

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

Институт права

(наименование института полностью)

Кафедра «Предпринимательское и трудовое право»

(наименование)

40.05.01 Правовое обеспечение национальной безопасности

(код и наименование направления подготовки / специальности)

Гражданско-правовая

(направленность (профиль) / специализация)

**ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА
(ДИПЛОМНАЯ РАБОТА)**

на тему «Заключение гражданско-правового договора»

Обучающийся И.С.Ефременко

(Инициалы Фамилия)

(личная подпись)

Руководитель Е.М.Воронова

(ученая степень (при наличии), ученое звание (при наличии), Инициалы Фамилия)

Аннотация

Тема выпускной квалификационной работы: «Заключение гражданско-правового договора».

Выпускная квалификационная работа состоит из введения, трех глав, разделенных на параграфы и списка используемых источников.

Во введении обоснована актуальность выбранной темы, поставлена цель и задачи исследования.

В первой главе «Гражданско-правовой договор, понятие и его содержание» рассмотрено понятие гражданско-правового договора и его содержание.

Во второй главе «Порядок заключения гражданско-правового договора и его формы» рассмотрен порядок заключения гражданско-правового договора и формы заключения гражданско-правового договора: письменная, устная и их особенности.

Третья глава «Заключение гражданско-правовых договоров в государственных организациях» посвящена изучению порядка заключения гражданско-правовых договоров в государственных организациях, в частности договорной работе в учреждениях МВД России, Вооруженных силах Российской Федерации и ФСИН России.

В заключении приведены основные выводы, полученные в результате проведенного исследования.

Общий объем работы составляет 86 страниц.

Содержание

| | |
|--|----|
| Введение | 4 |
| 1 Гражданско-правовой договор, понятие и его содержание | 7 |
| 1.1 Понятие гражданско-правового договора | 7 |
| 1.2 Содержание гражданско-правового договора | 25 |
| 2 Порядок заключения гражданско-правового договора и его формы | 33 |
| 2.1 Порядок заключения гражданско-правового договора..... | 33 |
| 2.2 Формы заключения гражданско-правового договора | 44 |
| 3 Заключение гражданско-правовых договоров в государственных организациях | 56 |
| Заключение | 80 |
| Список используемых источников..... | 82 |

Введение

Тема выпускной квалификационной работы является актуальной, так как заключение гражданско-правовых договоров представляет весомый аспект в регламентации гражданско-правовых отношений в современном мире и на сегодняшний день исследование данного вопроса безгранично. Проблема гражданско-правового договора, как термина, характеризуется многовековой историей и вопреки данному факту, до настоящего времени является актуальным предметом изучения современной цивилистической науки. Вопросы, относящиеся к теме заключения договора, содержат в себе огромное теоретическое, а также практическое значение и входят в сферу практического применения в экономики развитых странах, что в свою очередь притягивает интерес к данной теме большого количества учёных.

Применение договоров неизменно в течение длительного периода времени можно констатировать тем, что договор является гибкой правовой формой, в которой отношения в обществе находят свое отражение. Кроме использования договора, в привычных случаях, в сфере обмена материальными благами, происходящими между физическими, а также юридическими лицами, прибегают к применению договора, как к инструменту правового регулирования в современный период времени и в иных сферах общественных отношений, регламентируемых при использовании административно-правовых методов.

Договор, являясь важным инструментом правового урегулирования имущественных и неимущественных отношений, определяет роли его участников, взаимосвязь между ними, регламентирует порядок и очередность исполнения установленных действий.

У юридических и физических лиц, благодаря использованию гражданско-правового договора появляется уверенность в том, что вся регламентируемая деятельность будет обеспечена нужными материальными

предпосылками. Граждане и юридические лица, на базе гражданско-правового договора, могут определять права и обязанности, а также другие условия, включаемые в договор, но они не должны нарушать действующие нормативно-правовые акты. Перечисленная возможность отражается и в том, что в соответствии с нормативно-правовыми актами, в срок действия договора стороны обладают правом изменить, либо расторгнуть его, если иное не регламентируется законодательными актами, либо самим договором.

Объектом проведения изучения выпускной квалификационной работы «заключение гражданско-правового договора» выступают государственными учреждениями в части заключения гражданско-правового договора.

Предметом изучения данной работы выступает рассмотрение процесса заключения гражданско-правового договора.

Цель настоящей выпускной квалификационной работы – рассмотрение юридического понятия «гражданско-правовой договор», анализ особенности содержания, а также изучение этапов и особенностей заключения.

Определены, исходя из вышеуказанной цели выпускной квалификационной работы, задачи:

- рассмотреть правовое регулирование, регламентирующего заключение гражданско-правового договора;
- рассмотреть условия, которые необходимо согласовывать, в процессе заключения гражданско-правового договора;
- рассмотреть порядок заключения гражданско-правового договора;
- провести анализ гражданско-правовых норм, которые регламентируют отношения, образующихся в процессе заключения гражданско-правового договора;
- рассмотреть особенности порядка заключения гражданско-правового договора в некоторых частных случаях;
- рассмотрение нормативно-правовых актов.

При написании данной выпускной квалификационной работы была применена нормативная база, в которую вошли: Конституция Российской Федерации, Гражданский кодекс Российской Федерации, а также актуальные правовые акты Российской Федерации, регламентирующие сферу заключения нормативно-правовых договоров.

Тема настоящей выпускной квалификационной работы содержится в исследовательских работах следующих авторов: Алексеев С.С., Гонгало Б.М., Мурзин Д.В., Брагинский М.И., Витрянский В.В., Гриднева О.В., Гришмановский Д.Ю., Клочихин В.А., Наумов Ю.Г., Тришкина Е.А., Данилов И.В., Елисеева О.А., Жижина М.В. и других.

Исследование, проведенное в рамках настоящей выпускной квалификационной работы, основывается на диалектическом методе научного познания, который содержит в себе принцип взаимосвязи теории и практики. Аргументирование положений, а также выводов, которые вошли в настоящую выпускную квалификационную работу, было реализовано при использовании комплекса социально-правового исследования, в который вошли следующие методы: историко-правовой, статистический, а также логико-юридический.

1 Гражданско-правовой договор, понятие и его содержание

1.1 Понятие гражданско-правового договора

Договор принимает большую значимость в образовании товарно-денежных взаимоотношений в контексте частной собственности. Данная форма права, выражается в том, что настоящий собственник материального блага признает противоположенную сторону соглашения новым собственником материального блага, передавая данное материальное благо ему в пользование, на оговоренных условиях. Соглашение двух, либо нескольких субъектов об установлении, корректировки, либо завершении гражданских прав и обязанностей признается договором. Договор – это соглашение, заключаемое между двумя и более лицами, целью которого является установление, корректировка, либо завершение гражданских прав и обязанностей.

Главная ориентированность юридического факта, такого как сделка, состоит в создании, корректировке, либо в завершении гражданских прав. Действия граждан, либо юридических лиц признаются сделкой, если данные действия направлены на возникновение, корректировку и окончание гражданских прав, а также обязанностей, то есть на достижение правовых последствий. Данные особенности позволяют различить «сделку», от иных законных актов, которые приводят к появлению гражданско-правовых обязательств. На рисунке 1 отображены признаки сделки.

К признакам сделки можно отнести следующее:

- юридический факт, действие;
- правомерное действие;
- сущностью действия – воля и волеизъявление участников;
- порождает юридические последствия;
- институт гражданского права.

Институтом гражданского права, являющегося важным и центральным, применяемым во всех сферах предпринимательской деятельности, а также принимающего участие в потребностях граждан является гражданско-правовой договор.

Регламентируя алгоритм заключения, а также выполнения договора, настоящий гражданский правовой акт формулирует определение «договор» в нижеперечисленных функциях:

- «договор – сделка»: как причина образования договорных обязательств;

- «договор – обязательство»: как образовавшееся из договора обязательства его сторон;

- «договор – документ»: как соглашение участников, отраженное в письменной форме.

Гражданско-правовой договор, как любая другая сделка, является волевым актом. Стоит отметить, что данный волевой акт содержит в себе индивидуальные особенности, а именно представляет из себя не отдельные волевые действия всех участников, а совместное волеизъявление, которое отражает их общую цель. Для формирования и отражения в гражданско-правовом договоре совместной цели участников, гражданско-правовой договор, в свою очередь, не должен быть подвержен каким-либо внешним воздействиям. Для соблюдения данного фактора, в статье 421 Гражданского Кодекса Российской Федерации отражены правила, которые направлены на обеспечение свободы договора:

- свобода гражданско-правового договора задумывает, что участники вольны в принятии вопроса: заключать, или отвергнуть заключение договора;

В пункте 1 статьи 421 Гражданского Кодекса Российской Федерации определяется следующее: «Граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается,

за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством» [7].

В настоящий временной период, тех случаев, при которых обязанность заключить гражданско-правовой договор определены нормативно-правовыми актами, не много. Чаще всего, это находит применение в случаях, когда заключение договора отвечает интересам как целого общества, так и конкретной стороны, которая обязана заключить данный договор. Как пример: на основании пункта 1 статьи 343 Гражданского Кодекса Российской Федерации залогодатель, либо залогодержатель, с учетом того, у кого из них находится заложенное имущество, обязан, в случае если другое не предусмотрено законом, либо договором, застраховать за счет залогодателя заложенное имущество.

«Статья 445 «Заключение договора в обязательном порядке» Гражданского Кодекса Российской Федерации регламентирует один из вариантов образования договора. Вышеуказанная статья регламентирует исключение из общих правил, частные случаи, определяющие самостоятельность воли участников сделки, при заключении гражданско-правового договора» [8].

«В нашей стране в течение длительного времени ситуация в гражданском обороте была прямо противоположной той, которая закреплена в ГК РФ: общим правилом служило обязательное заключение договоров, а то, что укладывалось в рамки свободы договоров, составляло лишь исключение. Имеется в виду, что действительно свободным можно было считать лишь заключение договоров во взаимоотношениях с участием граждан. Во всех других свободное заключение договоров было возможным главным образом только в крайне редких случаях, когда предметом договора служили товары, работы и услуги, изъятые из планового распределения и по этой причине реализуемые по усмотрению соответственно изготовителя

товаров (снабженческо-бытовой организации), предприятия, выполняющего работы или оказывающего услуги, и другие» [31].

Статья 445 «Заключение договора в обязательном порядке» Гражданского Кодекса Российской Федерации, определяет специальный смысл принципу свободы договора, который представляет собой основу современного договорного права на территории Российской Федерации, учитывая, что в ситуации, когда нужная норма уже принята на уровне Гражданского Кодекса, либо иного другого нормативно-правового акта, только тогда возможно заключение договора в обязательном порядке.

«Вопрос о соотношении правила и исключения был предметом судебного разбирательства. Так, в одном из рассмотренных арбитражными судами дел речь шла о возложении на акционерное общество обязанности заключить договор на эксплуатацию подъездного пути, примыкающего к станции. Ответчик, отказавшись от заключения договора, в суде ссылался на принцип «свободы договоров».

Однако Президиум Высшего Арбитражного Суда РФ с этим не согласился. Он обратил внимание на то, что в соответствии с Уставом железных дорог СССР взаимоотношения между железной дорогой и предприятиями, учреждениями, организациями, имеющими железнодорожные подъездные пути, регулируются договором на эксплуатацию подъездного пути.

При этом Правила эксплуатации железнодорожных подъездных путей возлагают на железную дорогу обязанность разработать проект договора, а на ветвевладельцев – его заключить. Со ссылкой на ст. 87 Устава железных дорог и ст. 421 ГК РФ была подчеркнута необоснованность уклонения ответчика от заключения договора» [2].

Необходимо подчеркнуть то, что нормы, которые регламентируют заключение гражданско-правового договоров в обязательном порядке, не имеют распространительного толкования, действительное изложение

юридических норм, которое было сформулировано в результате толкования, не будет являться шире, чем изложенный текст.

«Возможность, которая позволяет принудить участников к заключению гражданско-правового договора, является исключением из правил, регламентирующих свободу волеизъявления участников, в самом Гражданском Кодексе РФ связаны с конструкциями публичных, а также предварительных договоров» [14].

Любой участник, который является стороной сделки, в предварительном договоре располагает правом затребовать заключение договора, а если речь идет о случае с публичным договором – только контрагент коммерческой организации, который определяется по признакам, отображенным в статье 426 «Публичный договор» Гражданского Кодекса Российской Федерации. Вышеизложенное является одним из различий между конструкциями публичных и предварительных договоров. В статье 429 «Предварительный договор» Гражданского Кодекса Российской Федерации и в статье 426 «Публичный договор» Гражданского Кодекса Российской Федерации содержатся прямые отсылки к статье 445 «Заключение договора в обязательном порядке» Гражданского Кодекса Российской Федерации.

В случае, когда Гражданский Кодекс Российской Федерации именуется определенными видами договоров публичными, на эти договоры будет распространяться режим, который определен в статье 445 «Заключение договора в обязательном порядке» Гражданского Кодекса Российской Федерации. Исключительная ситуация, касаемая договора банковского счета, регламентируется в пункте 2 статьи 846 Гражданского Кодекса РФ. Несмотря на то, что договор банковского счета не является публичным, в определенных пунктом 2 статьей 846 Гражданского Кодекса РФ ситуациях клиент имеет право на требование в заключении договора, в том случае, если банк, либо иная другая кредитная организация (имеющая лицензию на данную деятельность) безосновательно от этого уклонилась, в порядке,

определенном статьей 445 Гражданского Кодекса РФ для публичных договоров.

Решающим фактором, относительно предварительных гражданско-правовых договоров, является определение их особенностей, отображенных в пункте 1 статьи 429 Гражданского Кодекса РФ.

Современные экономические отношения отличаются тем, что нормативно-правовые акты, которые определяют заключение гражданско-правового договора в обязательном порядке, направлены участникам экономических отношений, «которые реализуют продукцию, оказывают услуги, при этом оставляя выбор тому, кто в данной продукции или услуге заинтересован, по личному волеизъявлению образовать договорные отношения, а не только лишь просто уменьшить случаи обязательного заключения гражданско-правовых договоров» [14].

Только лишь после заключения предварительного договора образуются обязательства участников, которые заинтересованы в продукции, либо услуге.

Подобной принципиальной особенностью соответствующему случаю является то, что имеется ввиду абстрактное обязательство о заключении договора, которое определено в нормативном порядке, по общему правилу. Незаменимой частью системы планового распределения являлся административный акт, содержащий в себе информацию о сторонах сделки и о предмете заключения договора, который «ушел в прошлое», в настоящее время условия договора формулируются его участниками самостоятельно в рамках, установленных нормативно-правовыми актами.

«В том, что Гражданский Кодекс РФ либо иной нормативно-правовой акт включает в себя норму, которая в свою очередь предоставляет определенному участнику отношений, образованных гражданско-правовым договором, право требовать его заключение, выражается исключение из принципа свободы договора.

Встречаются ситуации, когда в нормативном порядке можно только установить регламент заключения договоров в обязательном порядке, а именно пункт 7 статьи 3 Федерального Закона N 60-ФЗ от 07.12.1994 (в ред. от 28 июня 2022) «О поставках продукции для федеральных государственных нужд». ФЗ «О поставках продукции для федеральных государственных нужд» определяет право на установление обязательного заключения государственных контрактов, по которым осуществляется поставка продукции, необходимой для федеральных государственных нужд, так же это касается и федеральные казенные предприятия в необходимых случаях. Только Правительство Российской Федерации уполномочено на введение режима обязательного заключения государственных контрактов» [1].

На основании Федерального закона от 29.12.1994г. (в ред. от 27 декабря 2019) «О государственном материальном резерве», предприятие не может отказаться от заключения договора, который рассчитан на поставку для нужд государственного резерва, если объем производимой продукции состоит от 70 процентов из оборонного заказа, либо если оно имеет статус «монополиста». Если предприятие, объем производимой продукции которого состоит от 70 процентов из оборонного заказа, либо если оно имеет статус «монополиста», «в срок двадцати дней не направило ответ на предложение о заключении государственного контракта или все же отказалось от заключения договора на поставку продукции в государственный резерв» [8], государственный заказчик обладает правом направить обращение в арбитражный суд, с требованием об обязательном принуждении предприятия к заключению договора.

Заключение гражданско-правового договора, производимое в обязательном порядке, является составной частью режима, который определен антимонопольными нормативно-правовыми актами. Предприятия, которые занимаются производством и реализацией продукции, в среде естественной монополии, на основании Федерального закона «О

естественных монополиях», не обладают правом отказаться от заключения гражданско-правового договора с потребителями, которые нуждаются в их продукции, если в отношении данных потребителей используется регулирование ранее упомянутого Федерального закона, а также, если субъект естественной монополии обладает возможностью произвести и реализовать интересующую продукцию.

Нормативно-правовые акты, которые были утверждены и приняты на ниже уровне, содержат специальные указания. Так, в Постановлении Правительства Российской Федерации «О совершенствовании функционирования и развития системы организации воздушного движения в Российской Федерации» для крупных предприятий, которые занимают доминирующие позиции, в деятельность которых входит обслуживание аэронавигационных систем, определено отсутствие возможности отвергнуть заключение государственных контрактов, в установленном порядке.

«В некоторых ситуациях определенная нормативно-правовыми актами обязанность о заключении гражданско-правового договора ограничивается и по средствам применения условной формулы, например, в Федеральном законе «О поставках продукции для федеральных государственных нужд». В указанном ФЗ определено, что поставщики, которые являются монополистами в производстве определенной продукции, могут отвергнуть заключение гражданско-правового договора в случае, если исполнение данного договора для предприятия повлечет убытки. Также Федеральном законе «О поставках продукции для федеральных государственных нужд» определяет обязательство об уплате штрафных санкций, за нарушения договорных обязанностей. Размером штрафа будет являться размер стоимости продукции по контрактному проекту» [8].

Подобная вышеуказанной ситуации предусмотрена пунктом 5.9 Указа Президента РФ «О государственной программе приватизации государственных и муниципальных предприятий в Российской Федерации».

Данный нормативно-правовой акт регламентирует заключение гражданско-правового договора физическими и юридическими лицами, которые выступают в роли собственников предприятий (государственных, либо муниципальных), которые были приватизированы в рамках проведения аукциона, либо конкурса. Указанные собственники имеют право на заключение долгосрочных арендных договоров (не менее чем на пятнадцать лет), строений, зданий и нежилых помещений, которые занимает предприятие, не включенных в список приобретенного имущества, а также приобретать в собственность указанные помещения после того, как договора купли-продажи предприятия вступил в законную силу. В связи с этим, как правило, арбитражные суды иски, поступившие от приобретателей предприятия о требовании заключить подобные договоры, удовлетворяют.

Когда кандидаты, которые выражают желание принять участие в конкурсе на выполнение оборонного заказа отсутствуют, а также если по итогам конкурса, который был проведен, не был определен победитель, согласно Федерального закона «О государственном оборонном заказе», в такой ситуации обязаны размещенный заказ должны принять и исполнить государственные унитарные предприятия, а также крупные предприятия, являющиеся монополистами, либо которые имеют доминирующую позицию на рынке, в сферу деятельности которых входит производство размещенной в оборонном заказе продукции, но при условии того, что исполнение размещенного заказа будет гарантировать уровень рентабельности производства, установленный Правительством Российской Федерации и не понесет за собой убытки.

Размещение оборонного заказа на конкурсной основе, определено общим правилом. Конкурс не проводится, в ситуации, когда действует особый режим, связанных с поддержанием мобилизационных мощностей, в связи с тем, что заказ является обязательным к исполнению, но при условии, что его исполнение предприятием не принесет убытков.

В Гражданском Кодексе Российской Федерации, закреплена обязанность о заключении гражданско-правового договора за пределами публичных, а также предварительных договоров, в отношении договоров на выполнение подрядных работ, либо договоров поставки.

В пункте 1 статьи 527 Гражданского Кодекса Российской Федерации, который регламентирует заключение на поставку необходимой для нужд государства продукции, государственного контракта, определено, что на государственного заказчика, который разместил данный заказ, наложено обязательство по его заключению при принятии в исполнение. На исполнение подрядных работ для государственных нужд также распространяется вышеуказанная норма, на основании статьи 765 Гражданского Кодекса Российской Федерации «Основание и порядок заключения государственного или муниципального контракта».

Гражданский Кодекс Российской Федерации в некоторых ситуациях ограничивается лишь указанием на то, что только на основании специального указания в нормативно-правовых актах используется обязанность о заключении гражданско-правового договора по понуждению другого участника сделки.

Непосредственно в Гражданском Кодексе Российской Федерации определены условия, при которых государственный заказчик обязан поставщику необходимой продукции, либо подрядчику, выполняющему работы, возместить понесенные им убытки, которые возникли в ходе исполнения государственного контракта, в связи с обязанностью поставщика на заключение государственного контракта в обязательном порядке. Обязанность о возмещении понесенных убытков поставщику или подрядчику по государственному контракту, в случае их обязанности на его обязательное заключение, является обязательной, когда в роли поставщика выступает казенное предприятие.

Ситуации, когда обязанность о заключении договора участника рынка связывает с государством-сувереном, не относится к рассмотренным случаям. В некоторых ситуациях рассматривается обязанность, находящаяся за рамками настоящего гражданского права, и лишь только административная ответственность может последовать за его нарушение. Стоит отметить, что в случае, когда обязанности данного вида изложены в Гражданском Кодексе Российской Федерации, не меняет их природу.

В случае, когда обязанность о страховании жизни, здоровья, либо имущества за свой счет или за счет заинтересованных лиц, возложена на гражданина или на юридическое лицо, так как в данном договоре государство не является участником, который был заключен, статья 445 Гражданского Кодекса Российской Федерации не будет применяться. Так, например, на основании статье 936 Гражданского Кодекса РФ, несмотря на то, что страхование является обязательным для страховщика, правоотношения о страховании оформляются в общем порядке, договором.

Разделение состава заключения гражданско-правового договора в обязательном порядке по признаку субъектного, применяется также, когда обязанность была взята лицом на себя добровольно, а не только когда обязанность является обязательной к заключению, определением действующих нормативно-правовых актов.

Когда обязанность, при заключении предварительного договора, была принята лицом добровольно, тогда появляется обязанность к заключению гражданско-правового договора лицом, принявшим данные условия добровольно, по отношению к будущему контрагенту.

Согласно статьи 1009 Гражданского Кодекса Российской Федерации «Субагентский договор» вышеизложенное обязательство нужно разграничивать от обязанности заключения гражданско-правового договора, возлагаемое на контрагента, перед третьими лицами. «У агента, на основании пункта 1 статьи 1009 Гражданского Кодекса Российской Федерации имеется

право взять на себя обязательства о заключении субагентского договора, перед принципалом, включая заключение субагентского договора на предложенных самим принципалом условиях. У иного лица не может возникнуть право требовать заключение договора с субконтрагентом в ситуации, когда он прописан в агентском договоре.

Смешивание правоотношений, которые возникли в связи с обязательным заключением договора, на основании законодательства, с недоговорными обязательствами, которые связывают участников соответствующего административного акта запрещено. К такому можно отнести обязательное государственное страхование, производимое на основании нормативно-правовых актах (статья 969 Гражданского Кодекса РФ)» [7].

- свобода гражданско-правового договора предполагает свободу при выборе стороны для заключения договора;

В приведенном выше примере, в случае обязанности залогодателя, либо залогодержателя в заключении договора страхования заложенного имущества, в силу закона, у него остается право выбора компании страховщика, с которым он заключит данный договор.

- свобода договора предусматривает свободу сторон в избрании вида договора;

На основании пункта 2, 3 статьи 421 Гражданского Кодекса Российской Федерации участники сделки имеют право заключить договор, как предусмотренный нормативно-правовыми актами, так и не предусмотренный. Участники могут заключить гражданско-правовой договор, содержащий в себе пункты разных договоров, которые предусмотрены какими-либо нормативно-правовыми актами. Такой вид договора называется смешанным. К взаимоотношениям участников, возникших в рамках смешанного договора, используются правила о гражданско-правовых договорах, пункты которых отражены в смешанном

договоре, в случае, когда другое не определяется из соглашения участников, либо существа смешанного договора. Как пример: использование положения о договорах хранения и положения о договорах имущественного найма к договору, согласно которому один участник соглашения отдал на хранение другому ноутбук, а в качестве платы за временное хранение разрешил его использовать.

- свобода гражданско-правового договора предусматривает вольное решение участников в формировании требований договора;

На основании пункта 4 статьи 421 Гражданского Кодекса Российской Федерации условия, гражданско-правового договора устанавливаются непосредственно участниками, за исключением ситуаций, когда существо определенного условия установлено нормативно-правовыми актами. В тех ситуациях, когда условием гражданско-правового договора установлено определенное правило, применимое в случаях, когда договором участников не определено другое (диспозитивная норма), участники вправе самостоятельным договором устранить ее использование, либо определить условие, которое будет отличным от установленного в ней. Диспозитивной нормой устанавливаются условия гражданско-правового договора, в том случае, если не существует данное соглашение. В связи с этим, пункт 2 статьи 616 Гражданского Кодекса Российской Федерации регламентирует, что арендатор обязан осуществлять текущий ремонт за свои средства, в тех случаях, когда другое не определено нормативно-правовыми актами, либо гражданско-правовым договором. В тех случаях, когда для определенных типов аренды нормативно-правовыми актами не определено другое, то участники договора аренды, при его заключении имеют право согласовать то, что текущий ремонт будет осуществлять арендодатель за свои средства, а не арендатор, как определено в пункте 2 статьи 616 Гражданского Кодекса Российской Федерации.

Совокупный принцип – «закон обратной силы не имеет» используется к гражданско-правовым договорам, что, действительно, образует устойчивость гражданскому обороту. Участникам гражданско-правового договора гарантировано то, что изменения в нормативно-правовых актах, производимые после заключения договора, не скорректируют его условий. Но стоит также отметить, что потребности последующего формирования гражданского оборота имеют возможность встретиться с трудностями, предусмотренными условиями заключенных гражданско-правовых договоров. Для того, чтобы избежать данные трудности в пункте 2 статьи 422 Гражданского Кодекса Российской Федерации регламентировано правило корректировки условий гражданско-правовых договоров, которые были уже заключенных, по средствам внедрения обязательных для сторон принципов, которые оказывают действие с обратной силой. Также, необходимо отметить то, что правила, которые были введены, являются обязательными для исполнения сторонами ранее заключенных гражданско-правовых договоров, только в ситуации, когда обратная сила обеспечена нормативно-правовыми актами. Другие нормативно-правовые акты не имеют возможности оказывать влияние с обратной силой в отношении уже заключенных гражданско-правовых договоров.

Во время заключения, гражданско-правовой договор, в обязательном порядке, должен отвечать нормам права, которые являются актуальными. Корректировки нормативно-правовых актов, производимые в будущем, будут применяться только к условия гражданско-правового договора, который является заключенным, только в тех ситуациях, когда в нормативно-правовом акте определено, что он применяется к взаимоотношениям, которые были образованы из ранее заключенных договоров (статья 422 Гражданского Кодекса Российской Федерации). В актуальных на данный период времени нормативно-правовых актах, данные ситуации, когда нормам права придается обратная сила очень редки.

Типовые условия гражданско-правового договора, в условиях рыночной экономики, приобрели огромную популярность, а также практическое использование. Типовые условия гражданско-правового договора создаются и распространяются крупнейшими компаниями, а также обществами предпринимателей, относительно к определенным группам договоров:

- договора аренды,
- договора купли-продажи,
- договора перевозок,
- договора строительного подряда.

Типовые условия гражданско-правового договора могут обладать разной формой, описываться в виде текста договора, перечня условий, к которым заключаемый участниками договор направляет, а также в исправленной форме конкретных условий. Пункт 1 статьи 427 Гражданского Кодекса Российской Федерации гласит о том, что условия, содержащиеся в типовом гражданско-правовом договоре, используются в заключенном договору в случае наличия в нем прямой отсылки к данным условиям. Стоит отметить, что пункт 2 статьи 427 Гражданского Кодекса Российской Федерации гласит, что в случае отсутствия данного типа отсылки, типовые условия используются к взаимоотношениям участников сделки, в качестве обычаев делового оборота, в ситуации, когда они соответствуют условиям статьи 5 и пункта 5 статьи 421 Гражданского Кодекса Российской Федерации, дающим определение понятию «обычай».

Назначение гражданско-правового договора квалифицируется в источниках с отличиями, но стоит отметить, что большое число авторов выделяют главные задачи гражданско-правового договора:

- гражданско-правовой договор представляется формой установления отношений между сторонами хозяйственного оборота, а также причиной образования их двухсторонних прав и обязанностей;

Гражданско-правовой договор заполняет данные отношения точным трактованием, регулирует обеспечение фактического исполнения, а также гарантирует ответственность за выполнение заключенных условий.

- гражданско-правовой договор дает возможность сторонам уточнить и утвердить их двусторонние права, а также обязанности, принимая во внимание, нужды рынка, потребности каждой стороны, и потенциал всех контрагентов;

Данная функция гражданско-правового договора является важнейшей, в связи с тем, что она гарантирует сопровождение потребностей общества. Практическое исполнение вышеизложенной функции гражданско-правового договора основывается на присутствии нужной свободы (диспозитивности) в нормативно-правовых актах, регламентирующих условия и предоставляющих его сторонам права индивидуально выявлять необходимые условия, в границах общих предписаний законодательства. Необходимо отметить, что «свобода договора» определяется Гражданским Кодексом Российской Федерации, как главное начало гражданского законодательства и определяет суть, а также общие границы данного правового начала.

«Граждане и юридические лица свободны в заключении договора, и понуждение его заключить допускается только в случаях, предусмотренных ГК РФ и иными законами или добровольно принятым обязательством. Таким образом, понуждение к договору может вводиться только законами и не должно устанавливаться актами Правительства РФ, а тем более – министерств и агентств» [38].

«Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена действующим законодательством или добровольно принятым обязательством» [7]. Под термином «граждане», в данном пункте нормативно-правового акта, имеются ввиду не только те субъекты, которые являются гражданами Российской Федерации, но и субъекты, не являющимися гражданами Российской Федерации» [7].

Федерации. Необходимо подчеркнуть, что в данном пункте речь о субъектах, без гражданства (апатриды), а также о субъектах, у которых имеется гражданство иностранного государства, наделенные на территории Российской Федерации правами, а также осуществляют обязанности вместе с гражданами, имеющими гражданство Российской Федерации, за исключением ситуаций, которые регламентируются федеральными законодательными актами, или какими-то либо международными договорами. Вышеизложенное имеет силу на основании части 3 статьи 62 Конституции Российской Федерации.

«Как и любой правовой принцип, свобода договоров не является безмерной и действует при законодательно установленных разумных ограничениях, вытекающих из необходимости поддержания стабильного социального правопорядка и государственных интересов. Это означает, что всякое гражданско-правовое соглашение или договор должны соответствовать нормам нравственности, императивным принципам и положениям действующего законодательства» [29].

Согласно вышеизложенному «свобода договора» определяет, что участники сделки по своему усмотрению выбирают партнеров, учитывая все сведения, включающие информацию об ответственности, компетентности и реализуемых ими услуг.

Стоит отметить, что заключения гражданско-правовых договоров, при которых стороной сделки будет выступать иностранные фирмы, либо граждане иностранного государства, которые функционируют на территории Российской Федерации, при выполнении условий законодательства не имеют правовых препятствий.

Необходимо подчеркнуть, что условия данных гражданско-правовых договоров могут обладать специальными условиями расчетов, а также ответственности иностранного участника сделки.

- заключение гражданско-правового договора формирует для его участников весомые правовые гарантии.

В том, что заключенный гражданско-правовой договор является обязательным к исполнению и проявляется задача правовой гарантии. Указанная обязанность отражена в статье 425 Гражданского Кодекса Российской Федерации.

Изменение условий гражданско-правового договора в одностороннем порядке возможно лишь в некоторых ситуациях и только по решению суда, что отражено в статье 450 Гражданского Кодекса Российской Федерации. Стоит отметить, что отступление от оговоренных по гражданско-правовому договору обязательств образует требование по возмещению нанесенных данным действие убытков, что отражено в статьях 15 и 393 Гражданского Кодекса Российской Федерации.

Участники сделки вправе учесть в гражданско-правовом договоре и иные правовые средства, которые гарантируют выполнение обязательств, например, такие как: гарантию, поручительство, условие о неустойке, и иные.

Механизм имущественной ответственности, сопутствующий договору, дополняется правом о расторжении гражданско-правового договора, в случае весомых нарушений по обязательствам контрагентом, что содержится в статье 450 Гражданского Кодекса Российской Федерации.

«Договор применяется не только в сфере имущественных отношений, основанных на использовании товарно-денежных категорий (такие договоры именуются товарными), но также для регламентации организационных отношений, когда договор направлен преимущественно на формирование последующих имущественных связей участников договора или их нижестоящих структур и определение основных условий таких связей (так называемые организационные или рамочные договоры)» [8].

Подводя итог, можно отметить, что гражданско-правовой договор есть соглашение его участников. «Договор, – писал К.Маркс, – есть тот конечный результат, в котором их воля находит свое общее юридическое выражение» [19].

По определению закона гражданско-правовой договор является самым популярным видом юридических фактов. При помощи гражданско-правовых договоров определяются реальные интересы участников сделки в конкретных товарах и услугах, а также форма предпринимательской и иной экономической деятельности. К тому же гражданско-правовой договор во всех ситуациях дает возможность выявить количество обязанностей и прав каждого участника сделки, очередность их реализации и выполнения, принять во внимание особенности взаимоотношений сторон.

1.2 Содержание гражданско-правового договора

Как юридический факт содержание гражданско-правового договора формирует комплекс условий, согласно которым было достигнуто соглашение между сторонами сделки.

Четкость и конкретность условий гражданско-правового договора определяют специфику образовавшихся субъективных прав, а также обязанностей участников сделки, способность выполнения условленных обязательств должным образом, санкции при их нарушении.

Содержание гражданско-правового договора, согласно общему правилу, определяется по договоренности участников сделки, о чем гласит статья 421 Гражданского Кодекса Российской Федерации. Стоит отметить, что есть исключительные ситуации, когда содержание некоторого условия определено каким-либо нормативно-правовым актом.

Необходимо отметить, что есть еще один аспект выражения свободы при заключении гражданско-правового договора. В случае, когда содержание

гражданско-правового договора учтено диспозитивной нормой, участники вправе совместным согласием устранить ее использование, либо определить условие, которое будет отличаться от содержащегося в ней. Условие гражданско-правового договора устанавливается диспозитивной нормой. В том случае, когда отсутствует данное соглашение.

Когда не было установлено участниками, либо диспозитивной нормой условие гражданско-правового договора, то в данной ситуации учитываются обычаи делового оборота, которые применяются к отношениям участников. Если участники сделки в необходимой в подлежащих ситуациях форме добились согласия по существенным требованиям гражданско-правового договора, в таком случае договор является заключенным, о чем гласит статья 432 Гражданского Кодекса Российской Федерации.

Согласно статье 432 Гражданского Кодекса Российской Федерации «Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение» [7].

Предметом гражданско-правового договора, как правило, выступает имущество, которое должно быть по итогу передано от одного участника сделки другому, что отображено в статьях Гражданского кодекса Российской Федерации – 454, 606 и других.

Предметом гражданско-правового договора также могут выступать некоторые действия, которые должны быть выполнены одним из участников сделки, такие действия подразделяются на 4 группы:

- юридические,
- фактические,
- смешанные,
- финансовые.

Условиями, по которым стороны пришли к согласованию при заключении договора являются условия, названными в нормативно-правовых актах существенными, либо необходимыми. Так, должны быть достигнуты договоренности в процессе формирования договора имущественного страхования, по нижеперечисленным условиям:

- определено конкретное имущество, либо каком-либо имущественный интерес, относящийся к объекту страхования;
- определена форма события, в случае возникновения которого происходит процесс страхования;
- определена величина суммы страхования;
- определен срок, в течение которого действует договор.

Вышеуказанные условия отображены в статье 942 Гражданского Кодекса Российской Федерации.

В ситуации, когда норма права разрешает произвести изменение некоторых условий в гражданско-правовом договоре, но не ставит в зависимость от данных условий его силу, такие условия являться существенными не будут.

Так, например, если в заключенном договоре поставки отсутствует условие, регламентирующее неустойку, взимаемую на основании закона, либо договора, наступающую в случае недопоставки или нарушений сроков поставки товаров, договор не будет лишён своей действительности.

Условия, необходимые для гражданско-правовых договоров такого типа, можно встретить в разных ситуациях. Из содержания статей 708 и 709 Гражданского Кодекса Российской Федерации можно выявить, что к списку существенных условий гражданско-правового договора подряда, вместе с предметом, а также стоимостью производимой работы включается и срок её сдачи.

В статье 424 Гражданского Кодекса Российской Федерации отображены специальные нормы, которые регламентируют цены.

Выполнение договорных обязательств оплачиваются в размере, которую согласовали участники сделки, согласно общему правилу. Некоторые случаи расчета цены регламентируются законом, расценки, тарифы и т.п. устанавливаются и регулируются государственными органами, у которых имеются на это полномочия.

«Устанавливаемая цена всегда точно определяется компетентным государственным органом. В отличие от нее «регулируемая» цена такая, предельные уровни которой или коэффициенты к ней определяются государственными органами. Что касается изменения условий после заключения договора, то оно допускается в случаях и ил условиях, предусмотренных договором, законом либо в установленном законом порядке» [9].

Можно встретить, в юридической литературе, не только существенные условия гражданско-правового договора, но также обычные и случайные. В том случае, если в договоре нет обычных, либо случайных условий, то это не отразится на его юридической силе. Когда данные условия не отображены в гражданско-правовом договоре, в ситуации спора будут использоваться диспозитивные нормы.

Условия, которые имеют название «случайные», для определенного вида гражданско-правового договора не являются характерными (к примеру, такое как: условие о передаче объекта поставки заказчику).

Необходимо отметить, что свойство существенных условий получают «случайные» после включения их в гражданско-правовой договор. Некоторым количеством авторов не признается разделение договорных условий на случайные и обычные.

В связи с тем, что в отношении данных условий существуют требование на достижение согласия участников сделки в конечном счете, без которого гражданско-правовой договор не будет заключен, данные авторы

считают, что в действительности такие условия обладают признаки существенных.

В гражданско-правовом договоре может быть учтено, что отдельные условия договора определяются условиями примерными, подготовленными для договоров конкретного типа и опубликованными в печати, о чем гласит статья 427 Гражданского Кодекса Российской Федерации.

Примерные условия используются к отношениям участников в роли обычаев делового оборота, когда они соответствуют условиям, определенных в статье 5, а также пункте 5 статьи 421 Гражданского Кодекса Российской Федерации, в тех ситуациях, когда в гражданско-правовом договоре отсутствует отсылка к примерным условиям.

Примерные условия могут быть изложены в форме, примерного договора или иного документа, содержащего эти условия.

Вместе с вышеупомянутыми тремя типами условий, в гражданско-правовые договоры включаются также и некие другие, так называемые юридико-технические.

В юридико-технические условия включаются:

- наименование сторон гражданско-правового договора (наименование заказчика и исполнителя);
- юридический адрес сторон гражданско-правового договора (место расположения юридического лица и место жительства гражданина);
- язык гражданско-правового договора;
- дата заключения гражданско-правового договора;
- место заключения гражданско-правового договора (если место заключения не указано, то местом заключения договора признается место жительства гражданина, либо место нахождения юридического лица, которое направило оферту);
- обозначение и подписи лиц, которые уполномочены на подписание гражданско-правового договора от сторон сделки.

Условия, которые были утверждены и закреплены в гражданско-правовом договоре будут оказывать влияние на взаимных правы участников сделки, а также их обязанности, в связи с чем они должны формулироваться четко и полно.

Согласно вышеизложенному, можно сказать, что существенные условия гражданско-правового договора могут быть двух типов:

- объективные условия (условия, наличие которых регламентируется нормативно-правовыми актами, либо нужные, для формирования договора определенного вида);

- субъективные условия (условия, которые были сформулированы и предложены одной из сторон).

Субъективные условия гражданско-правового договора могут распространяться на частные вопросы, однако в связи с тем, что один из участников сделки их считает важными, такие условия приобретут характер существенных и их утверждение, для конечного заключения и вступления в силу договора, необходимо всеми участниками.

Вопрос, который относится к месту и времени заключения гражданско-правового договора, играет огромное значение.

К обязательствам, которые возникли в процессе заключения договора, применяются те нормативно-правовые акты, которые были актуальны в тот период времени, на той территории, где он был заключен.

В тот момент, когда акцептант дал согласие offerенту на заключение договора, соглашение будет являться состоявшимся. Время заключения договора – это момент, когда соглашение будет являться состоявшимся.

Для заключенного гражданско-правового договора, по которому участник сделки, должен передать другому участнику определенную по договору вещь (реальный договор) предусмотрено иное правило – договор является заключенным в тот момент времени, когда состоялась передача определенной вещи.

Согласно статьи 433 Гражданского Кодекса Российской Федерации договор, который подлежит государственной регистрации, является заключенным в тот момент, когда он будет зарегистрирован, если другое не регламентируется нормативно-правовыми актами.

Согласно статьи 444 Гражданского Кодекса Российской Федерации местом заключения гражданско-правового договора будет являться место жительства лица или расположения юридического адреса стороны оферента, если в заключенном гражданско-правовом договоре место не было определено.

Срок действия гражданско-правового договора, включающий дату начала и окончания, является весьма важным вопросом.

Гражданско-правовой договор вступает в законную силу, с момента его заключения, после чего заключенный гражданско-правовой договор будет являться обязательным к исполнению всеми участниками сделки, что определено в статье 425 Гражданского Кодекса Российской Федерации.

Окончание периода заключенного гражданско-правового договора завершает его законную силу, по общему правилу, только тогда, когда все участники сделки выполнили свои договорные обязательства.

Заключенный гражданско-правовой договор не утрачивает свою законную силу по окончанию периода времени, на который он был заключен, когда не была исполнена какая-либо договорная обязанность в полной мере, либо выполнена ненадлежащим образом, любым из участников сделки. К такой ситуации можно отнести следующее: договор подряда, на монтаж оборудования был рассчитан на срок один месяц. К окончанию действия данного договора подряда, работы были выполнены подрядчиком не в полной мере, в связи с чем данный договор не утрачивает свою законную силу, несмотря на то, что срок истек. Действие данного договора подряда будет продолжено, до того момента, когда будут исполнены все определенные договорные обязанности.

Правила о исполнении обязанностей со сроком, который не был определен гражданско-правовым договором будет применено в случае, когда участники сделки не определили в договоре срок его действия. Необходимо отметить, что причиной окончания обязанностей участников сделки, определенных в договоре, может являться окончание определенного периода действия гражданско-правового договора, может быть регламентировано нормативно-правовыми актами, либо самим заключенным гражданско-правовым договором. Так, например, участники простого товарищества имеют право на определение в договоре простого товарищества, что по окончании действия договора, заканчиваются также и договорные обязанности участников.

Необходимо понимать, что, в случае нарушения договорных обязательств участниками договорных отношений, окончание сроков действия гражданско-правового договора не будет являться основанием для освобождения их участников от ответственности.

2 Порядок заключения гражданско-правового договора и его формы

2.1 Порядок заключения гражданско-правового договора

Для того, чтобы соглашение было достигнуто между участниками сделки, в форме гражданско-правового договора, необходимо, чтобы один из участников производимой сделки, предложил другому участнику его заключение, и эта этот участник, в свою очередь, принял поступившее предложение.

Заключение гражданско-правового договора состоит их двух этапов:

- оферта (предложение о заключении гражданско-правового договора);
- акцепт (согласие с условиями участника сделки, отображенными в оферте).

Соответственно, оферент – это участник сделки, который предложил её оформить, а акцептант – участник, который принял предложение, поступившее в его адрес. Когда оферент получил от акцептанта акцепт, тогда сделку необходимо считать оформленной.

В соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации офертой признается предложение при соблюдении следующих условий:

- должно являться достаточным и конкретным;
- должно отображать желание участника оформить сделку;
- должно содержать в себе условия договора;
- должно отображать участника сделки, к которому обращено.

Информация, размещенная в сети Интернет, объявленная по радиотелекоммуникационным каналам связи о реализации конкретных товаров, работ, услуг с указанием адреса оферента и готовности к вступлению в такие взаимоотношения на определенных условиях, все это может быть отнесено к публичной оферте.

Рассматривая обычную и публичную оферты с позиции действующего законодательства, нет существенного различия между данными видами оферт, так как процесс заключения обычной оферты схож с публичной офертой.

Выражение полного и безоговорочного согласия на предложение, адресованного оферентом.

В случае если для принятия предложения заключить гражданско-правовой договор необходимо изменить коррективы в условия договорных обязательств, которые отражены в предложенной оферте, то описанное согласие не будет являться акцептом.

Акцептом будут считаться действия по выполнению договорных обязательств в рамках срока, установленного договором. Условия гражданско-правового договора отражать следующие пункты:

- отгрузки определенного товаров;
- исполнение определенных работ;
- оказания определенных услуг;
- оплата продукции, работ, услуг и другие.

Лица, выступающие в качестве оферента или акцептанта, наделяются юридическими правами и обязанностями как с момента, так и до заключения договорных обязательств.

Оферент вправе отозвать свое предложение о заключении гражданско-правового договора до получения его адресатом или одновременно с получением самой офертой.

Юридические обязательства оферента наступают с момента получения адресатом его предложения. Отзыв оферты возможен только после истечения оговоренного срока для ее акцепта, за исключением наступление обстоятельств, которые отражены в самом предложении, или влекущие за собой изменение предложения.

Расторжение оферты в одностороннем порядке оферентом в течение установленного срока невозможно, как и заключение гражданско-правового договора, отраженный в предложении, с иным лицом. Юридическим последствием будет выступать возмещение ущерба, затраты, понесенные акцептантом.

Таким образом, в случае, когда арендодатель, до определенного в оферте периода, сдал помещение третьему лицу, то акцептировавшее в определенный период данную оферту участник имеет право затребовать от оферента возмещения расходов, которые он понес, связанных с погрузо-разгрузочными работами, а также транспортировкой вещей, которые были перевезены в помещение и обратно.

Стоит отметить, что в случае, когда в самой оферте было определено, что оферент может заключить арендный договор и с третьими лицами, предложившими большую плату за аренду и раньше отреагируют на предложенные им условия, после чего у акцептировавшее оферту лица отсутствует право затребовать от оферента денежные средства, за возмещение убытков, которые он понес.

До того, как оферент получил акцепт, акцептант вправе на отзыв своего акцепта. В ситуации, когда извещение о том, что произведен отзыв акцепта, получено оферентом, раньше получения самого акцепта, либо одновременно, акцепт является не полученным, на основании статья 439 Гражданского Кодекса Российской Федерации.

Согласно действующего законодательства, условия заключаемого гражданско-правового договора, по решению участников сделки, может быть применено к их образованным до момента заключения данного договора отношениям. Такими отношениям могут являться фактические отношения, образовавшиеся между сторонами. Примером изложенных отношений может являться следующая ситуация: производитель картонных коробок отгрузил своему заказчику, который нуждался в данном товаре. В свою очередь

заказчик совершил приемку отгруженных картонных коробок, без какой-либо договоренности между ним и поставщиком. В данном случае поставщик и заказчик обладают правом на оформление уже образовавшихся между ними отношений юридически, путем заключения гражданско-правового договора, который будет распространен и на отношения о поставке, которая была совершена ранее.

Согласно вышеизложенного права, могут быть определены отношения, которые сформировались между участниками из других юридических фактов и которые в полной мере не были регламентированы.

Примером может являться следующая ситуация: при заключении договора кредитования, которое рассчитано на два года (двадцать четыре месяца), без регламентации порядка возврата заемной суммы, заемщик начал возвращать сумму долга, выплачивая ежемесячно, в равной сумме, по 1/24 части от всей суммы кредита. В таком случае у участников есть право, чтобы заключить договор, который в свою очередь, будет регламентировать порядок возврата, включая уже внесенные заемщиком платежи, а также последующие.

Ниже рассмотрим заключение гражданско-правового договора при проведении торгов.

«Торги представляют собой один из способов заключения договоров, который тесно связан с основными законами свободного рынка и выражает их наиболее последовательно. Это, в частности, проявляется в присущей торгам конкуренции. Такая конкуренция может охватывать самую широкую область. Например, при государственных поставках и подрядах происходит конкуренция между теми, кто адресует организатору торгов свои предложения по поставке товаров, выполнению работ или оказанию услуг. И все же такие же торги могут быть связаны с конкуренцией между теми, кто выступает с предложениями приобрести выставленное на продажу имущество (вещи или права)» [14].

Заключение гражданско-правового договора при проведении торгов регламентируется следующими пунктами, содержащимися в Гражданском Кодексе Российской Федерации:

- статья 447 ГК РФ «Заключение договора на торгах»;
- статья 448 ГК РФ «Организация и порядок проведения торгов»;
- статья 449 ГК РФ «Основания и последствия признания торгов недействительными».

В настоящее время имеет довольно широкое применение заключение гражданско-правовых договоров с проведением торгов. К торгам прибегают, например, при приватизации государственного имущества.

Гражданско-правовой договор, после проведения торгов заключается между их организатором и участником, который проведенные торги выиграл. Если из существа гражданско-правового договора не вытекает запрет на его заключение по средствам торгов, то он стороной, с которой он будет заключен, можно выявить при помощи торгов. Стоит отметить, что договор дарения не может быть заключен по средствам проведения торгов, так как это противоречит природе договора дарения. В настоящем законодательстве определены ситуации, когда заключение договора о продаже какого-либо имущества может быть произведено исключительно способом проведения торгов.

«В качестве организатора торгов может выступать собственник вещи или обладатель имущественного права, либо специализированные организации. Последние действуют на основании договора с собственником вещи или обладателем имущественного права и может выступать от их имени или от своего имени. Так, фонды имущества являются организатором торгов при приватизации государственного и муниципального имущества» [34].

Формы проведения торгов:

- аукцион,

- конкурс.

На основании действующего Гражданского Кодекса Российской Федерации можно разграничить аукцион от конкурса.

Согласно Гражданского Кодекса Российской Федерации победителем на аукционе признается участник аукциона, который предложил наибольшую сумму. Победителем на торгах, проводимом в форме конкурса будет определен конкурсной комиссией участник, который согласно её заключения, предложило лучшие условия.

Собственник имущества вправе самостоятельно определить форму проведения торгов, когда действующими нормативно-правовыми актами не определена конкретная форма их проведения.

На основании пункта 5 статьи 447 Гражданского Кодекса Российской Федерации, торги признаются несостоявшимися, в том случае, если при их проведении приняло участие лишь один участник. В связи с этим, на торгах должно принимать участие не менее двух участников, вне зависимости от формы их проведения, а при участии в торгах менее двух участников, торги теряют смысл и признаются несостоявшимися. Стоит отметить и то, что если иное не предусмотрено действующими нормативно-правовыми актами, то по таким же правилам обязаны проводиться и публичные торги, в порядке исполнения решения суда.

«Аукционы и конкурсы могут быть как открытыми, так и закрытыми. В открытом аукционе и открытом конкурсе может участвовать любое лицо. В закрытом аукционе и закрытом конкурсе участвуют только лица, специально приглашенные для этой цели.

Так, в случае проведения конкурса на управление такой известной гостиницей, как «Украина», организатором конкурса могут быть приглашены только всемирно известные фирмы, специализирующиеся на управлении гостиницами, которым и высылается приглашение на принятие участия в конкурсе. В таком случае конкурс будет закрытым, что позволяет отстранить

от участия в конкурсе те фирмы, которые не имеют должной репутации в области гостиничного бизнеса. В случае же публикации в печати сообщения о проведении конкурса на управление гостиницей «Украина», обращенного ко всем желающим принять участие в конкурсе, последний будет открытым, что позволяет привлечь возможно большее число фирм, предлагающих свои услуги по управлению данной гостиницей» [13].

Организатор торгов, обязан не менее чем за тридцать дней до их проведения подготовить и отправить извещение о их проведении, если нормативно-правовыми актами не предусмотрено иное.

В подготовленное организатором торгов извещение должно содержать следующие данные:

- время, в которое будут проводиться торги;
- место, где будут проводится торги;
- форма проведения торгов;
- предмет проведения торгов;
- порядок проведения торгов;
- информацию об оформлении на проводимых торгах участников;
- стоимость, с которой будет начинаться проведение торгов (начальная стоимость).

В подготовленном организатором торгов извещении должен также содержаться период, который будет предоставлен для заключения договора, в ситуации, когда предметом проведения торгов является право на его заключение. По своей сути, извещение о проведении торгов, является односторонней сделкой, которая порождает определенные юридические последствия.

Между стороной, которая организывает проведение торгов и стороной, которая получила об этом извещение, в силу возникших обязательственных правоотношений, сторона, которая получила извещение

имеет право требовать от стороны-организатора приема и рассмотрения подготовленного предложения.

Сторона, организовавшая торги и сделавшая извещение, в силу непосредственного указания пункта 3 статьи 448 Гражданского Кодекса РФ, имеет право на отмену проведения аукциона, но в срок не менее чем за три дня до назначенной его проведения даты, в то время как конкурс – не менее чем за тридцать дней, если нормативно-правовыми актами или извещением о проведении торгов не предусмотрено другого.

В случае отказа организатора торгов от их проведения, на организатора возлагается обязанность по возмещению реального ущерба, который понесли участники торгов, в связи с их отменой, но лишь при условии отмены торгов, с нарушением определенных на это сроков. Стоит отметить, что у организатора закрытых торгов право отказаться от его проведения отсутствует и в случае его отмены, организатор обязан возместить реальный ущерб, понесенный приглашенными участниками, из-за его отмены.

В процессе проведения торгов возникает довольно широкий круг проблем. Сложность возникает уже в связи с определением правовой природы извещения о торгах: является ли оно офертой, либо оно является только приглашением к ней.

Согласно статьи 435 Гражданского Кодекса РФ, к оферте предъявляются два основных требования: адресность и содержание. Адресность определяется как при закрытых торгах, так и при открытых.

Вопрос о содержании остается открытым: наличие в извещении существенных условий. В извещении, несомненно, указывается предмет договора. Согласно конструкции торгов, при проведении аукциона необходимо определить лишь цену. При проведении торгов, в форме конкурса необходимо определение других условий, кроме цены. Предмет договора и цена являются существенными условиями, заключенного по результатам уже проведенных торгов, договора. В предложении, которое

поступает от стороны участника, должны быть определены данные существенные условия. Извещение не может являться офертой по отношению к заключаемому договору, на основании вышеизложенного.

«Организация публичного торга представляет собой не предложение договора, а лишь приглашение делать предложение: должностное лицо, производящее аукцион, может или принять наиболее подходящее предложение, или прекратить торг, не приняв ни одного предложения, если ни одно из них не достигает определенного лимита» [30].

Согласно действующему Гражданскому Кодексу Российской Федерации, можно отметить, что приглашение на торги, направленное лицу, которое приглашается к участию в них хоть и не является офертой, но данное приглашение, в тоже время не может быть лишь приглашением к заключению гражданско-правового договора.

«Подготовивший и отправивший извещение о проведении открытых торгов организатор, в случае, если нормативно-правовыми актами или самим извещением не определено другое, в срок не позже трех дней до даты проведения открытого аукциона имеет право отменить его, в случае проведения открытого конкурса, его организатор имеет право на его отмену, но в срок не позже тридцати дней до даты его проведения, на основании пункта 3 статьи 448 Гражданского Кодекса Российской Федерации» [7].

Организатор торгов, в ситуации, когда были нарушены вышеизложенные условия, обязан возместить причиненный отменой торгов реальный ущерб участникам.

«Определенные обязанности возлагаются не только на организатора торгов, но и на участников. В частности, участники торгов должны внести задаток, в размере, в срок и порядке, которые указаны в извещении о проведении торгов. Такая обязанность возлагается на участников торгов для того, чтобы отсесть от торгов несерьезных участников гражданского оборота и обеспечить исполнение тех обязательств, которые возникают в результате

проведения торгов. Если торги не состоялись, задаток подлежит возврату. Задаток также возвращается лицам, которые участвовали в торгах, но не выиграли их. При заключении договора с лицом, выигравшем торги, сумма внесенного им задатка засчитывается в счет исполнения обязательства по заключенному договору» [13].

«В день, когда были проведены торги, их организатор и участник, который данные торги выиграл обязаны подписать протокол, содержащий в себе результаты проведенных торгов. Протокол о результатах проведенных торгов имеет силу договора. Внесенный участником, выигравшим торги, задаток утрачивается, в случае, когда данный участник уклоняется от подписания протокола о результатах проведения торгов. Организатор торгов, в случае уклонения им от подписания протокола, обязан в двойном размере вернуть победившему участнику его задаток, а также возместить понесенные данным участником убытки, из-за участия в торгах, превышающей сумму задатка. Если предметом проведения торгов выступало право на подписание договора, в случае, когда в извещении не определен другой срок, после проведения торгов и подписания протокола о их результатах, он должен быть заключен не позже, чем через двадцать дней» [7]. В случае уклонения от заключения договора по итогам проведения торгов, любой из его сторон, вторая сторона имеет право на обращение в суд с требованием о возмещении убытков, которые она понесла из-за уклонения подписания договора противоположной стороной, а также с требованием о принуждении уклоняющейся стороны к заключению договора.

«Заключение некоторых договоров на основе торгов подчиняется определенным правилам, которые не могут противоречить изложенным выше. Так, договор купли-продажи пакетов акций акционерных обществ, созданных в порядке приватизации государственных и муниципальных предприятий, заключаются на инвестиционных конкурсах» [20].

Обязательные торги имеют большое значение и для обеспечения частного интереса. Отношения при залоге являются примером. В тот момент, когда появляется необходимость в реализации залогового права, а именно обратиться взыскание на имущество, которое заложено, возникает столкновение интересов залогодержателя, который стремится лишь к тому, чтобы при продаже заложенного имущества вырученная сумма была достаточной для того, чтобы покрыть долг, обеспеченный залогом, а также залогодателя, у которого имеется, по общему правилу, интерес, в получении максимальной стоимости за проданное имущество, что можно объяснить тем, что по настоящему законодательству он обладает правом на получение разницы, образованной между суммой вырученной и суммой, которая является достаточной для покрытия долга.

Стоит отметить, что в получении максимальной стоимости также могут быть заинтересованы кредиторы залогодателя, так как разница между обязательной и вырученной суммой перед залогодателем может быть использовано в соответствующей части, для покрытия иных долгов залогодателя. «Между победителем проведенных торгов и их организатором появляется обязательство о заключении гражданско-правового договора, согласно которому участник, который является победителем проведенных торгов имеет право требовать его заключения» [34].

Из юридического состава проведенных торгов и заключения на их результатах с победителем гражданско-правового договора образуется обязательство, по исполнению договорных обязательств, к которым могут относиться: выполнение определенных работ, передаче имущества, либо оказанию услуг. Законная сила заключенного, на основании проведенных торгов, гражданско-правового договора, будет зависеть от действительности торгов, которые были проведены.

На основании статьи 449 Гражданского Кодекса Российской Федерации, суд, по поданному иску от заинтересованных лиц, может

признать проведенные торги недействительными, если были нарушены какие-либо правила проведения, определенные действующими нормативно-правовыми актами, вследствие чего, заключенный по итогам проведенных торгов гражданско-правовой договор так же будет признан недействительным.

Обращаться в суд с требованием о признании недействительности результатов торгов, вследствие нарушения каких-либо установленных нормативно-правовыми актами правил, могут лица, которым было отказано в участии на торгах, а не только непосредственно участники торгов. В случае обращения в суд лиц, не допущенных до участия в торгах на незаконных основаниях, будет являться основанием для признания уже проведенных торгов недействительными.

2.2 Формы заключения гражданско-правового договора

Желание лица совершить сделку должно получить внешнее выражение и закрепление, необходимое для того, чтобы предмет и условия проводимой сделки были понятны всем ее сторонам. Определенные сторонами сделки условия должны быть зафиксированы, для того, чтобы можно было на них основываться, при разрешении возникших между всеми участниками сделки споров.

Если действующими нормативно-правовыми актами не установлена определенная форма заключения для конкретного вида сделки, то гражданско-правовой договор может быть заключен в любой форме. Вышеизложенное предусмотрено в статье 434 Гражданского Кодекса РФ.

Участники могут быть свободны в выборе способа (формы) выражения своей воли, в рамках, предусмотренных нормативно-правовыми актами, либо соглашением участников.

Формой сделке является выбранный участниками сделки способ, при помощи будет произведена фиксация их воли, которая направлена на совершение сделки.

Когда участники сделки определили форму, в которой будет договор заключаться, то данный договор будет являться заключенным только после того, как ему будет придана определенная форма.

Согласно действующего гражданского законодательства, каждый гражданско-правовой договор является сделкой, и форма заключения определяется нормами, которые применимы к сделкам.

Согласно статьи 154 Гражданского Кодекса Российской Федерации, под «договором» необходимо понимать форму сделки между двумя и более сторонами, для её осуществления необходимо свободное и согласованное волеизъявление всех участников.

Согласно статьи 153 Гражданского Кодекса Российской Федерации, под «сделкой» необходимо понимать направленные на определение, корректировку или завершение гражданских прав и обязанностей, действия граждан и юридических лиц.

Необходимо отметить, что, исходя из вышеизложенного стоит понимать, что не каждая сделка – это договор, но каждый договор – это сделка.

Безусловная свобода договора установлена на территории Российской Федерации действующим Гражданским кодексом Российской Федерации. Любой договор считается законным в рамках законодательства, если действующими нормативно-правовыми актами не определено обратное.

Исходя из вышеизложенного можно сказать, что гражданско-правовой договор, который на прямую действующими нормативно-правовыми актами не регламентирован, но при этом данные правоотношения или предмет договора, нормативно-правовыми актами не запрещены, то заключенный гражданско-правовой договор будет являться законным.

Таким образом, в ситуации заключения договора генерального подряда, данный гражданско-правовой договор будет считаться законным, так как, несмотря на то, что в действующем Гражданском кодексе Российской Федерации понятие генерального подряда не находит место быть, но условия генерального подряда действующими нормативно-правовыми актами не запрещены.

Принуждение лиц к заключению гражданско-правового договора может происходить только на основании действующих нормативно-правовых актов, иные случаи заключения гражданско-правового договора должно основываться исключительно на добровольном волеизъявлении.

К сделкам, равно и к гражданско-правовым договорам применяются определенные в статье 158-165 Гражданского кодекса РФ две формы сделки:

- письменная форма,
- устная форма.

Письменная форма гражданско-правового договора является формой выражения волеизъявления сторон сделки, при помощи составления документа, который будет собой отражать содержание производимой сделки и соглашение на проведение сделки, лиц, которые подписали данный документ.

Согласно пункту 2 статьи 434 Гражданского Кодекса Российской Федерации совершение сделки в письменной форме договора могут совершаться различными способами, которые позволяют удостовериться в том, что именно от участника сделки был направлен документ. К данным способам можно отнести обмен документами, с использованием почтовой связи, телеграфной связи, электронной связи и другие виды связи.

Оформление сделки в письменной форме подразумевает подписание одним, либо несколькими участниками соответствующего документа. Практика применения факсимильного воспроизведения подписи с помощью средств механического или иного копирования, электронно-цифровой

подписи или иного аналога собственноручной подписи определена в пункте 1, 2 статьи 160 Гражданского Кодекса Российской Федерации.

Необходимо подчеркнуть, что использование вышеперечисленных аналогов личной подписи является допустимыми в порядке и ситуации, которые регламентированы различными нормативно-правовыми актами, к которым относится Федеральный закон N 63 от 06.04.2011 (ред. от 28.12.2022) «Об электронной цифровой подписи», либо непосредственно соглашением участников.

«Если гражданин не может собственноручно подписать документ вследствие физического недостатка, болезни или неграмотности, то по его просьбе документ может подписать другой гражданин (рукоприкладчик). Подпись рукоприкладчика должна быть нотариально удостоверена с указанием причин, в силу которых совершающий сделку гражданин не мог подписаться собственноручно (п. 3 ст. 160 ГК РФ). Для рукоприкладчика никаких прав и обязанностей по сделке, которая им подписана, не возникает; он не становится ее участником» [16].

Ниже перечислены сделки, которые должны оформляться в простой письменной форме:

- сделки, производимые юридическими лицами с гражданами, либо между собой;
- сделки, производимыми гражданами между собой, при условии, что сумма сделки будет превышать десять тысяч рублей;
- сделки, производимые гражданами между собой, в случаях, когда письменная форма определена нормативно-правовыми актами.

«Несоблюдение требуемой законом письменной формы может приводить к различным последствиям. Общим последствием несоблюдения простой письменной формы сделки является лишение сторон в случае спора права ссылаться на свидетельские показания в подтверждение сделки и ее условий.

В этих случаях субъекты сохраняют право приводить письменные (письма, расписки, квитанции и т.п.) и другие доказательства.

Из приведенного общего правила в некоторых случаях закон делает исключения и разрешает использовать свидетельские показания для доказывания факта совершения отдельных видов сделок даже при несоблюдении простой письменной формы» [39].

Участники сделки имеют право ссылаться на показания свидетелей, в ситуации, когда было нарушено правило формирования простой письменной формы гражданско-правового договора хранения, что определено в статье 887 Гражданского Кодекса Российской Федерации.

Таким образом можно использовать свидетельские показания, в случае образования между участниками сделки спора, касающегося передачи определенной вещи на хранение или её возврате, в ситуации, когда произошло чрезвычайное происшествие, например, землетрясение, пожар и подобные форс-мажорные явления. Использование свидетельских показаний также возможно при образовании спора между участниками сделки о тождестве вещи, которая была принята на хранение, либо вещи, которая уже были возвращена.

На основании пункта 2 статьи 162 Гражданского Кодекса РФ можно определить, что нарушение соблюдения простой письменной формы договора приведет ее к недействительности, только в том случае, когда это определено в нормативно-правовом акте, либо определено соглашением участников. Договоры, в случае несоблюдении определенных правил о простой письменной форме, признаваемые недействительными, на основании действующего законодательства, относятся:

- договоры о залоге;
- соглашения о неустойке;
- кредитные договоры;
- договоры поручительства;

- договоры страхования, кроме договоров обязательного государственного страхования;

- договоры доверительного управления имуществом;

- договоры коммерческой концессии и другие.

В статье 163 Гражданского Кодекса РФ регламентируется, что нотариальная форма заключения договора необходима для совершения сделок, которые определены нормативно-правовыми актами, а также соглашением участников сделки, даже в том случае, если это не предусматривается нормативно-правовыми актами.

Нотариус, при удостоверении сделки должен участникам заключаемого гражданско-правового договора разъяснить смысл и значение сделки, удостовериться в том, что действительные намерения участников соответствует содержанию производимой сделки, разъяснить участникам правовые нормы, которые регламентируют происходящую сделку и ее юридические последствия.

Нарушение нотариальной формы сделки будет являться основанием, для признания её недействительной. Согласно пункта 1 статьи 165 Гражданского Кодекса, данная сделка будет являться ничтожной.

Стоит отметить, что в некоторых ситуациях, в случае отсутствия нотариального заверения гражданско-правового договора, оно может быть восполнено по решению суда. Восполнение нотариального заверения, по решению суда возможно, когда один из участников сделки уклоняется от нотариального заверения гражданско-правового договора, а другой участник в полной мере, либо частично выполнил договорные обязательства.

Суд вправе признать сделку, произведенную с нарушением нотариального заверения действительной, в случае подачи иска в суд участником сделки, который исполнил договорные обязательства в полной мере, либо частично.

Согласно пункту 2 статьи 165 Гражданского Кодекса РФ в случае признания сделки, для которой обязательно нотариальное заверение, действительной, последующего нотариального заверения не требуется.

Согласно пункту 4 статьи 165 Гражданского Кодекса РФ участник сделки, который уклонялся от нотариального заверения, обязана возместить другому участнику понесенные им убытки, связанные с задержкой в заверении сделки.

Согласно пункту 2 статьи 159 Гражданского Кодекса РФ сделка может быть произведена в устной форме непосредственно в момент её совершения. Так, при совершении сделки купли-продажи продуктов в супермаркете, непосредственно соглашение о покупке выбранных продуктов, передача выбранных продуктов и их оплата происходят одновременно.

В современное время больше всего устная форма сделок получила свое распространение, при совершении сделок между лицами, в бытовых операциях. Настоящими нормативно-правовыми актами не определяется конкретный перечень ситуаций, когда необходимо применять устную форму сделки, устанавливая лишь то, что она допускается в тех ситуациях, когда это не запрещено действующим законодательством и не определена другая форма сделки.

Стоит отметить, что сделки не могут производиться в устной форме, в следующих случаях:

- для совершаемой сделки, настоящими нормативно-правовыми актами определена нотариальная форма;

- в случае нарушения простой письменной формы, в отношении совершаемой сделки, на основании действующих нормативно-правовых актов, будет являться основанием для признания её недействительной.

В ситуации, когда момент исполнения и совершения сделки происходят в одно время, на основании существующих специальных правил, имеется возможность заключить данную сделку в устной форме.

На основании статьи 574 Гражданского Кодекса Российской Федерации дарение может быть произведено в устной форме, когда оно сопровождается непосредственно передачей определенной вещи одаряемому.

Стоит отметить, что бывают и исключения в ранее названном правиле, такие как:

- стоимость предмета, являющегося даром дороже трех тысяч рублей и в роли дарителя, выступает юридическое лицо;
- дарение осуществляется на условии дальнейшего дарения предмета в будущем, то есть образует обязательство для одаряемого;
- предметом дарения выступает недвижимое имущество.

В вышеперечисленных ситуациях невозможно применение устной формы договора, несмотря на то, что при этом происходит непосредственная передача дара, посредством его вручения, либо символическая передача, к которой относится вручение ключей и тому подобное, либо вручения документов, которые устанавливают собственность даримого предмета.

В определенных ситуациях возможно устное волеизъявление лишь одного из участников сделки.

«Таким образом, на основании письменного, либо устного заявления страхователя, может быть заключен договор страхования, по средствам передачи страховщиком страхователю страхового полиса, который подписан страховщиком. Принятые от страховщика указанные документы являются подтверждением его согласия заключить договор страхования, на условиях, которые предложил страховщик» [7].

Согласно пункту 3 статьи 159 Гражданского Кодекса Российской Федерации, «в устной форме может производиться сделка для исполнения письменного договора, по соглашению сторон и, если это не противоречит нормативно-правовым актам и договору» [7]. Это применимо, например, к ситуации, когда был заключен гражданско-правовой договор в письменной форме, по которому одна сторона обязана поставить другой продукцию, в

большом объеме, но стороны совершаемой сделки договорились о том, что поставка продукции будет осуществляться малыми партиями, на основании устных обращений.

Для подтверждения исполнения сделки, которая совершается в устной форме, она может сопровождаться выдачей документа, который подтверждает её совершение, таким как товарных чек, кассовый чек и тому подобные.

Согласно пункту 2 статьи 158 Гражданского Кодекса РФ, сделка, может также быть совершена путем осуществления участником конклюдентных действий, если её исполнение возможно в устной форме. «Конклюдентные действия – поведение, посредством которого обнаруживается намерение лица вступить в сделку. Так, опуская в автомат деньги, лицо изъявляет волю на покупку товара, содержащегося в автомате. Бывает, что конклюдентное действие состоит в заключение другой сделки, например, сложение наследником входящего в состав наследства долга является принятием наследства» [41].

В большинстве случаев, конклюдентные действия заменяют лишь устную форму совершения сделки. Стоит отметить, что в статье 438 Гражданского Кодекса Российской Федерации определена возможность акцепта письменной оферты, совершением действий по выполнению указанных в оферте условий. В данном случае письменная форма договора является соблюденной.

В случае нарушения устного договора одной из сторон сделки, в связи с тем, что из-за формы гражданско-правового договора отсутствует оформленный в письменном виде договор, участникам сделки необходимо будет ссылаться лишь к нормам действующих нормативно-правовых актов и устным договоренностям.

Участнику сделки, который допустил нарушение в исполнении устной формы гражданско-правового договора, в зависимости от его условий, а также от характера самого нарушения, может грозить:

- взыскание убытков, которые были понесены пострадавшей стороной, вследствие нарушения условий сделки;
- взыскание упущенной выгоды, вследствие нарушения условий сделки;
- прекращение сделки;
- возврат пострадавшей стороны, переданных денежных средств, либо продукции;
- взыскание в пользу пострадавшей стороны процентов, за пользование стороной-нарушителем денежными средствами;
- взыскание неустойки;
- взыскание компенсации морального вреда, оказанного пострадавшей стороне, вследствие нарушения условий сделки.

Прекратить исполнение сделки и расторгнуть договор представляется возможным лишь при существенном нарушении гражданско-правового договора.

К существенным нарушениям условий договора можно отнести продажу товара, который заведомо содержал дефект, либо в проданном товаре отсутствует какая-либо функция, которая была заявлена покупателю продавцом, при его продаже. В случае расторжения сделки продавец обязан вернуть покупателю переданные денежные средства, добровольно, либо по решению суда, а покупатель, в свою очередь обязан вернуть продавцу товар ненадлежащего качества. Стоит отметить, что заключенный гражданско-правовой договор в письменной форме, является более надежным, в случае какого-либо судебного оспаривания, повлекшее его полное или частичное неисполнение, так как проще доказать данный факт. В Гражданском Кодексе Российской Федерации определено, что молчание «признается выражением

воли совершить сделку в случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон» [7].

Молчание регламентируется особо. Оно, по своему характеру, может быть исключительно акцептом. В связи с этим имеется единая для гражданского права презумпция, что молчание не относится к юридическому факту. Данная презумпция входит в общую норму, относящуюся только к значению молчания (статья 158 Гражданского Кодекса Российской Федерации). Данная статья, также, как и статья 438, определяет некоторые ситуации, в которых молчание принимает правообразующий (правопрекращающий либо правоизменяющий) характер. Молчание определяется как выражение воли произвести сделку исключительно в ситуациях, предусмотренных нормативно-правовыми актами, либо соглашением участников (пункт 3 статьи 158 Гражданского Кодекса Российской Федерации).

Стоит отметить, что согласно пункта 2 статьи 438 Гражданского Кодекса Российской Федерации, который является приоритетной нормой, молчание принимает силу, когда это предусмотрено нормативно-правовыми актами, образуется из деловых отношений участников, образованных ранее или предусмотрено обычаем делового оборота. В перечисленных трех ситуациях речь идет исключительно об акцепте, что снимает вопрос о допустимости применения молчания в роли оферты.

Гражданский Кодекс определяет разный смысл молчанию, обозначая, что в некоторых ситуациях оно является как бы положительным ответом, а в других отрицательным. Применение молчания, когда оно является положительным ответом более широкое. Например, молчание арендодателя вместе с арендатором в период некоторого времени определяется как согласие на пролонгацию договора аренды; отчет, сформированный агентом, является принятым клиентом, в том случае, если им не было прислано возражение в период тридцати дней.

«Молчание следует отличать от бездействия. Последнее может рассматриваться исключительно как отсутствие воли адресата. Из этого следует, что в отличие от «молчания» «бездействие» должно во всех случаях означать «нет» при условии, если соответствующие последствия должны вызвать именно «да» [6]. На применении молчания, как отрицательного ответа, основывается пункт 1 статьи 556 Гражданского Кодекса Российской Федерации, отказом от принятия предложения о заключении договора, равно от получения имущества будет рассматриваться игнорирование участников от подписания акта о передаче указанной в договоре недвижимости, вне зависимости, от кого оно исходило – покупателя либо продавца.

Таким образом, гражданское право в Российской Федерации исходит из стремления большего упрощения формы проведения сделок. В тех случаях, в нормативно-правовых актах определены конкретные требования к форме проведения сделки, то это регламентировано исключительно в силу практической надобности, без излишнего усложнения. Волеизъявление участника сделки воспринимается непосредственно, вследствие выражения данной воли словами – сделка становится заключенной в устной форме.

3 Заключение гражданско-правовых договоров в государственных организациях

Гражданско-правовой договор заключается между государственными организациями и физическим или юридическим лицом, регулирующий взаимоотношения между ними.

В государственных организациях заключение гражданско-правового договора является одним из направлений их деятельности. Гражданско-правовой договор заключается в таких случаях, как аренда помещения, оказание услуги, поставка необходимой продукции и т.д.

Составление договора начинается с определения его условий: предмета договора, стоимости, срока исполнения и ответственности сторон. Не менее важным моментом является правильное формулирование условий договора, чтобы избежать недоразумений и споров в будущем.

Заключение гражданско-правового договора в государственных организациях – это необходимая процедура, гарантирующая права и обязанности всех участников сделки. Ее правильное заключение и исполнение помогут избежать неприятных моментов и обеспечить нормальное функционирование государственной организации.

Для обеспечения функционирования Министерства внутренних дел Российской Федерации, покупки и рационального использования имущества, а также исполнение возложенных на них обязанностей, руководители используют разные гражданско-правовые методы для решения поставленных задач.

К таким задачам относится приобретение материально-технических средств, которые нужны для исполнения возложенных на МВД России функций. МВД России, в отличие от юридических лиц, действуют в рамках выделенных средств из бюджета.

В первую очередь данная особенность относится к работе, которая связана с заключением гражданско-правовых договоров. Работу по заключению гражданско-правовых договоров проводят тыловые и правовые подразделения МВД России.

Общие знания гражданско-правовых институтов, а именно о заключении гражданско-правовых договоров, обязательств по ним, несомненно помогают руководителям вообще и руководителям подразделений тыла МВД России, в частности.

Согласно статье 153 Гражданского кодекса РФ договором можно считать «действия граждан и юридических лиц, направленных на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей» [7].

В связи с этим, сделкой, которая заключена для нужд МВД России, являются действия между двумя и более участниками, которые направлены на определение, корректировку, либо прекращение гражданских прав и обязанностей.

Государственные контракты, хозяйственные договоры в структуре МВД России заключаются, на основании:

- Гражданского кодекса Российской Федерации;
- Федерального закона N 44-ФЗ от 05.04.2013 года (ред. от 28 декабря 2022) «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» и иных нормативно-правовых актов.

МВД России заключает гражданско-правовые договоры от имени Российской Федерации, в соответствии с Уставом, в лице руководителя структурного подразделения, либо лица, на которое была оформлена и выдана необходимая доверенность.

Руководитель, при выдаче доверенностей должен обладать знаниями о основных требованиях, которые регламентируют данный документ. К таким

знаниям можно отнести обязательность указания даты выдачи доверенности. В случае, если дата выдачи в доверенности не указана, то такая доверенность будет считаться недействительной.

В доверенности нужно четко указывать полномочия лица, которому она выдается, так как оформлению полномочий лица, представляющего интересы организации, является важной задачей, в связи с тем, что некорректное оформление полномочий может привести к подписанию сделки лицом на это неуполномоченным. Данные договоры могут быть признаны недействительными и утратить законную силу.

Гражданско-правовые договоры МВД России заключаются с поставщиками или подрядчиками, которые были определены по результатам проведенного конкурентного способа, к которому можно отнести торги, за исключением случаев, которые определены действующим законодательством Российской Федерации.

На основании действующего законодательства Российской Федерации производится процедура определения поставщиков или подрядчиков, которая проводится конкурентным способом (торгами), по их результатам заключение гражданско-правового договора.

Так же, в соответствии с действующим законодательством Российской Федерации заключается гражданско-правовой договор с единственным поставщиком или подрядчиком.

На основании части 1 статьи 24 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» заказчик применяет при определении поставщика (подрядчика) конкурентные и неконкурентные способы закупки.

На основании пункта 6 части 1 статьи 93 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» закупка у единственного

подрядчика производится в том случае, когда происходит закупка (работа), исполнить которую может только орган исполнительной власти, исходя из их полномочиями, или государственные учреждения, являющиеся им подведомственными, государственными унитарными предприятиями, полномочия которых определены какими-либо действующими нормативно-правовыми актами Российской Федерации.

На основании статьи 9 Федерального закона N 176-ФЗ от 17.07.1999 года (ред. от 18 марта 2023) «О почтовой связи» «в Российской Федерации действуют:

- почтовая связь общего пользования, осуществляемая государственными унитарными предприятиями, государственными учреждениями почтовой связи, а также иными операторами почтовой связи;

- специальная связь федерального органа исполнительной власти, осуществляющего управление деятельностью в области связи;

- федеральная фельдъегерская связь;

- фельдъегерско-почтовая связь федерального органа исполнительной власти в области обороны» [24].

Согласно статье 22 Федерального закона N 176-ФЗ от 17.07.1999 года (ред. от 18 марта 2023) «О почтовой связи» «прием от юридических лиц, осуществляющих деятельность в пределах установленных законодательством Российской Федерации полномочий, почтовых отправок, содержащих относящиеся к государственной тайне сведения и предметы, драгоценные металлы и драгоценные камни, а также изделия из них, денежные знаки Российской Федерации и иностранную валюту, их перевозка и доставка осуществляются силами и средствами специальной связи федерального органа исполнительной власти, осуществляющего управление деятельностью в области связи» [24].

На основании вышеизложенного можно сделать вывод, что заключение контракта на основании пункта 6 части 1 статьи 93 ФЗ «О контрактной

системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» с Управлением специальной связи по Оренбургской области (филиала ФГУП ГЦСС), как с единственным исполнителем, возможно только на оказание услуг, которые указанных в статье 22 N 176-ФЗ «О почтовой связи».

Правом подписи при заключении гражданско-правовых договоров имеет руководитель структурного подразделения МВД России. Руководитель структурного подразделения МВД имеет право предоставить полномочия по заключению гражданско-правовых договоров другому сотруднику структурного подразделения, путем оформления на его имя и последующей выдачи доверенности.

Подготовку проекта гражданско-правового договора могут осуществляться следующими:

- сотрудниками контрактной (тыловой) службы структурного подразделения МВД России;
- сотрудниками отдела структурного подразделения МВД России, заинтересованного в заключении гражданско-правового договора;
- иными лицами, которым непосредственно данная задача поручена;
- сотрудниками другой стороны гражданско-правового договора.

Стоит отметить, что подписание договора, который сформирован юристами контрагента, является не лучшим вариантом, так как показывает практика, в данном договоре преимущество будет на той стороне, чьи сотрудники его подготовили. Заключая данные договоры, участник сделки рискует, так как если возникнут споры, в суде защищать свои права будет довольно непросто, а иногда и вовсе невозможно. Стоит отметить, что бывают случаи, когда сторона, подготавливающая договор, намеренно допускает в нем ошибки, с целью того, чтобы в определенной ситуации уйти от ответственности, либо банально обмануть другого участника сделки.

«К примеру, нарушения некоторых правил заключения договоров могут привести к признанию их недействительными, а это позволит контрагенту попросту «уйти» на законных основаниях от выполнения своих обязательств и возмещения причиненного вреда» [12].

Лицо, которое занимается подготовкой проекта гражданско-правового договор должен подготовить рапорта на имя руководителя структурного подразделения МВД России, содержащим:

- обоснование о необходимости совершения закупки каких-либо товаров, либо произведение каких-либо работ для нужд структурного подразделения МВД России;

- общую стоимость планируемой закупки или проведения работ;

- обоснование стоимости планируемой закупки или проведения работ.

После подготовки рапорта, его необходимо завизировать у начальника структурного подразделения МВД России, а также у начальника финансово-экономического отдела структурного подразделения и направить руководителю структурного подразделения МВД России, либо лицу, которое его замещает, но не позже чем за пять рабочих дней, до даты заключения гражданско-правового договора.

Для гражданско-правовых договоров, нормативно-правовыми актами определено требование о наличии в договоре существенных условий. К существенным условиям гражданско-правового договора относятся:

- предмет, заключаемого гражданско-правового договора;

- цена, заключаемого гражданско-правового договора;

- форма, заключаемого гражданско-правового договора,

- сроки и порядок оплаты товара или работы;

- сроки исполнения договорных обязательств;

- срок действия гражданско-правового договора;

- ответственность сторон за ненадлежащее исполнение либо неисполнение обязательств по договору;

- адрес, банковские реквизиты и подписи сторон.

Стоит отметить, что возможно наличие в договоре и иных других разделов, в зависимости от его вида.

Предмет договора определяется в действиях всех участников сделки. В ситуации, когда предмет договора не согласован, сделка является не заключённой. Как пример при заключении контракта на закупку форменной одежды и специальных средств, одним из важнейших элементов предмета договора будет выступать качество товара, его количество и ассортимент. Закупаемый товар обязан соответствовать требованиям нормативно-правовых актов, если данные нормативы определены. Основным документом, который подтверждает качества товара и его соответствие стандартам, является сертификат. Данный сертификат необходимо запросить у контрагента предварительно, а также можно соответствующее условие указать в техническом задании.

Предметом договора, в ситуации оформления договора о выполнение каких-либо работ является конечный результат, который связан с каким-то изменением (ремонт помещения), либо созданием чего-то нового (строительство помещения).

К важной части договора необходимо отнести условие о стоимости. Для группы договоров стоимость относится к существенным условиям. В случае, если стоимость не указана в договоре данной группы, то он является незаключённым. Необходимо отметить, что в ситуации, когда сделка подлежит обложению НДС, необходимо указать, включена ли сумма НДС в стоимость договора.

В заключаемом гражданско-правовом договоре должен быть отображен порядок оплаты, в какой форме и в какой срок она должна производиться. Исходя из договоренности участников сделки, в договоре может быть определена предоплата:

- частичная либо стопроцентная;

- оплата, производимая частями, непосредственно после выполнения некоторых работ, либо оплата, производимая после выполнения всех работ по договору.

В ситуации, когда специфика заключаемого гражданско-правового договора определяет конкретный срок выполнения работ, то данные условия необходимо в договоре указать максимально четко. Когда допускается для поставки периода времени, то в заключаемом договоре должна быть указана дата начала поставки и дата окончания. Определение в заключаемом договоре конкретных сроков дает возможность избежать споров, в случае доказательства нарушения этого условия одним из участников сделки.

Когда заключается договор, который рассчитан на длительные правоотношения сторон (договор аренды), необходимо определить общий срок его действия, а также внести информацию, о условиях его пролонгации. Заключаемый договор аренды подлежит государственной регистрации, согласно действующему законодательству, если он рассчитан на срок более одного года, так как он будет являться обременением прав собственника.

В заключаемом договоре необходимо определить неустойку, на случай ненадлежащего исполнения обязательств, залог, поручительство, а также другие определенные участниками сделки условия, для обеспечения надлежащего выполнения договорных обязательств. Обязательным условием, которое должно быть определено в договоре – претензионный порядок досудебного урегулирования споров.

Исполнитель, во время подготовки проекта гражданско-правового договора должен использовать типовой контракт, который утвержден приказом руководителя структурного подразделения МВД России.

Гражданско-правовой договор является заключенным, когда все участниками сделки достигнуто соглашения по всем существенным условиям гражданско-правового договора, он составлен в письменной форме,

подписан лицами, которые на это уполномочены и заверен печатями контрагента и структурного подразделения МВД России.

В ситуации, когда участники сделки не достигли соглашения по всем существенным условиям гражданско-правового договора, то такой договор является незаключенным и не несет в себе никаких правовых последствий.

Проекты гражданско-правовых договоров подлежат обязательному согласованию, визированию и проведению правовой экспертизы. Исполнитель осуществляет согласование, визирование и проведение правовой экспертизы проекта гражданско-правового договора. Перед тем, как проект гражданско-правового договора предоставить на согласование, визирования и проведения правовой экспертизы исполнитель должен произвести следующие действия:

- проверить грамотность составления проекта гражданско-правового договора;
- согласовать проект гражданско-правового договора с руководителем заинтересованного подразделения;
- согласовать проект гражданско-правового договора с начальником ОТО структурного подразделения МВД России;
- согласовать проект гражданско-правового договора с начальником ФЭО структурного подразделения МВД России.

Проекты гражданско-правовых договоров совместно с приложениями должны быть предоставлены для согласования, визирования и проведения правовой экспертизы в оригинальных экземплярах с приложением одной копии для правовой группы. К проекту гражданско-правового договора приобщается завизированный руководителем структурного Подразделения МВД России, либо лицом, которое его заменяет, рапорта, с приложением копии рапорта для правовой группы. Проект гражданско-правового договора подлежит правовой экспертизе, которая производится в течении трех рабочих дней со дня его поступления в правовую группу.

В случае, когда проект гражданско-правового договора был представлен на проведение правовой экспертизы, но не был оформлен должным образом, либо к нему не были приложены необходимые документы, тогда правовая группа, по формальному основанию возвращает его исполнителю и указывает на причину возврата.

Если проект гражданско-правового договора не соответствует требованиям действующих нормативно-правовых актов, либо интересам структурного подразделения МВД России, после того, как была проведена правовая экспертиза, он возвращается исполнителю с правовым заключением.

В правовом заключении должна быть указана причина, которая является основанием для возвращения проекта гражданско-правового договора. В течение трех рабочих дней, после получения заключения правовой экспертизы, исполнитель должен исправить все замечания в проекте гражданско-правового договора и повторно представить его на проведение правовой экспертизы.

После того, как проект гражданско-правового договора был согласован, завизирован и прошел правовую экспертизу, он направляется для подписания лицу, который наделен таким полномочием, с заверением гербовой печати структурного подразделения МВД России. Подписанные гражданско-правовые договоры проходят регистрацию в финансово-экономическом отделе структурного подразделения МВД России и им присваиваются номера, который фиксируется в специальном журнале регистрации и учета.

Один экземпляр оригинала гражданско-правового договора передается контрагенту, второй экземпляр передается на хранение в финансово-экономический отдел структурного подразделения МВД России, а копия проекта гражданско-правового договора передается в правовую группу структурного подразделения МВД России.

Правовая группа структурного подразделения МВД России производит регистрацию и учет, в специальном журнале учета, проектов гражданско-правовых договоров, которые прошли правовую экспертизу и осуществляют хранение их копий.

Исходя из вышеизложенного, можно отметить, что решение о заключении гражданско-правовых договоров принимает руководитель структурного подразделения МВД России, либо лицо его замещающее.

Для того, чтобы избежать определенных проблем после заключения гражданско-правового договора, необходимо обладать определенными знаниями, а в тексте самого договора необходимо четко указать существенные и иные условия.

Качественное и своевременное обеспечение Вооруженных сил Российской Федерации различными материальными средствами, на основании заключенных гражданско-правовых договоров, которые необходимы для решения возложенных обязанностей, является важным направлением в выполнении служебных функций специалистов, которые, учувствуют в создании договорных правоотношений, для обеспечения нужд, руководствуясь правовыми нормами.

«С учетом систематических изменений законодательства в области договорной работы вопросы соблюдения законности принимаемых решений, ответственности и компетенции лиц, задействованных в договорной работе, в последние годы становятся предметом глубокого изучения со стороны ученых-юристов» [37].

На основании пункта 3 «Наставления по правовой работе в Вооруженных Силах РФ», утвержденного приказом Министра обороны РФ N 717 от 03.12.2015 года (ред. от 08 ноября 2018) правовая работа при ведении договорной работы в Вооруженных силах РФ является одной из направлений правовой работы в Министерстве обороны Российской Федерации.

Договорной работой в Вооруженных силах Российской Федерации является совокупность юридических действий, производимых уполномоченными на это должностными лицами, направленные на формирование, корректировку, либо прекращение правовых отношений, целью которых является решения задач боевой готовности Вооруженных сил Российской Федерации, путем организации мероприятий, необходимых при проведении закупок товаров (работ).

Проведение договорной работы в Вооруженных силах Российской Федерации отличается от её проведения в рамках коммерческих организаций. «Цель договорной работы в коммерческих организациях – достижение с помощью договорных инструментов и иных правовых средств максимальной экономической эффективности хозяйственной деятельности организации» [39].

Содержание договорной работы определяют действующие нормативно-правовые акты, регламентирующие действия должностных лиц Вооруженных сил РФ, в чьи полномочия входит формирование и реализация договорных правоотношений для обеспечения нужд.

К основным условиям организации договорной работы в Вооруженных силах РФ относятся:

- соблюдение действующих нормативно-правовых актов Российской Федерации;
- совершенствование экономических показателей и оптимизация расходов Вооруженных сил РФ;
- сокращение затрат, связанных с возмещением неустоек, возмещением судебных издержек, возникшим из-за действий и решений должностных лиц Вооруженных сил РФ и иных имущественных санкций;
- проведение работы по защите законных прав и интересов Вооруженных сил РФ и работ, направленных на возмещение понесенного ущерба.

К целям договорной работы в Вооруженных силах РФ относятся:

- формирование договорных правоотношений с организациями при производстве закупок товаров (работ), для обеспечения нужд;
- проведение работы, направленной на соблюдение договорных обязательств всеми сторонами заключенного гражданско-правового договора;
- проведение работ по устранению нарушения договорных обязательств;
- возмещение понесенного ущерба.

Проведение договорной работы в Вооруженных силах РФ регламентируется действующими федеральными законами, указами Президента РФ, постановлениями Правительства РФ, а также приказами Министерства обороны РФ.

Нормативно-правовые акты, регламентирующие заключение государственных контрактов и проведение договорной работы, с участием Вооруженных сил РФ, можно разделить на общие и специальные.

Общие правила заключения договоров и их выполнения, касаемо поставки товаров для Вооруженных сил РФ, регламентированы в главе 30 Гражданского кодекса РФ параграфа 4 «Поставка товаров для государственных или муниципальных нужд» и статье 72 Бюджетного кодекса РФ «Осуществление закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных (муниципальных) нужд».

К специальным нормативно-правовым актам, регламентирующим заключение государственных контрактов и проведение договорной работы, с участием Вооруженных сил РФ:

- Федеральный закон N 53-ФЗ от 02.12.1994 года (ред. от 19 июля 2011) «О закупках и поставках сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия для государственных нужд» определяет общие принципы и положения о формировании и выполнении закупки (поставки) сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия на контрактной

основе для государственных нужд организациями, которые располагаются на территории Российской Федерации;

- Федеральный закон N 60-ФЗ от 13.12.1994 года (ред. от 28 июня 2022) «О поставках продукции для федеральных государственных нужд» определяет общие принципы и порядок формирования и выполнение закупки (поставки) товаров (работ) для федеральных государственных нужд, производимых на контрактной основе организациями, вне зависимости от форм их собственности, а также регламентирует основы обеспечения охраны поставляемых товаров, а также объектов, которые используются для добычи, переработки, перевозки, хранения поставляемых для государственных нужд товаров;

- Федеральный закон N 44-ФЗ от 05.04.2013 года (ред. от 28 декабря 2022) «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» регламентирует действия, направленные на закупку товаров (работ) для обеспечения государственных и муниципальных нужд, заключение контрактов и выполнение договорных обязательств;

- Федеральный закон N 79-ФЗ от 29.12.1994 года (ред. от 27 декабря 2019) «О государственном материальном резерве» определяет общие принципы формирования, хранения, пополнения и использование запасов государственного резерва», регламентирует взаимодействие в данной области, а также регламентирует процесс размещения заказов на поставку товаров в государственный резерв, с учетом особенностей, основываясь на Федеральном законе N44-ФЗ от 05.04.2013 года (ред. от 28 декабря 2022) «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»;

- Федеральный закон N 275-ФЗ от 29.12.2012 года (ред. от 03 апреля 2023) «О государственном оборонном заказе», регламентирует принципы и методы регулирования стоимости товаров (работ) по государственному

оборонному заказу, определяет правовые основы государственного регулирования и контроля;

- Федеральный закон N 275-ФЗ от 29.12.2012 года (ред. от 03 апреля 2023) «О государственном оборонном заказе» и Федеральный закон N44-ФЗ от 05.04.2013 года (ред. от 28 декабря 2022) «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в настоящее время являются основными нормативно-правовыми актами, регламентирующими договорную работу с участием Вооруженных сил РФ.

Стоит отметить, что вышеуказанные ФЗ, несмотря на небольшой их период действия, много раз дополнялись и изменялись.

«Применительно к Закону о контрактной системе одними из последних важных изменений были внесены Федеральным законом от 31.12.2017 года N 504-ФЗ (ред. от 02 июля 2021) «О внесении изменений в Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», который ввел такие закупочные процедуры, как закрытые способы определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в электронной форме» [36].

«Для определения порядка разработки типовых контрактов, типовых условий контрактов в соответствии с Законом о контрактной системе, составляющих библиотеку типовых контрактов, типовых условий контрактов, а также случаев и условий их применения, Правительством РФ утверждены Правила разработки типовых контрактов, типовых условий контрактов» [18].

Правительство РФ утверждено Постановление N 1275 от 26.12.2013 года (ред. от 19 сентября 2022) «О примерных условиях государственных контрактов (контрактов) по государственному оборонному заказу». Данное Постановление определяет примерные условия государственного контракта

по государственному оборонному заказу и заключаемого договора поставки или выполнения работ.

Необходимо отметить, что после наделения федеральных органов исполнительной власти, которые проводят нормативно-правовое регулирование, обязанностью по разработке и утверждению типовых условий контрактов, сокращается количество допущенных ошибок, сотрудниками государственных заказчиков при формировании государственных контрактов, а также приводит к улучшению качества договорной работы, уменьшается затраченное на это время и финансовые издержки.

Обладание знаниями содержания, условий и порядка применения типовых условий контрактов, позволяет качественно проводить правовую экспертизу проектов (договоров) на закупку товаров (работ) для нужд Вооруженных сил РФ.

Министерство обороны РФ возложило на Департамент государственных закупок, права и обязанности заказчика, согласно статье 26 ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

Подводя итог рассмотренного выше о договорной работе в Вооруженных силах, можно подчеркнуть, что правовое обеспечение договорной работы в Вооруженных силах РФ состоит из: нормативно-правовой базы, которая охватывает договорную работу, а также определяет ведения подготовки, принятия, мониторинг и совершенствование нормативных правовых актов и служебной работы уполномоченных сотрудников, которые должны иметь юридическое образование и обладающих необходимыми знаниями и умениями по реализации правовых норм в сфере договорной работы Вооруженных сил РФ.

Договорная работа в Вооруженных силах РФ регламентируется общими и специальными действующими нормативно-правовыми актами.

Своевременное и качественное обеспечение Вооруженных сил Российской Федерации всем необходимым для выполнения своих функций, на основании заключенных гражданско-правовых договоров, является важным направлением в выполнении служебных функций специалистов данного направления.

Задачей договорной работы в структурных подразделениях Федеральной службы исполнения и наказания является соблюдение их экономических интересов.

Согласно Приказа ФСИН России от 18 августа 2005 года N 718 (ред. от 26 декабря 2008) «О правовом обеспечении деятельности ФСИН России» в задачи проведения договорной работы входит:

- обеспечение участия подразделений ФСИН России, которые заинтересованы в проведении договорной работы;
- выявление сделок, являющихся для ФСИН России финансово невыгодными и недопущения их заключения;
- правовое обеспечение проведения договорной работы;
- контроль за соблюдением договорных обязательств, как со стороны ФСИН России, так и со стороны контрагентов.

ФСИН России, его территориальные органы, а также государственные казенные учреждения могут выступать в роли государственного заказчика. Согласно пункта 7 статьи 3 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» определена возможность выступить в роли заказчика для бюджетных учреждений, входящих в состав ФСИН России.

В статье 2 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» определен правовой состав, который регламентирует сферу закупок контрактной системы.

«Общие правила по исполнению государственных функций, касающихся правового обеспечения деятельности учреждений и органов ФСИН в России, в том числе по вопросам осуществления договорной работы, определены в п. 1.1 Административного регламента исполнения государственных функций по правовому обеспечению деятельности учреждений и органов Федеральной службы исполнения наказаний» [25].

«Отдельные этапы договорной работы в учреждениях и органах ФСИН России закрепляются п. 4.3 Административного регламента. В их число входит:

- сбор и анализ сведений о контрагенте;
- проверка контрагента;
- подготовка оферты и проекта договора;
- подготовка обоснования заключения договора;
- экспертная оценка проектов договоров;
- заключение договора» [32].

Стоит отметить, что предусмотрены и иные этапы договорной работы, согласно основному нормативно-правовому акту, регламентирующему сферу закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд.

На основании части 1 статьи 1 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» в сферу регулирования данного нормативно-правового акта входит:

- планирование закупок;
- выбор поставщика;
- заключение гражданско-правового договора от имени Российской Федерации;
- особенности выполнения заключенного гражданско-правового договора;

- мониторинг закупок;
- аудит закупок;
- контроль за соблюдением действующих нормативно-правовых актов Российской Федерации.

«Гражданско-правовое регулирование договора подряда для государственных нужд уголовно-исполнительной системы (УИС) является одной из важнейших задач УИС в нормативно-правовом значении, решение которой дает возможность осуществлять свои приоритетные направления деятельности.

Участие учреждений и предприятий УИС в государственных закупках отражает активность ее договорной и хозяйственной деятельности.

Кроме того, учитывая прекращение реализации в 2016 году федеральной целевой программы «Развитие уголовно-исполнительной системы (2007-2016 годы)», сокращение финансирования, выделяемого на развитие УИС, приоритетным становится вопрос об эффективном расходовании бюджетных средств при организации договорных подрядных отношений» [26].

Специальные правила, которые регламентируют выполнение работ для государственных или муниципальных нужд определены в главе 37 Гражданского кодекса Российской Федерации.

В случае не урегулирования какого-то случая в Гражданском Кодексе Российской Федерации, на основании статьи 768 Гражданского Кодекса Российской Федерации, должен применяться закон о подрядах для государственных или муниципальных нужд. Размещение заказов государственными заказчиками, в том числе и подразделениями ФСИН России, в настоящее время, регламентируется на основании Федерального закона N 44-ФЗ от 05.04.2013 (ред. от 28 декабря 2022) «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд».

ФСИН России имеет ряд преимуществ, которые предоставляются для общества инвалидов. Например, поставщика для подразделений ФСИН обязуют предоставлять преимущество до 15 процентов отношении стоимости контракта.

В систему ФСИН России, на основании статьи 5 Закона Российской Федерации N 5473-1 от 21.07.1993 года (ред. от 29 декабря 2022) «Об учреждениях и органах, исполняющих уголовные наказания в виде лишения свободы» могут входить различные предприятия, деятельность которых непосредственно направлена на обеспечения нужд ФСИН России, образовательные, лечебно-профилактические и другие учреждения.

Вышеуказанные предприятия и учреждения могут выступать участником договоре подряда.

Государственный заказчик обязан указывать информацию о преимуществе в структурированных план-графике, извещении и документации о закупке продукции, которая включена в список товаров (работ), который определен Правительством Российской Федерации, на основании части 2 статьи 28 Федерального закона N 44-ФЗ. Заключение государственного контракта должно осуществляться по предложенной цене, с учетом представляемого преимущества, в соответствии с требованием Федерального закона N 44-ФЗ, когда победителем является учреждение или предприятие, входящее в состав ФСИН России.

Преимущество подразделениям ФСИН России предоставляется не только на аукционы, но на основании Федерального закона N 44-ФЗ, и при проведении конкурентных процедур.

Когда закупки подразделениями ФСИН России осуществляются у единственного поставщика, тогда преимущества, указанные выше, не предоставляются.

Согласно своей работе «Особенности участия учреждений, предприятий уголовно-исполнительной системы и организаций инвалидов в

государственных и муниципальных закупках» [3], В. Байрашев указывает на то, что, несмотря на то, что огромное внимание участию подразделений ФСИИ России в закупках уделено в законе, законодатель упустил одно обстоятельство.

Несмотря на то, что заказчик обязан предоставлять преимущества ФСИИ России в отношении стоимости контракта в размере до 15 процентов, согласно Федерального закона № 44-ФЗ, у него есть возможность установить преимущество, в размере равном даже 0,01 процента, так как обеспечение максимального преимущества для ФСИИ России может привести к нежеланию поставщиков участвовать в торгах, которые не относятся к данным категориям, что повысит рисков в признании торгов несостоявшимися.

В ситуации, когда на торгах участник, который стал победителем будет являться подразделение ФСИИ России, они не должны будут предоставлять обеспечение исполнения контракта, что само по себе является огромным преимуществом и подкрепляется ограничением наивысшего размера обеспечения заявок, предоставляемых подразделениями ФСИИ России, который не может превышать 2 процентов начальной стоимости договора, поскольку большее количество подразделений ФСИИ России имеют статус казенных учреждений.

Потенциально, подразделения ФСИИ России могут освобождаться в полной мере от требования обеспечения заявок для упрощения принятия участия в закупках, если имеют статус казенного учреждения.

С ФСИИ России договоры на выполнение работ предприятия могут заключить следующими способами:

- путем принятия участия и победы в государственных закупках, проводимых в форме торгов;
- в ситуации, если предприятие является единственным поставщиком необходимых услуг.

Предпроектная подготовка при организации ФСИН России подрядных торгов является сложной особенностью. В предпроектную подготовку входят мероприятия, которые выполнить могут только сотрудники, которые имеют необходимую квалификацию.

Данные, которые должны содержаться в договоре подряда:

- предмет договора;
- дата начала работ;
- дата завершения работ;
- стоимость производимых работ;
- определенная форма и порядок оплаты;
- способы обеспечения обязательств;
- права и обязанности участников сделки;
- ссылка на техническую документацию;
- контроль и гарантии выполняемых работ;
- информация по приемке выполненных работ;
- ответственность участников сделки;
- урегулирование споров;
- форс-мажорные ситуации;
- период действия договора;
- возможность изменения и расторжения договора.

В случае, когда в заключаемом договоре подряда не будут указаны существенные условия, то такой договор не будет являться заключенным и не будет иметь силу. В договоре подряда, к существенным условиям относится его предмет, а также сроки выполнения работ. С целью контроля за исполнением договорных обязательств, на основании Федерального закона N 44-ФЗ, заказчик обязан осуществлять экспертизу исполненных работ по каждому договору, по каждому этапу выполненных работ.

Заключение результатов экспертизы по договору, в качестве приложения к отчету о результатах каждого этапа выполнения договорных

обязательств, на основании части 10 статьи 94 Федерального закона N 44-ФЗ, размещается в ЕИС, что отражает принцип гласности и прозрачности.

«Разнообразие работ, в которых нуждается ФСИН России для обслуживания имущества, находящегося на балансе учреждений и органов ФСИН России, не предоставляет возможность создать единую форму договора и стандартизировать процедуру проведения закупок» [4].

На основании вышеизложенного, у подразделений ФСИН России стоит задача планирования и осуществление последовательности действий в договорной деятельности, для того, чтобы эффективно использовать выделенные средства и осуществлять деятельность в рамках действующих нормативно-правовых актов. ФСИН России, в качестве стороны подрядных отношений выступает часто, как в роли подрядчика, так и в роли заказчика.

«Исследуя особенности участия учреждений ФСИН России в гражданско-правовых отношениях в качестве подрядчика, следует обратиться к N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». Данный закон определяет особенности участия учреждений и предприятий уголовно-исполнительной системы в закупках. Он предоставляет им определенные преимущества, похожие на те, которыми наделены организации инвалидов» [35].

В статье 5 Закона РФ N 5473-1 от 21 июля 1993 года (ред. от 29 декабря 2022) определены более точно субъекты льгот, относительно учреждений и органов, относящихся к ФСИН России. Рассматривая ФСИН России в роли заказчика по договору подряда, рассмотрим тему капитального строительства для нужд ФСИН России. Государственный контракт на выполнение подрядных работ для государственных нужд является основной юридической формой управления капитального строительства ФСИН России.

К главной задаче государственного подрядного контракта государственных нужд относится обеспечение организации по адекватному освоению государственных денежных средств. «На основании упомянутого уже Федерального закона N 44, Правительство РФ установило перечень товаров, работ, производимых (выполняемых) учреждениями и предприятиями уголовно-исполнительной системы, которые потенциально могут осуществляться заказчиком у одного единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) с 01.01.2014 года» [27].

Исходя из вышеизложенного, можно сделать вывод, что в деятельности ФСИН России, как субъекта гражданских правоотношений, договор является универсальным средством в отношении товаров и услуг.

ФСИН России в договоре может выступать в роли приобретателя и в роли отчуждающего имущества. Для полноценного функционирования всех подразделений ФСИН России, поддержания нормального экономического состояния необходимо грамотное ведение договорной работы, квалифицированными сотрудниками, что в конечном счете приведет к обеспечению и соблюдению прав сотрудников ФСИН России, а также осужденных лиц.

Подводя итог сказанному, необходимо отметить, что заключение гражданско-правовых договоров в государственных организациях являются неотъемлемой частью, для их нормально функционирования. Гражданско-правовой договор заключается для поставки необходимой продукции, выполнения необходимых работ и т.д., его заключение производится на основании проведенных торгов.

В каждой государственной организации существуют отделы, проводящие договорную работу. Специалисты данных отделов обязаны иметь высшее юридическое образование и быть компетентными в данном вопросе. От грамотного ведения договорной работы зависит выполнение возложенных на них функций.

Заключение

Основываясь на информации, полученной и проанализированной в ходе написания настоящей выпускной квалификационной работы можно сделать следующий вывод.

Тема, рассмотренная в настоящей выпускной квалификационной работе, является актуальной в настоящее время, так как заключение гражданско-правовых договоров весьма распространенная процедура, которая используется для регулирования гражданско-правовых отношений.

Договор, являясь важным инструментом правового урегулирования имущественных и неимущественных отношений, определяет роли его участников, взаимосвязь между ними, регламентирует порядок и очередность исполнения установленных действий.

У юридических и физических лиц, благодаря использованию гражданско-правового договора появляется уверенность в том, что вся регламентируемая деятельность будет обеспечена нужными материальными предпосылками.

По определению закона, гражданско-правовой договор является самым популярным видом юридических фактов. При помощи гражданско-правовых договоров определяются реальные интересы участников сделки в конкретных товарах и услугах, а также форма предпринимательской и иной экономической деятельности. К тому же гражданско-правовой договор во всех ситуациях дает возможность выявить количество обязанностей и прав каждого участника сделки, очередность их реализации и выполнения, принять во внимание особенности взаимоотношений сторон.

Для того, чтобы соглашение было достигнуто между участниками сделки, в форме гражданско-правового договора, необходимо, чтобы один из участников производимой сделки, предложил другому участнику его

заклучение, и эта этот участник, в свою очередь, принял поступившее предложение.

К сделкам, равно и к гражданско-правовым договорам применяются определенные в статье 158-165 Гражданского кодекса РФ две формы сделки: письменная и устная.

Заклучение гражданско-правовых договоров в государственных организациях являются неотъемлемой частью, для их нормально функционирования. Гражданско-правовой договор заклучается для поставки необходимой продукции, выполнения необходимых работ и т.д., его заклучение производится на основании проведенных торгов.

В каждой государственной организации существуют отделы, проводящие договорную работу. Специалисты данных отделов обязаны иметь высшее юридическое образование и быть компетентными в данном вопросе. От грамотного ведения договорной работы зависит выполнение возложенных на них функций.

В завершение настоящей выпускной квалификационной работы необходимо отметить, что все поставленные цели и задачи были достигнуты. Затронутая тема будет оставаться актуальной для изучения и совершенствования еще долгие годы.

Список используемых источников

1. Алексеев С.С., Гонгало Б.М., Мурзин Д.В. и др. Гражданское право: учебник. М.: Право, 2011. 918 с.

2. Арбитражный суд пришел к неправильному выводу об отсутствии закона, обязывающего заключить договор, необоснованно прекратив производство по делу [Электронный ресурс] : Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 28 мая 1996 г. N 441/96. URL: <https://www.consultant.ru/> (дата обращения: 15.04.2023).

3. Байрашев В. Особенности участия учреждений, предприятий уголовно-исполнительной системы и организаций инвалидов в государственных и муниципальных закупках // Аукционный вестник. 2013. № 72. С. 27–28.

4. Блинкова Е.В. Гражданско-правовое регулирование снабжения товарами через присоединенную сеть: теоретико-методологические и практические проблемы единства и дифференциации: автореф. дис. д-ра. юрид. наук. М. 2005. С. 3.

5. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право: Общие положения. М.: Право, 1997. 151 с.

6. Виниченко Ю.В., Никитина Ю.Д. О значении молчания в российском гражданском праве // Налоги. 2016. № 12. С. 22.

7. Гражданский кодекс Российской Федерации [Электронный ресурс] : Федеральный закон от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 27.01.2023). URL: <https://www.consultant.ru/> (дата обращения: 15.04.2023).

8. Гражданское право. В 2 т. Т. 1: учебник / под. ред. О.Н Садикова. М.: ИНФРА – М., 2014. С. 349.

9. Гриднева О.В. Актуальные проблемы частного и процессуального права в деятельности органов внутренних дел. / Гриднева О.В.,

Гришмановский Д.Ю., Клочихин В.А., Наумов Ю.Г., Тришкина Е.А. Москва, 2019. 250 с.

10. Гриднева О.В. Применение норм частного и финансового права в деятельности тыловых подразделений органов внутренних дел. / Гриднева О.В., Наумов Ю.Г., Тришкина Е.А., Гришмановский Д.Ю., Клочихин В.А. Москва, 2019. 260 с.

11. Данилов И.В. Элементы договора // Российская юстиция. 2008. № 1.

12. Долганова И.В. Актуальные проблемы гражданского права: учебник / под ред. д.ю.н., проф. Р.В. Шагиевой. М.: ЮСТИЦИЯ, 2019. 380 с.

13. Евсеев А. Заключение договора на торгах // Расчет. 2015. № 3. С. 45–46.

14. Екимов С.А. Понятие и общая характеристика договора // Журнал российского права. 2013. № 10. С. 23.

15. Елисеева О.А. Заключение гражданско-правовых договоров в учреждениях ФСИН России // Вестник Кузбасского института. 2012. № 4. С. 73–80.

16. Кондакова К.А. Заключение договора в простой письменной форме: способы и риски // Предприниматель без образования юридического лица. ПБОЮЛ. 2017. № 6. С. 59.

17. Конституция Российской Федерации [Электронный ресурс] : принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020. URL: <https://www.consultant.ru/> (дата обращения: 15.04.2023).

18. Корякин В. М. Проблемы правового регулирования поставки товаров, выполнения работ, оказания услуг для нужд обороны и военной безопасности // Военное право. 2013. № 2. С. 34–59.

19. Красавчиков О.А. Категории науки гражданского права: Избранные труды. М.: Статут, 2016. С. 277.

20. Лаукарт А.Н. Публичные торги как способ заключения договора // Вестник Федерального арбитражного суда Северо-Кавказского округа. 2016. № 1. С. 42.

21. Марченко М.Н. Общая теория договора: основные положения. // Вестник Московского университета. М: Издательство Московского университета, 2005. С. 32–54.

22. Нургалиев Р.Г. Формирование предпринимательства в современной России: экономические аспекты. М.: Экономика, 2002.

23. О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд [Электронный ресурс] : Федеральный закон от 05.04.2013 N 44-ФЗ (ред. от 28.12.2022). URL: <https://www.consultant.ru/> (дата обращения: 15.04.2023).

24. О почтовой связи [Электронный ресурс] : Федеральный закон от 17.07.1999 N 176-ФЗ (ред. от 18.03.2023). URL: <https://www.consultant.ru/> (дата обращения: 15.04.2023).

25. О правовом обеспечении деятельности ФСИН России [Электронный ресурс] : Приказ ФСИН РФ от 18.08.2005 № 718 (с изм. от 26.12.2008). URL: <https://www.consultant.ru/> (дата обращения: 15.04.2023).

26. Об утверждении Концепции федеральной целевой программы "Развитие уголовно-исполнительной системы (2017-2025 годы) [Электронный ресурс] : Распоряжение Правительства РФ от 23.12.2016 № 2808-р. URL: <https://www.consultant.ru/> (дата обращения: 15.04.2023).

27. Об утверждении перечня товаров (работ, услуг), производимых (выполняемых, оказываемых) учреждениями и предприятиями уголовно-исполнительной системы, закупка которых может осуществляться заказчиком у единственного поставщика (подрядчика, исполнителя) [Электронный ресурс] : Постановление Правительства РФ от 26 декабря 2013 г. № 1292 (ред. от 28.05.2021). URL: <https://www.consultant.ru/> (дата обращения: 15.04.2023).

28. Осипова К.И. Экономический и правовой анализ закупочной деятельности в системе МВД России // Вестник Московского университета МВД России. 2019. №2. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/ekonomicheskij-i-pravovoy-analiz-zakupochnoy-deyatelnosti-v-sisteme-mvd-rossii> (дата обращения: 15.04.2023).

29. Осипян Б. Актуальные проблемы заключения и изменения гражданско-правовых договоров в российском законодательстве // Право и экономика. 2016. № 9 (247). С. 85.

30. Панкратов Ф.Г. Коммерческая деятельность: учебник для вузов. 6-е изд., перераб. и доп. М.: Дашков и К, 2014. С. 263.

31. Пестова Т.В. Понуждение к заключению договора. Когда это возможно, а когда нет : обзор судебной практики // Арбитражное правосудие в России. 2015. № 12. С. 64.

32. Пискунов А. И. Особенности правового регулирования хозяйственной деятельности предприятий и учреждений УИС // Вестн. Перм. ин-та ФСИН России. 2017. № 1(24). С. 46.

33. Практика применения Гражданского кодекса Российской Федерации, части первой (под общ. ред. В.А. Белова). М.: Юрайт–Издат, 2011. 451 с.

34. Разенков В., Завидов Б. Организация и порядок проведения торгов // Российская юстиция. 2016. № 10. С. 15.

35. Родионов Л.А. Договор подряда и его применение в деятельности учреждений уголовно-исполнительной системы // Актуальные проблемы деятельности подразделений УИС. Воронеж, 2014. С. 245–248.

36. Свининых Е. А., Моисеев Д. В. О внедрении закрытых электронных процедур определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей) в контрактную систему в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения обороны страны и безопасности государства // Военное право. 2018. № 1. С. 103–108.

37. Свиных Е.А. Закупки товаров, работ и услуг для обеспечения обороны страны и безопасности государства: правовые аспекты: Монография. М., 2015.

38. Тарасова Е.А. Сделки с особенностями волеизъявления // Журнал российского права. 2015. № 4. С. 12.

39. Филиппова С.Ю. Заключение договора в письменной форме: вопросы теории и арбитражная практика: обзор судебной практики. // Арбитражное правосудие в России. 2015. № 6.

40. Цветков И. В. Договорная работа [Электронный ресурс] : учебник. М.: Проспект, 2010. URL: <https://www.consultant.ru/> (дата обращения: 15.04.2023).

41. Шевченко Е.Е. Законодательство и судебно-арбитражная практика об определении момента заключения договора // Закон. 2017. № 4. С. 88.

42. Юкша Я.А. Гражданское право: учебное пособие для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению подготовки «Юриспруденция» // Российский экономический ун-т им. Г. В. Плеханова, Фак. политологии и права. Москва: РИОР: ИНФРА-М, 2017. 398 с.