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

Институт права

(наименование института полностью)

Кафедра «Гражданское право и процесс»

(наименование кафедры полностью)

40.03.01 Юриспруденция

(код и наименование направления подготовки, специальности)

Гражданско-правовой

(направленность (профиль))

БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА

на тему: «Заключение договора»

Студент

А.В. Константинов

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Руководитель

Р.Ф. Вагапов

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Допустить к защите

Заведующий кафедрой канд. юрид. наук, доцент, А.Н. Федорова

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

(личная подпись)

« _____ » _____ 20 _____ Г.

Тольятти 2018

Аннотация

Избранную тему дипломной работы, по моему мнению, следует считать весьма актуальной, так как гражданско-правовой договор имеет большое значение в регулировании гражданско-правовых отношений в настоящее время. Актуальность гражданско-правового договора, на сегодняшний день, не имеет границ. Об этом свидетельствует частое изучение поднятого вопроса. Юридическую деятельность, будь-то юрисконсульт, нотариус и т.п., трудно представить без заключения гражданско-правовых договоров.

Договоры проникают во все стороны жизни современного общества. Вопросы заключения, изменения и расторжения договора имеют большое теоретическое и практическое значение и являются предметом постоянного практического интереса в странах с развитой экономикой, привлекая внимание многочисленных учёных.

Целью исследования является анализ договора в гражданском праве России и специфика его заключения.

Для достижения указанной цели поставлены следующие задачи:

1. рассмотреть понятие и признаки договора;
2. изучить виды гражданско-правовых договоров;
3. проанализировать теоретические и практические аспекты заключения договора в гражданском праве.

Структура и содержание данной работы обусловлены поставленной целью и вытекающими из нее задачами. Работа состоит из введения, трех глав, заключения, списка источников.

Оглавление

Введение.....	3
Глава 1. ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ ОСНОВЫ ДОГОВОРА В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ.....	5
1.1. Понятие и правовая сущность договора в гражданском праве.....	5
1.2. Виды гражданско-правовых договоров.....	13
Глава 2. ОБЩИЕ ПРАВИЛА ЗАКЛЮЧЕНИЯ ДОГОВОРА.....	20
2.1. Оферта и акцепт при заключении договора.....	20
2.2. Согласование условий и форма договора.....	27
Глава 3. ПРАКТИЧЕСКИЕ АСПЕКТЫ ЗАКЛЮЧЕНИЯ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОГО ДОГОВОРА.....	38
3.1. Аналитический обзор нормативно-правовых актов, регулирующие вопросы заключения договора.....	38
3.2. Аналитический обзор правоприменительной практики в части заключения договора.....	53
Заключение.....	64
Список используемых источников.....	67

Введение

Актуальность темы исследования. Проблема самого понятия гражданско-правового договора обладает тысячелетней историей и продолжает, несмотря на это, входить в предмет современной цивилистической науки в качестве одной из наиболее актуальных. Данное обстоятельство особенно понятным становится как потому, что сегодня договор стал основой для тщательного построения либеральной цивилизации по западному типу, фундаментальной ценностью для действующих современных обществ, так и из-за того, что договор является одной из ключевых единиц в юридическом мышлении, самостоятельной предметной областью юридической, прежде всего, цивилистической науки. Постоянное исследование договоров также связывается с тем, что сама юридическая наука, соответственно, и цивилистика как ее область, не претендует на четкое, однозначное и вековое утверждение установленных истин, что больше свойственно естественным наукам, к примеру, при открытии физических районов, однако, напротив, собственные теории строит в складывающихся исторически контекстах социальных ценностей, задач, целей. Любое изменение таких контекстов неизбежно влечет необходимость пересмотра ключевых правовых понятий, тем более, если данные понятия выступают фундаментальными началами юридического знания, принципами построения юридической практики.

Перечень особенностей исследования современного гражданско-правового договора в цивилистической науке, включая отечественную, определяется влиянием множества новых факторов, включая идущие мировые процессы глобализации, связанные с ними комплексными изменениями современного миропонимания и мироощущения, сменой ценностей и правовых парадигм. Так, экономической и правовой интеграцией в рамках Европейского Союза инициирована постановка вопроса относительно создания общего для разнообразных систем понятия договора в границах частного права.

Актуальность темы, теоретическая и практическая значимость, а также ее недостаточная разработанность предопределили цель и задачи исследования.

Целью исследования является анализ договора в гражданском праве России и специфика его заключения.

Для достижения указанной цели поставлены следующие задачи:

4. рассмотреть понятие и признаки договора;
5. изучить виды гражданско-правовых договоров;
6. проанализировать теоретические и практические аспекты заключения договора в гражданском праве.

Степень исследованности темы. Нельзя сказать, что отечественная цивилистика совсем уделяла внимания анализу гражданско-правового договора и его принципов.

Достаточно упомянуть таких авторов, как М.И. Байтин, С.А. Денисов, Б.Д. Завидов, А.Ю. Кабалкин, О.А. Кузнецова, И.А. Покровский и др. Однако, относительно обилие юридической литературы, посвященной теории гражданско-правового договора и его принципов, ни в коей мере не снимает актуальность исследуемой проблемы, которая обусловлена как теоретическими предпосылками, так и потребностями практики.

Структура и содержание данной работы обусловлены поставленной целью и вытекающими из нее задачами. Работа состоит из введения, трех глав, заключения, списка источников.

ГЛАВА 1. ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ ОСНОВЫ ДОГОВОРА В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

1.1. Понятие и правовая сущность договора в гражданском праве

В науке гражданского права существует несколько трактовок понятия договора.

В первую очередь под договором подразумевают одинаковое волеизъявление, т.е. соглашение сторон (участников) сделки, направленное на возникновение, изменение либо прекращение определенных обязанностей, прав.

В данном случае договор представляет собой сделку, то есть основание для возникновения определенных правоотношений. Другими словами договор является юридическим фактом. В данном случае возникают обязательственные правоотношения, которые предусмотрены пунктом 2 статьи 307 Гражданского кодекса Российской Федерации¹ (далее по тексту – ГК РФ)

Таким образом, исходя из первой точки зрения, любая двухсторонняя или много сторонняя сделка должна являться договором. Кроме того, к указанным договорам должны применяться о сделках, которые закреплены в гражданском законодательстве, а в частности, в пункте 2 статьи 420 ГК РФ. В нормах указанной статьи закреплены правила о формах договоров, которые также должны применяться к указанным сделкам.

Если рассматривать первую точку зрения, исходя из исторического развития и становления гражданского законодательства в РФ, то

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (первая часть) : федер. закон : [от 30.11.1994 № 51-ФЗ (в редакции от 29.12.2017)] // Собрание законодательства Российской Федерации. - 05.12.1994. - № 32. - Ст. 3301.

юридическая природа договора, подтверждающего его характер, позволяющий отнести его к сделке, упоминается во всех предшествующих друг другу Гражданских кодексах. В связи с чем указанный факт повлиял на построение и объединение законодательных норм, изложенных в действующем в настоящее время Гражданском кодексе РФ. Данный вывод основывается на том, что все законодательные нормы, которые регулируют правоотношения по сделкам, по общему правилу регулируют правоотношения по договорам и содержатся в главе 9 ГК РФ, которая носит объединенный характер.

Так как договору присущ признак, который является отличительным и основным и заключается в том, что договора является двухсторонней или многосторонней сделкой, то есть предполагает согласие двух или более лиц. В связи с чем договор противопоставляется односторонним сделкам, например, завещание. Односторонняя сделка предполагает выражение воли только одного лица.

Если анализировать законодательство, регулирующее институт договора, предполагающего возникновение прав и обязанностей по нему, в зарубежных странах, то можно сделать следующий вывод. Положение норм указанного законодательства неодинаковое. Это объясняется следующим.

В одних зарубежных странах применяются законодательные нормы, которые регулируют соглашение, а также основание его возникновения, то есть «договор-сделку». Указанные нормы включаются в раздел законодательства, который регулирует институт договора.

В других странах институт договора регулируется общими нормами о сделках. В данном случае нормы, регулирующие указанный институт содержатся в кодифицированных нормативных правовых актах и содержат правила, которые регулируют выражение воли сторон.

По своей юридической природе договор является основанием для возникновения прав и обязанностей его сторон. Однако, помимо указанного

гражданско-правовые нормы, регулирующие институт договора, содержат в себе следующие правила, характеризующие юридическую природу договора, которая выражается в определенных его элементах. Обязательным и основным элементом являются сами нормы, регулирующие институт договора, которые объединены в сводный массив. По своему характеру указанные гражданско-правовые нормы являются императивными.

Кроме того, в гражданско-правовых нормах имеется указание на то, что стороны, которые не указывают в условиях договора определенных правил, они могут быть признаны согласившимися подчинить свои отношения нормам диспозитивным, а также квазинормативным регуляторам в виде деловых обыкновений, то есть практики, которая сложилась между сторонами.

Вторая точка зрения на определение договора применима и ложит в свою основу правоотношения, которые возникают как результат заключенного договора, то есть сделки. Это объясняется тем, что посредством осуществления указанных правоотношений возникают и реализуются субъективные права и обязанности сторон договора. В связи с чем можно сделать вывод о том, что неисполнение обязательств по договору предполагает именно договорный их вид. Поэтому на указанные обязательства можно распространить действие гражданско-правовых норм, которые регулируют положения об обязательствах в общем их виде и предусмотрены нормами пункта 3 статьи 420 ГК РФ.

Третья точка зрения на определение договора подразумевает собой следующее. Договором является формой соглашения, сделки и представляет собой документ, который фиксирует собой права и обязанности сторон.

По своему характеру данное определение является условным, так как согласно действующим гражданско-правовым нормам соглашение сторон может быть оформлено не только документально. Однако в случае письменного характера договора указанный документ именуется аналогично.

Несмотря на гражданско-правовой характер договора его отдельные виды применяются и в других отраслях права. Например, в семейном праве применяется брачный контракт, в природоресурсном праве применяются договоры, предполагающие закрепляющие основания использования определенных природных ресурсов.

Далее проанализируем законодательное определение договора, которое закреплено в статье 420 ГК РФ. Согласно данной норме договором является соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

Указанному законодательному определению договора присущ недостаток и достоинство.

Достоинством данного определения является его неизменчивость, которая объясняется тем, что определение не подвергалось воздействию различных идеологий и правящих режимов. Так, Г.Ф. Шершеневич в начале XX века давал определение договору аналогичное тому, которое в настоящее время закреплено в гражданско-правовых нормах.²

Понятие и сущность гражданско-правового договора вызывает интерес среди ученых и в настоящее время. Указанными учеными в настоящее время разрабатываются разные подходы к сущности института договора. Однако, по мнению автора данной работы в настоящее время более правильным и полным является определение договора, содержащееся в гражданско-правовых нормах, то есть то определение договора, которое закреплено в ГК РФ.

Сущность применения договора для регулирования различного рода правоотношений заключается в том, что данное применение является удобным для сторон, так как не ставит возникающее правоотношение в конкретно определенные рамки. Это объясняется правовой природой

² Шершеневич Г.Ф. Курс гражданского права: Избранное. Том 2. – М.: Статут, 2017. – С. 155.

договора, которая позволяет закреплять в нем общественные отношения, которые являются различными по своему характеру. Сама правовая форма договора является гибкой, то есть не содержит в себе четко очерченных рамок.

Таким образом, можно определить основное назначение договора, которое заключается в законодательном регулировании поведения людей посредством установления законных пределов данного поведения с целью приведения его к должному стандарту, а также установление ответственности за его нарушение, то есть закрепление возможных последствий, связанных с нарушением закрепленных требований.

В ходе исторического развития института договора и самого гражданского права в целом возникло несколько точек зрения на правовую природу договора, а также его значимости и соотношения с законом.

Сторонники «волевой теории» придерживались того, что договор представляет собой определенный акт, который по своему содержанию является волевым. Кроме того, указанные сторонники высказывали то, что договор является первоочередным по отношению к закону. Объяснялось это тем, что договор закрепляет волю сторон, а закон только восполняет ее или ограничивает.

Сторонники теории приоритета закона утверждали, что договор произведен от закона. Следовательно, договор по своему правовому эффекту является второстепенным законом, то есть производным от него.

Эмпирическая теория закрепляла следующее. Воля сторон по договору направлена на достижение единого экономически выгодного результата. Последствия договора являются инструментами для его исполнения и осуществления. При этом стороны не имеют четкого представления об указанных последствиях.

Так как договору присуща регулирующая роль, то это по признакам выполняемой роли сближает его с законом и нормативными актами. Однако,

по закрепляемым условиям договор отличается от нормативного правового акта по двум важным особенностям. Во-первых, указанное отличие заключается в тех правилах поведения, которые закрепляются, то есть в их основаниях и происхождении. А именно: договором выражается воля сторон, а правовым актом – воля органа, его издавшего.

Во-вторых, рассматриваемое отличие может проявляться в пределах действия договора, правила поведения, закреплено которое в нормативно-правовом акте. Распространяется действие закон исключительно лиц, его заключивших, т.е. на стороны. Когда лица сторонами по договору не являются, то условия его могут создавать для них исключительно права.

Обязанности для указанных лиц создаваться не могут. В свою очередь, нормативный правовой акт рассчитан на неопределенный круг лиц, то есть он устанавливает и закрепляет правила поведения, которые являются общими для всех. Однако, в законе могут быть предусмотрены исключения в виде определенного круга лиц, который в его же нормах и устанавливается.

Вышеописанные отличительные особенности позволяют отграничить гражданско-правовой договор от норм права.

Однако, в гражданском праве предусмотрен особый вид договоров, который именуется как публичный. Данный вид договора подразумевает под собой то, что такой признак как ограниченный состав его участников к нему не применяется, так как данный вид договора распространяется на неопределенный круг лиц. В связи с чем устраняется отличительная особенность присущая договорам, что делает его схожим по данному признаку с нормативным правовым актом. Однако, в данном случае должен быть применен признак воли сторон, в том числе ее добровольности, так как он имеет определяющее значение при заключении данного вида договора. Следовательно, это и будет отличать публичный договор от нормативного правового акта, так как последний подразумевает реализацию и закрепление воли государства, а точнее органа его издавшего.

Договор представляет собой форму позволяющую выразить активность участников гражданского оборота. Еще одним отличительным признаком договора является устойчивость его конструкции. Это объясняется тем, что конструкция договора остается неизменной, несмотря на весь исторический период развития права, изменения в социально-экономическом содержании государства и общества.

Однако, несмотря на указанные исторически устойчивые признаки договора имеются и измененные. Это относится к составу участников договора, который в связи с изменением государства, системы общественных отношений был заметно расширен. В связи с чем, к участникам по договору, вместе с физическими лицами, можно относить разного рода коллективные образования, которые признаются самостоятельными субъектами в рамках гражданского права, то есть юридическими лицами.

Кроме того, в связи историческим развитием государства и общественных отношений, которые стали характеризоваться многочисленностью видов изменения и претерпели законодательные нормы, устанавливающие и закрепляющие виды договоров. Изменение это было направлено в сторону увеличения указанных видов договоров, усложнения конструкции договоров, в связи с введением новых элементов формирования договорного правоотношения.

Конструкция договора наиболее часто применима в сфере гражданского права. Но помимо него также, но в меньшей степени, применяется в разных отраслях, например, в международном, публичном, административном и других.

Имущественный, т.е. гражданско-правовой оборот – определенное юридическое выражение разнообразных товарно-денежных, экономических рыночных связей. Складывается он из множества конкретных актов по отчуждению, присвоению товара (имущества), совершаются которые собственниками либо законными владельцами. Указанные акты, за

исключением некоторых случаев, выражают согласованную волю товаровладельцев, которая оформляется и закрепляется в виде договоров. Таким образом, объясняется экономическое значение договора, который представляет собой основную форму экономических отношений обмена. Не иначе как на основании закона экономические правоотношения в сфере обмена товарами, услугами строиться не может.

Следовательно, гражданско-правовой договор является основным способом регулирования взаимодействия участников экономических правоотношений. Указанные участники на основании выражения собственной воли могут самостоятельно определять порядок использования имущества, которое им принадлежит.

Как товаропроизводители собственники в самостоятельной форме организуют производство и сбыт принадлежащей им продукции, например, товаров, работ, услуг, путем заключения и исполнения договоров со своими контрагентами. Таким образом, определяется характер и содержание отношений, которые составляют экономический оборот. Это объясняется тем, что условия договоров в преимущественном большинстве случаев формируются самими сторонами и отражают баланс их частных интересов, который учитывает конкретную экономическую ситуацию.

Таким образом, значение договоров для развития экономических правоотношений и отношений в целом заключается в следующем. Так как стороны вправе самостоятельно устанавливать условия договора, то становится возможным саморегулирование деятельности участников указанных правоотношений, что является наиболее эффективным и правильным способом, организовывающим хозяйственную деятельность.

Кроме того, реализация сторонами договора их собственных, частных интересов, а не воли государства, является основным стимулом его надлежащего исполнения. При этом достигаются необходимые экономические результаты

1.2. Виды гражданско-правовых договоров

Гражданское право характеризуется многообразием видов договоров, которые по своему назначению и содержанию различны. В связи с чем указанные виды договоров необходимо квалифицировать по различным основаниям.

Разграничение и классификация видов гражданско-правовых договоров необходима для того, чтобы можно было точно определить их назначение и правильно применять в практической деятельности, в том числе и нормы закона их регулирующие.

В части второй ГК РФ³ содержатся нормы, которые регулируют отдельные виды гражданско-правовых договоров. Система договоров, которая закреплена в ГК РФ является традиционной. Отличие указанных договоров заключается в их хозяйственном и правовом назначении.

Таким образом, в ГК РФ договоры классифицированы следующим образом:

1) В первую очередь нормативно закреплены договоры, которые применяются наиболее часто, поэтому являются более важными. К таким договорам относятся договоры о передаче права собственности, например, купля-продажа и ее виды.

2) Далее располагаются нормы, регулирующие правоотношения о временном пользовании чужим имуществом – аренда.

3) После чего расположены нормы, регулирующие договоры о выполнении работ и оказании разных услуг, например, подряд, перевозка, хранение, страхование.

³ Гражданский кодекс Российской Федерации (вторая часть) : федер. закон : [от 26.01.1996 № 14-ФЗ (в редакции от 18.04.2018)] // Собрание законодательства Российской Федерации. - 29.01.1996. - № 5. - Ст. 410.

4) Нормы регулирующие договоры о денежных операциях и так далее.

Таким образом, в ГК РФ закреплена классификация договоров в основу, которой положены их типы. Каждый из типов требует правовой регламентации, которая должна быть самостоятельная и полная по объему.

Указанная классификация является основной, так как позволяет раскрыть юридические особенности договора каждого типа и исключить возможность применения к нему норм о договорах иного типа.

Кроме того, гражданско-правовые договоры можно классифицировать по такому основанию как юридические особенности присущие каждому из договоров.

Ключевые видовые признаки договоров перечислены в нормах действующего ГК РФ, он могут являться присущими и договорам всех типов, и только некоторым из них. Такие видовые особенности договоров становятся основой деления их на:

- 1) безвозмездные и возмездные;
- 2) консенсуальные и реальные;
- 3) договоры с определенными гражданами-потребителями;
- 4) договоры в пользу третьего лица;
- 5) предварительный договор.

Кроме того, выделяют более частые типовые особенности договоров, связанных, к примеру, с их непосредственной формой (устные, письменные), сроками исполнения (разовые, длительные).

Значение видовой характеристики договора заключается в том, что она оказывает существенное влияние на его содержание и правовую регламентацию. Так, например, безвозмездные договоры, в отличие от возмездных, характеризуются простым характером регламентации и подразумевают менее строгую ответственность стороны, которая оказывает безвозмездное предоставление.

В отличие от других видов договоров для договоров с потребителями, как вида, введена более строгая ответственность обязанной стороны.

В некоторых случаях наличие такого признака договора как безвозмездность позволяет трактовать его в качестве договора особого типа. Данное правило применимо, например, к договору безвозмездного пользования имуществом, нормы, регулирующие который, объединены в Главе 36 ГК РФ.

Самой распространенной классификацией гражданско-правовых договоров является деление их на возмездные и безвозмездные, что предусмотрено нормами статьи 423 ГК РФ.

Возмездным договором подразумевается, что по его условию каждой стороной получается определенное имущественное предоставление. Такого встречного предоставления одна из сторон безвозмездного договора не получает.

Еще одним основанием для классификации договоров выступает момент, с которого гражданско-правовой договор начинает действовать. По данному основанию гражданско-правовые договоры можно разделить на:

- 1) консенсуальные договоры;
- 2) реальные договоры;
- 3) формальные договоры.

Все указанные виды договоров регулируются нормами статьи 433 ГК РФ.

Консенсуальными (от лат. «consensus» - согласие) гражданско-правовыми договорами являются договоры, которые заключены в момент получения лицом, направившим предложение о его заключении (оферту), согласия на это предложение (акцепта) или в момент заключения договора между присутствующими контрагентами.

Реальными (от лат. «res» - вещь) гражданско-правовыми договорами

являются договоры, для совершения которых в силу закона необходима, помимо соглашения сторон, передача имущества. Указанный вид договоров считается заключенными только с момента такой передачи.

Большинство заключаемых договор относится к отдельной категории консенсуальных, что отвечает самой природе договорных отношений, облегчая их установление. К категории реальных относят договоры займа (ст.807 ГК РФ), перевозки грузов (п.1 ст.785 ГК), хранения (п.1 ст.886 ГК). Однако договоры хранения, заключаются которые профессиональным хранителем (п.2 ст.886 ГК), и договоры по перевозке груза морем (ст. 115 Кодекс торгового мореплавания РФ⁴) также могут быть консенсуальными.

Договорами формальными являются соглашения, подлежат которые государственной регистрации (п.3 ст.433 ГК). Подобные договоры немногочисленные, относят к ним договоры установления вещных прав на различную недвижимость (ст.131 ГК). К формальным договорам должны быть отнесены также договоры, в силу закона требующие обязательного нотариального оформления, к примеру, договоры ренты (ст.584 ГК РФ). Собственное юридическое значение договоры формальные приобретают после их регистрации или нотариального оформления.

В нормах ГК РФ закреплены нормы, регулирующие предварительный договор как отдельную форму гражданско-правового договора. Указанные нормы содержатся в статье 429 ГК РФ. В настоящее время предварительный договор имеет широкое применение, например, при сделках в сфере недвижимости. По предварительному договору стороны в будущем обязуются заключить договор относительно передачи имущества, оказания услуг, выполнения работ (основной договор) на определенных условиях, которые уже ими предусмотрены.

⁴ Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации : [от 30.04.1999 № 81-ФЗ (в редакции от 29.12.2017)] // Собрание законодательства Российской Федерации. - 03.05.1999. - № 18. - Ст. 2207.

Предварительный договор заключается в письменной форме. В противном случае он является недействительным. Предварительный договор должен содержать условия, которые позволяют установить предмет, а также другие существенные условия будущего основного договора. В предварительном договоре указывают срок для окончательного заключения основного договора. Когда сроки не определены, договор основной требуется заключить в пределах последующего года от момента непосредственного заключения предварительного документа.

Сегодня для гражданского права является характерным расширение круга применяемых договоров, включение в систему регламентируемых законодательством отношений новых видов договоров, а также наделение определенных категорий договоров некоторыми новыми видовыми особенностями. Это объясняется усложнением и разнообразием рыночных связей и представляет собой общую тенденцию договорного права.

ГК РФ закреплена законодательная норма, которая подразумевает действительность смешанных договоров. К отношениям сторон в данном случае в таких договорах применяются в определенных частях правила о договорах, отдельные элементы которых включает смешанный договор. Норма эта предусмотрена п.3 ст. 421 ГК РФ.

Указанный вид договоров, в связи с особенностями современного рынка, получает широкое распространение. К указанному виду договоров можно отнести, например, договоры об инвестировании, содержащие в себе элементы договоров подряда и кредитования, договоры о перекачке нефтепродуктов по магистральным трубопроводам, которые содержат в себе элементы транспортировки, поставки, хранения.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что наличие большого многообразия видов гражданско-правовых договоров позволяет более полно регулировать возникающие в гражданские правоотношения. При этом стороны правоотношения могут делать это самостоятельно. Кроме того, отдельные виды гражданско-правовых договоров регулируют

правоотношения, возникающие в других отраслях права. Также законодательством предусмотрено смешение разных видов договоров, что необходимо для регулирования нестандартных гражданско-правовых правоотношений.

Рассмотрев первую главу данной выпускной квалификационной работы можно сделать следующие выводы.

В науке гражданского права предусмотрено многообразие подходов к определению понятия договора.

По нашему мнению наиболее полное понятие договора в гражданском праве закреплено в нормах статьи 420 Гражданского кодекса РФ. Договор представляет собой соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

Указанное определение неизменно существует на протяжении длительного исторического развития, как норм гражданского права, так и науки и не подвергалось изменению. Это объясняется тем, что указанное определение содержит все основные признаки договора, которые в значительной степени раскрывают его понятие и актуальны и применимы при любых рыночных отношениях, а также действующих идеологиях государства независимо от исторического развития.

Сущность применения договора для регулирования различного рода правоотношений заключается в том, что данное применение является удобным для сторон, так как не ставит возникающее правоотношение в конкретно определенные рамки. Это объясняется правовой природой договора, которая позволяет закреплять в нем общественные отношения, которые являются различными по своему характеру. Сама правовая форма договора является гибкой, то есть не содержит в себе четко очерченных рамок.

Гражданское право характеризуется многообразием видов договоров,

которые по своему назначению и содержанию различны. В связи с чем указанные виды договоров классифицированы, в том числе и на законодательном уровне. Классификация разных видов гражданско-правовых договоров позволяет более полно и доступно регулировать правоотношения, возникающие в сфере гражданского права, других отраслей права. При этом стороны правоотношения могут делать это самостоятельно. Также законодательством предусмотрено смешение разных видов договоров, что необходимо для регулирования нестандартных гражданско-правовых правоотношений.

Глава 2. ОБЩИЕ ПРАВИЛА ЗАКЛЮЧЕНИЯ ДОГОВОРА

2.1. Оферта и акцепт при заключении договора

Так как гражданско-правовой договор является определенным юридическим фактом, то для его заключения законодательством установлена и закреплена определенная процедура. Соблюдение закрепленной в законодательстве процедуры заключения договора является важным фактором, так как это способствует установлению выгодных для сторон договора условий, а также соблюдению их законных прав и интересов. Указанная норма содержится в пункте 2 статьи 432 ГК РФ, исходя из которой, следует, что договор заключается путем направления оферты, то есть предложения заключить договор одной из сторон и ее акцепта - принятия предложения другой стороной.⁵

Проблема заключения, изменения и расторжения договоров в гражданском праве является актуальной, так как в данной области имеется большое количество различного рода коллизий. В связи с чем при практическом применении норм международного права, которые регулируют возникновение, изменение, прекращение договорных правоотношений высшими судебными инстанциями были выработаны обобщения. Так, было разработано Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ «Обзор практики разрешения споров, связанных с заключением, изменением и расторжением договоров»⁶. В указанном информационном письме разъяснены и уточнены нормы

⁵ Денисов С.А. Некоторые общие вопросы о порядке заключения договора // Актуальные проблемы гражданского права. – 2016. – С. 229–275.

⁶ Обзор практики разрешения споров, связанных с заключением, изменением и расторжением договоров : Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ : [от 05.05.1997 № 14] // Вестник ВАС РФ. - № 7. - 1997.

гражданского законодательства, регулирующие заключение, изменение и прекращение договора.

Действующим законодательством детально регламентированы стадии, непосредственно входящие в процедуру заключения договора:

- 1) преддоговорные отношения между имеющимися сторонами;
- 2) формирование акцепта, оферты;
- 3) признание договора заключенным.

Смысл законодательных норм, которые регулируют порядок заключения договора, подразумевает то, что оферта становится юридически значимой только тогда, когда она получена адресатом. В этом проявляется юридическое действие договора в динамике.

Еще одной особенностью процесса заключения договора в гражданском праве является выделение третьей стадии, которая называется процедура признания договора заключенным. Выделение указанной стадии можно объяснить присутствием такой категории как момент заключения договора. В данном случае важное значение отводится государственной регистрации договоров. При этом предметом указанных договоров выступает недвижимое имущество.

Третья стадия по своему характеру может быть внеюрисдикционной или юрисдикционной.

При внеюрисдикционном характере третьей стадии договор будет признан заключенным с момента, который обозначен в законе. В данном случае момент заключения договора неразрывен с предыдущим этапом в процедуре заключения договора.

При юрисдикционном характере третьей стадии для признания гражданско-правового договора заключенным необходимо вступившее в законную силу решение суда.

Далее проанализируем все стадии процедуры формирования договора.

Первой стадией являются преддоговорные отношения между сторонами. Указанные отношения могут оформляться двумя способами:

1) При помощи особых договорных конструкций.

2) Сами отношения являются основаниями, которые влекут возникновение определенного правоотношения между сторонами. Например, к договору поставки, как одной из разновидностей договоров, применяется особая процедура урегулирования разногласий между сторонами.⁷

Труды многих ученых посвящены вопросам преддоговорной стадии в процедуре заключения договора. Так, М.И. Брагинским в собственных трудах, отражены были основания, влекущие возникновение между сторонами преддоговорных отношений:⁸

1) Если одна из сторон, на которую гражданским законодательством возложена указанная обязанность, уклоняется от заключения договора.

2) Если у сторон договора имеются расхождения и возникший спор предан на рассмотрение арбитражным судом.

Вышеуказанные основания способствуют возникновению споров между сторонами договора, которые подлежат разрешению.

Проблема формирования оферты и акцепта в науке гражданского права исследованы в полном объеме. В настоящее время выделяют следующие основные характеристики, которые присущи оферте. К указанным основаниям относятся следующие:

1) определенность, то есть указание в оферте конкретного предложения для второй стороны, описывающего предмет и условия будущего договора;

2) в оферте обязательно наличие намерения лица, сделавшего определенное предложение, считать себя заключившим конкретный договор с лицом, предложение принявшим;

3) в оферте присутствуют все объяснения наиболее существенных условий договора.

⁷ Ротарь А. Методы ведения переговоров по согласованию условий договоров // Юрист. – 2016. – № 7. – С. 6–11.

⁸ Гражданское право: Учебник. В 2 т. / Под ред. Б.М. Гонгало. Т. 1. – М.: Статут, 2017. – С. 279.

Юридически разграничить оферту и акцепт нельзя. Указанные категории взаимосвязаны и существуют в гражданском праве без отрыва друг от друга. Это объясняется тем, что ни оферта, ни акцепт не являются односторонними сделками. Они являются составными частями определенной процедуры, позволяющей формировать основу данного договора, т.к. последний является сделкой двусторонней.

Признание договора заключенным является самостоятельной стадией, входящей в общую процедуру по заключению договора. Данная стадия при заключении договора является основной, так она закрепляет все предыдущие стадии.

Формирование оферты, направление непосредственному адресату; формирование соответствующего акцепта, его получение является совокупностью. Однако наличие указанной совокупности не означает то, что договор считается заключенным.

Для того, чтобы гражданско-правовой договор считался заключенным необходимо наличие момента получения лицом, которое направило оферту, ее акцепта. Однако, указанное правило имеет ряд исключений. Указанное исключение в первую очередь касается реальных договоров, т.е. договоров, считающихся заключенными не с момента достижения согласия сторон, как это предусматривает норма пункта 1 статьи 432 ГК РФ. Поэтому наиболее применимым нормативным положением является норма, закрепленная ст.224 ГК РФ, вводящей и детализирующей правовую категорию передачи. В качестве примеров реальных договоров выступают:

- 1) договор дарения (ст.572 ГК РФ), когда рассматривается не консенсуальный договор дарения (п.2 ст.574);
- 2) договор ренты (ст.583 ГК);
- 3) договор перевозки груза (ст.785 ГК);
- 4) договор займа (п.1 ст.807 ГК);
- 5) договор банковских вкладов (ст.834 ГК);
- 6) договор хранения (ст.886 ГК);

- 7) договор страхования (п.1 ст.957 ГК);
- 8) договор доверительного управления имуществом (ст. 1012 ГК РФ) и прочие.

Признак реальности (консенсуальности) заключенного договора вытекает по общему правилу из непосредственного определения договора, потому как в законодательно закреплённом определении содержатся термины «обязуется передать (предоставить и пр.)», характеризующий консенсуальность договора, и термин «передает», характеризующийся реальность договора.

Но законодателем допущены были неточности, способные осложнить процедуру заключения, исполнения договора. Самым главным примером такой неточности является договор безвозмездного пользования (ссуды), предусмотренный статьей 689 ГК РФ. Легальным определением договора ссуды используется сразу оба термина «обязуется передать либо передает», однако не представлена их детализация. Это все приводит к трудностям в восприятии данного правового института, определенным сложностям практического характера.⁹

Исходя из толкования нормативных положений, закреплённых в п.2 ст.433 ГК РФ, в тексте закона не только должно присутствовать указание на возможность определения договора в качестве реального, а также предусматриваться должны конкретные предпосылки для подобного применения. Это позволит правильно в практической деятельности реализовывать и применять реальные договоры.

Вышеуказанные аспекты подтверждают значение категории процедура для заключения договора.

Соответственно, процедура заключения договора является юридическим явлением довольно сложным по собственному характеру, получающим в ходе своего развития разнообразные формы.

⁹ Кабалкин А.В. Заключение договора // Российская юстиция. – 2014. – № 9. – С. 5.

Далее проанализируем особенности оферты и акцепта при заключении договора на примере договора поставки.

Процесс заключения договоров поставки по общему правилу совпадает с процессом, предусмотренным Главой 28 ГК РФ. В качестве момента заключения данного договора считается будет достигнутое между сторонами, которыми являются поставщик и покупатель, соглашение. Указанное соглашение должно быть выражено в письменной форме и содержать все существенные условия договора.

Первоначальным этапом для заключения договора поставки являться будет направление оферты, т.е. предложение относительно его заключения одной из сторон (поставщиком) другой. Требования, предъявляемые к оферте, нормативно закреплены в ГК РФ и по общему правилу применяются и к оферте по договору поставки.

Соответственно, оферта – адресованное одному и/или нескольким конкретным лицам подготовленное предложение, обладающее достаточной определенностью и выражающее намерение сделавшего предложение лица считать себя в качестве заключившего договор с адресатом, принимающим предложение. Оферта по общему правилу содержать должна перечень существенных условий договора.

При реализации предпринимательской деятельности на практике в качестве оферты выступает обычно проект договора поставки, составленный в двух экземплярах, вместе с сопроводительным письмом, подтверждающим предложение относительно заключения договора. Получившая оферту сторона направить должна предлагающей стороне акцепт. Понятие акцепта закреплено в нормах гражданского законодательства. В рассматриваемом случае в качестве акцепта будет являться подписание предложенного проекта договора поставки, а также направление одного экземпляра договора лицу, от которого поступила оферта. В том случае, если при заключении договора поставки между сторонами возникают какие-либо разногласия, то они

подлежат урегулированию по правилам, которые предусмотрены нормами статьи 507 ГК РФ и регулируют условия договора поставки.

В том случае если между сторонами договора поставки при его заключении имеются разногласия, то устраняются они следующим способом. Предложившая заключить договор сторона, т.е. направила оферту, в случае получения от второй стороны предложения относительно согласования данных условий, в 30-дневный период от дня получения данного предложения должна принять меры для согласования соответствующих договорных условий либо уведомить письменно вторую сторону относительно отказа от заключения договора. Действует такой 30-дневный срок, если иного срока не установлено законом либо не согласовано между сторонами. Применимо к рассматриваемому случаю будет действовать 30-дневный срок для согласования разногласий, так как в настоящее время отдельных норм закрепляющих другой срок согласования, нет. Если сторона, которая получила предложение о согласии условий договора и их изменении, в 30-дневный срок не предпринимает никаких действий или уклоняется от данного согласования, то она обязана возместить другой стороне упущенную выгоду или иные убытки, которые были вызваны такого рода бездействием и уклонением.

Пункт 6 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ «О некоторых вопросах, связанных с применением положений Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре поставки»¹⁰ содержит пояснение к определению убытков. К такого рода убыткам, например, можно отнести расходы, связанные с направлением условий согласования другой стороне.

Во всем остальном порядок заключения договора поставки аналогичен общему порядку, который предусмотрен для других видов договоров ГК РФ. Договор должен быть составлен в двух идентичных экземплярах или больше,

¹⁰ О некоторых вопросах, связанных с применением Положений Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре поставки : Постановление Пленума ВАС РФ : [от 22.10.1997 № 18] // Вестник ВАС РФ. - № 3. - 1998.

имеющих одинаковую юридическую силу, по одному для каждой из сторон договора.

В действующем гражданском законодательстве отсутствуют нормы, содержащие требования к оформлению договора поставки. Форма указанного договора регулируется нормами, которые содержат общие правила о форме сделок и договоров: для соглашения с участием юридических лиц. В рассматриваемом случае форма договора является письменной.

Поставщиками могут выступать юридические лица, которыми являются организации, предприятия, учреждения, являющиеся непосредственно изготовителями поставляемой продукции или посредниками. Покупателем могут быть торговые предприятия, которые реализуют товары оптом или в розницу.

2.2. Согласование условий и форма договора

Содержание договора подразумевает под собой условия, на которых достигнуто соглашение сторон.

По юридическому значению для сторон договора все условия можно разделить на три группы:¹¹

- 1) существенные;
- 2) обычные;
- 3) случайные.

Как существенные условия понимаются условия, являющиеся основными в ходе заключения договора, т.е. без их наличия договор

¹¹ Савченко Е.Я. Содержание гражданско-правового договора // Вестник Уральского института экономики, управления и права. – 2015.- № 3. – С. 49.

заключенным не считается. Существенные условия по собственному характеру должны являться полными, достаточными для непосредственного заключения договора. Соответственно, чтобы определенный договор считался заключенным, перечень существенных условий должен быть определен, согласован сторонами. В связи с чем актуальной проблемой при заключении договора является - в полном объеме определить все существенные условия конкретного вида договора. Например, согласно пункту 1 статьи 555 ГК РФ, при отчуждении в форме продажи недвижимости цена в договоре купли-продажи является существенным условием и подлежит обязательному включению в него. Однако при формировании обычного договора купли-продажи цена не существенным условием являться не будет, что определяется п.1 ст.485 ГК РФ.

В ходе решения вопроса, относится ли конкретное договорное условие к перечню существенных, законодательством закрепляются определенные признаки.

Во-первых, существенными выступают условия предмета договора, что закрепляется нормами п.1 ст.432 ГК РФ. Заключение ни одного из типов договоров гражданско-правового характера невозможно без четкого определения предмета договора. Договоры различаются именно по предметам. Когда характер оказываемых услуг, выполняемых работ специфику правоотношений выявить не позволяет, предмет договора выступает основным признаком, предоставляющий возможность отличать договора друг от друга. Если провести сопоставление предмета обоих договоров, выявляются их существенные отличия:

- 1) экспедиторы действуют на свой риск, от собственного имени, хотя выполняют работы в непосредственных интересах клиента; поверенный – за счет, от имени доверителя;

- 2) в договоре поручения функции поверенного выходить за рамки реализации определенных юридических действий не могут, экспедитор же

способен выполнять (одновременно с подобными функциями) множество других работ и пр.

У предмета договора исключительное значение: если по данному поводу стороны соглашения не достигли, договор считают не заключенным. Помимо того, если сторонами даже невольно исключен был предмет договора, в результате оказаться может, что заключен был не тот договор, который имелся в виду. К примеру, сторонами заключен договор реализации товаров, именуя его «договором поставки». Они при этом указали, что у стороны, реализующей товары, отсутствует на них право собственности, и если в месячный срок товары не будут реализованы, то поставщик заберет остатки. Но это является признаками совершенно другого договора – комиссии, предполагающего другой режим налогообложения, особенные правила бухгалтерского учета, отчетности и пр.

К числу существенных, во-вторых, относят условия, перечисленные в законе, иных правовых актах в качестве существенных. К примеру, законом существенными договорными условиями сделки купли/продажи называют наименование, необходимое количество товара (п.3 ст.455 ГК РФ). Поэтому, если согласия по таким условиям стороны не достигли, аналогично случаев отсутствия данных условий в договоре купли/продажи, то договор этот считается незаключенным.

В-третьих, в качестве существенных признают условия, необходимые для договоров определенного вида. Для конкретного договора существенными считаются такие условия, которыми выражается его природа, без которых существовать в качестве отдельного вида договора он не может. К примеру, договор страхования без определения конкретного страхового случая существовать не может и пр.

В-четвертых, как существенные выступают условия, требуют которые соглашения сторон. Если одна из сторон желает включить в договор условие, данное условие может быть признано существенным, даже если оно не является таковым в силу закона.

Соответственно, если заявление стороной было сделано, то подобное условие требуется безоговорочно считать существенным. При этом форма указанного заявления не является обязательной, то есть оно может быть как письменным, так и устным.

Обычные условия, отличаясь от существенных, согласованию сторон не подлежат. Договорные обычные условия являются такими условиями, которые предусматриваются законом. Вступают в действие указанные условия от момента заключения конкретного договора. Хотя для действия условий обычных согласования воли сторон не требуется, данный признак учитывается при заключении договора. Воля сторон выражается в самом факте заключения договора конкретного вида. В данном случае применяется общее правило, которое содержит в себе следующее условие. В том случае если сторонами достигнуто соглашение заключить определенный договор, то они тем самым выражают согласие с условиями, содержащимися в законодательстве относительно этого договора.

Однако если сторонами изъявлено желание заключить договор на условиях обычных, им доступно включение в его содержание пункты, которыми отменяются либо изменяются обычные условия, когда последние определяются диспозитивной нормой. Сама по себе диспозитивная норма предполагает, что если между сторонами достигнуто определенная договоренность, участники могут изменять условия, изменение условий становится возможным только после того, как данная договоренность подписана. То есть диспозитивная норма устанавливает определенные рамки законного поведения, в которых стороны по своему усмотрению и на основе достигнутой договоренности могут варьировать свое поведение.

Кроме того к перечню обычных условий в возмездных договорах относить следует цену в договоре, когда иное не указывается в законе, правовых актах. По нормам ст.424 ГК РФ, если цена, по которой происходит оплата исполнения договора, в нем не определена, то в законодательно

предусмотренных случаях применяются цены (расценки, ставки, тарифы и пр.), устанавливающиеся либо регулирующие уполномоченными властными государственными органами. Когда в цена в возмездном договоре не предусмотрена, а определение ее из условий договора невозможно, исполнение подобного договора должно оплачиваться по цене, которая обычно при сравнимых обстоятельствах взимается за подобные товары, услуги, работы.

К категории обычных условий относятся и примерные условия, разрабатываемые для договоров определенного вида, публикуемые в печати, в случаях, когда в договоре присутствует отсылка к данным примерным условиям. При отсутствии такой отсылки перечень примерных условий к отношениям сторон применяется в качестве обычаев, когда они отвечают определенным требованиям, предъявляемым которые гражданским законодательством к обычаям (ст.5, п.5 ст.421 ГК РФ).

Излагаться примерные условия могут как примерный договор либо иной документ, который содержит такие условия (ст.427 ГК).

К перечню обычных условий относят также обычаи, применяемые к различным отношениям сторон, вступающие в действие, когда сторонами, диспозитивной нормой не определено условие договора (п.5 ст.421 Кодекса).

Случайными выступают такие условия, которыми изменяются либо дополняются обычные условия. Включаются они в окончательный текст договора на усмотрение сторон. Отсутствие их, равно как отсутствие обычных условий, на действительность договора не влияет. Но случайные условия (что отличает их от условий обычных) приобретают юридическую силу исключительно при включении в текст договора. Отсутствие случайного условия лишь в том случае влечет за собой признание данного договора незаключенным, если заинтересованная сторона докажет, что она требовала согласования данного условия. В противном случае договор считается заключенным и без случайного условия. Указанное правило

является отличительным признаком, который позволяет разграничить случайные условия и существенные.

Разновидностью случайных условий выступают «форс-мажорные» обстоятельства либо соответствующие обстоятельства «непреодолимой силы». Такие условия от воли сторон не зависят, потому как происходят они чрезвычайно, являясь непредотвратимыми при определенных условиях (ст.491 ГК РФ).

К данным обстоятельствам в реализации практической деятельности относятся:

1) факторы природного характера (наводнения, землетрясения, снежные заносы, штормы, ураганы, падение метеорита и пр. стихийные силы природы);

2) военные действия, включая гражданские войны;

3) факторы техногенного характера: взрывы, аварии и пр.;

4) акции гражданского неповиновения: митинги, пикетирования, забастовки, демонстрации, шествия;

5) террористические акты (к примеру, захват заложников);

6) различные распоряжения властных компетентных органов, запрещающие совершать действия, которые предусмотрены обязательством (уничтожение птицы из-за заболевания «птичьим гриппом»; запрет на ввоз мяса из определенной страны);

7) изменения законодательства и пр.

Обычной подобные условия в договоре указываются как освобождающие стороны от несения ответственности обстоятельства. На усмотрение сторон данные условия в тексте договора могут быть выделены в качестве отдельного пункта.

Случайные условия в тексте договора обычно обозначают другими терминами, к примеру, «особые условия», «специальные условия», «дополнительные условия» и пр. Иногда в содержание включатся обязанности сторон.

Обязанности, права сторон – неотъемлемая составная часть. Они входят в содержание определенного обязательственного правоотношения, основанного на договоре. В структуру договора, являющегося юридическим фактом, вследствие чего устанавливающего указанные обязательственные правоотношения, обязанности, права сторон не входят.

Ключевым признаком существенных условий является их обязательное согласование сторонами. В том случае, если между сторонами отсутствует согласованность, договор является не заключенным. Указанный признак отличительный, он позволяет отграничивать существенные условия договора от остальных.

Соответственно, сторонам договора на практике исключительно важно определить:

1) какие условия данного договора являются для них существенными, требуя обязательного отражения их в тексте договора;

2) какие их условий, относящихся к категории обычных, стороны планируют изменить при сравнении с законодательными положениями, если данные положения обладают диспозитивный характер;

3) будут ли сторонами в текст договора включены так именуемые случайные условия (специальные, особые, дополнительные), включающие «форс-мажорные обстоятельства», которыми стороны освобождаются от ответственности при несоблюдении собственных обязательств по заключенному договору.

Помимо условий договора при его заключении должна соблюдаться установленная для конкретного вида договора форма.

Нормами действующего гражданско-правового законодательства определение формы сделки не закреплено

В науке гражданского права под формой сделки понимают способ выражения определенной внутренней воли сторон (стороны) сделки.¹²

Для того, чтобы договор являлся оконченной гражданско-правовой сделкой он должен содержать в себе все необходимые для конкретного вида договора конститутивные элементы.

По закрепленным в ст.158 ГК РФ нормам сделки могут совершаться:

- 1) устно;
- 2) в форме письменной (простой либо нотариальной);
- 3) путем реализации конклюдентных действий;
- 4) молчания.

Для сделки, совершение которой допустимо в устной форме, по соглашению сторон может устанавливаться письменная форма, способная быть простой либо нотариальной. Указанная норма закона содержится в пункте 1 статьи 159 ГК РФ.

Помимо того, сторонами могут устанавливаться дополнительные требования, которым будет соответствовать форма сделки, к примеру, совершение на бланке с определенной формой, скрепление печатью, и последствия несоблюдения данных требований. Если последствия в данном случае не предусматриваются, то применяют последствия, наступающие в случае несоблюдения простой письменной формы.

В том случае, если предусмотренная для определенной сделки не соблюдена предусмотренная нормами закона простая письменная форма, то в последующем в ходе судебного разбирательства становится невозможным подтвердить ее заключение и условия свидетельскими показаниями.

В том случае, если согласно нормам закона для сделки предусмотрена простая письменная форма, то в случае ее несоблюдения сделка будет недействительна. Указанное правило закреплено в нормах пункта 2 статьи

¹² Анчишина Е.А. Форма гражданско-правового договора как его конститутивный элемент // Экономика и право. – 2015. – Выпуск 4. – С.70.

162 ГК РФ. Указанное правило, например, действует в отношении договора продажи недвижимости, договора продажи предприятия, договора аренды здания или сооружения, договора аренды предприятия и других.

В качестве последствия несоблюдение простой письменной формы заключенного договора недействительность может предусматриваться и соглашением сторон.

Последствием несоблюдения нотариальной формы сделки является ее ничтожность, вне зависимости, обязательна подобная форма в силу действующего закона либо соглашения сторон.

В том случае если одна из сторон требует заключения договора в более сложной форме, то применяются положения пункта 1 статьи 432 ГК РФ. Указанная норма регулирует заключение договора в том случае, если применяется более сложная форма, под которой понимается форма, которая не установлена нормами закона. В связи с чем требуется согласование всех условий между сторонами договора, выразиться которое должно в заключаемом сторонами соглашении. Таким образом, одна сторона договора либо принимает поступающее от второй стороны предложение, как следствие, договор заключается в другой форме, либо не принимает, и договор тогда не заключается, или заключается, однако при использовании другой формы.

Рассмотрение формы договора в качестве его элемента неверно, потому как она выступает способом выражения реальной воли сторон сделки, элемент же – это неотъемлемая часть договора, т.е. его внутренняя составляющая.

Соответственно, выбор сторон определенного способа для выражения их воли не способен повлиять на факт непосредственного достижения сторонами соглашения с возникновением соответствующего обязательственного правоотношения.

Таким образом, форма гражданско-правового договора не является его конститутивным элементом. Это объясняется тем, что договор будет

являться заключенным не зависимо от того соответствует ли его форма нормам гражданского законодательства или форма его нарушена.

Таким образом, рассмотрев вторую главу выпускной квалификационной работы можно сделать следующий вывод.

Так как гражданско-правовой договор является определенным юридическим фактом, то для его заключения законодательством установлена и закреплена определенная процедура. Соблюдение установленной гражданским законодательством процедуры заключения договора способствует закреплению именно тех условий, которые выгодны его сторонам, а также делает возможным реализацию и соблюдение прав и интересов сторон в полном объеме. Кроме того, соблюдение указанной процедуры заключения договора в гражданском праве способствует его заключению и установлению как свершившегося юридического факта. В свою очередь, нарушение установленной нормами гражданского законодательства процедуры заключения договора ведет к нарушению прав и законных интересов его сторон, а также делает его недействительным и оспоримым.

Указанная норма содержится в пункте 2 статьи 432 ГК РФ, исходя из которой, следует, что договор заключается посредством направления оферты, то есть предложения заключить договор одной из сторон и ее акцепта - принятия предложения другой стороной.

В гражданском законодательстве закреплены все стадии, составляющие процедуру заключения договора:

- 1) преддоговорные взаимоотношения между сторонами;
- 2) формирование акцепта и оферты;
- 3) признание договора заключенным.

Процедура заключения договора является юридическим явлением, сложным по собственному характеру, получающим в ходе своего развития разнообразные формы.

Содержание договора подразумевает под собой условия, на которых достигнуто соглашение сторон.

По юридическому значению для сторон договора все условия можно разделить на три группы:

- 1) существенные;
- 2) обычные;
- 3) случайные.

Помимо условий договора при его заключении должна соблюдаться установленная для конкретного вида договора форма.

Согласно нормам, закрепленным в ст.158 ГК РФ, совершаться сделки могут: в форме устной либо письменной (нотариальной либо простой), посредством реализации конклюдентных действий, молчания.

Форма гражданско-правового договора не является его конститутивным элементом. Это объясняется тем, что договор будет являться заключенным не зависимо от того соответствует ли его форма нормам гражданского законодательства или форма его нарушена. Связано это с тем, что при заключении договора учитывается воля сторон.

Глава 3. ПРАКТИЧЕСКИЕ АСПЕКТЫ ЗАКЛЮЧЕНИЯ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОГО ДОГОВОРА

3.1. Аналитический обзор нормативно-правовых актов, регулирующие вопросы заключения договора

В качестве юридического выражения товарно-денежных экономических связей гражданский имущественный оборот складывается из большого количества актов отчуждения, присвоения определенного имущества, которые совершаются собственниками, законными владельцами.

Поскольку деятельный рыночный обмен является обменом товарами, он не может строиться иначе, нежели акты свободного, согласованного волеизъявления, отражающие комплекс взаимных интересов совершенно равноправных товаровладельцев. В большинстве случаев данными актами выражается согласованная воля участвующих в правоотношении лиц, оформляется и закрепляется которая в виде договоров. Поэтому гражданско-правовой договор в рыночном хозяйстве в качестве важнейшей правовой формы экономических отношений обмена выступает одним из основополагающих способов для регулирования имеющихся товарно-денежных взаимосвязей.

Процесс реализации собственных либо частных интересов является центральным стимулом для надлежащего исполнения договора, достижения определенных экономических результатов. Поэтому формирование содержания договора осуществляют непосредственно его заключающие лица, оно отражает баланс комплекса их частных интересов при учете конкретной экономической ситуации¹³.

¹³ См.: Российское гражданское право: Учебник: В 2-х томах. Том II: Обязательственное право / Отв. ред. Е.А. Суханов. М.: Статут, 2010. С. 1208

Основываясь на изложенном, договор – это нормативно-волевое обоснование действие, при воплощении в которые воля сторон осуществляет внешний эффект в имущественной сфере¹⁴.

Гражданско-правовой договор предоставляет собственным участникам возможность для свободного согласования имеющихся целей и интересов, определения требуемых для их достижения действий. Он одновременно придает результатам такого согласования юридическую силу, общеобязательную для сторон, которой в случае возникновения необходимости обеспечивается принудительная реализация документа¹⁵.

Таким образом, экономические отношения при помощи договоров активно подвергаются саморегулированию непосредственными их участниками – наиболее действенному способу в процессе организации активной хозяйственной деятельности.

Саморегулирование в правовой отрасли является одной из актуального перечня форм индивидуального регулирования правом, под которым подразумевается непосредственная деятельность субъектов, реализуемая на основе исключительно свободного усмотрения действующих законодательных нормах, векторно-направленная на тщательное упорядочивание конкретных общественных отношений при помощи создания определенного индивидуально-правового предписания. К отличительным особенностям правовой саморегуляции относится равноправное положение действующих субъектов, отсутствие какого-либо вмешательства, органов соответствующей компетенции. Проявлением саморегулирования в договорной практике является использование правовых средств самими участниками отношений в целях организации собственного поведения.

¹⁴ См.: Чеговадзе Л.А. О сделках как действиях по договору // Юридическая наука и практика: проблемы современности и перспективы развития: Материалы I Всероссийской научно-практической конференции (Нижний Новгород, 30 марта 2013 г.) / Под ред. проф. Л.А. Чеговадзе. Нижний Новгород: АНО «НОЦ «ЦЕЗИУС», 2013

¹⁵ См.: Толстой Р.В. Правовое саморегулирование в области семейных правоотношений // http://www.juristlib.ru/book_4882.html

Посредством конструкции гражданско-правового договора в основу саморегулирования ложится концепция автономии воли участников. Так, физические и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе (п. 2 ст. 1 ГК РФ).

Исходя из изложенного вопрос заключения договор охватывает следующие моменты: согласование воли сторон, определение обязательств сторон и включение обязательных условий и в ряде случаев соблюдение определенного порядка.

Исходя из этих составляющих проведем обзор российского законодательства, регламентирующего вопросы заключения гражданско-правовых договоров.

При обзоре нормативно-правового материала будем исходить из иерархии нормативных актов по юридической силе и по предмету регулирования (общественным отношениям)

Конституция РФ¹⁶ определяет основополагающие принципы во всех сферах общественной жизни. В части регулирования вопросов заключения договор, необходимо выделить следующие нормы:

В статье 8 Конституции РФ предусмотрена гарантия единства в Российской Федерации экономического пространства, свободного перемещения разнообразных товаров, всевозможных услуг, финансовых средств, оптимальная поддержка конкуренции, четкая свобода экономической деятельности.

Признание и защита равным образом всех форм собственности (частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности).

Анализируя данный принцип, закрепленный в основном документе, стоит отметить то, как он отражается на заключении договоров, так при

¹⁶ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) // Собрании законодательства РФ.2014. № 31. Ст. 4398.

заключении договоров стороны должны быть поставлены в равные условия и у сторон должна быть воля на заключение договоров.

Больше всего трудностей с реализацией данного принципа имеется при заключении государственных контрактов на поставку товаров, работ и услуг для государственных нужд, а также в сфере действия монополий в том, числе естественных.

Анализируя положения статей 19,46 Конституции РФ, стоит отметить то, что все споры между сторонами и третьими лицами, а также контролирующими и надзорными органами о признании договора заключенным признать заключенным или незаключенным возможно только в суде.

Кодифицированным нормативным правовым актом, регламентирующим общие положения заключения гражданско-правовых договоров, а также некоторые особенности некоторых его видов является Гражданский кодекс РФ (далее ГК РФ)

Необходимо отметить, что в ГК РФ содержится открытый перечень четких оснований для реального возникновения прав, обязанностей: из устанавливающих их судебных решений; после приобретения по допускаемым законом основаниям; вследствие неосновательного обогащения, причинения определенного вреда другим лицам и пр. (ст.8 ГК РФ).

Но в большей части как основания возникновения отношений между деятельными участниками текущего гражданского оборота выступают их соглашения – инициативные акты воли либо самостоятельное установление юридическими и/или физическими лицами правил для решения определенных задач.

Поэтому по своей природе саморегулирование является видом регулирования, которое отлично от регулирования государственного, хотя производно от последнего. Принятием контрагентами волевых решений,

основывающихся на реально свободном усмотрении, однако в рамках действующих правовых норм, гарантированных государственной принудительной силой, составляет сущность процесса саморегуляции гражданско-правового характера как одна из форм в индивидуально-правовом регулировании. Поэтому имеется точка зрения, что договор является нормативно-волевой конструкцией, соответственно, в данном случае источником саморегулирования.

При рассмотрении договора в данном качестве обратить внимание, в первую очередь, необходимо на правовую природу термина «договор».

Так, п.5 Постановления Высшего Арбитражного Суда РФ «О свободе договора и ее пределах», ст.421 ГК РФ закрепляется положение, по которому соглашение двух (нескольких) лиц относительно установления, изменения, прекращения гражданских обязанностей, прав признается договором. Соглашение выступает тем базисом, на котором основывают фактически каждый договор. Поэтому свобода данного соглашения обуславливается ничем, кроме как законом, неограниченное установление взаимных обязанностей, прав лиц, его заключивших¹⁷.

Стоит отметить то, что система договоров развивается. Так в гражданском законодательстве в недавнем прошлом появились новые виды договоров в гражданском праве. Например, вводится договор с открытыми условиями или, так называемый, рамочный договор (429.1 ГК РФ). Подобный договор будет отражать общие условия отношений сторон, связанных с обязательствами, уточнить и дополнить которые можно, заключив отдельные договора, или путем заявления одной из сторон. Нельзя путать рамочный договор, закрепляющий уже возникшие отношения, с предварительным договором, описывающим лишь намерение о заключении основного договора.

¹⁷ Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 14 марта 2014 г. № 16 «О свободе договора и ее пределах» // Вестник ВАС РФ. 2014. № 5

Рассматривая, какие новые виды договоров получают закрепление в праве, нельзя обойти вниманием опционный договор или опцион на заключение договора, описываемые в ст. 429.2-3 ГК РФ. Несмотря на сходное звучание, понятия многим разнятся. Опцион на заключение договора – это безотзывная оферта, которая предоставляет право на заключение одного или нескольких договоров на тех условиях, что предусмотрены опционом.

Сроки на эти действия предусмотрены, но возможность реализации такого права не безвозмездна, поскольку предусмотрен платеж по опциону. Заключение таких договоров проходит посредством акцепта оферты. При неуказанном сроке акцептирования его принимают равным году.

В этом случае сторонами заключается два договора: соглашение об опционе и основной договор. Согласно общим положениям, описывающим эти виды договоров, платеж по опциону не засчитывается в счет средств, внесенных по основному договору, а также не возвращается при не акцептированной оферте, если иное не предусмотрено в самом опционе.

При опционном договоре одна из сторон может требовать от другой стороны в установленный срок совершить какие-либо действия, например, провести оплату, передать или принять имущество. Если требования от правомочной стороны в указанный срок не поступают, опционный договор прекращается. За право заявления требований здесь вносится определенная сумма, кроме ситуаций, когда в договоре предусматривается иное, или договор заключается в связи с обязательствами или интересами, вытекающими из отношений сторон и охраняемыми законом

В рамках настоящей реформы гражданского права вносят корректировки в понятие и виды договоров, существовавших до сего дня. Законодательно вводятся в обращение и новые виды гражданско-правовых договоров

Изменение понятий и видов договоров бесспорно повлияет и на порядок и особенности заключения некоторых видов

В настоящее время исходя из анализа положений ГК РФ для заключения договора необходимо объективное выражение четко согласованной воли пары (либо более) сторон (п.3 ст. 154 ГК). При учете данной необходимости согласования воли нескольких лиц заключение договора является не одномоментным актом, а неким процессом (процедурой), в рамках которого упомянутыми лицами совершается комплекс действий, при удачном раскладе, приводящих к заключению их связывающего договора.

Необходимо отметить, что теперь отечественным законодательством прямо подтверждается реальная самостоятельность этапа, являющегося предшествующим для заключения договора – процесса предварительных переговоров по его заключению (ст.434.1 ГК). Этот этап является необходимой предпосылкой для заключения договора, однако неотъемлемой частью непосредственной процедуры заключения договора не считается. Поэтому данный этап на уровне законодательства длительное время попросту не признавали, что становилось причиной определенных сложностей, к примеру, при определении последствий различных недобросовестных поступков сторон в ходе ведения переговоров о заключении договора. Данное упущение теперь исправлено – решение проблемы содержит новая ст. 434.1 ГК.

Потенциальные стороны договора на предварительных переговорах стремятся определить комплекс условий будущего договора, четко выявить их приемлемость, реальную взаимовыгодность, тщательно согласовать полный текст документа. При переговорах сторонами могут направляться друг другу разнообразные запросы, сведения, уведомления, сообщения о намерениях и пр., к форме, содержанию которых никакие требования законодательством не предъявляются. При переговорах сторонами могут даже подписываться документы, содержащие информацию относительно

условий возможного договора (для примера, соглашение о намерении), что по прямому смыслу нами комментируемой статьи не может признаваться непосредственным заключением договора, соответственно, для сторон по общему действующему правилу правовых последствий не несет.

Однако вышеизложенные правила обладают исключениями. Первое, документами о намерении подтверждаться может заключение варианта предварительного договора исключительно при условии четкого соответствия требованиям ст. 429 ГК. Второе, письмо о намерениях признаваться может офертой при соответствии требованиям ст. 435 ГК.

Бесспорно, предварительными переговорами о заключении договора не создается обязательственное отношений между имеющимися сторонами – юридическим фактом, которым порождаются такие отношения, признается само совершение сделки. Но это не значит, что стадия предварительных договоров, как и документы, в ее ходе подготовленные сторонами (в том числе совместно), вовсе лишены юридического значения. Напротив, учитывая, что толкование договора предполагает оценку не только содержания договора, но и, в частности, предшествующих договору переговоров сторон и их переписки, данные документы способны раскрыть общую действительную волю сторон. Однако, как подчеркивал М.И. Брагинский, необходимо учитывать, что «и переписка, и переговоры обладают только доказательственным, а не правообразующим значением»¹⁸.

В отличие от процесса предварительных переговоров для заключения договора, порядок реализации которых не нуждается в четкой правовой регламентации, сама процедура заключения конкретного договора обязательно требует закрепления комплекса определенных правил, непосредственного установления последствий при их несоблюдении.

¹⁸ Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право: Общие положения. М.: Статут, 1998. С. 156

Комментируя настоящую статью, нельзя избежать упоминания о традиционной градации процедур заключения договора на две разновидности - заключение договора между «отсутствующими» и «присутствующими».

Характерным для заключения какого-либо договора между сторонами «присутствующими» является то, что волеизъявление одной из сторон, восприятие его другой стороной совершается в итоге непосредственного общения. Безусловно, это облегчает согласование воли (речь при этом не только о варианте устной формы договора). Таким образом, заключением договора между «отсутствующими» предполагается временной разрыв между волеизъявлением одной из сторон с ее уяснением другой (происходит это при наиболее классическом случае заключения определенного договора при помощи обмена письменным приложением относительно заключения договора с согласием на данное приложение).

Современное техническое развитие позволяет реализовывать согласование воли лиц, находятся которые на значительном расстоянии, без наличия какого-либо временного разрыва. К примеру, видеоконференция договаривающихся сторон сейчас уже признается в качестве заключения договора между сторонами «присутствующими», хотя к таковым, строго говоря, не относится. Впрочем, практика демонстрирует, что в подобном случае проблемы создавать может не согласование воли сторон, а последующее подписание ими договора-документа (текст комментариев к ст. 433 ГК).

Учитывая вышесказанное, нельзя не признавать, что данная классификация процедур по заключению договоров, в принципе, собственное былое значение утратила. Одновременно ГК продолжает сохранять определенные правила, проистекают которые из деления договоров на заключаемые между «отсутствующими», «присутствующими».

Для признания договора в качестве заключенного по смыслу ст. 432 ГК соблюдаться должно два ключевых требования. Первое, стороны достигли соглашения по комплексу существенных условий определенного договора, второе, его форма соответствует предъявляемым требованиям (о деталях формы договора указано в комментарии к ст. 434 ГК). Соответственно, лишь при выполнении таких требований вполне допустимо утверждать, что произошло возникновение определенных обязательств между сторонами.

Под существенными условиями, упоминаемыми в абз.2 п.1 ст.432 ГК, необходимо понимать комплекс договорных условий, проведение согласования которых обязательно, достаточно в целях возникновения между сторонами определенного договора-правоотношения.

Для примера, в договоре купли-продажи существенным условием, кроме непосредственно его предмета (передача продавцом недвижимого имущества в собственность покупателя, принятие последним данного имущества с уплатой соответствующей стоимости), выступает подлежащая передаче недвижимость. В случае отсутствия данных, позволяющих конкретно устанавливать передаваемый объект, принято считать, что не согласован предмет договора, а сам договор – не заключен (ст.554 ГК). При этом необходимо признать, что текст ст.554 не содержит требования по обязательному указанию в заключаемом договоре перечня иных характеристик конкретного недвижимого имущества, к примеру, кадастрового номера, года постройки и пр.

По аналогии, предметом договора по доверительному управлению становятся действия учредителя относительно передачи доверительному управляющему в доверительное управление конкретного имущества вместе с действиями управляющего по оптимальному управлению имуществом в реальных интересах учредителя либо выгодоприобретателя (первый пункт ст. 1012 ГК). Объектом договора является передаваемое имущество, условие относительно состава которого получает характер существенного (первый пункт ст. 1016 ГК).

В то же время нельзя не замечать, что некоторые законодательные акты содержат чрезмерно обширный перечень условий, которые в них названы существенными. Так, в ст. 10 Федерального закона от 24 ноября 1996 г. № 132-ФЗ «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации» упоминаются девять существенных условий так называемого договора о реализации туристского продукта. При этом некоторые из них явно не могут признаваться существенными, а их отсутствие не может влечь недействительности договора, например, неуказание реестрового номера туроператора или сроков предъявления туристом претензий.

Соответственно, заключение договора, становится которой причиной возникновения определенного договора-правоотношения между сторонами, способно реализоваться в виде:

- полноценной процедуры, предусматривается которой, в частности, традиционный обмен офертой, акцептом;

- определенных единичных действий имеющихся сторон в конкретном договоре. Например, подписание сторонами одного документа (когда переговорная часть к непосредственному заключению не относится), либо установленное выражение согласия с перечнем стандартных условий (не являющимися результатом проведенного переговорного процесса), либо оформление сделки конкретизирующего характера (иного действия) в имеющихся условиях рамочного договора, которым связаны стороны.

Также положения гл.28 ГК, которые рассчитаны, по сути, на регулирование только одного из всевозможных способов заключения договора – процедуры акцептования оферты, прямых ответов на комплекс возникающих в связи с заключением в другом порядке определенного договора вопросов не предоставляют. Бесспорно, это привносит в сферу отечественной договорной практики множество проблем¹⁹.

¹⁹ Рожкова М.А. Протокол разногласий и некоторые другие проблемы, связанные с заключением договора: предложено ли им решение в действующем Гражданском кодексе // Закон. 2015. № 10

С учетом сказанного в п. 7.2 разд. 7 Концепции развития гражданского законодательства появилось указание с таким содержанием: «Следует законодательно решить вопрос о самой возможности исков о признании договоров незаключенными (допускать ли вообще такой иск как самостоятельное средство правовой защиты или ограничить право стороны, принявшей исполнение от контрагента по договору, на предъявление такого иска), а в случае положительного решения вопроса также определить правовые последствия признания договора незаключенным».

В результате норма, сформулированная в п. 3 комментируемой статьи, предусматривает запрет на предъявление иска о признании договора незаключенным стороной, которая приняла исполнение от своего контрагента, если это требование предъявляется стороной, действовавшей недобросовестно. Обоснование такого подхода можно найти в Постановлении Президиума ВАС РФ от 5 февраля 2013 г. № 12444/12 по делу № А32-24023/2011, в котором указывалось, что если одна сторона совершает действия по исполнению обязательств, а другая - принимает их без каких-либо возражений, это свидетельствует об отсутствии неопределенности в отношениях между ними. С учетом этого соответствующие условия договора должны считаться согласованными, а сам договор - заключенным.

В настоящее время формируется нормы права, регламентирующие государственные закупки. В настоящее время данные нормы еще относятся к гражданскому праву, но стоит предположить то, что в будущем возможно они будут выделены в отдельную отрасль права.

Так, согласно п. 8 ст. 3 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»²⁰ государственный контракт

²⁰ Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ (ред. от 31.12.2017) «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения

определяется как договор, заключаемый от имени РФ, ее субъекта определенным государственным заказчиком в целях обеспечения всевозможных государственных нужд.

Заключение государственного контракта – один из неотъемлемых этапов закупки, результат действий государственного заказчика для определения поставщика (исполнителя, подрядчика) посредством проведения конкурса, запроса котировок, аукциона либо иных способов, установлены которые Законом о контрактной системе. Завершается перечень действий сторон контракта, которые определяются как закупка товаров, работ, услуг для непосредственного обеспечения государственных нужд (п.3 ст.Закон о контрактной системе), четким исполнением возникающих из конкретного государственного контракта обязательств. Формирование условий какого-то государственного контракта возникает на этапе планирования закупок, включает который формирование, утверждение, ведение непосредственными заказчиками специализированных планов-графиков, плана закупок (ст.16 вышеуказанного Закона), что обеспечивает наличие у государственного контракта плановых оснований.

Контракт заключается на условиях, предусмотренных извещением об осуществлении закупки или приглашением принять участие в определении поставщика (исполнителя, подрядчика), документацией о закупке, определенной заявкой, окончательным предложением от участника закупки, заключают с которым контракт, исключая случаи, когда по закону извещение о реализации закупки либо приглашение участвовать в процессе определения поставщика (исполнителя, подрядчика), документация о закупке, определенная заявка, окончательное предложение не предусматриваются (ч.1 ст.34).

Неотъемлемой частью пакета документов о закупке считается проект контракта (вторая часть ст. 50, четвертая часть ст. 64, седьмая часть ст. 83).

Данные положения выступают свидетельством, что заключение, реализация конкретного государственного контракта происходит при соответствии с особым правовым режимом, установленным действующим законодательством о нормах контрактной системы.

Контактное российское законодательство в области закупок, как устанавливается ст.2, основывается на целом комплексе положений Конституции, Бюджетного, Гражданского кодекса, включая действующий Закон о контрактной системе, иные общедофедеральные законы, регулирующие отношения в области закупок. Приоритет в использовании норм устанавливается для Закона о контрактной системе, любые содержащиеся в иных утвержденных общедофедеральных законах правовые нормы, которыми указанные отношения регулируются, должны обязательно соответствовать положениями данного Закона.

Так, текстом закона от 31.12.2014 №488-ФЗ «О промышленной политике в Российской Федерации»²¹ установлен приоритет промышленной отечественной продукции перед всевозможной продукцией промышленного характера, произведенной на площадке других стран при реализации закупок для обеспечения текущих государственных, муниципальных нужд (ст.18). Реализуется данное право посредством использования комплекса условий, запретов, определенных ограничений допуска происходящих из всевозможных иностранных государств товаров в соответствии с действующими правилами Закона о контрактной системе (ст.14).

²¹ Федеральный закон от 31.12.2014 № 488-ФЗ (ред. от 31.12.2017) «О промышленной политике в Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ.2015. № 1 (часть I). Ст. 41

Правила контрактной системы должны соответствовать действующим международным договорам (четвертая часть ст. 2), а также Договору о Евразийском экономическом союзе²².

Наиболее подробно порядок заключения гражданско-правовых договоров (контрактов) регламентируются также отраслевыми нормативными-правовыми актами.

В качестве примера, проведем анализ положений некоторых из них:

Так вопросы заключения договор, определяющих основания возникновения прав и обязанностей в отношении объектов недвижимости регулируются, например:

Федеральный закон от 13.07.2015 № 218-ФЗ «О государственной регистрации недвижимости»²³

Нормы данного закона определяют условия, при которых договор в отношении объектов недвижимости считается заключенным.

Федеральным законом от 30.12.2004 № 214-ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации»²⁴

В положениях данного закона определяются обязательные требования к застройщику, как одной из сторон договора, также существенные условия договора и требования к порядку его заключения.

²² Договор о Евразийском экономическом союзе (Подписан в г. Астане 29.05.2014) (ред. от 08.05.2015) // <http://www.pravo.gov.ru>, 16.01.2015.

²³ Федеральный закон от 13.07.2015 N 218-ФЗ «О государственной регистрации недвижимости» // Собрание законодательства РФ", 20.07.2015, N 29 (часть I), ст. 4344

²⁴ Федеральный закон от 30.12.2004 № 214-ФЗ (ред. от 31.12.2017) «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ», 03.01.2005, № 1 (часть 1), ст. 40,

В сфере оказания услуг заключение договора также регулируется рядом федеральных законов зависимости от регулируемых общественных отношений

3.2. Аналитический обзор правоприменительной практики в части заключения договора

Стоит отметить то, что судебная практика по вопросам заключения гражданского договора разнообразна, что объясняется многогранностью общественных отношений.

Выделим некоторые основные вопросы, по которым возникают судебные споры.

Во-первых, возникают проблемы в определении нормативного правового акта, подлежащего применению в конкретных отношениях.

Так, например, исходя из сложившейся практики нормы Гражданского кодекса РФ об основных положениях о заключении договора не применяются к антиконкурентному соглашению.

Приходя к данному суд руководствовался ст. 4 Федерального закона от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»²⁵, исходя из которой факт наличия антиконкурентного соглашения не ставится в зависимость от его заключенности в виде договора по правилам, установленным гражданским законодательством. Указанной нормой представлено определение такого соглашения, подлежащего применению в ходе оценки правонарушения в

²⁵ Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ (ред. от 29.07.2017) «О защите конкуренции» //Собрание законодательства РФ.2006. № 31 (1 ч.). Ст. 3434

области антимонопольного законодательства. Положения ст. ст. 154, 160, 432, 434 ГК РФ в этом случае не применяются²⁶.

Во-вторых, соблюдены ли условия, определяющие действительность договора, а именно заключен ли он.

Незаключенный договор не порождает для его сторон каких-либо прав и обязанностей. Признание договора незаключенным влечет отсутствие обязательственных отношений между сторонами по этому договору. Следовательно, правовых оснований для признания такого договора недействительным не имеется²⁷.

В-третьих, момент заключения договора.

Рассмотрим данную группу более подробно.

По п.2 ст. 432 ГК заключается договор с помощью направления оферты (предложение заключить конкретный договор) одной стороной с ее акцептом (принятие подобного предложения) другой. Четкий порядок направления оферты с ее акцептом, процесса ведения переговоров относительно заключения договора устанавливается в гл. 28 ГК.

Договор считают заключенным, когда между сторонами в форме, определенной для подлежащих случаев, достигнуто соглашение по комплексу существенных условий договора (первый пункт ст. 432 ГК).

Момент заключения договора определяют при соответствии с закрепленными в ст. 433 правилами: например получение акцепта на оферту или передача имущества по договору.

Заключается договор в любой форме, предусмотрена которая для совершения сделок, если законодательством для данного типа договора не устанавливается четко определенная форма (первый пункт ст. 434 ГК). По п.1

²⁶ [Постановление](#) Президиума ВАС РФ от 21.12.2010 № 9966/10 по делу № А27-12323/2009

²⁷ [Определение](#) Верховного Суда РФ от 07.07.2015 по делу № 78-КГ15-7 //СПС Консультант плюс

ст. 158 ГК совершаются сделки устно либо в письменной форме (нотариальной либо простой).

В силу первого пункта ст. 160 ГК в письменной форме сделка должна совершаться посредством составления документа, где выражается ее содержание, подписанного лицом либо силами, совершающими сделку, либо уполномоченными ими.

При этом стороны могут заключить договор как путем составления единого документа, подписанного сторонами, так и иными способами, в том числе через обмен документами: письмами, телеграммами, электронными сообщениями и т.п., позволяющими достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору (абзац 2 п. 1 ст. 160 ГК РФ, п. 2 ст. 434 ГК РФ).

По п. 3 ст. 434 ГК письменная договорная форма считается соблюденной, когда письменное предложение о заключении договора принято в предусмотренном третьим пунктом ст. 438 порядке, при соответствии с которым совершение получившим оферту лицом в установленный для ее дальнейшего акцепта срок комплекса действий по выполнению указанных условий договора (выполнение работ, предоставление услуг, отгрузка товаров, уплата соответствующей суммы) считается акцептом, если иное не предусматривается законом, другими правовыми актами либо не указывается в оферте.

Также учитываются положения третьего пункта ст. 432 ГК, касающиеся того, что принявшая от второй стороны полное либо частичное исполнение по конкретному договору либо подтвердившая иным образом действие договора сторона не может требовать признания данного договора незаключенным, если подобное заявление при учете комплекса конкретных обстоятельств противоречит принципу добросовестности (п.3 ст. 1 Кодекса).

Так, например, общество просило признать договор незаключенным на том основании, что он не подписывался директором общества. В ходе

судебного разбирательства по результатам экспертизы установлено, что подпись на договоре выполнена иным лицом с подражанием подписи директора. Между тем апелляционный суд и суд округа сочли это недостаточным основанием для признания договора незаключенным, поскольку договор фактически начал исполняться, а действия директора, совершенные исключительно с намерением неисполнения обязательств по контракту и договору уступки, можно расценить как злоупотребление правом²⁸.

В другом деле истец также просил признать договор незаключенным на основании того, что не подписывал его, договор подписан неустановленным лицом от имени истца. Апелляционный суд и суд округа отклонили доводы истца, указав, что исходя из положений ст. ст. 432, 455 ГК РФ договор может быть признан незаключенным только в том случае, если стороны не согласовали его существенные условия. Однако такие условия стороны согласовали, приступили к реальному исполнению договора²⁹.

Схожие выводы следуют также из Постановления Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 07.04.2015 № Ф01-560/2015 по делу № А28-1543/2013.

Между тем если встречного исполнения договора не было, то есть поведение сторон (или одной из них) свидетельствует о нежелании заключать и исполнять договор, то договор может быть признан незаключенным.

²⁸ [Постановление](#) Арбитражного суда Дальневосточного округа от 11.05.2016 № Ф03-1781/2016 по делу № А73-14290/2014 // СПС Консультант плюс

²⁹ [Постановление](#) Арбитражного суда Московского округа от 24.08.2016 № Ф05-10887/2016 по делу № А40-80143/2015 // СПС Консультант плюс

Так, договоры на оказание туристических услуг признаны незаключенными, поскольку не подписаны со стороны истца; при этом услуги на сумму полученной ответчиком оплаты (аванса) не были оказаны³⁰.

То есть сторона, которая настаивает на заключенности неподписанного договора или подписанного неуполномоченным лицом, должна предоставить доказательства его реальности, исполнения.

Таким образом, при решении вопроса о заключенности договора в случаях отсутствия подписи на договоре необходимо установить, совершались ли сторонами действия во исполнение договора, как вели себя стороны при заключении договора, и можно ли считать, что стороны согласовали все существенные условия договора.

Интересен также вопрос свободы заключения договора и определения его правовой природы.

При подготовке проекта части второй ГК в научном сообществе велись дискуссии по проблеме, в какую главу необходимо включать договор энергоснабжения. Компромиссом сочли включение в главу договоров купли-продажи. Помимо споров относительно наличия (отсутствия) вещных признаков энергии, определения места энергии в имеющейся системе разнообразных объектов гражданского права, у некоторых ученых имелись сомнения, что к текущим правоотношениям по энергоснабжению вообще можно применить договор.

Обязательства в большинстве случаев возникают из договора. В ситуациях с энергоснабжением отсутствует воля энергоснабжающей организации либо определенный волевой критерий. Но по самому смыслу ст.426 ГК презюмируется поля второго субъекта в правоотношениях.

³⁰ [Постановление](#) Арбитражного суда Уральского округа от 01.08.2016 № Ф09-7425/16 по делу № А76-31505/2015 // СПС Консультант плюс

В сфере энергоснабжения оформлению правоотношений свойственны особые договорные конструкции: договор присоединения и договор публичный. В науке по вопросу их соотношения наличествуют разногласия.

Законоположения о специальных договорных конструкциях обладают приоритетом перед правилами, которыми регулируется конкретный тип договорного обязательства, для нашего случая – договора энергоснабжения.

Подобный договор энергоснабжения в ГК предусматривается как самостоятельный тип договора купли-продажи. Действующие Правила параграфа 6 («Энергоснабжение») к отношениям по договорам снабжения электроэнергией применяют, когда законом, иными правовым актами не устанавливается иное (п.4 ст.539 ГК).

Договор энергоснабжения ст.539 к перечню публичных прямо не относится, тем самым прямо не подчиняя его правилам ст.426 ГК.

Судебной практикой договор энергоснабжения признается публичным: «Законом об электроэнергетике устанавливается, что любые договоры, заключенные между потребителем и гарантирующим поставщиком, касающиеся обеспечения электрической энергией, среди прочего включающие условие оказания потребителям услуги передачи электрической энергии посредством разнообразных привлеченных третьих лиц либо самостоятельно, являются публичными»³¹.

В п.3 Постановления Пленума ВАС РФ от 14.03.2014 №16 «О свободе договора и ее пределах» в ходе рассмотрения п.1 ст.544 ГК относительно оплаты за фактически потребленный объем энергии сделан был вывод относительно публичности интересов абонентов, защищаются которые средствами государственного регулирования действующих тарифов по договорам энергоснабжения.

³¹ Апелляционное [определение](#) Верховного Суда РФ от 30 июля 2015 г. № АПЛ15-282 // СПС «КонсультантПлюс».

Судами делается вывод, что к договорам снабжения электроэнергией (мощностью) вполне применимы положения Кодекса относительно публичного договора. Договор энергоснабжения ГК относит к публичным договорам, используя трактовку положений п.1 ст.426 ГК вместе с прямым указанием на публичность, установленную в Законе об электроэнергетике.

По п.1 ст.426 ГК договора энергоснабжения являются публичными, а соответственно осуществляющую предпринимательскую либо иную активную приносящую доход деятельность лицо обязано заключать договор со всеми, к нему обратившимися.

В ст.3 Федерального закона от 26.03.2003 №35-ФЗ «Об электроэнергетике» (далее – Закон об электроэнергетике) предусматриваются аналогичные условия: прямые указания на обязанность активного гарантирующего поставщика электроэнергии заключить договор по купле-продаже электрической энергии с каждым обращающимся к нему потребителем, желающим приобретать электрическую энергию.

«Заключаемый гарантирующим поставщиком с потребителем электроэнергии договор в силу Закона об электроэнергетике обладает публичным характером, условия его определены государством» (п.5 ст.38).

Квалификацией гражданско-правового договора в качестве публичного влекутся правовые последствия, которыми ограничивается закрепленный ст.421 ГК основной принцип свободы договора.

Стороны в обычных условиях текущего гражданского оборота свободны при заключении договоров, по принятому правилу понуждение к дальнейшему заключению не допустимо, иное происходит в случае заключения публичного договора, когда законом предусматривается обязанность его заключения.

Публичность договора энергоснабжения значит, что в силу собственной деятельности энергоснабжающая организация обязана подавать энергию посредством присоединенной сети относительно каждого обратившегося к ней абонента. Она также не вправе оказывать какое-либо

предпочтение одному из абонентов. Особенностью правового регулирования публичного договора энергоснабжения являются требования, изложенные в п. 2 ст. 539 ГК, которым должен соответствовать абонент, последний обязан располагать присоединенным к сетям энергопринимающим устройством, оборудованием и обеспечить учет потребления энергии.

Кроме того, положения ГК наделяют правом на обращение в суд за разрешением разногласий при заключении договора энергоснабжения, а также о понуждении заключить такой договор контрагента обязанной стороны независимо от того, какая из сторон инициатор заключения договора.

В п. 2 ст. 426 ГК существует правило, определяющее условие одинаковой цены публичного договора, а также установление одинаковых иных его условий.

В настоящее время данный пункт полностью изложен в новой редакции согласно Федеральному закону от 8 марта 2015 г. № 42-ФЗ, который реализовал основные положения, содержащиеся в Концепции развития гражданского законодательства Российской Федерации, в том числе по определению единой цены для одинаковой категории потребителей. Ранее условия публичного договора не могли определяться согласно каким-либо предпочтениям контрагента, кроме случаев, предусмотренных законом³².

Таким образом, закон запрещает устанавливать в договорах публичного характера, включая договор энергоснабжения, дискриминационные условия, предпочтений в отношении отдельных потребителей в связи с этим быть не должно. Вместе с тем данное положение не означает, что условия публичного договора энергоснабжения обязаны быть одинаковыми или стандартными для всех.

³² [Концепция](#) развития гражданского законодательства Российской Федерации. М.: Статут, 2009. С. 121.

Согласно ст. 428 ГК стандартными являются условия договора присоединения, определяемые только одной стороной в формулярах, стандартных формах.

Стандарты не могут быть оспорены второй стороной. Соответственно, по договору присоединения не может быть разногласий.

Возникновение договоров присоединения в основном связывают с рационализацией права. Преимущество договоров присоединения состоит в оперативности их заключения: не требуется согласовывать условия договора с каждым контрагентом в отдельности, использовать особые условия иногда нецелесообразно.

Упрощенный порядок заключения договора энергоснабжения установлен в ст. 540 ГК - когда абонентом является гражданин, использующий энергию в быту.

Договор для гражданина считается заключенным от момента первого фактического его подключения к присоединенной сети в установленном порядке. Граждане при этом обладают правом заключить договор энергоснабжения в форме письменной при соответствии с комплексом требований ст. 434 ГК.

Заключаемый гражданами-абонентами договор энергоснабжения в упрощенном порядке, является договором присоединения.

В силу п. 2 ст. 428 ГК, поскольку при подключении к сетям гражданин не принимает участия в определении комплекса условий данного договора, присоединившаяся сторона обладает правом требовать расторжения либо изменения договора. Договор электроснабжения в этом случае может не противоречить законодательству, однако лишать данную сторону прав, обычно предоставляемых по таким договорам. При этом принимается во внимание наличие явно обременительных для присоединившейся стороны условий, которые она, исходя из своих разумно понимаемых интересов, не

приняла бы при наличии у нее возможности участвовать в определении условий договора.

Арбитражная практика признает заключенным договор энергоснабжения при совершении юридическим лицом - абонентом конклюдентных действий по использованию энергии (п. 3 ст. 438 ГК), несмотря на наличие между сторонами разногласий по условиям договора (п. 2 информационного письма ВАС РФ от 5 мая 1997 г. № 14 «Обзор практики разрешения споров, связанных с заключением, изменением, расторжением договоров»³³). В данном случае принимается во внимание фактическое пользование потребителем услугами обязанной стороны как акцепт абонентом оферты, предложенной стороной, оказывающей услуги. Поэтому данные отношения должны рассматриваться как договорные.

Обобщая изложенное выше, необходимо сделать следующие выводы:

- проблемы заключения договора энергоснабжения в связи с неоднозначной трактовкой положений о договоре присоединения в ГК имеют практический характер;
- в случае заключения договора путем присоединения к условиям стандартной формы принцип свободы договора существенно меняется, однако стандарт не ущемляет права присоединяющейся стороны;
- при злоупотреблении правом на преимущественно одностороннее определение его условий сильной стороной договора возникают нарушения права³⁴.

³³ Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 05.05.1997 № 14 «Обзор практики разрешения споров, связанных с заключением, изменением и расторжением договоров» //Хозяйство и право», № 9, 1997

³⁴ Хорошева Н.В. Публичный договор энергоснабжения: проблемы при заключении путем присоединения // Гражданское право. 2016. № 3. С. 17 - 20.

В связи с этим перед законодателем стоит проблема защиты интересов более слабой стороны публичного договора - присоединяющегося контрагента.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В ходе написания данной выпускной квалификационной работы были получены следующие вводы.

В науке гражданского права предусмотрено многообразие подходов к определению понятия договора.

По нашему мнению наиболее полное понятие договора в гражданском праве закреплено в нормах статьи 420 Гражданского кодекса РФ. Договор представляет собой соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

Указанное определение неизменно существует на протяжении длительного исторического развития, как норм гражданского права, так и науки и не подвергалось изменению. Это объясняется тем, что указанное определение содержит все основные признаки договора, которые в значительной степени раскрывают его понятие и актуальны и применимы при любых рыночных отношениях, а также действующих идеологиях государства независимо от исторического развития.

Сущность применения договора для регулирования различного рода правоотношений заключается в том, что данное применение является удобным для сторон, так как не ставит возникающее правоотношение в конкретно определенные рамки. Это объясняется правовой природой договора, которая позволяет закреплять в нем общественные отношения, которые являются различными по своему характеру. Сама правовая форма договора является гибкой, то есть не содержит в себе четко очерченных рамок.

Гражданское право характеризуется многообразием видов договоров, которые по своему назначению и содержанию различны. В связи с чем

указанные виды договоров классифицированы, в том числе и на законодательном уровне. Классификация разных видов гражданско-правовых договоров позволяет более полно и доступно регулировать правоотношения, возникающие в сфере гражданского права, других отраслей права. При этом стороны правоотношения могут делать это самостоятельно. Также законодательством предусмотрено смешение разных видов договоров, что необходимо для регулирования нестандартных гражданско-правовых правоотношений.

Так как гражданско-правовой договор является определенным юридическим фактом, то для его заключения законодательством установлена и закреплена определенная процедура. Указанная норма содержится в пункте 2 статьи 432 ГК РФ, исходя из которой, следует, что договор заключается посредством направления оферты, то есть предложения заключить договор одной из сторон и ее акцепта - принятия предложения другой стороной.

В гражданском законодательстве закреплены все стадии, которые составляют процедуру заключения договора:

- 1) процедура преддоговорных взаимоотношений между сторонами;
- 2) процедура формирования оферты и акцепта;
- 3) процедура признания договора заключенным.

Сама процедура заключения договора представляет собой юридическое явление, сложное по своему характеру и получающее разнообразные формы в процессе своего развития.

Содержание договора подразумевает под собой условия, на которых достигнуто соглашение сторон.

По юридическому значению для сторон договора все условия можно разделить на три группы:

- 1) существенные;
- 2) обычные;
- 3) случайные.

Помимо условий договора при его заключении должна соблюдаться установленная для конкретного вида договора форма.

Согласно нормам, закрепленным в статье 158 ГК РФ, сделки могут совершаться: устно, в письменной форме, которая может быть простой или нотариальной, путем осуществления конклюдентных действий, молчания.

Форма гражданско-правового договора не является его конститутивным элементом. Это объясняется тем, что договор в случае придания ему формы, отличной от той, что является обязательной в силу закона или соглашения сторон, считается заключенным, хотя и совершенным с нарушением требований о его форме.

Список используемых источников

1. Нормативные правовые акты

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) // Собрание законодательства РФ. 2014. № 31. Ст. 4398.
2. Концепция развития гражданского законодательства Российской Федерации. М.: Статут, 2009. С. 121.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть первая, вторая. М., 2018.
4. Договор о Евразийском экономическом союзе (Подписан в г. Астане 29.05.2014) (ред. от 08.05.2015)// <http://www.pravo.gov.ru>, 16.01.2015.
5. Федеральный закон от 05.04.2013 № 44-ФЗ (ред. от 31.12.2017) «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»// Собрание законодательства РФ. 2013. № 14. Ст. 1652
6. Федеральный закон от 13.07.2015 N 218-ФЗ «О государственной регистрации недвижимости» // Собрание законодательства РФ", 20.07.2015, N 29 (часть I), ст. 4344
7. Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ (ред. от 29.07.2017) «О защите конкуренции» // Собрание законодательства РФ. 2006. № 31 (1 ч.). Ст. 3434
8. Федеральный закон от 30.12.2004 № 214-ФЗ (ред. от 31.12.2017) «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ», 03.01.2005, № 1 (часть 1), ст. 40,

9. Федеральный закон от 31.12.2014 № 488-ФЗ (ред. от 31.12.2017) «О промышленной политике в Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. 2015. № 1 (часть I). Ст. 41

2. Специальная литература

10. Акифьева И.В. Смешанные правовые договоры: вопросы теории и практики : автореф. дис. ...канд. юрид. наук. — СПб., 2011. С. 19.

11. Антонова Л. Урегулирование разногласий при заключении договора поставки // Юрисконсульт в торговле. - 2011. - № 12. - С. 35.

12. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Кн. 2: Договоры о передаче имущества. – М.: Статут, 2000.

13. Витрянский В.В. Договор купли - продажи и его отдельные виды. - М., 2012. - С. 117.

14. Денисов С.А. Некоторые общие вопросы о порядке заключения договора // Актуальные проблемы гражданского права. – М., 2016. – С. 229–275.

15. Дружинина Л. Поставка: трудности квалификации // Хозяйство и право. 2013. - № 8. - С. 25.

16. Завидов Б. Срок как существенное условие договоров купли-продажи и поставки // Хозяйство и право. - 2014. - № 7. - С. 32.

17. Захаренко Д.С. Виды контрактов по законодательству о закупках для государственных и муниципальных нужд // Актуальные проблемы гуманитарных и естественных наук. — 2016. — № 8—2. — С. 76—79

18. Кабалкин А. Заключение договора // Российская юстиция. – 2014. – № 9.

19. Казачёнок О.П. Правовая природа и порядок заключения синдицированного кредитного соглашения // Бизнес. Образование. Право. Вестник Волгоградского института бизнеса. — 2017. — № 1 (38). — С. 218—221.

20. Колонтаевская И.Ф. Гражданско-правовая конструкция договора аренды виртуального офиса // Интеграция наук. — 2017. — № 1 (5). — С. 44—46.
21. Кукина Т.Е. Предмет поставки // Хозяйство и право. - 2013. - № 1.
22. Огородов Д.В., Челышев М.Ю. К вопросу о видах смешанных договоров в гражданском праве // СПС «КонсультантПлюс».
23. Огородов Д.В., Челышев М.Ю. Конструкция смешанного договора в гражданском (частном) праве // Сделки: проблемы теории и практики : сб. ст. — М. : Статут, 2015. — С. 310–355.
24. Растворова Н. Разногласия при заключении договоров и возможности их судебного урегулирования // Законность. - 2012. - № 3. - С. 15.
25. Рожкова М.А. Протокол разногласий и некоторые другие проблемы, связанные с заключением договора: предложено ли им решение в действующем Гражданском кодексе // Закон. 2015. № 10
26. Российское гражданское право: Учебник: В 2-х томах. Том II: Обязательственное право / Отв. ред. Е.А. Суханов. М.: Статут, 2010. С. 1208
27. Ротарь А. Методы ведения переговоров по согласованию условий договоров // Юрист. – 2016. – № 7. – С. 6–11.
28. Самоль М. На что делать ставки в договоре поставки // Законность. - 2015. - № 7. - С. 33.
29. Толстой Р.В. Правовое саморегулирование в области семейных правоотношений // http://www.juristlib.ru/book_4882.html
30. Ушаков Д. Сроки в договоре поставки и рыночные условия // Закон. - 2014. - № 1. - С. 17.
31. Хорошева Н.В. Публичный договор энергоснабжения: проблемы при заключении путем присоединения // Гражданское право. 2016. № 3. С. 17 - 20.

32. Чеговадзе Л.А. О сделках как действиях по договору // Юридическая наука и практика: проблемы современности и перспективы развития: Материалы I Всероссийской научно-практической конференции (Нижний Новгород, 30 марта 2013 г.) / Под ред. проф. Л.А. Чеговадзе. Нижний Новгород: АНО «НОЦ «ЦЕЗИУС», 2013
33. Шарипова О.В. Правовая природа поставки товаров для государственных или муниципальных нужд // Национальная Ассоциация Ученых. — 2016. — № 4 (20). — С. 23—24.
34. Шевченко Е.Е. Законодательство и судебно-арбитражная практика об определении момента заключения договора // Закон. — 2007. — № 4. — С. 82—92.
3. Материалы юридической практики
35. Апелляционное [определение](#) Верховного Суда РФ от 30 июля 2015 г. № АПЛ15-282 // СПС «КонсультантПлюс».
36. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 05.05.1997 № 14 «Обзор практики разрешения споров, связанных с заключением, изменением и расторжением договоров» //Хозяйство и право», № 9, 1997
37. [Определение](#) Верховного Суда РФ от 07.07.2015 по делу № 78-КГ15-7//СПС Консультант плюс
38. Определение Верховного Суда РФ от 18 апреля 2017 г. № 5-КГ17-29 // СПС «КонсультантПлюс».
39. Определение Верховного Суда РФ от 26.12.2017 N 5-КГ17-208 // СПС консультант плюс
40. Определение Верховного Суда РФ от 30.09.2015 N 305-ЭС15-8151 по делу N А40-48277/2014 //СПС Консультант плюс
41. Постановление Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 7 февраля 2017 г. № Ф02-8135/2016 по делу № А19-12246/2015// СПС «КонсультантПлюс».

42. [Постановление](#) Арбитражного суда Дальневосточного округа от 11.05.2016 № Ф03-1781/2016 по делу № А73-14290/2014 // СПС Консультант плюс
43. [Постановление](#) Арбитражного суда Московского округа от 24.08.2016 № Ф05-10887/2016 по делу № А40-80143/2015 // СПС Консультант плюс
44. Постановление Арбитражного суда Московского округа от 30 марта 2015 г. № Ф05-2883/15 по делу № А40-82311/2014 // СПС «КонсультантПлюс».
45. [Постановление](#) Арбитражного суда Уральского округа от 01.08.2016 № Ф09-7425/16 по делу № А76-31505/2015 // СПС Консультант плюс
46. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 14 марта 2014 г. № 16 «О свободе договора и ее пределах» // Вестник ВАС РФ. 2014. № 5
47. [Постановление](#) Президиума ВАС РФ от 21.12.2010 № 9966/10 по делу № А27-12323/2009
48. Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 15 июня 2009 г. № Ф04-3400/2009(8403-А70-44) // СПС «КонсультантПлюс».
49. Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 24.03.2014 по делу N А70-4580/2013 // СПС Консультант плюс
50. Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 6 апреля 2014 г. № Ф04/2512-357/А70–2014 // СПС «КонсультантПлюс».
51. Постановление ФАС Поволжского округа от 10 июня 2014 г. № А12-2222/14-С32 // СПС «КонсультантПлюс».
52. Постановление Федерального арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 9 апреля 2009 г. по делу № Ф04-2040/2009(3948-А45-47) // Справочная правовая система «КонсультантПлюс. Версия 4000.00.12» от 26.01.2013 г.