**Написать конспект**

**Ответить на контрольные вопросы!!!!!!!!!!!!!!!!!!!!!!!!!!**

**Тема.** Гражданско-правовой договор. Общие положения.

Лекция

**План:**

1. Понятие и значение договора
2. Содержание и форма договора
3. Виды договоров
4. Заключение, изменение и расторжение договоров

**1. Понятие и значение договора**

В соответствии со ст. 420 Гражданского кодекса РФ договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

Договор принято рассматривать в трех значения:

1) как  сделку. В связи с этим к договорам применяются правила о двухи многосторонних сделках.

2) как  обязательство. К обязательствам, возникшим из договора, применяются общие положения об обязательствах, если иное не предусмотрено специальными нормами Гражданского кодекса РФ о договорах.

3) как  документ,  в котором зафиксированы права и обязанности сторон, если договор требует письменной формы.

  Одним из основных принципов заключения договоров является принцип свободы  договора.  Этот принцип предусмотрен в ст. 1, 421 Гражданского кодекса РФ. Граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена Гражданским кодекса РФ, законом или добровольно принятым обязательством. Так, например, заключив предварительный договор, стороны обязуются в будущем заключить основной договор.

Стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный   законом   или   иными   правовыми   актами.   Так, например, договоры о передаче ноу-хау не предусмотрены законодательством, но заключаются на практике как не противоречащие нормативным правовым актам.

Стороны  могут  заключить договор, в  котором  содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор). Например, договор по предоставлению юридической консультации и составления искового заявления сочетает в себе элементы договора на производство работ и оказание услуг.

В научной литературе приводятся различные классификации договоров.

1) в зависимости от количества сторон различают двусторонние и многосторонние (например, договоры простого товарищества),

2) в зависимости от момента заключения – консенсуальные и реальные. Консенсуальные договоры считаются заключенными с момента достижения соглашения по всем существенным условиям и придания договору необходимой формы. Реальные договоры считаются заключенными с момента совершения определенных действий, в частности с момента передачи денег, имущества (договор займа, договор доверительного управления).

3) в зависимости от распределения прав и обязанностей между сторонами      -   односторонние   и   двусторонние.   В   односторонних договорах у одной из сторон имеются только права, а у другой только обязанности  (договор  дарения,  займа),  в  двустороннем  договоре  у каждой  из  сторон  имеются  и  права,  и  обязанности  (договор  купли-продажи, аренды ).

4) в зависимости от предоставления встречного удовлетворения – возмездные и безвозмездные (например, договор дарения, ссуды и др.).

5) в зависимости от субъектного состава – предпринимательские (т.е. когда в качестве сторон выступают субъекты предпринимательской деятельности)  и  договоры  с  участием  потребителей  (  т.е.  когда  в качестве одной из сторон выступает гражданин, приобретающий товары, работы, услуги для личных нужд, не связанных с предпринимательской деятельностью).

6)  предусмотренные  и  не  предусмотренные  законодательством (например, договор о передаче ноу-хау).

7) простые и смешанные. (Смешанный договор договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами).

8) основные и дополнительные (акцессорные). К дополнительным относятся    договоры,    предусматривающие    способы    обеспечения исполнения обязательств (залог, задаток и др.)

9) и другие.

**2. Содержание и форма договора**

К форме договора применяются нормы о форме сделок. Договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма.

Если стороны договорились заключить договор в определенной форме, он считается заключенным после придания ему условленной формы, хотя бы законом для договоров данного вида такая форма не требовалась (ст. 434 Гражданского кодекса РФ). Например, для договора купли-продажи квартиры не требуется нотариальное удостоверение сделки, однако стороны могут избрать такую форму и соответственно договор будет считаться заключенным с момента его нотариального удостоверения.

Особо законодательством выделены такие виды договоров, как:

-  публичный договор,

-  договор присоединения,

-  предварительный договор,

-  договор в пользу третьих лиц.

 В соответствии со ст. 426 Гражданского кодекса 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.).

Признаки публичного договора:

1) одной из сторон договора является коммерческая организация,

2) по характеру своей деятельности данная организация должна осуществлять продажу товаров, выполнение работ или оказание услуг в отношении каждого, кто к ней обратиться, что является исключением из принципа свободы договора. Отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы не допускается,

3) коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении заключения публичного договора, кроме случаев, предусмотренных законом и иными правовыми актами,

4) цена товаров, работ и услуг, а также иные условия устанавливаются одинаковыми для всех потребителей, за исключением

случаев, когда законом и иными правовыми актами допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей.

  Договор присоединения отличается от других договоров по способу заключения.

В соответствии со ст. 428 Гражданского кодекса РФ договором присоединения   признается  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. Таким образом, присоединившая сторона не может обсуждать условия договора.

Последствия присоединения к договору. Присоединившаяся к договору  сторона  вправе  потребовать  расторжения  или  изменения договора, если договор присоединения хотя и не противоречит закону и иным правовым актам, но:

-  лишает  эту  сторону  прав,  обычно  предоставляемых  по  договорам такого вида,

исключает или ограничивает ответственность другой стороны за нарушение обязательств

-  либо содержит другие явно обременительные для присоединившейся стороны условия, которые она, исходя из своих разумно понимаемых интересов, не приняла бы при наличии у нее возможности участвовать в определении условий договора.

Предварительный договор  – это договор, по которому стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором (ст. 429 Гражданского кодекса  РФ).  Например,  при  продаже  квартиры  продавец  заключил предварительный договор, в котором предусмотрена обязанность заключить в будущем договор купли-продажи квартиры при условии, что продавец найдет подходящий вариант покупки другой квартиры.

Особенности предварительного договора:

-  предварительный договор содержит обязанность сторон заключить в будущем основной договор, в нем должны быть указаны все существенные условия основного договора, иначе договор является недействительным,

-  предварительный договор заключается в форме, установленной для основного договора, а если форма основного договора не установлена, то     в    письменной    форме.    Несоблюдение    правил    о    форме предварительного договора влечет его ничтожность, в предварительном договоре указывается срок, в который стороны обязуются        заключить   основной   договор.   Если   такой   срок   в предварительном договоре не определен, основной договор подлежит заключению в течение года с момента заключения предварительного договора.

  В случаях, когда сторона, заключившая предварительный договор, уклоняется от заключения основного договора, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор. Сторона, необоснованно уклоняющаяся от заключения договора, должна возместить другой стороне причиненные этим убытки.

  Договор   в  пользу   третьего   лица   -  это  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 (ст. 430 Гражданского кодекса РФ). Так, например, договор доверительного управления  может  быть  заключен  не  в  пользу учредителя  управления,  а  в  пользу  третьего  лица (выгодоприобретателя).

Если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или   договором,   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.

Для заключения гражданско-правового договора необходимо достигнуть соглашения по всем существенным условиям договора и придать договору соответствующую форму.

Существенные условия  договора – это условия, без которых договор считается незаключенным. К ним относятся:

-  условия о предмете (например, предметом договора купли-продажи является имущество, передаваемое по договору, подряда – работы и их результат),

-  условия, которые названы  в  законе  или  иных  правовых актах  как существенные (например, в соответствии со ст. 31 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» к существенным условиям авторского договора относятся: способы использования произведения (конкретные права, передаваемые по данному договору); срок и территорию, на которые передается право; размер вознаграждения и (или) порядок определения размера вознаграждения за каждый способ использования произведения, порядок и сроки его выплаты),

- условия, которые названы в законе или иных правовых актах как необходимые для договоров данного вида (например, согласно абз. 3 п. 3 ст. 31 Закона РФ «Об авторском праве и смежных правах» если в авторском  договоре  об  издании  или  ином  воспроизведении произведения вознаграждение определяется в виде фиксированной суммы, то в договоре должен быть установлен максимальный тираж произведения. Условие о максимальном тираже произведения является необходимым условием).,

-  условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (п. 1 ст. 432 Гражданского кодекса РФ).

  В договоре присутствуют не только существенные, но и другие условие. В науке их называют и классифицируют по разному. Так, например, выделяют условия, предписываемые законом и инициативные условия, обычные и случайные. В частности, обычные условия не установлены договором, но регулируются диспозитивными нормами. Так, для многих возмездных договоров цена не является существенным условием и при ее отсутствии в договоре исполнение договора должно быть оплачено по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается  за  аналогичные  товары,  работы  или  услуги  (п.  3  ст.  424 Гражданского кодекса РФ).

Порядок  заключения договора включает в себя следующие стадии:

1. Оферта - адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение (например, в виде оферты может быть представлен проект договора, подписанный оферентом).

2. Акцепт - ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии.

  Оферта должна удовлетворять определенным требованиям:

-  оферта должна иметь конкретный адресат (адресаты),

-  содержать предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение,

-  содержать существенные условия договора.

  Оферта  отличается  от  рекламы  и  иных  предложений, адресованных неопределенному кругу  лиц,  которые  рассматриваются, как приглашение делать оферты, если иное прямо не указано в предложении.

Разновидностью оферты является публичная оферта. Публичная оферта – это содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется, признается офертой.

Оферта связывает направившее ее лицо с момента ее получения адресатом.   Оферент   не   может   отказаться   заключить   договор,   в противном случае он несет неблагоприятные последствия вплоть до возмещения убытков. Однако, если извещение об отзыве оферты поступило ранее или одновременно с самой офертой, оферта считается не полученной.

Полученная адресатом оферта не может быть отозвана в течение срока, установленного для ее акцепта, если иное не оговорено в самой оферте либо не вытекает из существа предложения или обстановки, в которой оно было сделано.

Согласие заключить договор для признания его акцептом также должен удовлетворять определенным требования. Акцепт должен быть

-           полным,

-           безоговорочным,

-           совершенным в срок, установленный в оферте.

  В том случае, если акцепт содержит  какие-либо новые условия по сравнению с установленными оферте, т.е. не является полным и безоговорочным, то такой акцепт считается новой офертой.

Молчание не является акцептом, если иное не вытекает из закона, обычая делового оборота или из прежних деловых отношений сторон (например, при пролонгации договора доверительного управления. При отсутствии заявления одной из сторон о прекращении договора по окончании срока его действия (молчание сторон) он считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, какие были предусмотрены договором.

Акцепт может быть также выражен в виде действий по выполнению указанных в оферте условий договора (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы и т.п.). Совершение таких действий в срок, установленный в оферте,  считается  акцептом,  если  иное  не  предусмотрено  законом, иными  правовыми  актами  или  не  указано  в  оферте  (п.  3  ст.  438 Гражданского кодекса РФ).

Акцепт должен быть совершен в срок, указанный в оферте. Если извещение об отзыве акцепта поступило лицу, направившему оферту, ранее   акцепта   или   одновременно   с   ним,   акцепт   считается   не полученным.

Когда  в  письменной  оферте  не  определен  срок  для  акцепта, договор считается заключенным, если акцепт получен лицом, направившим оферту, до окончания срока, установленного законом или иными правовыми актами, а если такой срок не установлен, в течение нормально необходимого для этого времени.

Когда  оферта  сделана  устно  без  указания  срока  для  акцепта, договор          считается  заключенным,  если  другая  сторона  немедленно заявила о ее акцепте.

Последствия получения акцепта  с опозданием. В случаях, когда своевременно   направленное   извещение   об    акцепте    получено   с опозданием,  акцепт  не  считается  опоздавшим,  если  сторона, направившая оферту, немедленно не уведомит другую сторону о получении акцепта с опозданием. Если сторона, направившая оферту, немедленно   сообщит    другой    стороне    о    принятии   ее    акцепта, полученного с  опозданием, договор  считается  заключенным (ст.  442 Гражданского кодекса РФ).

Момент          заключения    договора         определяется  ст. 433 Гражданского кодекса РФ.

Договор признается заключенным:

-           в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта.

-           с момента передачи соответствующего имущества.

-           с момента его регистрации, договора.

  По общему правилу договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта.

Если    в    соответствии с  законом    для      заключения    договора необходима также передача имущества, договор считается заключенным с момента передачи соответствующего имущества.

Договор,  подлежащий  государственной  регистрации,  считается заключенным с момента его регистрации, если иное не установлено законом. Например, договор купли-продажи квартиры считается заключенным с момента государственной регистрации.

  В некоторых случаях заключение договора является обязательным для сторон (например, публичный договор, заключение основного договора, предусмотренного предварительным договором и др.). При этом получившая оферту сторона, для которой заключение договора является обязательным, должна направить другой стороне:

•        либо извещение об акцепте,

•        либо об отказе от акцепта,

•        либо об акцепте оферты на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора) в течение тридцати дней со дня получения оферты.

Оферент, получивший от стороны, для которой заключение договора обязательно, извещение о ее акцепте на иных условиях (протокол  разногласий  к  проекту  договора),  вправе  передать разногласия, на рассмотрение суда в течение тридцати дней со дня получения такого извещения либо истечения срока для акцепта.

В случаях, когда заключение договора обязательно для стороны, направившей оферту, и ей в течение тридцати дней будет направлен протокол разногласий к проекту договора, эта сторона обязана в течение тридцати дней со дня получения протокола разногласий известить другую сторону:

-           о принятии договора в ее редакции

-           либо об отклонении протокола разногласий.

  Если сторона, для которой в соответствии с настоящим Кодексом или иными законами заключение договора обязательно, уклоняется от

его заключения, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор. Условия договора, по которым у сторон имеются разногласия, определяются судом.

Особый порядок заключение договора предусмотрен при проведении  торгов (ст. 447 Гражданского кодекса РФ).

Договор заключается с лицом, выигравшим торги.

Организатором торгов является:

-  собственник вещи

-  или обладатель имущественного права

-  либо специализированная     организация,  которая  действует       на основании договора   с   собственником   вещи   или   обладателем имущественного права и выступает от их имени или от своего имени.

Торги проводятся в форме:

•  аукциона

•  или конкурса.

Выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия.

Аукционы и конкурсы могут быть открытыми и закрытыми.

В открытом аукционе и открытом конкурсе может участвовать любое лицо. В закрытом аукционе и закрытом конкурсе участвуют только лица, специально приглашенные для этой цели.

Лицо, выигравшее торги, и  организатор торгов подписывают в день проведения аукциона или конкурса протокол о результатах торгов, который имеет силу договора.

Если  предметом  торгов было только право  на заключение

договора, такой договор должен быть подписан сторонами не позднее двадцати      дней   или   иного   указанного   в   извещении   срока   после завершения торгов и оформления протокола.

1. **Расторжение и изменение договора**

Основаниями расторжения договора являются:

-  соглашение сторон,

-  по   требования  одной   из   сторон   при   существенном  нарушении договора другой стороной или в других случаях, предусмотренных федеральным законом или договором,

-  в случае одностороннего отказа от исполнения (ст. 450 Гражданского кодекса РФ),

-  существенное изменение обстоятельств (ст. 451 Гражданского кодекса

РФ).

  Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на  что  была вправе рассчитывать при заключении договора. Так, например, автор по авторскому договору создал произведения и передал исключительные права на его использование издательству. При этом издательством не выплатило авторское вознаграждение. Такое нарушение является для автора существенным, в связи с чем договор может быть расторгнут в судебном порядке по инициативе автора, если иное не предусмотрено договором.

В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается расторгнутым. Так, например, в одностороннем порядке может быть расторгнут договору поручения. В соответствии с п. 2 ст. 977 Гражданского кодекса РФ доверитель вправе отменить поручение, а поверенный отказаться от него во всякое время.

Соглашение об отказе от этого права ничтожно.

Особым  основанием  расторжения  или  изменения  договора является     существенное      изменение      обстоятельств     (ст.     451 Гражданского кодекса РФ).

Условия  расторжения договора в связи с существенным изменением обстоятельств:

1) в момент заключения договора стороны исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет;

2) изменение обстоятельств вызвано причинами, которые заинтересованная сторона не могла преодолеть после их возникновения при той степени заботливости и осмотрительности, какая от нее требовалась по характеру договора и условиям оборота;

3) исполнение договора без 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;

4)  из  обычаев  делового  оборота  или  существа  договора  не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона.

Так,     например,   принятие  нормативного  правового  акта, прекращающего приватизацию жилья, может служить основанием для расторжения договора, по которому наниматель квартиры, находящейся в муниципальной собственности, должен был приватизировать квартиру и продать ее.

Если стороны не достигли соглашения о приведении договора в соответствие с существенно изменившимися обстоятельствами или о его расторжении, договор может быть расторгнут судом по требованию заинтересованной стороны.

  В том случае, если договор расторгается по соглашению сторона, соглашение должно быть совершено в той же форме, что и договор.

При расторжении договора в принудительном порядке по инициативе одной из сторон договор расторгается судом. Требование о расторжении договора может быть заявлено стороной в суд только после получения отказа другой стороны на предложение расторгнуть договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законом либо договором, а при его отсутствии в тридцатидневный срок. Последствия расторжения договора.  При расторжении договора обязательства сторон прекращаются.

В случае расторжения договора обязательства считаются прекращенными    с    момента заключения    соглашения    сторон    о расторжении договора, если иное не вытекает из соглашения или характера изменения договора, а при расторжении договора в судебном порядке  -  с  момента  вступления  в  законную  силу  решения  суда  об изменении или о расторжении договора. После расторжения договора могут  сохранить  свою  силу  обязательства,  связанные  с ответственностью сторон за нарушение договора (например, взыскание убытков, неустойки и т.д.).

Стороны не вправе требовать возвращения того, что было исполнено  ими  по  обязательству  до  момента  расторжения  договора, если иное не установлено законом или соглашением сторон.

Если основанием для расторжения договора послужило существенное нарушение договора одной из сторон, другая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных изменением или

расторжением договора.

Контрольные вопросы:

1. Что такое гражданско-правовой договор? В чем состоит его отличие от договоров в других отраслях права?

2. Что понимается под свободой договора?

3. Каково соотношение договора и закона?

4. Чем отличается классификация договоров от классификации сделок?

5. В чем заключается содержание договора? Какие условия договора относятся к существенным?

6. Как разрешаются споры между сторонами при заключении договоров?

7. Каковы основания и последствия изменения договора? Каковы основания и последствия расторжения договора?

Основная литература:

1. Гражданское право: учеб. для средних специальных заведений/ ред. С.П. Гришаев – М.: Норма: ИНФРА-М, 2010