### Содержание

Введение…………………………………………………………3

Глава 1. Понятие и виды гражданско-правовых договоров……………5

1.1. Понятие договора………………………...…………………..5

1.2. Виды гражданско-правовых договоров………...…………..7

Глава 2. Содержание и порядок заключения договора………………..16

2.1. Содержание договора………………………………………16

2.2. Порядок заключения договора……………….……………19

Глава 3. Форма договора…………………..……………………………24

3.1. Устная форма договора………………………………...…..24

3.2. Письменная форма договора……………………………….25

Глава 4. Изменение и расторжение договора……………………...…..29

4.1. Основания изменения и расторжения договора…………..29

4.2. Порядок изменения и расторжения договора………..……32

4.3. Последствия изменения и расторжения договора……..…33

Заключение……………………………………………….……35

Список использованной литературы………………..……….37

##### ВВЕДЕНИЕ

Договор – это наиболее распространенный вид сделок. Только немногочисленные односторонние сделки не относятся к числу договоров. Основная же масса встречающихся в гражданском праве сделок – договоры. В соответствии с этим договором подчиняется общим для всех сделок правилами. К договорам применяются правилам о двух- и многосторонних сделках. К обязательствам, возникающим из договора, применяются общие положения об обязательствах, если иное не предусмотрено общими правилами о договорах и правилами об отдельных видах договоров.

Вообще, значение договора в жизни людей и в регулировании имущественных и личных неимущественных отношений между ними трудно переоценить. Применение договоров на протяжении уже нескольких тысяч лет объясняется помимо прочего тем, что речь идет о гибкой правовой форме, в которую могут облекаться различные по характеру общественные отношения. Основное назначение договора сводится к регулированию в рамках закона поведения людей путем указания на пределы их возможного и должного поведения, а равно последствия нарушения соответствующих требований.

Регулирующая роль договора сближает его с законом и нормативными актами. Условия договора отличаются от правовой нормы главным образом двумя принципиальными особенностями. Первая связана с происхождением правил поведения: договор выражает волю сторон, а правовой акт – волю издавшего его органа. Вторая различает пределы действия того и другого правила поведения: договор непосредственно рассчитан на регулирование поведения только его сторон – для тех, кто не является сторонами он может создать права, но не обязанности, в то же время правовой или иной нормативный акт порождает в принципе общее для всех и каждого правило (любое ограничение круга лиц, на которых распространяется правовой акт, им же определяется). Отмеченные две особенности отличают именно гражданско-правовой договор. В договоре, в котором указанные особенности отсутствуют, имеются в виду различные виды публично-правовых договоров, - грань, отграничивающая его от нормативного акта стирается. Договор служит идеальной формой активности участников гражданского оборота. Своеобразным сборником договоров служит Гражданский Кодекс РФ в его второй части.

Глава 1. Понятие и виды гражданско-правовых договоров

1.1. Понятие договора

Гражданско-правовой договор является много понятийной гражданско-правовой категорией. В законодательстве и в науке гражданского права термин «договор» по мнению Витрянского В.В. (с.4.) употребляется в трех различных смыслах:

* как основание возникновения правоотношения (договор-сделка);
* как само правоотношение, возникшее из этого основания (договор-правоотношение);
* как форма существования правоотношения (договор-документ).

Рассмотрим понятие договор в аспекте юридического факта, лежащего в основе обязательственного правоотношения. Гражданский кодекс дает следующее определение этого понятия: «Договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав или обязанностей».[[1]](#footnote-1) (ст. 420, п.1)

Брагинский М.И. считает, что данное определение полностью соответствует нормам о двух- или многосторонних сделках ст. 153 и 154. Так как договор является двух- или многосторонней сделкой, «ибо всякая гражданско-правовая сделка либо устанавливает, либо изменяет, либо прекращает гражданские права и обязанности».[[2]](#footnote-2) (ст.420) И, вследствие этого к договорам применяются правила о двух- и многосторонних сделках, предусмотренные гл. 9 ГК.

Гражданско-правовые договоры порождают, изменяют или прекращают соответствующие имущественные правоотношения, и как любые сделки – представляют собой волевые акт, обладающий специфическими особенностями:

* единое волеизъявление двух или более лиц, выражающее их общую волю (ст. 154, п. 3 ГК РФ)
* свобода договора (ст. 421 ГК РФ).

Волевой акт предполагает свободу от внешнего воздействия, поэтому законодатель закрепляет ряд норм, обеспечивающих свободу договора. Свобода договора возведена в ранг принципов гражданского законодательства. Важно отметить, что Гражданский кодекс не только провозглашает принцип свободы договора, но и закрепляет, и раскрывает его в конкретных нормах о договорах. Свобода договора предполагает следующее: «Граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством»(ст.421, п. 1 ГК РФ).

Вместе с тем в законодательстве и науке права термину «договор» придается значение не только юридического факта: «Нередко он применяется для наименования самого правоотношения, возникшего в результате соглашения, а также примерных форм, используемых при заключении различных договоров, иных документов, из которых явствует достигнутое сторонами соглашение».[[3]](#footnote-3)

Категория договора широко используется в сферах общественной жизни: в экономике, социальной, культурной сфере, политике и т.д.

По мнению Кабалкина А. при переходе к рыночной экономике гражданско-правовой договор становится основной правовой формой имущественных и отношений между всеми участниками гражданского оборота. Было бы значительным шагом вперед, считает автор данной работы, если бы договор стал основанием и некоторых личных неимущественных правоотношений (например, в области авторского права).

1.2. Виды гражданско-правовых договоров

С понятием договора тесным образом связана классификация договоров. Для того чтобы правильно ориентироваться во всей массе многочисленных и разнообразных договоров, и осуществляется их классификация.

В литературе освещены различные точки зрения авторов на критерий классификации гражданско-правовых договоров.

Егоров Н.Д. производит следующее деление в отношении договоров, исключая из их числа односторонние сделки:[[4]](#footnote-4)

* в зависимости от юридической направленности:  
  - основные договоры;  
  - предварительные договоры;
* в зависимости от того, кто может требовать исполнения договора:  
  - договоры в пользу участников договора (право требования  
   исполнения принадлежит только участникам договора);  
  - договоры в пользу лиц, не принимавших участия в заключении

договора, но имеющих право требования исполнения договора;

* в зависимости от характера распределения прав и обязанностей между участниками:  
  - взаимные договоры;  
  - односторонние договоры;
* в зависимости от опосредуемого договором характера перемещения

материальных благ:  
- возмездные договоры;  
- безвозмездные договоры;

* в зависимости от основания заключения договора:  
  - свободные договоры;  
  - обязательные договоры:

- публичные договоры;

* в зависимости от способа заключения договора:  
  - взаимосогласованные договоры;  
  - договоры присоединения.

Основные и предварительные договоры

По предварительному договору, с необходимостью предшествующему основному, стороны обязуются заключить впоследствии любое соглашение о передачи имущества, выполнении работ или оказании услуг на обусловленных предварительным договором условиях. При этом из числа условий основного договора предварительный должен содержать условия о предмете и сроке, в который стороны обязуются заключить основной договор. Этот вид договоров регулируется ст. 429 Гражданского кодекса.

Брагинский М.И. в толковании данного института излагает, что «форма предварительного договора должна соответствовать требованиям, предъявляемым к основному договору. Если же такие требования законами или иными правовыми актами не установлены, предварительный договор подлежит заключению в простой письменной форме. Основной договор должен быть заключен на условиях, предусмотренных предварительным договором.[[5]](#footnote-5)

Существенные условия предварительного договора могут быть разделены на два вида: условия, имеющие отношение непосредственно к предварительному договору (срок заключения основного договора), а также условия, позволяющие установить предмет и иные существенные условия основного договора.

Срок заключения сторонами основного договора должен быть указан в предварительном договоре. Однако если такой срок сторонами не определен, будет действовать презумпция, согласно которой основной договор подлежит заключению в течение одного года с момента заключения предварительного договора (п. 4 ст. 429 ГК РФ).

Во всех случаях срок заключения основного договора остается существенным условием предварительного договора: либо этот срок устанавливается сторонами, либо он признается равным одному году с момента заключения предварительного договора».

Договоры в пользу их участников и договоры в пользу третьих лиц

Указанные договоры различаются в зависимости от того, кто может требовать исполнения договора, и регулируются ст. 430 Гражданского кодекса. Существуют договоры, которые заключаются в пользу их участников, и право требовать исполнения таких договоров принадлежит только их участникам. Вместе с тем встречаются также договоры в пользу лиц, не принимавших участия в заключении договора, но имеющих право требования исполнения договора

Ст. 430 Гражданского кодекса договором в пользу третьих лиц признает 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».

Договор в пользу третьего лица, который представляет собой особую конструкцию договорного обязательства, которая нашла широкое практическое применение в отношениях по страхованию (особенно по страхованию ответственности заемщика за не возврат кредита), перевозке грузов и некоторых других.

Гражданский кодекс 1994 г. содержит новое положение о договоре в пользу третьего лица – «с момента выражения третьим лицом должнику намерения воспользоваться своим правом по договору сторонам в договорном обязательстве - должнику и кредитору - запрещается изменять или расторгать договор без согласия третьего лица. Данное правило носит диспозитивный характер: иное может быть предусмотрено законом, иным правовым актом или договором»(ст.430, п.2ГК РФ) и введено в целях защиты интересов третьего лица.

Взаимные договоры

Во взаимных договорах каждая сторона приобретает права и обязанности по отношению к другой стороне. По такому договору «каждая сторона считается должником в том, что обязана сделать в пользу другой стороны, и одновременно кредитором в отношении того, что имеет право требовать». (ст. 308, п.2ГК РФ)

Односторонние договоры

Односторонний договор порождает у одной стороны только права, а у другой – только обязанности. Поэтому «только одна из сторон обязана совершить определенные действия в пользу другой, а последняя имеет к ней лишь право требования».

Примером одностороннего договора является договор займа: заемщик обязан возвратить заимодавцу определенную денежную сумму или равное взятому взаймы количество других вещей, а заимодавец имеет право требовать от заемщика возвращения полученного.

Возмездные договоры

Кабалкин А. считает, что в условиях перехода к рынку большинство договоров является возмездным. Договор признается возмездным, если «одна сторона должна получить плату или иное встречное возмездное предоставление за исполнение своих обязанностей». (ст.423, п. 1ГК РФ)

Наиболее типичным случаем такого предоставления является плата в виде денежного возмещения. Так, по договору аренды арендодатель обязуется предоставить арендатору во владение и пользование имущество, а арендатор за это обязуется своевременно вносить арендную плату.

Некоторые договоры могут быть как возмездными, так и безвозмездными. Поэтому в законе определено, что «договор предполагается возмездным, если из закона, иных правовых актов, а также существа или содержания договора не следует иное». (ст. 423, п.3 ГК РФ)

Безвозмездные договоры

Безвозмездным признается договор, в котором «одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без получения от нее платы или иного встречного предложения». (ст. 423, п. 2 ГК РФ) Примером безвозмездного договора является договор дарения, а также договор безвозмездного пользования имуществом.

Свободные договоры

К свободным относятся договоры, заключение которых полностью зависит от усмотрения сторон. Большинство договоров носит свободный характер. Они заключаются по желанию обеих сторон, что вполне соответствует потребностям развития рыночной экономики.

Обязательные договоры

К обязательным договорам относятся договоры, заключение которых является обязательным хотя бы для одной стороны.

В Гражданском кодексе выделяется особый тип обязательственного договора – публичный договор. В ст. 426 содержится следующее определение публичного договора: "Публичным договором признается договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т. п.)".

Егоров Н.Д. выделяет следующие характерные черты публичного договора[[6]](#footnote-6)

* Обязательным участником договора является коммерческая организация;
* Указанная коммерческая организация должна осуществлять деятельность по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг.
* Данная деятельность должна осуществляться коммерческой организацией в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи и т.п.);
* Предметом договора должно быть осуществление коммерческой организацией деятельности, указанной в п.п. 2, 3.

Взаимосогласованные договоры и договоры присоединения

При заключении взаимосогласованных договоров их условия устанавливаются всеми сторонами, участвующими в договоре.

При заключении договоров присоединения их условия устанавливаются только одной стороной. Другая сторона лишена возможности дополнять или изменять их, и может заключить такой договор, только присоединившись к этим условиям. В соответствии с Гражданским кодексом договором присоединения считается 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». (ст. 428, п. 1 ГК РФ)

Брагинский М.И. выделяет две характерные особенности, присущие договору присоединения:

* условия договора присоединения должны быть определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах. К числу таких стандартных форм и формуляров не могут быть отнесены растиражированные образцы текстов договоров, которые используются многими организациями. В этих случаях вторая сторона вправе заявить о разногласиях по отдельным пунктам или по всему тексту договора в целом и в конечном итоге условия договора будут определяться в обычном порядке, то есть по соглашению сторон;
* условия договора, определенные в соответствующем формуляре или содержащиеся в стандартной форме, могут быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к этим условиям.
* возможность сторон в договоре присоединения формулировать условия, отличающиеся от условий, выраженных в стандартной форме или формуляре, а для присоединившейся стороны – и саму возможность заявлять при заключении договора о разногласиях по его отдельным условиям.

В Гражданском кодексе «не установлены случаи и порядок разработки формуляров и стандартных форм договоров, не предусмотрены также какие-либо требования к организациям, разрабатывающим договоры присоединения».

Юридические последствия договора присоединения заключаются в наделении присоединившейся стороны правом требовать расторжения или изменения договора по особым основаниям. (ст. 450, п. 2 ГК РФ).

В юридической литературе существует и другая классификация договоров, которую Кабалкин А. считает наиболее приемлемой. Эта классификация построена на использовании критерия, включающего совокупность экономических и юридических признаков.

Договоры о возмездной передаче имущества в собственность:

* купля-продажа;
* мена;
* рента;
* пожизненное содержание с иждивением;

Договоры о передаче имущества в собственность с обязательством возврата равноценного имущества или без него:

* заем
* кредитный договор;
* финансирование под уступку денежного требования

Договоры о безвозмездной передаче имущества в собственность:

* дарение

Договоры о возмездной передаче имущества в пользование:

* аренда;
* наем жилого помещения

Договоры о безвозмездной передаче имущества в пользование:

* договоры о выполнении работ;
* подряд;
* выполнение научно-исследовательских работ;
* опытно-конструкторских работ;
* технологических работ;
* договоры о совместной деятельности;
* простое товарищество;

Договоры о совершении юридических или фактических действий:

* поручение;
* комиссия;
* экспедиция;
* агентирование;
* доверительное управление имуществом;
* коммерческая концессия;
* банковский вклад;
* банковский счет;
* договоры о доставке грузов багажа и пассажиров;
* перевозка

Договоры о производстве денежных выплат при наступлении определенного события:

* страхование

Договоры о создании произведений науки, литературы или искусства, передаче их для использования

* авторские

Договоры о предоставлении прав на использование изобретений, на которые выдан патент:

* лицензионные

Договоры на передачу научно-технических достижений.

Глава 2. Содержание и порядок заключения договора

2.1. Содержание договора

Условия, на которых достигнуто соглашение сторон, составляют содержание договора.

Егоров Н.Д. разделяет эти условия на три группы по своему юридическому значению:[[7]](#footnote-7)

* существенные;
* обычные;
* случайные

Существенными считаются условия, которые являются необходимыми и достаточными при заключении договора. Для того чтобы определить принадлежность того или иного условия к числу существенных, необходимо руководствоваться статьей 432 п. 1 ГК РФ, которая считает существенными такие условия, относительно которых по заявлению любой из сторон должно быть достигнуто соглашение.

В связи с этим М.И. Брагинский полагает, что наличие классификации условий договора – весьма спорный вопрос: «Никаких других условий, кроме существенных, в договоре и быть не может. … Одни условия становятся существенными в силу обязательной для сторон императивной нормы, другие – того факта, что не были оспорены правила диспозитивной нормы, третьи – самого характера соответствующей модели, а четвертые – достигнутого сторонами соглашения о необходимости их включения в договор».[[8]](#footnote-8)

По мнению Егорова Н.Д. существенными условиями договора являются:

* условия о предмете договора;
* условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные;
* условия, которые необходимы для договоров данного вида;
* условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Вывод о том, что «существенными условиями договора могут быть признаны только такие его условия, отсутствие которых в тексте договора влечет признание его недействительным», Витрянский В.В. считает неверным, и предлагает среди всех существенных условий любого договора выделять те условия, которые составляют видообразующие признаки соответствующего договорного обязательства.

Рассмотрим виды существенных условий договора.

Предмет договора. Предметом договора является обязательство, вытекающее из договора. Представляет собой действия (или бездействие), которые должна совершить обязанная сторона (или воздержаться от их совершения). Договор не может быть заключен без определения того, что является предметом договора.

Например, предметом договора купли-продажи являются действия продавца по передаче товара в собственность покупателя и соответственно действия покупателя по принятию этого товара и уплате за него установленной денежной суммы. Отсутствие в договоре пунктов, регламентирующих действия сторон по передаче товара покупателю, а также принятию и оплате последним товара, компенсируется диспозитивными нормами, определяющими порядок и сроки совершения указанных действий, что означает наличие в договоре купли-продажи существенного условия о предмете договора.

Таким образом, если в отношении какого-либо существенного условия имеется диспозитивная норма, отсутствие в тексте договора пункта, определяющего это условие, не означает, что соответствующее условие отсутствует в договоре. Но в некоторых случаях «законодатель применительно к отдельным разновидностям договора купли-продажи ужесточает требования к заключению условий договора путем исключения возможности определения его существенных условий диспозитивными нормами». Это касается договора продажи недвижимости, где при отсутствии согласованного сторонами условия цены, договор считается незаключенным и не подлежит применению (ст. 555 ГК РФ)

Условия, необходимые для договоров данного вида. Наряду с условиями, которые признаются существенными по закону, традиционно выделяются существенные условия договора, которые хотя и не признаны таковыми по закону, но необходимы для договоров данного вида. Такие условия обычно «содержатся в самом определении понятия соответствующего вида договора».

Условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные для договоров данного вида. В целом ряде случаев Гражданский Кодекс при регулировании того или иного договора определяет круг его существенных условий. Например, в ст. 1016 указаны существенные условия договора доверительного управления имуществом. К их числу относятся: состав имущества, передаваемого в доверительное управление; наименование юридического лица или имя гражданина, в интересах которого осуществляется управление имуществом и некоторые другие.

Условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. Для признания условия данного вида в качестве существенного требуется, «чтобы в отношении соответствующего условия одной из сторон было прямо заявлено о необходимости достижения соглашения под угрозой отказа от заключения договора. … Эта группа условий … имеет правовое значение лишь на стадии заключения договора, каковое полностью утрачивается с момента, когда договор считается заключенным».

Обычные условия в отличие от существенных не нуждаются в согласовании сторон:

* предусматриваются в соответствующих нормативных актах;
* их числу также относят и «примерные условия, разработанные для договоров соответствующего вида и опубликованные в печати».
* и те обычаи делового оборота, которые вступают в действие, если условие договора не определено сторонами или диспозитивной нормой.

Случайными называют условия, изменяющие либо дополняющие обычные условия. Они приобретают юридическую силу, если включаются в договор.

2.2. Порядок заключения договора

Порядок и процедура заключения договоров определяются в основном правилами главы 28 ГК, а также нормами Арбитражного процессуального кодекса РФ.

Заключение договора связывается с достижением соглашения по всем его существенным условиям. Договор не считается заключенным при отсутствии согласования хотя бы по одному из таких условий.

Для того чтобы стороны могли достигнуть соглашения и тем самым заключить договор, необходимо, чтобы, хотя бы одна сторона сделала предложение о заключении договора, а другая – приняла это предложение.

Гражданский Кодекс устанавливает, что договор заключается посредством направления оферты – предложения заключить договор одной из сторон, и ее акцепта – принятия предложения другой стороной (ст. 432 ГК РФ). В соответствии с этим сторона, делающая предложение именуется оферентом, а сторона, принимающая предложение, – акцептантом. Договор считается заключенным, когда оферент получит акцепт от акцептанта.

Однако не всякое предложение приобретает силу оферты. Оферта содержит следующие признаки (ст. 435 ГК РФ):

* предложение должно быть достаточно определенным и выражать явное намерение лица заключить договор;
* предложение должно содержать все существенные условия договора;
* предложение должно быть обращено к одному или нескольким конкретным лицам.

При отсутствии любого из названных признаков «предложение может рассматриваться только как вызов на оферту». Оферта может быть адресована одному или нескольким конкретным лицам. При несоблюдении в сделанном предложении хотя бы одного из перечисленных требований оно не считается офертой, а признается лишь вызовом на оферту, который ни к чему не обязывает того, кто его сделал. В качестве приглашения делать оферту выступает реклама и иные предложения, адресованные неопределенному кругу лиц.

Офертой (ст.435ГК РФ) признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое:

* достаточно определенно;
* содержит указание на все существенные условия;
* выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение.

Таким образом, оферта представляет собой сообщение о желании вступить в договор, из условий которого вытекает, что «сообщение будет связывать оферента, как только лицо, которому оферта адресована, примет его путем вполне определенного действия, воздержания от действия или встречным обязательством».

Оферта может представлять собой развернутый проект договора, либо заказ, исходящий от стороны, которая нуждается в определенных услугах.

Согласно ст.433 ГК договор заключается в момент получения лицом, направившем оферту, ее акцепта.

Акцептом является полное и безоговорочное согласие лица, которому адресована оферта, принять это предложение. (ст. 438 ГК РФ) Если согласие на предложение заключить договор сопровождается дополнениями или изменениями условий, содержащихся в оферте, то оно не имеет силы акцепта.

Намерение принять предложение должно быть четко выражено. «Очевидно, что акцепт должен соответствовать условиям оферты. При выяснении, состоялся ли акцепт, иногда встречается ряд трудностей, поскольку предполагаемый акцепт может быть отказом и встречной офертой». (ст. 443ГК РФ)

При использовании современных средств электронно-вычислительной техники для заключения договоров последние считаются заключенными не только при условии, что акцепт сообщен, но также и при поступлении обратной информации о получении акцепта оферентом на компьютер акцептанта

Для признания соответствующих действий получателя оферты акцептом не требуется выполнять условия оферты в полном объеме. Для признания указанных действий акцептом достаточно, чтобы «лицо, получившее оферту (в том числе проект договора), приступило к исполнению на условиях, указанных в оферте, и в установленный для ее акцепта срок».

Признаки акцепта:

* оферта принята безоговорочно в том виде, в каком сформулирована, без внесения каких-либо встречных предложений; (ст. 438, п. 1 ГК РФ)
* из закона, обычаев делового оборота или из особенностей прежних деловых отношений сторон следует, что умолчание является проявлением воли стороны заключить договор (молчаливый акцепт); (ст. 438, п. 2 ГК РФ)
* действия по выполнению указанных в оферте условий, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не указано в оферте. Подобные действия должны совершаться лицом, получившим оферту, в срок, который установлен для ее акцепта. К их числу относятся отгрузка товара, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей денежной суммы. (ст. 438, п. 3 ГК РФ)

Оферта и акцепт порождают в соответствии с законом определенные обязательства для лиц, их совершающих:

* оферта связывает оферента возможностью ее принятия в установленные сроки;
* акцепт обусловливает признание договора состоявшимся.

Обладающие необходимыми признаками оферта и акцепт порождают определенные юридические последствия для совершивших их лиц.

* Оферта связывает направившее лицо с момента ее получения адресатом. (ст. 435, п. 2 ГК РФ)
* Полученная адресатом оферта не может быть отозвана в течение срока, установленного для ее акцепта. Иное допускается оговорить в самой оферте либо может вытекать из существа предложения или обстановки, в какой она была сделана. (ст.436 ГК РФ)
* Если в оферте установлен срок для акцепта, договор считается заключенным, если акцепт получен оферентом в пределах указанного срока. (ст.440 ГК РФ)
* Если срок для акцепта не установлен в оферте, то ее юридическое действие зависит от того, в какой форме она сделана. При устной форме оферты договор считается заключенным при немедленном заявлении об акцепте другой стороной. При письменной форме оферты договор считается заключенным, если акцепт получен оферентом до окончания срока, установленного законом или иными правовыми актами, а если такой срок не установлен – в течение нормально необходимого для этого времени. (ст.441 ГК РФ)
* Акцепт не признается опоздавшим, если сторона, направившая оферту, немедленно не уведомит другую сторону о получении акцепта с опозданием. Заключенным договор считается и при условии, что сторона, направившая оферту, немедленно сообщит другой стороне о принятии акцепта, полученного с опозданием. (ст.442 ГК РФ)

Важным при заключении договоров является время и место заключения договора. «Соглашение считается состоявшимся в тот момент времени, когда оферент получил согласие акцептанта. Этот момент и признается временем заключения договора».

Временем заключения реальных договоров будет считаться не момент получения оферентом акцепта, а момент передачи имущества одной стороной другой стороне.

Договоры, подлежащие в обязательном порядке государственной регистрации, считаются заключенными с момента его регистрации, если иное не установлено законом.

Если в договоре не указано место его заключения, договор признается заключенным в месте жительства гражданина или в месте нахождения юридического лица, направившего оферту. (ст. 444 ГК РФ)

Глава 3. Форма договора

При переходе нашей страны к рыночной экономике резко возросла роль договора, который в большинстве случаев является единственным регулятором взаимоотношений сторон. Поэтому большое значение приобретает надлежащее оформление заключаемого договора.

В действующем Гражданском кодексе Российской Федерации в отличие от законодательства западных стран содержатся достаточно жесткие требования к форме договора. Это объясняется тем, «что еще не преодолена недооценка договора, существовавшая в советский период, когда плановые акты имели приоритетный характер, а договор играл вспомогательную роль»[[9]](#footnote-9)

При заключении договора все его существенные условия должны быть согласованы «в требуемой в подлежащих случаях форме». (ст. 432, п. 1 ГК РФ) Гражданский кодекс РФ признает договор как один из видов сделок (ст. 154, п. 1 ГК РФ). Поэтому договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма. (ст. 434, п.1 ГК РФ) Из этого следует, что в вопросе о надлежащей форме договора приоритет имеют специальные требования, содержащиеся в правилах о форме определенных видов договоров. Такие требования могут быть предусмотрены только законом.

Таким образом, классифицируя договоры по их форме, можно выделить заключенные устно, в простой письменной форме и в нотариальной форме.

3.1. Устная форма договора

Согласно п.1 ст.158 ГК форма сделок может быть устной и письменной.

В устной форме заключаются договоры, для которых законом или соглашением сторон не установлена письменная форма (ст.159, п.1 ГК РФ).В случаях, если иное не установлено соглашением сторон, могут совершаться устно все сделки, за исключением сделок, для которых установлена нотариальная форма, и сделок, в которых несоблюдение простой письменной формы влечет их недействительность (ст.159, п.2 ГК РФ).

Также по соглашению сторон устно могут совершаться сделки во исполнение договора, заключенного в письменной форме, если это не противоречит закону, иным правовым актам и договору (ст.159, п.3 ГК РФ). Например, поверенный может совершать различные сделки во исполнение договора поручения.

3.2. Письменная форма договора

Письменная форма сделок может быть (ст. 158, п. 1 ГК РФ) простой и нотариальной.

Простой письменный договор(ст.434, п.2 ГК РФ) заключается путем составления одного документа, подписанного сторонами. Это наиболее распространенная форма договора. Законом, иными правовыми актами и соглашением сторон могут устанавливаться дополнительные требования, которым должна соответствовать форма сделки (размещение текста договора на бланке определенной формы, скрепление печатью и т.п.), и соответственно предусматриваться последствия несоблюдения этих требований. Если такие последствия не предусмотрены, применяются последствия несоблюдения простой письменной формы сделки (ст.160, п.1 ГК РФ). В случае спора стороны не вправе будут ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но вправе приводить письменные и другие доказательства.

Письменная форма договора предполагает не только составление одного документа, подписанного сторонами, но и обмен документами путем использования почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору (ст.434, п.2 ГК). Это создает возможность оперативного заключения договора. Но при этом он должен быть заключен в форме, доступной для восприятия.

Подписывает договор лицо, имеющее право на его заключение. Но при совершении сделок возможно использование факсимильного воспроизведения подписи с помощью средств механического или иного копирования, электронно-цифровой подписи либо иного аналога собственноручной подписи. Однако это допускается только в случаях и в порядке, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон. «При отсутствии в договоре процедуры согласования подлинности текста договора и при возникновении спора о наличии подписанного договора и других документов арбитражный суд вправе не принимать в качестве доказательства документы,

подписанные цифровой (электронной) подписью».[[10]](#footnote-10)

«В практике используется и такой способ заключения договора, как принятие заказа к исполнению. В таких случаях одна сторона направляет другой стороне письмо с просьбой о заключении договора и с изложением его условий. Другая сторона в письменной форме подтверждает свое согласие на принятие заказа. Думается, целесообразно было бы закрепить этот способ заключения договора в законе».[[11]](#footnote-11)

Письменная форма договора считается соблюденной(ст.434, п.3 ГК РФ), если письменное предложение заключить договор принято в порядке, предусмотренном п.3 ст.438 ГК:

* совершение лицом, получившим предложение о заключении договора (оферту) в срок, установленный для ее принятия (акцепта), действий по выполнению указанных в предложении условий (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы и т.п.) считается акцептом, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не указано в оферте.

Письменная нотариальная форма договора является обязательной в случаях, предусмотренных законом и соглашением сторон (ст.163, п.2 ГК РФ). Порядок нотариального удостоверения договоров определяется Основами законодательства о нотариате.

В настоящее время нотариальное удостоверение сделок вытесняется требованием их государственной регистрации.

В Гражданском кодексе содержится требование о государственной регистрации права собственности и других вещных прав на все виды недвижимого имущества и сделок с ним (ст.ст.131, 164 ГК РФ), а также установлены последствия несоблюдения требования о государственной регистрации сделки ( ст.165 ГК РФ).

Государственная регистрация является одной из форм государственного контроля над законностью заключаемых сделок и в то же время "...единственным доказательством существования зарегистрированного права".

Государственная регистрация прав проводится специальными учреждениями юстиции на всей территории Российской Федерации. Разработана система записей о правах на каждый объект недвижимого имущества в Едином государственном реестре прав на недвижимое имущество и сделок с ним.

Проведенная государственная регистрация договоров и иных сделок удостоверяется посредством совершения специальной регистрационной надписи на документе, выражающем содержание сделки.

Договоры и иные сделки являются одним из оснований возникновения, перехода, ограничения (обременения) и прекращения прав на недвижимое имущество.

Несоблюдение формы договора и государственной регистрации договора может вызывать различные последствия.

В соответствии с п.1 ст.162 ГК несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства.

В случаях же, прямо установленных законом или соглашением сторон, несоблюдение простой письменной формы сделки влечет ее недействительность (ст.162, п.2 ГК РФ). Так, например, подобные последствия установлены при несоблюдении письменной формы кредитного договора (ст.820 ГК РФ), договора коммерческой концессии ( ст.1028, п.1 ГК РФ).

Сделки, оформленные с нарушением требований о соблюдении нотариальной формы и государственной регистрации, считаются ничтожными. ( ст. 165 ГК РФ)

Договоры, заключаемые между юридическими лицами, а также между ними, с одной стороны, и гражданами - с другой, должны совершаться в простой письменной форме (ст. 161, п. 1 ГК РФ), а в случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон, договоры должны быть нотариально удостоверены (ст. 163, п. 2 ГК РФ).

Форма договора может быть определена по соглашению сторон. В этом случае стороны не связаны тем обстоятельством, что законом не требуется соответствующая форма для заключения договора. Если сторонами достигнуто соглашение об определенной форме договора, этот договор будет считаться заключенным лишь после совершения на тексте договора надписи нотариусом или другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие (ст. 163 ГК РФ).

Для договора в письменной форме кроме составления одного документа, подписываемого сторонами, для его заключения может быть использован обмен документами с помощью почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, главное, чтобы при этом можно было достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору.

Глава 4. Изменение и расторжение договора

Изменение договора означает, что при сохранении его силы в целом то или иное условие либо некоторые из них, в том числе связанные с исполнением договорных обязанностей, формулируются по-новому, по сравнению с тем, как это было зафиксировано первоначально при заключении договора.

Расторжение договора всегда приводит к досрочному его прекращению.

«Представляется актуальной проблема обеспечения стабильности конкретного договора. Нельзя допускать, чтобы заключенный договор, который реально исполняется сторонами или хотя бы одной из них, в связи с чем уже понесены определенные затраты, вдруг по воле одной из сторон прекращал свое действие». (3, с. 415)

В связи с этим в Гражданском Кодексе четко установлены правила, регулирующие изменение и расторжение гражданско-правовых договоров.

4.1. Основания изменения и расторжения договора

Общим правилом изменения или расторжения договора является соглашение сторон (ст. 451 ГК РФ).

Как исключение из общего правила предусмотрены два случая, когда допускается изменение или расторжение договора по требованию одной из сторон по решению суда. (ст. 450, п.2ГК РФ).

1. Когда другой стороной нарушены условия договора и эти действия могут быть квалифицированы как существенное нарушение, то есть нарушение, которое влечет для контрагента такой ущерб, что он в значительной степени лишается того, на что был вправе рассчитывать при заключении договора. Понятие существенности основывается на применении экономического критерия, когда нарушение договора одной из сторон влечет за собой для другой стороны ущерб, при котором потерпевшая сторона в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора. Сторона, заявившая требование об изменении или прекращении договора, должна доказать, что при продолжении действия договора она может понести ущерб в форме упущенной выгоды и тех расходов, которые возникли в процессе исполнения договора. Существенность нарушения договора определяется судом. Например, нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным, во-первых, при поставке товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок, и, во-вторых, при неоднократном нарушении сроков поставки. (ст.523 ГК РФ)
2. Изменение и расторжение договора допускается по основаниям, прямо предусмотренным Гражданским Кодексом, другими законами или договором. «Такими основаниями выступают действия (бездействие) стороны договора, создающие условия для возможного причинения ущерба другой стороне, хотя они непосредственно не связаны с нарушением договорного обязательства». Примером могут служить действия стороны, формулирующей условия договора присоединения в ущерб интересам другой стороны (ст.428, п.2 ГК РФ).

Изменение и расторжение договора в связи с существенным изменением обстоятельств. ( ст.451 ГК РФ)

Существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, может служить основанием для его изменения или расторжения, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из существа отношений.

Статья 451 ГК признает существенными такие изменения обстоятельств, которые 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.

«Данное определение носит абстрактный характер. Конкретные явления, события, факты, которые могут признаваться существенным изменением обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, вряд ли возможно назвать в настоящее время. Это в состоянии сделать лишь судебная практика».

Для того чтобы какое-либо изменение обстоятельств, связанных с конкретным договором, было отнесено к категории существенных и тем самым достаточных для изменения или расторжения договора, требуется наличие одновременно четырех условий:

* стороны при заключении договора исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет. «Решающим фактором в оценке изменения обстоятельств будет ответ на вопрос, могли ли стороны разумно предвидеть такое изменение. К примеру, заключая договор в 1994 году, стороны, действующие разумно, не могли не предвидеть инфляцию при наличии в договоре условия о том, что расчеты производятся в октябре. Однако, вероятно, необходимо признать, что при заключении договора они исходили из того, что такое событие, как обвальный курс рубля, имевший место в печально известный "черный вторник" (11 октября 1994 года) не наступит. И это было бы разумно!»
* изменение обстоятельств должно быть вызвано причинами, которые заинтересованная сторона была не в состоянии преодолеть после их возникновения при той степени заботливости и осмотрительности, какая от нее требовалась по характеру договора и условиям оборота;
* исполнение договора при наличии существенно изменившихся обстоятельств без соответствующего изменения его условий настолько нарушило бы соответствующее договору соотношение имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишилась бы того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора;
* из обычаев делового оборота или существа договора не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона, то есть сторона, обратившаяся в суд с требованием об изменении или расторжении договора.

Названные четыре условия должны присутствовать одновременно и в совокупности.

4.2. Порядок изменения и расторжения договора

В Гражданском Кодексе (ст. 452 ) содержатся нормы, устанавливающие определенный порядок изменения и расторжения договора.

Правило о форме соглашения об изменении и расторжении договора:

* соглашение о подобных действиях совершается в той же форме, что и договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное. Только после получения отказа другой стороной на предложение изменить или расторгнуть договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законом либо договором, а при его отсутствии в 30-дневный срок, требование об изменении или о расторжении договора может быть заявлено стороной в суд. (ст. 452 ГК РФ)

Обязательным условием изменения или расторжения договора по решению суда является соблюдение специальной досудебной процедуры урегулирования спора непосредственно между сторонами договора. До настоящего времени действует положение, согласно которому спор может быть передан на разрешение арбитражного суда лишь после принятия сторонами мер по непосредственному урегулированию спора, за исключением некоторых категорий споров, которые не имеют отношения к изменению и расторжению договоров.

4.3. Последствия изменения и расторжения договора

Статья 453 Гражданского Кодекса четко регламентирует правовые последствия изменения и расторжения договоров:

1. При изменении договора обязательства сторон сохраняются в измененном виде. (ст. 453, п. 1 ГК РФ) «Сохранение обязательств в измененном виде может означать как их изменение, так и частичное прекращение обязательств, возникших из измененного впоследствии договора. Например, в случаях, когда поставщик и покупатель достигают соглашения по вопросу об уменьшении объема поставки, это означает, что изменение договора привело к частичному прекращению обязательств».
2. В случае расторжения договора обязательства, из него возникшие, прекращаются (ст. 453, п. 2 ГК РФ). Таким образом, сформулировано основание прекращения обязательств.
3. Момент, с которого обязательства считаются измененными или прекращенными, определяется по-разному в зависимости от того, как осуществлено изменение или расторжение договора: по соглашению сторон или по решению суда. (ст. 453, п. 3 ГК РФ).

* В первом случае возникшие из договора обязательства считаются измененными или прекращенными с момента заключения соглашения сторон об изменении или расторжении договора. В свою очередь, этот момент должен определяться по правилам, установленным в отношении момента заключения договора (ст. 433ГК РФ)
* Во втором случае, когда изменение или расторжение договора производится по решению суда, обязательства считаются измененными или прекращенными с момента вступления решения в законную силу.

1. Стороны не вправе требовать возвращения того, что было исполнено ими по обязательству до момента изменения или расторжения договора, если иное не установлено законом или соглашением сторон. (ст. 453, п. 4 ГК РФ).
2. Если же основанием для изменения или расторжения договора послужило существенное нарушение договора одной из сторон, другая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных изменением или расторжением договора. (ст. 453, п. 5 ГК РФ). «Однако удовлетворение судом такого требования возможно лишь в случае, когда основанием для изменения или расторжения договора послужило существенное нарушение этой стороной (ответчиком) условий договора (ст. 450 ГК)».

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Договор является наиболее оперативным и гибким средством связи между производством и потреблением, изучения потребности и немедленного реагирования на них со стороны производства. В силу этого именно договорно – правовая форма способна обеспечить необходимый баланс между спросом и предложением, насытить рынок теми товарами, в которых нуждается потребитель. Договор позволяет участникам экономического оборота отчуждать излишнее или ненужные им материальные ценности, получая в замен их соответствующий денежный эквивалент или необходимые им материальные блага в натуральной форме. С помощью договора граждане по своему усмотрению расходуют полученные в виде заработной платы, доходов от предпринимательской деятельности и иных доходов денежные средства, приобретая на них те ценности, которые способны удовлетворить их индивидуальные материальные и культурные потребности.

С помощью договора у граждан и юридических лиц формируется уверенность в том, что их предпринимательская деятельность будет обеспечена всеми необходимыми материальными предпосылками, а результаты предпринимательской деятельности найдут признание у потребителей и будут реализованы. Такая уверенность, в свою очередь, способствует развитию производственной сферы. С помощью договора совершенствуется и процесс распределения произведенных в обществе материальных благ, поскольку договор позволяет доставить произведенный продукт тому, кто в нем нуждается.

Договор обеспечивает эффективный обмен произведенными и распределенными материальными благами в случае изменения потребностей участников экономического оборота. Наконец, договор предоставляет возможность потреблять существующие в обществе материальные ценности не только их собственниками (обладателями иных вещных прав), но и другими участниками экономического оборота, испытывающими потребности в данных материальных ценностях.

Эти и многие другие качества договора с неизбежностью обусловливают усиление его роли и расширение сферы применения по мере перехода к рыночной экономике. Вместе с тем поистине бесценные свойства договора сохраняются лишь до тех пор, пока обеспечивается необходимая для любого договора свобода усмотрения сторон при его заключении. Понуждение к заключению договоров, широко распространенное в хозяйственной деятельности юридических лиц в условиях плановой экономики, вытравливало саму «душу» договора, лишало его таких свойств, без которых он существовать не может, и делало его декоративным придатком в планово – административных актов.

Список использованной литературы

1. Витрянский В.В. Гражданский кодекс о договоре/ Вестник Высшего Арбитражного суда РФ, 1995 г,.№ 10
2. Гражданский кодекс РФ/ Москва, 1996
3. Комментарий части первой Гражданского кодекса РФ / Под ред. Брагинского М.И. М., 1996 г
4. Кабалкин А. Понятие и условия договора / Российская юстиция. № 6 1996 г
5. Гражданское право. Учебник. Ч.1. под. ред. Сергеева А.П., Толстого Ю.К., Москва 1998 г
6. Кабалкин А. Толкование и классификация договоров. / Российская юстиция № 7 1996 г.
7. Указ Президента РФ от 16 декабря 1993 г. "Об общеправовом классификаторе отраслей законодательства" / Собрание актов Президента и Правительства РФ. 1993. N 51. Ст.4936
8. Витрянский В.В. «Существенные условия договора»/ «Хозяйство и право» № 7 1998 г.
9. Брагинский М.И. «О нормативном регулировании договоров» / Журнал российского права №1 1997 г.
10. Кабалкин А. Заключение договора / Российская юстиция № 9 1999 г.
11. Постановление Пленума ВС РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. № 6\8 «О некоторых вопросах, связанных с применением ч. 1 ГК РФ»
12. Андреева Л. Форма договора и последствия ее несоблюдения /. "Российская юстиция", 1999, № 2
13. Информационное письмо Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 19 августа 1994 г. "Об отдельных рекомендациях, принятых на совещаниях по судебно-арбитражной практике" // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 1994 г. № 11
14. Федеральный закон «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» от 21 июля 1997 г.
15. Кабалкин А. Изменение и расторжение договора / Российская юстиция. № 10 1996 г.
16. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга первая: общие положения. – М.: Статут, 2001. – 848 с.
17. Бутенко Е.В. Предварительный договор: проблемы теории, практики и законодательства // Журнал российского права. 2004. № 3. С. 54-60.
18. Екимов С.А. Понятие и общая характеристика договора // Журнал российского права. 2002. № 10. С. 88-92.
19. Калабеков Ш.В. О понимании конструкции «договор» // Юрист. 2003. №11. С. 13-17.
20. Кашанин А.В. Кауза гражданско-правового договора как выражение его сущности // Журнал российского права. 2001. № 4.
21. Кузнецов Д. Расторжение договора и отказ от договора в гражданском законодательстве // Право и экономика. 2004. № 9. С. 29-34.
22. Мейер Д.И. Русское гражданское право: В 2 частях. Часть 2. – М.: Статут, 1997. – 454 с.
23. Петросян Э. Оферта и акцепт на рынке срочных сделок (на примере фьючерсного контракта) // Право и экономика. 2004. № 9. С. 35-42.
24. Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. – М.: Статут, 1998. – 357 с.

1. Витрянский В.В. Гражданский кодекс о договоре / Вестник Высшего Арбитражного суда РФ, 1995г., №10 [↑](#footnote-ref-1)
2. Гражданский кодекс РФ / Москва, 1996 [↑](#footnote-ref-2)
3. Кабалкин А. Понятие и условия договора / Российская юстиция №6, 1996 [↑](#footnote-ref-3)
4. Гражданское право учебник ч. 1 под ред. Сергеева А.П., Толстого Ю. К., Москва 1998 [↑](#footnote-ref-4)
5. Комментарий ч.1 ГК РФ / Под ред. Брагинского М.И. М., 1996 [↑](#footnote-ref-5)
6. Гражданское право учебник ч. 1 под ред. Сергеева А.П. Толстого Ю.К., Москва 1998 [↑](#footnote-ref-6)
7. Гражданское право учебник ч.1 под ред. Сергеева А.П., Толстого Ю. К., М., 1998 [↑](#footnote-ref-7)
8. Брагинский М. И. «О нормативном регулировании договоров» / Журнал российского права №1, 1997 [↑](#footnote-ref-8)
9. Андреева Л. Форма договора и последствия ее не соблюдения / «Российская юстиция», 1999, №2 [↑](#footnote-ref-9)
10. 1  Андреева Л. Форма договоров и последствия ее не соблюдения / «Российская юстиция»», 1999, №2 [↑](#footnote-ref-10)
11. Андреева Л. Форма договоров и последствия ее не соблюдения / «Российская юстиция»», 1999, №2 [↑](#footnote-ref-11)