**Заключение договора в обязательном порядке**

Статья 445. Заключение договора в обязательном порядке

1. В случаях, когда в соответствии с настоящим Кодексом или иными законами для стороны, которой направлена оферта (проект договора), заключение дого­вора обязательно, эта сторона должна направить другой стороне извещение об акцепте, либо об отказе от акцеп­та, либо об акцепте оферты на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора) в течение тридцати дней со дня получения оферты.

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

2. В случаях, когда в соответствии с настоящим Кодексом или иными законами заключение договора обязательно для стороны, направившей оферту (проект договора), и ей в течение тридцати дней будет направлен протокол разногласий к проекту договора, эта сторона обязана в течение тридцати дней со дня получения протокола разногласий известить другую сторону о при­нятии договора в ее редакции либо об отклонении протокола разногласий.

При отклонении протокола разногласий либо непо­лучении извещения о результатах его рассмотрения в указанный срок сторона, направившая протокол разно­гласий, вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора,'на рассмотрение суда.

3. Правила о сроках, предусмотренные пунктами 1 и 2 настоящей статьи, применяются, если другие сроки не установлены законом, иными правовыми актами или не согласованы сторонами.

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

другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор.

Сторона, необоснованно уклоняющаяся от заклю­чения договора, должна возместить другой стороне при­чиненные этим убытки.

**Понятие, порядок заключения/расторжения договора**

Понятие договора. Термин “договор” в гражданском праве может употребляться в различных значениях :

1.как юридический факт, лежащий в основе обязательства,

2.само договорное обязательство,

3.документ, в котором закреплен факт установления обязательственного правоотношения.

Договор как *юридический факт*, лежащий в основе обязательственного правоотношения, представляет собой соглашение 2-х или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. (п.1 ст.420 ГК).

Договор – наиболее распространенный вид сделок. В соответствии с этим договор подчиняется общим для всех сделок правилам. К договорам применяются правила о двух- и многосторонних сделках. К обязательствам, возникающим из договора, применяются общие положения об обязательствах, если иное не предусмотрено общими правилами о договорах и правилами об отдельных видах договоров.

Договор представляет собой *единое волеизъявление* двух или более лиц, выражающее их общую волю. Для этого договор должен быть свободен от какого-либо внешнего воздействия (должны соблюдаться правила, обеспечивающие *свободу договора* – ст.421 ГК).

Свобода договора предполагает :

что субъекты гражданского договора свободны в решении вопроса, заключать или не заключать договор,

свободу выбора партнера при заключении договора,

свободу участников гражданского оборота в выборе вида договора (стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами). Стороны могут заключить договор, в котором содержаться элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (*смешанный договор*).

свободу усмотрения сторон при определении условий договора (условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами). В случаях, когда условие договора предусмотрено нормой, которая применяется постольку, поскольку соглашением сторон не предусмотрено иное (диспозитивная норма), стороны могут своим соглашением исключить её применение либо установить условие, отличное от предусмотренного в ней. При отсутствии такого соглашения условие договора определяется диспозитивной нормой.

При всей свободе договора последний должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законом или иными правовыми актами (императивным нормам), действующим в момент его заключения. Существование императивных норм обусловлено необходимостью защиты публичных интересов или интересов экономически слабой стороны договора. Если после заключения договора принят закон, устанавливающий обязательные для сторон правила, иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора сохраняют силу, кроме случаев, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров (п.2 ст. 422 ГК). При этом, предусмотрена возможность изменения условий уже заключенных договоров путем введения обязательных для участников договора правил, действующих с обратной силой.

Порядок заключения договора. Для того, чтобы стороны могли достигнуть соглашения и тем самым заключить договор, необходимо, по крайней мере, чтобы одна из них сделала предложение о заключении договора, а другая – приняла это предложение. Заключение договора проходит 2 стадии. Первая стадия именуется *офертой*, а вторая – *акцептом*. В соответствии с этим, сторона, делающая предложение заключить договор, именуется *оферентом*, а сторона, принимающая предложение, - *акцептантом.* Договор считается заключенным, когда оферент получил акцепт от акцептанта.

Предложение, признаваемое офертой, в соответствии со ст. 435 ГК :

а)должно быть достаточно определенным и выражать явное намерение лица заключить договор,

б)должно содержать все существенные условия договора,

в)должно быть обращено к одному или нескольким конкретным лицам.

При отсутствии любого из указанных выше признаков предложение может рассматриваться только как вызов на оферту (приглашение делать оферту). От вызова на оферту необходимо отличать *публичную оферту*. Под публичной офертой понимается содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется.

*Акцептом* признается согласие лица, которому адресована оферта, принять этот предложение, причем не любое согласие, а лишь такое, которое является полным и безоговорочным (п.1 ст. 438 ГК). Следует учитывать, что для признания соответствующих действий адресата оферты акцептом, не требуется выполнения условий оферты в полном объёме. В этих целях для признания указанных действий акцептом достаточно, чтобы лицо, получившее оферту ( в том числе проект договора), приступило к исполнению на условиях, указанных в оферте, и в установленный для её акцепта срок.

Важное значение при заключении договора приобретает вопрос о *времени и месте заключения договора.* К договорным отношениям применяется законодательство, действующее на момент его заключения на той территории, где он был заключен. Соглашение считается состоявшимся в тот момент, когда оферент получил согласие акцептанта. Этот момент и признается временем заключения договора. Если в договоре не указано место его заключения, договор признается заключенным в месте жительства гражданина или в месте нахождения юридического лица, направившего оферту (ст. 444 ГК).

Большое значение имеет также вопрос *о начале и окончании действия договора.* В соответствии со ст. 425 ГК договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения. По общему правилу, истечение срока договора только тогда прекращает его действие, когда стороны надлежащим образом исполнили все лежащие на них обязанности. Вместе с тем, законом или договором может быть предусмотрено, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору. Окончание срока действия договора не освобождает стороны от ответственности за его нарушение.