

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

Институт права

(наименование института полностью)

Кафедра Гражданское право и процесс

(наименование)

40.03.01 Юриспруденция

(код и наименование направления подготовки, специальности)

Гражданско-правовой

(направленность (профиль) / специализация)

**ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА  
(БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА)**

на тему Понятие, содержание и виды обязательств

Студент

Д.С. Давыдов

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Руководитель

к.ю.н. О.С. Лапшина

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

Тольятти 2022

## Аннотация

В данной работе исследованы понятие, порядок прекращения обязательств.

Объектом являются общественные обязательственные правоотношения, урегулированные нормами гражданского права Российской Федерации.

Целью исследования является изучение теоретических и практических проблем в сфере обязательственных правоотношений, на основе которых формулируются рекомендации по совершенствованию действующего законодательства.

Научная новизна заключается в том, что автор проводит комплексное исследование содержания различных видов обязательственных правоотношений, а также выделяет отдельные проблемы и предлагает пути совершенствования.

Теоретическая и практическая значимость исследования. Сформулированные в ходе исследования теоретические положения, выводы и рекомендации углубляют теоретическую базу изучения реализации обязательств и могут быть использованы для дальнейшей научной разработки.

Выводы. По результатам проведенного исследования представляется, что в ГК РФ недостаточно только обозначить признаки непреодолимой силы. Необходимо ввести такую правовую конструкцию как «форсмажорная оговорка», которая позволит сторонам гражданско-правового договора самим обозначить обстоятельства, освобождающие их от гражданско-правовой ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение договора, а также предусмотреть особенности применения этих обстоятельств.

## Оглавление

Введение.....	4
Глава 1 <b>Ошибка! Закладка не определена.</b> .....	7
1.1 Понятие и сущность гражданско-правовых обязательств.....	7
1.2 Элементы обязательственного отношения и виды обязательств .....	12
1.3 Особенности договорных обязательств.....	14
Глава 2 <b>Ошибка! Закладка не определена.</b> .....	19
2.1 Порядок заключения договора об исполнении обязательств.....	19
2.2 Порядок изменения и расторжения гражданско-правового договора.....	24
2.3 Ответственность в договорном обязательстве.....	30
Глава 3 <b>Ошибка! Закладка не определена.</b> .....	41
3.1 Понятие и признаки деликтных обязательств .....	41
3.2 Основания наступления деликтной ответственности .....	46
Заключение .....	51
Список используемой литературы и используемых источников.....	55

## Введение

Актуальность темы исследования. Обязательства – важнейшая и наиболее обширная подотрасль гражданского права Российской Федерации, нормы которой призваны обслуживать рыночный оборот и повседневно применяются предпринимателями, некоммерческими организациями, а также гражданами. Большинство имущественных споров, рассматриваемых государственными и третейскими судами, связано с исполнением обязательств. Это обуславливает большую теоретическую и практическую значимость институтов обязательственного права и важность их изучения.

Основу обязательств, в первую очередь, составляют договоры, которые применяются во всех сферах жизнедеятельности общества, а также иные основания возникновения обязательств широко распространены, в том числе односторонние сделки, причинение вреда, события и другие.

Обязательства позволяют участникам формулировать и согласовывать условия своих отношений, а также являются правовой основой для наложения имущественной ответственности на стороны в нарушение принятых обязательств. Судебная практика по делам, связанным с вступлением в обязательственные правоотношения, достаточно велика и разнообразна.

Однако многие теоретические и практические вопросы все еще остаются дискуссионными и неоднозначно трактуются в литературе, что негативно сказывается на правоприменительной практике, что свидетельствует об актуальности данной темы исследования.

Степень разработанности темы. В настоящее время в отечественной цивилистической доктрине практически отсутствуют фундаментальные работы по заявленной теме исследования.

Вместе с тем отдельные проблемы обязательств в отечественном праве затрагивали в своих работах некоторые дореволюционные цивилисты, в частности, К.Н. Анненков, Н.Г. Вавин, Ю.С. Гамбаров, И.А. Покровский,

В.И. Синайский и другие. В разработку теоретических положений об обязательствах весомый вклад внесли такие современные цивилисты, как Е.А. Суханов и А.Г. Федотов и авторы диссертационных работ по схожей тематике М.П. Божко, С.В. Мусарский и А.В. Мертвищев.

Объектом являются общественные обязательственные правоотношения, урегулированные нормами гражданского права Российской Федерации.

Предметом исследования являются положения законодательства, характеризующие понятие, содержание различных видов обязательств, материалы правоприменительной практики и связанные с ними научные труды.

Целью исследования является изучение теоретических и практических проблем в сфере обязательственных правоотношений, на основе которых формулируются рекомендации по совершенствованию действующего законодательства.

Для достижения вышеуказанных целей планируется решить следующие основные исследовательские задачи:

- рассмотреть понятие и сущность гражданско-правовых обязательств;
- проанализировать элементы обязательственного отношения и виды обязательств;
- выявить особенности договорных обязательств;
- проанализировать порядок заключения договора об исполнении обязательств;
- охарактеризовать порядок изменения и расторжения гражданско-правового договора;
- изучить ответственность в договорном обязательстве;
- исследовать понятие и признаки деликтных обязательств;
- охарактеризовать основания наступления деликтной ответственности.

Методологическую основу данной работы составляют общие и специальные методы научного познания. В общем подходе необходимо различать диалектический, формально-логический, историко-правовой и системный анализ. В качестве специального метода авторы используют сравнительные методы, методы изучения нормативно-правовой базы, статистические и аналитические методы.

Эмпирическую основу исследования можно разделить на четыре основных блока, в том числе, Конституция Российской Федерации, федеральные законы, акты Президента, Правительства и иных федеральных органов государственной власти Российской Федерации, нормативные правовые акты органов государственной власти субъектов Российской Федерации.

Научная новизна заключается в том, что автор проводит комплексное исследование содержания различных видов обязательственных правоотношений, а также выделяет отдельные проблемы и предлагает пути совершенствования.

Теоретическая и практическая значимость исследования. Сформулированные в ходе исследования теоретические положения, выводы и рекомендации углубляют теоретическую базу изучения реализации обязательств и могут быть использованы для дальнейшей научной разработки.

Структура и объем исследования определяются целями и задачами исследования. Работа состоит из введения, трех глав, заключения и списка используемой литературы и используемых источников.

Работа состоит из 61 страниц, в том числе 80 используемых источников.

# **Глава 1 Теоретические основы о гражданско-правовых обязательствах**

## **1.1 Понятие и сущность гражданско-правовых обязательств**

«Свобода распоряжаться своим имуществом, его стоимость, как правило, не ограниченная законом, в совокупности с заинтересованностью в наиболее выгодном использовании имущества, привела к появлению в гражданском обороте правовых институтов, которые неизвестны действующему законодательству» [5, с.39].

Принцип свободы договора, вытекающий из Конституции [38], получил дальнейшее развитие в Гражданском кодексе Российской Федерации (далее – ГК). «Особое значение имеют нормы гражданского законодательства об определении договорного обязательства. Они повседневно применяются в практической деятельности юридических лиц и граждан» [32, с.190].

«Само понятие «обязательство», его юридическая конструкция и содержание были разработаны и глубоко проанализированы римскими юристами. Уже Юстиниан в своих Институциях написал, что обязательство – это оковы права, в силу которых мы связаны необходимостью что-либо исполнить в согласии с правом нашего государства» [58, с.371].

С. Санфиллипо, И.Б. Новицкий, М.Х. Гарридо считали, что «древнеримские юристы уже были знакомы с системой обязательств и определяли ее как «юридическую кабалу», поскольку существовали законы государства, которые они были вынуждены исполнять. Происхождение римского права определяет обязательство в этом отношении для того, чтобы связать другого человека в этом отношении, чтобы он мог дать нам что-то, сделать что-то или предоставить что-то. В то же время первоначальное древнеримское частное право не рассматривало обязательства как

абстрактную категорию, а действовало в определенных специфических формах принуждения» [4, с.89].

Поэтому обязательства в римском праве рассматриваются двояко:

– как «право требования»;

– как «обязанность по исполнению требований», а также правоотношения между ними [15, с.7].

М.М. Агарков писал, что «в самом древнем римском праве обязательство тесно связано с реальным законом и представляет собой имущественную правовую зависимость лица должника и его имущества в целом» [40, с.78].

Углубленное изучение римского права приводит к выводу, что «обязательство – это правоотношение юридического лица, согласно которому лицо вправе требовать от другого лица исполнения того, что в его пользу» [32, с.191].

Автор многочисленных исследований по гражданскому праву О.С. Иоффе отмечает, что «после революций 1917 года формирование закона обязательств замедлило на весь период крах экономического оборота, вызванного военным коммунизмом» [30, с.131].

В ст. 288 ГК дано определение обязательства как «правоотношения, в котором одно лицо (должник) обязано исполнить свои обязанности, а другое лицо (кредитор) имеет право требовать от должника исполнения его обязанности. Термин «обязательство» используют и в смысле документа, в котором раскрывается на материальном носителе содержание обязательственного правоотношения, а также как обязанность должника совершить действие, то есть в смысле долга» [20].

Сама природа общих понятий, в частности обязательства, по мнению О.С. Иоффе, «не допускает использования ни примерного, ни тем более исчерпывающего перечня» [30, с. 41].

«Правовое содержание обязательств отражается во взаимодействии кредиторов и должников, общей целью которого является установление ряда

обязательств в пользу другого, некоторого специального поведения должника в интересах кредитора» [59, с.236].

Для достижения целей нашего исследования необходимо разграничить понятие «обязательство» и его сущность с понятием и сущностью договора.

Ф.К. Савиньи считал, что «обязательство представляет собой господство над одиночными действиями другого лица» [64, с.140].

Классики российской цивилистики Д.И. Мейер и Г.Ф. Шершеневич придерживались аналогичной точки зрения. Г.Ф. Шершеневич считал, что «обязательство – такое юридическое отношение, из которого обнаруживается право лица на известное действие другого определенного лица» [77, с.346].

«Определение Г.Ф. Шершеневича позволяет нам прийти к выводу о том, что «обязательство является правоотношением, которое порождает право требовать определенных действий от конкретного субъекта». Д.И. Мейер расценивал обязательства как «право на чужое действие» [49, с.106].

В.А. Белов приходит к выводу о тождественности «обязательственного правоотношения» и «договора» [9, с.33].

На наш взгляд, правовое определение понятия «обязательство» не включает в себя определенные действия (например, оказание услуг) сторон, составляющих предмет первичного обязательства.

Словарь живого великорусского языка 1882 года определил услугу как «помощь, угождение, пособие» [22, с.152]. Более современный словарь С.И. Ожегова услугу охарактеризовал как «действие, которое приносит пользу другому» [55, с.771].

М.В. Кротов же придерживается позиции о том, что «услуга создает определенный экономический эффект. Как и вещь, услуга представляет собой определенную форму продукта труда и обладает всеми свойствами товара» [41, с.4].

По мнению В.В. Кулибановой, «услуга – реакция производителя на запросы рынка и, следовательно, имеет свою потребительную стоимость, что

предопределяет ее товарный характер, который выражается в способности удовлетворить потребности людей с помощью ее (услуги) приобретения, использования и потребления» [44, с.15].

Заметим, что в теории гражданского права понятия «работа» и «услуга» иногда вообще не имеют никакого значения. Например, в литературе называется такая услуга, конечный результат которой включает в себя изготовление определенного материального объекта, а услуга является невидимой сферой (транспорт, медицина, юриспруденция и так далее).

«Другие авторы четко разграничивают эти понятия, утверждая, что услуга – это та же работа, но выраженная в особой форме – деятельности, результатом которой является полезный эффект» [16, с.18].

На наш взгляд, четкое определение рассматриваемых понятий должно напрямую зависеть от цели, к которой они стремятся. Если целью работы является создание материального объекта, то цель службы не преследует такой цели. В данном случае, однако, оказание услуг аналогично выполнению работ как способу исполнения обязательств.

Обращение к трудам зарубежных ученых также отражает двойственность подходов к определению обязательства. В частности, Ю. Барон пишет: «обязательство есть такое правоотношение, по которому одно лицо (веритель, кредитор) может потребовать от другого (должника) того действия или упущения (бездействия), к которому другое лицо обязано» [6, с.23].

Причем не во всех странах с романо-германской системой права содержится законодательно закрепленное понятие обязательства. Так, во Французском Гражданском кодексе [46] отсутствует легальное понятие обязательства, тогда как в Германском гражданском уложении такое определение дается. Согласно § 241 Германского гражданского уложения, «в силу обязательства кредитор вправе требовать от должника совершать исполнение; исполнение может состоять также в воздержании от действия» [48].

«Во Франции пробел в законодательстве был восполнен доктриной, которая под обязательством понимает правовую связь, в силу которой одно лицо должно в отношении другого лица – кредитора – совершить действие или воздержаться от действия» [46].

Так, «в разделе 1 Кодекса договорного права Соединенных Штатов договор представляет собой обязательство или несколько обязательств, исполнение которых обеспечивается судебным средством правовой защиты или, в некоторых случаях, его исполнение признается правом в качестве обязательства» [39, с.57].

Кроме того, Гражданский кодекс штата Калифорния содержит общее определение правонарушения: «деликт – это нарушение обязательства, не вытекающего из договора. В случае недоговорных нарушений, если иное прямо не предусмотрено Кодексом, мерой возмещения является сумма возмещения всего ущерба, непосредственно причиненного такими нарушениями, независимо от того, является он ожидаемым или нет» [68, с.94].

Специфика обязательственных отношений должна определять и особенности обязательственно-правовой формы. Так, в обществе устанавливаются взаимные связи, взаимный обмен своей деятельностью между организациями, между организациями и гражданами, гражданами между собой. В результате взаимных связей, взаимного обмена своей деятельностью происходит перемещение имущества и иных результатов труда. Основная масса этого перемещения состоит в движении имущества из сферы производства в сферу обращения и через нее – в сферу потребления (поставщик – магазин – покупатель). Иногда имущество переходит из сферы одного лица в сферу другого, минуя сферу обращения (причинитель вреда возмещает его непосредственно потерпевшему).

Перейдем к рассмотрению признаков обязательства.

Первый признак состоит в том, что, «согласно общенаучному взгляду, обязательны только отношения собственности. Обязанность опосредовать

процесс перемещения имущества или других плодов труда, но и характер признака» [2, с.10].

Вторая особенность заключается в том, что обязательство представляет собой относительное правоотношение с составом строго определенного субъекта, будь то разрешающая сторона или обязательственная сторона [54, с.235].

Следовательно, обязательства в гражданском праве – это гражданские правоотношения, в которых одно лицо обязано совершить определенные действия в пользу другого лица, а последний вправе требовать от первого исполнения такой обязанности. Все гражданско-правовые обязательства наделены личным характером.

## **1.2 Элементы обязательственного отношения и виды обязательств**

Структурой обязательства (обязательственного правоотношения) является совокупность его структурных частей (элементов).

«Среди последних выделяются следующие:

- субъекты обязательства;
- объект и предмет обязательства;
- содержание обязательства;
- основание возникновения обязательства» [31, с.307].

Рассмотрим более основательно представленные элементы. Так, «к субъектам обязательства относятся стороны, основными участниками которых являются: кредитор и должник» [5, с. 67].

В дополнение к участникам вышеупомянутых обязательственных отношений субъектом соответствующей организации также может быть третья сторона, в том числе юридические лица, которые имеют определенные юридические отношения со стороной в обязательственных отношениях и приобрели определенные независимые права или получили определенные обязанности в этой связи.

В то же время здесь следует отметить, что, как правило, «обязательство не является обязательством перед этими людьми. Из этого видно, что субъект обязательных правоотношений не может налагать определенные обязательства на третью сторону против ее воли посредством соглашения, если законом не предусмотрено иное» [20].

Кроме того, некоторые авторы различают юридические и материальные объекты обязательств, при которых юридическим объектом обязательств признается определенное поведение должника, а его имущество признается материальным. Например, предоставление услуг не входит в определенные договорные обязательства.

Анализируя вышеизложенную ситуацию, можно сделать вывод, что объектом обязательства является объект его возникновения и существования. С точки зрения определения, объектом обязательства является определенное поведение должника, обычно в форме действий (например, передача вещей и денег, оказание услуг и так далее).

В то же время мы считаем, что, несмотря на некоторые противоположные точки зрения, предмет обязательства следует отличать от объекта обязательства.

В ГК РФ предмет договора отождествляется именно с определенным имуществом и результатом деятельности. Предметами обязательства являются «имущество (вещи, деньги, ценные бумаги, имущественные права) и результаты деятельности субъектов (работы, услуги, результаты интеллектуальной деятельности и исключительные права на них)» [24, с.67].

Следует также отметить, что особым видом предмета обязательства, определяемого общими характеристиками, являются деньги, которые являются всеобъемлющей заменой исполнения; если должник не может выполнить договор по своей вине, а в случае задержки исполнения, убытки возмещаются деньгами.

«Под содержанием обязательства следует понимать совокупность прав и обязанностей, которыми наделены субъекты обязательства, включающими

право требования кредитора и обязанности должника. Относительно оснований возникновения обязательств, то к последним относятся такие юридические факты, которые порождают рассматриваемое гражданское правоотношение и устанавливаются ГК РФ» [20].

Таким образом, что касается вопросов, изучаемых в гражданском праве, то между авторами существуют разногласия по поводу отношений, предусмотренных обязательственным правом. Для устранения этих отношений необходимо точно определить объем обязательственных отношений, включенных в понятие гражданско-правовой замены. Также необходимо решить проблему разграничения и определения предмета и объекта обязательств, поскольку на сегодняшний день единого мнения по этому вопросу нет.

### **1.3 Особенности договорных обязательств**

«Договор имеет особое значение для развития товарно-денежных отношений в рамках частной собственности» [63, с.128]. Это форма права, в которой владелец товара признает другую сторону владельцем товара и передает товар от одного владельца другому.

Договор – это соглашение двух либо более лиц. Его цель – установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей [20].

Отметим, что гражданско-правовой договор – это разновидность сделки. Сделки – один из наиболее распространенных юридических фактов.

Юридические факты – это обстоятельства, с которыми нормы гражданского права связывают возникновение, изменение либо прекращение гражданских правоотношений.

Основная их классификация – это деление их на действия и события. Действия, в свою очередь, подразделяются на юридические акты и юридические поступки. И основным видом таких актов и является сделка.

Сделки – это действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей [20].

Е.А. Суханов под сделками понимает «осознанные, целенаправленные, волевые действия физических и юридических лиц, совершая которые они стремятся к достижению определенных правовых последствий. Это становится очевидным даже при совершении массовых, обыденных действий» [69, с.218].

Основной целью сделки является ее основание. Цель, преследуемая субъектом сделки, всегда носит юридический характер. Эти признаки отличают сделку от других законных волевых актов, приводящих к возникновению гражданско-правовых обязательств [79, с.49].

Из всех вышеизложенных определений гражданско-правового договора можно выделить основные признаки данного юридического понятия:

– гражданско-правовой договор – это двухсторонняя или многосторонняя сделка.

Данный признак показывает, что гражданско-правовой договор, представляет собой правоустанавливающий, право изменяющий либо право прекращающий факт, возникающий на основе соответствующего соглашения [75, с.376];

– для возникновения гражданско-правового договора необходимо соглашение между его участниками.

Данный признак основан на одном из главных принципов гражданского права – принципе свободы договора, суть которого заключается в том, что большая часть гражданско-правовых договоров носит свободный характер. Это вполне соответствует потребностям развития экономики, характеру гражданско-правовых отношений;

– гражданско-правовой договор – юридический факт, который порождает, изменяет или прекращает гражданские права и обязанности.

Наиболее полно этот признак можно проследить на примере договора лизинга, так как данная особая форма предпринимательской деятельности получает всё более широкое распространение во взаимоотношениях юридических лиц [13, с.3].

При планировании и практическом осуществлении лизинговой сделки важно обеспечить соответствие заключаемого договора лизинга и сопутствующих ему договоров действующему законодательству и соблюдение всеми сторонами требований нормативных документов, определяющих правомерность сделки, как с юридической, так и с экономической точки зрения.

По данному гражданско-правовому договору лизинговая фирма (арендодатель) приобретает в свою собственность имущество (как правило, основные средства производства), которое необходимо для другой фирмы (арендатора).

Затем лизинговая фирма сдаёт это имущество в аренду вышеуказанному арендатору.

Для лизинга характерно то, что арендатор определяет имущество, выбирает поставщика такого имущества, контролирует исполнение договора поставки (купли-продажи) имущества.

Купля-продажа при этом может заключаться как между производителем и банком, так впоследствии и между банком и нанимателем. Помимо того, между арендодателем и банком может заключаться договор займа денежных средств на приобретение машин, оборудования и тому подобное.

Арендатор при этом может заключить договор на техническое обслуживание арендуемой техники с заводом – изготовителем этой техники.

Итак, в широком значении понятия договора лизинга можно проследить все признаки гражданско-правового договора, так как именно под договором лизинга следует понимать весь комплекс возникающих имущественных отношений между юридическими лицами, связанных с

передачей имущества в пользование на основе его приобретения и последующей сдачи в долгосрочную аренду, после которой возможна покупка предмета лизинга и окончание всех договорных отношений между юридическими лицами.

Роль договоров в гражданском обороте определяется тем, что «предоставляет участникам возможность свободно координировать свои интересы и цели с целью определения необходимых действий для достижения этих целей. Таким образом, договор становится эффективным способом организации взаимоотношений его сторон с учетом их общих интересов» [23, с.198].

Нередко понятие «гражданско-правовой договор» отождествляют с понятием «обязательство», однако между ними есть немало различий. Так, «к обязательствам, возникшим из договора, применяются общие положения об обязательствах» [20].

На основании данной статьи можно увидеть соотношение данных понятий. Большая часть обязательств возникает непосредственно из договора, в связи с чем, такие обязательства во многом определяются условиями договора. Различия обязательства и гражданско-правового договора:

- обязательства возникают не только из договоров, но и из односторонних сделок, из неосновательного обогащения и тому подобное;
- если обязательство возникает из договора, к нему не всегда будут применены нормы об обязательствах;
- договор – это всегда соглашение двух и более лиц, а обязательство есть всегда две стороны [65, с.45].

Нередко гражданско-правовой договор сопоставляется с трудовым договором. Главное различие между ними состоит в предмете договора:

- предметом гражданско-правовых отношений выступает результат труда (построенный дом, изготовленное изделие, написанное произведение),

– предмет трудового договора – непосредственно сам труд работника в процессе производства (по определенной одной или нескольким профессиям, специальностям, должностям соответствующей квалификации) [12, с.60].

Итак, признаки, которые позволяют отграничить трудовой договор от гражданско-правового договора, следующие:

– личностный признак.

То есть выполнение работы личным трудом и вовлечение работника в производственную деятельность предприятия, организации;

– организационный признак.

Подчинение работника правилам внутреннего трудового распорядка;

– предметный признак.

Выполнение работ определенного рода, а не разового задания;

– защитный признак – степень социальной защищенности.

Таким образом, подведем итоги исследования, проведенного в данной главе.

Итак, гражданско-правовой договор можно рассматривать как:

– соглашение;

– как юридический факт;

– как договорное обязательство;

– как документ.

По нашему мнению, наиболее уместным является его рассмотрение как соглашение двух либо более лиц, как это сделано в ГК.

Признаки гражданско-правового договора:

– необходимо соглашение двух либо более сторон;

– это гражданско-правовая сделка;

– это юридический факт;

– подразумевает под собой возникновение между его сторонами прав и обязанностей.

## **Глава 2 Специфика регулирования договорных обязательств**

### **2.1 Порядок заключения договора об исполнении обязательств**

Договор может быть заключен в любой форме, что предусмотрена для совершения сделок, если иное не установлена для конкретных видов договоров [20]. Следовательно, необходимо рассмотреть требования гражданского законодательства к форме сделок.

Для сделки юридически существенным является ее форма, в которой она совершена [3, с.99].

В свою очередь, «сделка может быть совершена в устной или письменной форме. Письменная форма сделки может быть простой или нотариальной» [20].

Наиболее простой является устная форма сделки. При устной форме сделки воля лица выражается словесно. «К устной форме также приравниваются сделки, заключенные путем конклюдентных действий (например, снятие наличных денег в банкомате), а при наличии ясных указаний на этот счет в законе или соглашении – путем молчания» [53, с.124].

Законодательство разрешает совершать устно несколько видов сделок:

– сделка, для которой законодательством или соглашением сторон не установлена письменная или иная определенная форма. К таким сделкам относятся все сделки, исполняемые при самом их совершении;

– «сделки во исполнение договора, заключенного в письменной форме, могут по соглашению сторон совершаться устно, если это не противоречит законодательству» [25, с.310];

– сделки, совершаемые на сумму, не превышающую сумму 10 тысяч рублей. Это исходит из ст. 161 ГК.

Отметим, что устная форма договора в ГК не всегда является всецело урегулированной. Это касается, к примеру, договора розничной купли-

продажи. Так, можно говорить о том, что ст. 493 ГК не позволяет определить момент заключения договора в случае, когда покупателю не выдан кассовый, товарный чек. Многие товары ведь приобретаются с лотков, на развес, при продаже газет и так далее. В подобных ситуациях специалисты полагают нужным руководствоваться общими положениями, однако с учетом правила ст. 493 ГК, в соответствии с которым отсутствие у покупателя названных документов не отбирает у него возможности основываться на свидетельских показаниях с тем, чтобы подтвердить факт заключения договора и его условия [20].

Письменная форма сделки, как уже отмечалось, может быть простая и нотариальная.

Сделка в простой письменной форме должна быть совершена путем составления документа, выражающего ее содержание и подписанного лицом или лицами, совершающими сделку, либо должным образом уполномоченными ими лицами.

Если же гражданин вследствие физического недостатка, болезни или неграмотности не может собственноручно подписаться, то по его просьбе документ, выражающий содержание сделки, может подписать другой гражданин.

Подпись того, кто подписывает документ, выражающий содержание сделки, должна быть засвидетельствована нотариусом либо другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие, с указанием причин, в силу которых совершающий сделку не мог подписать документ, выражающий содержание сделки, собственноручно [20].

Ст. 161 ГК устанавливает, что «в простой письменной форме должны совершаться сделки:

- юридических лиц между собой и с гражданами;
- граждан между собой на сумму, не превышающую десяти тысяч рублей;

– сделки, не требующие нотариального удостоверения» [20].

При двусторонних сделках бывает достаточно подписи одной стороны, принимающей на себя определенную обязанность [70, с.222].

Важно отметить, что «несоблюдение простой письменной формы в тех случаях, когда такая форма обязательна для сделки, лишает ее участников права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства, не являющиеся свидетельскими показаниями» [20].

«Преимущество формы нотариального заверения заключается в том, что сделка контролируется с точки зрения ее законности, равнозначна интересам сторон, и все правовые последствия сделки могут быть оценены» [35, с.224].

Нотариальное удостоверение сделок осуществляется путем совершения на документе удостоверительной надписи нотариусом или другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие.

При этом нотариальное удостоверение сделок обязательно в случаях:

- указанных в законодательных актах;
- предусмотренных соглашением сторон, хотя бы по законодательству для сделок данного вида эта форма не требовалась [20].

Следует отметить, что объект недвижимости, для того чтобы стать предметом сделки, должен быть индивидуализирован (точно определен), то есть ему должны быть приданы такие технические, экономические и юридические характеристики, которые позволят однозначно выделить этот объект из ряда других [56].

«Заключение договора – один из важнейших этапов в договорных отношениях. Именно от этого этапа зависит коммерческий успех и стабильность договорных отношений конкретного субъекта экономики» [11, с.212].

«Такие преддоговорные отношения именуются в ГК РФ предварительными договорами. Поэтому в соответствии с предварительным соглашением стороны обязуются заключить соглашение в будущем в соответствии с условиями, уже определенными в этом предварительном соглашении» [20].

Предварительное соглашение следует отличать от соглашения о намерениях (протокола), которое фактически имело место. Последнее лишь усилило бы желание сторон вступить в договорные отношения в будущем. Несоблюдение соглашения о намерениях (протокола) не влечет за собой никаких правовых последствий. Предварительный договор вовсе не является обязательным этапом заключения договора аренды, это лишь возможность.

Общий порядок заключения договора предусмотрен в ст. 432 ГК. В соответствии с ней договор признается заключенным только в том случае, если между сторонами достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора в определенной законодательством форме. К примеру, в случае договора аренды – стороны должны договориться о предмете договора аренды. Если же предметом договора аренды является капитальное строение, изолированное помещение, машино-место, их части, то договор аренды является заключенным не только при определении предмета такого договора, но и при определении условий о размере арендной платы. В противном случае договор является незаключенным.

Договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной.

Ст. 433 ГК отмечает, что договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта. Если в соответствии с законодательством для заключения договора необходима также передача имущества, договор считается заключенным с момента передачи соответствующего имущества. Договор, подлежащий государственной регистрации, считается заключенным с момента его регистрации, а при

необходимости нотариального удостоверения и регистрации – с момента регистрации договора, если иное не предусмотрено законодательными актами [20].

Как уже было отмечено, процесс заключения договора включает в себя совокупность действий, которые направлены на достижение соглашения между сторонами. Включает он в себя две стадии:

- оферта;
- акцепт.

«Оферта – это определенное предложение, которое адресовано одному либо нескольким конкретным лицам, оно выражает намерение лица, сделавшего такое предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение» [36, с.184].

«Акцепт – это ответ лица, которому адресована оферта, о том, что он желает принять данное предложение. Важные условия акцепта заключаются в том, что он должен быть полным и безоговорочным. Молчание нельзя рассматривать как акцепт, если иное не вытекает из закона, обычая делового оборота или из прежних деловых отношений сторон» [20].

Заключение договора может включать в себя несколько этапов:

- заключение предварительного договора. На практике нередко возникают проблемы в части заключения предварительного договора;
- согласование сторонами всех существенных условий договора;
- непосредственное заключение договора.

Договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Таким образом, форма договора предусмотрена гражданским законодательством и подчиняется общим правилам совершения сделок. Сделка может быть устной и письменной. Простая письменная форма означает, что воля участников сделки закрепляется в документе (документах), подписанном такими участниками. Нотариальное

удостоверение сделки необходимо в случаях, прямо предусмотренных законодательством, а также в случае, когда участники сделки договорились о нотариальном совершении сделки под страхом ее недействительности.

Законодательством может быть предусмотрена и обязательная государственная регистрация сделок в отношении недвижимого имущества, а также в отношении движимого имущества, если это прямо предусмотрено законом.

## **2.2 Порядок изменения и расторжения гражданско-правового договора**

Наиболее эффективно любой заключенный гражданско-правовой договор способен выполнять свои функции только в том случае, когда он является стабильным. Однако все же принцип стабильности договорных отношений не лишает сторон договора возможности его изменить или расторгнуть.

Изменение или прекращение гражданско-правового договора – это действие, направленное на изменение условий договора в первом случае, а во втором – на досрочное прекращение его действия [36, с.67].

«По своей правовой природе акты сторон об изменении или прекращении договора являются договорами, так как они являются договорами, направленными на изменение или прекращение прав и обязанностей лиц граждан» [67, с. 617]. Из-за этого на них распространяются общие правила заключения договоров.

«При изменении условий договора сам договор и возникшие из него обязательства остаются в силе, меняются на будущее лишь отдельные его условия и содержание обстоятельств» [52, с.23].

К.М. Беликова отметила, что «изменение договора – это пересмотр некоторых его условий с сохранением самого договора в силе, а расторжение

договора – это полное прекращение ранее заключенного договора и вытекающих из него прав и обязанностей» [7, с.352].

На наш взгляд, под изменением договора следует понимать изменение одного либо нескольких его условий, составляющих содержание договора.

Под расторжением договора следует понимать досрочное прекращение неисполненного договора по иным основаниям.

ГК перечислил следующие основания изменения и расторжения договора:

– соглашение сторон на основе принципа свободы договора, если этим не нарушается законодательство, права и интересы третьих лиц;

– по требованию одной из сторон либо по решению суда при существенном нарушении договора другой стороной и в других случаях, установленных законом;

– во внесудебном порядке в силу одностороннего отказа от исполнения договора.

Изменение и расторжение договора возможно по соглашению сторон. В частности, поставщик и потребитель (покупатель) по соглашению между собой решили увеличить объемы поставляемой продукции. Или, например, «арендодатель и арендатор, заключившие договор аренды здания на три года, могут по соглашению между собой прекратить его действие и до окончания срока аренды» [7, с.354].

ГК РФ имеет преимущественную силу перед расторжением договора (в редакции) по соглашению сторон. В силу своего бесконфликтного характера такое прекращение (изменение) требует минимума правовых норм. Ведь между сторонами нет спора об условиях, которые необходимо расторгнуть (изменить) договор, и в этом случае должны возникнуть.

Основания для расторжения (изменения) договора по обоюдному согласию могут быть неограниченными, и нет фактической необходимости пытаться их конкретизировать. Например, покупатель принимает товар сверх

количества, указанного в договоре, и считается в судебной практике изменением согласованных сторонами условий договора.

«Порядок изменения или расторжения договора зависит от его оснований. При соглашении сторон изменение и расторжение договора так же, как и его заключение, подчиняется общим правилам, если иное не установлено законодательством или договором. Речь идет о том, что если заключение договора оформлялось в устной форме, то изменение и расторжение его совершается в такой же форме» [10, с.74]. При письменном оформлении договора его изменение, касающееся, в частности, пересмотра условий, и расторжение также оформляются путем подписания согласованного документа (проведения обмена письмами, телеграммами и тому подобное).

Так, если договор дарения заключен в письменной форме, отказ от дара должен быть совершен также в письменной форме. В случае, когда договор дарения зарегистрирован, отказ от принятия дара подлежит также государственной регистрации. Изменение и расторжение договора по соглашению сторон представляют собой двустороннюю (многостороннюю) сделку.

Односторонние действия одного из участников, направленные на изменение или расторжение договора, представляют собой одностороннюю сделку.

«Значительное отличие одностороннего отказа от расторжения либо изменения договора в судебном порядке заключается в том, что если право на отказ от исполнения договора гарантирует достижение интереса управомоченного лица в преобразовании правоотношения его собственными действиями, то право на изменение и расторжение договора в судебном порядке предполагает лишь возможность требовать преобразования правоотношения в судебном порядке» [10, с.74].

Стоит отметить, что в тексте ГК РФ необходимость обращения в суд за установлением проявляется в употреблении термина «требование». С одной

стороны, по своей сути требование лица о расторжении договора является актом, но одного лишь выражения им воли недостаточно для расторжения договора; необходимо, чтобы это требование было удовлетворено судом.

«Односторонний отказ от исполнения договора – это юридический факт (а не состав), в котором одностороннего волеизъявления необходимо и достаточно для прекращения или изменения договорных отношений. Как одностороннее действие требование о расторжении договора также, как и односторонний отказ от его исполнения опирается на принцип автономии воли» [27, с.4].

Возможность одностороннего расторжения гражданско-правового договора может быть и не предусмотрена в законодательстве. В частности, добросовестного арендатора, то стороны могут в своем договоре предусмотреть возможность такого расторжения срочного договора аренды.

Приведем пример из судебной практики (прекращение договора аренды, который заключен на неопределенный срок).

Экономический суд первой инстанции удовлетворил исковое заявление истца (ОАО «С») к ответчику (ЧУО «У») о выселении последнего из занимаемого им нежилого помещения.

Ответчик подал кассационную жалобу об отмене вынесенного судом первой инстанции решения. В качестве основания он приводил тот факт, что суд в полном объеме исследовал все обстоятельства дела, а также неправильно применил нормы материального и процессуального права [26, с.15].

Материалы дела указывают на следующее: 10 ноября 2017 года между истцом и ответчиком был заключен договор аренды нежилого помещения во временное пользование ответчика. Срок окончания действия данного договора – 15 октября 2022 года.

При этом ответчик указывал на факт исправной уплаты арендной платы и все коммунальные услуги, в связи с чем, нет оснований для досрочного расторжения договора аренды.

Суд апелляционной инстанции, рассматривая данное дело, исходил из следующего: по истечении срока действия договора аренды арендатор продолжал пользоваться указанным помещением и платил за это арендную плату, а арендодатель получал данную плату и не возражал против дальнейшего использования арендатором своего помещения. Ответственно, договор аренды в данном случае был заключен на неопределенный срок. 17 июля 2021 года истец в письменном виде заявил ответчику об отказе от договора аренды с 30 октября 2021 года, в связи с чем, арендодатель просил арендатора к этому сроку освободить занимаемое им нежилое помещение. Исходя из того, что арендодателем полностью соблюдены все требования законодательства по расторжению договора аренды, заключенного на неопределенный срок, суд оставил обжалуемые ответчиком судебные постановления не изменения, а кассационную жалобу – без удовлетворения [29, с.124].

В суд с требованием изменения договора может обратиться сторона, сделавшая предложение, если она не согласится с другой стороной об изменении договора на иных условиях, то есть со встречным предложением.

Если встречное предложение контрагента принимается в части, касающейся изменения условий, то меняется и содержание договора. Следовательно, он продолжает действовать в измененном виде.

При расторжении договора юридические права и обязанности участников обязательства прекращаются.

Моментом прекращения или изменения обязательства является достижение соглашения сторон об изменении или расторжении договора, если иное не вытекает из соглашения сторон или характера изменения договора.

Одна из форм прекращения договора – это возможность отказаться от договора. Хотелось бы отметить, что возможность реализации права отказа от договора должна быть прямо прописана в законе. В ГК РФ содержится достаточно много таких положений.

В ряде случаев основания изменения и расторжения договора предусматриваются законодательством.

Прежде всего, в ГК РФ закреплено правило, что, если после заключения и до прекращения действия договора принят акт законодательства, устанавливающий обязательные для сторон правила, иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора должны быть приведены в соответствие с законодательством, если иное не предусмотрено законодательством [20].

Отметим также, что если после заключения договора принятый закон устанавливает иные обязательные для сторон правила, чем при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу. Исключение составляют случаи, когда действие закона распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров [20].

Такая же норма содержится в ст. 390.2 Гражданского кодекса Азербайджанской Республики [18], п. 2 ст. 438 Гражданского кодекса Республики Армения [19]. Разница лишь в том, что используется более широкое понятие «законодательство» вместо «закон».

Основания изменения или прекращения договора могут быть установлены законом, а также конкретным видом (видом) договора. Эта причина связана с неисполнением или ненадлежащим исполнением договора другой стороной. Например, если поставщик осознает, что производство и передача сельскохозяйственной продукции в количестве, объеме и качестве, указанных в договоре, невозможны, он вправе потребовать расторжения или изменения договора [20].

Итак, подведем итоги.

Содержание гражданско-правового договора составляют его условия, которые могут быть подразделены на существенные, обычные и случайные. Наиболее важны из них именно существенные условия, так как при отсутствии соглашения о таких условиях гражданско-правовой договор

заключен не будет. Каждый отдельный гражданско-правовой договор наделен своими существенными условиями.

Форма договора предусмотрена гражданским законодательством и подчиняется общим правилам совершения сделок. Сделка может быть устной и письменной.

Простая письменная форма означает, что воля участников сделки закрепляется в документе (документах), подписанном такими участниками.

Нотариальное удостоверение сделки необходимо в случаях, прямо предусмотренных законодательством, а также в случае, когда такая обязательность отсутствует, но участники сделки договорились о нотариальном совершении сделки под страхом ее недействительности.

Законодательством может быть предусмотрена и обязательная государственная регистрация сделок в отношении недвижимого имущества, а также в отношении движимого имущества, если это прямо предусмотрено законом.

Таким образом, в силу закрепленного законодательством принципа свободы договора участники конкретных договорных отношений наделяются правом изменить либо расторгнуть договор. ГК РФ предусмотрел основания для такого изменения и расторжения договора.

### **2.3 Ответственность в договорном обязательстве**

До сих пор в юридической науке и отечественном законодательстве нет точного определения гражданско-правовой ответственности, все они расплывчаты и дают свободу в толковании. Это приводит к увеличению способов обойти закон, не нарушив его.

Гражданско-правовая ответственность – особый институт гражданского права. Нормы института содержатся в главе 25 ГК РФ, а также в других разделах ГК РФ [21]: возмещение убытков, ответственность

юридических лиц, ответственность государственных и муниципальных органов и др. [61, с.37].

Прежде всего, «гражданско-правовая ответственность является разновидностью юридической ответственности, которая обладает всеми признаками, характеризующими юридическую ответственность. Так, юридическая ответственность – регулируемая правом обязанность дать отчет в своих действиях» [31, с.44].

Такое понимание юридической ответственности делает это понятие чрезмерно широким и расплывчатым, что лишает его практического значения в условиях правового государства.

Признаки, которыми обладает гражданско-правовая ответственность, как разновидность юридической ответственности:

- юридическая ответственность носит ретроспективный характер;
- применяется на основе нормативных конструкций, представляющих единство норм материального и процессуального права;
- заключается в претерпевании невыгодных последствий правонарушения;
- правонарушение является одним из оснований юридической ответственности;
- «санкционирована государством» [80, с.29].

Понятие гражданско-правовой ответственности многогранно.

Одни считают, что «гражданско-правовая ответственность есть одна из форм государственного принуждения, связанная с применением санкций имущественного характера, направленных на восстановление нарушенных прав и стимулирование нормальных экономических отношений юридически равноправных участников гражданского оборота» [66, с.33].

Это определение, на наш взгляд не отражает всех аспектов юридической ответственности, так как им охватывается только восстановление нарушенных прав, но санкции могут также возлагать новые гражданско-правовые обязанности.

Другие отмечают, что «гражданско-правовая ответственность есть санкция за правонарушение, вызывающая для нарушителя отрицательные последствия в виде лишения субъективных гражданских прав либо возложения новых или дополнительных гражданско-правовых обязанностей» [34, с.38].

Однако в данном определении не упоминается о равноправии участников гражданско-правовых отношений и об исключительных случаях, при которых санкции, взыскиваются в доход государства.

С.В. Шевелева отмечает, что «понимание ответственности возможно в двух аспектах:

– позитивном, посредством ее реализации в правомерных действиях всех субъектов, соблюдающих, исполняющих, использующих и применяющих предписания норм;

– негативном, посредством ее реализации через необходимость претерпеть осуждение и применение мер принуждения за правонарушение» [76, с.29].

А.И. Егошин, напротив, указывает, что «выделение гражданско-правовой ответственности в самостоятельную, цельную и системную (комплексно-целевую) группу норм (институт) преждевременно и требует доказательств, так как даже выделение раздела в кодифицированном акте не всегда означает наличие соответствующего правового института» [28, с.7].

В.П. Мозолин определяет ответственность по гражданскому праву в качестве «ответственности за нарушение обязательств, то есть ответственности, в основе которой лежит ответственность одного участника гражданско-правовых отношений перед другим, как правонарушителя перед потерпевшим» [51, с.14].

Таким образом, проблема неоднозначности понятия гражданско-правовой ответственности имеет актуальное значение для экономической и хозяйственной жизни страны. Кроме защиты субъективных гражданских прав, присутствие и эффективность гражданско-правовой ответственности

влияет на законность и правопорядок. Чем точнее будет понятие гражданско-правовой ответственности, тем больше шансов добиться экономической стабильности и социального благополучия населения.

Характеристика обращения граждан определяет отношения ответственности его участников, а нарушение обязательств одной стороной всегда приводит к нарушению прав другой.

Именно поэтому, по мнению В.А. Белова, «целью имущественной санкции, подлежащей применению за допущенное правонарушение, является восстановление или компенсация нарушенного права потерпевшего» [8, с.396].

М.О. Клейменова указывает на наличие у гражданско-правовой ответственности своих, «присущих только ей: характеристики, выявленные субъектами, методами и принципами гражданского права по общественным отношениям группы; функция, определяющая ее значение; основной элемент гражданско-правового регулирования – имущественные отношения» [33, с.42].

А. Рыженков отмечал, что «распределение функций гражданской ответственности имело место в советской юридической литературе. Поэтому, в частности, функция гражданской ответственности, представленная: стимуляция; восстановительные; наказание (карательное); воспитательная функция» [62, с.23].

По нашему мнению следует различать:

- регулятивную статическую функцию;
- регулятивную динамическую функцию.

В свою очередь, например, Ю.Ю. Устиненко указывает, что «современное гражданское право выступает регулятором имущественных отношений, что обуславливает имущественное содержание гражданско-правовой ответственности и имущественный характер ее мер (гражданско-правовых санкций)» [72, с.17].

По мнению М.Г. Мелкумяна, «существующая связь функций гражданско-правовой ответственности носит системный характер, обусловленный тем, что во многих случаях реализация одних функций гражданско-правовой ответственности невозможна без реализации других» [50, с.5].

Вышеизложенное позволяет сделать вывод о том, что «в целях, задачах и функциях гражданско-правовой ответственности можно определить системную взаимосвязь, существующую между ними» [74, с.78].

Гражданско-правовые нормы в части регулирования общественных отношений носят преимущественно имущественный характер, поэтому гражданская ответственность носит преимущественно имущественный характер, лишь ограничивая личные имущественные права правонарушителя косвенным воздействием на его личность.

Перейдем к непосредственному рассмотрению оснований и условий гражданско-правовой ответственности.

Основанием привлечения к гражданско-правовой ответственности выступает деликт (правонарушение), который заключается в противоправном виновном деянии. Такие обязательства получили название деликтных.

Для наступления ответственности лица за причинение вреда необходимо наличие совокупности юридических фактов, которые вместе образуют состав деликтного обязательства.

«К обязательным элементам относятся:

- наличие причиненного вреда;
- противоправное деяние причинителя вреда (действие или бездействие);
- причинная связь между названными выше факторами;
- вина того, кто причинил вред» [74, с.24].

Можно отметить, что данные общие условия привлечения к ответственности соответствуют в полной мере условиям ответственности согласно гражданскому законодательству.

Полный состав правонарушения также требует наличие в обязательно порядке всех четырех элементов, если нет одного из них говорят об отсутствии состава правонарушения, то есть лицо не может быть привлечено к ответственности либо в обязательном порядке подлежит освобождению от ответственности [80, с.217].

Однако в некоторых установленных законодательством случаях допускается наличие усеченного состава правонарушения, то есть достаточно наличия причиненного вреда, совершения противоправных действий и причинной связи между этими элементами. Примерами правонарушений с усеченным составом могут выступать ответственность предпринимателя или обязанность по выплате компенсации морального вреда.

Кроме того, действующие гражданские нормативные правовые акты включают в себя большое количество норм, которыми установлены специальные условия привлечения к ответственности (например, предусмотрены нормами об ответственности за вред, который был причинен работником организации), и которые только вместе с общими условиями могут образовать полноценный состав правонарушения [80, с.218]. Данный пример позволяет нам говорить о возможности расширения состава правонарушения.

Рассмотрим подробнее общие условия привлечения к гражданско-правовой ответственности.

– Фактическое наличие причиненного вреда.

Данное условие необходимо для возникновения возможности привлечения к ответственности по деликтным обязательствам. Если такого вреда нет, то есть нарушения или уничтожения какого-нибудь имущественного или неимущественного блага, то и об ответственности речи быть не может.

В случае если полностью восстановиться после травмы или болезни невозможно, человек теряет полную или частичную способность к осуществлению трудовых обязанностей.

Это и выражает имущественный вред, который был причинен потерпевшему и единственным выходом является выплата пострадавшему денежных сумм в размере полного или части прежнего заработка, в компенсации дополнительно затраченных денежных средств, в выплата пособий и в некоторых случаях возмещении морального вреда.

При причинении человеку смерти имущественный вред состоит в необходимости обеспечения членов семьи погибшего, его близких, которые могут находиться на иждивении и в результате гибели лишились средств к существованию.

– «Противоправное поведение причинителя вреда представляет собой действие (активное поведение) или бездействие (пассивное поведение), которыми были нарушены нормы законодательства и субъективное право пострадавшего» [66, с.272].

Действие будет считаться противоправным, если осуществляя его субъект, нарушает установленный запрет. Причинять вред жизни и здоровью других людей – запрет, закрепленный главным образом, в нормах уголовного права. Бездействие признается противоправным, если на лицо возложена обязанность выполнить определенные действия, но он их не совершает и в результате интересам других лиц причинен вред.

Примером бездействия, как правило, выступают бездействие должностных лиц в связи с выполнением ими своих обязанностей.

Субъект, причинивший вред, может быть освобожден от гражданско-правовой ответственности лишь при наличии согласия потерпевшего на причинение такого вреда и действия «вредителя» не нарушают законодательство и нравственные принципы, принятые в обществе.

– Причинная связь между фактически причиненным вредом и противоправным поведением «вредителя» [47, с.40].

Во-первых, эта связь должна носить объективный характер.

Во-вторых, причинная связь должна иметь строго определенную временную последовательность, то есть противоправное действие должно предшествовать причинению вреда.

Если суд установит тот факт, что гражданин требует возмещения ущерба в связи с отказом медицинской организации от инвалидности, то необходимо выяснить, имели ли место какие-либо противоправные действия перед организацией ли ее работниками или часть инвалидности произошла вследствие общего заболевания.

Таким образом, важно отметить, что между противоправным деянием «вредителя» и фактически причиненным вредом не должно быть никаких других обстоятельств, влияющих на ответственность, которая устанавливается в соответствии с гражданским правом.

Противоправное деяние может быть причиной убытков только при условии, что оно непосредственно связано с ними, то есть направлено на причинение этих убытков.

В-четвертых, причина и следствие должны быть значимы с юридической точки зрения, то есть они должны быть способны стать основанием возникновения деликтного обязательства и влечь ответственность [37, с.11].

– Вина субъекта, причиняющего вред.

В юридической науке выделяют две основные формы вины – умышленная и неосторожная.

Вместе с тем вина также характеризуется присущими исключительно ей особенностями, которые могут влиять на установление гражданско-правовой ответственности «вредителя».

В отличие от уголовного права гражданские нормативные правовые акты закрепляют презумпции виновности причинителя вреда, то есть «вредитель» признается изначально виновным до тех пор, пока не докажет обратное.

Допускаемая в законодательстве возможность нести ответственность без наличия вины, направлена на обеспечение максимальной защиты прав, свобод и интересов пострадавшего в ситуации, когда ему угрожает повышенная опасность, и в то же время эта возможность свидетельствует о стремлении оказать воспитательное воздействие на потенциальных причинителей вреда.

Следует отметить и тот акт, что законодатель оценивает и степень виновности пострадавшего в причинении ему вреда, это и есть смешанная форма вины.

Гражданско-правовая ответственность представляет собой меру государственного принуждения, которая применяется к лицу, совершившему гражданское правонарушение, и выражается в претерпевании правонарушителем дополнительных, обременительных для него мер имущественного характера (возмещение вреда, убытков, уплата неустойки и др.).

Следует иметь в виду, что не всякие явления стихийного или социального характера можно считать обстоятельствами непреодолимой силы, а только такие, которые отвечают признакам, определенным в п. 3 ст. 401 ГК РФ:

- чрезвычайность,
- непредотвратимость,
- непреодолимая сила имеет внешнее происхождение по отношению к деятельности правонарушителя [20].

В целом, в юридической литературе предлагается выделение следующих видов гражданско-правовой ответственности по критерию меры ответственности.

- Компенсационная ответственность.

Данный вид гражданско-правовой ответственности применяется по общему правилу. Такая ответственность подчеркивает свой субъективный (частноправовой) характер. «Цель ее – компенсировать имущественные

потери потерпевшей стороны (кредитора в обязательстве), а в специально предусмотренных законом случаях – моральный вред, и это является типичным для гражданского права» [1, с.116].

– Штрафная ответственность.

– Ограниченная ответственность.

Например, взыскание исключительной неустойки, задатка; ответственность должника-банкрота; ответственность, ограниченная только лишь возмещением реального ущерба, но не упущенной выгоды и так далее.

– Неимущественная ответственность.

В целом, в юридической литературе не только понятие гражданско-правовой ответственности является весьма спорным понятием, но и ее классификации (какие из них признавать, что относить к видам, а что к формам гражданско-правовой ответственности).

Таким образом, условия наступления гражданско-правовой ответственности зависит от четырех элементов: вины, вреда, причинной связи, противоправности действий, которые представляют собой неделимое целое. Каждый элемент характеризуется своими особенностями.

Представляется, что в ГК РФ недостаточно только обозначить признаки непреодолимой силы. Необходимо ввести такую правовую конструкцию как «форсмажорная оговорка», которая позволит сторонам гражданско-правового договора самим обозначить обстоятельства, освобождающие их от гражданско-правовой ответственности.

Подведем итоги исследования, проведенного в данной главе.

Содержание гражданско-правового договора составляют его условия, которые могут быть подразделены на существенные, обычные и случайные. Наиболее важны из них именно существенные условия, так как при отсутствии соглашения о таких условиях гражданско-правовой договор заключен не будет. Каждый отдельный гражданско-правовой договор наделен своими существенными условиями.

Форма договора предусмотрена гражданским законодательством и подчиняется общим правилам совершения сделок. Сделка может быть устной и письменной.

Простая письменная форма означает, что воля участников сделки закрепляется в документе (документах), подписанном такими участниками.

Нотариальное удостоверение сделки необходимо в случаях, прямо предусмотренных законодательством, а также в случае, когда такая обязательность отсутствует, но участники сделки договорились о нотариальном совершении сделки под страхом ее недействительности.

Законодательством может быть предусмотрена и обязательная государственная регистрация сделок в отношении недвижимого имущества, а также в отношении движимого имущества, если это прямо предусмотрено законом.

В силу закрепленного законодательством принципа свободы договора участники конкретных договорных отношений наделяются правом изменить либо расторгнуть договор. ГК предусмотрел основания для такого изменения и расторжения договора.

Представляется, что в ГК РФ недостаточно только обозначить признаки непреодолимой силы. Необходимо ввести такую правовую конструкцию как «форсмажорная оговорка», которая позволит сторонам гражданско-правового договора самим обозначить обстоятельства, освобождающие их от гражданско-правовой ответственности.

## **Глава 3 Особенности деликтных (внедоговорных) обязательств**

### **3.1 Понятие и признаки деликтных обязательств**

Деликтное обязательство – это охранительное правоотношение, в котором агрессор (правонарушитель) обязан возместить потерпевшему в полном объеме ущерб, причиненный лицу или имуществу потерпевшего, а потерпевший (кредитор) вправе требовать возмещения причиненного ущерба.

Травмы могут быть причинены в самых разных жизненных ситуациях. Убытки могут возникнуть при нарушении договорных обязательств между субъектами гражданского права.

Деликтная ответственность – это вид и разновидность, связанная с гражданско-правовой ответственностью, имеющая все признаки данного вида, но в то же время имеющая множество уникальных характеристик, только ей присущих.

Деликтные обязательства являются одним из основных видов внедоговорных обязательств, который, в свою очередь, является более широкой категорией, включающей в себя не только деликтные обязательства, но и другие виды обязательств.

Однако в юридической литературе обычно выделяют только два вида внедоговорных обязательств: обязательства, возникающие из причинения ущерба (деликтные обязательства в исследовании), и обязательства, возникающие из необоснованного обогащения.

«Однако существуют и другие юридические факты, приводящие к возникновению внедоговорных обязательств: односторонние сделки; правовые акты и иные акты» [45, с.119].

Нормы деликтных обязательств должны быть применены и при отсутствии договорных отношений субъектом, который причинил вред и субъектом, которому причинен вред.

Однако, как уже говорилось, это общее правило, которое соответственно имеет исключения.

По обязанности причинения вреда лицу, причинившее вред лицу или имуществу другого лица (физического или юридического), обязано возместить причиненный ущерб в полном объеме, а потерпевший вправе требовать возмещения причиненного ущерба.

Таким образом, «нормы деликтных обязательств являются необходимыми и не допускают свободного выбора при определении причин их возникновения, условий и размера ответственности, присущих договорным отношениям, которые в большинстве случаев являются определяющими» [57, с. 58].

Однако и здесь присутствует единственно возможное исключение, которое содержится в ГК: в установленных случаях на причинителя вреда может быть возложена обязанность по выплате компенсации сверх возмещения вреда. Эта обязанность устанавливается законом или договором.

Ответственность, предусмотренная ГК, заключается в применении к преступникам обязательных мер – санкций имущественного содержания. Это относится как к договорной, так и к внедоговорной ответственности. Но договорная ответственность носит вторичный характер: она как бы сопровождается договорными обязательствами и вступает в силу только в случае нарушения договорных обязательств.

Ущерб, причиненный потерпевшему, может быть имущественного и неимущественного (морального) характера. Если ущерб является прямым результатом имущества (уничтожение или повреждение чужого имущества), то возникает имущественный ущерб.

Следует, однако, отметить, что возникновение имущественного ущерба возможно, если ущерб причинен личным неимущественным правам гражданина, примером может служить вред здоровью человека, вследствие чего он теряет свой доход, и что ему, по существу, неимущественный ущерб выражается в физических или психических страданиях потерпевшего и

подлежит возмещению независимо от того, возмещен ли имущественный ущерб или нет [60, с. 33].

На основании всех этих фактов можно выделить следующее определение общего деликтного обязательства, то есть лицо, причинившее вред физическому лицу или его имуществу либо имуществу юридического лица или индивидуального предпринимателя, должно причинить вред и потерпевший вправе требовать возмещения.

Деликтным обязательствам как одному из видов гражданско-правовых обязательств присущи все свойства таких обязательств. «Вместе с тем их отличают особые, только им свойственные признаки:

- деликтные обязательства возникают при нарушении по общему правилу абсолютных прав, в результате которых у потерпевшего возникает имущественный или неимущественный (моральный) вред;

- основанием возникновения деликтных обязательств является факт причинения вреда другому лицу;

- обязательства вследствие причинения вреда направлены на восстановление имущественного положения потерпевшего, которое существовало до причинения вреда» [78, с.70].

Также деликтные обязательства могут классифицироваться «по различным основаниям (субъектный состав; объект правонарушения; вид деятельности, причиняющей вред; характер возникшего вреда и др.). Однако все эти классификации не позволяют построить стройную систему деликтных обязательств в целом, поскольку не отражают наиболее существенные черты данных обязательств» [78, с.71].

Как правило, обязательство, обусловленное причинением вреда, возникает в результате преступления. Однако ущерб также может быть причинен законным действием и обычно не требует компенсации. Ущерб, причиненный законным деянием, подлежит возмещению в обстоятельствах, предусмотренных законом, и только тогда оно обязано возместить ущерб, причиненный законом [78, с.72].

Кроме того, деликтное обязательство, как и все виды гражданско-правовых обязательств, имеет следующие элементы: субъект, объект и содержание.

Субъектом деликтного обязательства может быть любой участник гражданского оборота – физическое лицо, юридическое лицо, публичное юридическое лицо, как в качестве потерпевшего (кредитора), так и в качестве потерпевшего (должника).

Должником также может быть организация – как коммерческое, так и некоммерческое юридическое лицо.

Кроме того, те, кто совместно причиняет вред, несут солидарную ответственность перед жертвой. «В случае солидарной ответственности кредитор (потерпевший) имеет право предъявить требование, полностью или частично, ко всем должникам совместно или к любому из них соответственно» [73, с. 374].

Солидарная ответственность определяется в интересах потерпевшего, поскольку она обеспечивает ему большую правовую защиту. Ученые отметили, что комбинированное повреждение характеризуется следующими тремя признаками:

- два или более человека, причастных к причинению вреда;
- причиненный вред является неделимым результатом действий этих людей;
- существует причинно-следственная связь между полученными травмами и действиями каждой из них.

В случаях, когда несколько несовершеннолетних причиняют общий вред, ответственность лиц, ответственных за их действия (родителей, опекунов, организаций), разделяется.

Это правило применяется как к травмам, причиненным несовершеннолетними, то есть лицами в возрасте до 14 лет, так и к несовершеннолетним, нарушившим закон (в возрасте от 14 до 18 лет), за которые предусмотрена ответственность ответственного лица.

Убытки, за которые один из них несет солидарную ответственность, приводят к прекращению обязательств перед жертвой не только перед истцом, но и перед всеми другими истцами. Однако такие убытки возникают в результате исполнения общего обязательства одним из лиц, которые совместно принимают на себя это обязательство [42, с.118].

Объектом деликтного обязательства является компенсация, и должник обязан предоставить компенсацию потерпевшему. В юридической литературе также высказываются другие мнения об объекте обязательства о нарушении. Некоторые исследователи считают, что материальные ценности или нематериальные товары, принадлежащие субъекту гражданского права, подвергаются негативному воздействию со стороны правонарушителя и должны рассматриваться как таковые.

«Представляется, что перечисленные объекты являются объектами, которые были нарушены в результате незаконного действия (бездействия) пострадавшего лица, но они не являются и не могут быть объектом обязательства по нарушению, целью которого является возмещение ущерба, а не их нарушение. Ущерб может быть нанесен двумя способами: ущерб в натуральной форме (предоставление чего-либо такого же вида и качества, исправление повреждений вещей и так далее) или возмещение причиненных убытков» [80, с. 188].

Когда ущерб причинен повреждением или повреждением имущества, когда что-то подобное может быть предоставлено вместо чего-то сломанного для ремонта поврежденной вещи, это не исключает компенсации за физический ущерб, но это не всегда возможно.

В деликтном обязательстве применяется принцип полного возмещения ущерба, и сумма ущерба может быть уменьшена только в том случае, если потерпевший проявил грубую небрежность или учитывает состояние имущества гражданина, причинившего ущерб. Решение о способе возмещения ущерба относится к компетенции суда.

Таким образом, деликтные обязательства выступают самостоятельным необходимым условием возмещение вреда, причиненного жизни и здоровью человека. Они характеризуются составными элементами, как и все обязательства и вместе с тем имеют ряд своих особенностей.

### **3.2 Основания наступления деликтной ответственности**

«Основанием деликтной ответственности является юридический факт, связанный с нарушением субъективных прав потерпевшего – наличие вреда. Условия ответственности – это установленные законом требования, которые являются основанием ответственности и необходимы для применения соответствующих санкций» [14, с.90].

Рассмотрим подробнее общие условия привлечения к ответственности за причинение вреда жизни или здоровью субъектов правоотношений.

– Фактическое наличие причиненного вреда.

Это условие необходимо для возможности наступления деликтной ответственности. Если такого вреда нет, то есть нарушения или уничтожения каких-то имущественных или неимущественных интересов, то об ответственности не может быть и речи.

Имущественный ущерб – это реальный ущерб, который возникает у потерпевшей стороны и лишает лицо дохода и каких-либо дополнительных внезапных расходов, иными словами, испытывает значительный убыток. Имущественный ущерб характеризуется возможностью его выражения в определенной сумме.

Кроме того, необходимо обратить внимание на возможность причинения, так называемого физического вреда здоровью граждан, который может выражаться в виде телесных повреждений или иного вреда здоровью.

Если невозможно полностью оправиться от травмы или болезни, то человек полностью или частично утрачивает способность выполнять свои обязанности. В связи с этим его лишили зарплаты, заставили тратить деньги

на лечение, необходимый уход и так далее. Это свидетельствует об утрате имущества, причиненного потерпевшему, и единственным выходом является выплата потерпевшему всего или части его прежнего дохода, компенсация в дальнейшем израсходованных денежных пособий и, в некоторых случаях, компенсация морального вреда.

Если человек умирает, ущерб имуществу заключается в уходе за членами семьи умершего, родственниками, которые могут быть иждивенцами и которые в результате смерти потеряли средства к существованию.

– Противоправное поведение причинителя вреда представляет собой действие (активное поведение) или бездействие (пассивное поведение), которыми были нарушены нормы законодательства и субъективное право пострадавшего.

Если субъект нарушает установленный запрет, совершая деяние, то деяние будет считаться незаконным. Причинение вреда жизни и здоровью других лиц – это запрет, который в основном отражен в нормах уголовного права. Если человек обязан совершить определенные действия, но он не совершает определенных действий, и поэтому интересы других людей поставлены под угрозу, то бездействие считается незаконным.

Как правило, примером пассивного поведения является бездействие должностного лица при исполнении им своих обязанностей (например, неоказание врачом медицинской помощи и другие примеры) [69, с. 228].

Лицо, причинившее вред, может быть освобождено от ответственности только в том случае, если потерпевший обязуется причинить такой вред и действия «вредителя» не нарушают законов и моральных принципов, принятых в обществе. Добровольное волеизъявление включает в себя отсутствие какого-либо принуждения со стороны потерпевшего или третьих лиц и результат сознательного решения самого потерпевшего, находящегося в соответствии с его внутренней волей.

– Причинная связь между фактически причиненным вредом и противоправным поведением «вредителя».

Во-первых, эта связь должна носить объективный характер.

Во-вторых, причинная связь должна иметь строго определенную временную последовательность, то есть противоправное действие должно предшествовать причинению вреда.

«В-третьих, причина должна непосредственно порождать свое следствие. Если не идет речи о прямой причинно-следственной связи, то нельзя говорить о причинной связи в целом. То есть причинная связь должна быть прямой, а не косвенной» [17, с. 76].

Например, если врач выписал больному рецепт на лекарство, а в аптеке ему по ошибке выдали другое, в результате чего он стал инвалидом, значение будет иметь халатность аптекаря. Поэтому причина и следствие должны быть взаимосвязаны и относиться к конкретному случаю.

Таким образом, важно отметить, что между противоправным деянием «вредителя» и фактически причиненным вредом не должно быть никаких других обстоятельств, влияющих на ответственность, которая устанавливается в соответствии с гражданским правом.

Незаконное деяние может причинить убытки только в том случае, если оно непосредственно связано с ним, то есть его целью является их причинение. Если существует косвенная связь между противоправным деянием и причиненным ущербом, то это деяние может быть только вне причинно-следственной связи и, следовательно, не имеет отношения к рассматриваемому делу.

В-четвертых, причина и следствие должны быть значимы с юридической точки зрения, то есть они должны быть способны стать основанием возникновения деликтного обязательства и влечь ответственность. Если болезнь или смерть наступили вследствие естественных процессов жизнедеятельности человека, то говорить о возмещении вреда не имеет смысла. По-другому дело обстоит, если смерть

или болезнь стали результатом противоправного воздействия одного человека на организм человека, и в этом случае «вредитель» несет обязанность по возмещению вреда в полном объеме.

– Вина субъекта, причиняющего вред.

Ответственность по деликтным обязательствам может наступать только при наличии вины причинителя вреда в форме умысла или неосторожности.

В юридической литературе под виной обычно понимают внутреннее психическое отношение вредного лица к совершенному противоправному деянию и возможным последствиям этого деяния. Ошибка заключается в том, что вредитель игнорирует интересы общества в целом, отдельных граждан и организаций.

«В юридической науке выделяют две основные формы вины – умышленную и неосторожную. Умышленная вина характеризуется тем, что «вредитель» сознает незаконность своих действий, предвидит возможность вредных последствий и проявляет желание или безразличие» [71, с.13].

В отличие от уголовного права, гражданские нормативные акты устанавливают презумпцию виновности вредителя, то есть «вредитель» изначально считается виновным, пока не доказано обратное. Эта презумпция действует, в частности, для обеспечения прав потерпевшего, освобождая его от обязанности доказывать вину «вредителя». Потерпевшему достаточно представить факты, повлекшие причинение вреда, и определить размер понесенных убытков.

В связи с тем, что пострадавшему зачастую неизвестны причины, побудившие лицо к нанесению вреда, предполагается, что об этих причинах осведомлён причинитель вреда. «Вредитель», располагая доказательствами свидетельствующими о его невиновности, может легко убедить в этом суд. Это не лишает и пострадавшего возможности реализации своего права доказывать не только виновность «вредителя», но и свою собственную невиновность в причинении вреда.

Кроме того, особенностью ответственности в обязательствах ответственности является передача обязанности по возмещению причиненного ущерба физическому или юридическому лицу, которое лично не причинило вреда своими действиями (например, медицинской организации, если ущерб был причинен работником) [43, с.41].

Следует отметить и тот акт, что законодатель оценивает и степень виновности пострадавшего в причинении ему вреда, это и есть смешанная форма вины.

Подведем итоги исследования, проведенного в данной главе.

Деликтные обязательства выступают самостоятельным необходимым условием возмещение вреда, причиненного жизни и здоровью человека. Они характеризуются составными элементами, как и все обязательства и вместе с тем имеют ряд своих особенностей.

Условия наступления ответственности за причинение вреда зависит от четырех элементов: вины, вреда, причинной связи, противоправности действий, который представляют собой неделимое целое. Каждый элемент характеризуется своими особенностями. И по результатам вред может подлежать полному возмещению, частичному или освобождению от ответственности.

В отличие от уголовного права, гражданские нормативные акты устанавливают презумпцию виновности вредителя, то есть «вредитель» изначально считается виновным, пока не доказано обратное. Эта презумпция действует, в частности, для обеспечения прав потерпевшего, освобождая его от обязанности доказывать вину «вредителя».

## Заключение

Таким образом, подведем итоги проведенного исследования.

Обязательства в гражданском праве представляют собой гражданские правоотношения, в которых одно лицо обязано совершить в пользу другого лица определенное действие, а последний вправе требовать от первого исполнения такой обязанности. Все гражданско-правовые обязательства наделены личным характером.

Несмотря на различные различия в изложенной нами позиции по классификации обязательств, мы считаем, что все эти обязательства имеют общий недостаток: виды обязательств, выделенные на основе предложенных критериев, не обладают необходимой правовой общностью. Это неудивительно, так как достаточное количество и большое разнообразие обязательственных правоотношений не позволит поместить их в один и тот же классификационный ряд. Поэтому указанная выше система обязательств, основанная на ее многоступенчатой классификации, является предпочтительной.

Договор является неизбежным спутником товарно-денежных отношений, его суть – платный обмен. Только через обмен продукт труда становится товаром. Обмен может осуществляться только через общий волевой акт владельцев двух товаров – договор.

В то же время в современной юридической науке, в том числе и в гражданско-правовых договорах, существуют некоторые различия в понимании договоров.

Договоры являются основой большинства гражданских обязательств. Иногда отмечается, что договоры порождают и реальные правоотношения – имущественные, хозяйственные. При этом следует иметь в виду, что, как правило, договоры не являются прямым основанием для возникновения реальных правоотношений.

Заключение договора может включать в себя несколько этапов:

- заключение предварительного договора. На практике нередко возникают проблемы в части заключения предварительного договора. В частности, основная проблема, возникающая на практике при заключении предварительного договора аренды, заключается в том, что стороны еще могут точно не знать о данных предмета такого договора;
- согласование сторонами всех существенных условий договора;
- непосредственное заключение договора.

Договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Под гражданско-правовой ответственностью понимают форму государственного принуждения, состоящую во взыскании судом с правонарушителя в пользу потерпевшего имущественных санкций, перелагающих на правонарушителя невыгодные имущественные последствия его поведения и направленных на восстановление нарушенной имущественной сферы потерпевшего.

Взыскание убытков является универсальным правовым средством и применяется независимо от того, если ли на него ссылка в специальных нормах или нет.

Неустойка является одним из наиболее распространенных способов обеспечения исполнения обязательства. Обеспечение исполнения обязательств представляет собой использование установленных законом или договором обеспечительных мер имущественного характера, существующих в виде акцессорных (дополнительных) обязательств, стимулирующих должника к исполнению обязательства и (или) иным образом гарантирующих защиту имущественного интереса кредитора.

Проценты, начисляемые по ст. 395 ГК РФ, являются мерой ответственности за нарушение обязательства и могут быть взысканы в случаях неправомерного удержания денежных средств, уклонения от их возврата, а также иной просрочки в их уплате.

Основанием деликтной ответственности является юридический факт, с которым связано нарушение субъективного права потерпевшего – наличие вреда.

Для возникновения обязательств вследствие причинения вреда необходимо наличие обязательственных условий, ими являются: наличие вреда, противоправность действия лица, причинившего вред, причинная связь между его действиями и вредом, а также вина причинителя.

Условия наступления ответственности за причинение вреда зависят от четырех элементов: вины, вреда, причинной связи, противоправности действий, который представляют собой неделимое целое. Каждый элемент характеризуется своими особенностями. И по результатам вред может подлежать полному возмещению, частичному или освобождению от ответственности.

Таким образом, несмотря на то, что общая практика исключает применение деликтной нормы в отношении сторон в договорных отношениях, но детали причиненного вреда жизни и здоровью граждан позволяют сделать из нее исключения.

Также нами были сформулированы следующие рекомендации по совершенствованию законодательства:

– отметим, что устная форма договора в ГК не всегда является всецело урегулированной. Это касается, к примеру, договора розничной купли-продажи. Так, можно говорить о том, что ст. 493 ГК не позволяет определить момент заключения договора в случае, когда покупателю не выдан кассовый, товарный чек.

Данная норма является специальной к статье ГК, которая запрещает при несоблюдении простой письменной формы ссылаться на свидетельские показания. В связи с этим полагаем целесообразным ст. 493 ГК изложить в следующей редакции:

«Договор розничной купли-продажи может быть заключен устно, если иное не предусмотрено договором розничной купли-продажи, в том числе

условиями формуляров или иных стандартных форм, к которым присоединяется покупатель. В подтверждение договора и его условий продавец выдает покупателю кассовый или товарный чек. Отсутствие у покупателя указанных документов не лишает его возможности ссылаться на свидетельские показания в подтверждение заключения договора и его условий»;

– представляется, что в ГК РФ недостаточно только обозначить признаки непреодолимой силы. Необходимо ввести такую правовую конструкцию как «форсмажорная оговорка», которая позволит сторонам гражданско-правового договора самим обозначить обстоятельства, освобождающие их от гражданско-правовой ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение договора, а также предусмотреть особенности применения этих обстоятельств.

Кроме того, в ГК не содержится четкого перечня условий освобождения от гражданско-правовой ответственности, их выделение возможно лишь в литературе;

– судебная практика показывает, что возмещение убытков редко применяется при защите прав в результате неисполнения или ненадлежащего исполнения. Связано это с проблемой доказывания факта наличия убытков и определения их точного размера.

Таким образом, вариантом решения данной проблемы может стать включение в главу 25 ГК нормы об определении размера убытков, подлежащих исполнению. Нормы, закрепленные в ст. 524 ГК РФ, в каком-то смысле являются «прогрессивными», так как содержат способы применения «конкретных» и «абстрактных» убытков. Многие цивилисты предлагают включить аналогичные нормы в главу 25 ГК РФ.

## Список используемой литературы и используемых источников

1. Авдеева, Т.В. Гражданское право : учеб. пособие / Т.В. Авдеева. – М.: Норма, 2018. – 1006 с.
2. Агарков, М.М. Обязательство по советскому гражданскому праву / М.М. Агарков. – М.: Юриздат НКЮ СССР, 1940. – 192 с.
3. Алексеев, С.С. Гражданское право : учебник / С.С. Алексеев, Б.М. Гонгалов. – 2-е изд., перераб. и доп. – М. : Проспект, 2019. – 528 с.
4. Афанасьев, М.В. О понятии обязательства в публичном праве / М.В. Афанасьев, А.С. Емельянов // Вестник Тюменского государственного университета. – 2020. – № 3. – С. 87–97.
5. Баринова, М.А. Римское частное право / М.А. Баринова, С.Т. Максименко. – М.: Зерцало, 2016. – 208 с.
6. Барон, Ю. Система римского гражданского права / Ю. Барон. – М., 1988. – 214 с.
7. Беликова, К.М. Национальные особенности и перспективы унификации частного права стран БРИКС / К.М. Беликова. – М. : Изд-во РУДН, 2017. – 595 с.
8. Белов, В.А. Гражданское право. Общая часть. Введение в гражданское право: учебник для бакалавриата и магистратуры / В.А. Белов. – 3-е изд., перераб. и доп. – М.: Издательство Юрайт, 2017. – 671 с.
9. Белов, В.А. Эволюция понятия обязательства в российском гражданском праве / В.А. Белов // Гражданско-правовые обязательства: вопросы теории и практики: сб. науч. тр. – Владивосток: Изд-во Дальневост. ун-та, 2019. – С. 3–36.
10. Бондаренко, Н.Л. Гражданское право. Общая часть : ответы на экзаменационные вопросы / Н.Л. Бондаренко. – 2-е изд. – М. : Тетралит, 2018. – 160 с.
11. Вабищевич, С.С. Предпринимательское (хозяйственное) право / С.С. Вабищевич. – М. : Молодежное, 2017. – 436 с.

12. Важенкова, Т.Н. Трудовое право : ответы на экзаменационные вопросы / Т.Н. Важенкова. – 2-е изд., перераб. – М. : ТетраСистемс, 2018. – 192 с.
13. Веленто, И.И. Договор лизинга / И.И. Веленто. – Гродно : Гродненский государственный университет имени Янки Купалы, 2017. – 50 с.
14. Воробьев, В.А. Право человека на компенсацию вреда, причиненного жизни и здоровью и способы его реализации / В.А. Воробьев // Гражданское право. – 2016. – № 4. – С. 87–94.
15. Гарридо, М.Х.Г. Римское частное право: казусы, иски, институты / М.Х.Г. Гарридо. – М.: Статут, 2015. – 812 с.
16. Головкина, Д.В. К вопросу о разграничении понятий «работа» и «услуга» в договорных отношениях / Д.В. Головкина // Вестник Прикамского социального института. – 2017. – № 3 (78). – С. 17–21.
17. Гонгало, Б.М. Гражданское право: Учебник / Б.М. Гонгало. – М.: Статут, 2016. – 511 с.
18. Гражданский кодекс Азербайджанской Республики [Электронный ресурс] // Законодательство. – Режим доступа: [http://online.zakon.kz/Document/?doc\\_id=30420111](http://online.zakon.kz/Document/?doc_id=30420111). – Дата доступа: 28.12.2021.
19. Гражданский кодекс Республики Армения [Электронный ресурс] // Парламент Республики Армения. – Режим доступа: <http://www.parliament.am/legislation.php?sel=show&ID=1556&lang=rus>. – Дата доступа: 28.12.2021.
20. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть 1 (с изм. и доп.) // СЗ РФ. – 1994. – № 32. – Ст. 3301.
21. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть 2 (с изм. и доп.) // СЗ РФ. – 1996. – № 5. – Ст. 410.
22. Даль, В. Толковый словарь великорусского языка / В. Даль. – М., 1882. – 986 с.

23. Дежкина, Ю.А. Гражданско-правовой договор как универсальная правовая конструкция / Ю.А. Дежкина // Новая наука : от идеи к результату. – 2017. – № 1-1. – С. 197–200.
24. Дерюгина, Т.В. Проблемы осуществления гражданских прав / Т.В. Дерюгина. – М., Зерцало-М, 2017. – 249 с.
25. Диденко, А.Г. Гражданское право. Общая часть. Курс лекций / А.Г. Диденко. – Алматы : Нур-пресс, 2016. – 722 с.
26. Дубай, С.И. Обзор практики рассмотрения кассационных жалоб по экономическим делам / С.И. Дубай // Судебный вестник плюс : экономическое правосудие. – 2017. – № 4. – С. 15–16.
27. Егорова, М.А. Коммерческое право / М.А. Егорова. – М. : Статут, 2018. – 640 с.
28. Егошин, А.И. Эволюция идеи и института гражданско-правовой ответственности за нарушение обязательств (историко-правовое исследование): автореф. дисс..... канд. юридич. наук / А.И. Егошин. – М., 2017. – 31 с.
29. Ермакович, С.Л. Судебная практика по делам, вытекающим из арендных правоотношений / С.Л. Ермакович // Вестник Верховного Суда. – № 4. – 2019. – С.123–128.
30. Иоффе, О.С. Обязательственное право / О.С. Иоффе. – М.: Юридическая литература, 1975. – 880 с.
31. Калпин, А.Г. Гражданское право: учебник / А.Г. Калпин, А.И. Масляев. – М.: Юристъ, 2017. – 514 с.
32. Квициния, Н.В. Проблемы определения понятия «обязательство» в свете изменений гражданского законодательства / Н.В. Квициния // Бизнес. Образование. Право. – 2019. – № 2 (35). – С. 190–195.
33. Клейменова, М.О. Актуальные проблемы гражданского права / М.О. Клейменова. – М.: Синергия, 2017. – 455 с.
34. Кодификация российского частного права / В.В. Витрянский, С.Ю. Головина, Б.М. Гонгало и др. – М.: Статут, 2015. – 447 с.

35. Колбасин, Д.А. Гражданское право. Общая часть : учеб. пособие: в 2 т. / Д.А. Колбасин. – М. : Юрайт, 2018. – 263 с.
36. Конаневич, Ю.Г. Хозяйственное право : учебно-методическое пособие для студентов / Ю.Г. Конаневич. – М. : Институт парламентаризма и предпринимательства, 2017. – 638 с.
37. Коновалов, А.И. Формы гражданской ответственности в коммерческом обороте: автореф. дис... канд. юрид. наук / А.И. Коновалов. – Спб., 2016. – 26 с.
38. Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 г. (с изм. и доп.) // СЗ РФ. – 1993. – № 31. – Ст. 4398.
39. Корнилова, Н.В. Понятие «обязательство» в доктрине и законодательстве / Н.В. Корнилова // Вестник Хабаровского государственного университета экономики и права. – 2016. – № 3. – С. 54–62.
40. Котельникова, В.А. Эволюция обязательств: история вопроса / В.А. Котельникова // Актуальные проблемы гуманитарных и естественных наук. – 2017. – № 4-4. – С. 77–79.
41. Кротов, М.В. Обязательство по оказанию услуг в советском гражданском праве / М.В. Кротов. – Л.: РИО ЛГУ, 1990. – 120 с.
42. Кудрявцева, Н.В. Развитие законодательства, регулирующего институт возмещения вреда причиненного жизни и здоровью / Н.В. Кудрявцева // История государства и права. – 2019. – №19. – С. 118–119.
43. Кузовлев, Е.В. Правовое регулирование отношений, возникающих из причинения вреда / Е.В. Кузовлев // Право и политика. – 2018. – №9. – С. 39–47.
44. Кулибанова, В.В. Маркетинг сервисных услуг / В.В. Кулибанова. – СПб.: Вектор, 2018. – 196 с.
45. Лавров, С.М. Деликтные обязательства в гражданском праве / С.М. Лавров // Законодательство. – 2018. – №12. – С. 118–129.
46. Лаврова, Д.Г. Французский гражданский кодекс / Д.Г. Лаврова, А.А. Жукова, Г.А. Пашковская. – СПб.: Юрид. центр Пресс, 2019. – 98 с.

47. Лукьянцев, А.А. Применение гражданско-правовой ответственности при осуществлении предпринимательской деятельности: теория и судебная практика / А.А. Лукьянцев. – Ростов н/Д: Изд-во РГУ, 2017. – 73 с.
48. Маковский, А.Л. Гражданское уложение Германии: ввод. Закон к Гражд. уложению / А.Л. Маковский; пер. с нем. – 2-е изд., доп. – М.: Волтерс Клувер, 2018. – 198 с.
49. Мейер, Д.И. Русское гражданское право: по исправл. и дополн. 8-му изд., 1902 / Д.И. Мейер. – 3-е изд., испр. – М.: Статут, 2013. – 789 с.
50. Мелкумян, М.Г. К вопросу о классификации функций юридической ответственности / М.Г. Мелкумян // Вектор науки Тольяттинского государственного университета. – 2016. – № 3. – С.5–11.
51. Мозолин, В.П. Гражданско-правовая ответственность в системе российского права / В.П. Мозолин // Журнал российского права. – 2017. – № 1. – С.7–18.
52. Москалец, А.П. Изменение и расторжение договора / А.П. Москалец, И.В. Ряхина // Всероссийский научно-исследовательский институт по проблемам гражданской обороны и чрезвычайных ситуаций МЧС России. – 2020. – № 6. – С. 23–25.
53. Мохов, А.А. Гражданское право России (часть 1) : учебное пособие / А.А. Мохов. – Волгоград : Издательство ВФ МУПК, 2018. – 291 с.
54. Новицкий, И.Б. Римское частное прав: учебник / И.Б. Новицкий, И.С. Петерский. – М.: Новый Юрист, 2016. – 314 с.
55. Ожегов, С.И. Словарь русского языка / С.И. Ожегов. – 10-е изд. – М.: Советская энциклопедия, 1975. – 1500 с.
56. Особенности сделок с объектами недвижимости [Электронный ресурс] // Планово-экономический отдел. – Режим доступа: [http://reomag.by/number/2007/5/obiekt\\_nedvigim/](http://reomag.by/number/2007/5/obiekt_nedvigim/). – Дата доступа: 28.12.2021.
57. Павлова, И.Ю. Гражданское право. Особенная часть / И.Ю. Павлова. – М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2016. – 136 с.

58. Покровский, И.А. История римского права / И.А. Покровский. – Спб.: Питер, 1999. – 560 с.
59. Покровский, И.А. Основные проблемы гражданского права / И.А. Покровский. – М.: Статут, 2018. – 352 с.
60. Рабец, А.М. Обязательство по возмещению вреда, причиненного жизни и здоровью / А.М. Рабец. – М., 2019. – 127 с.
61. Российское гражданское право: учебник. В 2 т. / В.С. Ем, И.А. Зенин, Н.В. Козлова и др. – Т.1. – 2-е изд., стереотип. – М.: Статут, 2019. – 560 с.
62. Рыженков, А.Я. Функции гражданского права: вопросы теории / А.Я. Рыженков // Пробелы в российском законодательстве. – 2018. – № 4. – С.23–31.
63. Савина, И.В. Гражданское право. Общая часть / И.В. Савина. – М. : Юристъ, 2017. – 383 с.
64. Савиньи, Ф.К. Обязательственное право: пер. с нем. / В.Ф. Попондопуло. – СПб.: Юрид. центр пресс, 2004. – 574 с.
65. Савченко, Е.Я. Понятие и роль гражданско-правового договора. Свобода договора / Е.Я. Савченко // Правопорядок : история, теория, практика. – 2020. – № 3 (6). – С. 44–49.
66. Садилов, О.Н. Гражданское право / О.Н. Садилов. – Т. 1. – М.: ИНФРА-М, 2019. – 493 с.
67. Сергеев, А.П. Гражданское право: учебник: в 2 т. / А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой. – Спб.: ТК Велби, 2018. – 848 с.
68. Соловьева, С.В. Основные институты обязательственного права правовой системы США / С.В. Соловьева. – М.: Норма, 2017. – 176 с.
69. Суханов, Е.А. Гражданское право. В 4 т. Т. 1 : Общая часть : учеб. для студентов вузов / Е.А. Суханов. – 3-е изд., перераб. и доп. – М. : ВолтерсКлувер, 2016. – 720 с.
70. Тархов, В.А. Гражданское право. Общая часть. Курс лекций / В.А. Тархов. – Чебоксары : Чув. кн. Изд-во, 2017. – 331 с.

71. Трубников, П. Рассмотрение дел о возмещении вреда, причиненного здоровью граждан / П. Трубников // Законность. – 2019. – №10. – С. 10–13.

72. Устиненко, Ю.Ю. Понятие и признаки гражданско-правовой ответственности / Ю.Ю. Устиненко // Проблемы современной науки и образования. – 2018. – № 7 (37). – С.16–22.

73. Филиппова, Т.П. Рецепция римского права / Т.П. Филиппова. – М.: Российская юридическая энциклопедия, 2019. – 865 с.

74. Хохлов, В.А. Общие положения об обязательствах: учебное пособие / В.А. Хохлов. – М.: Статут, 2018. – 214 с.

75. Чигир, В.Ф. Комментарий к Гражданскому кодексу с приложением актов законодательства и судебной практики в 3 книгах / В.Ф. Чигир. – М. : Амалфея, 2015. – 1376 с.

76. Шевелева, С.В. Виды мер правового принуждения / С.В. Шевелева // Пробелы в российском законодательстве. – 2018. – № 3. – С.28–37.

77. Шершеневич, Г.Ф. Курс гражданского права / Г.Ф. Шершеневич. – Тула: Автограф, 2019. – 720 с.

78. Шишкин, С.К. Теоретические и практические аспекты рассмотрения отдельных гражданских дел, вытекающих из обязательств, вследствие причинения вреда / С.К. Шишкин // Российская юстиция. – 2018. – №3. – С. 69–81.

79. Шматков, И.И. Гражданское право. Общая часть / И.И. Шматков, В.И. Пушкин. – Витебск : УО «ВГУ им. П. М. Машерова», 2018. – 126 с.

80. Юкша, Я.А. Гражданское право: учебное пособие / Я.А. Юкша. – 4-е изд. – Москва: РИОР, 2019. – 398 с.