**Содержание**

Введение

1. Понятие, содержание и функции договора

2. Значение и действие договора

3. Виды договоров

4. Заключение и форма договора

4.1. Заключение договора в обязательном порядке

4.2. Заключение договора на торгах

5. Изменение и расторжение договора

5.1. Форма и порядок изменения и расторжения договора

5.2. Последствия изменения и расторжения договора

Заключение

Список использованной литературы

**Введение**

По моему мнению, тема "Гражданско-правовой договор: понятие, содержание, функции" является одной из самых актуальных в курсе Гражданского права. Я так считаю потому, что договор - это одна из древних правовых конструкций, он выражает волю сторон, а правовой акт - волю издавшего его органа. Договор рассчитан на регулирование поведения только его сторон - для тех, кто не является сторонами, он может создавать права, но не обязанности, в то же время правовой или иной нормативный акт порождает в принципе общее для всех и каждого правило. Договор служит идеальной формой активности участников гражданского оборота. Он способствует возникновению прав и обязанностей, что составляет ступень в классификации юридических фактов. Назначение (главная цель) договора состоит в том, что он служит самостоятельным основанием возникновения обязательства.

Договор - это двусторонняя или многосторонняя сделка, поэтому к договорам применяются все нормы, касающиеся таких сделок. Но не любая сделка есть договор, поскольку односторонние сделки к договорам не относятся. На договоры распространяются нормы о недействительности сделок.

Договор характеризуется как юридический факт, относящийся к правомерным действиям, направленным на достижение определенного правового результата (установление, изменение, прекращение гражданских прав и обязанностей). Договор представляет собой волевой акт.

Данная тема довольно разработана такими авторами, как В.В. Пиляева, Р.Т. Мардалиев, А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой, М.Б. Смоленский, М.И. Абдулаев и другими учеными.

Цель данной курсовой работы – рассмотреть понятие "гражданско-правовой договор" во всех аспектах и уяснить для себя основные положения данной темы.

Задачами данной курсовой работы являются:

1) изучить такое понятие, как гражданско-правовой договор;

2) охарактеризовать содержание и функции договора;

3) обратить внимание на действие договора;

4) рассмотреть виды договоров;

5) изучить заключение гражданско-правового договора;

6) охарактеризовать изменение и расторжение договора;

7) определить форму гражданско-правового договора;

8) понять значение договора.

**1. Понятие, содержание и функции договора**

В гражданском праве термин *договор* используется в трех значениях. Во-первых, договором называется юридический факт, двух- или многосторонняя сделка, порождающая обязательственное правоотношение; во-вторых, договором нередко называют и само обязательственное правоотношение, возникающее из договора; в-третьих, договором также называется и документ, в котором фиксируется юридический факт - договор как соглашение[[1]](#footnote-1)2.

Как юридический факт, вызывающий возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений, договор - это соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей[[2]](#footnote-2)4.

В договорах реализуются нормы гражданского законодательства, но договоры выполняют и самостоятельную важную организационную и регулирующую *функцию*. С помощью договоров устанавливаются правовые связи между конкретными лицами и определяются правила поведения участников гражданских правоотношений. Если после заключения договора принят закон, устанавливающий для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия ранее заключенного договора имеют приоритет и сохраняют силу, если в законе прямо не предусмотрено, что он будет иметь обратную силу (ст. 422 ГК РФ)[[3]](#footnote-3)1.

*Функции гражданско-правового договора* *-* это основные направления правового воздействия, отражающие роль договора в упорядочении общественных отношений. Функции договора имеют комплексный, синтезирующий характер. Они никогда не отождествляются и не могут отождествляться с самой деятельностью участников или отдельными аспектами применения договора. По своему характеру, содержанию и назначению, функции никогда не бывают нейтральными. Они всегда выражают и отражают сущность и содержание конкретного договора. В них неизменно проявляется та реальная и ориентированная роль, которую выполняет договор в процессе решения поставленных задач сторонами договора. В функциях договора прослеживается прямая связь не только с сущностью и содержанием договора, но и с его непосредственными основными целями и задачами[[4]](#footnote-4)6.

Основополагающей функции гражданско-правового договора является регулятивная функция, так как договор – есть способ регулирования отношений между частными лицами сообразно их индивидуальным интересам и потребностям. Это основное функциональное предназначение проявляется в ряде более конкретных функций, проявляющих и отражающих сущность и содержание конкретного договора.

Большинство авторов, в том числе О.М. Садиков, отмечают следующие основные функции договора: 1) договор является формой установления хозяйственных связей между участниками экономического оборота и основанием возникновения их взаимных прав и обязанностей. Договор наполняет эти связи конкретным содержанием, должен обеспечивать их практическую реализацию и ответственность за исполнение принятых обязательств; 2) договор позволяет его участникам определить и согласовать их взаимные права и обязанности с учетом, как потребностей рынка, так и индивидуальных запросов и возможностей каждого из контрагентов. Эта функция обеспечивает обслуживание договором общественных нужд и потребностей; 3) заключение договора создает для сторон важные правовые гарантии. Это выражается в том, что договор подлежит обязательному исполнению (ст. 425 ГК РФ), одностороннее изменение его условий допускается только в определенных случаях и лишь по решению суда (ст. 450 ГК РФ), а нарушение принятых по договору обязательств влечет обязанность возместить причиненные этим убытки (ст. 15, 393 ГК РФ). Стороны могут предусмотреть в договоре и другие правовые средства обеспечения его исполнения: условие о неустойке, поручительство, гарантию. Сопутствующий договору механизм имущественной ответственности дополняется правом расторгнуть договор при его существенном нарушении контрагентом (ст. 450 ГК РФ)[[5]](#footnote-5)11.

Договор выполняет также и функцию оценки результатов предпринимательской деятельности и так далее[[6]](#footnote-6)10.

Договор представляет собой двух- или многостороннюю сделку, поэтому к договорам применяются все правила как о сделках вообще, так и о двух- и многосторонних сделках в частности (о форме сделок, необходимости свободы воли и волеизъявления, недействительности сделок и так далее).

Основными *принципами* гражданско-правового договора являются: 1) юридическое равенство сторон; 2) экономическая независимость сторон; 3) свобода договора; 4) взаимодействие договора и закона; 5) применение обычаев делового оборота; 6) соблюдение договорной дисциплины; 7) определение условий договора по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами[[7]](#footnote-7)5.

Принцип свободы договора является одним из главных принципов гражданского права. Это означает, что по общему правилу граждане и юридические лица: 1) вправе самостоятельно решать вопрос о том, заключать договор или нет, то есть заключают договоры добровольно; 2) могут заключить договор как предусмотренный, так и не предусмотренный законом; 3) свободны в определении любых условий договора[[8]](#footnote-8)8.

*Содержание* договора составляют его условия, которые и определяют будущие права и обязанности сторон в обязательственном правоотношении из договора. Среди условий договора принято выделять так называемые существенные условия и обычные условия.

К существенным условиям относятся такие условия, которые необходимы и достаточны для признания договора заключенным даже тогда, когда иных условий, кроме существенных, в нем не оказалось. К числу существенных условий относятся: 1) для всех видов договоров - условия о предмете договора; 2) условия, прямо названные в законе как существенные для данного вида договоров (например, для договора поставки товаров срок исполнения является существенным условием, а для обычного договора купли-продажи - нет); 3) все условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (например, особый вид упаковки товара и так далее)[[9]](#footnote-9)8.

К обычным условиям относятся такие условия, которые нет необходимости воспроизводить в договоре и они будут действовать автоматически. Обычные условия могут быть предусмотрены императивными нормами закона, и стороны при всем желании их поменять не могут, например условие о сроке исковой давности. Если обычные условия предусмотрены диспозитивными нормами, то они автоматически действуют для данного договора в том виде, в каком они сформулированы в законе, но если стороны изменили их, то такие условия преобразуются тем самым в существенные. Например, в соответствии со ст. 210 ГК РФ риск случайной гибели имущества несет собственник, но договором может быть предусмотрено иное[[10]](#footnote-10)7.

**2. Значение и действие договора**

*Значение* договоров: 1) договор является основанием возникновения гражданских прав и обязанностей; 2) договор - основной способ оформления отношений участников гражданского оборота; 3) договором опосредствуется движение объектов гражданских прав от одних субъектов к другим (например, передача имущества); 4) договором определяется объем прав и обязанностей участников гражданских правоотношений, порядок и условия исполнения обязательства, ответственность за неисполнение или же ненадлежащее исполнение обязательств; 5) договоры позволяют выявить истинные потребности участников гражданского оборота в определенных товарах, работах, услугах[[11]](#footnote-11)5.

По общему правилу, договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения (ст. 425 ГК)[[12]](#footnote-12)1.

Таким образом, *договор действует* с момента вступления в силу и на будущее, то есть не имеет обратной силы. Условия, установленные договором, становятся обязательными для сторон с момента его вступления в силу, и если действия, предпринятые ими до вступления договора в силу, не соответствуют его условиям, - это значения не имеет. В равной степени не играет роли переписка, переговоры, составления всякого рода протоколов о намерениях и тому подобное, предшествовавших моменту вступления договора в силу.

В изъятие из этого общего правила стороны могут установить, что условия данного (уже заключенного) договора будут применяться и к отношениям, возникшим до его заключения, однако такое возможно лишь при наличии ряда условий: это прямо и четко предусмотрено в самом договоре; отношения, которые возникли до заключения договора, не противоречат условиям и существу договора, действующему на территории Российской Федерации законодательству (ст. 10 ГК).

Также в качестве общего правила установлено, что договор признается действующим до определенного в нем момента исполнения сторонами обязательства. Иначе говоря, пока не будет исполнено обязательство хотя бы одной из сторон, договор считается действующим. Однако и из этого правила есть два очень важных исключения: 1) законом может быть установлено, что окончание срока действия договора автоматически прекращает обязательство по нему (например, поручительство прекращается по истечении указанного в договоре поручительства срока (п. 4 ст. 367 ГК). При этом не имеет значения, исполнены ли обязательства. С другой стороны, ответственность за неисполнение обязательства наступает в установленном законом или договором порядке; 2) стороны в договоре могут прямо оговорить, что окончание срока его действия прекращает обязательства сторон[[13]](#footnote-13)3.

**3. Виды договоров**

Договоры могут классифицироваться по различным основаниям:

- договоры *свободные* и *регулируемые*. Регулируемые договоры прямо предусмотрены законом, а свободные или нерегулируемые прямо законом не предусмотрены, но допускаются исходя из принципа свободы договоров. Обычно при заключении не предусмотренного законом договора используются элементы известных и урегулированных законом типов договоров. Например, договор купли-продажи и оказания услуг, когда купленная вещь оплачивается не деньгами, а услугами[[14]](#footnote-14)8;

- *двусторонние* и *многосторонние* договоры. Примером многостороннего договора является учредительный договор о создании общества с ограниченной ответственностью или другого юридического лица[[15]](#footnote-15)2;

- *возмездные* и *безвозмездные*. Возмездность в договоре выражается не только в передаче денег, но и в передаче другого встречного представления - выполнении работ, оказании услуг и так далее. Примером безвозмездного договора служит договор дарения;

- *консенсуалъные* и *реальные* договоры. Такое деление проводится по способу заключения договора. Для консенсуального договора достаточно достичь соглашения. Реальный договор будет считаться заключенным только тогда, когда после достижения соглашения передано имущество, составляющее предмет договора. Например, договор займа между гражданами будет считаться заключенным только тогда, когда переданы деньги, одного соглашения недостаточно[[16]](#footnote-16)4;

- договоры *в пользу участников* и договоры *в пользу третьих лиц*. Большинство договоров участники заключают для себя и сами приобретают все права и обязанности. Договоры в пользу третьих лиц влекут возникновение соответствующих прав у третьих лиц (договор страхования в пользу третьего лица);

- *предварительные* и *основные* договоры. Чаще всего мы встречаемся с основными договорами, а сущность предварительного договора заключается в том, что его стороны обязуются в будущем заключить какой-либо основной договор (на передачу имущества, выполнение работ, оказание услуг). Предварительный договор - это обычный гражданско-правовой договор, за его нарушение и отказ от заключения основного договора наступает ответственность. Но следует иметь в виду, что соглашение о заключении в будущем какого-либо договора будет предварительным договором, а не соглашением о намерениях и тому подобным документом, составленным в процессе переговоров, только если такое соглашение соответствует требованиям ст. 429 ГК РФ. Предварительный договор должен содержать все существенные условия будущего основного договора, иметь такую же форму, что и основной договор[[17]](#footnote-17)9;

- *публичные* договоры. Публичными признаются договоры на передачу товара, выполнение работ, оказание услуг, которые коммерческая организация по характеру своей деятельности обязана заключать с любым потребителем по его требованию и на равных для всех потребителей условиях. Публичные договоры заключаются в сфере розничной торговли, перевозок транспортом общего пользования, услуг связи, энергоснабжения, медицинского, гостиничного обслуживания. Защита интересов потребителей как экономически более слабой стороны помимо общих правил осуществляется и нормами специального законодательства о защите прав потребителей;

- договоры *присоединения*. Особенность этих договоров в том, что их условия определяются одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах (страховой полис, железнодорожный билет). Другая сторона принимает условия договора не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом (ст. 428 ГК РФ). Поскольку в договорах присоединения одной стороной обычно является коммерческая организация, а другой потребитель, то есть сторона экономически более слабая, закон предоставляет присоединившейся стороне право расторжения или изменения договора, если он лишает сторону прав, обычно предоставляемых по договорам такого вида, исключает или ограничивает ответственность другой стороны. Если присоединившаяся сторона заключила договор присоединения в связи с осуществлением ею предпринимательской деятельности и знала или должна была знать, на каких условиях заключен договор, она не имеет права на расторжение договора по такому основанию[[18]](#footnote-18)7.

Правовая цель соглашения участников, содержание их прав и обязанностей по договору и особенности правового регулирования определяют установившееся в законодательстве и на практике деление договоров на виды:

*1) договоры по передаче имущества в собственность:*

*-* договор купли-продажи и его разновидности: розничная купля-продажа, поставка, поставка товаров для государственных нужд, контрактация, энергоснабжение, продажа недвижимости, продажа предприятия;

-мена;

-дарение;

-рента постоянная и рента пожизненная;

- договор пожизненного содержания с иждивением;

*2) договоры по передаче имущества в пользование:*

- аренда и ее разновидности: прокат, аренда транспортных средств, аренда зданий и сооружений, аренда предприятий, финансовая аренда (лизинг);

- наем жилых помещений;

- безвозмездное пользование имуществом;

*3) договоры по производству работ:*

- бытовой подряд, строительный подряд;

- подряд на выполнение проектных и изыскательских работ;

- подряд на выполнение работ для государственных нужд;

*4) договоры по оказанию услуг:*

- транспортные договоры: перевозка, транспортная экспедиция, буксировка;

- страхование;

- договоры по оказанию расчетных или кредитных услуг: займа, банковского вклада, банковского счета, по осуществлению расчетов, а также хранение, поручение, комиссия, агентирование, доверительное управление имуществом;

*5) договоры по реализации результатов творческой деятельности:*

- авторский договор; ,

- лицензионный договор;

-договор на выполнение научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ;

- договор о передаче информации;

- составляющей коммерческую тайну;

*6) договоры о совместной деятельности:*

- простое товарищество;

- учредительный договор о создании юридического лица[[19]](#footnote-19)8.

**4. Заключение и форма договора**

Договор считается *заключенным* с момента достижения соглашения по всем существенным условиям договора, оформленного надлежащим образом. Соглашение считается достигнутым, если предложение заключить договор (оферта) и согласие на его заключение (акцепт) соответствуют закону и отражают желания сторон[[20]](#footnote-20)2.

Оферта может быть устной и письменной, может включать срок для ответа и не включать его. Но любая оферта должна одновременно соответствовать двум требованиям: во-первых, она должна содержать все существенные условия договора. Например, не будет офертой предложение о поставке товара без указания цены и ассортимента; во-вторых, она должна быть адресована конкретному лицу (гражданину или организации). Поэтому в соответствии со ст. 437 ГК РФ не является офертой реклама товара и тому подобное, но исключение составляет так называемая публичная оферта, которая отражает готовность заключить договор с любым и каждым (выставление товаров в витрине магазина с указанием цены и другое). Оферту важно отграничить от предложений делать оферты или так называемого вызова на оферту (что и имело место в вышеприведенных примерах), потому что оферта связывает оферента. Это означает, что лицо, направившее оферту, по общему правилу, не может ее отозвать, оферта безотзывна. Если лицо, которому адресована оферта, ее примет, договор считается заключенным.

Акцепт тоже должен соответствовать определенным требованиям: во-первых, акцепт должен быть направлен своевременно; во-вторых, акцепт должен быть безоговорочным, - если в акцепте содержится согласие заключить договор, но на иных условиях (по более низкой цене, например), то такой ответ рассматривается уже не как акцепт, а как встречная оферта; в-третьих, акцепт может быть не только словесным (устным или письменным), но акцептом иногда могут признаваться и фактические действия, которые свидетельствуют о согласии заключить договор (отгрузка товара, перечисление указанной денежной суммы)[[21]](#footnote-21)8.

Что касается *формы* договоров, то договор может заключаться в устной, простой письменной или нотариальной форме. Иногда при этом требуется государственная регистрация договоров в специальном государственном учреждении по регистрации сделок[[22]](#footnote-22)9.

Договор, для которого законом или соглашением сторон не предусмотрена обязательная письменная форма, может быть совершен устно. Кроме того, могут совершаться устно все сделки, исполняемые при самом их совершении (розничная купля-продажа), за исключением сделок, для которых установлена нотариальная форма, и сделок, несоблюдение простой письменной формы которых влечет их недействительность по закону.

Простая письменная форма выражается в составлении документа, излагающего содержание договора и подписанного сторонами договора. Простой письменной формой договора может признаваться и обмен документами, подписанными каждой из сторон договора (ст. 434 ГК РФ).

В простой письменной форме должны заключаться сделки юридических лиц друг с другом и с гражданами, а также сделки граждан на сумму, в десять раз превышающую установленный законом минимальный размер оплаты труда.

По общему правилу несоблюдение простой письменной формы договора не влечет его недействительности, но лишает стороны в случае спора возможности сослаться в подтверждение сделки на показания свидетелей (другие доказательства - расписки и прочее использовать можно). Такие сделки недействительны только в случаях, прямо указанных в законе (договор поручительства).

Нотариальная форма договора обязательна как в случаях, указанных в законе (рента), так и в случаях, предусмотренных соглашением сторон, хотя бы по закону для договоров данного вида эта форма не требовалась. Например, при продаже жилых помещений граждане нередко оформляют договор нотариально, хотя по закону такой договор не требует нотариальной формы.

Государственная регистрация необходима по закону для сделок с землей и другим недвижимым имуществом.

Несоблюдение нотариальной формы и требования о государственной регистрации всегда влечет недействительность договора[[23]](#footnote-23)8.

**4.1. Заключение договора в обязательном порядке**

В ряде случаев, определенных самим ГК или иными законами, сторона, которая получила оферту (проект договора), обязана заключить договор. Примером может служить направление оферты контрагенту в соответствии с условиями ранее заключенного между ними предварительного договора. Другой пример: направление государственным заказчиком проекта договора поставки (контракта) федеральному казенному предприятию, для которого заключение государственного контракта на поставку продукции для федеральных государственных нужд обязательно. В этих и подобных случаях сторона, получившая оферту (проект договора), должна направить другой стороне один из следующих документов: 1) извещение об акцепте. В этом случае она полностью и безоговорочно принимает на себя исполнение обязательств, изложенных в проекте договора, и вправе ожидать, что и другая сторона исполнит свои обязательства. Иначе говоря, договор считается заключенным (ст. 432 ГК); 2) извещение об отказе от акцепта. В этом случае она отказывается от заключения договора полностью, то есть не желает не только заключать договор на условиях, содержащихся в оферте, но и на любых иных условиях. Сторона, направившая оферту, вправе считать, что другая сторона уклоняется от заключения договора; 3) извещение об акцепте оферты, но на иных условиях, нежели содержатся в оферте[[24]](#footnote-24)3.

В отличие от ситуаций, урегулированных в ст. 443 ГК, в данном случае считается, что акцепт осуществлен. При этом направляется не новая оферта, а протокол разногласий к проекту договора.

В любом случае лицо обязано направить ответ (независимо от того, принята ли оферта или в акцепте отказано) не позднее 30 дней со дня получения оферты. Когда оферент согласен с условиями протокола, то он навещает об этом другую сторону в течение 30 дней (исчисляемых со дня получения протокола разногласий). В этом случае договор считается заключенным. Если же условия протокола разногласий оферента не устраивают, он вправе передать возникшие разногласия на рассмотрение суда в течение 30 дней, исчисляемых с даты, когда было получено извещение об акцепте с протоколом разногласий. То же касается случаев срока для получения акцепта, если этот срок был установлен (в самой оферте, законом, иным правовым актом). Истечение установленного срока дает оференту основание считать, что другая сторона уклоняется от заключения договора. Поэтому оферент может обратиться в суд с требованием о понуждении контрагента заключить договор[[25]](#footnote-25)4.

Оферент может и не обращаться в суд, но, получив протокол разногласий и, будучи с ним не согласен, он обязан известить другую сторону об отклонении протокола. В этом случае договор не считается заключенным, и сторона, направившая протокол разногласий, вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, в суд. Аналогичное право это лицо имеет, если оно не получило в срок извещения о результатах рассмотрения протокола разногласий оферентом. Стороны могут установить и иные правила о сроках.

Для правильного уяснения института заключения договора в обязательном порядке нужно учитывать судебную практику. Ее анализ показывает, что:

- в случаях, когда ГК предусматривает обязательное заключение договора, заинтересованная сторона вправе обратиться в суд с заявлением об обязании заключить договор;

- пропуск 30-дневного срока, установленного ст. 445 ГК для передачи протокола разногласий на рассмотрение арбитражного суда, не является основанием для отказа принятия искового заявления;

- длительные хозяйственные связи с поставщиком не являются основанием для обязания его заключить договор на поставку продукции для государственных нужд;

- публичные договоры заключаются в порядке, предусмотренном в ст. 445 ГК.

Поскольку разногласия возникают по поводу тех или иных условий договора, который еще не заключен, то эти разногласия имеют характер преддоговорных споров (ст. 446 ГК). Если возникшие между сторонами разногласия переданы на рассмотрение суда, то именно суд определяет условия договора, по которым имели место разногласия. Однако иные условия (то есть те, по которым разногласий не возникло) суд определять не вправе. Решением суда могут быть одобрены условия, содержащиеся в проекте договора, поступившем от оферента, в протоколе разногласий, или определены иные условия (по усмотрению суда)[[26]](#footnote-26)10.

**4.2. Заключение договора на торгах**

В соответствии со ст. 447 ГК договор, если иное не вытекает из его существа, может быть заключен путем проведения торгов. Договор заключается с лицом, выигравшим торги.

В качестве одной из сторон в таком договоре должен быть либо собственник имущества, либо обладатель имущественного права. Он может организовать торги сам, но вправе прибегнуть к услугам специализированной организации. Если последняя привлечена в качестве организатора торгов, то собственник вещи или обладатель имущественного права заключает с ней договор поручения, договор комиссии или агентский договор. Под специализированной следует понимать только коммерческую организацию, поскольку организация торгов - это предпринимательская деятельность, которая к тому же зачастую подлежит лицензированию[[27]](#footnote-27)3.

В качестве другой стороны в таком договоре может выступать лишь субъект (гражданин или юридическое лицо), выигравший торги. Таковым признается: 1) лицо, предложившее (в ходе проведения торгов в форме аукциона) наивысшую по сравнению с другими участниками торгов цену; 2) лицо, предложившее (в ходе торгов в виде конкурса) лучшие по сравнению с другими участниками торгов условия приобретения вещи или имущественного права. Безусловно, к участнику торгов предъявляются общие требования о право- и дееспособности. В ряде случаев закон предъявляет дополнительные требования. Лицо вправе участвовать на торгах как лично, так и через своих представителей[[28]](#footnote-28)9.

Только путем проведения торгов могут быть совершены:

- продажа имущества ликвидируемого юридического лица (кроме учреждений) (п. 3 ст. 63 ГК);

- продажа доли должника в праве общей собственности, если другие участники общей собственности отказались от приобретения доли должника (ст. 255 ГК);

- передача бесхозяйственно содержимого жилого помещения (ст. 293 ГК);

- реализация заложенного имущества (ст. 350 ГК);

- реализация имущества ломбардами (ст. 358 ГК);

- продажа акций приватизируемого государственного имущества (на специализированных конкурсах и аукционах в соответствии с законодательством о приватизации);

- продажа имущества юридических лиц, признанных банкротами;

- другое.

По общему правилу стороны в любое время могут своим ее соглашением изменить или расторгнуть договор (ст. 450 ГК). Однако из этого общего правила есть целый ряд исключений. Изменение (или расторжение) договора не допускается, если это запрещено самим ГК. С другой стороны (также по общему правилу), нельзя ни изменить, ни расторгнуть договор в одностороннем порядке. Это возможно только в случаях:

1) существенного нарушения договора другой стороной. В ст. 450 ГК дается определение существенного нарушения договора. Признаки такого нарушения следующие:

- оно влечет значительный ущерб для другой стороны. Под ним в данном случае понимаются не только уже произведенные затраты, расходы, потери, но и упущенная выгода (то есть в результате изменения или расторжения договора данная сторона в значительной степени лишается тех доходов, на которые она рассчитывала);

- между изменением или расторжением договора и значительным ущербом имеется причинная связь. Иначе говоря, изменение (или расторжение) договора не допускается, когда это вызывает значительный ущерб для другой стороны;

2) предусмотренных законом, в том числе самим ГК. Например, в договоре аренды одна из сторон вправе требовать его изменения или расторжения: при нарушении другой стороной условий договора; если арендодатель не выполняет лежащую на нем обязанность по капитальному ремонту имущества; если имущество в силу обстоятельств, за которые арендатор не отвечает, оказывается в состоянии, негодном для пользования; если арендатор не внес арендную плату в установленные сроки; если арендатор существенно ухудшит имущество (ст. 619, 621 ГК);

3) предусмотренных в самом договоре.

Однако в любом случае, если другая сторона не дает согласия на изменение или расторжение договора, то необходимо обратиться с иском об этом в суд[[29]](#footnote-29)3.

По-другому решается вопрос, если изменение и расторжение договора основаны на одностороннем отказе от его исполнения. Такой отказ допускается (согласно ст. 450 ГК) и без обращения в суд:

- в случаях, предусмотренных законом. Например, (возможен односторонний отказ от исполнения договора поставки (полностью или частично) при неоднократной поставке товара ненадлежащего качества; систематической просрочке поставщиком поставки товара сверх предусмотренных в договоре сроков; систематической или значительной задержке оплаты покупателем поставляемого товара сверх предусмотренных договором сроков или неоднократной невыборке товаров (ст. 523 ГК);

- поскольку соглашением сторон не оговорено иное. Например, в договоре может быть установлено, что отказ от исполнения договора невозможен, за исключением случаев непреодолимой силы[[30]](#footnote-30)6.

**5. Изменение и расторжение договора**

Договор может быть изменен или расторгнут прежде всего соглашением сторон, которое заключается в той же форме, что и сам договор. В некоторых случаях по закону допускается расторжение договора и в одностороннем порядке. Например, договор аренды, заключенный на неопределенный срок, в любое время может быть расторгнут по инициативе каждой из сторон, которая предупредит об этом другую сторону за один месяц, а при аренде недвижимого имущества за три месяца (ст. 610 ГК РФ)[[31]](#footnote-31)1.

Если соглашение сторон не достигнуто, а закон не допускает расторжении договора в одностороннем порядке, то расторжение договора возможно только через суд. По решению суда договор может быть расторгнут только по основаниям, установленным законом, например, при существенном нарушении договора другой стороной. Существенным признается нарушение, которое влечет такой ущерб, что сторона в значительной степени лишается того, на что вправе была рассчитывать при заключении договора (ст. 450 ГК РФ).

По общему правилу существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, является основанием его изменить или расторгнуть (ст. 451 ГК).

Существенное изменение обстоятельств налицо, когда стороны, если бы они могли знать об этом заранее:

- вообще не заключили бы данный договор. Например, если бы стороны в момент заключения договора аренды земельного участка могли предвидеть, что через месяц из его недр самопроизвольно забьет фонтан нефти, то они не стали бы заключать договор, предполагающий сельскохозяйственное использование участка;

- заключили бы договор на значительно отличающихся условиях[[32]](#footnote-32)3.

Следует при этом учесть, что самого по себе существенного изменения обстоятельств недостаточно для того, чтобы изменить или расторгнуть договор. Необходимо также установить, что стороны не могли предвидеть существенного изменения обстоятельств, действуя добросовестно и разумно, проявляя обычную степень осмотрительности и заботливости о своих интересах. Кроме того, следует обратить внимание, что даже в подобной ситуации изменить или расторгнуть договор нельзя, если стороны заранее оговорили, что никакое изменение обстоятельств не повлечет ни изменения договора, ни его расторжения[[33]](#footnote-33)5.

По общему правилу, содержащемуся в п. 2 ст. 451 ГК, стороны вправе самостоятельно привести договор в соответствие с существенным изменением обстоятельств либо расторгнуть его. Если же одна из сторон возражает против этого, суд, по требованию заинтересованной стороны, вправе расторгнуть договор. Однако для этого необходимо одновременно установить, что:

- в момент заключения договора стороны исходили из того, что существенного изменения обстоятельств не произойдет. Этим, кстати, существенное изменение обстоятельств отличается от обстоятельств непреодолимой силы. Именно поэтому при расторжении договора вследствие существенного изменения обстоятельств имущественная ответственность (по общему правилу) наступает, в то время как непреодолимая сила (также по общему правилу) освобождает от имущественной ответственности;

- сторона, требующая расторжения договора, не может преодолеть причины, вызвавшие существенное изменение обстоятельств, хотя после возникновения этих обстоятельств она проявила ту степень осмотрительности и заботливости, какая от нее требовалась;

- дальнейшее исполнение договора на прежних условиях настолько нарушит соотношение имущественных интересов сторон, что это будет явно противоречить целям и назначению договора.

Кроме того, суд должен выяснить, не вытекает ли из обычаев делового оборота, из существа договора то, что риск существенного изменения обстоятельств в любом случае несет заинтересованная сторона[[34]](#footnote-34)2.

Только в исключительных случаях суд может принять решение об изменении договора вместо его расторжения. Во-первых, когда расторжение договора противоречит общественным интересам, а сохранить его в неизменном виде невозможно. Например, если размер арендной платы, установленной по договору аренды здания магазина между органом местного самоуправления и предприятием, созданным трудовым коллективом в процессе приватизации магазина, стал непосильным из-за того, что товарооборот магазина упал в несколько раз и влечет разорение предприятия (а значит, и ликвидацию рабочих мест), суд может вместо расторжения договора изменить условие, касающееся установления разумной арендной платы. Во-вторых, когда расторжение договора повлечет для сторон ущерб, значительно превышающий затраты, необходимые для его исполнения на новых условиях, установленных судом.

От расторжения договора необходимо отличать признание договора недействительным.

Договор признается недействительным, если не соответствуют закону какие-либо его элементы, например, не соблюдена установленная законом форма; содержание договора противоречит закону (продажа гражданином боевого оружия); воля и волеизъявление не соответствуют друг другу (применялись обман, насилие, угроза); участник договора недееспособен. Если договор признан недействительным в судебном порядке, то считается, что обязательственное правоотношение не возникало вообще и стороны должны вернуть друг другу все полученное по договору. Если договор расторгается судом, то для сторон все последствия распространяются только на будущее время, а переданное до расторжения имущество, выполненную работу и тому подобное необходимо оплатить[[35]](#footnote-35)3.

**5.1. Форма и порядок изменения и расторжения договора**

*Порядок изменения и расторжения договора:*

 по взаимному согласию;

 по требованию одной стороны:

- при существенном нарушении договора контрагентом;

- при существенном изменении обстоятельств;

-в иных случаях, предусмотренных законом или договором.

Во всех этих случаях договор может быть изменен или расторгнут по решению суда. Заявление в суд может быть подано лишь в случае отказа контрагента, а в случае игнорирования - по истечении месячного срока[[36]](#footnote-36)7.

Согласно ст. 452 ГК соглашение об изменении или о расторжении договора совершается в той же *форме*, что и договор. Из этого общего правила есть ряд исключений. Иная (чем форма договора) форма соглашения допускается в случаях:

- когда это вытекает из закона или иного правового акта (например, если поверенный в договоре поручения, заключенном в письменной форме, вынужден был при исполнении поручения понести не предусмотренные затраты, а доверитель принял и одобрил, форма одобрения может быть любой (ст. 183, 973 ГК);

- когда сами стороны в договоре установили другие правила о форме (например, если в тексте письменного договора указано, что стороны могут вносить в него изменения по устному согласию);

- если это вытекает из обычаев делового оборота.

Сторона, заинтересованная в изменении или расторжении договора, должна принять все необходимые меры для того, чтобы решить этот вопрос непосредственно со своим партнером по договору. И лишь тогда, когда он не дал на это согласия, заинтересованная сторона вправе обратиться в суд с требованием изменить или расторгнуть договор. При этом считается, что такое согласие не дано:

- когда другая сторона прямо заявила контрагенту о своем отказе принять такое предложение. Этот отказ должен быть письменным;

- в случае истечения 30 дней с момента, когда заинтересованная сторона предложила изменить или расторгнуть договор (если иные сроки не установлены ни законом, ни договором, ни в самом предложении)[[37]](#footnote-37)3.

**5.2. Последствия изменения и расторжения договора**

*Последствия:* 1) при изменении условий договора обязательства сохраняются;2) при расторжении договора обязательства прекращаются.

Если стороны внесли в договор изменения в установленном порядке, то и в дальнейшем обязательства сторон продолжают сохраняться, хотя и в измененном виде. Несоблюдение установленного порядка приводит к тому, что обязательства сохраняются в прежнем виде (ст. 453 ГК). Если же стороны расторгли договор (в установленном порядке), то обязательства в дальнейшем прекращаются[[38]](#footnote-38)9.

Момент изменения или расторжения договора определяется следующим образом:1) договор по общему правилу считается измененным или расторгнутым с момента заключения об этом соглашения сторон;2) договор может считаться измененным с иного момента, который вытекает из соглашения либо из характера изменений, внесенных в договор (так, если эти изменения подлежат государственной регистрации, то они вступят в силу с момента ее осуществления);3) договор, который изменяется (расторгается) в судебном порядке, считается измененным (расторгнутым) с момента вступления в законную силу решения суда. По общему правилу, установленному в п. 4 ст. 453 ГК, после расторжения £или изменения договора стороны не вправе требовать возвращения того, что уже было исполнено ими по обязательству. В то же время иногда закон разрешает сторонам требовать возвращения исполненного. Стороны своим соглашением также могут предусмотреть, что, например, каждая из них (одна сторона) возвращает другой все полученное от нее в качестве исполнения[[39]](#footnote-39)6.

К стороне, существенно нарушившей условия договора, могут быть предъявлены требования возместить убытки, причиненные другой стороне самим фактом изменения или расторжения договора, в том числе, в части упущенной выгоды[[40]](#footnote-40)3.

**Заключение**

В данной курсовой работе я рассмотрела такое понятие, как гражданско-правовой договор, его значение, принципы и функции; охарактеризовала содержание договора; обратила внимание на действие договора; рассмотрела виды договоров; изучила порядок заключение гражданско-правового договора; охарактеризовала порядок изменение и расторжение договора; определила форму гражданско-правового договора.

Конечно, очень сложно охватить объемом курсовой работы все аспекты свойств гражданско-правого договора. Однако, я постаралась отметить все основные моменты, характеризующие гражданско-правовой договор.

**Список использованной литературы**

*Нормативно-правовые акты:*

1) Гражданский кодекс Российской Федерации. – "Российская газета", 1994 г.

*Учебники:*

2) А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой. Гражданское право. М.: "ПБОЮЛ Л.В. Рожников", 2001 г.

3) М.Б. Смоленский. Гражданское право: Учебное пособие. – Ростов н/Д: "Феникс", 2004 г.

4) А.Н. Гуев. Гражданское право: Учебник. – М.: Инфра – М., 2003 г.

5) В.В. Пиляева. Гражданское право: Учебник. – М.: ТК Велби, 2005 г.

6) С.П. Гришаев. Гражданское право. Учебник. - М.: Юристъ, 2001 г.

7) Р.Т. Мардалиев. Гражданское право: Учебное пособие. – СПб.: Питер, 2008 г.

8) М.И. Абдуллаев. Правоведение: Учебник для вузов. – СПб.: Питер, 2003 г.

9) М.М. Барашян, Н.В. Бровко. Правоведение: Учебник для вузов. – Ростов н/Д: "Феникс", 2003 г.

10) Т.И.Илларионова. Гражданское право. Учебник для вузов. – М.: Изд. группа НОРМА-ИНФРА, 2002 г.

11) Комментарий к ГК РФ. Ч. 1,2./ Отв.ред. О. Н. Садиков. М.: ЮРИНФОРМЦЕНТР, 2001 г.

1. 2 А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой. Гражданское право. М.: "ПБОЮЛ Л.В. Рожников", 2001 г. [↑](#footnote-ref-1)
2. 4 А.Н. Гуев. Гражданское право: Учебник. – М.: Инфра – М., 2003 г. [↑](#footnote-ref-2)
3. 1 Гражданский кодекс Российской Федерации. – "Российская газета", 1994 г. [↑](#footnote-ref-3)
4. 6 С.П. Гришаев. Гражданское право. Учебник. - М.: Юристъ, 2001 г. [↑](#footnote-ref-4)
5. 11 Комментарий к ГК РФ. Ч. 1,2./ Отв.ред. О. Н. Садиков. М.: ЮРИНФОРМЦЕНТР, 2001 г. [↑](#footnote-ref-5)
6. 10 Т.И.Илларионова. Гражданское право. Учебник для вузов. – М.: Изд. группа НОРМА-ИНФРА, 2002 г. [↑](#footnote-ref-6)
7. 5 В.В. Пиляева. Гражданское право: Учебник. – М.: ТК Велби, 2005 г. [↑](#footnote-ref-7)
8. 8 М.И. Абдуллаев. Правоведение: Учебник для вузов. – СПб.: Питер, 2003 г. [↑](#footnote-ref-8)
9. 8 М.И. Абдуллаев. Правоведение: Учебник для вузов. – СПб.: Питер, 2003 г. [↑](#footnote-ref-9)
10. 7 Р.Т. Мардалиев. Гражданское право: Учебное пособие. – СПб.: Питер, 2008 г. [↑](#footnote-ref-10)
11. 5 В.В. Пиляева. Гражданское право: Учебник. – М.: ТК Велби, 2005 г. [↑](#footnote-ref-11)
12. 1 Гражданский кодекс Российской Федерации. – "Российская газета", 1994 г. [↑](#footnote-ref-12)
13. 3 М.Б. Смоленский. Гражданское право: Учебное пособие. – Ростов н/Д: "Феникс", 2004 г. [↑](#footnote-ref-13)
14. 8 М.И. Абдуллаев. Правоведение: Учебник для вузов. – СПб.: Питер, 2003 г. [↑](#footnote-ref-14)
15. 2 А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой. Гражданское право. М.: "ПБОЮЛ Л.В. Рожников", 2001 г. [↑](#footnote-ref-15)
16. 4 А.Н. Гуев. Гражданское право: Учебник. – М.: Инфра – М., 2003 г. [↑](#footnote-ref-16)
17. 9 М.М. Барашян, Н.В. Бровко. Правоведение: Учебник для вузов. – Ростов н/Д: "Феникс", 2003 г. [↑](#footnote-ref-17)
18. 7 Р.Т. Мардалиев. Гражданское право: Учебное пособие. – СПб.: Питер, 2008 г. [↑](#footnote-ref-18)
19. 8 М.И. Абдуллаев. Правоведение: Учебник для вузов. – СПб.: Питер, 2003 г. [↑](#footnote-ref-19)
20. 2 А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой. Гражданское право. М.: "ПБОЮЛ Л.В. Рожников", 2001 г. [↑](#footnote-ref-20)
21. 8 М.И. Абдуллаев. Правоведение: Учебник для вузов. – СПб.: Питер, 2003 г. [↑](#footnote-ref-21)
22. 9 М.М. Барашян, Н.В. Бровко. Правоведение: Учебник для вузов. – Ростов н/Д: "Феникс", 2003 г. [↑](#footnote-ref-22)
23. 8 М.И. Абдуллаев. Правоведение: Учебник для вузов. – СПб.: Питер, 2003 г. [↑](#footnote-ref-23)
24. 3 М.Б. Смоленский. Гражданское право: Учебное пособие. – Ростов н/Д: "Феникс", 2004 г. [↑](#footnote-ref-24)
25. 4 А.Н. Гуев. Гражданское право: Учебник. – М.: Инфра – М., 2003 г. [↑](#footnote-ref-25)
26. 10 Т.И.Илларионова. Гражданское право. Учебник для вузов. – М.: Изд. группа НОРМА-ИНФРА, 2002 г. [↑](#footnote-ref-26)
27. 3 М.Б. Смоленский. Гражданское право: Учебное пособие. – Ростов н/Д: "Феникс", 2004 г. [↑](#footnote-ref-27)
28. 9 М.М. Барашян, Н.В. Бровко. Правоведение: Учебник для вузов. – Ростов н/Д: "Феникс", 2003 г. [↑](#footnote-ref-28)
29. 3 М.Б. Смоленский. Гражданское право: Учебное пособие. – Ростов н/Д: "Феникс", 2004 г. [↑](#footnote-ref-29)
30. 6 С.П. Гришаев. Гражданское право. Учебник. - М.: Юристъ, 2001 г. [↑](#footnote-ref-30)
31. 1 Гражданский кодекс Российской Федерации. – "Российская газета", 1994 г. [↑](#footnote-ref-31)
32. 3 М.Б. Смоленский. Гражданское право: Учебное пособие. – Ростов н/Д: "Феникс", 2004 г. [↑](#footnote-ref-32)
33. 5 В.В. Пиляева. Гражданское право: Учебник. – М.: ТК Велби, 2005 г. [↑](#footnote-ref-33)
34. 2 А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой. Гражданское право. М.: "ПБОЮЛ Л.В. Рожников", 2001 г. [↑](#footnote-ref-34)
35. 3 М.Б. Смоленский. Гражданское право: Учебное пособие. – Ростов н/Д: "Феникс", 2004 г. [↑](#footnote-ref-35)
36. 7 Р.Т. Мардалиев. Гражданское право: Учебное пособие. – СПб.: Питер, 2008 г. [↑](#footnote-ref-36)
37. 3 М.Б. Смоленский. Гражданское право: Учебное пособие. – Ростов н/Д: "Феникс", 2004 г. [↑](#footnote-ref-37)
38. 9 М.М. Барашян, Н.В. Бровко. Правоведение: Учебник для вузов. – Ростов н/Д: "Феникс", 2003 г. [↑](#footnote-ref-38)
39. 6 С.П. Гришаев. Гражданское право. Учебник. - М.: Юристъ, 2001 г. [↑](#footnote-ref-39)
40. 3 М.Б. Смоленский. Гражданское право: Учебное пособие. – Ростов н/Д: "Феникс", 2004 г. [↑](#footnote-ref-40)