**Дипломная работа**

**Понятие и роль гражданского договора в рыночной экономике**

**СОДЕРЖАНИЕ**

ВВЕДЕНИЕ

ГЛАВА 1 ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ РЕФОРМЫ В РОССИИ

1.1 Понятие и система гражданско-правовых договоров в сфере предпринимательства, их роль и значение в регулировании экономических отношений

1.2 Правовые основы установления, изменения и прекращения договорных отношений

ГЛАВА 2 ДОГОВОРНО-ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ОСНОВНЫХ ВИДОВ КОММЕРЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

2.1 Правовое регулирование реализации товаров и передачи имущества в пользование

2.2 Правовое регулирование производства работ и оказания услуг субъектами предпринимательской деятельности

2.3 Договорно-правовое регулирование других видов экономической деятельности

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

# ВВЕДЕНИЕ

Актуальность темы исследования. Радикальные экономические преобразования в Российской Федерации привели к существенным изменениям в правовом регулировании имущественных отношений и организации экономического оборота. Действующий Гражданский кодекс РФ расширил свободу участников экономических отношений, придав правовым нормам, регулирующим имущественный оборот, преимущественно диспозитивный характер, устранил имевшиеся ранее ограничения и запреты в сфере экономической деятельности. Основной правовой формой, опосредующей реализацию товаров, выполнение работ и оказание услуг стал гражданско-правовой договор. На его основе осуществляется взаимодействие между экономическими субъектами, устанавливаются взаимные обязанности, ответственность сторон. С переходом к рыночной экономике стал реализовываться принцип свободы договора, получивший законодательное закрепление в Конституции Российской Федерации и Гражданском кодексе Российской Федерации (далее - ГК РФ).

Договорно-правовые отношения получили значительное развитие в экономической сфере, и во многом урегулированы действующим законодательством. Целый ряд статей ГК РФ посвящен именно сделкам и договорам: ими определяется порядок установления, реализации, изменения и прекращения договорных отношений. Однако огромный созидательный потенциал договорных отношений еще не реализуется в полной мере, формирование системы договорно-правового регулирования предпринимательской деятельности еще не завершено. Совершенствование законодательного обеспечения договорных отношений продолжает оставаться одной из важных задач.

Степень научной разработанности. При подготовке дипломной работы изучены и использованы положения и выводы, содержащиеся в научных разработках отечественных правоведов: Н.Н. Агафонова, С.С. Алексеева, Т. В. Богачева, М.М. Богуславского, М.И. Братуся, А.Ю. Бушуева, В.В. Витрянского, Л.И. Глушкова, О.А. Городова, В.А. Егиазарова, С.Э. Жилинского, Б.Д. Завидова, О.С. Иоффе, В.А. Кабатова, А.Г. Каплан, Н.И. Клейн, О.М. Козырь, Н.С. Ковалевской, С.М. Корневой, Н.П. Курцева, К.К. Лебедева, О.А. Макаровой, А.Л. Маковского, Г.В. Мальцева, М.Н. Марченко, М.Г. Масевич, Б.В. Михайлова, Д.В. Мурзина, Д.В. Нефедова, Л.А. Новоселовой, П.Е. Орловского, В.Ф. Попондопуло, Ю.В. Доманца, О.Н. Садикова, Б.М. Сейнароева, А.П. Сергеева, Е.А. Суханова, Ю.А. Тихомирова, Ю.К. Толстого, К.Ю. Тотьева, З.М. Фаткудинова, С.А. Хохлова, Т.М. Шамбы, А.Е. Шерстобитова, Д.Ю. Шестакова, В.С. Шишкиной, А.И. Экимова, В.Ф. Яковлева, В.Ф. Яковлевой.

Объект исследования составляют правовые отношения, складывающиеся при договорно-правовом регулировании предпринимательской деятельности в условиях осуществляемой в Российской Федерации экономической реформы и формирования адекватного ей правопорядка.

Предметом является исследование процессов установления, осуществления и прекращения договорных отношений в предпринимательской сфере; анализ гражданско-правового договора как института организации взаимодействия между субъектами экономической деятельности в механизме рыночной экономики, а также исследование различных видов договоров и особенностей их применения в предпринимательской деятельности

Цель исследования заключается в том, чтобы на основе комплексного и критического анализа нормативных и литературных источников, обобщения опыта договорно-правового регулирования экономических отношений выявить и изучить роль и значение гражданско-правового договора в механизме рыночной экономики, внести предложения по совершенствованию законодательства в этой области.

Определены следующие задачи:

• раскрыть место и функции гражданско-правового договора как регулятора товарно-денежных отношений в механизме рыночной экономики;

• проанализировать теоретические положения и представления о понятии и видах гражданско-правовых договоров, их классификации;

• выявить особенности договоров, регулирующих отношения в сфере предпринимательской деятельности;

• рассмотреть соотношение договора и закона при осуществлении гражданско-правового регулирования экономических отношений;

• изучить вопрос оптимизации предпринимательских отношений пол средством повышения стабильности договорных связей между субъектами экономической деятельности;

• внести предложения по совершенствованию законодательства и договорной практики в сфере экономической деятельности субъектов в условиях рыночной экономики.

Методы исследования. В процессе работы над дипломом использованы общенаучные методы системного анализа, обобщения нормативных материалов и судебной практики, диалектический и конкретно-исторический подходы к рассмотрению изучаемых проблем. Кроме того, применялись такие методы научного исследования, как сравнительно-правовой, функционально-структурный, формально-логический, технико-юридический и другие способы научного познания.

Структура диплома. Диплом состоит из введения, двух глав, разделенных на пять параграфов, заключения и библиографического списка.

# ГЛАВА 1.ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ ЭКОНОМИЧЕСКОЙ РЕФОРМЫ В РОССИИ

# 1.1 Понятие и система гражданско-правовых договоров в сфере предпринимательства, их роль и значение в регулировании экономических отношений

Гражданское право является основной отраслью права, регулирующей имущественные, экономические отношения, связанные с обменом, носящие товарно-денежный характер. Основы правового регулирования имущественных отношений были заложены еще в Древнем Риме и с соответствующими модификациями используются в большинстве современных государств. От римского права происходит и сам термин «гражданское право» (по лат. -jus civile), который также используется в большинстве государств[[1]](#footnote-1). До начала радикальных экономических преобразований в Российской Федерации потенциальные возможности этой отрасли права не были востребованы и раскрыты в полной мере, задача гражданского права заключалась в тот период в укреплении социалистической собственности и централизованных плановых методов управления. В настоящее время ситуация изменилась, сфера гражданско-правового регулирования значительно расширилась, гражданское право стало важнейшим правовым регулятором происходящих в стране экономических и социальных преобразований[[2]](#footnote-2).

Если раньше механизм гражданско-правового регулирования и, прежде всего договорные отношения, носили во многом формальный характер, ибо были подчинены обязательным плановым заданиям, а права производителей:

- государственных предприятий были ограничены, то в современных условиях предприниматели граждане и предприятия всех форм собственности получили широкую хозяйственную самостоятельность и имеют возможность проявлять предпринимательскую инициативу и эффективно вести производственно-хозяйственную деятельность с целью получения прибыли и удовлетворения потребностей общества. Гражданское право призвано определять общие рамки и формы такой свободной предпринимательской деятельности и давать ей необходимую правовую защиту[[3]](#footnote-3). Регулируемые этой отраслью права имущественные отношения многочисленны и разнообразны, однако, основную и наиболее важную группу регулируемых гражданским правом отношений составляют отношения, возникающие в сфере предпринимательской деятельности, связанные с производством и реализацией товаров (работ, услуг). Эти отношения, как правило, выражены в денежной форме и носят возмездный характер, хотя могут быть и безвозмездными.

Рассматривая роль гражданского права в регулировании имущественных отношений, следует отметить, что эти отношения весьма разнообразны, возпикают в различных сферах общественной жизни и регулируются не только гражданским, но и другими отраслями права, в частности, административным, финансовым, трудовым, природоохранным законодательством. Однако имущественные отношения, регулируемые указанными выше отраслями права, существенно отличаются от гражданско-правовых и нуждаются в особых методах регулирования.

Наибольшей правовой спецификой (властным характером) обладают имущественные отношения, складывающиеся в сфере управления. Поэтому в ст. 2 Гражданского Кодекса РФ (далее ГК РФ) установлено, что к имущественным отношениям, основанным на административном или ином властном подчинении одной стороны другой, в том числе налоговым и другими финансово-административным отношениям, гражданское законодательство не применяется, если иное не предусмотрено законодательством[[4]](#footnote-4).

Основанием для такого решения являются властный (обязательный) характер административной регламентации, отсутствие в этой области диспо-зитивного регулирования и наличие специфической системы мер административно-финансовой ответственности (административное предупреждение, лишение права, административный арест и др.), применяемых с соблюдением особых административных процедур[[5]](#footnote-5). Как указывается в этой связи в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»[[6]](#footnote-6) в случаях, когда спор вытекает из налоговых или других финансовых и административных правоотношений гражданское законодательство может быть применено к указанным отношениям только при условии, что это предусмотрено законодательством. Исходя из этого обстоятельства, арбитражные суды, оставляли без удовлетворения иски налогоплательщиков о применении ст. 395 ГК РФ. Поскольку ни гражданским, ни налоговым, ни иным административным законодательством не предусмотрено начисление процентов за пользование чужими денежными средствами на суммы, необоснованно взысканные с юридических и физических лиц в виде экономических (финансовых) санкций налоговыми, таможенными органами, органами ценообразования и другими государственными органами, при удовлетворении требований названных лиц о возврате из соответствующего бюджета этих сумм не подлежат применению нормы, регулирующие ответственность за неисполнение денежного обязательства (ст. 395 ГК РФ). В названных случаях гражданами и, юридическими лицами на основании ст. ст. 15 и 16 ГК РФ могут быть предъявлены требования о возмещении убытков, вызванных, в том числе необоснованным взиманием экономических (финансовых) санкций. В юридической литературе при исследовании данных отношений также отмечалось, что налоговое законодательство распространяется на особую сферу публично-правовых налоговых отношений, основанных на властном подчинении одной стороны другой. Это определяется в ст. 2 Налогового Кодекса РФ (далее - НК РФ). По общему правилу гражданское законодательство к этим отношениям не применяется (п. 3 ст. 2 ГК РФ). Однако в ряде случаев такое применение возможно, если оно прямо предусмотрено гражданским или налоговым законодательством. В этих случаях НК РФ предусмотрено применение гражданского законодательства при условии отсутствия специальных налоговых правил, регулирующих эти отношения, то есть в данном случае имеет место принцип субсидиарного применения гражданско-правовых норм к налоговым отношениям, хотя они и являются по своей сути публично-правовыми[[7]](#footnote-7).

В отличие от этого НК РФ не содержит и не может содержать каких-либо правил, определяющих порядок заключения, исполнения и расторжения договоров гражданско-правового характера. В этой связи логичным является то, что законодатель в НК РФ не вкладывает особого содержания ни в общее понятие «гражданско-правовые договоры», ни в легальные определения отдельных видов этих договоров. И согласно п. 1 ст. 11 НК РФ они должны применяться в том значении, которое придается им ГК РФ[[8]](#footnote-8).

Аналогично решаются эти вопросы в сфере таможенного регулирования. Рассматривая исковое заявление о возмещении ущерба, причиненного незаконным применением таможенным органом штрафных санкций за нарушение таможенных правил. Арбитражный суд в удовлетворении иска отказал, мотивировав свое решение тем, что сделка об уступке требования лицом, на которое был наложен штраф за нарушение таможенных правил, другому лицу о возврате сумм указанного штрафа является недействительной[[9]](#footnote-9).

В других отраслях публичного права, в частности, в природоохранительном праве специфика имущественных отношений выражена не столь ярко и поэтому возникающие в этой области имущественные отношения часто становятся предметом гражданско-правового регулирования.

Имеются особенности и в регулировании имущественных отношений, входящих в предмет гражданского права. В юридической литературе выделяют среди гражданско-правовых отношений коммерческие отношения, которые, являясь по сути гражданскими (частными) отношениями. Они характеризуются особенностями, определяемыми тем, что их участники занимаются предпринимательской деятельностью. Законодатель в качестве коммерческих (предпринимательских) правоотношений называет два вида отношений: гражданско-правовые отношения, в которых на обеих сторонах участвуют предприниматели, и гражданско-правовые отношения, в которых предприниматель участвует только на одной стороне[[10]](#footnote-10). Основным инструментом регулирования этих отношений является гражданско-правовой договор, представляющий собой одно из самых уникальных правовых средств, в рамках которого интерес каждой стороны, в принципе, может быть удовлетворен лишь посредством удовлетворения интереса другой стороны, что порождает общий интерес Сторон в заключение договора и его надлежащем исполнении[[11]](#footnote-11). Договор - это гибкая правовая форма, в которую облекаются различные по характеру общественные отношения. Добровольное установление договорных отношений создает условия для эквивалентного обмена, обеспечения экономической оправданности и рациональности действий субъектов. Предназначение договора заключается в регулировании поведения субъектов права, прежде всего, физических и юридических лиц, путем указания на пределы их возможного и должного поведения, а равно последствия нарушения соответствующих требований. В договорных отношениях интересы сторон совпадают, имеется общий интерес в заключении и исполнении договора.

В договоре находит реализацию ряд общих начал и принципов гражданского права. Отношения его участников основаны на взаимном равенстве. Ни одна из сторон при заключении и исполнении договора не находится во властном подчинении другой. Договорные контрагенты независимы друг от друга безотносительно к тому, являются ли они гражданами, юридическими лицами, национально-государственными или административно-территориальными образованиями в лице их органов власти и управления[[12]](#footnote-12). В новых экономических условиях роль и значение гражданско-правового договора существенно возрастают. Если ранее существовал приоритет плана над договором, когда практически все необходимые условия отношений между хозяйственными организациями определялись плановыми актами, то есть гражданские правоотношения в этой сфере возникали из актов планирования, а договору отводилась лишь роль оформления этих плановых заданий, то сейчас гражданско-правовой договор — одно из основных средств регулирования рыночных отношений., т.е. инструмент, с помощью которого согласовываются действия лиц, направленные на достижение определенной цели. Именно благодаря договору в условиях рынка становится возможным выявить действительную волю участников экономических отношений, гармонизировать интересы многочисленных субъектов предпринимательской деятельности, определить общественные потребности в товарах, работах, услугах и обеспечить их оптимальное удовлетворение. Как отмечалось в юридической литературе, практически весь Гражданский кодекс РФ решает задачу договорного регулирования общественных отношений[[13]](#footnote-13).

В соответствии с п. 1 ст. 420 ГК РФ договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении и прекращении гражданских прав и обязанностей. Договор - это соглашение сторон, по которому передается имушество, производится работа или оказывается услуга.

В настоящее время, как и ранее, термин «договор» употребляется в гражданском праве в различных значениях. Под договором понимают и юридический факт, лежащий в основе обязательства, и само договорное обязательство, и документ, в котором закреплен факт установления обязательственного правоотношения. В римском праве договоры рассматривались с различных точек зрения: как основание возникновения правоотношения, как само правоотношение, возникшее из этого основания, и как форма, которую соответствующее правоотношение принимает.

В советском гражданском праве иногда под договором понималось обязательство, возникающее из соглашения, в других же случаях этот термин обозначал документ, фиксирующий возникновение обязательства по воле участников[[14]](#footnote-14). Единого мнения в понимании гражданско-правового договора нет и сейчас, различные авторы занимают разные позиции по определению содержания такого сложного понятия как договор. Н. Д. Егоров под договором понимает юридический факт, лежащий в основе обязательства, само договорное обязательство и документ, в котором закреплен факт установления обязательственного правоотношения.

Противником многопонятийного представления о договоре являлся О. А. Красавчиков. Он полагал, что в гражданском праве при употреблении термина «договор» смешиваются два разных понятия договора как юридического факта и как формы существования правоотношения. Он считал, что подобное разночтение одного и того же термина не может не привести к различным недоразумениям и затруднениям теоретического и практического порядка[[15]](#footnote-15).

Традиционную трактовку договора оспаривает и Б.И. Пугинский. Рассматривая соотношение договора с такими правовыми категориями, как сделка и обязательство, он отмечает, что сведение договора к сделке едва ли верно. Сделка представляет собой действие, направленное на установление, изменение, прекращение прав или обязанностей (ст. 41 ГК). Договор не только устанавливает права и обязанности, но и предусматривает совершение субъектами предметных действий, содержание которых закрепляется в соглашении[[16]](#footnote-16).

Договор определяет, что конкретно должно быть сделано и какие юридические требования предъявляются сторонами к совершению действий. Следовательно, роль и функции договора значительно шире, нежели у традиционно понимаемой сделки[[17]](#footnote-17). Что касается соотношения договора и обязательства, то согласно ст. 158 ГК РФ, договор признается одним из оснований возникновения прав и обязанностей, гражданско-правовых обязательств.

Именно договор определяет, какие действия должны быть совершены должником для кредитора. Он придает обязательству «юридическую силу», состоящую в возможности применения мер принуждения к исполнению должником обусловленных обязанностей[[18]](#footnote-18). Иное мнение Б.И. Пугинский высказывает и о договоре как юридическом факте. Изучение связи законодательных установлений с содержанием договоров считает он, свидетельствует о неточности, неполноте таких взглядов. Юридический факт лишь приводит в движение закон, позволяет субъектам пользоваться правами и требовать исполнения обязанностей, возникновение которых предусмотрено законом на соответствующий случай. В отличие от этого при заключении договора стороны самостоятельно вырабатывают взаимные права и обязанности по вопросам, не урегулированным нормами права, конкретизируют общие положения законодательства. Следует также учитывать, что юридический факт выражает совершившееся действие или событие. В противоположность этому юридико-фактические условия договора обращены в будущее, направлены на урегулирование предстоящей деятельности контрагентов[[19]](#footnote-19).

Отмеченное, выше множество точек зрения о понятии гражданско-правового договора, его соотношении со сделками и обязательствами свидетельствует о том, что данная проблема не нашла еще окончательного своего решения. В этой связи представляется важным разграничение понятий «соглашение» и «договор». В законодательстве и договорно-правовой практике эти понятия часто отождествляются, тогда, как между ними имеются существенные различия. Разграничение этих понятий имеет не только теоретическое, но и практическое значение, создает предпосылки для однозначного понимания договора. И в правотворчестве, и в договорной практике необходимо использовать понятия, исключающие возможность их двойного прочтения и толкования. Несоблюдение этого условия осложняет договорную практику, порождает экономические споры, так как участники договорных отношений, а порой и правотворческие органы, оперирующие этими понятиями, вкладывают в них различный смысл. Данные понятия необходимо разграничить, договор более узкое понятие, он является одним из видов соглашения.

Следует отметить, что по мере усиления публичности в том или ином виде предпринимательской деятельности, заинтересованности общества в определенных товарах, работах, услугах государство законодательно устанавливает все большее число всевозможных условий, относящихся к существенным и необходимым. Воля предпринимателя попадает все под большую регламентацию, что со временем может привести, по мнению Богданова Е.В., к фикции договора[[20]](#footnote-20). Однако государство, понимая степень серьезности возможных последствий в будущем при усилении регламентации договорной деятельности посредством увеличения числа существенных условий в последние 2-3 года на основании уже имеющегося опыта идет по пути внесения изменений в законодательство через сокращение данных условий для отдельных видов предпринимательства. Это, несомненно, будет способствовать более активному развитию отдельных видов предпринимательской деятельности.

Также следует отметить, что для соблюдения публичных интересов общества государство принимает ряд законов, обязывающих предпринимателя заключать договор, чем деформирует провозглашенный принцип свободы договора. К таким законам относят ФЗ от 29 декабря 1994 г. № 79-ФЗ "О государственном материальном резерве"[[21]](#footnote-21) ФЗ от 27 декабря 1995 г. № 213-ФЗ "О государственном оборонном заказе"[[22]](#footnote-22); ФЗ от 17 августа 1995 г. № 147-ФЗ "О естественных монополиях"[[23]](#footnote-23). Примером обязательного заключения договора может служить правило, установленное в ст. 846 ГК РФ, согласно которому банк обязан заключить договор банковского счета с клиентом, обратившимся с предложением открыть счет на объявленных банком для открытия счетов данного вида условиях, соответствующих требованиям, предусмотренных законом и установленных в соответствии с ним банковскими правилами.

Необходимо при раскрытии роли гражданско-правового договора в рыночной экономике подробно рассмотреть существующую классификацию гражданско-правовых договоров. Классификация позволяет выявить общие и специфические черты договоров, применяемых для правового регулирования определенных экономических отношений, отграничить их друг от друга, позволяет участникам гражданского оборота достаточно легко выявить и использовать в своей деятельности наиболее существенные свойства договоров, прибегать на практике к такому договору, который в наибольшей мере соответствует их потребностям. Поскольку гражданско-правовые договоры являются разновидностью сделок, на них распространяется классификация, принятая для классификации сделок. В ее основе лежит признак юридического объекта, именно он предопределяет наиболее существенные различия договорных отношений и специфику их правовой регламентации. В силу этого квалификация обязательства должна начинаться с установления юридического объекта спорного правоотношения[[24]](#footnote-24).

В зависимости от экономических и юридических признаков договоры подразделяются на имущественные и организационные, консенсуальные и реальные и др.

К имущественным относятся договоры, направленные на регулирование деятельности участников правоотношения по поводу определенного блага. Их отличительной чертой является направленность на получение имущества или блага, достигаемого исполнением обязательства, тогда как организационные договоры создают предпосылки для последующей предпринимательской и иной деятельности[[25]](#footnote-25). Организационные договоры часто являются основанием для заключения имущественных договоров. Имущественные договоры подразделяются на договоры: на отчуждение имущества; на выполнение работ; на оказание услуг. Договоры каждого из этих видов в свою очередь подразделяются на подвиды. Так, договоры на отчуждение имущества включают в себя договоры: купли-продажи, поставки, контрактации сельхозпродукции, договоры на снабжение электрической и тепловой энергией; договоры на водоснабжение и т.д[[26]](#footnote-26).

Договорами на выполнение работ являются договоры бытового и строительного подряда, договоры на выполнение проектных и изыскательных работ и т.д.

К договорам на оказание услуг относятся договоры: страхования, расчетного обслуживания, экспедиции, поручения, комиссии, хранения и др.

Деление договоров возможно также на меновые и рисковые (алеаторные). К рисковым относятся договоры, которые отличаются тем, что в них, по утверждению К.П. Победоносцева, по цели и намерению стороны конечный результат договора, его материальная ценность поставлены в зависимость от события совершенно неизвестного или случайного, или только вероятного, так что при заключении договора совершенно неизвестно, какая сторона в конечном результате выиграет, получит выгоду[[27]](#footnote-27). По своей конструкции алеаторные сделки являются разновидностью условных сделок. Как и в иных условных сделках, возникновение прав и обязанностей в этих договорах поставлено в зависимость от обстоятельств, относительно которых неизвестно, наступят ли они.

Договоры могут классифицироваться и по другим основаниям:

- в зависимости от юридической направленности различают основные и предварительные договоры;

- в зависимости от характера распределения прав и обязанностей между участниками - взаимные и односторонние; в зависимости от опосредованного договором характера перемещения материальных благ - возмездные и безвозмездные договоры; по основаниям заключения: свободные и обязательные договоры;

- в зависимости от способа заключения - взаимосогласованные и договоры присоединения; в зависимости от того, кто может требовать исполнения договора - договоры в пользу их участников и договоры в пользу третьих лиц[[28]](#footnote-28).

В зависимости от характера порождаемых договором юридических последствий договоры подразделяются, как отмечено выше, на основные и предварительные. По предварительному договору стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказания услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором.

В отличие от предварительного основной договор наделяет стороны правами и обязанностями, направленными на достижение конкретных целей, и определяет все условия договора. До введения в действие на территории Российской Федерации Основ гражданского законодательства 1991г. гражданским законодательством прямо не предусматривалась возможность заключения предварительных договоров. Однако заключение таких договоров допускалось, поскольку это не противоречило основным началам и общему смыслу гражданского законодательства России[[29]](#footnote-29). В настоящее время заключение предварительных договоров регламентируется ст. 429 ГК РФ.

В зависимости от распределения обязательств между сторонами договора подразделяются на односторонние и взаимные.

Большинство договоров являются взаимными, так по договору купли-продажи продавец приобретает право требовать от покупателя уплаты денег за проданную вещь и одновременно обязан передать эту вещь покупателю. Покупатель, в свою очередь, приобретает право требовать передачи ему проданной вещи и одновременно обязан заплатить продавцу покупную цену. Вместе с тем, действующим законодательством предусмотрены и односторонние договоры, односторонним является, например, договор займа, поскольку заимодавец наделяется по этому договору правом требовать возврата долга и не несет каких-либо обязанностей перед заемщиком. Последний, наоборот, не приобретает никаких прав по договору и несет только обязанность по возврату долга.

Имущественные договоры подразделяются на возмездные и безвозмездные. Специфика предпринимательства предопределила то, что большинство договоров, регулирующих отношения в этой сфере, являются возмездными. В части 3 ст. 423 ГК РФ в этой связи указывается, что гражданско-правовой договор предполагается возмездным, если из закона, иных правовых актов, содержания или существа договора не вытекает иное. Это означает, что обязательство может быть квалифицировано как безвозмездное лишь в том случае, когда устранены все сомнения относительно его возмездности[[30]](#footnote-30).

Деление договоров на возмездные и безвозмездные имеет важное практическое значение для решения вопросов имущественной ответственности сторон и предотвращения злоупотреблений в сфере предпринимательской деятельности путем заключения притворных сделок и необоснованной замены возмездных обязательств безвозмездными и получением участником сделки противоправного встречного удовлетворения[[31]](#footnote-31).

Вопросы квалификации безвозмездных обязательств, их разграничения с возмездными являются весьма актуальными. В действующем гражданском законодательстве эта проблема не нашла удовлетворительного решения. Содержащиеся в ГК РФ нормативные положения о притворной и мнимой сделках в полном объеме эту задачу не решают. Они являются абстрактными, носят общий характер. Проблема отграничения безвозмездных обязательств должна решаться посредством конкретизации нормативных положений тех гражданско-правовых договоров, в которых безвозмездные отношения допустимы.

По основаниям заключения все договоры делятся на свободные и обязательные. Свободными признаются такие договоры, заключение которых всецело зависит от усмотрения сторон. Заключение обязательных договоров, как видно из самого их названия, является обязательным для одной или обеих сторон. Большинство договоров являются свободными, то есть заключаются по воле и желанию сторон, что соответствует сущности рыночной экономики.

Однако действующим законодательством предусмотрены и обязательные договоры. Обязанность заключить договор может вытекать из нормативно-правового и административного акта.

Среди обязательных договоров следует особо выделить публичные договоры, имеющие важное значение для хозяйственной практики[[32]](#footnote-32). Эти договоры регулируют отношения с участием коммерческих организаций, осуществляющих розничную торговлю, перевозки транспортом общего пользования, энергоснабжение, банковское, медицинское, гостиничное обслуживание и т.д.

К отношениям по публичному договору с участием гражданина, помимо общих положений и норм о договорах соответствующего вида, применяются законы о защите прав потребителей и принятые в соответствии с ними иные правовые акты Российской Федерации[[33]](#footnote-33).

В юридической литературе высказывается мнение о том, что публичный договор не является особым типом гражданско-правового договора, что понятие «публичный договор» используется как обобщенное понятие, характеризующее особенности определения условий договоров между определенными коммерческими организациями и массовым потребителем[[34]](#footnote-34)

В зависимости от способа заключения договоры подразделяются на взаимосогласованные и договоры присоединения. По общему правилу при заключении договоров их условия устанавливаются обеими сторонами, участвующими в договоре. При заключении же договоров присоединения действует иное правило, их условия устанавливаются только одной из сторон в стандартных формах, а другая сторона может заключить такой договор, только согласившись с этими условиями, присоединившись к предложенному договору в целом.

Поскольку условия договора присоединения определяются одной из договаривающихся сторон, ГК РФ предусматривает меры по защите интересов слабой стороны в договоре присоединения, в частности, устанавливает упрощенный порядок расторжения такого договора по инициативе присоединившейся стороны.

В соответствии с п. 2 ст. 428 ГК РФ присоединившаяся к договору сторона вправе потребовать расторжения договора, если договор присоединения, хотя и не противоречит законодательству, но лишает эту сторону прав, обычно предоставляемых по договорам такого вида, исключает или ограничивает ответственность другой стороны за нарушение обязательств либо содержит другие 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[[35]](#footnote-35). Однако из этого правила законом предусмотрены исключения, если сторона присоединилась к договору в связи с осуществлением предпринимательской деятельности, то предъявленное ею требование о расторжении или изменении договора не подлежит удовлетворению, если она знала или должна была знать, на каких условиях заключен договор, то есть в данном случае возможность изменения или расторжения договора по инициативе присоединившейся стороны ограничена определенными условиями, а именно, знала ли присоединившаяся сторона, на каких условиях она заключает договор[[36]](#footnote-36).

Если обременительные или иные невыгодные для нее условия были или должны были быть ей известны до заключения договора, то заявленное требование о расторжении или прекращении договора удовлетворению не подлежит.

Договоры различаются также в зависимости от того, в чьих интересах должно совершаться предусмотренное ими действие. По данному критерию договоры подразделяются на договоры: в пользу участников договора и договоры в пользу третьих лиц.

Договором в пользу третьего лица признается договор, в котором стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а третьему лицу, указанному или не указанному в договоре.

Договор в пользу третьего лица создает право требования для лица, не участвовавшего в заключении договора. В случае, когда третье лицо отказалось от права, предоставленного ему по договору, кредитор может воспользоваться этим правом, если это не противоречит закону, иным правовым актам и договору. Так, арендатор, заключивший договор страхования в пользу арендодателя, вправе требовать выплаты ему страхового возмещения, когда последний отказался от права его получения. Вместе с тем в самом договоре могут быть предусмотрены иные последствия отказа третьего лица от принадлежащего ему права требования. Например, в договоре страхования может быть предусмотрено, что в случае отказа арендодателя от получения страхового возмещения, последнее арендатору не выплачивается[[37]](#footnote-37).

Иные последствия могут быть предусмотрены и законом. Например, в соответствии с действующим законодательством по договору личного страхования на случай смерти в пользу третьего лица, при наступлении страхового случая — смерти застрахованного гражданина — последний, разумеется, не может требовать выплаты страхового возмещения даже в том случае, если третье лицо отказалось от этого права[[38]](#footnote-38). Это правило установлено в целях защиты третьего лица, которое в своей хозяйственной деятельности может рассчитывать на использование того права, которое оно получило по договору, заключенному в его пользу. Поскольку изменение или расторжение договора, заключенного в пользу третьего лица, может поставить в затруднительное положение третье лицо, решившее воспользоваться предоставленным ему правом, действующее законодательство перекрывает возможность прекращения или изменения содержания этого права после того, как третье лицо выразило должнику свое намерение воспользоваться этим правом[[39]](#footnote-39).

Возможны другие классификации гражданско-правовых договоров. Значительная специфика имеется в договорно-правовом регулировании инвестиционных отношений, в частности связанных с осуществлением иностранных инвестиций[[40]](#footnote-40). В хозяйственной и правовой практике возможны случаи, когда отношения сторон не укладываются в рамки традиционных и новых видов договоров, предусмотренных гражданским законодательством.

Гражданский кодекс Российской Федерации дает решение и этой проблемы, он позволяет сторонам заключить договор, не предусмотренный законом или иными правовыми актами, если он не противоречит по своему содержанию действующему законодательству.

На практике применяется множество договоров, построенных по непредусмотренным в ГК РФ моделям.

Возрастание роли и значения договора в регулировании имущественных отношений предполагает необходимость исследования соотношения договора и закона. По поводу значимости закона и договора в юридической литературе были высказаны различные мнения. Сторонники «волевой теории» полагали, что договор как волевой акт контрагентов — первоисточник, а закон лишь дополняет и в установленных законодателем пределах ограничивает их волю. Те, кто представлял теорию приоритета закона, исходили из того, что договор обладает лишь производным от закона правовым эффектом. Ю. А. Тихомиров подчеркивал, что закон является «отцом договора»[[41]](#footnote-41).

Определение соотношения закона и усмотрения сторон имеет важное значение при согласовании прав и обязанностей контрагентов в договоре. Поскольку в основе заключения общегражданского договора вообще и договора в сфере предпринимательства в частности лежит принцип свободы договора, то общим правилом является свобода сторон в определении условий договора. Условия договора формулируются сторонами по их усмотрению[[42]](#footnote-42).

Ограничение возможности воздействия законодателя на договорные отношения, которые возникли до принятия нового закона, создает уверенность у субъекта, экономической, деятельности, в возможности, реализахщи. долгот, срочного договора в условиях постоянно изменяющегося, нестабильного законодательства, защитит его от непредсказуемых законодательных решений, влекущих финансовые потери либо другие неблагоприятные для предпринимателя последствия.

Оптимизация отношений между субъектами предпринимательской деятельности возможна и посредством более широкого использования договоров для урегулирования разногласий, разрешения возможных либо уже возникших споров между ними[[43]](#footnote-43).

Принцип диспозитивности гражданского права, позволяющий участникам гражданско-правовых отношений устанавливать посредством заключения договора автономное, распространяющееся только на участников договора, правовое регулирование, может успешно реализовываться и при разрешении споров между субъектами экономической деятельности. Важным направлением совершенствования договорно-правового регулирования экономической деятельности должно являться, поэтому включение в договоры, регулирующие отношения между субъектами предпринимательской деятельности, условий о порядке разрешения споров, которые могут возникнуть при исполнении заключенной ими коммерческой сделки. Для стимулирования развития договорно-правовой практики в этом направлении в главу 9 ГК РФ необходимо внести соответствующее дополнение (дополнить ее статьей предусматривающей включение в коммерческие сделки положений о порядке урегулирования разногласий и споров между предпринимателями).

Следует стимулировать также третейское разбирательство экономических споров, которое обеспечивает оперативное, компетентное и не обремененное чрезмерными формальностями их рассмотрение. В связи с принятием Федерального закона "О третейских судах в Российской Федерации" от 24 июля 2002 г. № 102-ФЗ для этого созданы благоприятные предпосылки[[44]](#footnote-44).

Потенциал гражданско-правовых договоров как инструментов организации хозяйственных связей может быть раскрыт в полной мере при соблюдении принципа свободы договора, понуждение к заключению договора снижает эффективность договорных связей. Однако свобода договора не может пониматься упрощенно. Она не безгранична, имеет свои определенные рамки, формируя содержание договора, стороны не вправе нарушать закон и иные правовые акты. При всей свободе договора, последний должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом, в момент заключения договора[[45]](#footnote-45).

Область применения гражданско-правовых договоров широка и многогранна, значительная специфика имеется в правовом регулировании общественных отношений, возникающих при осуществлении предпринимательской деятельности[[46]](#footnote-46).

Договор в сфере предпринимательства по своей природе является особой разновидностью гражданско-правового договора. Характер опосредуемых отношений сказывается и на самом договоре (его субъектах, предмете, порядке заключения, содержании). Отношения, связанные с осуществлением предпринимательской деятельности, обусловливают соответствующую правовую форму - договор в сфере предпринимательства[[47]](#footnote-47). Сторонами или одной из сторон этого договора являются зарегистрированные в установлен-ном законом порядке индивидуальные предприниматели, коммерческие юридические лица различных организационно-правовых форм, а также некоммерческие юридические лица в пределах осуществляемой ими предпринимательской деятельности[[48]](#footnote-48). Целью таких договоров является получение прибыли, предмет договора, как правило, имущество, предназначенное для осуществления предпринимательской деятельности.

Современные правовые системы, в том числе и России, предоставляют участникам внешнеэкономических сделок широкие возможности по определению своих взаимных прав и обязанностей. При этом стороны могут идти дальше законодательных положений. Ограничительными рамками для них могут быть лишь императивные нормы и интересы публичного порядка России.

#

# 1.2 Правовые основы установления, изменения и прекращения договорных отношений

В целях обеспечения стабильности договорных связей и защиты интересов участников договорных отношений гражданским законодательством определяется порядок заключения, изменения и расторжения договоров.

Под порядком заключения договора в сфере предпринимательства понимается предусмотренные законом последовательность и способы оформления договорных отношений. Способы — определенного вида действия, посредством которых достигается взаимосогласованная воля сторон, а последовательность заключения договора выражается в определенных стадиях[[49]](#footnote-49).

В юридической литературе выделяют следующие способы заключения договоров в сфере предпринимательства: общий порядок заключения договора, когда стороны не ограничены в свободе заключения договора; заключение договора в обязательном порядке; заключение договора путем присоединения (договор присоединения); заключение договора на торгах[[50]](#footnote-50).

Некоторые договоры считаются заключенными только после их государственной регистрации. Государственной регистрации подлежат, в частности продажа предприятия и иной недвижимости, аренда зданий и сооружений на срок не менее одного года, аренда предприятия, передача недвижимого имущества в доверительное управление, отчуждение недвижимости под выплату ренты и другие[[51]](#footnote-51).

Договоры в сфере предпринимательства являются разновидностью гражданско-правовых сделок, поэтому на них распространяются установленные гражданским законодательством требования к сделкам (договор должен быть заключен надлежащими лицами; содержание договора не должно противоречить действующему законодательству; договор должен быть заключен в предусмотренной законом форме и т. д.)[[52]](#footnote-52).

Необходимым условием правомерности сделки является также совпадение воли и волеизъявления сторон — участников сделки.

Законом устанавливаются требования к содержанию договора. Под содержанием договора понимается совокупность его условий, определяющих '^ состав подлежащих совершению сторонами действий, требования к порядку и срокам их выполнения. По их правовому значению условия договора подразделяются на существенные, обычные и случайные. Существенные условия выражают сущность, природу договора. В соответствии со ст. 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о предмете договора. Условия, которые названы в законодательстве как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. Если стороны договор подписали, а по существенным условиям соглашения не достигли, договор считается незаключенным и не влечет для сторон никаких правовых последствий. Если одна из сторон такого договора добровольно выполнила возложенные на нее обязательства, а вторая сторона отказывается от выполнения своих, то в случае разрешения спора в суде стороны не смогут ссылаться на положения договора, и обязаны будут руководствоваться только нормами действующего законодательства[[53]](#footnote-53).

Случайными называются такие условия, которые изменяют либо дополняют обычные. Они включаются в текст договора по усмотрению сторон. Их отсутствие, так же как и отсутствие обычных условий, не влияет на действительность договора. Но, в отличие от обычных, они приобретают юридическую силу лишь в случае включения в текст договора. В отличие от существенных, отсутствие случайного условия лишь в том случае влечет за собой признание договора незаключенным, если заинтересованная сторона докажет, что она требовала согласования данного условия, В противном случае, договор считается заключенным без случайного условия.

Важное значение имеет вопрос о форме договора. Сделка порождает права и обязанности при условии соблюдения ее формы, под которой понимается способ выражения воли сторон, участвующих в сделке. Форма договора призвана закреплять и правильно отражать согласованное волеизъявление его сторон. В договорных отношениях законодатель отдает предпочтение письменной форме договоров. Обязательному заключению в письменной форме подлежат все договоры, заключаемые юридическими лицами между собой и с гражданами. Письменная форма договора считается соблюденной, если письменное предложение заключить договор принято в порядке, предусмотренном п. 3 ст. 438 ГК РФ. Нотариальное удостоверение сделок обязательно в случаях, указанных в законе. Несоблюдение нотариальной формы сделки, а также несоблюдение требования о ее государственной регистрации в случаях, установленных законом, влекут недействительность сделки. Такая сделка считается ничтожной[[54]](#footnote-54).

Отличаются многообразием и способы заключения сделок. Чаще всего сделки заключаются посредством направления оферты. ГК РФ раскрывает понятие оферты — как предложения заключить договор. Он устанавливает требования к содержанию оферты; сроки акцепта; порядок разрешения возникших разногласий и т. д. ГК Российской Федерации предусматривает публичную оферту, то есть содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется на это предложение[[55]](#footnote-55).

Публичная оферта должна содержать все существенные условия договора, из которых устанавливается воля лица заключить таковой с любым, кто отзовется. В иных случаях, например реклама, подобное предложение должно рассматриваться не в качестве оферты, а как вызов на переговоры[[56]](#footnote-56).

Действующим гражданским законодательством детально регламентируется и порядок акцепта оферты.

Акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. Акцепт должен быть направлен в срок, указанный в оферте. Если в оферте, законе, иных правовых актах, помимо срока для акцепта оферты, определен срок для ее рассмотрения, и извещение об акцепте направлено адресату в пределах указанного срока, то договор должен признаваться заключенным даже в том случае, если извещение об акцепте получено адресатом с опозданием, за исключением случаев, когда сторона, направившая оферту, немедленно уведомит другую сторону о получении ее акцепта с опозданием значение акцепта заключается и в том, что с ним законодатель связывает время заключения договора. Моментом заключения договора является момент получения акцепта лицом, направившим оферту. Акцепт, отправленный в установленный срок, но полученный оферентом с опозданием, не считается опоздавшим при условии, что оферент немедленно уведомит другую сторону о принятии ее акцепта[[57]](#footnote-57).

Иное правило установлено для реальных договоров. В этом случае для заключения договора необходимо не только соглашение сторон, но и передача имущества. Реальные договоры считаются заключенными с момента передачи соответствующего имущества.

Договоры, требующие государственной регистрации, считаются заключенными с момента его регистрации, если иное не установлено законом (ст. 433 ГК РФ).

С момента заключения договор вступает в силу и становится обязательным для сторон. Стороны вправе установить, что условия заключенного ими договора применяются к их отношениям, возникшим до заключения договора[[58]](#footnote-58).

Место заключения договора указывается сторонами в договоре. При заключении договора через направление оферты местом заключения договора является место нахождения юридического лица, направившего оферту, если иное не указано в договоре.

В хозяйственной практике порой возникают вопросы о возможности заключения договора посредством конклюдентных действий. Под конклю-дентными действиями понимается поведение, свидетельствующее о желании заключить договор. Акцептом, выраженным в конклюдентных действиях, может считаться, например, оплата тех или иных товаров, указанных в опубликованном или распространенном иным способом каталоге, если каталог содержит все существенные условия, необходимые для возникновения договорных отношений (наименование и признаки товаров, расценки, порядок оформления и исполнения заказов, сроки и другие). В данном случае каталог является офертой, а оплата указанных в ней товаров означает акцепт оферты.

Если сторона, получившая предложение, вместо ответа на оферту производит фактические действия по выполнению условий оферты (отгружает товары, выполняет работу, оказывает услугу, уплачивает соответствующую сумму денег и т. д.), и если эти действия совершены в пределах установленного офертой срока, то договор считается заключенным, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или в оферте. Для признания соответствующих действий адресата оферты акцептом не требуется выполнения условий оферты в полном объеме. Для квалификации действий в качестве акцепта достаточно, чтобы лицо, получившее оферту (в том числе проект договора), приступило к ее исполнению на условиях, указанных в оферте и в установленный для ее акцепта срок.

Что касается молчания адресата, которому направлена оферта, то оно может рассматриваться как конклюдентное действие, если такое свойство ему придано законом (например, молчание при истечении срока аренды). По общему же правилу молчание не является акцептом, если иное не установлено законом, не вытекает из обьиаев делового оборота или из прежних делоФ вых отношений между сторонами.

Как и для оферты, для акцепта строго определенная форма не установлена, им может быть надлежаще оформленный договор, возвращенный акцептантом стороне, направившей проект договора, то есть оференту.

Акцепт должен быть полным и безоговорочным. Ответ о согласии заключить договор на иных, чем предложено в оферте условиях, не является акцептом. Такой ответ признается отказом от акцепта и в то же время новой офертой.

Получение акцепта лицом, направившим оферту, является доказательством того, что договор заключен. Поэтому отзыв акцепта после его получения оферентом является, по сути, односторонним отказом от исполнения договорных обязательств, что, по общему правилу, не допускается (ст. 310 ГК РФ). Акцепт связывает акцептанта с того момента, когда он получен оферентом[[59]](#footnote-59).

Для получения акцепта лицом, направившим оферту, акцептант вправе от него отказаться.

Акцепт считается неполученным, если извещение о его отзыве поступило лицу, направившему оферту, ранее акцепта или одновременно с ним.

В условиях экономики рыночного типа договоры, по общему правилу, заключаются добровольно, по обоюдному желанию сторон. Вместе с тем законодательством предусмотрены случаи заключения договоров в обязательном порядке. Заключение договора в обязательном порядке может быть предусмотрено только законами либо принято на себя сторонами в добровольном порядке, подзаконными нормативными правовыми актами эта обязанность устанавливаться не может. Случаи, когда обязанность заключить договор установлена законом, немногочисленны. Как правило, это имеет место тогда, когда заключение такого рода договоров соответствует публичным интересам общества и государства. Обязанность заключить договор возложена, в частности, на юридических лиц, занимающих доминирующее положение на товарном рынке. В соответствии с Законом «О защите прав потребителей» исполнитель, занимающий доминирующее положение на рынке, обязан заключить договор на выполнение работ и оказание услуг по требова# нию гражданина (потребителя), если не докажет, что выполнение работ (услуг) выходит за рамки его уставной деятельности или производственных возможностей[[60]](#footnote-60).

Обязательства необходимо отличать от иных правоотношений, в частности, от отношений собственности. Обязательства представляют собой типичные относительные правоотношения, поэтому они характеризуются конкретным субъектным составом, полной определенностью участников. Их предмет обычно составляют реальные, положительные действия (по передаче имущества, производству работ, оказанию услуг и т. п.) либо воздержание от вполне конкретных действий, а не общая обязанность не препятствовать кому-то в осуществлении его права, как в абсолютных правоотношениях. Предмет обязательств строго определен и в сравнительно немногочисленных обязательствах, требующих несовершения каких-либо действий, например, не разглашать сущность полученного секрета производства (ноу-хау) без согласия первоначального владельца или воздерживаться от взаимной конкуренции с другими участниками торгового общества или товарищества при вступлении в него[[61]](#footnote-61). Нормы обязательственного права регулируют вопросы возникновения и развития многообразных отношений, складывающихся между субъектами хозяйственной деятельности по поводу продажи товаров, выполнения работ и оказания услуг. Обязательство может быть направлено на организацию отношений товарообмена, т. е. содержать некоторые условия будущего перехода имущественных благ. Таковы, например, обязательства участников предварительного договора, которые обязуются в будущем заключить договор о передаче товаров, выполнении работ и т.д. на условиях, предусмотренных этим предварительным договором. Но такое предварительное обязательство непосредственно связано с имущественным оборотом, поскольку неотделимо от него и само по себе не имеет смысла[[62]](#footnote-62).

В условиях экономики рыночного типа основным юридическим фактом, из которого возникают обязательственные правоотношения, является договор, обязательства чаще всего возникают из договора.

Договорные отношения, как правило, прекращаются исполнением обязательств. Именно надлежащее исполнение прекращает чаще всего обязательство. Под надлежащим понимается исполнение договора в соответствии с его условиями и требованиями закона, иными правовыми актами, а при отсутствии таких условий и требований — в соответствии с обьиаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями (ст. 309 ГК РФ).

Заключенные договоры должны исполняться на тех условиях, на которых было достигнуто соглашение сторон. Это одно из важнейших правил, регулирующих договорные отношения. Оно придает устойчивость гражданскому обороту, отношениям сторон. Однако изменение экономической обстановки и другие имеющие значение для сторон договора причины могут повлечь необходимость его изменения и расторжения. Как правило, изменение и расторжение договора возможно по соглашению сторон, кроме случаев прямо предусмотренных законодательством или договором. Если стороны, заключая договор, не предусмотрели возможность одностороннего его расторжения по инициативе одной из сторон, он может быть расторгнут только судом при наличии следующих обстоятельств: существенное нарушение условий договора одной из сторон; существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора; в иных, предусмотренных Гражданским кодексом РФ, другими законами или договором, случаях.

Обращению в суд должны предшествовать меры по урегулированию спора самими сторонами — участниками договора. Совместным постановлением Пленумов Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 установлено, что спор об изменении или расторжении договора может быть рассмотрен судом только в случае представления истцом доказательств, подтверждающих принятие им мер по урегулированию спора с ответчиком. Сторона, желающая изменить или расторгнуть договор, должна направить контрагенту свои предложения. В случае получения отказа другой стороны на предложение изменить или расторгнуть договор или в случае неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законом или договором, а при его отсутствии — в 30-дневный срок, заинтересованная сторона вправе предъявить иск с суд.

В соответствии со ст. 450 Гражданского кодекса Российской Федерации расторжение договора по требованию одной из сторон возможно при существенном нарушении контрагентом его условий. При этом 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, заключая договор.

В качестве основания расторжения договора ГК РФ указывает также на существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора. Изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли это предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на иных условиях.

Если стороны не достигли соглашения о приведении договора в соответствие с существенно изменившимися обстоятельствами или о его расторжении, договор, может быть, расторгнут по решению суда при наличии следующих условий:

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

• 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;

• исполнение договора без изменения его условий настолько нарушило бы соответствующее договору соотношение имущественных интересов сторон и повлекло бы за собой 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 обязательства не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона.

Вынося решение о расторжении договора вследствие существенно изменившихся обстоятельств, суд должен определить последствия расторжения договора, исходя из необходимости справедливого распределения между сторонами расходов, понесенных ими в связи с исполнением договора.

В случае расторжения или изменения договора обязательства считаются прекращенными или измененными с момента достижения соглашения сторон об изменении или расторжении договора, если иное не вытекает из соглашения сторон или характера изменения договора. Моментом достижения такого соглашения считается дата его подписания всеми участниками договора, а если договор не был оформлен в виде единого документа, дата согласия стороны или сторон, получивших предложение о расторжении или изменении договора[[63]](#footnote-63).

Форма соглашения об изменении и расторжении договора должна быть такой же, как и форма договора. Изменение и расторжение договора могут быть письменно оформлены путем заключения соглашения, подписания протокола, отражающего основания изменения или расторжения договора, либо путем обмена письмами, телеграммами, телетайпами, сообщениями по факсимильной связи и т. д. Законом, иными правовыми актами, договором или обычаями делового оборота могут предусматриваться иные требования к форме соглашения об изменении и расторжении договора[[64]](#footnote-64).

Когда хозяйственный договор расторгается или изменяется в судебном порядке, обязательства его участников прекращаются или изменяются с момента вступления в законную силу соответствующего решения суда. Стороны не вправе требовать возвращения того, что было исполнено по обязательству до момента изменения или расторжения договора, если иное не установлено законом или соглашением сторон. Если основанием для расторжения или изменения договора послужило существенное нарушение договора одной из сторон, другая сторона имеет право требовать возмещения убытков, причиненных расторжением или изменением договора. Данное правило применяется безотносительно к тому, было ли зафиксировано в соответствующем договоре.

# ГЛАВА 2 ДОГОВОРНО-ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ОСНОВНЫХ ВИДОВ КОММЕРЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

# 2.1 Правовое регулирование реализации товаров и передачи имущества в пользование

При реализации товаров происходит смена собственника, имущество переходит от одних товаровладельцев к другим. Договоры купли-продажи и другие договоры, опосредующие реализацию товаров, наиболее полно выражают классические виды товарообмена. В новых условиях сфера применения данных договоров существенно расширяется, в экономический оборот включаются новые виды имущества, предметом сделок в более широких масштабах становится недвижимость, в большей мере, чем было ранее, договорами этой группы опосредуется внешнеторговый оборот[[65]](#footnote-65).

Основным договором по передаче имущества в собственность является договор купли-продажи. Этот договор является одним из самых распространенных гражданско-правовых договоров. Договор купли-продажи представляет собой сделку по возмездному отчуждению имущества, его экономическим содержанием является обмен товаров. В соответствии с этим договором продавец обязуется передать вещь в собственность покупателю, а покупатель обязуется принять вещь и уплатить за нее определенную договором денежную сумму. Данный договор является возмездным, консенсуальным, на его основе возникают обязательственные отношения.

Товаром по договору купли-продажи могут быть любые вещи, как уже созданные, так ц такие, которые будут созданы в будущем.

Существенным условием договора купли-продажи является условие о товаре. Оно считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество товара. Если для определения наименования товара используются общие понятия, то контрагенты должны уточнить наименование товара путем закрепления в договоре обязанности продавца передать товары покупателю в определенном ассортименте. Условие об ассортименте является важным условием договора купли-продажи, но оно не относится к существенным условиям данного договора, тогда как количество товара, подлежащего передаче покупателю, обязательно должно быть указано в договоре. Определение количества товара может производиться различными способами: путем указания в соответствующих единицах изменения; в денежном выражении; посредством закрепления в договоре порядка определения количества товара.

Определение количества товара с использованием единиц измерения трудностей не вызывает. Единицами измерения могут быть стандартные меры веса, длины и объема, товар может измеряться в штуках, упаковках (с указанием количества единиц товара в одной упаковке) и т. д. При определении количества товара в денежном выражении стороны указывают в договоре, что продавец обязуется передать покупателю товара на предусмотренную договором сумму. Если стороны согласовывают в договоре условие о количестве товара путем закрепления порядка определения количества товара, то они должны установить этот порядок.

Стороны могут также определить примерное количество товара, указав минимальный и максимальный его пределы. Договор купли-продажи, который не позволяет определить количество подлежащего передаче товара, считается незаключенным. Для отдельных видов купли-продажи закон устанавливает дополнительные существенные условия.

Гражданский кодекс РФ подробно регламентирует права и обязанности сторон в договоре купли-продажи. В соответствии со ст. 456 ГК РФ продавец обязан передать покупателю указанный в договоре купли-продажи товар, а также его принадлежности: технический паспорт, сертификат качества, инструкции по эксплуатации и т. д.

Статья 460 ГК РФ устанавливает обязанность продавца передать покупателю товар свободным от прав третьих лиц, за исключением случая, когда покупатель согласился принять товар, обремененный такими требованиями. Неисполнение продавцом этой обязанности дает покупателю право требовать уменьшения цены товара либо расторжения договора купли-продажи, если не будет доказано, что покупатель знал или должен был знать о правах третьих лиц на этот товар. Имеются особенности в расторжении договора купли-продажи, они связаны с неисполнением сторонами обязательств по договору.

В качестве исключения из общего правила о недопустимости одностороннего расторжения договоров ГК РФ предусматривает возможность одностороннего расторжения договора купли-продажи путем отказа одной из сторон от исполнения договора. Покупателю это право предоставлено в следующих случаях: если продавец отказывается передать покупателю проданный товар; при существенном нарушении требований к качеству товара; если продавец в разумный срок не выполнил требование покупателя о доукомплектовании товара; когда продавец не исполняет условие договора купли-продажи о страховании товара. Последствия одностороннего расторжения договора покупателем зависят от основания, по которому данный договор был расторгнут. Если покупатель отказывается от исполнения договора вследствие существенного нарушения требований к качеству товара, то он вправе потребовать возврата уплаченной за некачественный товар денежной суммы. Существенным является такое нарушение требований к качеству товара, которое влечет возникновение неустранимых недостатков, а также недостатков, которые не могут быть устранены без соразмерных расходов или затрат времени, либо появляются вновь после их устранения, и иных недостатков такого рода. Аналогичные последствия наступают и в случае одностороннего расторжения договора купли-продажи вследствие передачи некомплектного товара.

Последствия одностороннего расторжения договора купли-продажи продавцом также зависят от основания, по которому договор был расторгнут. Указанные выше общие положения купли-продажи применяются, если законом не установлены специальные правила для отдельных видов договоров купли-продажи. К отдельным видам договоров купли-продажи относятся: розничная купля-продажа, поставка, поставка товаров для государственных нужд, контрактация, энергоснабжение, продажа недвижимости, продажа предприятия.

Особенности купли и продажи отдельных видов товаров определяются законами и другими нормативно-правовыми актами. При заключении договора розничной купли-продажи покупатель приобретает товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего и иного не связанного с предпринимательской деятельностью использования. Продавцом товара в данном договоре является лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность. Договор розничной купли-продажи является публичным договором. Публичный характер этого договора проявляется в следующем: коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим, кроме случаев, предусмотренных законом и иными правовыми актами; отказ коммерческой организации от заключения подобного договора при наличии возможности предоставить потребителю товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы не допускается. Если в договор розничной купли-продажи включены условия, не соответствующие установленным требованиям, они являются недействительными.

Говоря об особенностях формы договора розничной купли-продажи, следует отметить, что он считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара. Иная форма договора может быть установлена законом или договором, в том числе условиями формуляров или иных стандартных форм. Договор розничной купли-продажи может быть заключен посредством публичной оферты, т. е. предложения товара в рекламе, каталогах и описаниях товаров, обращенных к неопределенному кругу лиц, если оно содержит все существенные условия договора розничной купли-продажи. Публичной офертой признается также выставление товаров в месте продажи (на прилавках, в витринах и т.п.), демонстрация их образцов или предоставление сведений о продаваемых товарах (описаний, каталогов, фотоснимков товаров и т. п.) в месте их продажи.

Особым видом договора купли-продажи является договор поставки.

Договорами этого вида обслуживается оптовый оборот. В качестве поставщика выступает в данном договоре коммерческая организация, занимающаяся производством товаров либо профессионально занимающаяся их закупками. Второе условие, на котором также стоит акцентировать внимание - предметом данного договора являются товары, предназначенные для использования в предпринимательской деятельности и в иных целях, не связанных с личным потреблением.

Существенными условиями договора поставки являются наименование и количество товаров, срок исполнения обязательства. Передача продавцом товара в обусловленный срок является одним из квалифицирующих признаков данного договора, благодаря которым договоры поставки составляют отдельный вид договоров купли-продажи. Договор поставки имеет общую с договором купли-продажи экономическую сущность - возмездную передачу товара от одного субъекта другому. Вместе с тем это самостоятельный договор. К договору поставки применяются правила о договоре купли-продажи, если иное не предусмотрено законодательством или договором.

Структура договорных связей по поставкам товара может быть простой и сложной, в зависимости от состава сторон договора и иных участников исполнения договорных обязательств.

При простой структуре состав сторон договора и исполнителей договорных обязательств совпадают, при сложной - нет. При простой структуре поставщиком товара является изготовитель, а покупателем потребитель, а при сложной договор может заключаться между поставщиком и покупателем, а товар поставляться от изготовителя к потребителю.

Структура договорно-хозяйственных связей определяется соглашением сторон. Установление рациональных структур договорных связей способствует сохранности товара, ускорению сроков их продвижения, упрощению расчетов между сторонами. Преимущественное значение имеют прямые хозяйственные связи между изготовителями и потребителями. Посреднические договоры, как правило, включают разнообразные дополнительные услуги по комплектованию товаров, поставки товаров в количестве менее минимальных норм отгрузки, централизованные доставки товаров и другие, при этом структура договорных хозяйственных связей во многом зависит от выбора формы доставки товара транзитом или со склада посредника. В первом случае товар в соответствии с указанием посреднической организации поставляется непосредственно от изготовителя к потребителю, во втором - на склад посредника. В случаях поставки готовых изделий, включающих различные детали, комплектующие изделия и части, изготовленные другими предприятиями, применяется так называемая кооперированная поставка. Из предприятий одного производственно-технологического цикла выделяется предприятие, поставляющее законченные изделия, головной поставщик, предприятия-смежники, изготовляющие составные части этого изделия и головной покупатель — предприятие, получающее готовые изделия. Связи по кооперированной поставке оформляются посредством заключения ряда договоров. Особенностью договоров по кооперированным поставкам является необходимость согласования содержания всех заключенных в одном производственно-технологическом цикле договоров, как между головными предприятиями, так и между смежниками. При этом головной поставщик отвечает за выполнение собственных обязательств и за действия смежников[[66]](#footnote-66).

В хозяйственной практике применяются и долевые договоры, отличительной чертой которых является участие на стороне поставщика или покупателя или на обеих сторонах нескольких контрагентов, называемых дольщиками. Дольщики самостоятельно заключают договоры и несут ответственность каждый в пределах своей доли.

При регулировании взаимоотношений между сторонами договора поставки могут применяться правила Положения о поставках продукции производственно-технического назначения и Положения о поставках товаров народного потребления, которые не противоречат императивным нормам ГК РФ, если в договоре имеется прямая ссылка на конкретный пункт этих Положений либо из текста договора очевидно намерение сторон его применять. В указанных случаях правила Положений о поставках рассматриваются как согласованные сторонами условия обязательства. В договоре поставки важное значение имеет срок исполнения обязательства поставщиком. Срок поставки является одним из существенных условий данного договора, и правовое регулирование данных отношений имеет значительную специфику в договоре поставки, в частности, досрочная поставка либо восполнение недопоставленного количества товаров в следующем периоде допускаются лишь при наличии согласия покупателя. По договорам поставки товаров к определенному сроку уведомления покупателем поставщика об отказе принять просроченные товары не требуется. Если указанные товары покупателем приняты, обязательства поставщика считаются исполненными с нарушением установленного срока. Порядок исчисления неустойки, предусмотренный ст. 521 ГК РФ, применяется к договорам поставки товаров к определенному сроку, только если восполнение недопоставки имело место с согласия покупателя, но было произведено не в полном объеме. В остальных случаях неустойка взыскивается однократно за период, в котором произошла недопоставка.

Однако при осуществлении предпринимательской деятельности возникает ряд проблем при определении срока выполнения обязательства. Так, например, данная проблема является актуальной при определении срока оплаты товара по договору поставки. Следует отметить, что данное условие не является существенным для договора поставки, но является чрезвычайно важным при реализации возникших обязательств. На своевременность и добросовестность выполнения покупателем обязательств влияют еще такие условия как способ расчета (вексель, платежное поручение или др.), форма платежа (наличный или безналичный расчет), а также порядок осуществления платежей (рассрочка платежа, отсрочка, предварительная оплата).

Однако, в сложившейся предпринимательской практике заключения договора поставки и его последующей реализации часто четкая регламентация данных условий продавцами из-за достаточно жесткой конкуренции и желания привлечь клиента не осуществляется должным образом. В договоре распространены формулировки, которые часто вызывают для поставщика определенные трудности при получении денег уже за отгруженный товар. К таким формулировкам относятся: "оплата товара производится по мере его реализации", что можно толковать как рассрочка платежа, регулируемая ст. 489 ГК РФ, а также "оплата товара произодится по факту реализации", что соответствует фактически продажи товара в кредит ст. 488 ГК РФ.

При применении данных формулировок в договоре фактически срок оплаты не устанавливается. Это следует из ст. 190 ГК РФ, которая определяет, что наступление или истечение срока носит объективный характер, т.е. не зависит от воли субъектов, а также срок может определяться указанием на событие. Однако здесь в рассматриваемой нами проблеме видны существенные противоречий. Так, реализация товара во многом зависит не только от состояния баланса спроса-предложения на рынке, но и от воли продавца и более того, реализацию товара вряд ли можно считать событием, которое неизбежно наступит вообще или в "разумный срок после возникновения обязательства". Сложно сопоставить такие категории как "разумный срок после возникновения обязательства" и "оплата по факту реализации". В этих случаях можно считать, что срок оплаты в данных договорах неопределен. А это создает существенные проблемы для поставщика, так как он законодательно слабо защищен от возможных злоупотреблений со стороны покупателя при ненадлежащем исполнения последним своих обязательств.

Для преодоления выше обозначенных трудностей представляется, что первый абзац п. 2 ст. 314 ГК РФ следует изложить следующим образом: "В случаях, когда обязательство не предусматривает срок его исполнения и не содержит условий о событии, позволяющем определить этот срок, оно должно быть исполнено в разумный срок после возникновения обязательства". При этом наступление срока исполнения не зависило бы от воли покупателя и от многочисленных иных рыночных факторов, способных принести убытки поставщику. Соответственно, условие об оплате по факту реализации действовало бы лишь в пределах разумного срока, определяемого ст. 314 ГК РФ. ГК РФ регулирует порядок производства расчетов между сторонами договора поставки. При расчетах за товар платежными поручениями, когда иные порядок и форма расчетов, а также срок оплаты товара соглашением сторон не определены, покупатель должен оплатить товар непосредственно после получения и просрочка с его стороны наступает по истечении предусмотренного законом или в установленном им порядке срока на осуществление банковского перевода, исчисляемого со дня, следующего за днем получения товара покупателем. Конкретный срок проведения расчетных операций применительно к различным формам расчетов определяется Центральным банком Российской Федерации.

Осуществление предпринимательской и иной хозяйственной деятельности связано, как правило, с потреблением энергоресурсов, специфика которых обусловливает самостоятельный характер данных обязательственных отношений. Заключение договоров о снабжении энергоресурсами возможно при наличии соответствующих технических предпосылок (присоединенных сетей).

Особенностью данного договора является то, что он по общему правилу не порождает обязанности потребителя принять обусловленное договором количество ресурсов, потребитель может, но не обязан их принимать, а также то, что снабжающая сторона не передает продукцию как при поставке, а подает ее в сеть, при этом потребитель обязуется соблюдать определенный режим потребления, поддерживать в надлежащем состоянии свою сеть, приборы, оборудование и расходовать получаемые из сети энергоресурсы только на предусмотренные договором цели. Сторонами договора о снабжении энергетическими и другими ресурсами являются снабжающая организация и потребители — абоненты. В качестве снабжающей стороны выступают энергосистемы, городские и коммунальные электросети и другие организации, получающие энергию по договорам с энергосистемами, а затем снабжающие ею потребителей. За нарушение условий договора стороны несут ответственность, в частности, неисполнение или ненадлежащее исполнение потребителем договорных обязательств или правил использования энергоресурсов является основанием для взыскания с него неустойки. Прекращение подачи энергоресурсов неисправному потребителю допускается только в случаях, предусмотренных соответствующими правилами пользования энергоресурсами и лишь после предварительного предупреждения. Энергоснабжающая организация, допустившая перерыв в подаче электроэнергии без соответствующего предупреждения, обязана возместить потребителю ущерб, причиненный указанными действиями.

Имеют особенности и сделки с недвижимостью. Недвижимость обладает, как правило, большой стоимостью, поэтому к сделкам с недвижимостью предъявляются особые требования. В частности, при продаже недвижимости договор должен содержать условие о ее цене. К такому договору не применяются общие правила о цене в возмездных договорах, позволяющие при отсутствии прямых указаний о ней в договоре принимать в расчет цену, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги. При отсзо-ствии в договоре условия о цене недвижимости он считается незаключенным.

ГК РФ подробно регламентирует отношения, возникающие при продаже земли и находящихся на ней строений. Если продавец здания, сооружения или другой недвижимости является одновременно и собственником находящейся под объектом недвижимости земли, он в договоре с покупателем оговаривает титул на этот земельный участок и вправе передать покупателю как право собственности на него, так и иное право. При отсутствии таких указаний в договоре покупатель становится собственником земли, находящейся под объектом (п. 2 ст. 552 ГК РФ). Если продавец не является собственником земли, то он по общему правилу вправе продать здание, сооружение без согласия собственника земельного участка, на котором они находятся. Покупатель получает в этом случае такое же право пользования земельным участком, какое имел продавец (п. 3 ст. 553 ГК РФ). Если собственник земли, не будучи собственником расположенного на ней здания, сооружения, продает земельный участок, собственник здания, сооружения сохраняет имеющееся у него право пользования земельным участком, то есть земельный участок переходит к покупателю обремененным правом третьего лица, о чем покупатель должен быть уведомлен продавцом.

Договор купли-продажи недвижимости должен заключаться в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами. Это требование является обязательным, его несоблюдение влечет недействительность договора.

Для договоров купли-продажи недвижимости не требуется обязательное нотариальное удостоверение, однако нотариальное удостоверение данной сделки упрощает последующую государственную регистрацию перехода права собственности на недвижимость. Такая регистрация является обязательной. Порядок регистрации и основания отказа в регистрации устанавливаются Законом о государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним. Специфическим объектом недвижимости является предприятие; законодатель выделил его из прочих объектов недвижимости. В ГК РФ содержится указание о том, что правила о продаже недвижимости применяются к продаже предприятия постольку, поскольку иное не предусмотрено нормами о договоре продажи предприятия. Договор купли-продажи предприятия заключается в простой письменной форме в виде одного документа, подписанного сторонами с приложением к договору документов, удостоверяющих состав продаваемого предприятия. Несоблюдение вышеназванной формы влечет за собой недействительность договора. Договор купли-продажи предприятия подлежит государственной регистрации. Несоблюдение этого условия также делает его недействительным. До подписания договора должны быть составлены и рассмотрены сторонами акт инвентаризации, бухгалтерский баланс, заключение независимого аудитора о составе и стоимости предприятия, а также перечень обязательств, включаемых в состав предприятия с указанием кредиторов, характера, размера и сроков их требований[[67]](#footnote-67).

В случае передачи в составе предприятия обязательств продавца, которые не были указаны в договоре продажи предприятия, покупатель вправе требовать уменьшения покупной цены.

Наряду с обязательствами по передаче имущества в собственность или в иное вещное право ГК РФ предусматривает обязательство по передаче имущества в пользование.

Эти обязательства составляют самостоятельную группу правоотношений, особенностью которых является их срочный характер и сохранение за первоначальным владельцем права собственности или иного вещного права на предмет обязательства. Именно в этом заключается их существенное отличие от обязательств, возникающих в связи с заключением договора купли-продажи и других договоров по отчуждению имущества.

Специфичен и сам предмет данных обязательств, их предметом могут быть индивидуально определенные непотребляемые вещи, подлежащие возврату первоначальному владельцу по окончании срока договора. Такого рода обязательства порождаются договорами аренды, безвозмездного пользования и др. Договор аренды опосредует отношения по переходу имущества во временное пользование на возмездной основе и является широко распространенным договором. Арендодателем может быть собственник сдаваемого в аренду имущества либо управомоченное законом или собственником лицо, а арендатором — юридические лица и граждане.

В договоре аренды должны быть указаны данные, позволяющие определенно установить имущество, подлежащее передаче арендатору в качестве предмета аренды. При отсутствии этих данных условие о предмете, подлежащем передаче в аренду, считается несогласованным сторонами, а договор незаключенным. На арендодателя также возлагается обязанность предупредить арендатора обо всех правах третьих лиц на сдаваемое в аренду имущество. Неисполнение этой обязанности дает арендатору право требовать уменьшения арендной платы либо расторжения договора и возмещения убытков. В этой связи следует отметить, что действующим законодательством не запрещено проведение конкурса на право заключать договор аренды до истечения срока действия заключенного ранее арендного договора. Однако при проведении арендодателем конкурса в условиях его проведения должно быть указано, что новый договор может быть заключен только по истечении срока действия первоначального договора. Если же на конкурс выставлено имущество, обремененное соответствующими обязательствами, но без этой оговорки, арендатор вправе предъявить в суд требование о признании конкурса недействительным. При проведении конкурса арендодатель должен поставить в известность его участников о том, что арендатор, имеющий с арендодателем договор, обладает преимущественным перед другими лицами правом на его возобновление. Поскольку арендатор, надлежащим образом исполнявший свои обязанности, по истечении' срока договора имеет при прочих равных условиях преимущественное перед другими лицами право на возобновление договора, он вправе потребовать от арендодателя возобновить с ним договор на условиях, на которых договор мог быть заключен с победителем конкурса, независимо от того, являлся ли арендатор участников конкурса или не являлся.

Статья 611 ГК РФ защищает арендатора от неисполнения договора аренды арендодателем. Пункт 3 ст. 611 ГК РФ дает арендатору право истребовать от арендодателя имущество, не предоставленное в указанный в договоре аренды срок либо в разумный срок (если в договоре такой срок не определен) с возмещением убытков, причиненных задержкой исполнения обязательства. В этом случае арендатор может также вместо передачи имущества и возмещения убытков, причиненных ее задержкой, может потребовать расторжения договора аренды и возмещения убытков, причиненных его неисполнением.

Имущество, являющееся предметом договора аренды, должно быть передано арендатору вместе со всеми его принадлежностями и документами. Исключения из этого правила стороны вправе предусмотреть в договоре.

В случае если арендуемое имущество передано без принадлежностей и без них арендатор не может пользоваться имуществом в соответствии с его назначением либо в значительной степени лишается того, на что был вправе рассчитывать при заключении договора, арендатор вправе потребовать предоставления ему арендодателем недостающих принадлежностей и документов или расторжения договора с возмещением причиненных ему убытков.

Убытки подлежат возмещению в полном объеме, включая упущенную выгоду.

ГК РФ определяет форму договора аренды. Договор аренды на срок более года, а если хотя бы одной из сторон договора является юридическое лицо - независимо от срока, должен быть заключен в письменной форме.

При аренде имущества, предусматривающей переход в последующем права собственности на это имущество к арендатору, договор заключается в форме, предусмотренной для договора купли-продажи такого имущества. Договор аренды недвижимого имущества, как и любая сделка с недвижимостью, подлежит государственной регистрации, если иное не установлено законом.

При рассмотрении договора аренды представляется важным отметить то обстоятельство, что данный договор не может быть изменен или расторгнут на том основании, что имущественное право на сданное в аренду имущество перешло к другому лицу, при смене собственника или иного титульного владельца арендованного имущества договор аренды не прекращается.

Рассмотренные выше обшде положения аренды являются исходными и применяются в тех случаях, когда отсутствует специальное правовое регулирование, установленное законодательством для отдельных видов аренды: проката, аренды транспортных средств, аренды недвижимости, финансовой аренды и т. д. В данной связи следует отметить особенности аренды предприятия.

Договор аренды предприятия наделяет арендатора широкими правами по использованию имущества арендованного предприятия. Если иное не предусмотрено договором, арендатор вправе без согласия арендодателя продавать, обменивать, предоставлять во временное пользование материальные ценности, входящие в состав имущества арендованного предприятия, сдавать их в субаренду при условии, что это не влечет уменьшения стоимости предприятия и не нарушает условий договора аренды.

Ограничение этих прав предусмотрено лишь в отношении земли и других природных объектов, включенных в состав предприятия.

Если иное не предусмотрено договором, арендатор вправе также осуществлять реконструкцию и техническое перевооружение, увеличивающее стоимость предприятия.

В процессе эксплуатации имущества арендованного предприятия арендатор может произвести неотделимые улучшения этого имущества без согласования с арендодателем. Арендодатель может быть освобожден от возмещения стоимости улучшений лишь в том случае, если докажет, что эти улучшения по своей стоимости несоразмерны реальному улучшению качества и эксплуатационных свойств имущества, либо они произведены арендатором без учета принципов добросовестности и разумности. Расходы, связанные с эксплуатацией предприятия, поддержанием его в надлежащем техническом состоянии, в том числе с осуществлением текущего и капитального ремонта, если иное не предусмотрено договором, несет арендатор. На арендатора возлагаются также расходы, связанные с внесением платежей по страхованию арендованного имущества.

Специфической разновидностью аренды, существенно отличающейся от других договоров аренды, является финансовая аренда (лизинг).

Под лизингом понимается вид предпринимательской деятельности, направленной на инвестирование временно свободных или привлеченных финансовых средств. Главная особенность договора финансовой аренды заключается в его предмете. Предметом этого договора могут быть только непотребляемые вещи, используемые для предпринимательской деятельности, за исключением земельных участков и других природных объектов.

Лизинговая сделка может содержать условия о предоставлении лизингодателем лизингополучателю дополнительных услуг. Их перечень, объем и стоимость должны быть указаны в договоре лизинга.

К числу договоров, опосредующих передачу имущества во временное владение и пользование, относится и договор безвозмездного пользования (ссуды).

Договор ссуды во многом сходен с договором аренды и п. 2 ст. 689 ГК РФ содержит в этой связи указание о применении к данному договору правил, установленных для договора аренды. Вместе с тем безвозмездный характер договора ссуды делает необходимым установление целого ряда специальных правил, которые отличаются от общих положений договора аренды. Данные правила направлены в основном на ограничение сферы применения договора ссуды и правомочий ссудополучателя, который в отличие от арендатора не несет обязанности предоставить встречное удовлетворение контрагенту.

# 2.2 Правовое регулирование производства работ и оказания услуг субъектами предпринимательской деятельности

Отношения обмена не ограничиваются вещными правами, не сводятся к отчуждению вещей или передаче их во временное пользование. В качестве товара может выступать не только вещь, но и иной результат труда, имеющий материальную (вещественную) форму. В частности, объектном товарообмена могут быть и овеществленные материальные услуги (создание новой вешд по заказу услугополучателя, улучшение старой и т. д.). Суть возникающих в данном случае обязательств заключается в том, что одна сторона по договору с другой выполняет для нее за плату определенную работу, результат которой переходит в собственность заказчика работы. Их специфика проявляется в том, что ими опосредуется не только сам акт товарообмена, но в определенной мере и деятельность по созданию товара, т. е. работа, заказчик требует от исполнителя совершения нужной ему работы, а не только передачи готового результата, поэтому такие отношения не могут быть опосредованы обязательствами по отчуждению имущества[[68]](#footnote-68). В обязательствах по производству работ предметом обмена могут выступать не только конкретные вещи, но и иной материальный результат.

Обязательства по производству работ получили широкое распространение. На их основе осуществляется строительство новых и реконструкция действующих объектов производственной и социальной инфраструктуры, бытовое обслуживание населения, выполнение разного рода специализированных работ. Обязательства по производству работ возникают чаще всего на основе договора подряда, который имеет множество разновидностей. Одним из наиболее распространенных видов договора подряда является бытовой подряд. В соответствии с данным договором подрядчик (коммерческая организация или индивидуальный предприниматель) принимает на себя обязательство выполнить по заданию физического лица (заказчика) определенную работу, результат которой удовлетворяет бытовые и другие личные потребности заказчика, а заказчик обязуется принять и оплатить результат выполненной подрядчиком работы.

Как отмечено выше, в качестве подрядчика в договоре бытового подряда выступает субъект предпринимательской деятельности, а заказчиком является гражданин. Если состав участников иной, применению подлежат, в зависимости от предмета договора, общие положения о подряде или строительном подряде или положения договоров о возмездном оказании услуг, а нормы бытового подряда могут быть использованы по аналогии.

Существенными условиями договора бытового подряда являются определение работы, которую должен выполнить подрядчик и сроки начала и окончания выполнения работ. Договор бытового подряда обладает определенными особенностями, позволяющими выделить его в отдельную группу договоров подряда. Особенности данного договора состоят в следующем: договор бытового подряда является публичным договором; одной из его сторон является гражданин-потребитель. ГК РФ предусматривает дополнительные гарантии прав заказчика по договору бытового подряда. Они заключаются в том, что подрядчик не может навязывать заказчику включение в договор бытового подряда дополнительной работы или услуги. Заказчик имеет право отказаться от оплаты работы или услуги, не предусмотренной договором. Перед заключением договора подрядчик обязан предоставить заказчику достоверную информацию о предлагаемой работе, ее особенностях, о цене и форме оплаты, а также сообщить заказчику по его просьбе другие относящиеся к договору сведения. Если по характеру работы это имеет значение, то подрядчик наряду с перечисленными сведениями должен также указать конкретное лицо, которое будет выполнять работу. Что касается особенностей расторжения договора бытового подряда, то заказчик вправе в любое время до сдачи ему работы отказаться от исполнения договора бытового подряда, уплатив подрядчику часть установленной цены пропорционально части работы, выполненной до уведомления об отказе от исполнения договора и возместив подрядчику расходы, произведенные до этого момента в целях исполнения договора, если они не входят в указанную часть цены работы. Условия договора, лишающие заказчика этого права, ничтожны[[69]](#footnote-69).

Важной сферой экономической деятельности является строительный подряд. В ГК РФ широко определены границы применения этого договора, акцентируется внимание на том, что при этом виде подрядных работ возникают специфические отношения, связанные с предоставлением земельного участка и технической документации, состав и содержание которой должны быть определены договором подряда. В договоре должно быть указано, какая из сторон и в какой срок должна предоставить соответствующую документацию. Подрядчик, обнаруживщий в ходе строительства не учтенные в технической документации работы и в связи с этим необходимость проведения дополнительных работ и увеличения сметной стоимости строительства, обязан сообщить об этом заказчику. Значительной сложностью отличается правовое регулирование обеспечения строительства материалами и оборудованием. Правовые нормы, возлагающие на подрядчика обязанность обеспечить строительство материалами, носят диспозитивный характер, стороны вправе по-другому распределить в договоре эти обязанности. Если в договоре строительного подряда стороны определили, что обеспечение строительства полностью или в части является обязанностью заказчика, а он в силу каких-либо причин предоставил материалы или оборудование, которые не могут быть использованы подрядчиком при выполнении работ без ухудшения их качества, то подрядчик вправе отказаться от договора и потребовать от заказчика уплатить цену договора пропорционально выполненной части работ. Сторона, обязанная обеспечить строительство материалами, освобождается от ответственности за невозможность использования предоставленных ею материалов без ухудшения качества выполняемых работ, если докажет, что эта невозможность возникла по обстоятельствам, за которые отвечает другая сторона[[70]](#footnote-70).

Исходя, главным образом, из этого критерия, одни авторы к числу обязательств по оказанию услуг относят договоры хранения, поручения, комиссии и экспедиции. Другие — включают сюда также транспортные договоры, обязательства по страхованию, расчетные и кредитные обязательства[[71]](#footnote-71).

В ГК РФ понятие услуги также используется в широком смысле. Сущность договора возмездного оказания услуг в нем трактуется как соглашение, в соответствии с которым одна сторона договора (исполнитель) обязуется по заданию другой стороны (заказчика) совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность, а заказчик обязуется оплатить оказанные ему услуги.

Договор об оказании услуг считается заключенным, если в нем перечислены определенные действия, которые обязан совершить исполнитель, либо указана определенная деятельность, которую он обязан осуществить. В том случае, когда предмет договора обозначен указанием на конкретную деятельность, круг возможных действий исполнителя может быть определен на основании предшествующих заключению договора переговоров и переписки, практики, установившейся во взаимных отношениях сторон, обычаев делового оборота, последующего поведения сторон и т. п. (ст. 431 ГК РФ). Поскольку стороны в силу ст. 421 Гражданского кодекса Российской Федерации вправе определять условия договора по своему усмотрению, обязанности исполнителя могут включать в себя не только совершение определенных действий (деятельности), но и представление заказчику результата действий исполнителя. Если иное не предусмотрено договором возмездного оказания услуг, исполнитель обязан оказать услуги лично. Заказчик обязан оплатить оказанные ему услуги в сроки и в порядке, которые указаны в договоре возмездного оказания услуг.

В случае невозможности исполнения, возникшей по вине заказчика, услуги подлежат оплате в полном объеме, если иное не предусмотрено законом или договором возмездного оказания услуг. В случае, когда невозможность исполнения возникла по обстоятельствам, за которые ни одна из сторон не отвечает, заказчик возмещает исполнителю фактически понесенные им расходы, если иное не предусмотрено законом или договором возмездного оказания услуг.

Договор возмездного оказания услуг является родовым понятием и, как считает В. А. Кабатов, можно предположить, что дальнейщее регулирование этих отношений со временем будет дифференцироваться по конкретным видам договоров. Содержащиеся в Главе 39 ГК РФ нормы являются по существу лищь общими положениями, применимыми к указанным договорам. Общий признак, свойственный различного рода услугам, перечисленным в п. 2 ст. 779 ГК РФ, заключается в том, что их предметом являются, как правило, соответствующие действия, а не овеществленный результат. Однако в некоторых случаях услуга (например, оказание медицинской помощи) может привести к определенному овеществленному результату: изготовлению и установке сердечного стимулятора, зубного протеза и т. п. Достижение такого овеществленного результата неразрывно связано с проведением различного рода медицинских обследований, хирургического, медикаментозного лечения и составляет с ними определенное единство. Поэтому вряд ли было бы обоснованным относить подобного рода медицинские услуги к подрядным отношениям[[72]](#footnote-72).

Содержащийся в п. 2 ст. 779 ГК РФ перечень услуг не является исчерпывающим. Предметом договора возмездного оказания услуг могут быть и иные услуги.

Существенными условиями договора возмездного оказания услуг являются определение услуг, которые должен оказать исполнитель, сроки начала и окончания оказания услуг.

Особенностью правового регулирования договора возмездного оказания услуг является то, что закон допускает односторонний отказ от исполнения обязательства. Как заказчик, так и исполнитель вправе отказаться от исполнения договора, но последствия такого отказа для заказчика и исполнителя различны. Заказчик вправе отказаться от исполнения договора при условии оплаты исполнителю фактически понесенных им расходов. Исполнитель же вправе отказаться от исполнения договора при условии полного возмещения заказчику убытков. Таким образом, условия одностороннего отказа от исполнения обязательств по договору возмездного оказания услуг для исполнителя более обременительные, чем для заказчика, так как возмещение убытков производится в полном объеме и включает фактически произведенные заказчиком расходы и упущенную выгоду.

Одним из распространенных договоров оказания услуг является договор перевозки, на основе которого осуществляется перевозка грузов, пассажиров и багажа. Общие условия перевозки определяются транспортными уставами и кодексами, иными законами и издаваемыми в соответствии с ними правилами. Условия перевозки грузов, пассажиров и багажа отдельными видами транспорта, а также ответственность сторон по этим перевозкам определяются соглашением сторон, если Гражданским кодексом РФ, транспортными уставами и кодексами, иными законами и издаваемыми в соответствии с ними правилами не установлено иное.

Договор перевозки имеет множество разновидностей, является широким по своему содержанию. Особым видом договора перевозки является перевозка транспортом общего пользования. Данный договор является публичным договором, стороной, оказывающей услуги, здесь является коммерческая организация, которая обязана осуществлять перевозки грузов, пассажиров и багажа по предложению любого физического или юридического лица.

Среди договоров этой группы следует также отметить договор об организации перевозки грузов, в соответствии с которым перевозчик обязан подать отправителю груза под подгрузку в срок, установленный принятой от него заявкой (заказом), договором перевозки или договором об организации перевозок, исправные транспортные средства в состоянии, пригодном для перевозки соответствующего груза. Погрузка (выгрузка) груза осуществляется транспортной организацией или отправителем (получателем) в порядке, предусмотренном договором, с соблюдением положений, установленных транспортными уставами и кодексами и издаваемыми в соответствии с ними правилами, и должна производиться в сроки, предусмотренные договором, если такие сроки не установлены транспортными уставами и кодексами и издаваемыми в соответствии с ними правилами. Перевозчик и грузовладелец при необходимости осуществления систематических перевозок грузов могут заключать долгосрочные договоры об организации перевозок.

По договору об организации перевозки грузов перевозчик обязуется в установленные сроки принимать, а грузовладелец — предъявлять к перевозке грузы в обусловленном объеме. В договоре об организации перевозки грузов определяются объемы, сроки и другие условия предоставления транспортных средств и предъявления грузов для перевозки, порядок расчетов, а также иные условия организации перевозки. За перевозку грузов, пассажиров и багажа взимается провозная плата установленная соглашением сторон. Плата за перевозку грузов, пассажиров и багажа транспортом общего пользования определяется на основании тарифов, утверждаемых в порядке, установленном транспортными уставами и кодексами. Перевозчик несет ответственность за порчу груза или багажа, происшедшую после принятия его к перевозке и до выдачи грузополучателю.

Между организациями, осуществляющими перевозки различными видами транспорта могут, заключаться договоры об организации работы по обеспечению перевозок грузов (узловые соглашения, договоры на централизованный завоз (вывоз) грузов и другие). Порядок заключения таких договоров определяется транспортными уставами и кодексами, другими законами и иными правовыми актами.

Действующим законодательством предусмотрен также договор транспортной экспедиции. По этому договору одна сторона (экспедитор) обязуется за вознаграждение и за счет другой стороны (клиента) выполнить или организовать выполнение определенных договоров экспедиции услуг, связанных с перевозкой груза.

Договором транспортной экспедиции могут быть предусмотрены обязанности экспедитора организовать перевозку груза транспортом и по маршруту, избранными экспедитором или клиентом, обязанность экспедитора заключить от имени клиента или от своего имени договор (договоры) перевозки груза, обеспечить отправку и получение груза, а также другие обязанности, связанные с перевозкой. Для договора транспортной экспедиции ГК РФ предусматривает письменную форму. Если для выполнения экспедитором своих обязанностей необходима доверенность, то клиент должен выдавать ее экспедитору. Клиент обязан предоставить экспедитору документы и другую информацию, необходимую для исполнения экспедитором обязанности, предусмотренной договором транспортной экспедиции. Экспедитор обязан сообщить клиенту об обнаруженных недостатках полученной информации, а в случае неполноты информации запросить у клиента необходимые дополнительные данные. Если из договора транспортной экспедиции не следует, что экспедитор должен исполнить свои обязанности лично, экспедитор вправе привлечь к исполнению своих обязанностей других лиц. Возложение исполнения обязательства на третье лицо не освобождает экспедитора от ответственности перед клиентом за исполнение договора.

В отличие от общей нормы о недопустимости одностороннего отказа от исполнения обязательства, законодатель предоставляет любой стороне договора транспортной экспедиции возможность одностороннего отказа от исполнения договора независимо от его причин и оснований. Единственным условием такого отказа является обязанность инициатора одностороннего расторжения договора в разумный срок предупредить другую сторону об этом. Последствием одностороннего отказа от исполнения договора транспортной экспедиции является возмещение стороной, заявившей об отказе, убытков, причиненных контрагенту расторжением договора.

Убытки возмещаются в полном объеме, включая упущенную выгоду.

Среди договоров возмездного оказания услуг важное место занимает договор займа. В соответствии с этим договором, одна сторона (заимодавец) передает в собственность другой стороне (заемщику) деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, а заемщик обязуется возвратить заимодавцу такую же сумму денег (сумму займа) или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества (ст. 807 ГК РФ). Разновидностью договора займа является кредитный договор. Его понятие раскрывает ст. 819 Гражданского кодекса Российской Федерации. Существенными условиями данного договора являются: размер предоставляемых денежных средств и срок договора.

Одностороннее изменение банком условий кредитных договоров о размере процентов не допускается, за исключением случаев, когда возможность такого изменения прямо предусмотрена в договоре.

Наличие оснований, с которыми по условиям кредитного договора связана возможность одностороннего изменения банком размера платы (процентов) за кредит, должно быть доказано банком.

Кредитный договор должен быть заключен в письменной форме. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора. Такой договор считается ничтожным. Кредитные отношения оформляются банками и клиентами, как правило, путем подписания единого документа. Иногда соглашение о предоставлении кредита включается в другой договор.

Кредитные договоры, заключенные коммерческими банками с клиентами, на практике часто рассматриваются как предварительные договоры о предоставлении кредита в будущем. Это консенсуальные договоры, так как из содержания договора следует, что банк обязан предоставить кредит в сроки, в размере и на условиях, согласованных сторонами. Банк, обязавшийся по такому договору предоставить кредит, может быть принужден к его исполнению.

Заемщик вправе отказаться от получения кредита полностью или частично, уведомив об этом кредитора до установленного договором срока его предоставления, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или кредитным договором.

Кредитор вправе отказаться от предоставления заемщику предусмотренного договором кредита, если имеются обстоятельства, очевидно свидетельствующие о том, что предоставленная сумма не будет возвращена заемщиком в срок, установленный в договоре. Если в кредитный договор включено условие использования заемыщком полученных средств на определенные цели, то в случае нарущения заемщиком этой обязанности кредитор также вправе отказаться от дальнейшего кредитования по данному договору.

Обязанность возвратить сумму денег, полученную по кредитному договору, лежит на заемщике — стороне по кредитному договору. Если лицу, которое не является стороной по кредитному договору, были перечислены средства во исполнение данного договора, то такое лицо не несет ответственность за возврат кредита перед заимодавцем (кредитором). Обязательство заемщика возвратить сумму денег, переданную ему по кредитному договору, считается надлежаще исполненным в момент зачисления средств на счет кредитора, если иное не определено договором. Если место исполнения обязательства не определено законодательством или договором и не явствует из существа обязательства или обычаев делового оборота, исполнение по денежному обязательству должно быть произведено в месте жительства кредитора на момент исполнения обязательства, а если кредитором является юридическое лицо — в месте его нахождения на момент возникновения обязательства. Поскольку безналичные расчеты производятся юридическими лицами через банк, в котором им открыт соответствующий счет, местом исполнения денежного обязательства является банк, открывший кредитору расчетный или иной счет, на который в соответствии с условиями договора должны быть зачислены средства. Следовательно, обязательство считается наадлежаще исполненным в момент поступления средств на счет кредитора, если иное не предусмотрено договором, и кредитор вправе требовать от заемщика уплаты процентов за пользование средствами за период после их списания со счета должника до поступления нахчет кредитора.

В новых экономических условиях все более широкое распространение получает коммерческое кредитование. Согласно ст. 823 ГК РФ к коммерческому кредиту относятся гражданско-правовые обязательства, предусматривающие отсрочку или рассрочку оплаты товаров, работ или услуг, а также предоставление денежных средств в виде аванса или предварительной оплаты. Если иное не предусмотрено правилами о договоре, из которого возникло соответствующее обязательство, и не противоречит существу такого обязательства, к коммерческому кредиту применяются нормы о договоре займа. Проценты, взимаемые за пользование коммерческим кредитом (в том числе суммами аванса, предварительной оплаты), являются платой за пользование денежными средствами. При отсутствии в законе или договоре условий о размере и порядке уплаты процентов за пользование коммерческим кредитом применяются положения ст. 809 ГК РФ.

ГК РФ предусмотрен новый вид договора — финансирование под уступку денежного требования. По данному договору одна сторона (финансовый агент) передает или обязуется передать другой стороне (клиенту) денежные средства в счет денежного требования клиента (кредитора) к третьему лицу (должнику), вытекающего из предоставления клиентом товаров, выполнения им работ или оказания услуг третьему лицу, а клиент уступает или обязуется уступить финансовому агенту это денежное требование. Денежное требование, являющееся предметом уступки, должно быть четко определено в договоре. Клиент несет перед финансовым агентом ответственность за действительность денежного требования, являющегося предметом уступки, а не за его исполнение должником. Должник обязан произвести платеж финансовому агенту при условии, что он получил от клиента либо от финансового агента письменное уведомление об уступке денежного требования данному финансовому агенту, и в уведомлении определено подлежащее исполнению денежное требование, а также указан финансовый агент, которому должен быть произведен платеж.

В сфере кредитно-денежных отношений важное место занимает договор банковского вклада, то есть соглашение, в соответствии с которым коммерческий банк или иная кредитная организация привлекает денежные средства физических и юридических лиц и обязуется возвратить сумму вклада и выплатить проценты на нее на условиях и в порядке, предусмотренных договором. Договор банковского вклада должен быть заключен в письменной форме.

Право на привлечение денежных средств во вклады имеют только банки, которым выдана лицензия на занятие этим видом деятельности. Если договор заключен с нарушением данного требования, то последствия этого различны и зависят от того, кто был второй стороной договора (физическое или юридическое лицо). В случае, когда вкладчиком являлось физическое лицо, оно вправе потребовать от банка немедленного возврата суммы вклада, а также уплаты процентов на нее, предусмотренных ст. 395 ГК РФ, и возмещения сверх суммы процентов всех причиненных вкладчику убытков.

Если по договору банковского вклада привлечены средства юридического лица, то такой договор признается недействительным.

В соответствии со ст. 861 ГК РФ расчеты между юридическими лицами, а также расчеты между гражданами, связанные с осуществлением ими предпринимательской деятельности, должны производиться в безналичном порядке, через банки и иные кредитные организации, посредством заключения договора банковского счета. В соответствии с п. 1 ст. 846 ГК РФ при заключении договора банковского счета клиенту открывается счет в банке на условиях, согласованных сторонами. В случае, когда коммерческим банком на основании действующего законодательства, банковских правил разработан и объявлен договор банковского счета определенного вида, содержащий единые для всех обратившихся условия (цена услуг банка, размер процентов, уплачиваемых банком за пользование денежными средствами, находящимися на счете клиента, и т. д.), банк обязан заключить такой договор с любым клиентом, обратившимся с предложением открыть счет на указанных условиях.

ГК РФ подробно регулирует основания и порядок расторжения договора банковского счета. Основания расторжения договора различны в зависимости от стороны, требующей этого. По заявлению клиента договор банковского счета может быть расторгнут в любой момент и по любому основанию, тогда как по требованию банка он может быть расторгнут только в судебном порядке при наличии следующих оснований:

• когда сумма денежных средств, хранящихся на счете клиента, окажется ниже минимального размера, предусмотренного банковскими правилами или договором. При этом банк обязан известить клиента о необходимости восстановить минимальный размер, хранимых на счете денежных средств. Если в течение месяца со дня предупреждения клиент не восстановит требуемый размер средств, то договор может быть расторгнут судом по требованию банка;

• если в течение года операции по данному счету не производятся. Стороны вправе в договоре установить иной порядок расторжения договора по данному основанию, в частности, ими может быть изменен срок, в течение которого должны производиться операции по счету.

Одним из традиционных договоров оказания услуг является договор хранения. ГК РФ выделяет две основные разновидности данного договора: договор хранения, заключенный между гражданами, не связанный с осуществлением ни одним из них предпринимательской деятельности, и договор хранения, в котором хранителем является коммерческая организация либо некоммерческая организация, осуществляющая хранение в качестве одной из целей своей профессиональной деятельности (профессиональный хранитель). Между указанными разновидностями договора хранения имеются существенные различия. В первом случае договор является односторонним, то есть обязательства есть только у хранителя, а у второй стороны этого договора — поклажедателя только права; безвозмездным, если в нем самом не предусмотрено иное. В силу такой договор вступает с момента передачи вепщ, то есть является реальным договором. Тогда как во втором случае обязательства есть и у хранителя, и у поклажедателя, то есть договор является двусторонне обязывающим, им может быть предусмотрена обязанность хранителя принять на хранение вещь от поклажедателя в предусмотренный договором срок, возмездным (если договором не предусмотрено иное) и консенсуальным. В соответствии с договором хранения хранитель обязан хранить вещь в течение обусловленного договором срока. Если срок хранения договором не предусмотрен и не может быть определен исходя из его условий, хранитель обязан хранить вещь до востребования ее поклажедателем. Хранитель обязан принять все предусмотренные договором меры для обеспечения сохранности переданной на хранение вещи. По истечении обусловленного срока хранения или срока, предоставленного хранителем для обратного получения вепщ, поклажедатель обязан забрать переданную на хранение вещь. Хранитель обязан возвратить поклажедателю или указанному им лицу переданную на хранение вещь, если договором не предусмотрено хранение с обезличением. Как и другие договоры об оказании услуг, договор хранения может быть расторгнут в одностороннем порядке по инициативе услугополучателя, то есть поклажедателя. В соответствии со ст. 904 ГК РФ хранитель обязан по первому требованию поклажедателя возвратить принятую на хранение вещь, хотя бы предусмотренный договором срок ее хранения еще не окончился.

Отказ хранителя от исполнения договора возможен, если поклажедатель не уплачивает хранителю предусмотренное договором вознаграждение. Хранитель имеет право отказаться от исполнения договора хранения в случае просрочки поюхажедателем уплаты вознаграждения за хранение более чем за половину периода, за который оно должно быть уплачено, если в договоре стороны не предусмотрели иное правило.

Особую группу договоров об оказании услуг составляют договоры о производстве выплат при наступлении определенного события.

Основным договором в этой группе является договор страхования.

Страхование осуществляется на основании договоров имущественного или личного страхования, заключаемых гражданином или юридическим лицом (страхователем) со страховой организацией (страховщиком).

Договоры имущественного и личного страхования, в свою очередь, подразделяются на договоры добровольного и обязательного страхования, страхования риска ответственности, предпринимательского риска.

Наряду с договорным (добровольным) законодательством Российской Федерации предусмотрено обязательное страхование. Законом на указанных в нем лиц может быть возложена обязанность страховать: жизнь, здоровье или имущество других определенных в законе лиц на случай причинения вреда их жизни, здоровью или имуществу; риск своей гражданской ответственности, которая может наступить вследствие причинения вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц или нарушения договоров с другими лицами. Обязательное страхование осуществляется путем заключения договора страхования лицом, на которое возложена обязанность такого страхования (страхователем), со страховщиком.

Обязательное страхование осуществляется за счет страхователя, за исключением обязательного страхования пассажиров, которое в предусмотренных законом случаях может осуществляться за их счет. В целях обеспечения социальных интересов граждан и интересов государства законом установлено, в частности, обязательное государственное страхование жизни, здоровья и имущества определенных категорий государственных служащих[[73]](#footnote-73).

Обязательное государственное страхование осуществляется за счет средств, вьщеляемых на эти цели из соответствующего бюджета министерствам и иным федеральным органам исполнительной власти (страхователям), на основании законов и иных правовых актов о таком страховании указанными в этих актах государственными страховыми или иными государственными организациями (страховщиками) либо на основании догрворов страхования, заключаемых в соответствии с этими актами страховщиками и страхователями.

ГК РФ предусмотрен также договор перестрахования, в соответствии с которым риск выплаты страхового возмещения или страховой суммы, принятый на себя страховщиком по договору страхования, может быть им застрахован полностью или частично у другого страховщика. Страховщик, заключивший договор перестрахования, считается в этом случае страхователем.

Допускается последовательное заключение двух или нескольких договоров перестрахования.

Одним из новых видов гражданско-правовых договоров является договор доверительного управления имуществом.

По данному договору одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона обязуется осуществлять управление этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя). По общему правилу, доверительным управляющим, то есть стороной договора, принимающей на себя осуществление управления имуществом, может быть только индивидуальный предприниматель или коммерческая организация, кроме унитарного предприятия. Данное требование вытекает из необходимости для доверительного управляющего осуществлять любые юридические и фактические действия при осуществлении доверительного управления. в договоре доверительного управления имуществом должны быть указаны состав имущества, передаваемого в доверительное управление; наименование юридического лица или имя гражданина, в интересах которых осуществляется управление имуществом; размер и форма вознаграждения управляющему; срок действия договора.

Договор доверительного управления имуществом заключается на срок, не превышающий пяти лет. Для отдельных видов имущества, передаваемого в доверительное управление, законом могут быть установлены иные предельные сроки, на которые может быть заключен договор.

Договор доверительного управления имуществом должен быть заключен в письменной форме.

Несоблюдение формы договора доверительного управления имуществом влечет его недействительность. Указанные требования распространяются также на оформление изменений или дополнений к договору. Все изменения к договору доверительного управления имуществом являются действительными, если они совершены в письменной форме.

Договор доверительного управления имуществом следует отграничивать от договоров поручения, комиссии и агентского договора. В рассматриваемом договоре уполномоченное лицо получает право распоряжаться чужим имуществом от своего имени, указывая, что он является доверительным управляющим. При этом доверительный управляющий вправе при реализации договора доверительного управления осуществлять не только юридические, но и фактические действия в отношении переданного ему по договору имущества в интересах выгодоприобретателя. В случае обременения имущества, передаваемого по договору доверительного управления залогом, учредитель управления обязан уведомить доверительного управляющего об этом. Если доверительный управляющий не знал и не должен был знать о таком обременении имущества, полученного в доверительное управление, то он имеет право в судебном порядке потребовать расторжения договора и уплаты причитающегося ему по договору вознаграждения за один год. Права на возмещение убытков, причиненных расторжением договора доверительного управления в этом случае, доверительный управляющий не имеет.. Предупреждения об иных правах третьих лиц на передаваемое в доверительное управление имущество не требуется.

Действующее законодательство устанавливает основания для прекращения договора доверительного управления имуществом. Данный договор подлежит прекращению вследствие: смерти выгодоприобретателя или ликвидации юридического лица-выгодоприобретателя, если договором не предусмотрено иное; отказа выгодоприобретателя от получения выгоды по договору, если договором не предусмотрено иное; смерти доверительного управляющего, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим, а также признания индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом); отказа доверительного управляющего или учредителя управления от осуществления доверительного управления в связи с невозможностью для доверительного управляющего лично осуществлять доверительное управление имуществом; отказа учредителя управления от договора по иным причинам при условии выплаты доверительному управляющему обусловленного договором вознаграждения; признания несостоятельным (банкротом) гражданина-предпринимателя, являющегося учредителем управления.

Отказ любой из сторон от договора доверительного управления допускается при условии уведомления ею об этом другой стороны за три месяца до прекращения договора, если в договоре не установлено иное.

# 2.3 Договорно-правовое регулирование других видов экономической деятельности

Рассмотренные выше договоры о передаче имущества в собственность, временное владение и пользование, производстве работ и оказании услуг являются наиболее распространенными гражданско-правовыми договорами, однако они не охватывают всего спектра возникающих в экономической сфере обязательственных отношений. Договорно-правовое регулирование в этой области осуществляется и другими видами договоров: организационными, лицензионными, о совместной деятельности, передаче ноу-хау, коммерческой концессии и т. д. В новых экономических условиях существенно возрастают роль и значение интеллектуальной собственности и, прежде всего, такой ее разновидности как промышленная собственность, то есть исключительных прав на изобретения, полезные модели, промышленные образцы и другие результаты технического творчества.

Большое значение приобретают в новых условиях хозяйствования товарные знаки и знаки обслуживания, выполняющие функции гарантии качества товаров и услуг, их рекламы. Право на товарный знак и знак обслуживания охраняется законом. На зарегистрированный товарный знак и знак обслуживания выдается свидетельство, которое удостоверяет исключительное право владельца на товарный знак или знак обслуживания в отношении товаров, указанных в свидетельстве. Использование этих знаков индивидуализации, как и других объектов промышленной собственности другими субъектами предпринимательской деятельности возможно на основе лицензионных договоров. ГК Российской Федерации предусмотрен также договор коммерческой концессии, в соответствии с которым одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс исключительных прав, принадлежащих правообладателю, в том числе права на фирменное наименование и коммерческое обозначение правообладателя, на охраняемую коммерческую информацию, а также на иные предусмотренные договором объекты исключительных прав. Переход к другому лицу какого-либо исключительного права, входящего в предоставленный пользователю комплекс исключительных прав, не является основанием для изменения или расторжения договора коммерческой концессии. Новый правообладатель становится стороной этого договора в части прав и обязанностей, относящихся к перешедшему исключительному праву.

Договором коммерческой концессии может быть предусмотрено право пользователя разрешать другим лицам использование предоставленного ему комплекса исключительных прав на условиях субконцессии, согласованных им с правообладетелем либо определенных в договоре коммерческой концессии. Договор коммерческой субконцессии не может быть заключен на более длительный срок, чем договор коммерческой концессии. В случаях, когда договор коммерческой концессии признан недействительным, недействительны и заключенные на его орнове договоры коммерческой субконцессии. Однако, договор коммерческой концессии может быть признан недействительным. При этом по действующему законодательству на основании п. 2 ст. 1029 договоры коммерческой субконцессии, вытекающие из договора концессии, также становятся недействительными.

Поэтому для обеспечения более стабильных договорных связей при осуществлении предпринимательской деятельности и защиты предпринимательских интересов правообладателя по договору коммерческой концессии и пользователя по договору коммерческой субконцессии было бы целесообразно внести изменения в п.2 и в п. 3 ст. 1029 ГК РФ установить положение, предусматривающее, что в данном случае правообладатель по договору коммерческой концессии вправе принять на себя все возложенные права и обязанности пользователя по договору коммерческой концессии (вторичного правообладателя по договору коммерческой субконцессии).

К договору коммерческой субконцессии применяются правила о договоре коммерческой концессии.

Значительной спецификой обладают организационные договоры. По своему содержанию они являются неимущественными и лишены самостоятельного значения, они создают предпосылки для последующей предпринимательской и иной деятельности. На их основе заключаются в последующем имущественные договоры. К организационным договорам относятся, в частности, генеральные договоры. В них определяются наиболее общие условия будущей деятельности, которые затем детализируются и дополняются в заключаемых этими же или иными субъектами имущественных договорах.

Среди организационных договоров следует выделить учредительные договоры и договоры о совместной деятельности. Под учредительным договором понимается соглашение, предусматривающее согласованную деятельность физических и юридических лиц, направленную на создание нового субъекта права - юридического лица. По своей юридической природе учредительный договор является многосторонней сделкой консенсуального и возмездного характера. Учредительный договор о создании некоммерческой организации имеет безвозмездный характер.

Учредительный договор относится к числу фидуциарных сделок, а возникающие на его основе права и обязанности участников носят личный характер. Это, в частности, означает невозможность возложения участником исполнения своих обязанностей по договору на третье лицо, а также невозможность правопреемства в его отношениях с созданным юридическим лицом[[74]](#footnote-74). Поскольку обязательства участников договора носят личный характер, при признании их недееспособными или ограниченно дееспособными, безвестно отсутствующими или при объявлении умершими в установленном порядке, а также в случаях смерти гражданина-участника либо реорганизации участника - юридического лица обязательства с их участием прекращаются, а учредительный договор подлежит новации с учетом обновленного субъектного состава. Разумеется, при этом за опекунами, наследниками или иными правопреемниками участников сохраняется право на получение доли имущества выбывающего участника[[75]](#footnote-75). Правила об учредительных договорах, предъявляемые к ним требования закреплены в ст. 52 ГК РФ. Учредительный договор требуется не во всех случаях создания юридических лиц, он необходим только тогда, когда устав юридического лица не позволяет решить ряд существенно важных вопросов, связанных с его созданием и деятельностью[[76]](#footnote-76). Он необходим, в частности, при создании хозяйственных товариществ и обществ (за исключением акционерных обществ), объединений юридических лиц и некоторых других некоммерческих организаций. Его целью является образование нового юридического лица, установление порядка формирования уставного (складочного) капитала, а также участия учредителей в деятельности юридического лица.

ГК РФ определяет содержание учредительных документов. В них должно быть указано наименование юридического лица, место его нахождения, '^' порядок управления и т. д.

Большое практическое значение имеет вопрос о месте нахождения юридического лица, поскольку с ним связано совершение действий, имеющих юридическое значение. В отличие от действовавшего ранее законодательства, в соответствии с которым местом нахождения юридического лица признавалось место расположения его постоянного действующего органа, ГК РФ 1994 года установил, что место нахождения юридического лица определяется его государственной регистрацией. Устойчивость юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, зависит от величины их уставного капитала. Действующим законодательством определяется порядок его формирования.

Уставный капитал формируется за счет взносов (вкладов) учредителей. Вклад в уставный (складочный) капитал может осуществляться деньгами, ценными о бумагами, другими вещами или имущественными правами либо иными правами, имеющими денежную оценку.

Величина уставного капитала, порядок его формирования, распределения долей (паев) между учредителями, порядок создания фондов и резервов юридического лица определяется учредительными документами.

Уставный капитал является исходной материальной предпосылкой предпринимательской деятельности, он гарантирует в определенной мере исполнение обязательств перед кредиторами.

В учредительных документах юридического лица должны быть указаны представительства и филиалы, а также другие созданные юридическим лицом обособленные структурные подразделения.

Наряду с рассмотренными выше положениями учредительные документы юридического лица должны содержать и иные сведения, в том числе и такие, которые присуцщ лишь отдельным видам юридических лиц. Так, в учредительных документах некоммерческих организаций и унитарных предприятий должны быть определены предмет и цели деятельности юридического лица; учредительный договор полного товарищества и товарищества на вере должен содержать условия о размере и составе складочного капитала, о размере и порядке изменения долей каждого из участников полного товарищества и полных товарищей в товариществе на вере в складочном капитале и т. д.

Учредительным договором должны быть определены условия и порядок распределения прибыли и убытков между участниками, порядок управления деятельностью юридического лица и выхода участников из его состава.

Учредительный договор вступает в силу с момента его подписания всеми участниками (учредителями). Его последующая государственная регистрация имеет юридическое значение не для действительности самого договора, а для возникновения соответствующего юридического лица. Следовательно, уже до момента регистрации учредительных документов юридического лица участники учредительного договора могут быть взаимно обязаны к совершению определенных, согласованных ими действий, их взаимные обязательства возникают с момента заключения договора, а их обязательственные отношения с третьими лицами - лишь после государственной регистрации учредительного договора, поскольку именно с этого момента считается существующим созданное учредителями юридическое лицо[[77]](#footnote-77).

Порядок регистрации юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, определяется Федеральным законом от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц»[[78]](#footnote-78). Принятое регистрирующим органом решение о государственной регистрации является основанием для внесения соответствующей записи в государственный реестр. Гражданский кодекс Российской Федерации содержит исчерпывающий перечень организационно-правовых форм коммерческих организаций.

В соответствии с п. 2 ст. 50 ГК РФ юридические лица, являющиеся коммерческими организациями, могут иметь организационно-правовую форму хозяйственных товариществ и обществ.

Товарищества могут создаваться в виде полного товарищества или товарищества на вере (коммандитного товарищества). Хозяйственные общества подразделены на акционерные общества (открытые и закрытые), общества с ограниченной и дополнительной ответственностью.

Участниками хозяйственных обществ и вкладчиками в товариществах на вере могут быть граждане и юридические лица, но для юридических лиц необходимо соблюдение определенных условий. Так, государственные органы и органы местного самоуправления не могут быть участниками хозяйственных обществ и вкладчиками в товариществе на вере, если иное не установлено законом. Финансируемые собственником учреждения могут быть участниками хозяйственных обществ и вкладчиками в товариществах на вере с разрешения собственника.

Как уже было отмечено, полное товарищество создается на основе учредительного договора, устава в данном случае не имеется, в нем нет необходимости, поскольку все отношения между участниками хозяйственного товарищества урегулированы учредительным договором.

В учредиттельном договоре должны быть отражены: наименование и место нахождения товарищества; порядок совместной деятельности участников по его созданию; размер и состав складочного капитала; сроки и порядок внесения вкладов; ответственность участников за нарушение обязательств по внесению вкладов; условия и порядок изменения долей участия; условия участия членов товарищества в его деятельности; условия и порядок управления деятельностью товарищества, распределения прибыли и убытков; условия выхода участников из состава товарищества. Ведение дел в полном товариществе осуществляется всеми участниками, каждый участник вправе вести дела от имени товарищества без особого согласия на это других участников, если учредительным договором не предусмотрено иное. В соответствии со ст. 71 ГК РФ каждый участник полного товарищества имеет один голос, если иное не предусмотрено учредительным договором.

Учредители определяют в договоре порядок распределения прибылей и убытков, размер отчислений в резервный и другие фонды хозяйственного товарищества. Прибыль и убытки в этой коммерческой организации распределяются пропорционально долям в складочном капитале, если иное не предусмотрено соглашением участников.

Под товариществом на вере понимается хозяйственное товарищество, в котором участвует как минимум одно лицо, отвечающее по обязательствам товарищества своим имуществом (полный товарищ) и как минимум одно лицо, несущее связанный с деятельностью товарищества риск в пределах суммы внесенного вклада (вкладчик). Однако при создании товарищества на вере оно должно иметь как минимум двух полных товарищей и как минимум одного вкладчика. В дальнейшем в процессе деятельности товарищества число полных товарищей может уменьшиться до одного.

Полные товарищи фактически образуют полное товарищество в товариществе на вере, поэтому их положение определяется нормами, регулирующими деятельность полных товариществ.

Наиболее распространенными организационно-правовыми формами, являются хозяйственные общества. Перечень их довольно обширен, а правовой статус различен и многогранен. Более простыми правилами регулируется деятельность обществ с ограниченной и с дополнительной ответственностью. Общество с ограниченной ответственностью учреждается одним или несколькими физическими или юридическими лицами.

Учредители общества с ограниченной ответственностью, не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельность общества, в пределах стоимости внесенных ими вюгадов в уставный капитал.

На момент регистрации уставный капитал должен быть оплачен не менее чем на 50 процентов, оставшаяся часть подлежит оплате в течение первого года деятельности общества. Увеличение уставного капитала общества допускается лишь после внесения всеми участниками своих вкладов.

Учредительными документами общества с ограниченной ответственностью являются учредительный договор и устав. Соотношение этих двух учредительных документов таково, что устав, по сути, может рассматривать как часть договора, поскольку утверждается участниками (учредителями) в качестве одного из основных результатов их соглашения. Поэтому содержание устава может частично «перекрываться» содержанием договора (или наоборот), например, порядок распределения между участниками прибылей и убытков, управления деятельностью созданного ими юридического лица, выхода учредителей из его состава может устанавливаться не только в учредительном договоре, но и в уставе. Однако некоторые принципиальные положения о взаимоотношениях участников (учредителей) и, прежде всего — их воля на создание новой организации, могут быть отражены только в договоре о ее учреждении, а ряд конкретных положений, касающихся статуса этой организации, например, компетенции ее органов, - только в ее уставе[[79]](#footnote-79).

Разновидностью общества с ограниченной ответственностью является общество с дополнительной ответственностью. К обществу с дополнительной ответственностью применяются те же правила, что и к обществу с ограниченной ответственностью. Отличие общества с дополнительной ответственностью от общества с ограниченной ответственностью сводится к наличию дополнительной ответственности учредителей по обязательствам общества в размере, кратном их вкладу в уставный капитал (ст. 95 ГК РФ), то есть учредители общества с дополнительной ответственностью отвечают по обязательствам общества не только вкладом, внесенным в уставный капитал, но и другими своими средствами.

Близким по своей правовой природе к обществу с ограниченной ответственностью является акционерное общество.

Под акционерным обществом понимается хозяйственное общество, уставный капитал которого разделен на определенное число акций и участники которого не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости принадлежащих им акций.

Акционерное общество может быть создано одним лицом или состоять из одного лица в случае приобретения одним акционером всех акций общества. Сведения об этом должны быть отражены в уставе, зарегистрированы и опубликованы. Акционерное общество не может иметь в качестве единственного участника другое хозяйственное общество, состоящее из одного лица.

Акционерные общества могут быть открытыми и закрытыми. Открытыми признаются акционерные общества, которые вправе увеличивать уставный капитал путем, открытой подписки на выпускаемые акции. Открытая подписка на акции акционерного общества не допускается до полной оплаты уставного капитала. При учреждении акционерного общества все его акции должны быть распределены среди учредителей. Акционеры открытого акционерного общества могут отчуждать принадлежащие им акции без согласия других акционеров.

Закрытыми признаются акционерные общества, акции которых могут распространяться лишь в рамках заранее определенного круга лиц. Эти общества не вправе производить открытую подписку. Их участники обладают преимущественным правом на приобретение акций, уступаемых другими участниками; в уставе закрытого акционерного общества может содержаться положение, запрещающее передачу доли участия третьим лицам. Лицо, не являющееся участником закрытого акционерного общества, при заключении договора на приобретение акций этого общества с соблюдением норм действующего законодательства становится его акционером и может пользоваться соответствующими правами. Число участников закрытого акционерного общества не должно превышать пятидесяти[[80]](#footnote-80).

В случае если число акционеров закрытого общества превышает этот предел, закрытое акционерное общество в течение одного года должно быть преобразовано в открытое акционерное общество.

Учредительным документом акционерного общества является устав. Для осуществления учредителями совместной деятельности по созданию акционерного общества между ними заключается письменный договор, но учредительным документом он не является. Данный договор имеет значительное сходство с договором о совместной деятельности, разновидностью которого он является. Участники договора о создании акционерного общества имеют целью создание юридического лица, но не данный договор определяет статус формируемой участниками организации. В отличие от этого учредительный договор определяет не только согласованную деятельность его участников (учредителей), но и правовое положение нового юридического лица, будучи одним из его учредительных документов. Поэтому выполняя роль учредительного документа, такой договор не прекращает действие с созданием (государственной регистрацией) новой организации, а сохраняет его на все время работы созданного юридического лица. Более того, в результате действий учредителей здесь возникает не просто новое юридическое лицо, а новый самостоятельный собственник имущества. Никаких отношений долевой собственности участников, как в договоре о совместной деятельности, при этом не возникает[[81]](#footnote-81).

В договоре о создании акционерного общества указывается размер уставного капитала, категории выпускаемых акций, порядок их размещения.

Устав акционерного общества должен содержать сведения о наименовании акционерного общества; месте его нахождения; размере уставного капитала; категории выпускаемых акций, их номинальной стоимости и количестве; о правах акционеров; составе и компетенции органов управления обществом, порядке принятия ими решений, в том числе в уставе должны быть определены вопросы, решения по которым принимаются единогласно или квалифицированным большинством голосов.

Организационными договорами являются и договоры о совместной деятельности (договор простого товарищества).

Данный договор является формой осуществления предпринимательской деятельности без образования юридического лица. По этому договору стороны (два и более лица) обязуются путем объединения имущества и усилий совместно действовать для достижения общей хозяйственной или иной цели.

Сторонами договора простого товарищества, заключаемого для осуществления предпринимательской деятельности, могут быть только индивидуальные предприниматели и коммерческие организации.

Вкладом в товарищество признается все то, что вносится в общее дело, в том числе деньги, иное имущество, профессиональные и иные знания, навыки и умения, а также деловая репутация и деловые связи. Вклады товарищей предполагаются равными по стоимости, если иное не следует из договора простого товарищества или фактических обстоятельств. Денежная оценка вклада товарища производится по соглашению между товарищами.

Как отмечено выше, ГК РФ сужен круг возможных участников договора простого товарищества. В соответствии с п. 2 ст. 1041 ГК РФ сторонами договора простого товарищества, заключенного для осуществления предпринимательской деятельности, могут быть только субъекты предпринимательской деятельности (индивидуальные предприниматели и коммерческие организации). Государственные и муниципальные предприятия могут быть участниками простого товарищества только с согласия собственника в отношении недвижимого имущества.

Договором простого товарищества может быть предусмотрено, что его существование не раскрывается для третьих лиц (негласное товарищество). К такому договору применяются правила о договоре простого товарищества, если иное не предусмотрено ст. 1054 ГК РФ или не вытекает из существа негласного товарищества.

В отношениях с третьими лицами каждый из участников негласного товарищества отвечает всем своим имуществом по сделкам, которые он заключил от своего имени в общих интересах товарищей. В отношениях между участниками товарищества обязательства, возникшие в процессе их совместной деятельности, считаются общими.

Особой разновидностью совместной деятельности является договор о консорциуме (товарищество для единственной сделки). Как отмечается в юридической литературе, ни в одной из стран нет специального нормативного регулирования этого договора, но вследствие широкого распространения консорциальных отношений в деловой практике национальными и международными организациями разработаны рекомендации по заключению данных договоров. В частности, такими документами являются руководства по составлению контрактов, разработанные Европейской экономической комиссией ООН в 1973 и в 1979 гг[[82]](#footnote-82). Консорциум представляет собой объединение, не обладающее правами юридического лица. Входящие в консорциум организации являются, как правило, юридическими лицами и полностью сохраняют свою юридическую « самостоятельность при заключении консорциального договора.

Договор о консорциуме представляет собой сложный контракт, содержащий условия как о внутренних, так и о внешних отношениях его участников.

Внешние договорные отношения оформляются генеральным соглашением, а внутренние отношения в рамках консорциума регулируются заключаемым кооперирующимися сторонами договором по осуществлению генерального соглашения. Консорциальный договор составляется в виде либо единого документа, определяющего все аспекты взаимоотношений сторон, либо двух документов, из которых рамочный контракт закрепляет принципы, цели и границы кооперации, а другой - контракт об участии - условия участия партнеров в исполнении контракта. Специальным условием договора один из партнеров выделяется в качестве руководителя консорциума (лидера).

Важным моментом в деятельности консорциума является распределение различных видов ответственности: перед клиентами; участников консорциума во взаимных отношениях между собой и перед третьими лицами. В простом консорциуме (основанном на чисто обязательственных отношениях между партнерами и каждого из них с заказчиком) каждый партнер несет индивидуальную ответственность за выполнение своих обязательств и не несет рисков и ответственности перед клиентами за выполнение работ, взятых на себя консорциумом.

В консорциуме, основанном на принципе совместного несения рисков и ответственности (ассоциация в форме товарищества) ответственность партнеров перед клиентами строится на началах совместной ответственности, а ответственность между самими партнерами обычно основывается на началах долевой ответственности.

Вопрос о юридической природе консорциального соглашения решается следующим образом:

в странах романо-германской системы права его рассматривают как договор о товариществе;

в странах англо-американской системы права - применяют правила о партнерстве (полном товариществе)[[83]](#footnote-83).

С переходом от планово-централизованной к рыночной экономике по-новому встал вопрос о финансировании хозяйственной деятельности. В условиях рыночной экономики оно приобрело иной характер. Отошел в прошлое всеобъемлюпщй государственный контроль за использованием материальных, финансовых ресурсов, перестали действовать и другие, свойственные плановой экономике, механизмы. Качественно иным стал процесс инвестирования материальных и финансовых ресурсов в реальный сектор экономики, в социальную сферу. Процесс инвестирования, управление инвестициями в значительной мере стали осуществляться экономическими агентами, все большую роль в нем начинают играть частные коммерческие организации. Инвестиционная деятельность - один из видов предпринимательской деятельности. Она является многоплановой по своему содержанию, в ней участвует множество субъектов. Однако основным субъектом инвестиционной деятельности является инвестор-субъект осуществляющий вложение денежных средств и имущества в инвестиционные проекты. Правовой статус инвестора сложен, его характерными чертами являются:

— наличие средств, которые могут быть использованы в качестве инвестиций;

— способность осуществлять инвестиционную деятельность, принимать необходимые решения по вложению имеющихся средств;

— право избирать по своему усмотрению объекты инвестирования, направления вложения инвестиций.

# ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Гражданско-правовой договор — один из основных инструментов регулирования рыночных отношений. Именно благодаря договору в условиях экономики рыночного типа возможно выявить действительную волю участников экономических отношений, гармонизировать интересы многочисленных субъектов предпринимательской деятельности, определить общественные потребности в товарах, работах, услугах и обеспечить их оптимальное удовлетворение. Устанавливая в договоре взаимные права и обязанности, участники имущественных и других экономических отношений самостоятельно вырабатывают индивидуализированные обязательные условия и правила совместной деятельности, учитывающие все многообразие факторов, связанных с отношениями сторон.

Проведенное исследование позволило сформулировать ряд положений, выводов:

1. Специфика договора как инструмента организации взаимосвязей между участниками экономической деятельности проявляется в том, что он представляет собой не разрозненные волевые действия двух и более лиц, а единое волеизъявление, выражающее их общую волю. Это цельное отношение, возникшее между сторонами в результате достижения соглашения об исполнении работы, передаче вещи, оказании услуги.

2. В рамках договора удовлетворяются взаимные интересы сторон, возникает общий интерес, который и побуждает стороны к заключению договора. Посредством данных договоров реализуется как частный (в первую очередь, получение прибыли и удовлетворение иных потребностей), так и общественный публичный интерес (экономическая и социальная стабильность) самих предпринимателей так государства и общества в целом. Общественный публичный интерес заключается во всеобщей заинтересованности в росте получения прибыли, стабильном развитии различных видов предпринимательской деятельности, что является одним из важных факторов, определяющих экономическую и социальную стабильность в обществе.

3. Договоры, которые опосредуют предпринимательскую деятельность, существенно отличаются от договоров, которые регулировали хозяйственную деятельность СССР при господстве плановой экономики. Необходимо отметить, что договоры, опосредующие предпринимательскую деятельность, имеют существенные особенности в правовых конструкциях, по сравнению с общегражданскими договорами. В связи с выявленной в исследовании данном спецификой целесообразно законодательно в ГК РФ закрепить понятие «предпринимательский договор», под которым следует понимать "договор, объектом правового регулирования которого являются отношения, связанные с пользованием имуществом, производством и реализацией товаров, выполнением работ, оказанием услуг, а также систематическим осуществлением иных видов деятельности, возникающие в сфере предпринимательской деятельности в целях получения прибыли".

4. Всю большую роль в упорядочивании и укреплении хозяйственных связей при осуществлении предпринимательской деятельности играет предварительный договор, основной целью которого является создание определенной правовой связи между субъектами, которая в дальнейшем должна привести к заключению основного договора, что способствует более четкой организации и планированию хозяйственной деятельности субъекта. Однако, как отмечает автор, данный договор не носит обязательственного характера, чем существенно отличается от многочисленных гражданско-правовых договоров. Для установления правовой связи между сторонами данного договора достаточно в обязательном порядке определить предмет договора, а уже при заключении основного договора иные существенные условия. Поэтому целесообразно законодательно закрепить в ст. 429 ГК РФ норму, согласно которой при заключении предварительного договора стороны в обязательном порядке должны определить предмет основного договора, оставив согласование прочих существенных условий в предварительном договоре на усмотрение самих сторон.

5. Рыночные отношения являются механизмом, сложной системой, которая постоянно изменяется и развивается. Поэтому многие договорные конструкции нуждаются в законодательном совершенствовании. Часто при осуществлении предпринимательской деятельности, особенно при реализации договоров в сфере коммерции, возникают сложности с определением срока оплаты по обязательству. Произведя правовой анализ особенностей заключения и исполнения договора поставки и, выявив возможность применения данного положения к иным договорам, для обеспечения надлежащего исполнения сторонами договора обязательств, обоснована необходимость изложить первый абзац п. 2 ст. 314 ГК РФ следующим образом: «В случаях, когда обязательство не предусматривает срок его исполнения и не содержит условий о событии, позволяющем определить этот срок, оно должно быть исполнено в разумный срок после возникновения обязательства». Это позволит в случае с договором поставки поставщику более существенно защитить свои интересы по уже выполненным с его стороны обязательствам.

6. Важным направлением совершенствования договорно-правового регулирования экономической деятельности должно являться, поэтому включение в договоры, регулирующие отношения между субъектами предпринимательской деятельности, условий о порядке разрешения споров, которые могут возникнуть при исполнении заключенной ими коммерческой сделки. Для стимулирования развития договорно-правовой практики в этом направлении в главу 9 ГК РФ необходимо внести соответствующее дополнение (дополнить ее статьей предусматривающей включение в коммерческие сделки положений о порядке урегулирования разногласий и споров между предпринимателями).

Все вышеизложенное позволяет сделать вывод о важной роли гражданско-правового договора как составляющего элемента в механизме рыночной экономики, посредством которого опосредуются отношения, имеющие как частный, так и публичный интерес и имеющий существенное влияние на стабильность общества.

# БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

Нормативно-правовые акты

1. Конституция Российской Федерации [Текст]: офиц. текст. // Российская газета. –1993. – № 237.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) [Текст]: офиц. текст: Принят 30.11.1994 г. по состоянию на 01.12.2007 // СЗ РФ. – 1994. – № 32. – Ст. 3301.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) [Текст]: офиц. текст: Принят 26.01.1996 г. по состоянию на 06.12.2007 // СЗ РФ. – 1996. – № 5. – Ст. 410.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) [Текст]: офиц. текст: Принят 26.11.2001 г. по состоянию на 29.11.2007 // СЗ РФ. – 2001. – № 49. – Ст. 4552.
5. О государственной регистрации юридических лиц [Текст]: [федер. закон от 08.08.2001 г., 01.12.2007] // CЗ PФ. – 2001. – № 33 (часть I). – Ст. 3431.
6. О государственном материальном резерве [Текст]: [федер. закон от 29.12.1994 г., по состоянию на 02.02.2006] // CЗ PФ. - 1995. - № l. - Cт.3.
7. О государственном оборонном заказе [Текст]: [федер. закон от 27.12.1995 г., по состоянию на 01.12.2007] // СЗ РФ.- 1996.- №1.- Ст.6.
8. О естественных монополиях [Текст]: [федер. закон от 17.08.1995 г., по состоянию на 08.11.2007] // СЗ РФ. - 1995. - № 34. - Ст.3426.
9. О третейских судах в Российской Федерации [Текст]: [федер. закон от 24.07.2002 г.] // СЗ РФ. – 2002. – № 30. – Ст. 3019.

Специальная и учебная литература

1. Архипов Д. Договор как средство экономически эффективного распределения рисков [Текст] //Корпоративный юрист.- 2007.- № 1.- С.11.
2. Богданов Е.В. Правовое положение органа юридического лица [Текст] // Журнал российского права. – 2009. – № 3. – С. 57.
3. Богданов Е.В. Специфика и социальное значение предпринимательских договоров [Текст] // Журнал российского права. – 2007. – № 5. – С. 15.
4. Васильев А.С. Понятие и признаки предпринимательского договора [Текст] // Журнал российского права. – 2007. – № 11. – С. 21.
5. Витрянский В.В. Гражданский кодекс о договоре [Текст] // Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ. – 1995. – № 10. – С. 22.
6. Галкина Л.Н. Особенности правового регулирования иностранных инвестиций. [Текст] Труды СГУ. Вып. 33. – М., Юридическая литература. 2001. – 198 с.
7. Гецьман М. Учредительный договор [Текст] // ЭЖ-Юрист. – 2005. – № 41. – С. 7.
8. Гражданское право России. Курс лекций. [Текст] Часть первая. / Под ред. Садикова О.Н. – М., Норма. 2006. – 458 с.
9. Гражданское право. [Текст] В 2-х томах, т. 2. Учебник / Под ред. Суханова Е.А. – М., Волтерс Клувер. 2006. – 724 с.
10. Гражданское право. [Текст] Учебник / Под ред. Калпина А.Г. - М., Юристь. 2006. – 698 с.
11. Гражданское право [Текст] / Под ред. Сергеева А.П., Толстого Ю.К. – М., Проспект. 1999. – 706 с.
12. Гражданское право [Текст] / Под ред. Сергеева А.П., Толстого Ю.К. Ч. I. - М., Проспект. 2006. – 746 с.
13. Гражданское право. [Текст] Часть вторая: учебник / Отв. ред. Мозолин В.П., Масляев А.И. – М., Юристъ. 2006. – 706 с.
14. Грибанов А.В. Обзор судебной практики "Признание договоров незаключенными" [Текст] // Арбитражное правосудие в России. – 2007. – № 8. – С.20.
15. Договор в народном хозяйстве [Текст] (Вопросы общей теории) / Отв. ред. Сулейманов М.К. – Алма-Ата., 1997. – 268 с.
16. Егорова М.А. Особенности одностороннего отказа от исполнения договора как односторонней сделки [Текст] // Законы России: опыт, анализ, практика. – 2007. – № 8. – С. 18.
17. Ершов Ю.Л. Существенные условия - в силу закона и договора [Текст] //эж-ЮРИСТ. – 2007. – № 17. – С. 4
18. Завидов Б.Д. Договор: подготовка, заключение, изменение [Текст] – М., Инфра-М. 1997. – 318 с.
19. Завидов Б.Д., Курцев Н.П. Гражданское законодательство России. [Текст] Ч. 2: Краткий комментарий отдельных положений ГК РФ. – Воронеж., Орионт. 2004. – 652 с.
20. Запруднов А. Заключение, изменение и расторжение договора оказания услуг по передаче электрической энергии: актуальные проблемы теории и судебной практики [Текст] // Арбитражный и гражданский процесс. – 2007. – № 8. – С. 16.
21. Иоффе О.С. Обязательственное право. [Текст] – М., Юридическая литература. 1975. – 674 с.
22. Кабатов В. А. Возмездное оказание услуг [Текст] – М., Юристъ. 2006. – 236 с.
23. Каменков В.С. Нотариальное удостоверение хозяйственного договора [Текст] // Предпринимательское право. – 2007. – № 8. – С. 16.
24. Каменков В.С. Специфика и значение хозяйственных договоров [Текст] // Бюллетень нотариальной практики. – 2006. – № 6. – С. 17.
25. Каменков В.С. Структура договорных связей в хозяйственных отношениях [Текст] // Предпринимательское право. – 2007. – № 2. – С. 18.
26. Клейн Н.И. Принцип свободы договора и основания его ограничения в предпринимательской деятельности [Текст] // Журнал российского права. – 2008. – № 1. – С. 21.
27. Козлова Н.В. Учредительный договор и устав: как избежать ошибок при их составлении [Текст] // Хозяйство и право. – 2007. – № 9. – С. 35-36.
28. Коммерческое право. [Текст] Учебник. / Под ред. Попондопуло В.Ф., Яковлевой В.Ф. – СПб., Изд-во С-Петерб. Университета. 1998. – 768 с.
29. Коммерческое право. [Текст] Учебник. / Под ред. Попондопуло В.Ф. Яковлевой В. Ф. 3-е изд., перераб. и доп. – М., Юристъ. 2004. – 810 с.
30. Круглова П.Ю. Хозяйственное право. [Текст] Учебное пособие. – М., Русская деловая литература. 1997. – 672 с.
31. Кубарь И.И. Договорные преимущественные права в гражданском праве России [Текст] // Журнал российского права. – 2007. – № 10. – С. 16.
32. Литягин Н. Н. Предпринимательское право. [Текст] Учебное пособие. – М., Юрайт. 2007. – 326 с.
33. Мурашко М.С. Что считать незаключенным договором [Текст] // Российская юстиция. – 2007. – № 2. – С. 44.
34. Накушнова Е.В. Прекращение договора [Текст] // Современное право. – 2007. – № 8. – С. 16.
35. Нурмагамбетов А.А. Оценочные понятия как критерии ограничения свободы гражданско-правового договора [Текст] //Журнал российского права. – 2007. – № 2. – С. 32.
36. Оболонкова Е.В. Односторонний отказ от исполнения обязательства: пределы использования и соотношение с другими способами прекращения договорных обязательств [Текст] //Журнал российского права. – 2007. – № 2. – С. 34.
37. Победоносцев К.П. Курс гражданского права. [Текст] Часть III.: Договор и обязательство. - М., Статут. 1999. – 678 с.
38. Полонский Б.Я. Экономическое правосудие: единство правоприменения [Текст] //Законодательство. – 2007. – № 1. – С. 23.
39. Пугинский Б.И. Коммерческое право. [Текст] Учебник. - М., Зерцало. 2006. – 782 с.
40. Романец Ю.В. Возмездность гражданских договоров [Текст] // Законодательство. – 2007. – №1. – С. 13.
41. Романец Ю.В. Некоторые проблемы квалификации гражданских договоров [Текст] // Журнал российского права. – 2008. – № 1. – С. 53.
42. Сборник постановлений Пленумов и обзоров судебно-арбитражной практики Высшего Арбитражного Суда РФ 1992-1999 гг. / Сост. Мурзин Д.В. - М., Статут. 2000. – 704 с.
43. Смадьяров И.Б. Учредительный договор по российскому гражданскому праву [Текст] // Юридический мир. – 2007. – № 6. – С. 19.
44. Станкевич А.В. О признании недействительным расторгнутого договора [Текст] //Право и экономика. - 2007. - № 8. - С. 36.
45. Степанова И.Е. Существенные условия договора: проблемы законодательства [Текст] // Вестник ВАС РФ. – 2007. – № 7. – С. 15.
46. Степанова И.Е. Правовая природа незаключенного договора [Текст] // Закон. - 2007. - № 6. - С.11.
47. Сулейменов М.К. Предпринимательский договор как комплексный институт гражданского права [Текст] // Журнал российского права. – 2008. – № 1. – С. 19.
48. Тарасенко Ю.А. Обзор судебной практики "Предварительный договор" [Текст] //Арбитражное правосудие в России.- 2007.- № 1.- С.25.
49. Тарасенко Ю.А. Смешанный договор [Текст] //Арбитражное правосудие в России.- 2007.- № 4.- С.15.
50. Тихомиров Ю. А. Договоры в экономике. - М., Экономика. 1993. – 236 с.
51. Тихомирова И.П. Обзор судебной практики "Договор строительного подряда" [Текст] //Арбитражное правосудие в России.- 2007.-№ 8.- С.13.
52. Тотьев К.Ю. Подоходный налог с физических лиц и гражданско-правовые договоры [Текст] // Гражданин и право. – 2008. – № 2. – С. 51.
53. Оболонкова Е.В. Односторонний отказ от исполнения обязательства: пределы использования и соотношение с другими способами прекращения договорных обязательств [Текст] // Журнал российского права. – 2007. – № 2. – С. 19.
54. Хозяйственное право. [Текст] Учебник для вузов. Том 2 / Отв. ред. Мартемьянов В.С. - М., БЕК. 1999. – 764 с.
55. Хромченков О.В. Виды предпринимательских договоров [Текст] // Адвокатская практика. – 2006. – № 4. – С. 21.
56. Хромченков О.В. Понятие и признаки предпринимательских договоров [Текст] // Гражданское право. – 2006. – № 3. – С. 19.
57. Филиппова С.Ю. Обзор судебной практики "Заключение договора в письменной форме: вопросы теории и арбитражная практика"[Текст] //Арбитражное правосудие в России.- 2007.- № 6.- С.12.
58. Шевченко Е.Е. Законодательство и судебно-арбитражная практика об определении момента заключения договора [Текст] // Закон. – 2007. – № 4. – С. 17.
59. Шевченко Е.Е. Способы определения условии гражданско-правовых договоров: законодательство и судебная практика [Текст] //Закон.- 2007.- № 3.- С.25.
60. Шелютто М.Л. Предпринимательские договоры [Текст] // Журнал российского права. – 2008. – № 1. – С. 19.
61. Яковлев В.Ф. Понятие предпринимательского договора в российском праве [Текст] // Журнал российского права. – 2008. – № 1. – С. 17.

Материалы юридической практики

1. О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации [Текст]: [постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума ВАС РФ № 6/8 от 01.07.1996 г.] // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 1996. – № 9. – С. 23.
2. О практике рассмотрения судами дел о защите прав потребителей [Текст]: [Постановление Пленума Верховного Суда РФ №7 от 29.09.1994: по сост. на 11.05.2007] // Российская газета. – 1994. – № 230.
3. О некоторых вопросах, связанных с применением положений Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре поставки [Текст]: [Постановление Пленума ВАС РФ № 18 от 22.10.1997] // Вестник ВАС РФ. – 1998. – № 3. – С. 17.
4. О некоторых вопросах применения Федерального закона «Об акционерных обществах» [Текст]: [Постановление Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ № 4/8 от 02.04.1997] // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 1997. – № 6. – С. 32.
5. О некоторых особенностях, связанных с применением статьи 21.1 Федерального закона "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" [Текст]: [Информационное письмо Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ № 100 от 17.01.2006] // Вестник ВАС РФ. – 2006. – № 11. – С. 43.
6. Обзор практики разрешения споров, связанных с арендой [Текст]: [Информационное Письмо Президиума ВАС РФ № 66 от 11.01.2002] // Вестник ВАС РФ. – 2002. – № 3. – С. 22.
7. Обзор практики разрешения споров по договору строительного подряда [Текст]: [Информационное письмо Президиума ВАС РФ № 51 от 24.01.2000] // Вестник ВАС РФ. – 2000. – № 3. – С. 43.
8. О Федеральном законе «О лизинге» [Текст]:[письмо ВАС РФ № С5-7/УЗ-908 от 03.12.1998]// Вестник ВАС РФ.- № 2.- 1998.- С.5.
9. Обзор практики рассмотрения споров, связанных с исполнением договоров страхования [Текст]: [Информационное письмо Президиума ВАС РФ № 75 от 28.11.2003]//Вестник ВАС РФ.-2004.-№ 1.- С.44.
1. Гражданское право России. Курс лекций. [Текст] Часть первая. / Под ред. Садикова О.Н. - М.: Норма. 2006. -С.5. [↑](#footnote-ref-1)
2. Тарасенко Ю.А. Смешанный договор [Текст] //Арбитражное правосудие в России.- 2007.- № 4.- С.15. [↑](#footnote-ref-2)
3. Гражданское право России. Курс лекций. [Текст] Часть первая. / Под ред. Садикова О.Н. - М.: Норма. 2006. - С.6. [↑](#footnote-ref-3)
4. Гражданское право России. Курс лекций. [Текст] Часть первая. / Под ред. Садикова О.Н. - М.: Норма. 2006. - С.9. [↑](#footnote-ref-4)
5. Гражданское право России. Курс лекций. [Текст] Часть первая. / Под ред. Садикова О.Н. - М.: Норма. 2006. - С. 9. [↑](#footnote-ref-5)
6. Бюллетень Верховного Суда РФ. – 1996. – № 9. – С. 23. [↑](#footnote-ref-6)
7. Тотьев К.Ю. Подоходный налог с физических лиц и гражданско-правовые договоры [Текст] // Гражданин и право. – 2008. – № 2. – С. 51. [↑](#footnote-ref-7)
8. Там же. - С. 52. [↑](#footnote-ref-8)
9. Сборник постановлений Пленумов и обзоров судебно-арбитражной практики Высшего Арбитражного Суда РФ 1992-1999 гг./ Сост. Мурзин Д.В. - М., Статут. 2000. - С. 512. [↑](#footnote-ref-9)
10. Коммерческое право. [Текст] Учебник. / Под ред. Попондопуло В.Ф., Яковлевой В.Ф. – СПб., Изд-во С-Петерб. Университета. 1998. – С. 4. [↑](#footnote-ref-10)
11. Договор в народном хозяйстве [Текст] (Вопросы общей теории) / Отв. ред. Сулейманов М.К. – Алма-Ата., 1997. - С. 32. [↑](#footnote-ref-11)
12. Гражданское право. [Текст] В 2-х томах, т. 2. Учебник / Под ред. Суханова Е.А, - М., Волтерс Клувер. 2006. – С.41. [↑](#footnote-ref-12)
13. Витрянский В.В. Гражданский кодекс о договоре [Текст] // Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ. – 1995. – № 10. – С. 22. [↑](#footnote-ref-13)
14. Иоффе О.С, Обязательственное право. [Текст] - М., Юридическая литература. 1975. - С. 78. [↑](#footnote-ref-14)
15. Гражданское право [Текст] / Под ред. Сергеева А.П., Толстого Ю.К. – М., Проспект. 1999. - С.428. [↑](#footnote-ref-15)
16. Накушнова Е.В. Прекращение договора [Текст] // Современное право. – 2007. – № 8. – С. 16. [↑](#footnote-ref-16)
17. Гражданское право. [Текст] В 2-х томах, т. 2. Учебник / Под ред. Суханова Е.А, - М., Волтерс Клувер. 2006. – С.42. [↑](#footnote-ref-17)
18. Там же - С. 42. [↑](#footnote-ref-18)
19. Там же - С.43. [↑](#footnote-ref-19)
20. Богданов Е.В. Правовое положение органа юридического лица [Текст] // Журнал российского права. – 2008. – № 3. – С. 57. [↑](#footnote-ref-20)
21. CЗ PФ.- 1995.- №l. - Cт.3. [↑](#footnote-ref-21)
22. СЗ РФ.- 1996.- №1.- Ст.6 [↑](#footnote-ref-22)
23. СЗ РФ.- 1995. - № 34. - Ст.3426. [↑](#footnote-ref-23)
24. Романец Ю.В. Некоторые проблемы квалификации гражданских договоров [Текст] // Журнал российского права. - 2008. - № 1. - С. 53. [↑](#footnote-ref-24)
25. Сулейменов М.К. Предпринимательский договор как комплексный институт гражданского права [Текст] // Журнал российского права. – 2008. – № 1. – С. 19. [↑](#footnote-ref-25)
26. Запруднов А. Заключение, изменение и расторжение договора оказания услуг по передаче электрической энергии: актуальные проблемы теории и судебной практики [Текст] // Арбитражный и гражданский процесс. – 2007. – № 8. – С. 16. [↑](#footnote-ref-26)
27. Победоносцев К.П. Курс гражданского права. [Текст] Часть III.: Договор и обязательство. - М., Статут. 1999. - C.341 [↑](#footnote-ref-27)
28. Гражданское право [Текст] / Под ред. Сергеева А.П., Толстого Ю.К. – М., Проспект. 1999. – С. 78. [↑](#footnote-ref-28)
29. Там же. - С. 505. [↑](#footnote-ref-29)
30. Романец Ю.В. Возмездность гражданских договоров [Текст] // Законодательство. - 2007. - №1. - С. 13. [↑](#footnote-ref-30)
31. Яковлев В.Ф. Понятие предпринимательского договора в российском праве [Текст] // Журнал российского права. – 2008. – № 1. – С. 17. [↑](#footnote-ref-31)
32. Круглова П.Ю. Хозяйственное право. [Текст] Учебное пособие. - М., Русская деловая литература. 1997. – С.96. [↑](#footnote-ref-32)
33. Гражданское право. [Текст] Учебник / Под ред. Калпина А.Г. - М., Юристь. 2006. - С. 187 - 188. [↑](#footnote-ref-33)
34. Коммерческое право. [Текст] Учебник. / Под ред. Попондопуло В.Ф. Яковлевой В.Ф. — СПб. Издательство С-Петерб. Университета, 1998. - С. 201. [↑](#footnote-ref-34)
35. Гражданское право [Текст] / Под ред. Сергеева А.П., Толстого Ю.К. – М., Проспект. 1999. – С. 512. [↑](#footnote-ref-35)
36. Шелютто М.Л. Предпринимательские договоры [Текст] // Журнал российского права. – 2008. – № 1. – С. 19. [↑](#footnote-ref-36)
37. Егорова М.А. Особенности одностороннего отказа от исполнения договора как односторонней сделки [Текст] // Законы России: опыт, анализ, практика. – 2007. – № 8. – С. 18. [↑](#footnote-ref-37)
38. Гражданское право [Текст] / Под ред. Сергеева А.П., Толстого Ю.К. – М., Проспект. 1999. – С. 507. [↑](#footnote-ref-38)
39. Гражданское право. [Текст] Учебник / Под ред. Калпина А.Г. - М., Юристь. 2006. – С. 614. [↑](#footnote-ref-39)
40. Галкина Л.Н. Особенности правового регулирования иностранных инвестиций. [Текст] Труды СГУ. Вып. 33. – М., Юридическая литература. 2001. – С. 27. [↑](#footnote-ref-40)
41. Тихомиров Ю. А. Договоры в экономике. - М., Экономика. 1993. - С. 80. [↑](#footnote-ref-41)
42. Коммерческое право. [Текст] Учебник. / Под ред. Попондопуло В.Ф., Яковлевой В.Ф. – СПб., Изд-во С-Петерб. Университета. 1998. – С. 199. [↑](#footnote-ref-42)
43. Нурмагамбетов А.А. Оценочные понятия как критерии ограничения свободы гражданско-правового договора [Текст] //Журнал российского права.- 2007.- № 2. - С.32. [↑](#footnote-ref-43)
44. СЗ РФ. – 2002. – № 30. – Ст. 3019. [↑](#footnote-ref-44)
45. Клейн Н.И. Принцип свободы договора и основания его ограничения в предпринимательской деятельности [Текст] // Журнал российского права. – 2008. – № 1. – С. 21. [↑](#footnote-ref-45)
46. Каменков В.С. Специфика и значение хозяйственных договоров [Текст] // Бюллетень нотариальной практики. – 2006. – № 6. – С. 17. [↑](#footnote-ref-46)
47. Пугинский Б.И. Коммерческое право. [Текст] Учебник. - М., Зерцало. 2006. - С. 190. [↑](#footnote-ref-47)
48. Там же. - С. 191-192. [↑](#footnote-ref-48)
49. Коммерческое право. [Текст] Учебник. / Под ред. Попондопуло В.Ф. Яковлевой В. Ф. 3-е изд., перераб. и доп. - М., Юристъ. 2004. - С. 203. [↑](#footnote-ref-49)
50. Коммерческое право. [Текст] Учебник. / Под ред. Попондопуло В.Ф. Яковлевой В. Ф. 3-е изд., перераб. и доп. - М., Юристъ. 2004. - С. 203. [↑](#footnote-ref-50)
51. Степанова И.Е. Правовая природа незаключенного договора [Текст] //Закон.- 2007.- № 6.- С.11; Станкевич А.В. О признании недействительным расторгнутого договора [Текст] //Право и экономика.- 2007.- № 8.- С.36. [↑](#footnote-ref-51)
52. Грибанов А.В. Обзор судебной практики "Признание договоров незаключенными"[Текст] //Арбитражное правосудие в России. – 2007. – № 8. – С.20; Тарасенко Ю.А. Обзор судебной практики "Предварительный договор" [Текст] //Арбитражное правосудие в России. – 2007. – № 1. – С. 25. [↑](#footnote-ref-52)
53. Степанова И.Е. Существенные условия договора: проблемы законодательства [Текст] // Вестник ВАС РФ. – 2007. – № 7. – С. 15; Ершов Ю.Л. Существенные условия - в силу закона и договора [Текст] //эж-ЮРИСТ.- 2007.- № 17.- С.4. [↑](#footnote-ref-53)
54. Завидов Б.Д., Курцев Н.П. Гражданское законодательство России. [Текст] Ч. 2: Краткий комментарий отдельных положений ГК РФ. – Воронеж., Орионт. 2004. – С. 12. [↑](#footnote-ref-54)
55. Филиппова С.Ю. Обзор судебной практики "Заключение договора в письменной форме: вопросы теории и арбитражная практика"[Текст] //Арбитражное правосудие в России.- 2007.- № 6.- С.12. [↑](#footnote-ref-55)
56. Гражданское право [Текст] / Под ред. Сергеева А.П., Толстого Ю.К. Ч. I. - М., Проспект. 2006. - С. 513. [↑](#footnote-ref-56)
57. Шевченко Е.Е. Законодательство и судебно-арбитражная практика об определении момента заключения договора [Текст] // Закон. – 2007. – № 4. – С. 17. [↑](#footnote-ref-57)
58. Завидов Б.Д. Договор: подготовка, заключение, изменение [Текст] – М., Инфра-М. 1997. – С. 76; Шевченко Е.Е. Способы определения условии гражданско-правовых договоров: законодательство и судебная практика [Текст] //Закон.- 2007.- № 3.- С.25. [↑](#footnote-ref-58)
59. Оболонкова Е.В. Односторонний отказ от исполнения обязательства: пределы использования и соотношение с другими способами прекращения договорных обязательств [Текст] // Журнал российского права. – 2007. – № 2. – С. 19. [↑](#footnote-ref-59)
60. Мурашко М.С. Что считать незаключенным договором [Текст] //Российская юстиция.- 2007.- № 2.- С.44. [↑](#footnote-ref-60)
61. Гражданское право. [Текст] В 2-х томах, т. 2. Учебник / Под ред. Суханова Е.А, - М., Волтерс Клувер. 2006. – С. 9. [↑](#footnote-ref-61)
62. Там же. [↑](#footnote-ref-62)
63. Полонский Б.Я. Экономическое правосудие: единство правоприменения [Текст] //Законодательство.- 2007.- № 1.- С.23; Архипов Д. Договор как средство экономически эффективного распределения рисков [Текст] //Корпоративный юрист.- 2007.- № 1.- С.11. [↑](#footnote-ref-63)
64. Оболонкова Е.В. Односторонний отказ от исполнения обязательства: пределы использования и соотношение с другими способами прекращения договорных обязательств [Текст] //Журнал российского права.- 2007.- № 2.- С.34. [↑](#footnote-ref-64)
65. Хромченков О.В. Виды предпринимательских договоров [Текст] // Адвокатская практика. – 2006. – № 4. – С.21. [↑](#footnote-ref-65)
66. Каменков В.С. Структура договорных связей в хозяйственных отношениях [Текст] // Предпринимательское право. – 2007. – № 2. – С. 18. [↑](#footnote-ref-66)
67. Каменков В.С. Нотариальное удостоверение хозяйственного договора [Текст] // Предпринимательское право. – 2007. – № 8. – С. 16. [↑](#footnote-ref-67)
68. Васильев А.С. Понятие и признаки предпринимательского договора [Текст] // Журнал российского права. – 2007. – № 11. – С. 21. [↑](#footnote-ref-68)
69. Хромченков О.В. Понятие и признаки предпринимательских договоров [Текст] // Гражданское право. – 2006. – № 3. – С. 19. [↑](#footnote-ref-69)
70. Тихомирова И.П. Обзор судебной практики "Договор строительного подряда" [Текст] //Арбитражное правосудие в России.- 2007.-№ 8.- С.13. [↑](#footnote-ref-70)
71. Кабатов В. А. Возмездное оказание услуг [Текст] - М., Юристъ. 2006. - С. 22-27. [↑](#footnote-ref-71)
72. Кабатов В.А. Возмездное оказание услуг [Текст] - М., Юристъ. 2006. – С. 34. [↑](#footnote-ref-72)
73. Богданов Е.В. Специфика и социальное значение предпринимательских договоров [Текст] // Журнал российского права. – 2007. – № 5. – С. 15. [↑](#footnote-ref-73)
74. Смадьяров И.Б. Учредительный договор по российскому гражданскому праву [Текст] // Юридический мир. – 2007. – № 6. – С. 19. [↑](#footnote-ref-74)
75. Гражданское право. [Текст] Часть вторая: учебник / Отв. ред. Мозолин В.П., Масляев А.И. – М., Юристъ. 2006. – С. 380. [↑](#footnote-ref-75)
76. Литягин Н. Н. Предпринимательское право. [Текст] Учебное пособие. - М., Юрайт. 2007. - С. 42. [↑](#footnote-ref-76)
77. Гецьман М. Учредительный договор [Текст] // ЭЖ-Юрист. – 2005. – № 41. – С. 7. [↑](#footnote-ref-77)
78. CЗ PФ. – 2001. – № 33 (часть I). – Ст. 3431. [↑](#footnote-ref-78)
79. Козлова Н.В. Учредительный договор и устав: как избежать ошибок при их составлении [Текст] // Хозяйство и право. - 2007. - № 9. – С. 35-36. [↑](#footnote-ref-79)
80. Кубарь И.И. Договорные преимущественные права в гражданском праве России [Текст] // Журнал российского права. – 2007. – № 10. – С. 16. [↑](#footnote-ref-80)
81. Гражданское право. [Текст] В 2-х томах, т. 2. Учебник / Под ред. Суханова Е.А, - М., Волтерс Клувер. 2006. – С. 375. [↑](#footnote-ref-81)
82. Хозяйственное право. [Текст] Учебник для вузов. Том 2 / Отв. ред. Мартемьянов В.С. - М., БЕК. 1999. - С.350. [↑](#footnote-ref-82)
83. Гражданское право. [Текст] В 2-х томах, т. 2. Учебник / Под ред. Суханова Е.А, - М., Волтерс Клувер. 2006. – С. 350-352. [↑](#footnote-ref-83)