

**Российская экономическая академия им. Г.В. Плеханова**  
**Факультет политологии и права**  
**Кафедра экономического права**

---

**М.В. КАРАСЕВА**  
(доктор юридических наук, профессор)

**ОСНОВЫ ДОГОВОРНОГО ПРАВА**

**Электронный учебник**

**2006 г.**

**Содержание**

	Стр.
Введение	
Тема 1. Понятие и значение гражданско-правового договора.	
Тема 2. Система гражданско-правовых договоров.	
Тема 3. Содержание договора.	
Тема 4. Основные положения заключения договора и его содержание.	
Тема 5. Организация договорной работы.	
Тема 6. Исполнение договора.	
Тема 7. Ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение договорных обязательств.	
Тема 8. Изменение и расторжение договора.	
Приложения	
Вопросы для самоконтроля	
Список рекомендованной литературы	
Терминологический словарь	

## **Введение**

В данном пособии раскрываются основные положения договорного права, определена система гражданско-правовых договоров, порядок их заключения и исполнения, а также основания для изменения и расторжения. Рассмотрены вопросы заключения договоров, определено содержание договора. Приводится характеристика существенных условий договора.

Отдельным вопросом рассмотрены вопросы договорной ответственности. Самостоятельная тема посвящена изложению характеристики способов обеспечения исполнения договорных обязательств.

Основные положения иллюстрируются структурно-логическими схемами.

### **Тема 1. Понятие и значение гражданско-правового договора.**

В общественных отношениях нет сферы, где договор не играл бы той или иной роли. Категория договора широко используется во всех без исключения областях экономики, социальной, культурной жизни, в политике, праве. Договор в житейском смысле есть всякое соглашение двух или нескольких лиц между собой, направленное на один и тот же предмет. В этом смысле договором будет не только покупка дома и т.п., но также принятие приглашения на встречу; данное пациентом врачу обещание употреблять соответствующие лекарства. От договора, понимаемого в таком широком смысле, надо отличать более тесное юридическое понятие договора, заключающее в себе не всякое, а лишь такое соглашение между двумя или несколькими лицами, которое имеет своим предметом какое-либо юридическое отношение. Но и соглашение двух или нескольких лиц, идущее на какое-либо юридическое отношение, не будет договором в юридическом смысле, если составляющая его волеизъявления не восприняты взаимно вступающими в договор сторонами и не представляют того единства, которое предполагается понятием договор.

Понятие договор чрезвычайно широко и находит себе применение во всех областях права, как публичного, так и гражданского. В каждой из них он имеет свои структурные особенности. Отграничение гражданско-правового договора от других специфических отраслевых типов договоров не представляет особых сложностей.

Так, договоры, используемые в конституционном праве, заключаются между государственными образованиями, выступающими вне рамок статуса юридического лица. В содержание таких договоров включаются вопросы национально-государственного устройства, осуществления функций власти в области политической, экономической и социальной жизни общества.

В отличие от гражданско-правовых договоров содержанием трудового

договора является выполнение работником определенной трудовой функции с включением его в трудовой коллектив и подчинением внутреннему трудовому распорядку.

В гражданско-правовом договоре стороны сохраняют самостоятельность и принимают на себя обязанность предоставления результатов своей работы. Правовые позиции гражданско-правового договора не совпадают с позициями и других типов договоров, включая административный договор, судьба которого в науке административного права еще полностью не определена.

Особую роль договор призван сыграть в формировании и развитии рыночной экономики, характеризующейся экономической независимостью участников, свободой выбора сферы деятельности и партнера по хозяйственным связям, свободой установления цены и пр. В условиях рынка производство и обмен приводятся в движение личной заинтересованностью и инициативой участников гражданских правоотношений. Можно констатировать, что в настоящее время система договоров стала ядром рыночного механизма, дополняемым иными методами регулирования. Она позволяет эффективно налаживать обмен на эквивалентных началах, устанавливать экономически обоснованные хозяйственные связи, совершенствовать и развивать их, создавать условия для конкуренции.

Гражданско-правовой договор является институтом, без которого невозможно функционирование экономической системы в целом, т.к. договор устанавливает права и обязанности сторон; определяет конкретные действия сторон и требования, предъявляемые к ним, а также последовательность и порядок их осуществления и исполнения; устанавливает последствия нарушения (невыполнения или ненадлежащего исполнения) сторонами обязательств.

**В настоящее время в силу ст. 420 ГК РФ договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Этой же статьей**

устанавливается, что к договорам применяются правила о двух- и многосторонних сделках, предусмотренные главой 9 («Сделки») ГК РФ.

Рассмотрим соотношение договора с такими категориями как сделка, обязательство, соглашение.

*Сделками* признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (ст. 153 ГК РФ). Как уже отмечалось, и сделка, и договор являются юридическими фактами в гражданском праве. Каждый договор является сделкой, но не каждая сделка есть договор, поскольку последний не только устанавливает права и обязанности, но и предусматривает конкретные действия сторон.

Как отмечал Г.Ф. Шершеневич<sup>1</sup>, договор и обязательство находятся в связи как причина и следствие. Договор определяет:

а) какие именно действия должны совершаться должником в пользу кредитора;

б) меры принуждения к исполнению должником своих обязанностей. Договор распространяется не только на обязательственные отношения, т.к. уже сейчас можно говорить о брачном и о бракоразводном договорах.

В то же время обязательства могут иметь в своем основании не только договор, но и иной юридический факт (причинение вреда, неосновательное обогащение).

*Соглашение* – результат воли сторон, которая может быть выражена не только прямо, но и в виде конклюдентных действий, т.е. действий, свидетельствующих о воле совершить сделку (например, выдача номера или жетона при получении имущества на хранение; принятие наследства). И опять-таки всякий договор есть соглашение, но не каждое соглашение есть договор.

Гражданско-правовые договоры, выражая согласованную волю сторон

---

<sup>1</sup> См.: Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. - М.: СПАРК. - 1995. - С. 304.

на достижение отвечающей действующему правопорядку цели, порождают, изменяют или прекращают, как правило, соответствующие имущественные правоотношения. Некоторые договоры наряду с обязательственными порождают также семейные (Семейный кодекс РФ), вещные правоотношения (раздел II ГК РФ). В определенных случаях договоры служат основанием возникновения не только имущественных, но и личных неимущественных правоотношений (например, авторские договоры - ст.ст. 30 - 34 Закона РФ от 9 июля 1893 г. «Об авторском праве и смежных правах»).

Понятие гражданско-правового договора как основание возникновения обязательственного правоотношения дает возможность установить его **основные принципы**, которые сводятся к следующему:

- 1) юридическое равенство и экономическая независимость сторон;
- 2) свобода договора;
- 3) взаимодействие договора и закона;
- 4) формировании условий договора;
- 5) применение обычаев делового оборота;
- 6) договорная дисциплина.

#### **1) Юридическое равенство и экономическая независимость сторон.**

В основе договора – не чужая воля, навязанная вышестоящим органом или третьим лицом, а свободное выражение воли самих сторон. Сторонами в договоре могут выступать физические и юридические лица, Российская Федерация, субъекты Российской Федерации, муниципальные образования в лице их органов власти и управления.

В процессе достижения соглашения стороны являются юридически равноправными друг другу.

#### **2) Свобода договора** выражающаяся в следующем:

- а) граждане и юридические лица свободны в заключении договора;
- б) понуждение к заключению договора не допускается за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена РК, законом или добровольно принятым обязательством;

в) стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами;

г) стороны могут заключить смешанный договор.

Принцип свободы договора не следует понимать и трактовать упрощенно как полную свободу и самостоятельность участников рынка, этот принцип имеет свои рамки, обусловленные общегосударственными интересами и потребностями общества.

**3) Взаимодействие договора и закона.** Данный принцип позволяет законодательно регулировать договорные отношения. Договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом и иными правовыми актами, действующими на момент его заключения.

Следует отметить, что если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила, иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров.

Так что же обладает большей юридической силой: договор или закон? Если обратиться к истории, то можно отметить, что еще древнее греческое правило гласило: «Как один с другим договорился, так оно и должно иметь силу...поскольку договор не противоречит публичному праву». Цицерон подчеркивал: «Основа права – это верность, то есть твердое и правдивое соблюдение слова и договора»<sup>2</sup>. Современное российское законодательство придерживается следующей позиции: ГК РФ в главе 27 «Понятие и условия договора» статьей 421 определил свободу договора, а в следующей статье дается характеристика взаимодействия договора и закона. Следовательно, можно сделать вывод, что для сторон условия договора обладают высшей

---

<sup>2</sup> См.: Римское частное право: Учебник / Под ред. Проф. И.Б.Новицкого и проф. И.С.Перетерского. - М., 1994. - С.315-316

юридической силой по отношению к действующему закону, поскольку они не противоречат последнему.

Гарантией стабильности договорных отношений служит правило п. 2 ст. 422 ГК о том, что если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу. Иными словами, если закон принят после заключения договора, то последний имеет приоритет над законом за исключением случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров (обратная сила закона).

**4) Условия договора** определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами; устанавливаются директивные нормы, которые подлежат применению, если иное не предусмотрено самими сторонами. Иными словами формирование условий договора определяется соотношением нормативного регулирования и усмотрением сторон.

**5) Применение обычаев делового оборота** (ст. 5 ГК РФ) осуществляется в субсидиарном порядке, т.е. в случаях, когда условия договора не определены императивной нормой, отношением сторон, диспозитивной нормой. Это норма, дополняющая закон, когда соответствующее предписание в законе отсутствует или недостаточно полно. Обычаи делового оборота применяются к предпринимательским отношениям и характеризуются как сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, независимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе.

Как уже отмечалось, обычаи делового оборота имеют подчиненное положение не только по отношению к законодательству, но и к договору. Стороны вправе включать в договор условия, противоречащие обычаям делового оборота.



**б) Договорная дисциплина**, несоблюдение которой не означает осуществления предусмотренных прав и обязанностей, обеспечивается мерами государственно-организационного воздействия, соглашением сторон. Исполнение, реализация договора обязательны для сторон, причем гражданское право предусматривает возможность принуждения в данной области.

## **Тема 2. Система гражданско-правовых договоров.**

Многочисленные гражданско-правовые договоры обладают как общими свойствами, так и определенными различиями, позволяющими отграничивать их один от другого.

Классификация договоров облегчает применение определенных норм именно к тому или иному типу договора.

Определим основные признаки классификации гражданско-правовых договоров.

1. В зависимости **от распределения прав и обязанностей** договоры делятся на *односторонние* и *двусторонние*. В односторонних договорах одна сторона обладает только правами, другая – только обязанностями (*например*, договоры дарения, займа). Причем не следует путать односторонние сделки (волеизъявление одного лица) с односторонними договорами (волеизъявление не менее двух лиц). В этой связи отметим, что договор займа есть двусторонняя сделка, но односторонний договор.

В двусторонних договорах каждая из сторон имеет и права, и обязанности (*например*, договоры купли-продажи, подряда и пр.).

Указанный признак квалификации связан со ст. 328 ГК РФ, посвященной встречному исполнению, когда обязательства одной стороны обусловлены исполнением обязательств другой стороны.

2. В зависимости **от момента возникновения прав и обязанностей** различают *консенсуальные* и *реальные* договоры. По консенсуальному договору для возникновения обязательств достаточно достижения между

сторонами соглашения относительно условий (например, договоры купли-продажи, аренды и т.п.), а для заключения реального договора необходима также передача стороной контрагенту определенного имущества (например, договоры дарения, займа и т.п.).

Данное деление опирается на ст. 433 ГК РФ, в соответствии с п. 1 которой консенсуальный договор признается заключенным в момент получения тем, кто отправил оферту, акцепта. Указанное положение предполагает презумпцию консенсуальности договора. В свою очередь, реальный договор предполагает выражение воли, а также определенное действие по передаче имущества.

**3. По степени участия товарно-денежных отношений** договоры делятся на *возмездные* и *безвозмездные* (ст. 423 ГК РФ). По возмездному договору одна сторона должна получить плату или иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей (например, договоры купли-продажи, мены, аренды и т.п.). Причем договор предполагается возмездным, если из закона, иных правовых актов, содержания или существа договора не вытекает иное.

Безвозмездным признается договор, по которому одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без получения от нее платы или иного встречного предоставления (например, договор дарения).

ГК РФ в ст. 424 предполагает ситуацию, когда в возмездном договоре цена не предусмотрена и не может быть определена исходя из условий договора. В этом случае исполнение договора должно быть оплачено по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги. В указанной статье Кодекс отражает один из главных элементов рыночных отношений: свобода сторон в установлении цен кроме случаев, прямо предусмотренных законом.

**4.** В свою очередь, возмездные договоры делятся на *меновые* и *рисковые (алеаторные)*. К рисковому договорам относятся договоры, которые отличаются от меновых тем, что в них « по цели и намерению стороны

конечный результат договора, материальная ценность его поставлены в зависимость от события совершенно неизвестного или случайного или только вероятного, так как при заключении его совершенно неизвестно, которая сторона в конечном результате выиграет, получит выгоду»<sup>3</sup> - гл. 58 ГК РФ «Проведение игр и пари» Специфика алеаторных договоров состоит в том, « что и при играх, и при пари в зависимости от наступления или ненаступления установленного обстоятельства выигрывает одна сторона, проигрывает другая»<sup>4</sup>.

Исходя из пп. 1. – 3. большинство гражданско-правовых договоров являются двусторонними, консенсуальными, возмездными, меновыми.

**5. По содержанию регулируемой деятельности** договоры подразделяются на *имущественные* и *организационные*. Имущественные договоры направляются на регулирование деятельности лиц по поводу получения имущества или иного блага, которое достигается вследствие исполнения обязательства. Имущественные договоры в свою очередь делятся на договоры по передаче имущества, договоры на выполнение работ, договоры на оказание услуг (см. схему \_\_\_ ).

Организационные договоры предназначены для создания предпосылок последующей деятельности. Стороны организационного договора в дальнейшем заключают имущественные договоры. К организационным договорам относятся учредительные договоры, договоры простого товарищества и т.п.

**6. По характеру действия** различают *договоры, совершаемые в пользу их контрагентов*, и *договоры, совершаемые в пользу третьих лиц* (ст. 430 ГК РФ). В соответствии с первым видом права приобретают те лица, которые заключают договоры. Следующий тип договоров предполагает, что в соглашении участвуют две стороны, а права приобретает третье лицо, в

---

<sup>3</sup> Победоносцев К.П. Курс гражданского права. Ч. III: Договор и обязательство. СПб., 1896. С. 341.

<sup>4</sup> Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право: Общие положения. – М., 1997. С.318.

пользу которого обусловлено исполнение. Т.е. право требования к должнику приобретает как кредитор, так и третье лицо или только это третье лицо. Если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором, то с момента выражения третьим лицом должнику намерения воспользоваться своим правом по договору, стороны не могут расторгать или изменять заключенный ими договор без согласия третьего лица.

Определим *признаки договора в пользу третьих лиц*:

- должник обязан исполнить свое обязательство не кредитору, а третьему лицу, указанному либо не указанному в договоре;

- третье лицо имеет самостоятельное право требовать в отношении должника по договорному обязательству;

- если третье лицо выразило должнику намерение воспользоваться своим правом по договору, *то должнику и кредитору запрещается изменять или расторгать договор без согласия третьего лица* в случае, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором;

– должник в договоре вправе выдвигать против требования третьего лица возражения, которые он мог бы выдвинуть против кредитора, т. к. *требования третьего лица к должнику аналогичны требованиям кредитора к дачнику*;

– если третье лицо отказалось от права, предоставленного ему по договору, то кредитор может воспользоваться этим правом, если это не противоречит закону, иными правовыми актами или договору, т. е. *третье лицо имеет преимущества перед кредитором в праве требования*.

**7. По степени юридической завершенности** договоры бывают *предварительные* и *окончательные* (ст. 429 ГК РФ).

В соответствии с предварительным договором стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором.

*Характеристика предварительного договора:*

- 1) форма договора аналогична форме основного договора, если последняя не установлена, то предусматривается письменная форма;
- 2) предварительный договор должен содержать все существенные условия основного договора;
- 3) в предварительном договоре указывается срок, в который стороны обязуются заключить основной договор; если срок не определен, то основной договор должен быть заключен в течение года с момента заключения предварительного договора.

Не следует отождествлять предварительный договор с протоколом о намерениях, в первую очередь из-за правовых последствий по отношению к основному договору, а также по степени принуждения к заключению основного договора. В отличие от протокола о намерениях, если одна сторона, заключившая предварительный договор, уклоняется от заключения основного договора, то другая сторона: а) праве обратиться в суд с требованием о понуждении заключить основной договор; б) сторона, необоснованно уклоняющаяся от заключения основного договора, должна возместить другой стороне причиненные этим убытки (п. 4, ст. 445).

ГК РФ предусматривает еще три типа договоров: смешанный (п. 3 ст. 421), публичный (ст. 426), присоединения (ст. 428).

**8. Смешанный договор** предполагает содержание элементов различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами. Например, договор, по условиям которого заказчик обязуется взамен выполненных для него работ поставить подрядчику определенный товар, является смешанным договором, поскольку в нем сочетаются элементы подряда и поставки. В данном случае отношения сторон должны регулироваться правилами о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора.

**9. Публичный договор** ( ст. 426 ГК РФ) – договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится ( розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т. п.).

Таким образом, принцип свободы договора для коммерческой организации в определенной мере ограничивается.

*Характеристика договора:*

1) Один из субъектов обязательно коммерческая организация; другой субъект – физическое или юридическое лицо, являющееся потребителем, т.е. субъектом, использующим, приобретающим, заказывающим либо имеющим намерение приобрести или заказать товары ( работы, услуги) для личных бытовых нужд.

2) Коммерческая организация должна заниматься определенным видом деятельности, примерный перечень которой представлен в определении.

3) Коммерческая организация должна вступить в договорные отношения с любым физическим и юридическим лицом, которое обращается по поводу как продажи товаров, выполнения работ и оказания услуг, причем цены и иные условия публичного договора должны быть одинаковыми для всех потребителей за исключением случаев, когда законом и иными правовыми актами допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей. Таким образом, принцип свободы договора для коммерческой организации в определенной мере ограничивается.

Споры по условиям договора, связанные с заключением договора, разрешаются в судебном порядке независимо от того, имеется ли на то согласие обеих сторон. В случае необоснованного уклонения коммерческой организацией от заключения публичного договора: а) другая сторона вправе

обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор; б) коммерческая организация должна возместить другой стороне все причиненные этим убытки. Цель публичного договора заключается в защите потребителя как экономически более слабой стороны в договоре и предупреждении произвола монополистов.

Цель публичного договора заключается в защите потребителя как экономически более слабой стороны в договоре и предупреждении произвола монополистов.

**10. Договор присоединения** (ст. 429 ГК РФ) – это договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом. Данный тип договора впервые предусмотрен нашим законодательством. Зарубежному гражданскому праву такие примеры известны. Так, в Германии существует отдельный закон, касающийся договоров присоединения. В США предусмотрен запрет на печать в бланках условий договора мелким шрифтом и на оборотной стороне текста договора, так как основные условия, имеющие существенное значение для потребителя, должны быть только на лицевой стороне договора и выделены крупным шрифтом, чтобы нельзя было обмануть потребителя даже с помощью техники.

ГК РФ не определяет порядок и случаи применения договоров присоединения, однако, исходя из определения, можно сделать вывод о том, что не следует путать формуляры или иные стандартные формы с образцами текстов договоров в различных организациях. Присоединившаяся к договору сторона должна присоединиться к его условиям в целом или не заключать договор вообще.

Существуют особые основания изменения и расторжения договора присоединения в случаях:

1) лишения присоединившейся стороны прав, обычно предоставляемых по договорам аналогичного вида;

2) исключения или ограничения ответственности другой стороны за нарушение обязательств;

3) наличия явно обременительных для присоединившейся стороны условий.

### **Тема 3. Содержание договора.**

Договорные условия представляют собой способ фиксации взаимных прав и обязанностей. По этой причине, когда говорят о содержании договора как правоотношения, имеют в виду права и обязанности контрагентов. В отличие от этого содержание договора-сделки составляют договорные условия. Их фиксационная роль позволила употреблять в качестве синонима условий договора его пункты.

Договорные условия принято объединять в определенные группы. Наиболее широкое распространение получили следующие три группы условий: существенные, обычные и случайные. На законодательном уровне раскрывается смысл только существенных условий.

Содержание договора определяют существенные условия, необходимые и достаточные для того, чтобы договор считался заключенным и тем самым способным породить права и обязанности у сторон. Согласование существенных условий означает, что договор заключен. В свою очередь, при отсутствии согласия хотя бы по одному из таких условий указанная цель не достигнута.

Иначе говоря, существенные условия это совокупность условий, в которых приведен состав действий, подлежащих совершению; требования к порядку и срокам их выполнения.

#### **К существенным условиям относятся:**

1. Предмет договора – деятельность, результатом которой становится объект гражданских прав; поведение обязанного лица (действие или бездействие). В предмете договора указывается характеристика передаваемого имущества, выполнения работ, оказываемых услуг,



необходимый результат действий. Достижение предмета договора есть предпосылка для урегулирования других условий договора.

Условие о предмете – единственное абсолютным образом отнесенное в ГК РФ к существенным. В широком смысле слова предмет охватывает весь набор показателей того, по поводу чего заключен договор. При формировании в договоре условий о качестве и цене и согласовании позиций с контрагентами работники организации должны опираться на реально существующую правовую базу. Часто на практике присутствует заблуждение о том, что условия о качестве и цене относятся к существенным. Однако в ГК РФ отмечается, что качество товара (работы) должно соответствовать договору, закону, иным правовым актам или требованиям, которые обычно предъявляются к товарам (работам) соответствующего рода (ст.ст. 469, 721 ГК РФ).

До принятия ГК РФ такое условие возмездного договора как цена относилось к существенным. Однако в соответствии со ст. 424 ГК РФ цена перестала быть существенным условием договоров, кроме случаев, предусмотренных Кодексом (ст.ст. 555, 654 и др.). В случае отклонения договора от установленной или регулируемой цены содержащиеся в нем условия о цене признаются ничтожными.

2. Условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида. Например, обязательная письменная форма для договора о залоге (ст. 339 ГК РФ); существенные условия договора доверительного управления имуществом (ст. 1016 ГК РФ).

3. Условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение: время исполнения обязательств и прочее.

Условия договора излагаются в виде разделов, пунктов, возможны приложения (их наличие должно быть указано в договоре), содержащие

спецификации, стандарты, технико-экономическое обоснование, образцы подписей и т.п.

Следует обратить внимание на такое понятие, как *примерные условия договора* (ст. 427 ГК РФ), разработанные для договоров соответствующего вида и опубликованные в печати, которые должны быть общеизвестны и определены.

Любой качественный договор должен соответствовать следующим требованиям:

а) отвечать сущности совершаемой сделки, т.е. в результате его выполнения участники должны достичь поставленной цели;

б) условия заключаемого договора не должны нарушать интересы сторон;

в) условия договора не должны противоречить закону и иным правовым актам;

г) обязательства контрагента по договору строго обеспечиваются мерами гражданско-правовой ответственности;

д) слова и выражения договора не должны допускать неоднозначного толкования.

Для судебной практики при разрешении спорных вопросов существенное значение имеют нормы о толковании договора (ст. 431 ГК РФ), которые применимы для всех типов и форм договоров. Как-бы подробно и внимательно ни определили стороны условия своего договора, все-таки они не в состоянии предусмотреть всех вопросов и сомнений, которые могут позднее возникнуть. Нормы о толковании договора позволяют впоследствии суду «дописать» договор. К сожалению, стороны по тем или иным причинам иногда неверно выражают свою волю, цель договора, поэтому появляется потребность в разъяснении смысла текста договора. Для этого закон указывает суду, каким образом он должен толковать договор, и очередность применения таких способов.

*Способы толкования:*

1. Выяснение буквального значения содержащихся в договоре слов и выражений, что устанавливается путем анализа текста соответствующего условия, а затем его сопоставления с другими условиями и смысла договора в целом.

2. Выяснение действительной общей воли сторон с учетом цели договора, когда применение первого способа затруднено. При этом анализируются другие документы, связанные с договором ( переписка, протоколы о ходе переговоров и пр.), а также обычаи делового оборота и последующее поведение сторон.

Отметим, что второй способ применяется судом только в том случае, если первый не позволил определить содержание условий.

Считается, что правильно составленный договор обычно состоит из следующих частей:

- 1) преамбула (или вводная часть);
- 2) предмет договора
- 3) права и обязанности сторон.
- 4) дополнительные условия договора.
- 5) прочие условия договора.

**1) Преамбула договора** включает в себя следующие положения.

1.1). Наименование договора. Точное наименование договора сразу же поясняет о каких именно правоотношениях идет речь. Если же названия нет, то прежде, чем понять о чем договор, его придется прочитать и лишь затем разбираться с ним по существу.

1.2). Дата подписания договора, с которой связаны правильное определение момента его заключения и установление окончания срока действия, а значит и юридических последствий договора. Если стороны подписывают договор в разное время, то он считается заключенным с момента подписания его последней стороной..

1.3). Место подписания договора. Следует обратить внимание на то, что местом совершения сделки определяется правоспособность и

дееспособность лиц, совершающих сделку; форма сделки; обязательства, возникающие из договора. Данное положение также важно при заключении внешнеэкономических договоров.

1.4). Наименование сторон. Указывается наименование контрагентов, под которым они зарегистрированы в едином государственном реестре юридических лиц.

1.5). Условное обозначение сторон по договору (например, продавец, комиссионер, арендатор и т.п.).

1.6). Точное указание должности, фамилии, имени, отчества лица, подписывающего договор, а также наименование документа, из которого следуют его полномочия на подписание договора.

## **2) Предмет договора. Права и обязанности сторон.**

Данная часть договора содержит следующие положения:

- 1) предмет договора;
- 2) обязанности и права первой стороны по договору;
- 3) обязанности и права второй стороны по договору;
- 4) срок выполнения своих обязательств сторонами;
- 5) место исполнения обязательств сторонами;
- 6) способ исполнения обязательств каждой из сторон ( порядок действий, их последовательность и сроки).

Конкретное содержание указанных условий зависит от вида договора и от конкретной ситуации его заключения.

**3) Дополнительные условия договора.** Договор может содержать такие условия, которые не обязательно включаются в содержание, но, тем не менее, их наличие может существенно влиять на права и обязанности сторон, а также на порядок их исполнения. К ним относятся:

3.1). Срок действия договора. Необходимо указывать даже тогда, когда указаны сроки выполнения сторонами отдельных обязательств. Это обусловлено тем, что участникам договора необходимо знать, когда прекращаются договорные обязательства и когда можно будет предъявлять

соответствующие требования и претензии к контрагенту, в случае его неисполнения.

3.2). Способы обеспечения исполнения обязательств (гл. 23 ГК РФ).

3.3). Ответственность сторон (гл. 25 ГК РФ).

3.4) Основания и порядок досрочного изменения или расторжения договора.

3.5). Условия о конфиденциальности информации по договору. В этом случае следует предусмотреть, какие условия договора считаются конфиденциальными и не подлежат разглашению сторонами.

3.6) Порядок разрешения споров между сторонами по договору. По общему правилу все споры разрешаются в соответствии с процессуальным законодательством Российской Федерации. Но стороны могут установить и иное положение, например, рассмотрение споров в третейском суде. При заключении внешнеэкономических договоров желательно указать в судебных органах какого государства и по законодательству какой страны будут решаться спорные вопросы.

#### **4). Прочие условия договора.**

4.1). Законодательство, которым регулируются отношения сторон. Данное положение должно содержаться в внешнеэкономических договорах.

4.2). Условия о согласовании связи между сторонами. В этом пункте в отношении каждой из сторон указываются: а) лица, полномочные представлять информацию и решать вопросы, касающиеся исполнения договора (такое указание может быть сделано двумя способами: с персональным указанием полномочного лица или с указанием должности); б) способы связи (телефон, факс, электронная почта и т.п. с указанием их номеров и иных данных).

4.3). Реквизиты сторон. В отношении каждой из сторон указываются: наименование стороны, ИНН (для физического лица также номер пенсионного свидетельства), юридический адрес, место нахождения, банковские реквизиты.

4.4). Порядок исправлений по тексту договора. В договорной практике распространен случай, когда готовый проект договора подписывается одной из сторон и передается другой стороне для последующего подписания. В этой ситуации иногда случается, что недобросовестный партнер в одностороннем порядке исправляет какие-то условия договора в своем и чужом экземпляре, что ставит партнера в сложное положение, т.к. наличие подписи на документе фактически означает, что подписавший с данными односторонними исправлениями «согласен», что иногда не соответствует действительности. В связи с этим рекомендуется включить в договор следующее условие: «Все исправления по тексту настоящего договора имеют юридическую силу только в том случае, если они удовлетворены подписями сторон в каждом отдельном случае».

4.5) Подписи представителей сторон. Каждый экземпляр договора должен быть подписан лицом, указанным в преамбуле, собственноручно. Если одна из сторон является юридическим лицом, то на подписи его представителя ставиться печать организации. Подписи сторон должны быть сделаны полно и разборчиво.

#### **Тема 4. Основные положения заключения договора.**

Договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в надлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. По общему правилу договор становится обязательным для сторон с момента его заключения, хотя возможно и соглашение сторон о применении условий заключенного ими договора к отношениям, возникшим до заключения договора.

При заключении договора стороны могут защитить свои интересы, предусмотрев способы обеспечения исполнения обязательств, для применения которых необходимы специальные оговорки в договоре (письменная форма). Однако законом предусмотрены случаи, когда

неустойка и залог применяются без указания на них в договоре (ст. 330, 334; п. 1, ст. 587 ГК РФ).

Важный элемент в процедуре заключения договора – соблюдение соответствующей формы (ст. 434 ГК РФ). Исходя из положения п. 2 ст. 420 ГК РФ к форме договора применяются правила о форме сделок. У сторон есть право заключить договор по своему усмотрению в любой форме, даже если она не требуется по закону для данного вида. Однако договор, для которого законодательством не установлена письменная или иная определенная форма, может быть совершена устно или в любой другой форме. Но при несоблюдении простой письменной формы стороны лишаются права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки на свидетельские показания, а в случаях, прямо указанных в законе, отсутствие письменной формы влечет за собой недействительность договора.

Договор может составляться в письменной форме путем составления одного документа, подписываемого сторонами. Для отдельных видов договоров (договор купли-продажи недвижимости – ст. 550 ГК РФ, договор купли-продажи предприятия – ст. 560 ГК РФ и др.) законом установлено обязательное требование о том, что указанные договоры должны заключаться в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами. Несоблюдение этого правила влечет за собой недействительность договора.

В то же время возможно заключение договора путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной и иной связи, подписанными стороной, которая их посылает. Вопрос о возможности заключения договора по факсу в настоящее время разрешен п. 2 ст. 434 ГК РФ, где сказано, что договор может быть заключен (помимо телеграфной, почтовой) с помощью иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору.

Для отдельных видов договоров предусмотрена регистрация в соответствующих органах: договоры, заключаемые на товарных биржах,

регистрируются в расчетных палатах бирж; договоры, объектом которых является недвижимость, подлежат государственной регистрации.

Договор может быть заключен обособленными подразделениями юридического лица. В этом случае руководители указанных подразделений при наличии надлежаще оформленных обособленных подразделений вправе от имени юридического лица и в пределах данных им полномочий заключать соответствующие договоры. При этом полномочия на заключение договора могут вытекать только из доверенности, выданной руководителем организации, и оформленной надлежащим образом. В этом случае договор считается заключенным от имени юридического лица.

**Процесс заключения договора:**

- 1) направление одной стороной оферты;
- 2) рассмотрение другой стороной оферты и ее акцепт;
- 3) получение акцепта стороной, направившей оферту.

**Момент заключения договора:**

- 1) получение акцепта;
- 2) момент передачи соответствующего имущества (ст. 224 ГК РФ);
- 3) момент государственной регистрации, если иное не установлено законом (ст. 165 ГК РФ).

**Место заключения договора:**

- 1) собственно место заключения договора;
- 2) место жительства гражданина, направившего оферту;
- 3) место нахождения юридического лица, направившего оферту.

**Определим применяемую специальную терминологию.**

Предложение о заключении договора, сделанное конкретному лицу или нескольким конкретным лицам, называется **офертой**. При этом оно должно быть достаточно определено и четко выражать намерение оферента считать себя связанным условиями оферты в случае принятия данного предложения. Оферта должна содержать все существенные условия договора.



Отметим два важных свойства оферты: 1) оферта считается не полученной, если извещение об ее отзыве поступило раньше или одновременно с самой офертой; 2) направленная и полученная оферта безотзывна (ст. 436 ГК РФ).

**Публичной офертой** считается такое предложение неопределенному кругу лиц, из которого усматривается воли лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется (п. 2 ст. 437 ГК РФ). *Например*, товар, выставленный в месте продажи (на прилавках, на витрине) с целью заключения договора розничной купли-продажи (п. 2, ст. 494 ГК РФ).

Для заключения договора важно наличие волеизъявления обеих сторон: оферта есть выражение воли одной стороны, а волеизъявление другой стороны - **акцепт**, ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии (ст. 438 ГК РФ).

Формы акцепта: 1) письменный ответ, включая сообщение с помощью средств связи; 2) фактические действия акцептанта (действия покупателя по оплате товара и пр.).

**Заключение договора в обязательном порядке.** Ст. 445 ГК РФ представляет собой исключение из общих правил, которые закрепляют автономию воли сторон при заключении договора. Данное обстоятельство, главным образом, связано с применением конструкций предварительного (ст. 429 ГК РФ), присоединения (ст. 428 ГК РФ) и публичного (ст. 426 ГК РФ) договоров, а также при заключении договоров поставки для государственных нужд (ст. 527 ГК РФ) и выполнении подрядных работ для государственных нужд (ст. 765 ГК РФ) и др..

Заключение договоров в обязательном порядке, в рамках ст. 445 ГК РФ, происходит в двух случаях: 1) для стороны, которой направлена оферта; 2) для стороны, направившей оферту. Кодекс предусматривает возможность заинтересованной стороны добиться принудительного заключения договора, если сторона, для которой в соответствии с законом заключение договора

обязательно, уклоняется от его заключения. В подобном случае другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор. На необоснованно уклоняющегося от заключения договора возлагается обязанность возместить другой стороне причиненные этим убытки.

### **Заключение договора на торгах (ст. 447-449 ГК РФ)**

Данные статьи ГК РФ отражают особенность заключения договоров на торгах, которые проводятся в форме аукциона или конкурса.

В торгах должно участвовать более одного участника, иначе торги признаются несостоявшимися.

Правила и условия проведения торгов ( аукционов и конкурсов), заключения договоров купли-продажи определяются также законодательством о приватизации и банкротстве. Однако ГК РФ содержит определенные новации по данному вопросу. Нас в данном разделе интересуют гражданско-правовые положения, касающиеся заключения договоров, момента возникновения прав и обязанностей у сторон, последствий исполнения обязательств.

Рассмотрим организацию заключения договоров на аукционах и конкурсах. *Аукцион* – специально организованные, периодически действующие в определенных местах рынки, на которых путем публичных торгов в заранее обусловленное время и в специально назначенном месте производится продажа предварительно осмотренных покупателем товаров, переходящих в собственность покупателя, предложившего наиболее высокую цену. Продаются товары, обладающие индивидуально-определенными свойствами. Аукцион проводится либо как открытый аукцион, либо как закрытый тендер.

*По условиям конкурса* ( коммерческого, инвестиционного) объект переходит в собственность покупателя при принятии и выполнении каких-либо условий: сохранение профиля предприятия или назначения объекта, реорганизация предприятия-должника в месячный срок с момента

заключения договора купли-продажи; объем инвестиций в предприятие и др. Инвестиционный конкурс проводится в случаях, когда от покупателя требуется осуществление инвестиционных программ, а также выполнение дополнительных условий (запрещение определенных действий в отношении объекта). Критериями выявления победителя инвестиционного конкурса могут быть и (или) сроки инвестиций. В зависимости от состава участников и формы проведения аукционы и конкурсы проводятся в виде открытых и закрытых торгов.

*Открытые торги* проводятся аукционистом, нанимаемым продавцом. Аукционист оглашает наименование объекта, его характеристику, начальную цену, шаг аукциона. Торги начинаются с определенной и заканчиваются, когда после трехкратного объявления очередной цены ни один покупатель не поднял билет. Победитель – тот, чей номер билета назван последним. Торги заканчиваются объявлением продажной цены и номера победителя.

*Закрытые торги* проводятся постоянно действующей тендерной комиссией, утвержденной соответствующим комитетом. По окончании срока приема заявок составляется протокол комиссии о принятых заявках. Вскрытие конвертов и подведение итогов закрытого тендера проводятся в течении трех дней по завершении приема заявок. Победителем объявляется претендент, предложивший наибольшую цену и наилучший объем и (или) сроки инвестиций в соответствии с критерием, установленным продавцом. Если предложения нескольких претендентов удовлетворяют условиям, а также содержат равные цены, то победителем объявляется подавший заявку ранее. Однако, если и сроки подачи заявки одинаковые, то победитель объявляется по результатам жребия.

В случае отказа от проведения торгов организатор обязан известить участников аукциона не позднее, чем за три дня до наступления даты его проведения, конкурса – не позднее, чем за 30 дней до его проведения, если иное не предусмотрено законом или извещением о проведении торгов. При нарушении указанных сроков организатор обязан возместить участникам

открытых торгов понесенный ими реальный ущерб. Если же предусматривалось проведение закрытых торгов, то тогда организатор обязан возместить приглашенным им участникам реальный ущерб независимо от того, в какой именно срок после направления извещения последовал отказ от торгов.

Задатки участников торгов: а) при несостоявшихся торгах – возвращаются; б) возвращаются тем лицам, которые участвовали в торгах, но не выиграли их; в) засчитываются в счет исполнения обязательств по заключенному договору с выигрышем торгов.

Лицо, выигравшее торги, и организатор торгов подписывают в день проведения торгов протокол о его результатах, который имеет силу договора (п. 5 ст. 448 ГК РФ). В случае уклонения от подписания протокола: а) лицом, выигравшем торги, утрачивается внесенный им задаток; б) организатором торгов возвращается задаток в двойном размере, а также возмещаются победителю убытки, причиненные участием в торгах в части, превышающей сумму задатка.

Торги, проведенные с нарушением правил, установленных законом, могут быть признаны судом недействительными по иску заинтересованного лица, что влечет и недействительность заключенного договора.

### **Тема 5. Организация договорной работы.**

Среди структурных подразделений организации значимая роль отведена юридической службе (отделу, отделению), которая создается в целях правового обеспечения деятельности субъекта хозяйственной деятельности.

Юридическая служба осуществляет свою деятельность во взаимодействии со структурными подразделениями организации.

Юридическая служба руководствуется в своей деятельности правовыми источниками, а также локальными нормативными актами, в частности, типовыми Положениями: о юридической службе (отделе,

отделении), о заключении и исполнении гражданско-правовых договоров и т.п.

Основными задачами юридической службы является правовое обеспечение деятельности организации, а также содействие улучшению деятельности помощи правовых средств.

Юридическая служба организуется в виде самостоятельного структурного подразделения и возглавляется руководителем (начальником), назначаемым на должность и освобождаемым от должности в установленном порядке. Структура юридической службы и штатная численность работников определяются руководителем. При этом юридическая служба подчиняется непосредственно руководителю.

Руководитель (начальник) юридической службы должен иметь высшее юридическое образование и соответствовать требованиям, установленным законодательством Российской Федерации.

Юридическая служба:

- осуществляет правовую экспертизу проектов приказов, инструкций, положений и других актов правового характера, подготавливаемых в организации, визирует их, а также участвует в необходимых случаях в подготовке этих документов;

- принимает меры по изменению или отмене локальных правовых актов, изданных в организации с нарушением действующего законодательства;

- организует подготовку заключений по правовым вопросам, возникающим в деятельности организации, а также по проектам нормативных актов, поступающим на отзыв;

- обеспечивает методическое руководство правовой работой в организации, разъясняет действующее законодательства и порядок его применения, оказывает правовую помощь структурным подразделениям;

- представляет интересы организации при рассмотрении правовых вопросов;

- возглавляет работу по анализу и обобщению результатов рассмотрения претензий, судебных дел (в том числе в арбитражном суде), а также практики заключения и исполнения гражданско-правовых договоров,
- разрабатывает предложения по улучшению контроля за соблюдением договорной дисциплины;
- осуществляет иные виды деятельности в соответствии с типовым положением.

В свою очередь, к правам юридической службы относится, в частности, возможность:

- запрашивать и получать сведения, необходимые для выполнения возложенных функций;
- проверять соблюдение законодательства в деятельности организации в пределах своей компетенции;
- привлекать с согласия начальников структурных подразделений организации сотрудников для подготовки проектов ненормативных правовых актов и осуществления иных мероприятий, связанных с организацией правовой работы;
- возвращать исполнителям на доработку не соответствующие законодательству проекты ненормативных актов и других документов, давать рекомендации по устранению выявленных противоречий;
- готовить рекомендации по вопросам правовой деятельности организации.

Особое значение в деятельности юридической службы придается договорной работе. В целом, организация работы по заключению договоров обеспечивает своевременное и качественное заключение договоров, надлежащий контроль за исполнением обязательств по договорам, а также эффективное использование установленных законодательством мер воздействия к нарушителям договорных обязательств.

В организации должен быть принят локальный акт, определяющий порядок договорной работы, в котором будут указаны лица, обладающие

правом подписи договоров; подразделения ответственные за подготовку, проработку, заключение договоров и их исполнение; вопросы организации договорной работы, учета заключаемых договоров, хранения подлинников; а также перечисление и учет движения средств по договорам. Общий контроль за организацией договорной работы и соблюдением локального акта осуществляет юридическая служба.

Ответственными за подготовку, проработку, заключение договоров и их исполнение являются соответствующие структурные подразделения. Работник структурного подразделения по направлению своей деятельности осуществляет работу по подготовке проекта договора к подписанию, организует работу в соответствии с возложенными на него должностными обязанностями. Затем осуществляется согласование проекта договора в подразделениях организации, а также разъяснение, в случае необходимости, отдельных положений проекта договора и получение виз соответствующих ответственных работников и (или) руководителей подразделений организации. Причем срок согласования в подразделениях должен быть определен локальным актом.

Проект договора и приложения к нему, представляемые на согласование, должны иметь сквозную нумерацию страниц.

Проект договора, в т.ч. документы, являющиеся его неотъемлемой частью, визируются в следующем порядке: ответственным за подготовку проекта договора работником, руководителем (заместителем руководителя) структурного подразделения, готовившего договор; руководителями других структурных подразделений, если они имеют отношение к тематике работы по заключаемому договору; председателем конкурсной комиссии организации (в случае проведения конкурса на закупку товаров, выполнение работ и оказание услуг для федеральных государственных нужд); руководителем планово-экономической службы; руководителем финансовой службы; работником юридической службы, ответственным за данное направление правового обеспечения; руководителем юридической службы.

Визирование осуществляется на экземпляре договора, подлежащем возвращению в организацию и регистрации в планово-экономической службе.

Визы (подписи) проставляются на последнем листе проекта договора и всех приложениях к нему того экземпляра, который в дальнейшем считается экземпляром организации.

Визы исполнителей от каждой из сторон, а также виза начальника юридической службы проставляются на обороте каждого листа каждого экземпляра проекта договора и приложений к проекту договора, являющихся его неотъемлемой частью.

После получения всех необходимых виз согласованный проект договора подписывается уполномоченным лицом и возвращается регистрирующую службу, с указанием на нем номера и даты в журнале учёта заключаемых договоров.

Затем на экземплярах договора ставится печать организации и направляется один подлинный экземпляр и документы, являющиеся его неотъемлемой частью, контрагенту и передачу другого подлинного экземпляра договора и документов, являющихся его неотъемлемой частью, в соответствующую службу организации для хранения и обеспечения исполнения договора в части осуществления расчетов с контрагентом.

Копии договора хранятся в юридическом отделе, у ответственного исполнителя и в иных службах в соответствии с локальным актом.

При возникновении возражений контрагента по условиям договора составляется протокол разногласий. В этом случае в проекте договора выше подписи руководителя, представляющего сторону по договору, делается запись о наличии протокола разногласий.

Обеспечение со стороны организации исполнения и контроля исполнения договорных обязательств осуществляет ответственный исполнитель (в части реализации предмета, условий договора и выполнения



обязательств сторон) и финансово-плановые службы (в части соблюдения финансово-договорной дисциплины).

В дальнейшем договор может быть изменен или расторгнут по соглашению сторон путем оформления дополнительного соглашения, подписанного сторонами, которое подлежит согласованию, заключению и учету в порядке, определенном локальным актом, определяющим порядок договорной работы.

### **Тема 6. Исполнение договора.**

Принципы исполнения договора идентичны принципам исполнения обязательств: надлежащего исполнения; экономичности; делового сотрудничества; реального исполнения.

Кроме того, именно исполнению договорных обязательств посвящена основная масса специальных норм, которые содержатся в главах об отдельных типах договоров. Исполнение договора выражается в совершении или воздержании от совершения действий, которые составляют его предмет.

**Надлежащее исполнение** договорных обязательств включает в себя следующие элементы:

1. Исполнение обязательства надлежащему лицу (ст. 312 ГК РФ). В этом случае риск исполнения ненадлежащему лицу возлагается на должника, если иное не предусмотрено соглашением сторон или не вытекает из обычаев делового оборота или существа обязательства. Кроме того, у должника имеется право требовать документы, удостоверяющих личность и самого кредитора (ст. 312 ГК РФ).

2. Исполнение обязательства надлежащим лицом (ст. 313 ГК РФ). Обязательство исполняется должником или третьим лицом, на которое возложена такая обязанность должником. Однако в силу закона, иных правовых актов, условий обязательства или его существа может быть предусмотрено условие, что обязанность должна быть исполнена должником лично.

Обязательство может быть исполнено третьим лицом в своем интересе. При этом установлены границы такого интереса: вследствие обращения кредитором взыскания на имущество у третьего лица возникает опасность утратить право на вещь (например, право аренды, залога и др.). Соответствующая норма, которая допускает такое исполнение третьим лицом без согласия как кредитора, так и должника, носит императивный характер (п. 2 ст. 313 ГК РФ). С исполнением обязательства третье лицо автоматически занимает в нем место прежнего кредитора.

3. Исполнение надлежащим предметом. Данное требование означает, что предмет исполнения договора по всем своим параметрам должен соответствовать требованиям, закрепленным в законе, иных правовых актах и договоре.

4. Исполнение в надлежащий срок (ст.ст. 314, 315 ГК РФ). Нарушением указанного требования может служить как просрочка, так и досрочное исполнение. Применительно к досрочному исполнению Кодекс исходит из характера деятельности, опосредованной договором. Если эта деятельность является предпринимательской, то вступает в силу презумпция запрета такого исполнения. Если же исполняется не предпринимательская деятельность, то презюмируется право должника исполнить обязательство по своему выбору: либо в установленный срок, либо досрочно.

Срок исполнения обязательств может быть непосредственно установлен самими сторонами обязательства. Однако в некоторых случаях сложно определить момент исполнения обязательства, например, при наличии форс-мажорных обстоятельств. В таких ситуациях закон предписывает исполнить его в разумный срок (п.2 ст.314 ГК РФ).

Если срок исполнения обязательства соглашением сторон определен моментом его востребования, то должник обязан исполнить обязательство не позднее семи дней после предъявления кредитором соответствующего требования, за исключением случаев, когда из закона или иных источников

не вытекает иное. Аналогичное требование распространяется и на неисполнение обязательства в разумный срок.

5. Исполнение в надлежащем месте (ст. 316 ГК РФ). Место исполнения договорного обязательства может быть прямо указано в законе, ином правовом акте или договоре. В некоторых случаях место исполнения вытекает из существа обязательства или из обычаев делового оборота. В иных случаях применяется ст. 316 ГК РФ, которая определяет общее правило исполнения обязательства ( место жительства должника ( если должник юридическое лицо - место его нахождения)), а также указывает специальные правила.

Обязательство, выполненное в соответствии с указанными требованиями, считается исполненным надлежащим образом и является основанием его прекращения (п. 1 ст. 408 ГК РФ).

Кроме требования надлежащего исполнения обязательства существует еще и требование **реального исполнения обязательств**. Реальное исполнение обязательств, как вытекает из ст. 396 ГК РФ предполагает, что обязательство выполнено в натуре (т. е. осуществлено именно то действие, которое является предметом обязательства, или передана именно та вещь, которая предусмотрена им). Причем, не допускается замена этого действия или вещи на иные пусть даже и соответствующие по объему, размеру или характеру эквивалент (например, в денежной форме).

В целях обеспечения исполнения обязательств гражданское законодательство предусматривает несколько способов имущественной заинтересованности должника в надлежащем их исполнении. Одновременно, такие способы позволяют и надежнее защитить интересы кредитора, на случай неисполнения или ненадлежащего исполнения своих обязанностей должником, и побудить должника к надлежащему их исполнению.

При заключении договора стороны могут защитить свои интересы, предусмотрев следующие **способы обеспечения исполнения обязательств**: неустойку, залог, удержание, поручительство, банковскую гарантию, задаток

и другие предусмотренные законом или договором (п. 1, ст. 329 ГК РФ). Они определены законодательством, но для их использования необходимы специальные оговорки в договоре (письменная форма). Однако законом предусмотрены случаи, когда неустойка и залог применяются без указания на них в договоре (ст. 330, 334; п. 1, ст. 587 ГК РФ).

Способы обеспечения исполнения обязательств предусматриваются не только законом, но и договором, следовательно, перечень, указанный в законе не является исчерпывающим. При этом следует отметить, что все указанные средства можно классифицировать на дополнительные обязательственные отношения и, в качестве исключения, самостоятельные (банковская гарантия) по отношению к основному.

Рассмотрим указанные способы обеспечения договорных обязательств.

**Неустойка ( § 2 гл. 23 ГК РФ )** – это установленная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения им обязательств, в частности, в случае просрочки исполнения условий договора (ст. 330 ГК РФ). Соглашение о неустойке должно быть совершено письменно независимо от формы основного обязательства. Неустойка взыскивается в одной из двух форм – штрафа (однократное взыскание), пени (взыскание нарастающим итогом за каждый день просрочки в течение определенного времени или без ограничения во времени). Неустойка устанавливается как в твердой денежной сумме, так и в процентном отношении к сумме долга или к иной, заранее определенной сторонами базовой величине.

В зависимости от соотношения с убытками неустойка подразделяется на зачетную, штрафную, альтернативную и исключительную (ст. 394 ГК РФ). Следует отметить, что по общему правилу, за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства с должника взыскивается зачетная неустойка. В остальных случаях указание на вид неустойки должно быть прямо указано в законе или договоре.

**Залог (§ 3 гл. 23 ГК РФ)** – это предусмотренное договором имущественное обеспечение исполнения обязательства должником (залогодателем) перед кредитором (залогодержателем). Между тем право залога может возникнуть также на основании закона при наступлении названных в нем обстоятельств, если в данном законе предусмотрено, какое имущество и для обеспечения исполнения какого обязательства признается находящимся в залоге.

Существует два основных вида залога: залог с оставлением имущества у залогодателя; залог с передачей имущества залогодержателю. Причем, по общему правилу, если иное не предусмотрено договором, заложенное имущество остается у залогодателя. Необходимо отметить, что раздел IV Закон РФ от 29 мая 1992 г. № 2872-1 «О залоге» определяет такой вид залога как залог прав.

Необходимо учитывать, что независимо от порядка обращения взыскания на предмет залога залогодержатель имеет возможность удовлетворить свои интересы из заложенного имущества только после того, как оно будет реализовано. Просто обратиться это имущество в объекты своего права собственности залогодержатель не вправе.

**Удержание (§ 4 гл. 23 ГК РФ).** Смысл удержания заключается в том, что кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику, удерживается до того времени пока должник не выполнит свои обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков. Удержанием вещи могут обеспечиваться также требования, хотя и не связанные с оплатой вещи или возмещением издержек на нее и других убытков, но возникшие из обязательства, стороны которого действуют как предприниматели.

**Поручительство (§ 5 гл. 23 ГК РФ).** По договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или частично. По общему правилу поручительство – это договор, который заключается между

поручителем и кредитором<sup>5</sup>. В соответствии со ст. 363 ГК РФ при неисполнении или ненадлежащем исполнении должником обеспеченного поручительством обязательства поручитель и должник отвечают перед кредитором солидарно, если законом или договором не предусмотрена субсидиарная ответственность поручителя.

По общему правилу поручитель отвечает перед кредитором в том же объеме, что и должник, включая уплату процентов, возмещение судебных издержек по взысканию долга и других убытков кредитора, вызванных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства должником. Однако иной объем ответственности поручителя может быть предусмотрен договором поручительства.

Прекращение поручительства осуществляется на основании ст. 367 ГК РФ.

**Банковская гарантия (§ 6 гл. 23 ГК РФ).** Банковская гарантия представляет собой одностороннее письменное обязательство гаранта перед бенефициаром (кредитором), в соответствии с которым гарант обязуется уплатить бенефициару определенную денежную сумму. При соблюдении письменной формы банковской гарантии действительность гарантийного обязательства не зависит от наличия письменного соглашения между гарантом и принципалом (должником). Банковская гарантия должна выдаваться на возмездной основе: принципал уплачивает гаранту вознаграждение (п. 1 ст. 369 ГК РФ).

По общему правилу банковская гарантия является безотзывной; права бенефициара по банковской гарантии непередаваемы. Данные положения отражены в ст.ст. 371 и 372 ГК РФ и носят диспозитивный характер.

Следует отметить, что банковская гарантия независима от основного обязательства (ст. 370 ГК РФ).

---

<sup>5</sup> Информационное письмо ВАС РФ от 20 января 1998 г. № 28 « Обзор практики разрешения споров, связанных с применением арбитражными судами норма ГК РФ О поручительстве» //Экономика и жизнь. – 1998. - № 3.

ГК РФ устанавливает ограниченный перечень оснований прекращения банковской гарантии (ст. 378).

**Задаток (§ 7 гл. 23 ГК РФ).** Задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения (п.1 ст. 380 ГК РФ).

Если, например, в силу определенных причин (невозможность исполнения или по соглашению сторон) обязательство, обеспеченное задатком прекращается до начала его исполнения, то задаток подлежит возврату.

Но если обязательство не исполняется по вине одной из сторон, то сторона ответственная за его неисполнение, обязана возместить другой стороне убытки с зачетом суммы задатка, если в договоре не предусмотрено иное. Кроме того, особо решается в законе вопрос о последствиях неисполнения обеспеченного задатком договора по вине какой-либо из сторон. Так, если за неисполнение договора ответственна сторона, давшая задаток, то он остается у другой стороны. Если же виновна сторона, получившая задаток, то она обязана уплатить другой стороне двойную сумму задатка.

По мнению Брагинского М.И. и Витрянского В.В. к **дополнительным способам** обеспечения исполнения обязательства можно отнести положения о субсидиарной ответственности участников полного товарищества ( п. 1 ст. 75 ГК РФ); о праве кредитора, исполнившего сделку, в случае уклонения другой стороны от ее нотариального удостоверения требовать признания ее действительной ( п. 2 ст. 165) <sup>6</sup>; о внесении должником определенной денежной суммы в депозит третьего лица<sup>7</sup>.

---

<sup>6</sup> См.: Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право: Общие положения. – М., 1997. С. 386

<sup>7</sup> См.: Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации части первой / Отв. ред. О.Н. Садилов. М., 1995. С. 343.

В заключении необходимо отметить, что выбор способа обеспечения исполнения обязательства во многом зависит от существа самого обязательства.

### **Тема 7. Ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение договорных обязательств**

В процессе исполнения договора возможны случаи неисполнения или ненадлежащего исполнения договорных обязательств. Одно из средств защиты и восстановления нарушенных гражданских прав - гражданско-правовая ответственность, в частности ответственность за нарушение договорных обязательств. Однако понятие данного института не закреплено в гражданском законодательстве. Вопрос о понятии гражданско-правовой ответственности является спорным в юридической литературе и в настоящее время.

В.П. Грибанов определял гражданско-правовую ответственность, как одну из форм государственного принуждения, связанную с применением санкций имущественного характера, направленных на восстановление нарушенных прав и стимулирование нормальных экономических отношений юридически равноправных участников гражданского оборота<sup>8</sup>. Б.И. Пугинский отмечал, что, «хотя ответственность может быть реализована в бесспорном ( неисковом) порядке и даже добровольно возложена на себя должником путем уплаты суммы неустойки или убытков потерпевшей стороне, это не меняет ее государственно-принудительного характера»<sup>9</sup>.

Тем не менее, принуждение к исполнению обязанности нельзя считать ответственностью, поскольку государственное принуждение направлено лишь на обеспечение существующей обязанности. Здесь нет дополнительной обязанности, являющейся результатом правонарушения. Отклонение

---

<sup>8</sup> См.: Гражданское право: Учебник. В 2-х т.Т. 1 /Под ред. Е.А. Суханова. М., 1993. С. 172-173.

<sup>9</sup> Пугинский Б.И. Гражданско-правовые средства в хозяйственных отношениях. М., 1984. С. 137.



поведения от требований права исправляется с помощью государственного принуждения, но не связано с возникновением особых новых обязанностей. С помощью государственного принуждения участники приводятся в то же положение, в котором они должны были находиться в соответствии с требованиями закона.

В связи с вышесказанным отметим мнение М.М. Брагинского о том, что «ответственностью за нарушение обязательства называют установленные законом меры имущественного воздействия на должника, нарушившего обязательство»<sup>10</sup>. Присоединимся к мнению О.С. Иоффе, утверждавшего, 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<sup>11</sup>.

Ответственность включает в себя лишь такие последствия правонарушения, которые выражаются в возникновении новых обязанностей либо в их видоизменении, вытекающих из существующего правоотношения. Эти видоизменения, как и любые обязанности, должны быть связаны с определенными отрицательными последствиями для правонарушителя.

Недопустимо смешивать ответственность с исполнением договора.

Ответственность за нарушение обязательств включает в себя как договорную, то есть ответственность за нарушение обязательств, возникших из договоров, так и ответственность за нарушение обязательств, образовавшихся из других юридических фактов.

Договорную ответственность отличает, в частности то, что

– меры ответственности применяются в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения договорных обязательств;

---

<sup>10</sup> Гражданское право России: Курс лекций. Часть первая. /Под ред. О.Н. Садикова. М. 1996. С. 269.

<sup>11</sup> См.: Иоффе О.С. Обязательственное право. М. 1975. С.97.

– в случаях, предусмотренных законом или договором, ответственность возникает и при отсутствии вины, т.е. возможна ответственность и за чужую вину;

– формы вины не учитываются;

– при множественности лиц в обязательстве, по общему правилу, применяется долевая ответственность.

Следует отметить, что совокупность условий, необходимых для привлечения к гражданско-правовой ответственности образует состав гражданского правонарушения. В юридической литературе не подвергается сомнению тот факт, что определение четких границ сравнительного состава гражданского правонарушения имеет большое практическое и теоретическое значение. При анализе гражданского правонарушения подавляющее к числу его элементов относят: 1) противоправное поведение, 2) вредоносный результат, 3) причинную связь между ними, а также 4) вину, как субъективное основание гражданско-правовой ответственности.

В качестве мер договорной ответственности в ГК РФ предусмотрены следующие:

– возмещение убытков;

– взыскание неустойки,

– уплата процентов за пользование чужими денежными средствами.

Упомянутое в главе 25 ГК РФ в качестве санкции исполнение обязательства в натуре ответственностью за нарушение обязательств не является. Исполнение обязательства в натуре есть лишь исполнение первоначальной обязанности. Данное положение вытекает из ст.396 ГК РФ.

В зависимости от характера распределение ответственности нескольких лиц различают долевую, солидарную и субсидиарную ответственность.

Причем, термин « субсидиарная ответственность» достаточно условный. В него не вкладывается общий смысл гражданско-правовой ответственности, ответственности за нарушение обязательств. Лицо, несущее

субсидиарную ответственность, собственно говоря, никакой ответственности не несет. Оно лишь выполняет обязанность, возложенную на него законом или договором. Суть этой обязанности состоит в том, что оно должно уплатить соответствующие суммы, уплата которых основным должником является собственно ответственностью основного должника. Поскольку субсидиарный должник не несет ответственности в собственном смысле слова, нет необходимости говорить о нарушении обязательства, допущенном субсидиарным должником, о его вине и т.д. Субсидиарный должник лишь исполняет обязательство, возложенное на него законом либо договором.

От субсидиарной ответственности необходимо отличить ответственность должника за действия третьих лиц, которая имеет место в тех случаях, когда исполнение обязательства возложена должником на третье лицо (ст. 313 ГК РФ).

В этих случаях должник несет ответственность перед кредитором за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства лицом, если иное не предусмотрено законом (ст. 403 ГК РФ).

Весьма существенны правила ГК об основаниях ответственности за нарушение обязательств. Сохраняя в качестве общего правила ответственность за виновное нарушение обязательства (по умыслу или неосторожности), кодекс вводит объективный критерий невиновности (п. 1 ст. 401 ГК РФ). Для предпринимателей установлена более строгая ответственность: от нее предприниматель может быть освобожден, только если докажем, что нарушение обязательства вызвало непреодолимой силой.

## **Тема 8. Изменение и расторжение договора.**

Известно, что стороны обязаны исполнить свои договорные обязательства. Поэтому ГК РФ устанавливает достаточно жесткие правила, регулирующие изменение и расторжение гражданско-правового договора.

**Договор может быть изменен или расторгнут:**

1) на основании соглашения сторон, если иное не предусмотрено законом или договором;

2) в одностороннем порядке на основании решения суда, в случаях, предусмотренных ГК, законом или договором. Но и суд примет свое решение только в случаях, предусмотренных п.2 ст. 450:

а) при существенном нарушении договора другой стороной;

б) при существенном изменении обстоятельств, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из его существа (ст. 451 ГК РФ);

в) в иных случаях, предусмотренных ГК РФ, другими законами или договором;

3) на основании отказа от исполнения договора полностью или частично, если это допускается законом или соглашением сторон

Подчеркнем, что понятие существенного нарушения договора носит оценочный характер. Кроме того, в случаях, указанных в законе, прямо отмечается какие нарушения для того или иного договора являются существенными.

Следует заметить, что, на первый взгляд, существенное изменение обстоятельств схоже с действием непреодолимой силой, однако последняя предполагает невозможность исполнения обязательств.

Непреодолимая сила - это чрезвычайные обстоятельства, которые не могут быть предусмотрены, предотвращены или устранены в данных условиях какими-либо мероприятиями. Например, землетрясением разрушена единственная фабрика, на которой производится товар, и исполнение в срок обязательства представляется физически невозможным.

В соответствии с Законом РФ «О торгово-промышленных палатах в Российской Федерации» от 7 июня 1993 г.<sup>12</sup> форс-мажорные обстоятельства по внешнеторговым договорам и международным контрактам Российской

Федерации свидетельствует Торгово-промышленная палата РФ. При этом заявителям выдается сертификат. В сертификате указывается наименование сторон контракта, номер и дата его заключения, место, время, период, в течение которого имели место чрезвычайные и непредотвратимые события.

Существенное изменение обстоятельств, в свою очередь, создает определенные затруднения, убытки при исполнении обязательств в соответствии с условиями договора.

В этом случае необходимо преодолевать возникшие препятствия, что возлагает дополнительное бремя на одну из сторон. Например, долгосрочный контракт на поставку нефти по фиксированной цене становится с финансовой точки зрения разорительным для поставщика вследствие неоднократного резкого повышения цены.

Условия, позволяющие стороне ссылаться на существенное изменение обстоятельств, являются менее строгими, чем условия, касающиеся форс-мажорной оговорки. Стороны в момент заключения контракта не должны предвидеть событие, которое привело к существенным изменениям обстоятельств, однако это не означает, что такое событие не может быть принято ими во внимание.

Существенное изменение обстоятельств может иметь место не только в отношении стороны, которая при осуществлении поставки несет чрезвычайные дополнительные расходы, но и в отношении лица, для которого получаемая польза становится настолько минимальной и непропорциональной по отношению к выгоде, которая при этом приобретает другая сторона.

Вместе с тем сторона не может сослаться на существенное изменение обстоятельств только потому, что договор оказался для нее менее выгодным или уровень получаемой прибыли оказался более низким, чем она рассчитывала в момент подписания договора. Более того, существенное

---

<sup>12</sup> Закон РФ от 7 июля 1993 г. N 5340-1 "О торгово-промышленных палатах в Российской Федерации" (с изм. и доп. от 19 мая 1995 г., 21 марта 2002 г., 8 декабря 2003 г.)//

изменение обстоятельств должно оцениваться в общем контексте договора, а не только в отношении исполнившей его стороны.

Событие, на которое ссылаются, должно иметь место после заключения договора, иначе говоря, если оно произошло в период, когда ссылающаяся на него сторона находится в состоянии его нарушения; в частности, если это событие имело место лишь вследствие действий или упущений, за которые она отвечает, такая сторона не может по общему правилу сослаться на существенное изменение обстоятельств. Ссылающаяся на существенное изменение обстоятельств сторона должна продолжать исполнение договора.

Вопрос о приведении договора в соответствие с существенно изменившимися обстоятельствами или о его расторжении в связи с этим должен решаться самими сторонами (п. 1 ст. 452 ГК РФ). При недостижении ими соглашения заинтересованная сторона вправе с соблюдением условий п. 2 ст. 452 ГК РФ обратиться в суд

Законодательством предусмотрен особый порядок изменения и расторжения договора – такие требования суд рассматривает только после претензионного порядка разрешения спора (п. 2 ст. 452 ГК РФ). Прежде чем обратиться в суд с исковым заявлением об одностороннем изменении или расторжении договора, сторона должна направить своему контрагенту письменное предложение. В письме следует указать, в течение какого срока будет ожидаться ответ на данное предложение (по общему правилу, действует тридцатидневный срок). Если в назначенный срок ответ не поступит, либо поступит отрицательный ответ, лицо вправе обратиться в суд.

Форма соглашения об изменении и расторжении договора аналогична форме договора, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота. Следует обратить внимание, что определения терминов «расходы» и «убытки» даны в ст. 15 ГК РФ.

И, в заключении, необходимо обратить внимание на последствия и момент изменения и расторжения договора, указанные в ст. 453 ГК РФ (сх. ), при этом студенты должны уметь отличить такие понятия как «недействительность договора» ( ст.ст. 166, 167 ГК РФ) и «расторжение договора».

## Приложение

### Схема 1.

## ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЙ ДОГОВОР

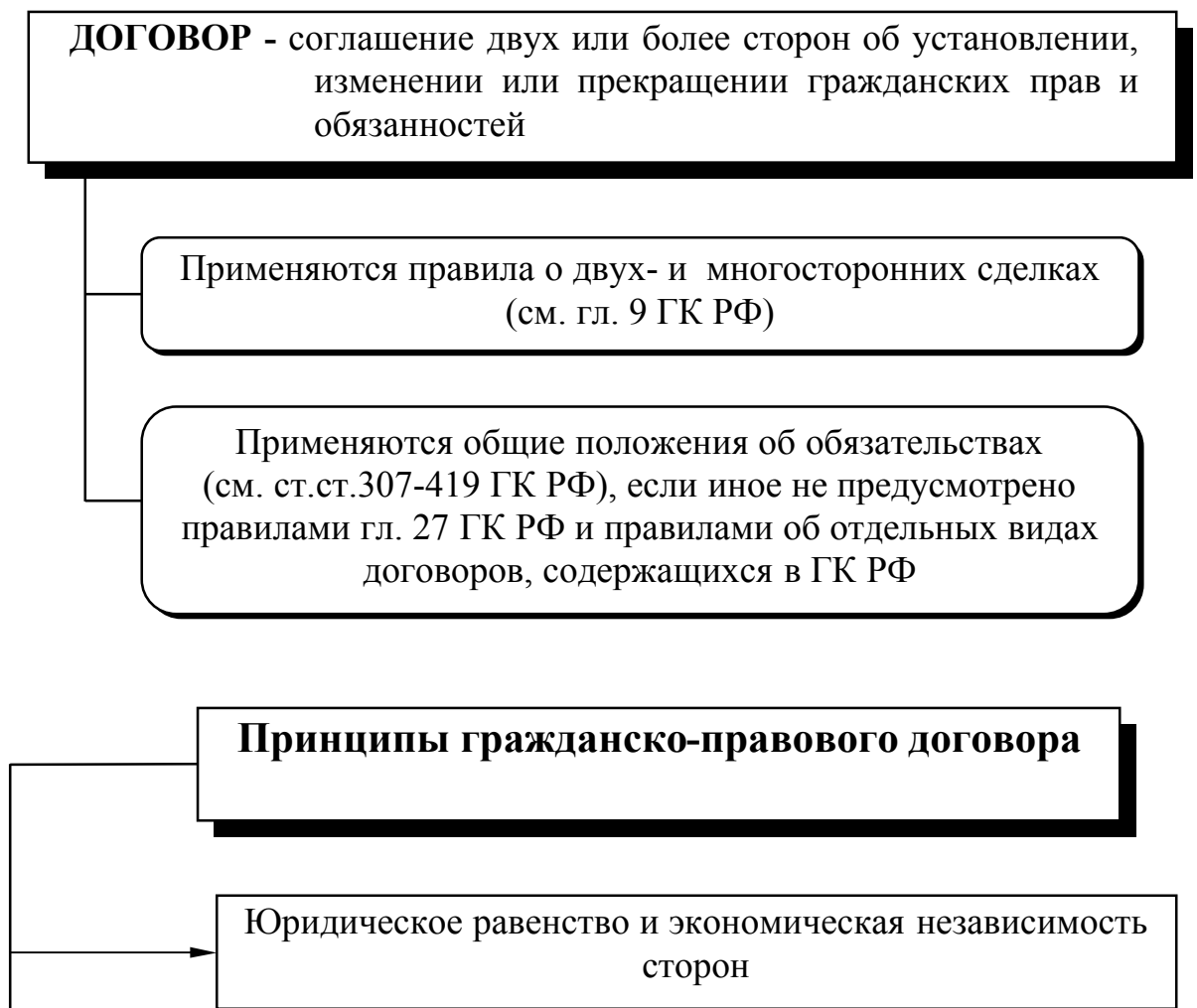


Схема 2.

## ИМУЩЕСТВЕННЫЕ ДОГОВОРЫ

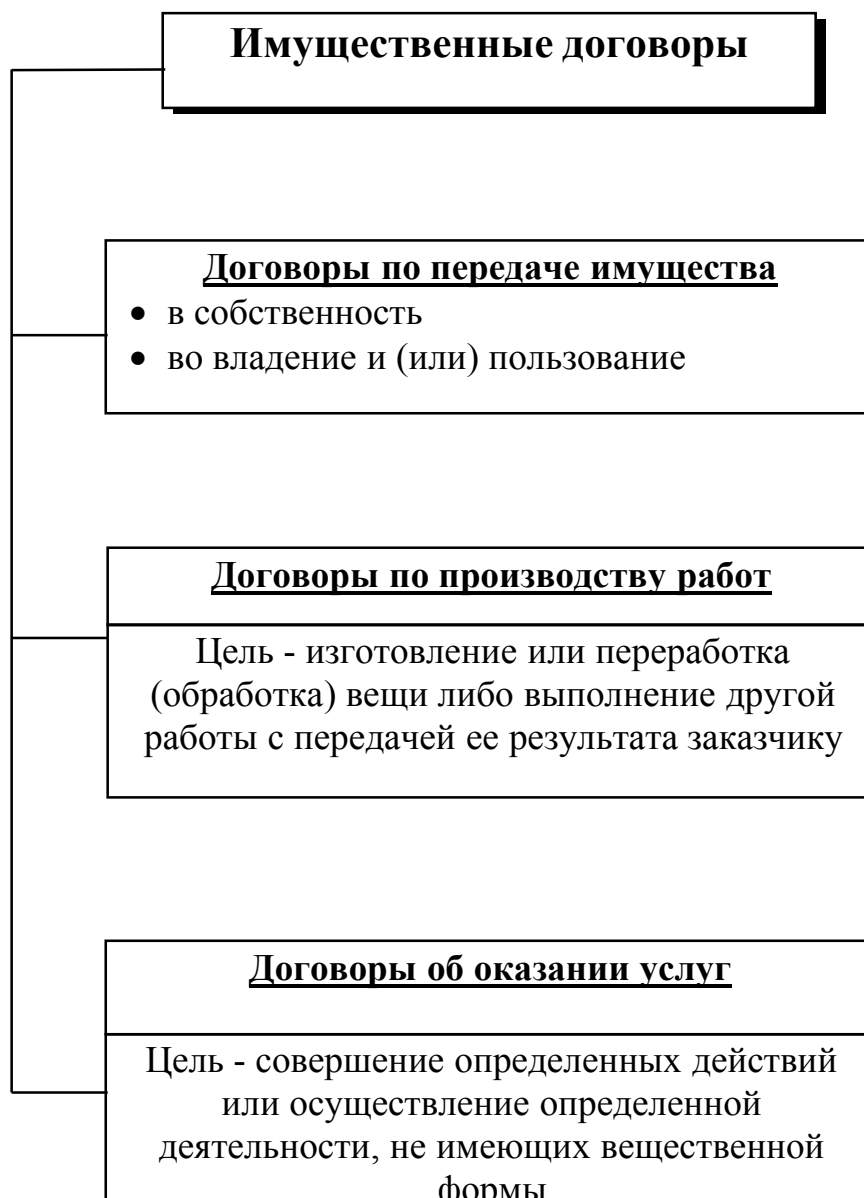




Схема 3.

### Сроки заключения договоров

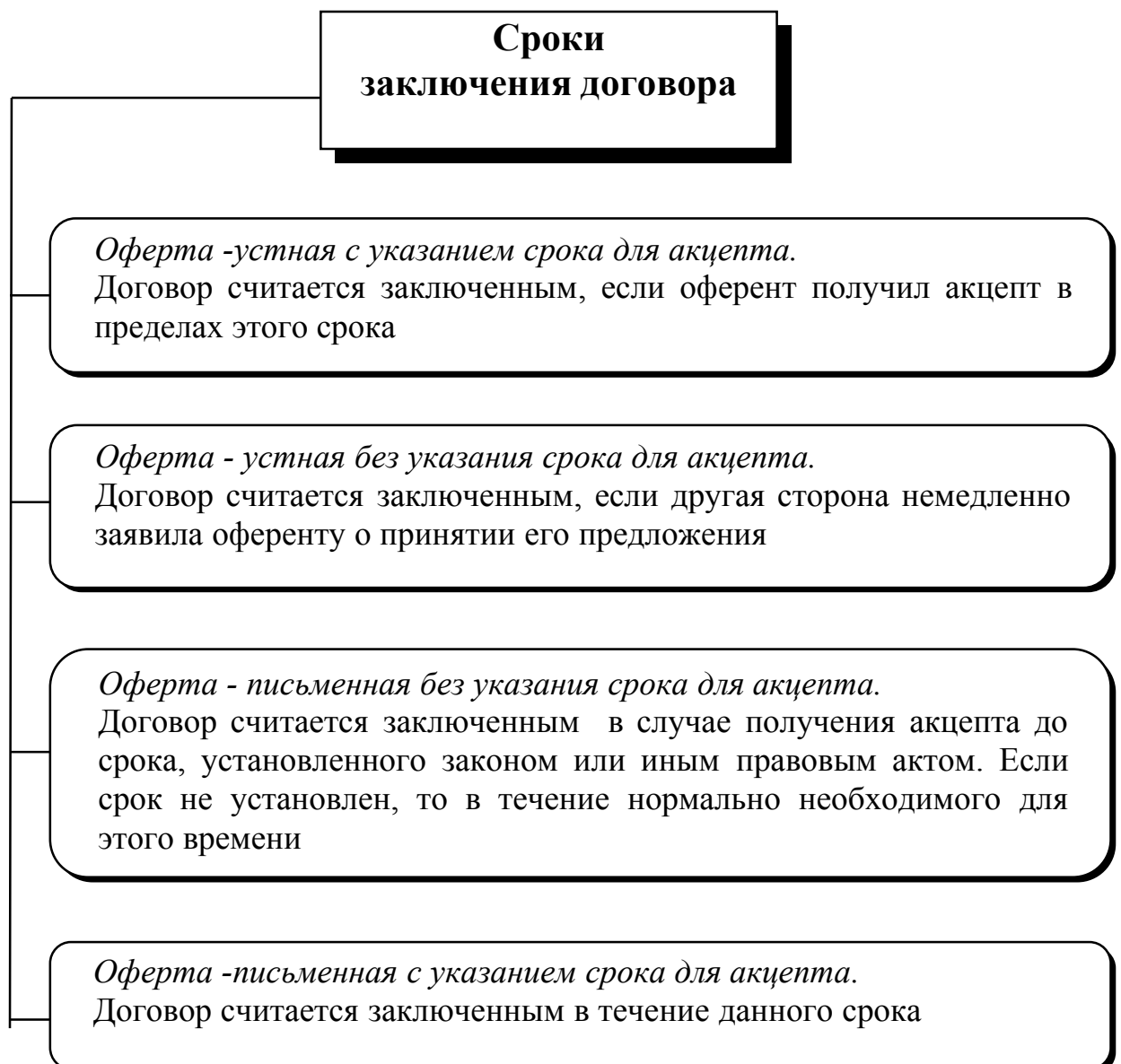


Схема 4.

## КЛАССИФИКАЦИЯ ТОРГОВ

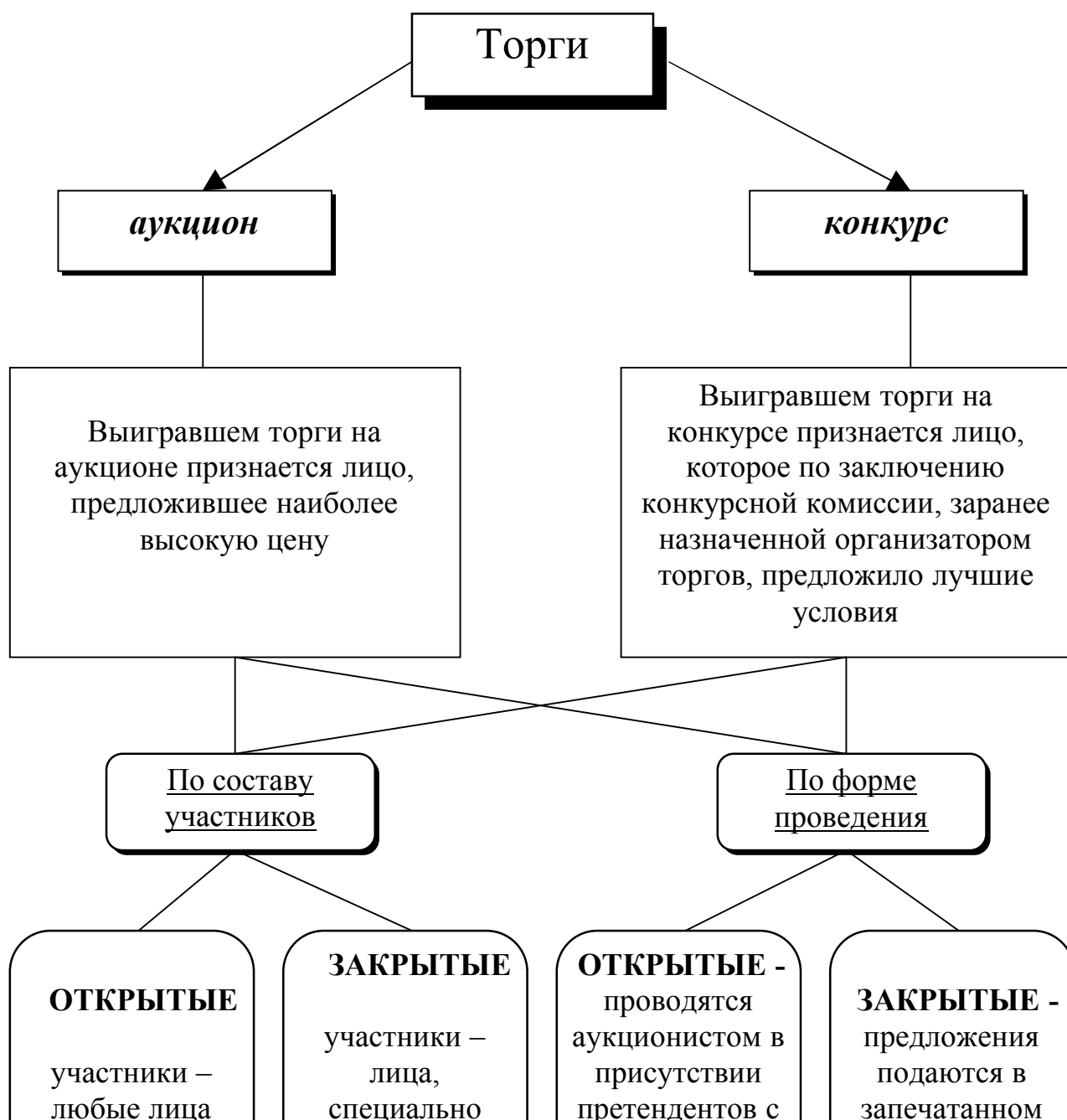


Схема 5.

**ИСПОЛНЕНИЕ ДОГОВОРНЫХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ**

Схема 6.

## ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ



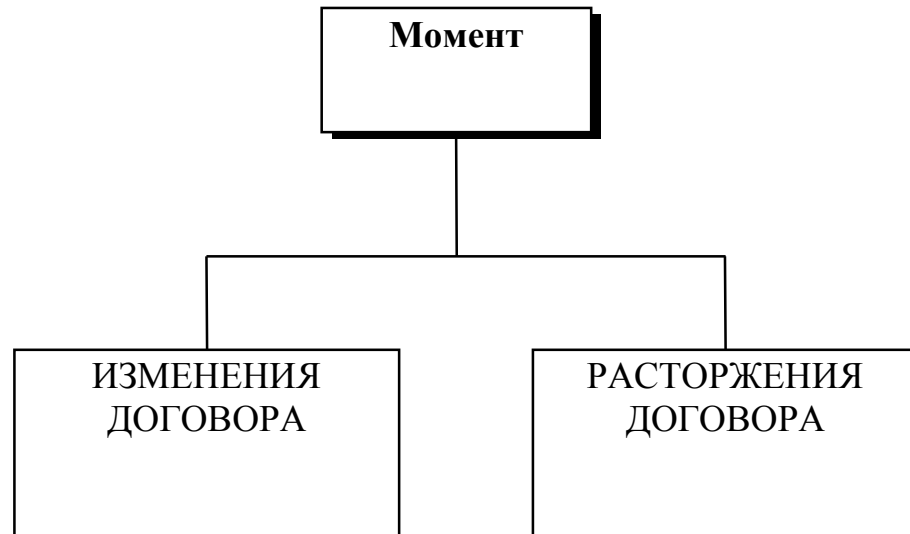
### Меры гражданско-правовой ответственности

- возмещение убытков;

## ОСНОВАНИЯ ИЗМЕНЕНИЯ И РАСТОРЖЕНИЯ ДОГОВОРА



## **МОМЕНТ ИЗМЕНЕНИЯ И РАСТОРЖЕНИЯ ДОГОВОРА**



- ЗАКЛЮЧЕНИЕ СОГЛАШЕНИЯ ОБ ИЗМЕНЕНИИ ИЛИ РАСТОРЖЕНИИ ДОГОВОРА
- ВСТУПЛЕНИЕ В ЗАКОННУЮ СИЛУ РЕШЕНИЯ СУДА ОБ ИЗМЕНЕНИИ ИЛИ РАСТОРЖЕНИИ ДОГОВОРА

## ПОРЯДОК ИЗМЕНЕНИЯ И РАСТОРЖЕНИЯ ДОГОВОРА



## ПОСЛЕДСТВИЯ ИЗМЕНЕНИЯ ИЛИ РАСТОРЖЕНИЯ ДОГОВОРА



**Вопросы для самоконтроля:**



1. В чем отличие гражданско-правового договора от договоров в других отраслях права?
2. Что понимается под свободой договора?
3. Каково соотношение договора и закона?
4. Каковы стадии заключения договора?
5. В чем заключаются особенности заключения договоров на торгах?
6. Как определяется момент начала и окончания действия договора?
7. Каковы основания и последствия изменения договора?
8. Каковы основания и последствия расторжения договора?
9. Приведите примеры действия непреодолимой силы.
10. Приведите примеры существенного изменения обстоятельств.
11. Найдите в ГК РФ (ч. 2) статьи, в которых говорится о существенном нарушении договора.
12. Определите принципы исполнения договорных обязательств.

### **Нормативные правовые акты, судебная практика**

1. Гражданский кодекс РФ
2. Закон РФ «О залоге» от 29 мая 1992 г. // Ведомости СНД РФ и ВС РФ. - 1992. - № 23. - Ст. 1239.
3. Закон РФ от 7 июля 1993 г. N 5340-1 «О торгово-промышленных палатах в Российской Федерации» // Ведомости СНД РФ и ВС РФ. - 1993. - № 33. - Ст. 1309.
4. ФЗ от 21.07.97 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» // СЗ РФ. - 1997. - № 30. - Ст. 3594.
5. ФЗ от 16.07.98 г. № 102-ФЗ «Об ипотеке (залоге недвижимости)» // СЗ РФ. - 1998. - № 29. - Ст. 3400.
6. ФЗ от 10 января 2002 г. N 1-ФЗ «Об электронной цифровой подписи» // СЗ РФ. - 2002. - № 2. - Ст. 2302.
7. Типовое положение о юридической службе федерального органа исполнительной власти (утв. постановлением Правительства РФ от 2 апреля 2002 г. N 207) // СЗ РФ. - 2002. - № 14. - Ст. 1307.
8. «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» (утв. постановлением Пленума Верховного Суда Российской Федерации, постановлением Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 1 июля 1996 г. № 6/8 // Домашний адвокат. 1996. № 17-18. С.39.

9. О практике применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации о процентах за пользование чужими денежными средствами (утв. пост. Пленума Верховного суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 08.10.98 г.) // Бюллетень ВС РФ. - 1998. - № 12. - С.1.

### Основная литература

9. *Агарков М.М.* К вопросу о договорной ответственности // Вопросы советского гражданского права. – 1945.
10. *Ансон В.* Договорное право. М., 1984
11. *Бахрах Д.Н.* Административный договор: вопросы теории // Рос. юрид. журн, 1995. - № 2. -С. 68-79.
12. *Брагинский М.И., Витрянский В.В.* Договорное право: в 4-х кн. – М.. 1997, 2000, 2002, 2004.
13. *Забоев К.И.* Правовые и философские аспекты гражданско-правового договора. -СПб.: Юрид. центр Пресс, 2003.-276 с.
14. *Иванов В.В.* Общие вопросы теории договора. - М. , 2000.
15. *Иоффе О.С.* Договоры в социалистическом хозяйстве. – М., 1964.
16. *Иоффе О.С.* Обязательственное право. -М., 1975.
17. *Кабалкин А.* Понятие и условия договора // Российская юстиция. – 1996. - N 6.
18. *Кабалкин А.* Толкование и классификация договоров // Российская юстиция. – 1996. – N 7.
19. *Кабалкин А.Ю.* К вопросу о сущности гражданско-правового договора по российскому законодательству // Юридический мир. -2001. -N 10. - С. 4-10.
20. *Карасева М.В.* Гражданско-правовой договор //Маркетинг. - 1996. -№ 2, 3.
21. *Мозолин В.П., Фарнсворт Е.А.* Договорное право СССР и США. - М., 1988.
22. Положение о порядке свидетельствования ТПП Российской Федерации обстоятельств форс-мажора ( утв. постановлением Правления Торгово-промышленной палаты РФ от 30 сентября 1994 г. N 28-4 //Закон. – 1996. - N 7.
23. Форс-мажорные обстоятельства /Пер. с англ. Вилковой Н.Г. - М.,1997.

### Дополнительная литература

24. *Вахнин И.Г.* Особенности формирования обычаев делового оборота в договорной работе //Законодательство. – 1999. - N 5.
25. *Ефремкина О.* Электронная подпись: основные термины и понятия // Российская юстиция, 2001. - 2. - С. 71-72
26. *Жалинская-Рерихт А.А.* Законодательство ФРГ о регулировании примерных условий договора //Государство и право. - 2000. - № 6. - С. 68.
27. *Кабалкин А.* Заключение договора // Российская юстиция. – 1996. - N 8.

28. *Кабалкин А.* Изменение и расторжение договора // Российская юстиция. – 1996. - N 10.
29. *Карасева М.В.* Понятие и общая характеристика договора // Педагогический вестник МА МВД РФ. – 2001. – Выпуск 10.
30. *Карасева М.В.* Проблемы применения новых видов договоров в предпринимательской деятельности. - М., МЮИ МВД РФ. - 1997.
31. *Кучер А.Н.* Акцепт как стадия заключения предпринимательского договора // Законодательство. – 2001. - N 7.
32. *Кучер А.Н.* Оферта как стадия заключения предпринимательского договора // Законодательство. – 2001. - N 5.
33. Основы договорных отношений: В экон. пространстве СНГ / Рос. фонд фундам. исслед - М.; СПб.
34. *Саватье Р.* Общая теория обязательств. М., 1972.
35. *Садиков О.Н.* Реформа договорного права в России. // Вестник Международного университета. Право. -1997. - Вып. 2. - с. 16.
36. *Седаков С.Ю.* Древний Рим: договорные правовые формы и их современная интерпретация // Журнал российского права, 1997. - № 10. - С. 119-126.
37. *Соловяненко Н.И.* Правовые вопросы электронного обмена данными при заключении договора // Юридический консультант, 1997. - 2. - С. 16-20
38. *Соменков С.А.* Расторжение договора в одностороннем порядке // Государство и право. - 2000. - № 4. - С. 42.
39. *Соцура Л.В.* Гражданско-правовой договор как объект толкования // Право и
40. *Тельгарин Р.* О свободе заключения договора присоединения: Анализ предпринимательство: Материалы науч.-практ. конф. -М., 2000. - С. 78-81 зарубежного и российского законодательства // Российская юстиция, 1997. - № 1.-С. 12-14.
41. *Хужин С.М.* Понятие « существенные условия договора» в правоприменительной деятельности: некоторые проблемы юридической техники и толкования // Законотворческая техника современной России: состояние, проблемы, совершенствование : Сб. ст. - Н. Новгород, 2001. - Том 2. - С. 128-141

## СЛОВАРЬ

1. **Акцепт** - ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. Акцепт должен быть полным и безоговорочным.
2. **Аукцион** – вид торгов, выигравшем на которых признается лицо, предложившее наиболее высокую цену.
3. **Банковская гарантия** способ обеспечения исполнения обязательств, в силу которого банк, иное кредитное учреждение или

страховая организация (гарант) дают по просьбе другого лица (принципала) письменное обязательство уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлении бенефициаром письменного требования о ее уплате.

4. **Договор** - соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей

5. **Договор безвозмездный** - договор, по которому одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без получения от нее платы или иного встречного предоставления.

6. **Договор в пользу третьего лица** - договор, в котором стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу.

7. **Договор возмездный** - договор, по которому сторона должна получить плату или иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей, является возмездным.

8. **Договор предварительный** – договор, в соответствии с которым стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором.

9. **Договор присоединения** - договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом.

10. **Договор публичный** - договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего

пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.).

11. **Договор смешанный** - договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами ( смешанный договор). К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора.

12. **Задаток** - способ обеспечения исполнения обязательств, в силу которого денежная сумма выдается одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения.

13. **Залог** – способ обеспечения исполнения обязательств, в силу которого кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит это имущество (залогодателя), за изъятиями, установленными законом.

14. **Конкурс** – вид торгов, выигравшем на которых признается лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия.

15. **Непреодолимая сила** - это чрезвычайные обстоятельства, которые не могут быть предусмотрены, предотвращены или устранены в данных условиях какими-либо мероприятиями.

16. **Неустойка** - определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения.

17. **Неустойка альтернативная** - в случаях, предусмотренных законом или договором, по выбору кредитора взыскивается либо неустойка, либо убытки.

18. **Неустойка зачетная** - убытки возмещаются в части, не покрытой неустойкой.

19. **Неустойка исключительная** - в случаях, предусмотренных законом или договором, осуществляется взыскание только неустойки, но не убытков.

20. **Неустойка штрафная** – в случаях, предусмотренных законом или договором, осуществляется взыскание убытков в полной сумме сверх неустойки.

21. **Обязательство** – правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие, как-то: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.

22. **Ответственность** - обязанность правонарушителя нести наказание, претерпевать санкции, предусмотренные правовыми нормами и применяемые компетентными органами за совершенное им противоправное поведение

23. **Оферта** - предложение, адресованное одному или нескольким конкретным лицам которое достаточно определено и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение. Оферта должна содержать существенные условия договора.

24. **Пени** - вид неустойки за нарушение договорных обязательств. Определяется в твердой сумме либо в проценте к сумме неисполненного или ненадлежаще исполненного обязательства. Исчисляется нарастающим итогом то момента исполнения договорного обязательства, если иное не предусмотрено законом или договором.

**25. Поручительство** – способ обеспечения обязательств, в силу которого поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части.

**26. Представительство** - сделка, совершенная одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) в силу полномочия, основанного на доверенности, указании закона либо акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого.

**27. Публичная оферта** - содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется.

**28. Сделка** - действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей

**29. Способы обеспечения исполнения обязательств** - неустойка, залог, удержание имущества должника, поручительство, банковская гарантия, задаток и другие способы, предусмотренные законом или договором.

**30. Существенное изменение обстоятельств** - признается таковым тогда, когда обстоятельства изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях.

**31. Существенное нарушение договора** влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

**32. Удержание** - способ обеспечения исполнения обязательств, в силу которого кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику либо лицу, указанному должником, вправе в случае неисполнения

должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено.

33. **Штраф** - вид неустойки за нарушение договорных обязательств. Определяется в твердой сумме либо в процентах к сумме неисполненного или ненадлежаще исполненного обязательства. Взыскивается однократно.