом, особенностями договора выступает наличие существенных условий и свобода волеизъявления сторон [18].

Подписание договора осуществляется при согласии сторон. Существенное условие договора сохраняется в момент периода действия соглашения. Если существенные условия договора становятся не действительными, то и договор становится не действительным.

Существенным условием договора выступает его предмет. Подписать договор, невозможно не зная о его предмете. Например, договор купли-

продажи нельзя заключить, если между продавцом и покупателем не согласован предмет купли-продажи.

Существенными условиями также выступают прочие условия, необходимые для конкретного вида договора. Прочие условия выбирают и согласуют стороны договора. Отсутствие таких условий не лишает договор юридической силы. Например, если в договоре нет условий о стоимости, то за исполнение договора необходимо платить в соответствии с ценой на аналогичную работу.

В отличие от существенных, обычные условия не нуждаются в согласовании сторон. Под обычными условиями понимают «условия, которые предусмотрены в соответствующих нормативных актах и автоматически вступают в действие в момент заключения договора» [23].

Необходимость исследования правовой характеристики существа договорных условий обуславливается тем, что в многочисленных литературных источниках вопрос об их сущности раскрывался и раскрывается по-разному. Так, еще Д.И. Мейер, характеризуя сущность договора, говорил о том, что «право на чужое действие» является основой предмета договора, который содержит точные и подробные определения, называемые его условиями [14].

Согласно позиции С.К. Мая обычные условия договора, иначе он их называл обыкновенные условия, «основываются на диспозитивных нормах закона и обычаях», а к случайным условиям договора, по мнению автора, относились условия, «содержащие согласованные сторонами положения, которые иногда не совпадают с диспозитивными нормами закона или обычаями» [1].

Например, И.Б. Новицкий говорил, что «обычные условия (пункты) договора встречаются в определенных договорах и зависят от диспозитивных норм, а случайные условия не являются ни необходимыми, ни обычными частями договора и входят в его содержание лишь тогда, когда того пожелают стороны» [1].

Существует две формы договоров: письменная и устная. Письменная форма, может быть, простой и нотариальной. Сделка, в которой не определена письменная форма, совершается в устном порядке. Даже если законом сделка определяется в письменной форме, то она все равно может быть устной. Условия устной сделки:

- если прочие условия не предусмотрены сторонами;
- сделка совершается при собственном свершении;
- законом не предусмотрена обязательная нотариальная форма.

Устные договоры заключаются ежедневно при массовых сделках. Письменная форма договора – это сделка, при которой условия излагаются в документах, подписанных сторонами. Письменные сделки совершаются:

- между юридическими лицами;
- между физическими лицами на сумму, превышающую 10 000 рублей.

В исключительных случаях сумма может быть меньше.

Стоит отметить, что исключением выступают сделки, которые обязательно нужно заверять нотариально. Если условия о соблюдении письменной формы не соблюдены, то при споре стороны не имеют права ссылаться на письменные и другие виды доказательств. Если законодательство предусматривает обязательное соблюдение простой письменной формы договора, но стороны его не соблюдают, то договор является не действительным.

Для определения вида сделки и договора необходимо удостоверение от нотариуса. Нотариальное подтверждение означает, что сделка закона и стороны имеют право её совершать. Нотариальное удостоверение сделок необходимо при соглашении сторон, даже если удостоверение сделки не требуется по закону, а также при условиях, прописанных в законе.

Если нотариальное удостоверение сделки прописано в законе, то несоблюдение этого пункта делает сделку ничтожной. Ранее реализацию данного процесса регламентировал Приказ Минюста РФ от 15 марта 2000 г. N 91 «Об утверждении Методических рекомендаций по совершению

отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации» (в настоящее время утратил силу) [21].

При несоблюдении нотариальной формы сделки, если она обязательна, сделка признаётся недействительной.

Специфический способ заключения договора – это молчание, которое признается выражением воли на совершение сделки. Согласно п. 3 ст. 610 ГК РФ «Если арендодатель или арендатор в течение определенного срока сохраняют молчание, то это выступает в качестве соглашения на пролонгацию договора аренды».

Другая ситуация, согласно п. 4 ст. 468 ГК РФ «Товары, не соответствующие договору купли-продажи считаются принятыми покупателем, если он не сообщил продавцу об отказе в их принятии».

Согласно п. 1 ст. 556 ГК РФ «Уклонение одной из сторон от подписания договора о передаче недвижимости, считается отказом продавца об обязательстве продать имущества, и отказом покупателя его приобрести»[4].

Письменный договор можно заключить путём составления одного документа, который подписывают обе стороны. Подписанный договор можно отправить по почте, факсу.

В настоящее время не определено положение о том, имеет или не имеет форма гражданско-правового договора правовое значение. Согласно п. 1 ст. 432 ГК РФ договор считается заключенным, если стороны достигли соглашений по всем условиям. Согласно абз. 2 ,п. 1 ст. 434 ГК РФ договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной законом. Положения п. 1 ст. 432 и абз. 2 ст. 434 ГК РФ не регламентируют ответственность за нарушение формы договора. В п. 1 ст. 432 ГК РФ закреплено обязательство сторон согласовать существенные условия договора. В абз. 2 ст. 434 ГК РФ закреплен принцип свободы договорной формы. Перечень ответственности за несоблюдение формы договора регламентирован законодательством [5].

В это же время законодатель допускает возможность восстановления сделки в случае, если одна сторона исполняет обязательства договора, а другая сторона не удостоверяет сделку у нотариуса. В этом случае, в соответствии с п. 1 ст. 165 ГК РФ суд вправе признать сделку недействительной.

Форму договора не следует рассматривать как элемент договора, т. е. форма договора – это способ выражения воли сторон, а элемент договора – это внутренний компонент документа. Соответственно, выбор способа волеизъявления не влияет на факт достижения согласия между сторонами процесса.

В договоре фиксируются права и обязанности сторон. В соответствии с положениями ст. 158-160 ГК РФ договор можно рассматривать как сделку. В данных статьях указано, что сделки совершаются в определенной законодательством форме. Применяя это положение, кажется целесообразным применять в ГК РФ термин «совершение» тогда, когда речь идет о форме договора, а термин «заключение» тогда, когда речь идет о достижении соглашения между сторонами. Реализуя данное положение, получится избежать двойного толкования норм, указанных в п. 1 ст. 423 и абз. 2 п. 1 ст. 434 ГК РФ [5].

В Информационном письме Президиума ВАС РФ от 25.02.2014 N 165 «Обзор судебной практики по спорам, связанным с признанием договоров незаключенными» говорится о содержательной и не формальной незаключенности договоров [13]. Аналогичное положение содержится в Федеральном законе от 08.03.2015 N 42-ФЗ «О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации», предусматривающем внесение поправок в ст. 342 ГК РФ и в п. 3 ст. 433 ГК РФ [28].

Таким образом, форма гражданско-правового договора не рассматривается как конструктивный элемент, так как договор вне зависимости от его формы заключается сторонами при достижении ими обоюдного соглашения. Даже если при этом форма договора будет нарушена.

Глава 2 Правовые особенности классификации договоров в гражданском праве

2.1 Практические аспекты классификации договоров

В юриспруденции, на протяжении долгих лет, гражданское право рассматривается, как основная составляющая частного права. Отрасли частного и публичного права являются частью правовой системы Российской Федерации и, соответственно, взаимно влияют одна на другую.

Следует заметить, что договор, как инструмент регулирования общественных отношений используется не только в гражданском праве, но и в других сферах правового регулирования. Договор является одним из центральных понятий в праве.

Так, договор широко применяется в трудовом и семейном праве. Все более широкое применение получают соглашения в сфере гражданского и арбитражного процесса (мировое соглашение, арбитражное соглашение, третейское соглашение).

Договор, как инструмент правового регулирования, вместе с традиционным применением в сфере частного права, в современных условиях, применяется в сфере публичного права, регулирование общественных отношений, в котором осуществляется административно-правовыми методами.

Таким образом, договор выступает в качестве универсального способа регулирования отношений между субъектами различных отраслей права. В связи с внедрением договорного регулирования в разные отрасли права, можно говорить о межотраслевом характере института договорного регулирования.

Следует признать, что наибольшее развитие теория договора получила в цивилистике. Это, в свою очередь, обусловлено распространенностью и

разработанностью указанного инструмента регулирования общественных отношений, именно, в сфере гражданского оборота.

Формирование любого договорного типа, как и общие системы гражданско-правового договора, обусловлены характером отношений экономического базиса, только правильное уяснение существа последних, позволяет безошибочно оформить правовой настройки соответствующую договорную конструкцию.

Вместе с тем, при исследовании системы гражданско-правовых договоров, обращает на себя внимание то, что при описании некоторых непохожих друг на друга договоров, используются одни и те же характеристики. Так, консенсуальный, возмездный и двухсторонний характер, свойственен весьма обширной группе разнородных договоров. Указанные признаки характеризует и договор купли-продажи, и договор аренды, и договор подряда, и договор возмездного оказания услуг, однако, за такими характеристиками кроется свойства определяемые существом отношений экономического базиса, которые присущи только тому или иному договорному типу.

В гражданском обороте имеет место группа имущественных отношений схожих с отношениями купли-продажи - это подрядные отношения, динамика которых фактически приводит к тому, что одна сторона приобретает имущество, а другая получает за него плату. Но, не поняв существа подобных отношений трудно осознать необходимость формирования договоров подряда. Тем более что договорами купли-продажи могут опосредоваться отношения по приобретению бедующего товара.

Цели договоров купли-продажи и подряда разводят эти договоры по разным классификационным группам. Договор купли-продажи относят к договорам направленным на передачу имущества в собственность, а договор подряда к договорам на выполнение работ.

И договор купли-продажи, и договор подряда являются двухсторонними договорами. При этом взаимные права и обязанности

составляют содержание основных обязательств, которые выступают по отношению друг к другу не только как взаимные, но и встречные. Такие обязательства, как обязательство товара и обязательство по выполнению работ, имеют принципиальные отличия. И характер соответствует целям договора купли-продажи и договору подряда, а сами они отвечают за классификацию договоров в качестве искомых.

Необходимо отметить, что не все договоры подряда имеют направленность на создание новых вещей. Среди них существует и такие которые направлены на улучшение или изменение потребительских свойств уже существующих объектов, а так же на достижение иного результата, не связанного с созданием новой вещи.

При исполнении договора возмездного оказания услуг, оказываемая услуга потребляется непосредственно в момент ее предоставления. В договоре подряда результат работы имеет конечную обективированную форму и всегда обособлен от лица достигшего такой результат.

Осознание существа соответствующих имущественных отношений позволит безошибочно провести классификацию, поскольку разработанная проектная документация обладает признаками объекта способного к дальнейшему обороту. Наличие данной документации может стать условием выполнения работ по договору подряда. Составленное исковое заявление обладает ценностью только для заказчика. Оно не обладает признаками товара. Информация, составляющая содержание искового заявления не имеет никакой ценности для третьих лиц, в отличие, например, от информации составляющей содержание проектной документации.

Изложенные аспекты накладывают отпечаток на все сущностные характеристики договора возмездного оказания услуг. Так, взаимные права и обязанности сторон составляют содержание двух встречных обязательств, одно из которых – обязательство по оказанию услуг. Данное обязательство характеризуется строго личным характером. Его исполнение не только

предназначено лично для заказчика, но и не может быть произведено без личного участия исполнителя.

Несмотря на то, что возмездность договора возмездного оказания услуг, как и в договорах купли-продажи и подряда, выражается во встречном предоставлении определенной денежной суммы, цена услуг рассчитывается, как правило по форме человеко-час, а соответственно стоимость услуги зависит от одной стороны, от продолжительности ее оказания, а с другой, от квалификации исполнения или иного показателя, используемого для оценки его деятельности. Это связано с тем, что оказанную услугу нельзя сопоставить с какими-либо показателями качества аналогичных показателям качества товара или выполненной работы.

Главным признаком, отличающим гражданско-правовые договоры от договоров из других отраслей права, является тот правовой эффект, который производится ими.

А именно гражданско-правовой предмет договора и возникновение, изменение и прекращение гражданско-правовых отношений. Кроме этого признака, можно указать и на некоторые другие отличительные черты гражданско-правовых договоров.

В частности, от публично-правовых договоров гражданско-правовые отличаются ограниченным регулирующим воздействием, в то время как публично-правовые договоры действуют в отношении неопределенного круга лиц, в том числе, не являющихся участниками этих договоров.

От трудовых договоров гражданско-правовые договора отличаются равенством субъектного состава. Безусловно, предмет гражданско-правового договора зачастую связан с реализацией способности человека к труду (договор подряда, договор об оказании услуг), однако эта связь имеет не прямой, а косвенный, опосредованный характер.

Интересным является соотношение гражданско-правового договора и договоров в сфере семейного права.

Следует заметить, что семейное законодательство отличается слабой разработкой договорных конструкций. Даже договоры, закрепленные в Семейном кодексе РФ как наиболее полные (брачный договор, алиментное соглашение), не имеют законченного построения и значительно отстают от нормативных конструкций договоров в гражданском праве.

Исследуя соотношение гражданского и семейного права целесообразно говорить о субсидиарном применении положений законодательства. В семейном законодательстве возможность субсидиарного применения положений Гражданского кодекса к регулированию семейных отношений предусмотрена статьей 4 СК РФ. Данная норма устанавливает, что к названным в статье 2 Семейного кодекса имущественным и личным неимущественным отношениям между членами семьи, не урегулированным семейным законодательством, применяется гражданское законодательство постольку, поскольку это не противоречит существу семейных отношений.

Семейное законодательство не содержит специальных норм о заключении, изменении и расторжении договоров. Но, в связи с тем, что договоры в сфере семейного права имеют гражданско-правовую договорную структуру, при регулировании этих вопросов следует руководствоваться общими положениями Гражданского кодекса РФ о сделках, обязательствах и договорах, учитывая при этом специфику семейно-правовых договоров. Кроме этого, в ряде случаев, СК РФ содержит нормы, прямо указывающие на то, что к изменению, расторжению и признанию недействительными брачного договора и соглашения об уплате алиментов, следует применять нормы ГК РФ (например, п. 2 ст. 43 СК РФ, п. 1 ст. 44 СК РФ, п. 2 ст. 46 СК РФ, п.1 ст. 101 СК РФ) [25].

Таким образом, вещные права на землю и иные объекты недвижимости регулируются гражданским правом, нормы которого содержатся в ГК РФ и соответственно, в предмет регулирования гражданского права входят отношения, возникающие в результате совершения сделок с землей.

Изначально цивилистическая конструкция договора, сегодня, приобрела межотраслевое значение. Безусловно, в первую очередь, договором регулируются отношения входящие в предмет гражданского права, независимо от их отраслевой кодификации.

В ряде случаев, при помощи конструкции договора регулируются отношения, относящиеся к публичному праву. В иных случаях, гражданско-правовые нормы об обязательствах, сделках и договорах, в субсидиарном порядке, применяются к регулированию отношений в смежных отраслях права.

Законодательство Российской Федерации не содержит четкого закрепления понятия «толкование гражданско-правового договора», однако в современной юридической литературе толкование гражданско-правового договора определяется, прежде всего, как юридическая деятельность, результатом которой является уяснение подлинного смысла договора.

Раскрытие сущности толкования договора в Гражданском кодексе Российской Федерации отводится только одна статья 431, в которой не учитываются все возможности, предоставляемые данным правовым институтом, таким образом, оставляя пробелы в праве, вызывая споры в правоприменительной практике.

Кроме того при буквальном толковании есть вероятность столкнуться с лингвистической проблемой, а именно различной семантикой одного слова, двоякостью понимания того или иного выражения. В данном случае есть возможность проведения лингвистической экспертизы для определения конкретного значения спорного слова или выражения в договоре, которое следует использовать при буквальном толковании. Однако законодатель не делает ссылки в законе на определенные случаи, когда такая экспертиза необходима, более того, из Гражданского кодекса РФ, следует, что только суд имеет право толковать гражданский правовой договор.

Однако Российское законодательство не предусматривает права физического и или юридического лица обратиться в суд для проведения

процедуры толкования договора. Данный процесс возможен только при рассмотрении иных гражданских споров, как нечто второстепенное, не являющееся предметом рассмотрения.

Таким образом, было бы логичным составление словаря наиболее часто используемых терминов и выражений в гражданско-правовом договоре, значение которых будет обязательным для всех сторон в случае возникновения неясности условий договора при его исполнении.

Более детальное изучение и анализ опыта других стран по вопросу толкования гражданско-правового договора позволит со временем устранить существующие пробелы.

В немецком праве существует правило однозначности или уникальности (Eindeutigkeitsregel), которое можно рассматривать как ограничение в толковании договора буквальным способом. Однако данное правило не ставит запрета на анализ воли сторон, более того, оно позволяет использовать иные способы толкования, среди которых предпочтение отдается толкованию, при котором берутся во внимание обстоятельства, влияющие на понимание того или иного положения договора, а не изначальная позиция автора.

В Англии, говоря о толковании договора и выборе соответствующего способа, выделяют явные и скрытые неопределенности. Явные, как правило, подразумевают очевидные опiski и ошибки, например, цены договора, указанные цифрами и прописью, различны. В данном случае суд отступает от традиционного буквального толкования, отдавая предпочтение толкованию относительно воли сторон.

Скрытые неопределенности не видны с первого раза, обычно проявляются уже в процессе исполнения договора в связи с многозначностью понимания прописанного в договоре условия. При таком условии стороны прибегают к использованию иных, помимо текста договора, доказательств, таких как переписка, переговоры, сложившаяся практика в применении спорного положения договора.

Таким образом, исходя из правовой природы, договор представляет собой в первую очередь соглашение. На основании этого цель толкования – это не просто уяснение воли стороны, а уяснение общей воли сторон, либо, как определено в международно-правовых актах, которые посвящены толкованию договора, общего намерения сторон. Задачи судов при осуществлении толкования должны заключаться в толковании договоров на основании общей воли сторон при учете целей договора.

Существующее изложение нормы в Гражданском кодексе Российской Федерации не позволяет в полном объеме устранить неясности в договоре, оставляет вопросы о правилах, которыми должен руководствоваться суд при толковании гражданского договора.

В действующем ГК РФ насчитывается около 100 видов и разновидностей договоров. Понятно, что большинство из них предусмотрены частью второй ГК РФ (раздел IV ГК РФ) [4].

Для вещного права значение договоров достаточно велико. Соглашения передаче прав на имущество являются основаниями возникновения права собственности, иных вещных прав, обременяющих право собственности, права пользования. Надо отметить то, что отдельные договоры непосредственно в силу своего заключения оформляют переход права собственности. Так, договоры, построенные по реальной модели заключения, порождают обязательства только в случае передачи вещи. Право собственности на движимое имущество возникает в момент передачи вещи. В связи с этим есть основание выделять договоры, уже в силу заключения которых осуществляется переход права собственности на вещи.

Не случайно в этой связи и то, что в гражданском праве укоренился термин «вещный договор» (наибольшее распространение данная концепция получила в Германии). Особенно ярко вещный эффект договора проявляется в случае с договором дарения, который в целом может не порождать никаких обязательств.

Актуальным вопросом является договорное регулирование корпоративных отношений. С закреплением в гражданском законодательстве акционерного соглашения и корпоративного договора возникла дискуссия о месте корпоративных договоров в системе договоров российского гражданского права, а также действии принципа свободы договора в рамках корпоративного права.

Помимо корпоративного договора об активном использовании договорного инструментария в регулировании корпоративных отношений, например, свидетельствуют учредительный договор (ст. 70, 78 ГК РФ), договор об учреждении юридического лица (например, ст. 89, 98 ГК РФ), а также соглашение об управлении партнерством (ст. 6 Федерального закона от 03.12.2011 № 380-ФЗ «О хозяйственных партнерствах») [29].

Часть четвертая Гражданского кодекса РФ также предусматривает регулирование договоров, в силу которых передаются права на результаты интеллектуальной деятельности, а именно: договора об отчуждении исключительного права (ст. 1234 ГК РФ), лицензионного соглашения (ст. 1235-1239 ГК РФ), договора авторского заказа (ст. 1288-1290 ГК РФ) [7].

Кроме того, велика роль соглашения о соавторстве, в силу которого устанавливаются права каждого из авторов результата интеллектуальной деятельности на него [7].

На сегодняшний день не совсем ясны порядок исполнения обязательств из наследственного договора, процедура и способы защиты прав наследодателя в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств наследниками и иные аспекты регулирования отношений из наследственного договора. Наследственный договор – соглашение, подписанное между наследодателем и потенциальным получателем имущества.

Согласно ст. 1140.1 ГК РФ, наследодатель вправе заключить с любым из лиц, которые могут призываться к наследованию договор, условия которого определяют круг наследников и порядок перехода прав на

имущество наследодателя после его смерти к пережившим наследодателя сторонам договора или к пережившим третьим лицам, которые могут призываться к наследованию [7].

Дискуссионным является вопрос о возможности договорного регулирования неимущественных отношений. Бесспорно, договоры, регулирующие неимущественные отношения, распространены в семейном праве. Супружеские и родительские взаимоотношения основаны на необходимости достижения соглашения об имени ребенка, о порядке воспитания ребенка, общения с ним родителей и иных родственников, об определении места жительства ребенка. Особенно актуальной указанная проблема является при прекращении между родителями ребенка супружеских отношений.

Надо отметить, что семейное законодательство направлено на регулирование и иных соглашений: о разделе совместно нажитого имущества, об алиментах, о суррогатном материнстве, а также брачного договора.

В силу ст. 39 Гражданского процессуального кодекса РФ стороны могут окончить дело мировым соглашением. Согласно ч. 2 ст. 101 ГПК РФ при заключении мирового соглашения стороны должны предусмотреть порядок распределения судебных расходов, в том числе, расходов на оплату услуг представителей. Если стороны не предусмотрели такой порядок - он определяется судом [8].

Мировое соглашение отражает материальные права и обязанности участников процесса и подлежит утверждению судом. Процессуальное законодательство не предусматривает ответственности за неисполнение добровольно мирового соглашения, однако указывает, что мировое соглашение подлежит принудительному исполнению на основании исполнительного листа, выданному по ходатайству лица, заключившего мировое соглашение.

Правовая природа мирового соглашения активно обсуждается в юридической литературе, так как от разрешения данного вопроса зависит возможность применения норм гражданского законодательства о сделках.

В связи с этим есть основания полагать, что мировое соглашение может выступать формой совершения различных гражданско-правовых сделок. Кроме того, надо обратить внимание на соглашения, опосредующие проведение процедуры медиации и передачу спора на разрешение третейского суда.

В трудовом праве также велико значение различного рода соглашений между работодателем и работником. Трудовой договор является основным институтом трудового права. Он предусматривает порядок и условия реализации трудовой функции работником. Работодатель и работник ограничены в свободе усмотрения условий трудового договора.

В соответствии со ст. 57 Трудового Кодекса РФ, в трудовом договоре могут предусматриваться дополнительные условия, не ухудшающие положение работника по сравнению с установленным трудовым законодательством и иными нормативными правовыми актами, содержащими нормы трудового права, коллективным договором, соглашениями, локальными нормативными актами [26].

Важнейшее значение для регулирования трудовых отношений имеет принцип свободы труда. Работник обязан исполнять обязанности лично. В связи с этим понуждение к исполнению им обязанности является недопустимым. Логично, что по указанной причине, законодатель был обязан предусмотреть право работника расторгнуть трудовой договор по собственному желанию. Работник вправе немотивированно произвести расторжение трудового договора.

Аналогичное регулирование предусмотрено гражданским законодательством в отношении договоров, предметом которых является выполнение работы или оказание услуги. Безусловно, трудовое законодательство допускает расторжение трудового договора соглашением

сторон. Таким образом, без договорного инструментария невозможно существование и регулирование трудовых отношений.

Велико значение договоров в природоресурсном праве, в рамках которого заключаются соглашения о недропользовании, водопользовании, различные виды соглашений об установлении сервитутов.

В настоящее время возможность заключения договора закреплена даже уголовно-процессуальным законодательством. Глава 40.1 Уголовно-процессуального кодекса РФ предусматривает регулирование особого порядка принятия судебного решения при заключении досудебного соглашения о сотрудничестве. Досудебное соглашение составляется прокурором, принявшим постановление об удовлетворении ходатайства о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве. Постановление о возбуждении перед прокурором ходатайства о заключении досудебного соглашения о сотрудничестве должно быть согласовано следователем с руководителем следственного органа и направляется вместе с ходатайством подозреваемого или обвиняемого прокурору. Индивидуальное регулирование отношений из досудебного соглашения о сотрудничестве практически исключено, порядок заключения соглашения весьма формализован, что не удивительно [27].

Бесспорно, договор как правовое средство имеет нетождественное значение в различных отраслях права. Несмотря на это, следует отметить, что применение договорного инструментария развивается, что дает основание рассматривать договор как межотраслевой институт.

2.2 Проблемы классификации договоров в гражданском праве

В теории гражданского права существует многообразие классификаций гражданско-правовых договоров. Распространенной общей классификацией является подразделение их на возмездные и безвозмездные, консенсуальные

и реальные, односторонне обязывающие (односторонние) и двусторонне обязывающие (взаимные) [9].

В зависимости от момента заключения договоры делятся на консенсуальные и реальные. Консенсуальный договор считается заключенным в момент достижения сторонами соглашения по существенным условиям договора. Для заключения реального договора, кроме того, необходимо совершить передачу имущества. Зачастую дефинитивная норма договорной конструкции позволяет определить консенсуальным или реальным является договор.

Так, договор купли-продажи является консенсуальным, так как согласно п. 1 ст. 454 ГК РФ по договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену). Использование слова «обязуется» свидетельствует о том, что обязанность возникает уже с момента достижения соглашения и может быть исполнена в будущем.

В соответствии со ст. 583 ГК РФ по договору ренты одна сторона (получатель ренты) передает другой стороне (плательщику ренты) в собственность имущество, а плательщик ренты обязуется в обмен на полученное имущество периодически выплачивать получателю ренты в виде определенной денежной суммы, либо предоставления средств на его содержание в иной форме [4].

В данном случае использовано слово «передает», соответственно, до момента передачи сделка не считается совершенной, никаких прав и обязанностей из нее не возникает, в том числе обязанности передать имущество. Порой упрощенное восприятие критерия разграничения договоров порождает неверное представление по конкретной классификации. Так получилось и с консенсуальным и реальными договорами.

Что касается особенностей выделенной классификации, то каждый вид этой классификации характеризуется только присущим ему признаком.

Относительно договора таким признаком выступает достижения соглашения, как достаточные условие, что бы договор считался заключенным. Применительно и реальному договору, таким признаком выступает передача имущества, как необходимое условие, для того чтобы достигнутое соглашение приобрело легитимный характер.

При разграничении договоров по критерию момента заключения, важно учитывать, что выделенный признак каждого вида, является необходимым и достаточным для того что бы одни договоры отнести к группе консенсуальных, а другие к группе реальных договоров.

Стороны договора могут указать конкретную дату, с которой договор будет считаться заключенным или обозначить период времени, по истечении которого можно будет вести речь о том, что договор заключен. Главное что бы момент заключения договора, согласованный сторонами, либо совпадал с моментом, отвечающим за характеристику договора в качестве реального или консенсуального, либо наступал позже этого момента.

Если из закона следует, что заключаемый договор может быть заключен исключительно по модели консенсуального или реального договора, стороны своим соглашением не могут передать такому договору реальный или консенсуальный характер. Любые попытки направленные на трансформацию консенсуального или реального договора в их антиподы, будут влечь определенные последствия.

Так, если стороны при подписании договора купли-продажи, который считается консенсуальным договором, условия о том, что договор будет считаться заключенным с момента передачи товара, и после подписания договора, продавец будет уклоняться от его передачи покупателю. Покупатель всегда сможет обратиться к продавцу, с требованием об исполнении обязательства по передачи товара.

Если потенциальные стороны договора займа, по которому займодавцем выступает гражданин, т. е речь идет о реальном договоре займа, с целью возложения на займодавца обязанность предоставления займа,

закключают предварительный договор займа, последний не породит последствия предусмотренным законом, для предварительного договора. А именно потенциальный заёмщик не сможет требовать заключения договора займа, поскольку такое требование будет направленно на понуждение займодавца предоставлению займа.

Для некоторых договорных типов закон изначально в дефинитивной норме заложил альтернативный вариант, касающийся момента заключения договора. Такие договоры могут быть как консенсуальными так и реальными. Например, договор ссуды или займа. Вместе с тем, если договорный тип закон смоделировал, как консенсуальный, применительно к видам этого договорного типа, означает, что все виды этого договорного типа так же является консенсуальным.

Если договорный тип закон смоделировал как реальный договор, применительно к видам этого договорного типа, это означает, что все виды этого договорного типа так же являются реальными. Иначе говоря, признаки консенсуальности и реальности выступает конструктивными признаками договорного типа, а значит, характеризует любой договор, входящий в группу договоров, соответствующего договорного типа.

Рассмотрим договор аренды - имущественного найма. Его цель возмездное временное перемещение имущества собственника к другому лицу. Законодатель для этого договора использует консенсуальную модель, что позволяет возложить на арендодателя обязанность предоставления имущества во временное владение и пользование либо только во временное пользование. Далее я раскрою потребность консенсуальной модели договора аренды.

Никаких предпосылок для возникновения строго личных обязательств в арендных отношениях не имеется, значит, речь должна идти по характеристики встречных представлений. Они должны быть эквивалентными, когда размер имущественного предоставления одной стороны сопоставим с имущественным предоставлением другой стороны.

Учитывая интерес арендатора, получения некоторой выгоды от пользования чужим имуществом, сопоставимость означает, что размер совокупной нагрузки по внесению арендных платежей сопоставим с той пользой, которую арендатор должен получить в результате пользования имуществом. Ситуация, когда имущество предоставляется во временное пользование, но не во владение, такая сопоставимость означает размер совокупной нагрузки, по внесению арендных платежей сопоставим с той пользой, которую арендатор должен получить в результате пользования имуществом.

Ситуация, когда имущество предоставляется во временное пользование, но не во владение такая сопоставимость возможна. Арендодатель не утрачивает де-юре хозяйственное господство над вещью, предоставляет арендатору возможность извлекать полезные свойства из чужой вещи. Это означает, что при предоставлении имущества в аренду от арендодателя к арендатору, происходит движение стоимости в размере стоимости право пользования имуществом, но не стоимости самого имущества.

В ситуации, когда имущество предоставляется во временное владение и пользование, сопоставимость встречных предоставлений исключается. Арендатор и де-юре, и де-факто, становится владельцем чужого имущества. Движение стоимости от арендодателя к арендатору происходит в размере стоимости имущества в целом. В то время как движение стоимости от арендатора к арендодателю происходит в размере стоимости права пользования имуществом.

Таким образом, стоимостная сопоставимость встречных предоставлений характеризует отношения по временному пользованию чужим имуществом, а значит, только тот договор аренды может быть смоделирован по конструкции консенсуального договора, по которому имущество предоставляется за плату во временное пользование, но не владение.

Договор аренды, по которому имущество предоставляется за плату во временное владение и пользование должен быть построен по конструкции реального договора. Что касается встречного предоставления по договору аренды, арендной платы, то ее форма продиктована природой арендных отношений.

Во-первых, если собственник передает на время свое имущество по причине того, что сам не может воспользоваться полезными свойствами своего имущества, то в качестве формы арендной платы могут вступать плоды, продукция и доходы.

Во-вторых, если собственник не может обеспечить сохранность своего имущества, то форма арендных платежей может приобрести качество проведения текущего и капитального ремонта имущества.

В-третьих, если собственник заинтересован в улучшении своего имущества, то арендная плата приобретает качество улучшений, который за свой счет должен произвести арендатор.

В-четвертых, если собственник имеет интерес получать постоянный доход за сдачу имущества в наём, то форма арендных платежей приобретает качество денежных платежей, выплачиваемых единовременно или периодически.

Никакие другие формы арендных платежей не соответствуют существу отношений по платному временному перемещению имущества от арендодателя к арендатору. Вместе с тем в п. 2 ст. 614 ГК РФ предусматривают и иные формы арендной платы:

- встречное предоставление услуг;
 - встречное предоставление имущества в собственность или в аренду
- [4].

Закон предоставляет сторонам право предусмотреть и иные формы оплаты аренды, учитывая, что ни встречное оказание услуг, ни встречная передача имущества в собственность или в аренду, ни иные формы оплаты аренды не соответствует характеру отношений, опосредуемых договором

аренды и в кропление в договоре аренды возможно только через модель смешанного договора.

Помимо указанных недостатков договора аренды в структуре главы 34 ГК РФ, присутствует конструкция «мертвого договора», речь идет о договоре аренды предприятия. Дело в том, что для цели увеличения максимальной выгоды от использования предприятия в предпринимательской деятельности, лицам, которые не являются его собственником, конструкция договора аренды не пригодна.

Даже при обращении к п. 1 ст. 656 ГК РФ, не трудно заметить, что из всех многочисленных элементов составляющих предприятие как имущественный комплекс, только основные средства, входящие в состав предприятия арендодатель передает арендатору за плату во временное владение и пользование. Все остальные элементы предприятия предоставляются арендатору иначе. Например, заносы сырья, топлива, материалов и иных оборотных средств передаются в собственность. Права передаются с целью использования, но не пользования, владения.

В действующем законодательстве существуют договоры, место которых в структуре гражданского кодекса, определено неверно. Причиной тому вновь выступает неточное уяснение существа в таких отношениях, которые определяются заключением соответствующего договора. Речь идет в частности о договоре энергоснабжения. Этот договор существенно отличается от иных видов договоров купли-продажи.

Кроме того, что он может существовать в режиме срочного договора, что не характерно для договора по передачи имущества в собственность, товар по данному договору передается и продается постоянно, его нельзя индивидуализировать конкретный промежуток времени. О факте передачи этого товара, можно судить исключительно по объему потребленной электроэнергии, что позволяет вести речь об электроэнергии, как нетипичном товаре, или о товаре особого рода, поскольку электроэнергия в чистом виде не вписывается в модель вещи по Российскому гражданскому праву.

Наличие таких принципиальных особенностей договора энергоснабжения вызывает сомнение относительно его существа, и анализ действующего законодательства в сфере электроэнергетики дает повод усомниться в достоверности договора электроснабжения, как элемента системы договора купли-продажи.

Дело в том, что специальное законодательство и в первую очередь Федеральный Закон « Об электроэнергетики» №35-ФЗ, предусматривает целую систему договоров опосредующих передачу электрической энергии на оптовых и розничных рынках электрической энергии и мощности [30].

В системе договоров розничного рынка действительно имеет место договор энергоснабжения. Однако его элементы и содержание отличаются от элементов и содержания договоров энергоснабжения, предусмотренного в п. ст.539 ГК РФ. Предусматривается, что электроэнергетика, как особая экономическая среда, предусматривает необходимость оформления в системном образовании первого уровня самостоятельного элемента договора на передачу электрической энергии. Как, к примеру, это сделано в отношении договора перевозки и договора страхования.

Именно в рамках указанного договорного типа должно найтись место и договору энергоснабжения. При восприятии общей системы договоров, системного образования первого уровня, а также системных образований всех последующих уровней, важно понимать, что договоры, входящие в эти системы, разбросаны по всему гражданскому законодательству, в том числе и по иным разделам гражданского кодекса, отличных от раздела 4 ГК РФ.

Обобщить эти системы задача очень сложная, однако она требует своего решения. Для нас очевидно, что позиций недостатков состояния норм позитивного права, в том числе с учетом того как они отражают потребности в регулировании тех или иных отношений ревизией подлежит вся формулировавшиеся совокупность договорных конструкций.

Подтверждением тому служит судебная практика применением норм о договорах аренды транспортного средства, сложившиеся за последние два

десятилетия. Когда суд применял нормы статьи 632 и 642 Гражданского Кодекса, в отрыве от нормы статьи 606 ГК РФ, лишь по той причине, что первые выступают специальными по отношению к последней.

Статьи 632 и 642 ГК РФ являются специальными нормами по отношению к общей норме статьи 606 ГК РФ, характеризующий договор аренды как консенсуальный. Таким образом, для заключения договора аренды транспортного средства, являющегося реальным договором, кроме соглашения сторон необходимо еще и передача имущества.

Как и любая классификация, деление договоров на консенсуальные и реальные имеет известные границы. Все те договоры, которые заключаются по модели публичного договора, не зависимо от их видовой принадлежности к тому или иному договорному типу, являются консенсуальными. При этом консенсуальный характер таких договоров, обеспечен не сущностью тех отношений, которые отвечают за формирование соответствующего договорного типа, а наличием в гражданском обороте весьма обширной группой отношений с участием профессионала на одной стороне и потребителя на другой.

Изложенное имеет принципиальное значение для договоров, относящихся к договорным типам, которые являются реальными договорами. Речь в частности идет о договоре хранения, одним из сущностных признаков которого выступает его реальный характер. В тех случаях, когда заключением договора хранения опосредуется отношения с участием профессионала на стороне хранителя, например, договор хранения вещей в ломбарде, договор хранения вещей в камере хранения транспортных организаций, договор хранения вещей в гардеробах организаций, такие договоры приобретают качество договора, исполнение которых обязательно. Это характеризует их исключительно как консенсуальные договоры.

Практическая значимость классификации договоров по критерию момента заключения выражается в частности в том, что бы определить момент начала динамики заключенного договора, а соответственно

определить тот момент, с наступлением которого можно вести речь о юридической обязательности его исполнения.

Однако, существуют договоры, которые как таковые не имеют динамики, а значит, эти договоры не подпадают под отдельные аспекты практической значимости исследуемой классификации. Речь в частности идет о договоре дарения, который совершается по модели реального договора, у этого договора отсутствует динамика к моменту совершения договора, его цель уже достигнута, для обозначенного примера исследуемая классификация имеет только одно значение. Момент совершения договора передача дара, по договору дарения определяет этот момент, с которого можно вести речь о наличии соответствующего правового основания, а значит и легитимности тех последствий, ради наступления которых он совершался.

Договоры делятся на одностороннее обязывающие и взаимные (синналагматические), в которых каждая из сторон является одновременно и управомоченной и обязанной. Односторонне обязывающими являются, например, безвозмездные и реальные договоры.

В зависимости от субъектного состава и цели заключения договора выделяются потребительские и предпринимательские договоры. В отношении предпринимательских договоров можно отметить большую степень усмотрения сторон договора.

Так, согласно п. 3 ст. 310 ГК РФ право на односторонний отказ от исполнения обязательства, связанного с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, или на одностороннее изменение условий такого обязательства может быть обусловлено по соглашению сторон необходимостью выплаты определенной денежной суммы другой стороне обязательства [5].

Согласно п. 3 ст. 154 ГК РФ в зависимости от количества участвующих в сделке лиц договоры могут быть двусторонними и многосторонними.

Прошедшая реформа общих положений обязательственного права отразила наличие особенностей регулирования многосторонних договоров.

Например, решения, касающиеся общих дел товарищей, принимаются товарищами по общему согласию, если иное не предусмотрено договором простого товарищества (п. 5 ст. 1044 ГК РФ). Таким образом, законодатель допускает отступление от принципа единогласия не только в случае с изменением и расторжением договоров, но и в случае с ведением общих дел товарищами. Кроме того, регулирование отношений из договора простого товарищества содержит и иные особенности.

Так, согласно п. 2 ст. 1044 ГК РФ полномочие товарища совершать сделки от имени всех товарищей может удостоверяться договором простого товарищества. Лицо, полномочия которого отражены в договоре простого товарищества, может выступать от имени товарищей и при отсутствии доверенности.

Все вышеизложенное демонстрирует особенности правового регулирования многосторонних договоров, основанные именно на отсутствии встречности возникающих обязательств. Безусловно, изменение подхода к условиям основного договора, которые подлежат согласованию сторонами в предварительном договоре, не могло не повлиять на регулирование порядка заключения основного договора.

В связи с этим Федеральным законом от 08.03.2015 №2 42-ФЗ п. 5 ст. 429 ГК РФ дополнен следующим правилом: «в случае возникновения разногласий сторон относительно условий основного договора такие условия определяются в соответствии с решением суда [28].

Основной договор в этом случае считается заключенным с момента вступления в законную силу решения суда или с момента, указанного в решении суда». Какие-то критерии определения судом условий договора в законе не предусмотрены, что может приводить к ситуациям, когда определенное судом условие договора может не отвечать интересам сторон договора, что следует признать недопустимым. В связи с этим считаем

разумным детально отразить условия будущего основного договора с тем, чтобы исключить указанные споры и определение указанных условий в судебном порядке.

Если ранее речь шла о классификации договоров, типах и видах договоров, заключаемых на практике и порождающих гражданские права и обязанности, то далее речь пойдет о специальных договорных конструкциях, применяемых в отношении отдельных гражданско-правовых договоров.

Закрепление той или иной договорной конструкции в нормах права происходит посредством различных юридико-технических приемов позволяющих безошибочно провести квалификацию заключенного договора. Некоторые из существующей классификации договоров получили законодательное закрепление.

Специфика отдельных классификационных групп, когда из всей совокупности гражданско-правовых договоров по определенному признаку выделяется некая особая группа, противопоставляемая всем остальным договорам, позволила на законодательном уровне закрепить такие общие договорные конструкции, как публичный договор, договор присоединения, предварительный договор, рамочный договор, абонентский договор и договор в пользу третьего лица.

Но если на уровне действующего законодательства назначение классификаций договоров воспринимаются опосредовано через юридико-технические приемы, используемые при формировании того или иного нормативного предписания и позволяет правильно провести квалификацию договора при реализации права, то на уровне гражданско-правовой доктрины целью любой классификации является познание того или иного правового явления.

Иногда законодатель, создавая правовую основу тому или иному договору, пытается максимально расширить сферу его применения и наделяет такой договор несвойственными ему признаками. В качестве примера можно привести договор дарения, который с точки зрения

действующего законодательства может заключаться как по модели реального, так и по модели консенсуального договора.

Отношения дарения в своей экономической природе является без эквивалентными, поскольку движение стоимости происходит исключительно от дарителя к одаряемому. При дарении обогащение формируется только на стороне одаряемого. Предусмотрев возможность заключения договора по модели консенсуального договора, законодатель поставил стороны такого договора в неравное имущественное положение. Лицо, пожелавшее одарить другое лицо, при заключении договора дарения по модели консенсуального договора ставит себя в заведомо обременительное имущественное положение.

Поскольку процесс обогащения одаряемого связан не только с совершением дарителем реального действия по передаче имущества, но и с осознанием последнего того, что с момента заключения договора, он является должником.

Другим примером наделением договора чужеродным ему признаком выступает договор займа, который исходя из положения, обновленного в 2017 году гражданским кодексом Российской Федерации, так же может быть заключен как по модели реального, так и консенсуального договора. Между тем восприятие договора займа исключительно как реального имеет под собой весомое обоснование.

Во-первых, имущественное отношение предопределивший формирование договора займа правовой настройки не были связаны с постоянно осуществляемой предпринимательской деятельностью по предоставлению свободных денежных средств, иных родовых вещей, одних субъектов имеющих излишки свободных денежных средств или иных родовых вещей, другим субъектам испытывающим потребности получения таких вещей. Во-вторых, на стадиях заключения договора, имеет место имущественное неравенство его потенциальных сторон. Одна сторона

потенциальный займодавец имеет излишки родовых вещей, а другая потенциальный заёмщик, испытывает потребность в их получении.

Сказанное позволяет оценить современное состояние института займа, как неудовлетворенное. Законодатель в ходе совершенствования положений гражданского кодекса проигнорировал существенные особенности заемных отношений, что в свою очередь приведет либо к не востребованности в гражданском праве консенсуальной конструктивности договора займа, либо к поглощению договором займа другого на данный момент самостоятельного вида договора, а именно кредитного договора.

Так, заключить, например, абонентский договор невозможно, можно заключить договор возмездного оказания услуг по модели абонентского договора. Заключить предварительный договор без определения конкретного имущественного договора, в отношении которого использована эта договорная конструкция, тоже не получится. В связи с этим можно заметить, что специальные договорные конструкции необходимы для обслуживания имущественных договоров посредством дополнения их регулирования присущими специальной договорной конструкции особенностями правового регулирования.

О. С. Юренкова приводит следующие признаки специальных договорных конструкций:

- наличие в ней четкого определения договора;
- наличие терминологического аппарата, характерного для гражданско-правовых договоров;
- наличие обобщенных признаков конкретных договоров;
- нормативное закрепление;
- универсальность;
- последовательность;
- возможность построения нескольких моделей [31].

Оставляя за рамками данного исследования анализ данных признаков, часть которых вызывает сомнение и вопросы, обратим внимание лишь на то,

что рамочный и абонентский договоры применялись на практике еще до их законодательного закрепления.

О.С. Юренкова выделяет следующие виды специальных договорных конструкций:

- договор присоединения;
- абонентский договор;
- предварительный договор;
- рамочный договор;
- опционный договор;
- договор в пользу третьего лица;
- публичный договор [31].

Так, предварительный договор, рамочный договор, соглашение о предоставлении опциона на заключение договора являются организационными соглашениями в связи с тем, что направлены либо на организацию правоотношения, либо непосредственно на заключение договора. В связи с этим нам ближе позиция, согласно которой часть специальных договорных конструкций являются организационными договорами.

Согласно ст. 157 ГК РФ допускается совершение сделок под условием. Если обусловленным является возникновение договорного правоотношения условие, сделка признается совершенной под отлагательным (суспензивным) условием, если обусловлено его прекращение - совершенной под отменительным (резолютивным) условием [5].

Используемые в договоре условия могут быть смешанными, то есть, зависеть от действий стороны сделки и третьих лиц (например, в случае с получением кредита или регистрацией права собственности, вводом в эксплуатацию здания). Неправильно было бы думать, что запрещены и потестативные (зависящие полностью или преимущественно от воли одной из сторон сделки) условия. Гражданское право России допускает наделение

сторон договора секундарными правами, что ярко проявляется, например, в случае с опционом на заключение договора.

Сторона договора, получившая безотзывную оферту, имеет право своим односторонним волеизъявлением сделать договор заключенным, то есть, возникновение прав и обязанностей из договора полностью зависит от ее воли.

В связи с этим отказывать в действительности сделкам под потестативными условиями было бы несправедливо. Однако для исключения правовой неопределенности и сохранения принудительной силы обязательства возникновение или прекращение договорных прав и обязанностей может зависеть лишь от воли кредитора, но не должника.

Согласно п. 1 ст. 430 ГК РФ договором в пользу третьего лица признается договор, в котором стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному в договоре, но определенному сторонами договора, третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу [5].

Спецификой отличается правовое положение кредитора и третьего лица в данном правоотношении. Стороной договора является только кредитор, третье лицо ни в каком случае не становится стороной договора. В связи с этим третье лицо не имеет права на изменение договора, права на отказ от договора, права требовать расторжения договора. Все указанные права принадлежат только кредитору, но с момента заявления третьим лицом требования об исполнении обязательства в свою пользу стороны договора лишаются права без согласия третьего лица изменять или расторгать договор.

При этом кредитору не принадлежит требование. В случае с договором в пользу третьих лиц не происходит перемены лиц в обязательстве. После выражения согласия на вступление в права по договору третье лицо приобретает самостоятельное право требования. Кредитор сможет воспользоваться правом, возникшим из договора, только в случае, если третье лицо откажется от предоставленного ему по договору праву. Таким

образом, до выражения третьим лицом воли кредитор в обязательстве отсутствует.

Федеральным законом от 08.03.2015 № 42-ФЗ были закреплены такие специальные договорные конструкции, как: рамочный договор, опционный договор, опцион на заключение договора и абонентский договор [28].

В соответствии со ст. 429.1 ГК РФ под рамочным договором (договором с открытыми условиями) понимается договор, определяющий общие условия обязательственных взаимоотношений сторон, которые могут быть конкретизированы и уточнены сторонами путем заключения отдельных договоров, подачи заявок одной из сторон или иным образом на основании либо во исполнение рамочного соглашения [5].

Примером рамочного договора являются договор поставки, объем передаваемых товаров, по которому определяется посредством подачи заявок, генеральный полис, договор об организации перевозок и генеральное соглашение об открытии кредитной линии.

Условия рамочного договора подлежат детализации в будущем. А. Н. Левушкин отмечает, что рамочный договор не должен признаваться незаключенным и в том случае, если он не содержит существенных условий договора, так как они могут быть согласованы при заключении отдельных договоров в исполнение рамочного. Представляется, что рамочный договор не может содержать существенных условий договора, иначе он будет являться заключенной гражданско-правовой сделкой, не требующей уточнения условий в будущем. Зачастую, дело обстоит наоборот, рамочный договор не порождает никаких правовых последствий, не создает прав и обязанностей, упрощая ведение переговоров.

Практически значимым вопросом является вопрос о полномочии на заключение рамочного договора. Может показаться, что гражданский оборот не нуждается в такой специальной договорной конструкции, так как по общему правилу оферта может быть дана на любой срок и также является безотзывной. Однако учитывая то, что опционы на заключение договора в

основном предоставляются на имущество, стоимость которого может значительно измениться в течение времени, а срок ожидания является продолжительным (сравнивая с обычными периодами времени на акцепт, его можно назвать неразумным), конструкцию следует признать необходимой.

В случае, когда опционом на заключение договора срок для акцепта безотзывной оферты не установлен, этот срок считается равным одному году, если иное не вытекает из существа договора или обычаев.

В связи с тем, что возникшее секундарное право представляет собой ценность, включается в имущественную базу лица и может быть уступлено (в том числе, унаследовано) опцион на заключение договора предоставляется за плату или другое встречное предоставление, если иное не предусмотрено соглашением, в том числе, заключенным между коммерческими организациями.

Если опционом на заключение договора не предусмотрено иное, платеж по нему не засчитывается в счет платежей по договору, заключаемому на основании безотзывной оферты, и не подлежит возврату в случае, когда не будет акцепта.

Опцион на заключение договора должен содержать условия, позволяющие определить предмет и другие существенные условия договора, подлежащего заключению. Предмет договора, подлежащего заключению, может быть описан любым способом, позволяющим его идентифицировать на момент акцепта безотзывной оферты.

Так как сторона, предоставившая опцион на заключение договора, уже выразила свою волю и практически не совершает активных действий, направленных на заключение договора, отсутствие одного из существенных условий договора в оферте исключает возможность заключения договора посредством направления акцепта.

Небесспорна и возможность перемены лиц в обязательстве заключить основной договор на основании предварительного договора. На протяжении длительного периода времени в целом вызывала серьезные сомнения

правомерность внесения денежных средств, при заключении предварительного договора, в том числе, при оформлении данной платы как задатка.

Представляется, что это характерно любому консенсуальному договору, заключенному без использования специальной договорной конструкции опционного типа. Договор порождает лишь относительное правоотношение, в котором кредитор имеет право требовать передачи имущества. Справедливее было бы сказать, что опцион закрепляет не право на получение актива, а право на создание посредством одностороннего заявления обязанности для должника передать актив.

Так, в соответствии с п. 7 ст. 429.2 ГК РФ права по опциону на заключение договора могут быть уступлены другому лицу, если иное не предусмотрено этим соглашением или не вытекает из его существа [5].

Согласно ст. 392.3 ГК РФ к сделке по передаче договора соответственно применяются правила об уступке требования и о переводе долга, который в соответствии с п. 2 ст. 391 ГК РФ при отсутствии согласия кредитора ничтожен. Таким образом, заинтересованность абонента в заключение договора по указанной модели состоит в том, что ему гарантируют совершение действий в определенном объеме.

За готовность исполнителя к оказанию услуги абонент и вносит периодические, заранее определенные платежи, размер которых никак не зависит от объема фактически потребленной услуги.

Следует согласиться с О. С. Юренковой, которая отмечает, что специальная договорная конструкция абонентского договора применима только к консенсуальным договорам.

Реальные договоры являются заключенными только в отношении переданного имущества. Соответственно и оплата должна осуществляться только за фактически переданные по договору вещи, права и обязанности, выполненные работы или оказанные услуги.

Глава 3 Характерные черты отдельных видов договоров

3.1 Публичный договор

Согласно российскому законодательству публичным договором признается договор заключенный лицом, осуществляющим предпринимательскую и иную приносящую доход деятельность, и устанавливающий его обязанности по продаже товаров, выполнению работ либо оказанию услуг, которые такое лицо по характеру своей деятельности должно осуществлять в отношении каждого, кто к нему обратился.

Иными словами предусматривает то, что по характеру рода своей деятельности компания обязана осуществлять по отношению к каждому, кто обратился к ней:

- ведение розничной торговли;
- перевозка транспортом общественного пользования;
- предоставление услуг связи;
- предоставление услуг по энергоснабжению;
- медицина;
- гостиничное обслуживание и так далее.

По причине того, что к предпринимательской деятельности граждан, которая ведется без оформления статуса юридического лица, применимы правила, регулирующие работу коммерческих компаний, субъектами публичного соглашения могут выступать частные предприниматели (ИП).

В случае оформления договора в письменной форме, он в обязательном порядке должен соответствовать правилам данной разновидности деятельности раздел, которые нарушают интересы потребителя, считаются таковыми, как недействительными по решению суда.

Согласно Гражданскому Кодексу к публичным договорам, принято относить соглашения, которые обязательны к подписанию, а их

непосредственная структура устанавливается правилами соответствующей предпринимательской деятельности.

Компания, которая заключила публичное соглашение, также должна взять на себя некоторые обязательства, предусмотренные российским законодательством.

В частности это относится к невозможности ответить отказом в предоставлении услуг либо же поставке товара, если на это нет объективных оснований. Для подписания публичного договора нет необходимости представлять какие-либо документы.

Одновременно с этим, согласие с условиями публичного соглашения, что влечет за собой подписание иного типа договора, к примеру, поставки, требует наличия таких документов:

- паспортных данных сторон;
- свидетельства о регистрации юридического лица;
- свидетельства о постановке на учет в налоговый орган.

Окончательный пакет документов зависит от конкретной ситуации.

Согласно ст. 426 ГК РФ одной из сторон обязательно будет предприниматели, которые заключают соглашение согласно специфике своей предпринимательской деятельности и любое иное лицо вне зависимости от своего статуса.

Исходя из этого, Гражданским Кодексом не ограничивается перечень субъектов данного типа соглашения их отнесением к физическим либо юридическим лицам. Немаловажную роль играет характер услуги либо же продукции, а также предоставление их по сформированному запросу.

В большинстве случаев стоимость для компаний и частных предпринимателей в подобных ситуациях выше, нежели для населения, которые не относятся к категории ИП, поскольку обязательства определяют единую себестоимость согласно ст. 426 ГК РФ [5].

3.2 Договор присоединения

Договором присоединения признается договор, условия которого определены лишь одной из сторон, причем таким образом (в формуляре, типовом бланке или иной стандартной форме), что другая сторона лишена возможности участвовать в их формировании и может их принять лишь путем присоединения к договору в целом (п. 1 ст 428 ГК)[5].

В зависимости от порядка согласования условий договоров они делятся на взаимосогласованные и договоры присоединения.

Можно выделить два признака договора присоединения:

- стандартизация условий;
- неравенство переговорных возможностей, вынудившее контрагента принять условия, отраженные в стандартной форме.

Присоединившаяся к договору сторона вправе потребовать расторжения или изменения договора, если договор присоединения, хотя и не противоречит закону и иным правовым актам, но лишает эту сторону прав, обычно предоставляемых по договорам такого вида, исключает или ограничивает ответственность другой стороны за нарушение обязательств либо содержит другие явно обременительные для присоединившейся стороны условия, которые она исходя из своих разумно понимаемых интересов не приняла бы при наличии у нее возможности участвовать в определении условий договора.

Если иное не установлено законом или не вытекает из существа обязательства, в случае изменения или расторжения договора судом по требованию присоединившейся к договору стороны договор считается действовавшим в измененной редакции, либо соответственно не действовавшим с момента его заключения.

Указанное правило ранее отсутствовало, что нередко делало защиту неэффективной, так как сторона уже ощутила на себе негативные моменты

действия договора, а он мог быть изменен или расторгнут лишь на будущее время.

Согласно п. 3 ст. 453 ГК РФ в случае изменения или расторжения договора в судебном порядке, обязательства считаются измененными или прекращенными с момента вступления в законную силу решения суда об изменении или расторжении договора. В связи с этим появление указанной нормы следует приветствовать. При этом приоритет должно иметь ретроактивное изменение договора с целью сохранения договора и обеспечения стабильности договорных обязательств.

По моему мнению, законодатель мог бы выбрать и иной способ защиты, закрепив право требовать признания договора или отдельных его условий недействительными. В таком случае, присоединившаяся сторона не видела бы принципиальной разницы между расторжением договора и признанием его недействительным, при наличии права на возмещение причиненных убытков или между изменением договора и признанием недействительными отдельных условий договора присоединения.

Способы защиты прав, предусмотренные в отношении договора присоединения, подлежат применению также в случаях, если при заключении договора, не являющегося договором присоединения, условия договора определены одной из сторон, а другая сторона в силу явного неравенства переговорных возможностей поставлена в положение, существенно затрудняющее согласование иного содержания отдельных условий договора. Следует поддержать законодателя, так как при отсутствии стандартных форм может иметь место абсолютно аналогичный порядок заключения договора, при котором одна сторона навязывает второй выгодные ей условия [5].

3.3 Предварительный договор

Легальное определение понятия «предварительный договор» дано в п. 1 ст. 429 ГК РФ. По предварительному договору стороны обязуются

заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором [5].

Предварительный договор – это соглашение, согласно которому стороны обязуются в будущем заключить договор о передаче имущества, о выполнении работ (оказании услуг) на условиях, предусмотренных предварительным договором. На практике предварительные соглашения называются по-разному, однако, не смотря на названия суды, квалифицируют документы исходя из условий, определённых в ст. 431 ГК РФ.

Конструкция предварительного договора в гражданском обороте предназначена для фиксации обязательства сторон по заключению в будущем основного договора. Данное обязательство может быть обеспечено неустойкой, обеспечительным платежом, задатком и иными способами (ст. 329 ГК РФ), при этом стороны вправе при желании дополнить предварительный договор и иными условиями по своему усмотрению, например, включить в него положения иной сделки, сделав его смешанным (п. 3 ст. 421 ГК РФ) [5].

Исходя из п. 4 ст. 445 ГК РФ, если одна из сторон уклоняется от заключения основного договора, то другая сторона имеет право обратиться в суд. При этом уклонением считается отказ или игнорирование предложения о заключении договора. В этом случае договор считается заключённым на условиях, отражённых в постановлении суда. Датой заключения договора считается дата вступления в силу постановления суда, при этом, сторона, уклоняющаяся от заключения договора, должна возместить другой стороне причинённые убытки. Предварительный договор выступает своеобразной гарантией исполнения намерений сторон. Договор будет предварительным лишь тогда, когда им предусмотрена обязанность заключить основной договор в будущем [11].

Предварительный договор даёт возможность сторонам установить обязательственную связь и придать юридическую силу достигнутым до

подписания основного договора договорённостям. Если одна из сторон отказывается подписать основной договор, то другая сторона имеет право обратиться в суд.

Юридическая обязательность и возможность принудительного исполнения договора отличают предварительный договор от документов (например, договор соглашения), не влекущих за собой юридических обязанностей. Отсутствие возможности исполнить обязательства основного договора в момент заключения предварительного договора не является причиной для признания предварительного договора недействительным.

Характерной особенностью предварительного договора является тот факт, что его предметом является будущий договор по поводу имущества, а не само имущество, поэтому заключение такого предварительного договора не ограничивает собственника имущества вправе распорядиться им путем отчуждения имущества лицу, не являющемуся стороной предварительного договора. Иная характерная особенность заключается в том, что для выполнения его обязательств, в отличие от других гражданско-правовых договоров, отношения сторон носят взаимно направленный характер.

Согласно п. 4 ст. 445 ГК РФ, если одна из сторон уклоняется от заключения основного договора, то другая сторона имеет право обратиться в суд с требованием его заключить. В этом случае договор считается заключённым на условиях, указанных в решении суда, и начинает своё действие с момента вступления в законную силу решения суда. При этом, сторона, уклоняющаяся от заключения основного договора обязана возместить другой стороне причинённые убытки.

Предварительный договор следует отличать от таких соглашений как: рамочный договор, соглашение о намерениях и опцион.

Примером соблюдения письменной формы предварительного договора является договор займа, заключающийся как в виде самого договора займа, так и в виде расписки в получении денежных средств. С предварительным договором возможность выбора вариантов оформления договорных

отношений у сторон отсутствует. Так как предварительный договор заключается в виде единого документа, называемого сторонами, предварительным договором. При этом стороны обязаны заключать предварительный договор в письменной форме [23].

Кроме этого, стоит учитывать факт того, что предварительный договор является «декларацией о намерениях» и поэтому оплата цены будущего основного договора по нему невозможна. Однако возможна предоплата в счёт будущих платежей по ещё не заключённому сторонами основному договору. Иногда стороны решают удостоверить договор у нотариуса, хотя законодательство этого не требует. Но если такая договоренность была достигнута по основному договору, то предварительный договор также удостоверяется нотариусом [3].

Заключение

В соответствии с целями бакалаврской работы, в первую очередь рассмотрено понятие гражданско-правового договора, как элемента системы гражданско-правовых договоров, а также в целом самой системы договоров, существующей на данном этапе развития гражданского законодательства. Для понимания целостности системы и взаимодействия внутри неё договорных конструкций, были представлены разные классификации договоров, выделенные учеными-цивилистами как наиболее значимые.

В ходе анализа критериев, подгоняющих тот или иной договор под признаки конкретной классификации, было выявлено, что многие договоры зачастую могут сочетать в себе несколько разных элементов, позволяющих отнести его к разным классификациям.

Договорные правоотношения связывают хозяйствующих субъектов как форма закрепления правил и условий их взаимодействия в рамках экономического оборота. В юридической науке деятельность по установлению таких условий и правил, а иными словами – действия, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей, именуется сделками.

Договор же является основной формой сделки в экономических отношениях. Поскольку, обращаясь к общепринятому высказыванию римских юристов, не всякая сделка является договором, но всякий договор есть сделка. Для приведения всей совокупности признаков гражданско-правового договора нужно выделить те из них, которые присущи договору, как и любой сделке, а также особые признаки, по наличию которых, имея в наличии все признаки сделки, можно с уверенностью заявить, что данная сделка является, договором.

Любая классификация играет исключительно обслуживающую роль, а соответственно сама по себе не может служить основой для формирования в правовой надстройке той или иной договорной конструкции. Выделение

различных классификационных групп договоров есть результат интеллектуальной деятельности, осуществленных уже после того, как была определена общая система гражданско-правовых договоров.

Сегодня, когда система гражданско-правовых договоров в общем виде сформулирована, ничто не мешает, посредством определенного набора признаков найти в этой системе место для любой вновь появившейся договорной конструкции.

Основной смысл классификации гражданско-правовых договоров состоит в том, чтобы на основе правильно выбранных критериев (нормообразующих признаков) разделить договоры на группы, объединяющие обязательства со схожей правовой регламентацией и разделяющие обязательства с различным правовым регулированием.

Если предложение о классификации не отвечает практическим потребностям, то и научная ценность его весьма сомнительна.

Список используемой литературы и используемых источников

1. Андреев Ю.Н. Договор в гражданском праве России: сравнительно-правовое исследование: монография. М.: НОРМА, ИНФРА-М, 2017. 272 с.
2. Глухов Е.В. Корпоративный договор: подготовка и согласование при создании совместного предприятия – М.: М-Логос, 2017, 672с.
3. Горохов С.С. Особенности предварительного договора. //С. С. Горохов // М: Фундаментальные и прикладные научные исследования: актуальные вопросы, достижения и инновации. – 2019. – 142 с.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 N 14-ФЗ (ред. от 18.03.2019, с изм. от 03.07.2019)//Собрание законодательства РФ, 29.01.1996, N 5, ст. 410.
5. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 18.07.2019) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.10.2019)//Собрание законодательства РФ, 05.12.1994, N 32, ст. 3301.
6. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26.11.2001 N 146-ФЗ (ред. от 18.03.2019)//Собрание законодательства РФ, 03.12.2001, N 49, ст. 4552.
7. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть четвертая) от 18.12.2006 N 230-ФЗ (ред. от 18.07.2019)//Собрание законодательства РФ, 25.12.2006, N 52 (1 ч.), ст. 5496.
8. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 08.12.2020, с изм. от 02.03.2021)// Собрание законодательства РФ, 14.11.2002, N 46, ст. 4532.
9. Договорное право: учебник под общ. Ред. Р.А. Курбанова, А.М. Эрделевского. – Москва: Проспект, 2016. – 144с.
10. Ефимова Л.Г. Договоры банковского вклада и банковского счета: монография. - М.: Проспект, 2018. – С. 42.

11. Жук Н.А. Предварительный договор: понятие, форма и существенные условия.//Н. А. Жук//М.: Просвещение. – 2020. – 258 с.
12. Згонников П.П. Проблемы правового регулирования соотношения обязательства, договора и обязанности // Современное право. 2015. № 10. С. 56-61.
13. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 25.02.2014 N 165 «Обзор судебной практики по спорам, связанным с признанием договоров незаключенными»// Вестник ВАС РФ, N 4, апрель, 2014.
14. Кодификация российского частного права 2019 / В.В. Витрянский, С.Ю. Головина, Б.М. Гонгало и др.; под ред. Д.А. Медведева. М.: Статут, 2019. 492 с.
15. Красавчиков О.А. Гражданско-правовой договор: понятие, содержание и функции //Гражданско-правовой договор и его функции (Межвузовский сборник научных трудов).Свердловск. 1980.
16. Мищенко Е. А. Особенности заключения публичных договоров // Е. А. Мищенко // М.: Арбитражный и гражданский процесс. – 2018. – № 4. – 35 с.
17. Мозолин В. П. Гражданское право// В. П. Мозолин // М.: Юрист. – 2017. – 719 с.
18. Победоносцев К. П. Курс гражданского права//К. П. Победоносцев // М.: Право. – 2018. – № 3. – 134 с.
19. Постановление Конституционного Суда РФ от 7 декабря 2017 г. N 38-П //Официальный интернет-портал правовой информации //СПС Консультант Плюс, 08.12.2017.
20. Постановление ФАС Московского округа от 29.07.2015 г. № Ф05-17265/2013 по делу № А41- 46151/12 // СПС Консультант Плюс, 2015
21. Приказ Минюста РФ от 15 марта 2000 г. N 91 «Об утверждении Методических рекомендаций по совершению отдельных видов нотариальных действий нотариусами Российской Федерации»// Бюллетень Минюста РФ, N

4, 2000. Документ утратил силу в связи с изданием Приказа Минюста России от 16.08.2018 N 171.

22. Рубцова Н.В. О некоторых особенностях договорного правового регулирования // Юрист. 2015. – №14. – с.9 - 14.

23. Савченко Е.Я. Содержание гражданско-правового договора // Вестник уральского института экономики, управления и права. – 2015. - № 3. – С. 49.

24. Самедова Э.Н. Способы обеспечения исполнения обязательств по предварительным договорам. //Э.Н. Самедова //М.: Государственная служба и кадры. – 2017. – №. 3. – 82 с.

25. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 04.02.2021, с изм. от 02.03.2021)// Собрание законодательства РФ, 01.01.1996, N 1, ст. 16.

26. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 N 197-ФЗ (ред. от 31.07.2020) (с изм. и доп., вступ. в силу с 13.08.2020)// Собрание законодательства РФ. - 07.01.2002. - № 1 (ч. 1). - ст. 3.

27. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174-ФЗ (ред. от 24.04.2020) // Собрание законодательства РФ, 24.12.2001, N 52 (ч. I), ст. 4921.

28. Федеральный закон от 08.03.2015 N 42-ФЗ «О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации», предусматривающем внесение правок в ст. 342 ГК РФ и в п. 3 ст. 433 ГК РФ//Собрание законодательства РФ, 09.03.2015, N 10, ст. 1412.

29. Федерального закона от 03.12.2011 № 380-ФЗ «О хозяйственных партнерствах //Собрание законодательства РФ, 05.12.2011, N 49 (ч. 5), ст. 7058.

30. Федеральный закон «Об электроэнергетики» от 26.03.2003 N 35-ФЗ (с изм. и доп., вступ. в силу с 28.01.2021) // Собрание законодательства РФ. – 2003. - N 13, ст. 1177.

31. Юренкова О.С. Специальные договорные конструкции о предоставлении субъективного права требования заключения и исполнения гражданско-правовых договоров в будущем. М., 2015. С. 12.