

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 «Гражданско-правовой договор как основная юридическая форма  
предпринимательской деятельности»

Студент

А.Н. Шавырин

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Руководитель

канд. юрид. наук. О.С. Лапшина

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

Тольятти 2021

## Аннотация

Тема бакалаврской работы – «Гражданско-правовой договор как основная юридическая форма предпринимательской деятельности».

Объектом исследования является правовое регулирование гражданско-правового договора. 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 как основной юридической формы предпринимательской деятельности по законодательству 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;
- проанализировать правовое регулирование заключения, изменения и расторжения 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, двух глав, заключения и списка используемой литературы и источников. Объем выпускной квалификационной работы составляет 61 страница.

## Оглавление

Введение.....	4
Глава 1 Общие положения о договоре в Российской Федерации.....	8
1.1 Понятие, содержание и форма гражданско-правового договора .....	8
1.2 Значение гражданско-правового договора.....	16
1.3 Виды гражданско-правовых договоров в РФ.....	18
Глава 2 Правовое регулирование заключения, изменения и расторжения договора в предпринимательской деятельности.....	27
2.1 Заключение договора, как самостоятельный институт договорного права и его значение.....	27
2.2 Способы и формы заключения договоров.....	30
2.3 Основные этапы заключения договора и их содержание.....	33
2.4 Порядок заключения договора. Оферта и акцепт.....	40
2.5 Изменение и расторжение гражданско-правового договора.....	47
Заключение.....	52
Список используемой литературы и используемых источников.....	58

## Введение

Актуальность темы исследования. Предпринимательская деятельность – очень сложная категория. Ее можно рассматривать в различных аспектах: например организационном, экономическом, юридическом и так далее.

Предпринимательство – это, прежде всего, вид человеческой деятельности. Причем предпринимательская деятельность не сводится к простой совокупности действий. Она состоит из связанных и последовательных предпринимательских мероприятий, направленных к единой цели.

Будучи видом человеческой деятельности, предпринимательство многообразно и состоит из различных действий, операций и поступков.

Основная цель предпринимательской деятельности – это производство и предложение рынку товара, на который имеется спрос и который приносит прибыль. То есть – это получение прибыли (предпринимательского дохода).

Основной юридической формой предпринимательской деятельности является гражданско-правовой договор.

Договор – это один из наиболее распространенных видов сделок. В результате становления и развития в российском обществе рыночной экономики в правоотношениях существенно расширилась роль и значение гражданско-правовых договоров, которые превратились в основную форму выражения имущественных отношений между всеми участниками гражданского оборота. Договоры, определяя содержание правоотношений между его сторонами, в настоящее время представляют собой главное средство регулирования товарно-денежных связей. С их помощью устанавливаются и регламентируются коммерческие отношения между равноправными и независимыми хозяйствующими субъектами. В современных условиях, заключаемые договоры юридически оформляют огромное количество имущественных отношений (сделок), которые складываются между сторонами гражданско-правового оборота. Также

заключение договоров служат средством определения потребностей участников и товаров (предметов, работ или услуг) рынка.

Анализ гражданско-правовых договоров, их содержания и порядка заключения обусловлен необходимостью определения основной специфики исполнения данных договоров.

Объектом исследования являются общественные отношения, складывающиеся в процессе заключения гражданско-правового договора, а также договорные отношения, возникающие в сфере предпринимательской деятельности.

Предмет исследования – гражданско-правовой договор как основная юридическая форма предпринимательской деятельности.

Цель исследования – изучить общую характеристику гражданско-правовых договоров и рассмотреть общие положения договоров в сфере предпринимательской деятельности.

Основными задачами исследования, обеспечивающими достижение поставленной цели, являются:

- общая характеристика понятия гражданско-правового договора, содержащаяся в Гражданском кодексе РФ [7] и научно-теоретических работах российских правоведов; выявление основных требований, предъявляемых законодательством к содержанию и форме договора;

- классификация гражданско-правовых договоров и анализ особенностей отдельных видов договоров, предусмотренных гражданским законодательством РФ;

- представление заключения договора как самостоятельного института договорного права, а также определение значения этапа подготовки и подписания договора для эффективного развития рынка товаров, работ и услуг и многообразия хозяйственных связей;

- выявление основных способов и форм заключения гражданско-правовых договоров;

- выявление особенностей правового регулирования порядка

заключения гражданско-правового договора, в том числе — определение содержания основных этапов его разработки и подписания;

— характеристика некоторых специфических способов заключения гражданско-правовых договоров (в частности, заключения договоров в результате проведения аукционов и конкурсов, а также — с использованием возможностей, предоставляемых глобальной электронной сетью).

Методика исследования включает в себя совокупность следующих методов: изучение и анализ научной и специальной юридической литературы, синтез и анализ, сравнение, изучение судебной практики.

Источниковую базу работы составляют, прежде всего, нормативные акты Российской Федерации, документы и материалы, позволяющие исследовать установленные законом способы, порядок и формы заключения гражданско-правовых договоров. Важнейшее место в их числе занимает Гражданский кодекс, в котором договорам посвящен подраздел 2 раздела III, а непосредственно заключению договоров — глава 28. Кроме того, особенностям заключения отдельных разновидностей типовых договоров посвящено множество норм, содержащихся в других частях Кодекса. В связи с этим следует сказать, что многие российские правоведы справедливо отмечают непоследовательность Гражданского кодекса в расположении норм, относящихся исключительно к договорам [20, с. 381].

Кроме того, в работе используются и некоторые другие нормативно-правовые акты, регламентирующие в той или иной степени способы и порядок заключения гражданско-правовых договоров определенных видов; также материалы судебной практики, позволяющие проиллюстрировать значение соблюдения установленных законом способов и порядка заключения договоров для четкого исполнения взаимных обязательств сторон и обеспечения стабильности гражданского оборота.

Теоретическую основу исследования составила, прежде всего, специальная литература, поскольку в последние годы было издано множество авторских комментариев Гражданского кодекса РФ, монографий, учебной

литературы и научных статей, затрагивающих среди прочего и вопросы разработки и заключения гражданско-правовых договоров и позволяющих полноценно исследовать тему правового регулирования порядка и способов заключения гражданско-правовых договоров.

Основные положения, выносимые на защиту:

В гражданском законодательстве РФ договор определяется как согласие сторон, направленное на установление, изменение либо прекращение обязательств. Наряду с нормами действующего законодательства гражданско-правовой договор является важнейшим средством регулирования отношений партнеров при осуществлении хозяйственной деятельности в предпринимательской сфере.

Под заключением договора как самостоятельным институтом договорного права следует понимать все установленные законодательством нормы и правила поведения участников гражданских правоотношений, направленные на достижение между ними соглашения по всем существенным условиям договора, который они намерены заключить. Под «способом заключения договора» следует понимать все предусмотренные законом варианты оформления факта достижения сторонами соглашения по существенным условиям гражданско-правового договора.

Существенной спецификой обладают такие способы заключения договоров, которые предполагают использование возможностей глобальных электронных сетей в режиме «он-лайн». В настоящее время в Российской Федерации активное распространение получают два основных варианта заключения договоров посредством Интернет:

- через электронную почту;
- с использованием Интернет-сайтов.

Структура и объем исследования. Цели, задачи и исследуемые проблемы определили структуру работы. Структурный состав направлен на цельное и логически завершённое раскрытие темы исследования. Структурно работа включает в себя введение, две главы, заключение и список источников.

## **Глава 1 Общие положения о договоре в Российской Федерации**

### **1.1 Понятие, содержание и форма гражданско-правового договора**

Существование гражданского общества невозможно представить без договорных отношений. При помощи договора стороны правоотношений сами устанавливают права и обязанности между собой.

В российском законодательстве формулирование договора закреплено в ст. 420 ГК РФ. Законодательство сформулировало понятие договор, как договор-сделка. Любой договор может является юридическим фактом, и относится в группу юридических актов. Данное свойство договора подчеркивает его основную функцию – регулиющую.

Договор является важным основанием возникновения обязательств в гражданском праве. Договор также является самым распространенным видом из юридических фактов в гражданско-правовых отношениях, который может служить основанием для возникновения широкого спектра гражданских прав и обязанностей (гражданских правоотношений).

В соответствии с п. 1 ст. 420 Гражданского кодекса РФ «договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей» [7].

Пункт 1 статьи 307 Гражданского кодекса Российской Федерации дает следующее определение обязательству: «это правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие (передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги), либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности» [7].

К договорам применяются правила о двух- и многосторонних сделках. К обязательствам, возникшим из договора, применяются общие положения об обязательствах (ст.ст. 307-419 ГК РФ). К договорам, заключаемым более чем двумя сторонами, общие положения о договоре применяются, если это не



противоречит многостороннему характеру таких договоров.

В.П. Мозолиным подчеркивается, что «договор как соглашение признается самой распространенной и используемой в практике и законодательстве категорией» [12, с. 838].

Е.А. Сухановым достаточно обоснованно утверждается, что «посредством договорных конструкций экономические отношения подвергаются регулированию (саморегулированию) со стороны их участников как самому действенному способу организации хозяйственной деятельности. Осуществление на добровольной (договорной) основе собственных (частных) интересов признается главным фактором и стимулом его надлежащего выполнения, способом достижения требуемых экономических результатов. Гражданско-правовой договором предоставляется сторонам правовая возможность согласовывать собственную волю, интересы и цели с волей, интересами и целями второй стороны, предпринимать требуемые для указанного активные действия. Условия заключенного договора придают сторонам обязательную для сторон юридическую силу, подлежащую принудительному выполнению в установленных законом и договором ситуациях. Соответственно, договор является экономико-правовой категорией, в которой экономическое содержание (товарообмен) получает объективно необходимое для него гражданско-правовое выражение и закрепление. Договор признается совпадающим волеизъявлением его участников, направленным на установление либо изменение или прекращение определенных прав и обязанностей» [13, с. 171].

О.Н. Садиков полагает, что «договор – это основополагающий и главнейший институт гражданского права, обслуживающий множество сфер предпринимательства и личные нужды граждан. Текущим гражданским законодательством, при отражении процесса заключения и выполнения договора, употребляется термин «договор» в трех смыслах: как основание появления договорных обязательств (договор-сделка), как появившиеся из договора обязательства его участников (договор-обязательство) и как

письменное выражение соглашения сторон (договор-документ)» [10, с. 205].

Б.И. Пугинский считает, что «договор – это соглашение двух или большего числа лиц об осуществлении определенных действий и установлении регулирующих такие действия взаимных прав и обязанностей, исполнение которых обеспечивается возможностью государственного организационного принуждения» [33, с. 263].

А.Ю. Кабалкин утверждает, что «договор это юридический инструмент, с помощью которого сторонами выражается и согласовывается собственная воля, при этом факт согласования воли должен надлежащим образом выражаться для восприятия как самими контрагентами, так и иными лицами» [19, с. 7].

М.Ф. Казанцев отмечает, что «гражданско-правовой договор это юридический акт, основанный на гражданском праве, совершенный двумя или более лицами (сторонами), выражающий их согласованную волю, направленный на правовую регламентацию относящихся к предмету гражданского права отношений между сторонами или также при их участии» [21, с. 251].

В.В. Иванов формулирует следующее определение: «договор, договорный акт в самом широком смысле – это совместный правовой акт, оформляющий выражение обособленных согласованных автономных волеизъявлений двух или нескольких формально равных субъектов права, устанавливающих условия, исполнение которых предполагается обязательным» [18, с. 34].

А.Д. Корецкий предлагает следующее определение гражданско-правового договора: «гражданско-правовым договором признаются выраженные в требуемой законодательством форме согласованные намерения нескольких лиц совершить друг в отношении друга (или третьих лиц) гражданско-правовые сделки в целях реализации личных, как правило – имущественных интересов» [27, с. 60].

Андреев Ю.Н. устанавливает, что «исходя из содержания действующего

российского законодательства и доктринального толкования, можно сделать вывод о том, что гражданский договор является разновидностью двусторонних сделок и представляет собой правомерные действия, направленные на формирование и доведение до сведения будущего договорного партнера содержания своей воли (волеизъявления), достижение путем согласования (согласия) единой воли сторон соглашения в предусмотренной законом и договором форме, содержащего условия, обязательные для сторон, а в случаях, предусмотренных законом и договором, – для третьих лиц (договоры в пользу третьих лиц), с целью взаимовыгодного удовлетворения имущественных и личных неимущественных интересов, не противоречащих закону и основам нравственности» [1, с. 19].

К объектам гражданских прав согласно ст. 128 ГК РФ относятся: вещи, включая наличные деньги и документарные ценные бумаги, иное имущество, в том числе безналичные денежные средства, бездокументарные ценные бумаги, имущественные права; результаты работ и оказание услуг; охраняемые результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальная собственность); нематериальные блага.

Содержание гражданских правоотношений составляют взаимодействия его участников, их прав и обязанностей.

Как писал по этому поводу российский дореволюционный цивилист Г.Ф. Шершеневич, «в громадном большинстве случаев договор направлен к установлению обязательного отношения, так что договор и обязательство чаще всего находятся в связи как причина и следствие» [41, с. 381]. В настоящее время в российском праве к «обязательствам, возникающим из договоров, применяются общие положения об обязательствах, если иное не предусмотрено общими правилами о договорах и правилами об отдельных видах договоров» [7].

Во втором разделе Гражданского Кодекса некоторые договоры в месте с обязательственными создают и вещные правоотношения — это могут быть

правоотношения собственности, хозяйственного ведения или оперативного управления, а также др. В определенных случаях из договоров вытекают не только имущественные, но и личные неимущественные правоотношения. Например, авторский договор.

Так же стоит отметить, что наряду с договорными отношениями как таковыми в Гражданском кодексе РФ отражены и нормы, в которых, на первый взгляд, речь идет о категориях сугубо экономических, но которые, тем не менее, имеют отношение к договорам. Так, например, в ст. 2 ГК РФ содержится, что «гражданское законодательство регулирует отношения между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием, исходя из того, что предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке».

В ст. 1 ГК РФ провозглашается свободное перемещение по всей территории страны товаров, услуг и финансовых средств. (Последний тезис имеет особое значение, поскольку воспроизводит соответствующий текст ч. 1 ст. 8 и ч. 1 ст. 74 Конституции РФ, которая гарантирует единство экономического пространства и запрещает установление таможенных границ, пошлин, сборов и т.п., ограничивающих свободу предпринимательства. Под гарантией единого экономического пространства в данном случае следует понимать обеспечение государством единого правового регулирования имущественных отношений, а также форм и методов защиты нарушенных прав на всей территории России, единства гражданского и гражданско-процессуального законодательства [20, с. 381].

Договор является одним из наиболее распространенных видов сделок.

Не все сделки относятся к договорам. Так, в силу указанной выше ст. 420 ГК РФ, а также в соответствии со ст. 154 ГК РФ, для заключения договора необходимо выражение согласованной воли двух сторон (двусторонняя

сделка) либо трех и более сторон (многосторонняя сделка). Например, договор купли-продажи, который является соглашением двух сторон, в котором в соответствии со ст. 454 ГК РФ «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)» [7]. Примером может являться договор о совместной деятельности (договор простого товарищества). В ст. 1041 ГК содержится следующее определение договора простого товарищества: «по договору простого товарищества двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной не противоречащей закону цели».

В то же время в соответствии со ст.ст. 153 и 154 ГК РФ «сделка – это действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей».

Таким образом, сделка – это волевое действие, которое совершается с целью достижения конкретного правового результата. Как отмечал Г.Ф. Шершеневич, она представляет собой «выражение воли, которое непосредственно направлено на определенное юридическое последствие, т.е. на установление, изменение или прекращение юридических отношений» [41, с. 381].

Поэтому любой договор — это всегда сделка. А сделка не всегда может являться договором. Положения о сделках включает в себя правила о форме, условиях или основании сделок, а также другие положения, которые распространяются на договоры.

Договор является волевым актом, который имеет определенный набор качеств – особенностей. Он представляет собой не отдельные действия двух или более лиц, а единое волеизъявление, которое выражает их совместную волю. Для того чтобы эта общая воля могла быть оформлена и закреплена в договоре, он (договор) должен быть свободен от какого-либо внешнего

воздействия (как это было, например, в период господства плановой социалистической экономики).

То обстоятельство, что в основе договора лежит не чужое волеизъявление, а навязанная сторонам каким-либо обязательным актом, а свободное волеизъявление сторон, является новшеством для российского права постсоветского времени. При этом в Гражданском кодексе РФ принцип свободы договора не только провозглашен (ст. 1 ГК РФ), но и закреплен в конкретных нормах. Например, ст. 421 ГК РФ гласит «граждане и юридические лица свободны в заключение договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством. Стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами. К договору, не предусмотренному законом или иными правовыми актами, при отсутствии признаков, указанных в п. 3 этой статьи, правила об отдельных видах договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами, не применяются, что не исключает возможности применения правил об аналогии закона (п. 1 ст. 6) к отдельным отношениям сторон по договору» [7].

Однако при общих условиях свободного вступления в договорные отношения любой договор, который претендует на правовую защиту, должен соответствовать обязательным для сторон правилам. Правила устанавливаются законом и иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения. Наличие императивных норм необходимо для защиты публичных интересов или интересов наиболее слабой стороны заключаемого договора. Так, в целях защиты интересов потребителей п. 2 ст. 426 ГК устанавливает, что «цена товаров, работ и услуг, а также иные условия публичного договора являются одинаковыми для всех потребителей».

Необходимо сказать, что в целом регулирование договорных отношений

в Российской Федерации осуществляется именно на федеральном законодательном уровне. Основания для этого предоставляет п. «ж» ст. 71 Конституции РФ, в котором сказано, что «установление правовых основ единого рынка» находится в ведении Российской Федерации.

В соответствии со ст. 158 ГК РФ сделка, которая может быть совершена устно, считается совершенной и в том случае, когда из поведения лица явствует его воля совершить сделку.

В соответствии со ст. 159 сделка, для которой законом или соглашением сторон не установлена письменная (простая или нотариальная) форма, может быть совершена устно. Если иное не установлено соглашением сторон, могут совершаться устно все сделки, исполняемые при самом их совершении, за исключением сделок, для которых установлена нотариальная форма, и сделок, несоблюдение простой письменной формы которых влечет их недействительность.

Сделки во исполнение договора, заключенного в письменной форме, могут по соглашению сторон совершаться устно, если это не противоречит закону, иным правовым актам и договору.

Сделки, для которых законодательством допускается устная форма совершения, могут совершаться посредством конклюдентных действий, т.е. поведения лица, которое свидетельствует о его воле совершить сделку. Значительная часть сделок совершается устно. К конклюдентным же действиям стороны прибегают только в тех случаях, когда не существует необходимости согласовывать какие-то условия и законом, а также существом сделки допускается использование подобного способа совершения. Все остальные сделки должны совершаться в письменной форме.

Сделка в письменной форме должна быть совершена путем составления документа, выражающего ее содержание и подписанного лицом или лицами, совершающими сделку, или должным образом уполномоченными ими лицами. К.П. Татаркина подчеркивает, что «устанавливая требование письменной формы ряда сделок, законодатель стремится защитить интересы

участников гражданского оборота, гарантировать его стабильность и безопасность, оградить неопытных субъектов от злоупотреблений со стороны недобросовестных участников гражданских правоотношений» [38, с. 29].

Согласно ст. 434 ГК РФ договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма.

Если стороны договорились заключить договор в определенной форме, он считается заключенным после придания ему условленной формы, хотя бы законом для договоров данного вида такая форма не требовалась.

Договор в письменной форме может быть заключен путем составления одного документа (в том числе электронного), подписанного сторонами, или обмена письмами, телеграммами, электронными документами либо иными данными в соответствии с правилами абз. 2 п. 1 ст. 160 ГК РФ. Письменная форма договора считается соблюденной, если письменное предложение заключить договор принято в порядке, предусмотренном п. 3 ст. 438 ГК РФ.

В случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон, договор в письменной форме может быть заключен только путем составления одного документа, подписанного сторонами договора.

## **1.2 Значение гражданско-правового договора**

Значение гражданско-правового договора в системе функционирования рыночных отношений переоценить невозможно: в связи с переходом к рыночной экономике когда активизировались отношения экономического оборота, и участники гражданских правоотношений стали совершать все чаще сделки по передаче имущества, выполнению работ или услуг, а также передавать свои права, стали применять разные обеспечения по выполнению договоров как предусмотренные Гражданским законодательством, так и непредусмотренные. Именно это обстоятельство и обуславливает стремление сторон к заключению и надлежащему исполнению договора.



Из гражданско-правового договора вытекают договорные обязательства.

Договор определяет права и обязанности каждой из сторон, последовательность, а также порядок их осуществления и исполнения. В силу этого именно договорно-правовая форма способна обеспечить необходимый баланс между спросом и предложением, насытить рынок теми товарами и услугами, которые необходимы на данный момент.

Велика при этом и роль условий договора, касающихся последствий нарушения (невыполнения или ненадлежащего исполнения) сторонами своих обязательств.

Благодаря договорам у граждан и юридических лиц формируется уверенность в том, что их предпринимательская деятельность будет обеспечена всеми необходимыми материальными и правовыми гарантиями, а ее результаты будут востребованы. Подобная уверенность, в свою очередь, способствует развитию производственной сферы, бытового и промышленного сервиса, производственной инфраструктуры [41, с. 368].

Необходимо сказать, что категория договора широко используется во всех без исключения областях экономики, социальной, культурной жизни, в политике, т.е. она применяется не только в гражданско-правовых отношениях, но и в других отраслях права.

Сравнительно детально урегулированы договорные отношения в семейном, лесном, земельном и др. кодексах. Тем не менее, именно гражданско-правовой договор, применяемый в самых различных сферах жизнедеятельности (при страховании имущества и гражданской ответственности, для налаживания хозяйственных связей, для определения авторских прав, опосредования различного вида сделок и т.д.) имеет особое значение для упорядочения имущественных отношений. Он способен охватить собой самые различные аспекты возникновения, изменения и прекращения имущественных прав и интересов граждан, т.е. именно те сферы деятельности, которые непосредственно составляют основу рыночной экономики [9, с. 587].

Итак, подводя итог всему сказанному в данной главе работы, можно отметить:

— В гражданском законодательстве РФ договор определяется как согласие сторон, направленное на установление, изменение либо прекращение обязательств.

— Наряду с нормами действующего законодательства гражданско-правовой договор является важнейшим средством регулирования отношений партнеров при осуществлении хозяйственной деятельности.

— Важнейшим условием действительности заключенного договора является составление его с учетом требований действующего законодательства — в том числе в отношении формы и других формальностей. Эти требования, помимо определения критериев законности договора, способствуют четкой и рациональной организации хозяйственно-договорных связей.

### **1.3 Виды гражданско-правовых договоров в РФ**

Отнесение договора к определенной разновидности называется его квалификацией. Е.Г. Комисаровой отмечается, что «внешними видовыми признаками конкретного гражданско-правового договора являются наименование договора и его сторон. Как показывает анализ законодательства и разных видов юридической практики, это абсолютно взаимозависимые категории для целей идентификации договора по его виду» [22].

«Традиционно для классификации договоров в науке гражданского права используется «деление надвое», иначе дихотомия. Учитывая последовательно определенное основание (критерий), делят понятие на две группы, из которых одну характеризует наличие этого основания, а другую — его отсутствие (например, реальные и консенсуальные, абстрактные и каузальные, условные и безусловные, возмездные и безвозмездные, распорядительные и обязательственные, поименованные и непоименованные

и др.)» [34, с. 15].

В настоящее время в исследовательской литературе достаточно справедливо отмечается некорректность, в сравнении с договорами, деления сделок на консенсуальные и реальные, «поскольку сделки бывают односторонними, а односторонние сделки никак не могут быть «консенсуальными» (ибо в этих сделках пришлось бы говорить о соглашении совершающего одностороннюю сделку только с самим собой)» [5, с. 35]. Необходимо подчеркнуть, что именно договоры, т.е. дву- и многосторонние сделки, можно проклассифицировать на консенсуальные и реальные. В то же время большинство современных учебников продолжает деление на реальные и консенсуальные не только договоров, но и сделок в целом [11, с. 173].

По справедливому замечанию Ю.В. Роговой «основным классифицирующим признаком деления договоров на консенсуальные и реальные является момент времени, с которым законодатель связывает возникновение прав и обязанностей у сторон, которые в свою очередь появляются с момента, когда договор считается заключенным».

Действующим гражданским законодательством консенсуальными признаются договоры, которые считаются заключенными с момента, когда сторонами достигнуто между собой соглашение по всем существенным условиям и они облечены в предусмотренную законом форму.

В.И. Еременко отмечает, «в доктрине классифицирующим признаком консенсуального договора принято считать использование в соответствующей норме термина «обязуется», что означает достижение соглашения о совершении договора. По общему правилу в нормах, которые предусматривают реальные договоры, термин «обязуется» не используется и такие договоры совершаются только при передаче имущества одним из участников. Иными словами, права и обязанности согласно реальным договорам (например, рента, заем, дарение) не могут возникнуть до момента передачи имущества. Все происходящее позже (передача вещи, уплата денег, иные действия) - это стадия исполнения уже заключенного договора» [16, с.

28].

Как подчеркивает В.А. Белов, «никто, действуя в здравом уме и твердой памяти, не станет совершать бесплатного (безвозмездного) предоставления – предоставления в ущерб самому себе. Противоположная ситуация – стремление обогатить контрагента за собственный счет, конечно, тоже возможна, но только как исключение из общего правила» [2, с. 711].

Вероятно, именно в связи с этим законодателем установлена презумпцию возмездности всякого договора: «договор предполагается возмездным, если из закона, иных правовых актов, содержания или существа договора не вытекает иное». Отсюда вытекает, что безвозмездность предоставления по договору не может ни предполагаться, ни откуда-либо «выводиться», «следовать» или «подразумеваться».

По мнению В.В. Меркулова, «безвозмездные договоры можно называть благотворительными. К ним относятся такие договоры, в которых сторона (выгодополучатель) не предоставляет никакого имущественного возмещения за пользу, извлекаемую из договора. Указанные договоры совершаются между лицами, стоящими в каких-то особенных отношениях» [28, с. 225].

Указанное положение, по утверждению О.А. Слепенковой, «может отграничивать возможность ведения предпринимательской деятельности, например, когда дарение совершено между основным юридическим лицом и дочерним» [36, с. 48].

Вопрос о классификации гражданско-правовых договоров на отдельные виды очень тесно связан с понятием договора и условиями его заключения. Категориями, лежащими в основе такой классификации, могут быть: время возникновения правоотношения, юридическая направленность договора, условия или способы его заключения, правомочия сторон и др.

Разделение договоров на отдельные виды имеет теоретическое и практическое значение. Классификация договоров помогает лучше применять определенные нормы к отдельным договорам, в том числе — к порядку его подготовки и заключения. Кроме того, как считает А.Ю. Кабалкин, «она дает

возможность выявлять черты сходства и различия правового регулирования тех или иных общественных отношений, способствует дальнейшему совершенствованию и систематизации законодательства, служит цели лучшего изучения договоров и способов их заключения» [20, с. 368].

Участникам гражданского оборота деление договоров на виды позволяет без трудностей определять и использовать в своей работе существенные свойства договоров, обращаться на практике к такому договору, который в наибольшей мере соответствует их потребностям.

В практическом значении выделения в гражданском законодательстве такого вида договоров, как публичные (подробнее речь о них пойдет ниже). Дело в том, что к публичным договорам применяются правила, отличные от общих норм договорного права. В связи с этим выделение публичных договоров из общей массы других гражданско-правовых договоров способствует более эффективному регулированию отношений между коммерческими организациями и их клиентами. Если учесть, что в качестве одной из сторон публичных договоров чаще всего выступают коммерческие предприятия по продаже товаров, оказанию услуг и др., а другой стороной — потребитель, то становится очевидным, что в определенной степени законодательное регулирование условий заключения публичных договоров направлено на защиту прав последних.

Реальный – это договор, который признается заключенным, когда в момент совершения действия по передаче предмета договора, происходящего на основании достигнутого соглашения.

Консенсуальных договоров большинство, к таким договорами являются договоры купли-продажи, аренды или подряда и др. Наименее распространены реальные договоры. Так, например, ст. 785 ГК РФ содержит, что «заключение договора перевозки груза подтверждается составлением и выдачей отправителю груза транспортной накладной (коносамента или иного документа на груз, предусмотренного соответствующим транспортным уставом или кодексом)»; а «договор займа считается заключенным с момента

передачи денег или других вещей» (ст. 807 ГК РФ).

Некоторые договоры считаются совершенными лишь со времени облечения их в определенную форму. В соответствии со ст.ст. 162, 163 ГК РФ договор необходимо заключить в письменной форме или нотариальной (ст. 434 ГК РФ). Кроме того, в предусмотренных законом случаях — например, при совершении сделок с землей и другим недвижимым имуществом, а также с определенными видами движимого имущества — договор вступает в силу только после его обязательной государственной регистрации.

Хотелось бы рассмотреть классификацию, которая имеет отношение только к договорам и не применяется к односторонним сделкам.

В настоящее время заключение предварительных договоров регламентируется ст. 429 ГК РФ: «стороны обязаны заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг, то есть основной договор, на условиях, которые предусмотрены дополнительным договором. Предварительный договор заключается в форме, установленной для основного договора, а если форма основного договора не установлена, то в письменной» [7].

Кроме того, как указывает В.В. Витрянский, «смысл предварительного договора состоит в том, что стороны договариваются о том, на каких условиях и в какой срок должен быть заключен основной договор, причем форма предварительного договора должна отвечать требованиям, предъявляемым к основному договору» [4, с.3], что, в конечном итоге, и указано в ст. 429 ГК РФ.

В случаях, предусмотренных законом, Правительство РФ или уполномоченные им федеральные органы исполнительной власти могут издавать типовые договоры — правила, обязательные для сторон при заключении и исполнении публичных договоров.

Примерные условия могут применяться к отношениям сторон в качестве обычаев делового оборота, если те или иные условия не определены в договоре.

Также договоры зависимости от соотношения прав и обязанностей каждой из сторон. Договоры могут быть односторонними или двусторонними:

— Односторонне обязывающие договоры – это договоры, в которых только одна из сторон обязана совершить определенные действия в пользу другой, тогда как последняя имеет к первой стороне лишь право требования.

— Двусторонне обязывающим – это такой договор, где каждая сторона несет определенные обязанности в пользу другой стороны: обе стороны считаются должником в том, что обязаны сделать в пользу своего контрагента, и одновременно кредитором в отношении того, что они имеют право требовать.

Некоторые договоры по закону могут быть как безвозмездными и возмездными (заем, поручение, хранение). Безвозмездные договоры это такие договоры, по которым одна сторона предоставляет что-либо другой стороне без получения от нее оплаты. Возмездные договоры – это такие договоры, при которых сторона должна получить плату за исполнение своих обязательств. В данном случае Кодекс предусматривает, что договор предполагается возмездным, если из закона или иных правовых актов, а также существа или содержания договора не следует иное. Так, по определению договора займа, в котором в соответствии со ст. 807 ГК РФ «одна сторона передает в собственность другой стороне деньги или другие вещи, а заемщик обязуется возвратить займодавцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества», а ст. 809 ГК РФ содержит, что «займодавец имеет право на получение с заемщика процентов на сумму займа, если иное не предусмотрено законом или договором, т.е. он предполагается возмездным. А договор поручения, согласно ГК РФ, является безвозмездным, если иное не установлено законом, другими правовыми актами или самим договором» [7].

Стоит учесть, что возмездные договоры являются общим правилом для гражданского права, а безвозмездные составляют исключение и существуют лишь постольку, поскольку их безвозмездность прямо предусмотрена законом

или иным правовым актом либо вытекает из существа договора, например, договора дарения.

Согласно ст. 430 ГК РФ, «договором в пользу третьего лица признается соглашение, в котором стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательств в свою пользу. Так, если арендатор заключил договор страхования арендованного имущества в пользу его собственника (арендодателя), то право требования выплаты страхового возмещения при наступлении страхового случая принадлежит арендодателю, в пользу которого и заключен договор страхования. Только в том случае, когда третье лицо отказалось от права, предоставленного ему по договору, этим правом может воспользоваться сам кредитор (если это не противоречит закону, договору или иным правовым актам)».

В соответствии с п. 1 ст. 428 ГК РФ, договором присоединения признается договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом.

Особенности договора присоединения таковы, что известный французский юрист начала XX в. Л. Дюги относил его не к договорам, а к «правовым положениям», создаваемым частными лицами путем совершения односторонних актов. [14, с. 31].

В целях защиты прав стороны, которая присоединяется к условиям договора, п. 2 ст. 428 ГК РФ предоставляет ей возможность потребовать расторжения или изменения договора, если его условия оказываются невыгодными в сравнении с обычно заключаемыми договорами подобного вида.

Среди обязательных договоров особо следует выделить впервые предусмотренный российским законодательством так называемый публичный



договор (ст. 426 ГК РФ).

Как сказано в законе, «публичным договором признается договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.)» [7].

Коммерческая организация не вправе отказать одному лицу перед другим. Условия договора, нарушающие это требование, ничтожны.

В случаях, предусмотренных законом, Правительство Российской Федерации может издавать правила, обязательные для сторон при заключении и исполнении публичных договоров ( типовые договоры, положения и тому подобное).

Условия публичного договора, не соответствующие требованиям, установленными такими правилами ( типовыми договорами, положениями и тому подобное)

Данная правовая позиция указана в п. 1 ч. 2 ст. 426 ГК РФ.

— условия заключаемого публичного договора должны быть равными для всех лиц и сторон. Кроме условий одинаковыми должны быть работы (услуги), цены.

— при наличии возможности предоставить потребителю товары или услуги коммерческая организация не вправе отказать в заключении договора;

— при необоснованном отказе в заключении договора применяется правило ст. 445 ГК РФ, т.е. возможно побуждение к заключению договора или возмещение убытков, причиненных в результате его незаключения (ст. 446 ГК РФ).

Например: «предприятие розничной торговли заключает с гражданином договор купли-продажи канцелярских товаров, которыми торгует это предприятие, то данный договор является публичным.

Если же предприятие розничной торговли заключает договор с другим предприятием о продаже последнему излишнего торгового оборудования, то это — свободный договор, поскольку его предметом является нечто отличное от того, что составляет деятельность коммерческой организации по продаже товаров» [8, с. 485].

Различные разновидности публичного договора предусмотрены многими статьями раздела IV Гражданского Кодекса Российской Федерации, а именно статьями 492, 626, 730, 834.

Тем не менее, Гражданский Кодекс содержит лишь примерный перечень сфер деятельности коммерческих организаций, поэтому объектом публичного договора на практике могут оказаться любые действия, которые должна осуществлять коммерческая организация в соответствии с основным характером своей деятельности.

## **Глава 2 Правовое регулирование заключения, изменения и расторжения договора в предпринимательской деятельности**

### **2.1 Заключение договора, как самостоятельный институт договорного права и его значение**

В соответствии со ст. 421 ГК РФ граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена Гражданским кодексом РФ, иным законом или добровольно принятым обязательством.

Воля заключения договора выражается в следующих элементах:

— в праве сторон гражданского оборота самостоятельно решать, необходимо ли им заключать договор или нет;

— свободный выбор контрагентов

— равенство сторон

— участники сами выбирают вид договора

— участники могут заключить договор, состоящий из нескольких различных элементов. Такой договор будет называться смешанным. Смешанным является договор, который имеет несколько систем сделок, которые в свою очередь объединены в одну договорную конструкцию.

— участники самостоятельно либо через представителя могут вести переговоры

К вышеперечисленному стоит добавить и то, что свобода договора, как и свобода заключения договора, не может быть абсолютной, так как человек, живя в обществе, не может быть абсолютно свободен. Он должен соблюдать правила этого общества, в том числе те, которые определяют, что свобода одного не должна нарушать свободы другого. Беспредел в договорном праве неминуемо привел бы к злоупотреблениям личными правами, а это в свою очередь — к подрыву государственности.

В связи с этим закон устанавливал ограничения свободного волеизъявления участников гражданского оборота, которые желают вступить друг с другом в договорные отношения.

Одна из сторон заключаемого договора берет на себя инициативу, предлагает другой стороне совершить договор. Другая сторона выражает согласие. Первое изъяснение воли есть оферта, предложение; а второе – акцепт, принятие [24, с. 368].

Когда речь идет о заключении договора между «отсутствующими», имеется в виду не пространственное удаление сторон друг от друга, а, как подчеркивал Г.Ф. Шершеневич, «момент разъединенности по времени изъяснения воли. Если стороны поставили себя в невозможность обмениваться волеизъявлениями непосредственно одна после другой, то договор между отсутствующими контрагентами налицо, как бы ни были близки они друг от друга» [41, с. 368].

Основные положения, которые относятся к вопросу о заключения договора, как уже было отмечено выше, сосредоточены в гл. 28 ГК РФ «Заключение договора». В частности, на основании ст. 432 ГК РФ договор считается заключенным, если

— между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора

— достигнутое сторонами соглашение по своей форме должно соответствовать требованиям, предъявляемым к такого рода договорам [25, с. 421].

Вернемся, однако, к общим нормам, которые регулируют заключение договоров. Авторы комментария к ГК РФ, вышедшего под редакцией М.И. Брагинского, отмечают, что по сравнению с ранее действовавшим законодательством в ряду условий заключения договора, названных в действующем ныне ГК РФ, был утрачен один из источников определения существенных условий договора — характер самого договора [25, с. 422].

С предпринимательской точки зрения к числу наиболее существенных

условий договоров могут быть отнесены:

а) наименование и количество товара:

1) в договорах купли-продажи — наименование и количество товара.

Договором купли-продажи признается договор, в соответствии с которым одна сторона обязуется передать вещь другой стороне, где вторая сторона должна принять и оплатить передаваемый товар. Данный вид договора может быть заключен между любыми участниками экономического оборота. С принятием в 1996 году части 2 ГК РФ существенно расширилась сфера применения договора купли-продажи. К ней теперь обязанности, которые ранее рассматривались как самостоятельные – продажа имущественных прав или поставка товара для государственных нужд.

2) В договорах поставки – например, цена, при продаже жилья, перечень лиц, сохраняющие право пользования жилым помещением.

3) в договорах продажи недвижимости и в договорах мены: для недвижимости

б) сроки начала и окончание работ:

1) в договорах возмездного оказания услуг

2) в договорах подряда

в) наименование и размер займа, срок займа или действия, которые должен совершить комиссар

1) в договорах займа

2) в договорах комиссии

В целом же этап разработки и подписания (заключения) гражданско-правового договора может быть признан, важнейшим во всей системе отношений, возникающих в связи с возникновением и исполнением договорных обязательств.

Экономическая эффективность договора, определяется тем, что в

результате его заключения предприниматель не только получит прибыль, но и сможет не потерять предполагаемый доход и уже имеющееся имущество.

С учетом сказанного, стадия подготовки и подписания договора рассматривается правоведами как важнейший этап защиты прав участников гражданских правоотношений [39, с. 24].

## **2.1 Способы и формы заключения договоров**

Прежде чем приступить к общей характеристике способов заключения договоров, следует отметить, что ни в литературе, ни в законодательстве не приводится однозначного определения понятия «способ заключения договора». Фактически же к таковым, как представляется, можно относить все предусмотренные законом варианты оформления факта достижения сторонами согласия по существенным условиям гражданско-правового договора. Это, например, и предусмотренное ст. 448 ГК РФ подписание протокола о результатах торгов (в день проведения аукциона или конкурса) лицом, выигравшим торги, и организатором торгов; и оплата покупателем товара через кассовый аппарат в магазине розничной торговли; и непосредственно подписанный сторонами договор о поставке продукции; и заполненный страхователем страховой полис; и юридически обязательный предварительный договор об обещании подарить определенную вещь; и подписание протокола о результатах инвестиционного конкурса; и многое другое.

С точки зрения законодательно установленных способов заключения договоров значительный интерес представляют собой и правила, установленные законодательством в отношении формы договора (ст. 434 ГК РФ), несоблюдение которой влечет недействительность достигнутого соглашения.

Форма заключения договора соответствует требованиям, предъявляемым к сделкам. Исключением является установленная

законодательством форма заключения договора. Поэтому, например, договоры, заключаемые между юридическими лицами и гражданами, должны совершаться в простой письменной форме (ст. 161 ГК РФ), а в случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон, договоры должны быть нотариально удостоверены, это указано ст. 163 ГК РФ. Например, в соответствии с требованиями Федерального закона от 25.04.2002 г. № 40-ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств» [40] формой заключения Договора ОСАГО является полис.

ГК РФ предусматривает, что страховщик при заключении договора страхования вправе применять разработанные им или объединением страховщиков стандартные формы договора (страхового полиса) по отдельным видам страхования, которые могут быть разработаны в соответствии с Правилами страхования, предлагаемыми каждой страховой компанией.

Договор в письменной форме должен быть совершен путем составления документа, выражающего волю сторон. Договор подписывается каждой из сторон, совершающих сделку. Законом, иными правовыми актами и соглашением сторон могут устанавливаться дополнительные требования, которым должна соответствовать форма сделки (бланк определенной формы, скрепление печатью и т.п.), и предусматриваться последствия несоблюдения этих требований. Если такие последствия не предусмотрены, применяются правила несоблюдения простой письменной формы сделки. Это означает, что несоблюдение такой формы лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства. В случаях, прямо указанных в законе или в соглашении сторон, несоблюдение простой письменной формы сделки (в том числе внешнеэкономической) влечет ее недействительность.

Правила о заключении договора в простой письменной форме несколько

отличаются от тех, которые предусмотрены в отношении сделок, совершаемых в письменной форме. Сделка в письменной форме должна быть совершена путем составления документа, выражающего ее содержание и подписанного лицом или лицами, совершающими сделку, или должным образом уполномоченными ими лицами (ст. 160 ГК РФ) [7].

В целом же договор в письменной форме может быть заключен:

- путем составления одного документа, подписанного сторонами;
- путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору;
- путем совершения лицом, получившим оферту, в срок, установленный для ее акцепта, действий по выполнению указанных в ней условий договора — так называемых конклюдентных действий [7].

Форма заключения договора может определяться сторонами сделки. В соответствии со ст. ст. 434 ГК РФ договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма. Если стороны договорились заключить договор в определенной форме, он считается заключенным после придания ему условленной формы, хотя бы законом для договоров данного вида такая форма не требовалась [7].

В завершение можно сказать, что на практике положения ГК РФ о форме договора означают, что:

- для подтверждения факта заключения большинства стандартных договоров, необязательно предоставлять письменный договор. Это правило распространяется на договор купли-продажи, договор поставки и т.п. В данном случае необходимо предоставить письменные доказательства совершения сделки. Например, договор розничной купли-продажи считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара. А отсутствие у покупателя указанных документов не лишает его



возможности ссылаться на свидетельские показания в подтверждение заключения договора и его условий (п. 5 ст. 18 Закона РФ от 07.02.1992 г. № 2300-I «О защите прав потребителей» [17]).

— не требуется наличие печати организации при заключении обычных договоров. Например, договора купли-продажи.

### **2.3 Основные этапы заключения договора и их содержание**

Согласно гражданско-правовой категории заключение договора (соглашение сторон) предполагает выражение воли сторон (волеизъявление) и ее совпадение.

В самых общих чертах во всей совокупности действий, направленных на заключение договора, можно выделить следующие основные этапы:

— подготовка к заключению договоров. Она включает в себя: переговоры, оферту, акцепт, акцепт оферты;

— заключение (подписание, подтверждение) договора.

Перечисленные выше стадии являются обязательными для заключения договора. В особенности хотелось бы отметить оферту и акцепт, а вот стадия преддоговорных контактов сторон (переговоры) носит факультативный характер, а значит, может использоваться по усмотрению сторон.

Первый этап заключения договора реализуется двумя способами:

— посредством присоединения одной из сторон к условиям, выдвинутым другой стороной (договоры присоединения);

— посредством выработки и достижения сторонами приемлемых для них условий достижения соглашения. При этом в правоведческой литературе и в законодательстве сам акт заключения договора зачастую отождествляется с достижением соглашения между сторонами по всем его существенным условиям.

При разработке условий договора к существенным условиям, можно отнести не все условия договора, по которым при его заключении возникают

разногласия сторон. Для признания конкретного условия существенным требуется, чтобы в отношении него одной из сторон было прямо заявлено о необходимости достижения соглашения под угрозой отказа от заключения договора. И только при возникновении спора в связи с применением ответственности одна из сторон может заявить о том, что договор следует считать незаключенным, так как в свое время не было достигнуто соглашение по условию договора о размере неустойки. В этом случае договор следует признать заключенным (но без условия о размере неустойки), имея в виду, что ни одной из сторон при заключении договора не было сделано заявление о необходимости достижения соглашения по спорному условию договора. [25, с. 443].

Стоит обратить внимание на то, что подобное заявление должно быть четко сформулировано стороной договора. Договор может быть признан несостоявшимся в случае доказанности выдвижения стороной требования о согласовании данного условия. Такое требование выражается в специальном извещении или путем формулировки данного условия договора. Сторона, не представившая доказательств того, что она заявляла о необходимости достижения соглашения по определенному условию, не может ссылаться на невозможность заключения договора в последствии. Примером может являться заключение договора неустойки.

Однако, несмотря на все сказанное о важности принципа свободы договора, стоит отметить, что в последние годы предпринимаются немалые усилия по выработке единых правил и рекомендаций для достижения согласованности по условиям определенных типовых договоров. Так, например, ранее действовали «Методические рекомендации об организации договорной работы в таможенных органах и порядке применения типовых форм договоров», утвержденные еще приказом ГТК РФ от 26.11.2003 г. № 1337. Данные рекомендации разрабатывались ранее действующим Государственным таможенным комитетом РФ для обеспечения единого применения законодательства РФ при заключении и составлении договоров

или контрактов на поставку товара, а также выполнение работ и услуг для государства.

В то же время, если следовать непосредственно норме закона и опираться исключительно на юридические признаки заключения договора, изложенные в ГК РФ, то в совокупности действий по заключению договора, можно назвать три основных этапа:

— Направление оферты первой стороной

— Получение и рассмотрение оферты, составление акцепта другой стороной

— Получение акцепта, первой стороной

Кроме того, в качестве своеобразной «нулевой» стадии заключения договора иногда называют еще преддоговорные контакты сторон (переговоры) [35, с. 198].

В данном же случае, поскольку особенности названных выше этапов уже были рассмотрены автором ранее, упомянем лишь о такой предусмотренной ГК РФ в отношении некоторых договоров возможности изменения условий поступившей оферты, как составление протокола разногласий.

Несмотря на то, что ГК РФ в ст. 507 упоминает о протоколе разногласий лишь применительно к заключению договора поставки или договора, который заключается в обязательном порядке для одной из сторон (это указано в ст. 445 ГК РФ), на практике все по-другому. Стороны часто используют протокол разногласий и при заключении иных договоров.

Например, лицо, принявшее на себя обязательство заплатить по акцепту, заявляет о своем принципиальном желании заключить договор, но ставит условие изменить его условие, используя при этом форму разногласий к высланному договору в качестве оферты. Данный протокол разногласий должен признаваться контрфертой, так как он становится положенным в основу нового договора.

Контрферта, т.е. встречное предложение – ответ покупателя на

полученное предложение продавца, содержащее неполное согласие с предложенными условиями и ряд новых условий для новой сделки. [37, с. 893]. В данном случае акцептант становится оферентом, и получает возможность отозвать свою оферту (протокол разногласий).

Что же касается момента заключения договора, то он играет весьма существенную роль на практике, потому что только с ним законодатель связывает договор, вступивший в силу, то есть обязательность для сторон условий заключенного договора.

От момента заключения договора зачастую зависит течение сроков исполнения обязательства и давностных сроков. [25, с. 421]. Как писал Г.Ф. Шершеневич, «простая последовательность еще не достаточна, нужно, чтобы принятие предложения обнаружилось тогда, когда еще не изменилась воля предложившего» [41, с. 121].

В связи с этим обращают на себя внимание содержащиеся в ГК РФ нормы, посвященные моменту заключения договора.

Для определения момента заключения договора наибольшее значение имеет дата получения акцепта стороной, направившей оферту.

Вопрос об определении момента заключения договора имеет исключительно важное практическое значение, поскольку с данного момента договор является обязательным для сторон, порождает права и обязанности, и, следовательно, становится регулятором их поведения.

В связи с этим необходимо иметь точное представление о том, когда заключен договор. Зачастую дата договора не может рассматриваться как момент вступления его в силу - нередко для его установления требуется учитывать иные условия, обстоятельства.

В ГК РФ помимо понятия «момент заключения договора» используются другие термины – «начало действия договора», «вступление договора в силу» (например, п. 1 ст. 425, ст. 957 ГК РФ и др.). Бесспорно, что начало действия договора (действие его во времени) определяется моментом, с которого договор начинает действовать. Это имеет определяющее значение для

возникновения гражданских прав и обязанностей сторон. Другими словами, начало действия договора связано со вступлением договора в силу.

Вступление договора в силу определяется моментом заключения договора (п. 1 ст. 425 ГК РФ). В свою очередь момент заключения договора определяется гражданским законодательством по-разному: в одних случаях необходимо достижение соглашения по всем существенным условиям, в других – помимо достижения такого соглашения требуется еще и передача имущества. Кроме того, в отдельных случаях заключение договора закон связывает с его государственной регистрацией, а также иными условиями.

В зависимости от сочетания данных требований гражданско-правовые договоры можно разделить на следующие виды:

— договоры, заключение которых основано исключительно на достижении соглашения по всем существенным условиям (консенсуальные договоры – купля-продажа и др.);

— договоры, для заключения которых помимо достижения соглашения необходима и передача имущества (реальные договоры – например, договоры аренды транспортного средства, перевозки груза);

— договоры, для заключения которых требуется достижение сторонами соглашения, а также его государственная регистрация (в частности, договоры купли-продажи предприятия, жилого дома, аренды недвижимости на срок более или равный году);

— договоры, для заключения которых необходимы соглашение сторон, государственная регистрация договора и передача имущества (рента недвижимого имущества);

— договоры, для заключения которых необходимы соглашение сторон, передача имущества и ее государственная регистрация (договор доверительного управления недвижимым имуществом).

При этом все выделяемые по указанному критерию (моменту заключения договора) виды договоров не образуют какие-либо особые договорные конструкции, а также не связаны с определенными их типами

(видами).

Достижение соглашения по существенным условиям договора является обязательным условием для заключения любого договора (п. 1 ст. 432 ГК РФ). Государственная регистрация соглашения, передача имущества, ее государственная регистрация требуются только для отдельных видов договоров. [23]

Таким образом, когда говорят о заключении договора, обычно имеют в виду договор как сделку двух или более сторон, т. е. юридический факт, порождающий гражданско-правовое обязательство.

В целом же материалы, изложенные в данной главе, позволяют автору сделать следующие выводы:

— Под заключением договора как самостоятельным институтом договорного права следует понимать все установленные законодательством нормы и правила поведения участников гражданских правоотношений, направленные на достижение между ними соглашения по всем существенным условиям договора, который они намерены заключить.

— Учитывая экономическое и социальное значение процесса заключения договора для развития гражданского оборота в целом и его место в системе договорных отношений, этап подготовки и подписания договора можно рассматривать как важнейший этап защиты прав участников гражданских правоотношений.

— Под «способом заключения договора» следует понимать все предусмотренные законом варианты оформления факта достижения сторонами согласия по существенным условиям гражданско-правового договора.

— Под термином «порядок заключения договора» следует понимать прежде всего совокупность действий, предпринятую в определенной последовательности с целью заключения конкретного гражданско-правового договора. Как правило, порядок заключения договора состоит в том, что одна из сторон направляет другой стороне предложение о заключении договора

(оферту), а другая сторона его акцептирует, т.е. принимает предложение заключить договор.

— В процессе заключения договора можно выделить четыре этапа: 1) преддоговорные контакты сторон (переговоры); 2) направление одной стороной оферты; 3) рассмотрение другой стороной оферты и ее акцепт; 4) получение акцепта стороной, направившей оферту.

На основании ст. 5 ФЗ от 13.12.1994 N 60-ФЗ «О поставках продукции для федеральных государственных нужд» поставщики, занимающие доминирующее положение на рынке определенного товара, не вправе отказаться от заключения государственных контрактов в случае, если размещение заказа не влечет за собой убытков от его производства.

В заключение договора особое значение имеют также и контрагенты, которые предпринимают действия направленные на заключение договора. В этапе этого преддоговорного периода стороны формулируют задачи, реализующиеся юридическими инструментами. Таким образом, в ходе договорных переговоров определяется юридическая сфера, в которую облечен экономический интерес контрагентов.

Моделирование договора является важной частью при его заключении, т.к. при встрече формируется итог после согласования интересов сторон. Если при согласовании договора стороны не пришли к общему виду заключения договора, то урегулирование данных разногласий происходит в судебном процессе. В судебном порядке происходит рассмотрение спора только при наличии письменного согласия с обеих сторон. При разногласии составляется протокол разногласий, в котором указаны изменения к основному договору. Сторона получившая протокол разногласий должна отправить его в суд в течение 30 дней с момента получения.

Юридическим значением преддоговорных контрактов является то, что при возникновении спора, суд устанавливает истинную волю сторон на основании переговоров и переписок, которые велись между сторонами до

обращения в суд. Таким образом, преддоговорной контракт имеет важное значение в сфере гражданско-правовых отношений.

## **2.4 Порядок заключения договора. Оферта и акцепт**

Прежде всего, необходимо отметить, что в литературе, касающейся вопросов подготовки и заключения договора, нет единообразного понимания того, что следует понимать под порядком заключения договора. Так, зачастую в качестве такового фигурируют требования закона, определяющие обязательность заключения того или иного договора для участников хозяйственного оборота (данные правила указаны в ст. 445 ГК РФ). Такое заключение становится обязательным в следующих ситуациях:

— заключение основного договора в срок, установленный предварительным договором. Комментарии к ст. 429 ГК РФ определяют предварительный договор, как договор призванный обеспечить будущее основное договору (например, договор купли-продажи или подряда). Предварительный договор заключается только в письменной форме, в устной форме предварительный договор не может быть заключен.

— заключение публичного договора. ГК РФ в п. 1 ст. 426 гласит, что публичным договором признается договор, заключенный лицом, осуществляющим предпринимательскую или иную приносящую доход деятельность, и устанавливающий его обязанности по продаже товаров, выполнения работ или оказанию услуг, которые такое лицо по характеру своей деятельности должно осуществлять в отношении каждого, кто к нему обратится.

— заключение договора с лицом, выигравшем торги. Договор, в данном случае, заключается лицом выигравшем торги. В качестве организатора торгов может выступать собственник вещи или обладатель иного имущества.

Большинство авторов понимает под термином «порядок заключения договора» понимают, прежде всего, совокупность действий, предпринятую в



определенной последовательности с целью заключения конкретного гражданско-правового договора [35, с. 197].

Так, по общему правилу, порядок заключения договора состоит в том, что «одна из сторон направляет другой стороне предложение о заключении договора (оферту), а другая сторона принимает предложение заключить договор» [3, с. 163]. Согласно п. 2 ст. 432 ГК РФ договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной.

В ст. 435 ГК РФ дано следующее определение оферты: «под офертой признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, с которым будет принято предложение» [7].

Такое предложение должно отвечать следующим требованиям:

- адресность, т.е. адресовано конкретному лицу
- определенным
- должно отражать намеренье стороны, делающей предложение
- должно иметь направление на условие заключения договора

Гражданское законодательство различает два вида оферты:

— Публичная оферта – это предложение, адресованное неопределенному кругу лиц, которое содержит условия договора, содержащее все существенные условия договора.

— Непубличная оферта – это предложение, адресованное конкретному лицу. Это могут быть письма договора, счета, т.е. все то, что имеет конкретную направленность.

Оферта может иметь несколько форм:

- устную,
- письменную – содержаться в письме, телеграмме, факсимильном сообщении
- выражаться в действиях, по которым можно судить о желании заключить договор.

В стадии рассмотрения оферты адресатом она имеет правовое значение, когда законодательство к особым видам договоров устанавливает срок и порядок рассмотрения оферты (проекта договора). Так, порядок и срок рассмотрения оферты предусмотрен законодательством в отношении договоров, заключение которых является обязательным для одной из сторон (ст. 445 ГК РФ). Указанная статья регулирует основания и порядок заключения договора в обязательном порядке. Обязательный порядок заключения договоров представляет собой исключение из общегражданского принципа свободы договора, введенное законодателем в публично-правовых интересах. Возможны два основания обязательного заключения договора:

— если об этом существует соглашение сторон, т.е. составлен предварительный договор

— если об этом существует прямое указание в законе (под законом понимается ГК РФ и принятые в соответствии с ним (или иные) федеральные законы, регулирующие гражданско-правовые отношения). Например, в соответствии со ст. 846 ГК РФ, банк обязан заключить договор банковского счета с клиентом, обратившимся с предложением открыть счет на объявленных банком для открытия счетов данного вида условиях, соответствующих требованиям, предусмотренным законом и установленными в соответствии с ним банковскими правилами [23].

Офертой может являться проект договора, который нужно заключить. Оферта связывает пославшего ее лицо и адресата. Связанность означает, что лицо, которое совершило предложение заключить договор, в случае безоговорочного акцепта его адресатом, становится стороной в этом договорном обязательстве.

Кроме того, оферта обладает еще одним значимым свойством – это безотзывность. Данный принцип оферты, делает невозможным для лица отзывать свое предложение о заключении договора в период с момента получения адресатом и до истечения установленного срока для ее акцепта. Правило безотзывности оферты содержит исключение: оферент не будет

связан предложением заключить договор, если он успел отозвать оферту, при условии, что извещение о ее отзыве поступило ранее или одновременно с самой офертой. В этом случае оферта считается не полученной [9, с. 587].

В ГК РФ данный принцип сформулирован в ст. 436 ГК РФ, которая гласит, что «полученная адресатом оферта не может быть отозвана в течение срока, установленного для ее акцепта, если иное не оговорено в самой оферте либо не вытекает из существа предложения или обстановки, в которой оно было сделано».

Если учитывать тот факт, что в оферте определена воля только одной стороны, а для заключения договора необходимо волеизъявление обеих сторон, решающее значение в оформлении договорных отношений имеет ответ лица, получившего оферту, о согласии заключить договор, т.е. акцепт. [25, с. 447]

Акцепт – это ответ лица, которому адресована оферта. Акцепт в соответствии с со ст. 438 ГК РФ может быть полным и безоговорочным, а также направленным в срок установленным офертой и содержать ответ о принятии оферты.

Как отмечает И.Б. Новицкий, «у акцепта при заключении договора между «отсутствующими» имеется разрыв во времени между волеизъявлениями сторон, требующий специального решения вопросов: отозванность предложения, сделавшей его стороной; оценивание согласия другой стороны заключить договор на отличающихся условиях; заключенный момент договора - с момента направления уведомления о принятии предложения или по получении уведомления стороной, сделавшей предложение; доказательство заключения договора, ответ о согласии с предложением, направленный за пределами срока в предложении» [29, с. 81]. Порядок заключения договора состоит в том, что одна из сторон направляет другой предложение о заключении договора (оферту), а другая сторона, получив оферту, принимает предложение заключить договор (п. 2 ст. 432 ГК РФ).

Если акцептант выдвигает свои контрпредложения, например, по включению в договор новых условий, отсутствовавших в предложении, либо по изменению редакции предложенных в договоре пунктов, то согласно ст. 443 ГК РФ такой ответ на оферту признается отказом от акцепта и в то же время новой офертой [24, с. 421].

«Классической», по определению А.Н. Кучер, «формой акцепта является подписание договора или направление письма, свидетельствующего о согласии заключить договор на предложенных условиях. Современное гражданское законодательство допускает выражение согласия на заключение договора и в иных формах, позволяющих оференту воспринять волю акцептанта, направленную на установление договорных отношений» [27, с. 421].

В настоящее время акцепт может иметь письменную форму, это может быть письмо, телеграмма, факс, устную, а также может быть выражен действием. В том случае, если предложение заключить договор было выражено в форме публичной оферты, (например, путем помещения товара на прилавке или в витрине магазина либо в торговый автомат), акцептом могут быть фактические действия покупателя по оплате товара. В определенных ситуациях акцептом могут быть признаны и другие действия контрагента по договору (заполнение карты гостя и получение квитанции в гостинице, приобретение билета в метро и т. п.). Молчание не признается акцептом; точнее говоря, молчание может считаться акцептом только в том случае, когда это предусмотрено законом, обычаями делового оборота или вытекает из прежних отношений сторон. Например, если арендатор продолжает пользоваться арендованным имуществом после истечения срока договора аренды при отсутствии возражения со стороны арендодателя, договор считается возобновленным на тех же условиях на неопределенный срок (ст. 610 ГК РФ). В данном случае и оферта, и акцепт по возобновленному договору совершаются в форме молчания.

По действующему ныне законодательству акцептом в определенных

случаях могут быть признаны и совершены действия, предусмотренные офертой. Например, внесение предварительной оплаты и т.п.

Положения ст. 442 ГК РФ об акцепте, полученном с опозданием, распространяются на случаи, когда сделанное предложение содержало срок для ответа и предусматривает исключение из правила, установленного ст. 440 ГК РФ. Для применения комментируемой статьи необходимо одновременно наличие двух предпосылок:

— опоздание произошло вследствие обстоятельств, относящихся к сфере деятельности третьих лиц (почты, телеграфа и др.);

— лицо, сделавшее предложение, в момент получения на него ответа должно обладать очевидными доказательствами своевременной его отсылки адресатом (имеются в виду штемпель на конверте, помещенные на телеграмме сведения о времени ее отправки и др.).

Если сторона, получившая ответ на свое предложение, не сообщит немедленно об имевшем место опоздании, предложение признается полученным ею в срок, а, следовательно, договор – заключенным.

Если из полученного с опозданием акцепта видно, что он отправлен своевременно, оферент, не имея намерений признавать договор заключенным, должен немедленно уведомить акцептанта об этом, и тогда договор будет считаться незаключенным с отнесением убытков на счет акцептанта. В случае невыполнения оферентом этой обязанности он должен либо исполнить договор, несмотря на прибытие акцепта с опозданием, либо возместить убытки, которые акцептант понес вследствие неисполнения договора.

Что же касается уже упомянутых ранее обязательных договоров, необходимость совершения которых в литературе принято рассматривать как «изъятие из принципов свободы заключения договора и беспрепятственного осуществления гражданских прав», то порядок их заключения регламентируется ст. 445 ГК РФ.

По норме закона заинтересованная (одна) сторона должна направить другой стороне оферту, т.е. проект договора, на которую в течение 30 дней

должна вторая сторона дать ответ любым из следующих способов:

- направить извещение об акцепте
- направить извещение об отказе акцепта
- направить извещение об акцепте и новой оферте. В данном случае

составляется протокол разногласий.

Протокол разногласий составляется в том случае, когда у сторон возникает спор во время заключения договора. Основная его функция это регулирование преддоговорных споров. В нем указываются все условия, которые не устраивают контрагента. Форма составления протокола разногласий свободная, но чаще всего он оформляется в виде таблицы, в которой с одной стороны указываются первоначальная редакция, а с другой редакция вносимых изменений.

Типичным примером заключения договора в обязательном порядке является договор об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств, предусмотренный Законом об ОСАГО.

Согласно названному Закону об ОСАГО, договор обязательного страхования гражданской ответственности владельцев транспортных средств — это договор страхования, по которому страховщик обязуется за обусловленную договором плату (страховую премию) при наступлении предусмотренного в договоре события (страхового случая) возместить потерпевшим причиненный вследствие этого события вред их жизни, здоровью или имуществу (осуществить страховую выплату) в пределах определенной договором суммы (страховой суммы). Здесь важно отметить, что Договор обязательного страхования заключается не в произвольной форме, а в порядке и на условиях, которые предусмотрены самим Законом.

Договор об ОСАГО является публичным. Стоит напомнить, что принцип публичности договора означает обязательность его заключения страховщиком в отношении каждого, кто к нему обратится (см. ст. 426 ГК РФ). При этом цена договора, а также другие его условия должны быть одинаковыми для всех (п. 2 ст. 426 ГК РФ). Закон об ОСАГО, таким образом,

обязывает не только страхователя застраховать свою гражданскую ответственность, но и страховщика — осуществить страхование без права отказа.

## **2.5. Изменение и расторжение гражданско-правового договора**

В соответствии со ст. 450 ГК РФ изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено Кодексом, другими законами или договором.

Многосторонним договором, исполнение которого связано с осуществлением всеми его сторонами предпринимательской деятельности, может быть предусмотрена возможность изменения или расторжения такого договора по соглашению как всех, так и большинства лиц, участвующих в указанном договоре, если иное не установлено законом. В указанном в настоящем абзаце договоре может быть предусмотрен порядок определения такого большинства.

По требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только:

- при существенном нарушении договора другой стороной;
- в иных случаях, предусмотренных Кодексом, другими законами или договором.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Сторона, которой Кодексом, другими законами или договором предоставлено право на одностороннее изменение договора, должна при осуществлении этого права действовать добросовестно и разумно в пределах, предусмотренных Кодексом, другими законами или договором.

Согласно ст. 450.1 ГК РФ предоставленное Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором право на односторонний отказ от договора (исполнения договора) (статья 310) может быть осуществлено управомоченной стороной путем уведомления другой стороны об отказе от договора (исполнения договора). Договор прекращается с момента получения данного уведомления, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором.

В случае одностороннего отказа от договора (исполнения договора) полностью или частично, если такой отказ допускается, договор считается расторгнутым или измененным.

На основании ст. 451 ГК РФ существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, является основанием для его изменения или расторжения, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из его существа.

Как подчеркивают М.А. Егорова и К.М. Арсланов «проблема «существенности нарушения» была и остается одной из наиболее сложных. При этом сам законодатель в ряде норм пытается найти ответ на вопрос о существенности нарушения как основании изменения или расторжения гражданско-правового договора. Примером может служить ст. 523 ГК РФ, регламентирующая правило о том, что односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) или одностороннее его изменение допускаются в случае существенного нарушения договора одной из сторон (абз. 4 п. 2 ст. 450 ГК РФ). При этом законодатель здесь же объясняет, в чем состоит понятие существенности, связывая ее с неоднократностью нарушения договора, а также с недостатками качества товара, которые не могут быть устранены в приемлемый для кредитора срок. Неоднократность и ухудшение качества объекта правоотношения является основой и для характеристики существенности нарушения договора аренды (ст. 619 ГК РФ)» [15, с. 46].



Изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях.

Если стороны не достигли соглашения о приведении договора в соответствие с существенно изменившимися обстоятельствами или о его расторжении, договор может быть расторгнут, а по основаниям, предусмотренным пунктом 4 статьи, изменен судом по требованию заинтересованной стороны при наличии одновременно следующих условий:

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

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

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

При расторжении договора вследствие существенно изменившихся обстоятельств суд по требованию любой из сторон определяет последствия расторжения договора, исходя из необходимости справедливого распределения между сторонами расходов, понесенных ими в связи с исполнением этого договора.

Изменение договора в связи с существенным изменением обстоятельств допускается по решению суда в исключительных случаях, когда расторжение договора противоречит общественным интересам либо повлечет для сторон ущерб, значительно превышающий затраты, необходимые для исполнения договора на измененных судом условиях.

Механизм осуществления института существенного изменения обстоятельств, по утверждению Т.Г. Очхаева, выглядит следующим образом: «Так, в случае существенного изменения обстоятельств провод, соединяющий две точки, по которому струится правовая энергия, находясь под сильным воздействием «внешних факторов», изменяется, искривляя траекторию движения правовой энергии, нарушая тем самым «энергетический» (имущественно-эквивалентный) баланс, существующий между точками соединения. Соответственно, для элиминации возникшего дисбаланса и существует механизм, позволяющий прекратить обмен правовой энергией между точками соединения (расторгнуть договор) либо трансформировать искривленную траекторию движения (внести изменения в договор)» [30, с. 153].

Гражданским кодексом РФ различаются два возможных правовых последствия применения института существенного изменения обстоятельств:

— договор либо расторгается;

— договор изменяется посредством приведения его в соответствие с существенно изменившимися обстоятельствами.

Так, суд полагает, что даже при наличии существенно изменившихся обстоятельств изменение договора судебным решением по правилам ст. 451 ГК РФ возможно в исключительных ситуациях. Для указанного изменения требуется выявление хотя бы одного из прямо указанных в п. 4 данной статьи оснований [32].

Гражданским законодательством предусмотрены последствия изменения и расторжения договора. Так, в соответствии со ст. 453 при изменении договора обязательства сторон сохраняются в измененном виде.

При расторжении договора обязательства сторон прекращаются, если иное не предусмотрено законом, договором или не вытекает из существа обязательства.

В случае изменения или расторжения договора обязательства считаются измененными или прекращенными с момента заключения соглашения сторон

об изменении или о расторжении договора, если иное не вытекает из соглашения или характера изменения договора, а при изменении или расторжении договора в судебном порядке – с момента вступления в законную силу решения суда об изменении или о расторжении договора.

Стороны не вправе требовать возвращения того, что было исполнено ими по обязательству до момента изменения или расторжения договора, если иное не установлено законом или соглашением сторон.

В случае, когда до расторжения или изменения договора одна из сторон, получив от другой стороны исполнение обязательства по договору, не исполнила свое обязательство либо предоставила другой стороне неравноценное исполнение, к отношениям сторон применяются правила об обязательствах вследствие неосновательного обогащения (гл. 60), если иное не предусмотрено законом или договором либо не вытекает из существа обязательства.

Если основанием для изменения или расторжения договора послужило существенное нарушение договора одной из сторон, другая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных изменением или расторжением договора.

## Заключение

В результате проведенного исследования автором сформулированы и выносятся на защиту следующие основные выводы.

Как показывает анализ гражданского законодательства, гражданско-правовой договор как регулятор хозяйственных связей принимает участие в формировании и упорядочении самого широкого круга отношений между производителями и потребителями, продавцами и покупателями, частными и юридическими лицами, т.е. между всеми участниками гражданского оборота. Важнейшее место в ряду действий участников гражданских правоотношений, направленных на установление и реализацию договорных обязательств, занимает стадия разработки и заключения договоров. В частности, заключенные в потенциале договорного права возможности по реализации свободного волеизъявления сторон по достижению единого соглашения по условиям заключаемого договора; действующие правовые нормы, направленные на достижение стабильности гражданского оборота и законности подписанных соглашений позволяют характеризовать взвешенные и продуманные действия сторон в процессе заключения договора как один из способов защиты прав участников гражданских правоотношений.

Проведенный в представленной работе анализ действующих в настоящее время норм гражданского законодательства РФ, определяющих способы и порядок заключения договоров, а также ознакомление с теоретическими основами договорного права и практикой подготовки и совершения договоров позволили сделать следующие основные выводы:

— В гражданском законодательстве РФ договор определяется как согласие сторон, направленное на установление, изменение либо прекращение обязательств.

— Наряду с нормами действующего законодательства гражданско-правовой договор является важнейшим средством регулирования отношений партнеров при осуществлении хозяйственной деятельности.

— Под заключением договора как самостоятельным институтом договорного права следует понимать все установленные законодательством нормы и правила поведения участников гражданских правоотношений, направленные на достижение между ними соглашения по всем существенным условиям договора, который они намерены заключить.

— Под «способом заключения договора» следует понимать все предусмотренные законом варианты оформления факта достижения сторонами согласия по существенным условиям гражданско-правового договора. Способами заключения договора, в частности, являются: подписание протокола о результатах торгов лицом, выигравшим торги, и их организатором; оплата товара через кассовый аппарат в магазине розничной торговли; подписанный сторонами и снабженный печатями договор о поставке продукции; заполненный страхователем страховой полис; и др. При этом важнейшим условием действительности заключенного договора является составление его с учетом требований действующего законодательства — в том числе в отношении формы и других формальностей. Эти требования, помимо определения критериев законности договора, способствуют четкой и рациональной организации хозяйственно-договорных связей.

— Под термином «порядок заключения договора» следует понимать, прежде всего, совокупность действий, предпринятую в определенной последовательности с целью заключения конкретного гражданско-правового договора. По общему правилу порядок заключения договора состоит в том, сторона договора направляет другой стороне предложение о заключение договора. Такое предложение называется офертой. Другая сторона, принимая предложение договора, направляет первой стороне акцепт.

— В процессе заключения договора в целом можно выделить четыре этапа. Первый — переговоры, называемые преддоговорными контактами сторон. Второй — оферта, т.е. направление одной стороне предложения о заключении договора. Третий — рассмотрение договора, т.е. акцепт. И четвертый — заключение договора.

— Отличительными особенностями такого способа оформления договорных отношений, как заключение договора на торгах (ст. 447-449 ГК РФ), являются: возможность проведения торгов в форме конкурса или аукциона; обязанность продавца заключить договор с лицом, выигравши торги; невозможность организатора закрытых торгов отказаться от их проведения; необходимость внесения участками торгов задатка в размере, в срок и в порядке, установленные организатором торгов.

— Существенной спецификой обладают такие способы заключения договоров, которые предполагают использование возможностей глобальных электронных сетей в режиме «он-лайн». В настоящее время в Российской Федерации активное распространение получают два основных варианта заключения договоров посредством Интернет: через электронную почту; или с использованием Интернет-сайтов.

– К заключению договоров посредством обмена электронной почтой, близкой по своим характеристикам к обычной почте, факсу, телексу, вполне применим общий правовой режим, установленный гражданским законодательством РФ. В специальном уточнении при этом нуждается только вопрос о моменте отправления и получения сообщения, направленного по электронной почте, т.е. вопрос о моменте заключения договора.

— Правоотношения, возникающие в ходе общения партнеров (продавцов и покупателей) в режиме реального времени через Интернет-сайты, обладают существенной спецификой, в связи с чем они нуждаются в специальном правовом регулировании. В частности, необходим дифференцированный подход законодателя к регулированию заключения договоров по электронной почте и с использованием web-страниц.

Подписание договора является заключением соглашения в письменной форме между сторонами правоотношений.

С моментом заключения договора связаны: момент устанавливается право- и дееспособность лиц; соответствие договора требованиям (ст. 422 ГК РФ); место заключения, дата получения акцепта стороной, направившей

оферту. В случае оформления сторонами отношений при заключении договора, моментом такой сделки является момент передачи имущества. В соответствии со ст. 224 ГК РФ передачей вещи или другого имущества является действие собственника по вручению предмета, и действие приобретателя по получению этого предмета (вещи). После заключения сделки, в некоторых случаях, договор требует государственной регистрации. Если договор не прошел государственную регистрацию в случае уклонения одной из сторон или сделка была ненадлежащим образом оформлена, то в соответствии со ст. 165 ГК РФ сторона, уклоняющаяся от сделки, должна возместить другой стороне убытки, связанные с невозможностью заключить договор. Суд может признать сделку подлежащей регистрации в случае, если сделка совершена в неправильной форме (например, заключение договора аренды здания) или сторона уклоняется от регистрации данной сделки

Если лицо, совершающее ответ на оферту, совершает действия по реализации условий договора (например, отгрузка товаров), периодом совершения сделки является момент совершения стороной, направившей оферту, определенных действий.

Положения о порядке и сроках заключения договоров для одной из сторон (ст. 445 ГК РФ), применяются тогда, когда правила и сроки не предусмотрены при заключении договора. В этом случае сторона выступает в роли лица, которое получило предложение о заключении договора. Обязанная сторона сама должна направить контрагенту предложение по совершению сделки, т.е. заключение договора.

Контрагент обязанной стороны обладает правом обратиться в суд, если стороны имеют разногласия по поводу заключения договорных отношений.

В ситуации, когда контрагент получает оферту, сторона, которая обязана заключить договор, в течение 30 дней должна рассмотреть предложение. Рассмотрение и дача ответа на оферту является обязательным для стороны, заключающей договор. При уклонении от заключения договора имеет неблагоприятные последствия для сторон сделки. Сторона, направившая

предложение, имеет право обратиться в суд с принуждением о заключении договора или возмещение убытков, связанных с невозможностью совершения сделки.

Законодательство Российской Федерации, а в частности Гражданский кодекс предусматривают следующие основания изменения и/или расторжения договора значительное несоблюдение условий сделки или иных обстоятельств одной из сторон, которые указаны в договоре или законе. Данное обстоятельство закреплено в п. 1 и п.2 ст. 450 ГК РФ. Примером случаев, прямо указанных в законе, в частности, могут служить правила о расторжении или изменении договора присоединения (п. 2 ст. 428 ГК РФ), о досрочном расторжении договора аренды (ст.ст. 619, 620 ГК РФ) и др.

Сделки могут быть признаны недействительными не только в случае нарушения формы их заключения, но и при несоблюдении иных требований (наличия сделкоспособности сторон, соответствия волеизъявления сторон их подлинной воле, соответствия содержания сделки требованиям закона). В этой связи среди недействительных сделок можно условно выделить четыре группы:

а) сделки с пороками субъекта:

1) связанные с дееспособностью граждан (ст.ст. 171, 172, 175, 176 ГК РФ);

2) связанные с правоспособностью юридических лиц (ст. 173 ГК РФ);

3) заключенные без необходимого в силу закона согласия на совершение сделки (ст. 173.1 ГК РФ);

б) сделки с пороками воли:

1) совершенные гражданами, неспособными понимать значение своих действий (ст. 177 ГК РФ);

2) заключенные под влиянием существенного заблуждения (ст. 178 ГК РФ);

3) совершенные под влиянием обмана, насилия, угрозы или



неблагоприятных обстоятельств (ст. 179 ГК РФ);

в) сделки с пороками содержания:

1) нарушающие требования закона, иного правового акта (ст. 168 ГК РФ);

2) совершенные с целью, противной основам правопорядка или нравственности (ст. 169 ГК РФ);

3) совершенные для вида, без намерения создать соответствующие правовые последствия – мнимые (п. 1 ст. 170 ГК РФ);

4) совершенные с целью «прикрыть» другую сделку - притворные (п. 2 ст. 170 ГК РФ);

5) заключенные с выходом за пределы полномочий или в ущерб интересам представляемого (ст. 171 ГК РФ);

б) заключенные в отношении имущества, распоряжение которым ограничено или запрещено (ст. 174.1 ГК РФ);

г) сделки с пороками формы (ст. 162, ст. 165 ГК РФ).

В заключении хотелось бы отметить, что тема «Гражданско-правовой договор как основная юридическая форма предпринимательской деятельности» очень обширна и сложна. Гражданско-правовые отношения, складывающиеся в сфере заключения договоров имеют некоторые особенности и сложности при совершении данного вида сделки, которые требуют доработки в правовом регулировании в законодательстве, в частности в ГК РФ. Предпринимательство, берущее свои начало в далеком прошлом всегда отличалось тем, что оно призвано было удовлетворить потребности общества путем экономической деятельности. Актуальность выбранной тематики определяется, конечно, не только удельным весом норм о предпринимательских договорах в ГК РФ. Эффективное регулирование гражданско-правовых отношений с участием предпринимателей является важнейшим фактором экономического роста, создания благоприятного инвестиционного климата в стране.

## Список используемой литературы и используемых источников

1. Андреев Ю.Н. Договор в гражданском праве России: сравнительно-правовое исследование. - М., 2017. С. 19.
2. Белов В.А. Гражданское право: Учебник для бакалавров. Т. 2: Общая часть. Лица, блага, факты. - М., 2012. С. 711.
3. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга вторая: Договоры о передаче имущества. - М.: Статут, 2015. С. 163-164.
4. Витрянский В.В. Договор перевозки конкретного груза // Хозяйство и право. 2001. № 7. С. 3.
5. Гаврилов Э.П. Деление гражданских договоров на консенсуальные и реальные // Хозяйство и право. 2009. № 7. С. 35.
6. Горохов С.С. Особенности предварительного договора. //С. С. Горохов // М: Фундаментальные и прикладные научные исследования: актуальные вопросы, достижения и инновации. – 2019. – 142 с.
7. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.
8. Гражданское право. В 3-х томах. Под ред. Сергеева А.П., Толстого Ю.К 4-е изд., перераб. И доп. – М.: 2005, 784с.
9. Гражданское право: Учеб.: В 3 т. Т.1 / отв. ред. А.П. Сергеев. – М., 2015. С. 587.
10. Гражданское право: Учебник / под ред. О.Н. Садикова. – М., 2006. С. 205.
11. Гражданское право: Учебник. Т. 1 / под ред. Г.Н. Черничкиной. – М., 2013. С. 173.
12. Гражданское право: Учебник: В 3 тт. / под ред. А.П. Сергеева. – М., 2012. Т. 1. С. 838 - 839.
13. Гражданское право: Учебник: В 4 тт. / отв. ред. Е.А. Суханов. – М., 2008. Т. 3: Обязательственное право. С. 171 - 173.
14. Дюги Л. Общество, личность и государство. – СПб., 1913. С. 31.

15. Егорова М.А., Арсланов К.М. Особенности изменения и расторжения договора при существенном нарушении его условий // Гражданское право. 2017. № 2. С. 46.

16. Еременко В.И. О некоторых проблемах при классификации гражданско-правовых договоров // Адвокат. 2010. № 4. С. 28.

17. Закон РФ от 07.02.1992 г. № 2300-1 «О защите прав потребителей» // Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. № 15. Ст. 766.

18. Иванов В.В. Общие вопросы теории договора. – М., 2000. С. 34.

19. Кабалкин А.Ю. К вопросу о сущности гражданско-правового договора по российскому законодательству // Юридический мир. 2001. № 10. С. 7.

20. Кабалкин А.Ю. Общие положения о договоре // Гражданское право: Учебник. Часть первая / Под ред. А.Г. Калпина, А.И. Масляева. — М.: Юрист, 2002 - с. 381.

21. Казанцев М.Ф. Проблема трансформации закона в условиях договора // Развитие основных идей Гражданского кодекса России в современном законодательстве и судебной практике. Сб. ст., посвященных 70-летию С.А. Хохлова / под ред. С.С. Алексеева. - М., 2011. С. 251.

22. Комиссарова Е.Г. Единство и дифференциация в системе гражданско-правовых договоров // Подготовлен для системы Консультант Плюс, 2018.

23. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть первая от 30 ноября 1994 г. N 51-ФЗ (постатейный) (Агешкина Н.А., Баринов Н.А. и др.) (Подготовлен для системы Консультант Плюс, 2014)

24. Комментарий к Гражданскому кодексу РФ / под ред. Т.Е. Абовой и др. – М.: Юрайт-Издат, 2015.

25. Комментарий к части первой Гражданского Кодекса Российской Федерации для предпринимателей / Под общ. ред. М.И. Брагинского. С. 421.

26. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о

поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ. 2014. № 31. Ст. 4398.

27. Корецкий А.Д. Теория договорного регулирования гражданских правовых отношений: Дисс. д-ра. ... юрид. наук. – Ростов н/Д, 2007. С. 60.

28. Меркулов В.В. Гражданско-правовой договор в механизме регулировании товарно-денежных отношений: Дисс. ... докт. юрид. наук. – М., 1994. С. 225.

29. Новицкий И.Б. Обязательства из договоров. – М., Логос, 2010.

30. Очхаев Т.Г. Изменение и расторжение договоров в связи с существенным изменением обстоятельств в правоприменительной практике // Вестник гражданского права. 2011. № 2. С. 153.

31. Попондопуло В.Ф. Коммерческое (предпринимательское право): Учебник. – М.: Юристъ, 2015. С. 368.

32. Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 15.02.2011 г. по делу А33-11969/2010 // СПС Консультант Плюс.

33. Пугинский Б.И. Договор // Российская юридическая энциклопедия / гл. ред. А.Я. Сухарев. – М., 1999. С. 263.

34. Рогова Ю.В. Договор как средство обеспечения стабильности гражданского оборота. – М., 2015. С. 15.

35. Российское гражданское право: В 2 т. Том 2: Учебник / Отв. ред. проф. Е.А. Суханов. – М.: Статут, 2015. С. 198.

36. Слепенкова О.А. Ограничения принципа свободы договора: законодательство и позиция судов // Цивилист. 2008. № 4. С. 48.

37. Словарь. Большой экономический словарь – М.: Книжный мир, 2003. С. 893.

38. Татаркина К.П. Форма сделок в гражданском праве России. – М., 2012. С. 29.

39. Тихонравова В.В. Правильное оформление договора — гарантия его выполнения (практические рекомендации) // Законодательство. 1998. № 4.

С. 24.

40. Федерального закона от 25.04.2002 г. № 40-ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств»  
// Собрание законодательства РФ. 2002. № 18. Ст. 1720.

41. Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 г.). – М., 2015.