# Гражданский правой договор

# Содержание

[Содержание 2](#_Toc6463460)

[Введение 3](#_Toc6463461)

[1. Понятие и значение гражданско-правового договора. Виды гражданско-правовых договоров. 4](#_Toc6463462)

[1.1. Понятие договора 4](#_Toc6463463)

[1.2. Виды гражданско-правовых договоров 7](#_Toc6463464)

[2. Содержание договора 9](#_Toc6463465)

[2.1. Существенные условия договора 9](#_Toc6463466)

[2.2. Толкование договора 12](#_Toc6463467)

[3. Форма договоров 14](#_Toc6463468)

[3.1. Устная форма договора 14](#_Toc6463469)

[3.2. Письменная форма договора 15](#_Toc6463470)

[4. Заключение договора 18](#_Toc6463471)

[5. Изменение и расторжение договора 22](#_Toc6463472)

[5.1. Основания изменения и расторжения договора 22](#_Toc6463473)

[5.2. Порядок изменения и расторжения договора 24](#_Toc6463474)

[5.3. Последствия изменения и расторжения договора 25](#_Toc6463475)

[Заключение 26](#_Toc6463476)

[Список литературы и нормативных актов. 27](#_Toc6463477)

# Введение

Любая отрасль Российского права регулирует определенные правоотношения. В частности, гражданскому праву свойственно регулирование гражданских правоотношений, т.е. имущественных и связанных с ними личных неимущественных прав. Всякое правоотношение возникает вследствие юридических фактов. В Гражданском Кодексе в ч.1 ст.8 содержится перечень юридических фактов - как оснований возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений. В свою очередь все юридические факты можно подразделить на правомерные и неправомерные действия граждан и юридических лиц, а также события. К правомерным действиям граждан, направленным на возникновение, изменение, прекращение гражданского правоотношения относят, к примеру, сделки, предусмотренные законом, а также не предусмотренные законом, но не противоречащие ему.

 В гражданском Кодексе “сделкам” посвящена глава 9. Сделки определяются как - “действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей”.

 По количеству участников такого правоотношения сделки можно подразделить на 2 вида: односторонние и двух- или многосторонние.

 Односторонние сделки определяются, как сделки, для совершения которых необходимо и достаточно выражение воли одной стороны. К такой сделке можно отнести, например, доверенность ст.185 ГК РФ).

 Двухсторонней и многосторонней сделкой считается сделка, для совершения которой в соответствии с законом, иными правовыми актами или соглашением сторон необходимо выражение согласованной воли двух и более сторон . Самой распространенной сделкой данного вида является договор.

 Понятие, стоящее за этим термином, раскрывается в самом кодексе: соглашение двух и более лиц, направленное на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей .

Однако не всякое соглашение само по себе составляет договор, - таковым признается лишь соглашение, вытекающее из намерения участников породить те или иные гражданско-правовые последствия. Поэтому можно сделать вывод о том, что всякий договор может быть признан соглашением, но не всякое соглашение может быть признано договором.

# 1. Понятие и значение гражданско-правового договора. Виды гражданско-правовых договоров.

## 1.1. Понятие договора

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

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

Рассмотрим понятие договор в аспекте юридического факта, лежащего в основе обязательственного правоотношения. Гражданский кодекс дает следующее определение этого понятия: «Договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав или обязанностей».

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

* единое волеизъявление двух или более лиц, выражающее их общую волю ;
* свобода договора .

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

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

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

Было бы значительным шагом вперед, считает автор данной работы, если бы договор стал основанием и некоторых личных неимущественных правоотношений (например, в области авторского права).

 Общие положения о договоре сосредоточены в завершающем подразделе общей части обязательственного права Гражданского кодекса Российской Федерации.

 Следует отметить, что легального определения договора в Гражданском Кодексе 1964 года не было, и, соответственно, новый действующий Гражданский Кодекс ввел такое понятие впервые. Также Подраздел 2 кодекса введен впервые. Введение новых норм обусловлено тем, что договор является в нынешних условиях рыночной экономики основным юридическим фактом, из которого возникают обязательственные правоотношения.

Однако не всякое соглашение само по себе составляет договор, - таковым признается лишь соглашение, вытекающее из намерения участников породить те или иные гражданско-правовые последствия. Поэтому можно сделать вывод о том, что всякий договор может быть признан соглашением, но не всякое соглашение может быть признано договором.

Договоры, в зависимости от соотношения прав и обязанностей участников обязательства, можно разделить на 2 вида: двусторонние и многосторонние, отличающиеся не числом участников, поскольку в двустороннем договоре могут участвовать не 2, а несколько лиц, и тем не менее договор остается двусторонним. Примером данного вида договоров может служить договор купли-продажи, в котором одна сторона - продавец, обязана передать имущество, в другая сторона - покупатель - принять это имущество. Этот вид характеризует, прежде всего встречная направленность и противоположность, которая отсутствует в многосторонних договорах. Примером многостороннего договора является договор о совместной деятельности, о создании простого товарищества. Данные договоры встречаются довольно редко, преобладающее положение в гражданском праве занимают двусторонние договоры.

Под термином "Договор" понимают также гражданское правоотношение, возникшее из договора, и документ, в котором изложено содержание договора, заключенного в письменной форме.

Подводя итог вышеизложенному, можно сказать, что термин “договор” расшифровывается комплексно - и как соглашение, и как документ, фиксирующий это соглашение, и как возникающее обязательство. Поэтому следует определить, в каком именно из приведенных значений употребляется термин “договор” в той или иной норме Гражданского кодекса.

В гражданском праве существуют определенные условия, на которых должны базироваться стороны при заключении договора. К таким условию относится, прежде всего, свобода договора. Думаю, что необходимо дать оценочную характеристику данному принципу, поскольку он является “камнем нового здания российского гражданского права”, закрепленного в качестве общего принципа в ст.1 ГК РФ, а в качестве специального - в ст.421 ГК РФ. Для понимания сущности договорного права необходимо выделить эту статью, которую я предпочитаю назвать одной из ключевых в главе “Понятия и условия договора”. Мне кажется, что неслучайно законодатель поставил данную норму сразу после определения понятия договора. Именно “Свобода договора” - является основополагающим условием заключения договора.

Проявление свободы договора в конкретной договорной практике имеет для сферы гражданского оборота ряд весьма важных аспектов:

1. Участники гражданских правоотношений свободны в заключении договора. Они не могут быть принуждены к заключению договора, исключая случаи, когда обязанность такого заключения предусмотрена Гражданским кодексом, законом или добровольно принятым обязательством. Следовательно, граждане и юридические лица свободны заключать или не заключать договор, а также в выборе контрагента по договору. Второй случай, т.е. понуждение к заключению договора, можно рассмотреть на следующем примере: Законом о поставках предусмотрена обязательность для поставщиков, обладающих монополией на производство отдельных видов продукции, к заключению договоров на поставку продукции для федеральных государственных нужд.

2. Участники гражданских правоотношений могут заключать не только договоры, предусмотренные законами или иными нормативными актами, но и иные договоры, не противоречащие им.

3. Стороны договора могут конструировать свои взаимоотношения из элементов нескольких различных договоров, создавая так называемый смешанный договор. В таком случае к их отношениям будут применяться в соответствующих частях правила о тех договорах, элементы которых использованы сторонами, если иное не вытекает из существа смешанного договора или соглашения сторон о том, какие нормы подлежат применению к их договору .

4. Стороны договора свободны в определении условий его содержания, исключая случаи, когда те или иные условия договора прямо предписываются законом или иным правовым актом.

5. В соответствии с п.4 ст.421 ГК стороны договора свободны установить для регулирования своих взаимоотношений правила, отличающиеся от тех, которые предусмотрены диспозитивными нормами права, а, следовательно, определить свои права и обязанности.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что идея автономии воли, воплощенная в кодексе, зависит от самого субъекта права.

Именно свобода договора лежит в основе определение сторонами своих прав и обязанностей, выражающихся в содержании договора. Гражданские права и обязанности, порождаемые, изменяемые или прекращаемые договором, составляют содержание обязательственного отношения, возникающего из договора.

##  1.2. Виды гражданско-правовых договоров

С понятием договора тесным образом связана классификация договоров. Для того чтобы правильно ориентироваться во всей массе многочисленных и разнообразных договоров, и осуществляется их классификация. В литературе освещены различные точки зрения авторов на критерий классификации гражданско-правовых договоров.

Егоров Н.Д. производит следующее деление в отношении договоров, исключая из их числа односторонние сделки :

* в зависимости от юридической направленности:
- основные договоры;
- предварительные договоры;
* в зависимости от того, кто может требовать исполнения договора:
- договоры в пользу участников договора (право требования
 исполнения принадлежит только участникам договора);
- договоры в пользу лиц, не принимавших участия в заключении
 договора, но имеющих право требования исполнения договора;
* в зависимости от характера распределения прав и обязанностей между участниками:
- взаимные договоры;
- односторонние договоры;
* в зависимости от опосредуемого договором характера перемещения материальных благ:
- возмездные договоры;
- безвозмездные договоры;
* в зависимости от основания заключения договора:
- свободные договоры;
- обязательные договоры:
 - публичные договоры;
* в зависимости от способа заключения договора:
- взаимосогласованные договоры;
- договоры присоединения.

# 2. Содержание договора

## 2.1. Существенные условия договора

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

Егоров Н.Д. разделяет эти условия на три группы по своему юридическому значению:

* существенные;
* обычные;
* случайные

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

Существенными являются условия, без согласования которых договор не приобретает юридическую силу, т.е. не считается заключенным. Согласно Гражданскому кодексу РФ это те пункты договора, которые признаны существенными по закону, необходимы для договора данного вида, а также пункты, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. Во всех случаях для заключения договора необходимо соглашение о его предмете, а поскольку большинство договоров - возмездные, то обязательным является соглашение о цене. В случае, когда в возмездном договоре нет прямого указания о цене и она может быть определена из условий договора, оплата должна производиться по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги . При этом наличие сравнимых обстоятельств, позволяющих однозначно определить, какой ценой необходимо руководствоваться, должно быть доказано заинтересованной стороной. При наличии разногласий по условию о цене и недостижении сторонами соответствующего соглашения договор считается незаключенным.

Другие существенные условия должны определяться, исходя из норм, регулирующих соответствующий вид договора.

Обычными являются условия, типичные для договора данного вида, предусмотренные законодательством и обязательные для участников договора. По общему правилу они определяются диспозитивными нормами, и стороны вправе отступить от них.

Случайными считаются условия, которые стороны согласовывают в дополнение к обычным условиям договора и которые отражают особенности их взаимоотношении и специфические требования к предмету договора, порядку его исполнения, ответственности за неисполнение (например, условие о введении неустойки на случаи нарушения договора).

В случаях, когда условие договора предусмотрено нормой, которая применяется постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное (диспозитивная норма), стороны могут своим соглашением исключить ее применение либо установить условие, отличное от предусмотренного в ней. При отсутствии такого соглашения условия договора определяется диспозитивной нормой .

Если условие договора не определено сторонами или диспозитивной нормой, соответствующие условия определяются обычаями делового оборота, применимыми к отношениям сторон .

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

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

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

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

Рассмотрим *виды существенных условий* договора.

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

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

Например, статьей 455 ГК РФ предусмотрены следующие условия договора о товаре:

«1. Товаром по договору купли - продажи могут быть любые вещи с соблюдением правил, предусмотренных статьей 129 настоящего Кодекса.

2. Договор может быть заключен на куплю - продажу товара, имеющегося в наличии у продавца в момент заключения договора, а также товара, который будет создан или приобретен продавцом в будущем, если иное не установлено законом или не вытекает из характера товара.

3. Условие договора купли - продажи о товаре считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество товара».

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

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

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

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

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

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

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

## 2.2. Толкование договора

В ходе исполнения договора между сторонами могут возникнуть разногласия относительно смысла того или иного договорного условия. В этих случаях возникает необходимость в толковании договора. Стороны вправе толковать договор по согласованию между собой любым образом, если только это не противоречит действующему законодательству.

Однако нередки случаи, когда смысл того или иного условия договора становится предметом рассмотрения происходящего в суде спора и потому возникает надобность в толковании договора судом.

В настоящее время нормы о судебном толковании включены в ГК : «При толковании условий договора судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений. Буквальное значение условия договора в случае его неясности устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом.

 Если правила, содержащиеся в части первой настоящей статьи, не позволяют определить содержание договора, должна быть выяснена действительная общая воля сторон с учетом цели договора. При этом принимаются во внимание все соответствующие обстоятельства, включая предшествующие договору переговоры и переписку, практику, установившуюся во взаимных отношениях сторон, обычаи делового оборота, последующее поведение сторон».

Указанные нормы устанавливают, что, в первую очередь принимается во внимание буквальное значение содержащихся в договоре слов и выражений. Если оно оказывается неясным, суд должен сопоставить соответствующие условия с другими, а также общим смыслом договора. И только во вторую очередь, если описанный выше прием толкования не дает возможности раскрыть содержание договора, суд должен выяснить действительную общую волю сторон с учетом условий договора. В этих случаях суд должен принять во внимание предшествующие договору переговоры и переписку, установившуюся во

взаимоотношениях между сторонами практику, а также обычаи делового оборота, последующее поведение сторон и любые иные обстоятельства.

Таким образом, ГК придерживается приоритета волеизъявления перед подлинной волей стороны во избежание неопределенности в отношениях сторон.

# 3. Форма договоров

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

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

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

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

## 3.1. Устная форма договора

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

*В устной форме* заключаются договоры, для которых законом или соглашением сторон не установлена письменная форма .В случаях, если иное не установлено соглашением сторон, могут совершаться устно все сделки, за исключением сделок, для которых установлена нотариальная форма, и сделок, в которых несоблюдение простой письменной формы влечет их недействительность .

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

## 3.2. Письменная форма договора

*Письменная форма* сделок может быть простой и нотариальной.

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

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

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

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

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

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

*Письменная нотариальная форма договора* является обязательной в случаях, предусмотренных законом и соглашением сторон . Порядок нотариального удостоверения договоров определяется Основами законодательства о нотариате.

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

 Гражданском кодексе содержится требование о государственной регистрации права собственности и других вещных прав на все виды недвижимого имущества и сделок с ним, а также установлены последствия несоблюдения требования о государственной регистрации сделки .

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

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

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

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

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

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

В случаях же, прямо установленных законом или соглашением сторон, несоблюдение простой письменной формы сделки влечет ее недействительность . Так, например, подобные последствия установлены при несоблюдении письменной формы кредитного договора , договора коммерческой концессии .

Сделки, оформленные с нарушением требований о соблюдении нотариальной формы и государственной регистрации, считаются ничтожными.

Договоры, заключаемые между юридическими лицами, а также между ними, с одной стороны, и гражданами - с другой, должны совершаться в простой письменной форме , а в случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон, договоры должны быть нотариально удостоверены .

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

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

# 4. Заключение договора

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

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

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

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

Однако не всякое предложение приобретает силу оферты. Оферта содержит следующие признаки :

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

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

Офертой признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое:

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

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

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

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

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

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

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

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

*Признаки акцепта:*

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

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

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

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

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

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

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

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

Если в договоре не указано место его заключения, договор признается заключенным в месте жительства гражданина или в месте нахождения юридического лица, направившего оферту.

# 5. Изменение и расторжение договора

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

*Расторжение договора* всегда приводит к досрочному его прекращению.

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

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

## 5.1. Основания изменения и расторжения договора

Общим правилом изменения или расторжения договора является *соглашение сторон* .

Как исключение из общего правила предусмотрены два случая, когда допускается изменение или расторжение договора *по требованию одной из сторон по решению суда*.

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

Изменение и расторжение договора в связи с существенным изменением обстоятельств.

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

Статья 451 ГК признает *существенными* такие изменения обстоятельств, которые изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях.

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

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

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

Названные четыре условия должны присутствовать одновременно и в совокупности.

## 5.2. Порядок изменения и расторжения договора

В Гражданском Кодексе содержатся нормы, устанавливающие определенный порядок изменения и расторжения договора.

Правило о форме соглашения об изменении и расторжении договора:

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

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

## 5.3. Последствия изменения и расторжения договора

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

1. При изменении договора обязательства сторон сохраняются в измененном виде. «Сохранение обязательств в измененном виде может означать как их изменение, так и частичное прекращение обязательств, возникших из измененного впоследствии договора. Например, в случаях, когда поставщик и покупатель достигают соглашения по вопросу об уменьшении объема поставки, это означает, что изменение договора привело к частичному прекращению обязательств».
2. В случае расторжения договора обязательства, из него возникшие, прекращаются. Таким образом, сформулировано основание прекращения обязательств.
3. Момент, с которого обязательства считаются измененными или прекращенными, определяется по-разному в зависимости от того, как осуществлено изменение или расторжение договора: по соглашению сторон или по решению суда.
* В первом случае возникшие из договора обязательства считаются измененными или прекращенными с момента заключения соглашения сторон об изменении или расторжении договора. В свою очередь, этот момент должен определяться по правилам, установленным в отношении момента заключения договора.
* Во втором случае, когда изменение или расторжение договора производится по решению суда, обязательства считаются измененными или прекращенными с момента вступления решения в законную силу.
1. Стороны не вправе требовать возвращения того, что было исполнено ими по обязательству до момента изменения или расторжения договора, если иное не установлено законом или соглашением сторон. .
2. Если же основанием для изменения или расторжения договора послужило существенное нарушение договора одной из сторон, другая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных изменением или расторжением договора.. «Однако удовлетворение судом такого требования возможно лишь в случае, когда основанием для изменения или расторжения договора послужило существенное нарушение этой стороной (ответчиком) условий договора ».

# Заключение

Итак, при стремительном развитии рыночных отношений в России, коренной ломке старой командно-административной системы обнажилась потребность в новом регуляторе не только хозяйственных, но и гражданских имущественных отношений. Очевидно, что таким регулятором призван быть гражданско-правовой договор, надёжность и универсальность которого проходили на прочность на протяжении тысячелетий. В наше время наибольшую актуальность приобрёл договор, как регулятор хозяйственных отношений. Можно сказать, что последние годы российское общество «заболело договорной эйфорией». Договора заключаются буквально по любому поводу, люди как будто пытаются наверстать упущенное за прошедшие десятилетия. В настоящее время реализация любого коммерческого мероприятия невозможна без заключения договора, так именно с помощью договора воплощаются замыслы и расчеты его участников, их стремление получить прибыль. Все деловые отношения между субъектами рынка регламентируются законодательством и теми условиями, которые они предусмотрели при заключении договора, и успех всего коммерческого предприятия зачастую зависит от того как грамотно составлен и оформлен договор, потому что именно в договоре определяются права и обязанности сторон, их ответственность, цена, сроки, порядок расчетов и т.д. Существует множество различных видов договоров, не мало различных по значимости и объёму условий, имеющих свои особенности для различных видов договоров, которые требуют однозначной и юридически грамотной трактовки. В этих условиях возникает ряд вопросов, посвящённых договорному праву.

Рассмотрев отчасти сущность договора и, может быть в более полной мере, содержание его условий можно прийти к выводу о затруднительности рассмотрения всех особенностей и нюансов столь ёмкого юридического понятия в ограниченных рамках Несмотря на накопленный богатый теоретический материал, связанный с трактовкой содержания договора целиком и его отдельных условий, большинство граждан и предпринимателей особенно мелкого и среднего уровня, которые должны стать костяком нашей экономики, сегодня только начинают приобщаться к правовой культуре договора. А начинается всё с договора. Именно в нём защищённость бизнеса от недобросовестных партнёров, нормальные взаимоотношения с контролирующими органами.

# Список литературы и нормативных актов.

1. Ансон В. Договорное право. М., 1999г.
2. Арбитражный процессуальный кодекс РФ / М. 1999 г.
3. Андреева Л. Форма договора и последствия ее несоблюдения /. "Российская юстиция", 1999, № 2
4. Брагинский М.И. «О нормативном регулировании договоров» / Журнал российского права №1 2000 г.
5. Витрянский В.В. Гражданский кодекс о договоре/ Вестник Высшего Арбитражного суда РФ, 2001 г,.№ 10
6. Витрянский В.В. «Существенные условия договора»/ «Хозяйство и право» № 7 1999 г.
7. Гражданский кодекс РФ/ Москва, 2001
8. Гражданское право. Учебник. Ч.1. под. ред. Сергеева А.П., Толстого Ю.К., Москва 1999 г
9. Информационное письмо Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 19 августа 1994 г. "Об отдельных рекомендациях, принятых на совещаниях по судебно-арбитражной практике" // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 1994 г. № 11
10. Кабалкин А. Заключение договора / Российская юстиция № 9 1999 г.
11. Кабалкин А. Изменение и расторжение договора / Российская юстиция. № 10 2000 г.
12. Комментарий части первой Гражданского кодекса РФ / Под ред. Брагинского М.И. М., 1999 г
13. Кабалкин А. Понятие и условия договора / Российская юстиция. № 6 1999 г
14. Кабалкин А. Толкование и классификация договоров. / Российская юстиция № 7 1999 г.
15. Постановление Пленума ВС РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. № 6\8 «О некоторых вопросах, связанных с применением ч. 1 ГК РФ»
16. Семейный кодекс РФ от 29.12.95г.