**Контрактация**

Курсовая работа по Гражданскому праву студентки 40 группы 3 курса Вечернего отделения Бирюковой Екатерины Алексеевны

Московская Государственная Юридическая Академия

Понятие договора контрактации ( характерные особенности, отличия от смежных договоров ). Порядок заключения, изменения, расторжения договора контрактации ; стороны и содержание договора.

**1. Понятие договора контрактации ( характерные особенности, отличия от смежных договоров ).**

В ст. 535 Гражданского Кодекса РФ дается следующее понятие договора контрактации : это договор, по которому производитель сельскохозяйственной продукции обязуется передать выращенную (произведенную) им сельскохозяйственную продукцию заготовителю. Заготовителем является лицо, осуществляющее закупки вышеназванной продукции для переработки или продажи. В обязанность производителя входит передача продукции в количестве ассортименте, предусмотренных договором контрактации, что закреплено в ст. 537 ГК РФ. Заготовитель же, согласно ст. 536 ГК РФ, обязан принять сельскохозяйственную продукцию у производител по месту ее нахождения, а также обеспечить ее вывоз. Также естественной обязанностью заготовителя является уплата денег за продукцию.

Определение понятия рассматриваемого договора в ГК РФ 1996 г. сходно с тем, что давалось в Основах гражданского законодательства (п.1 ст.83).

Но все же изменения есть - из нового Гражданского Кодекса изъяты два положения, имевших место в Основах : на заготовителя уже не возлагается обязанность содействовать производству сельскохозяйственной продукции, а также из убрана фраза о том, что производитель обязуется передать продукцию в собственность другой стороны.

Рассматривая положения о договоре контрактации, можно сделать предположение, что существует два вида данного договора :

- договор, который заключается между государством и юридическими лицами ;

- договор, заключаемый между любыми юридическими лицами, гражданами.

Но все же реально договор контрактации действует лишь в первом виде, что проистекает из практики его применения. Нелишне также будет отметить, что утвержденное приказом Госагропрома Положение о порядке заключения договора контрактации сельскохозяйственной продукции не действует. Следовательно, можно сделать вывод, что сейчас договор контрактации - это договор на закупку сельскохозяйственной продукции только для государственных нужд, одной из сторон которого обязательно выступает государство. В свете сказанного деятельность коммерческих структур по закупке сельскохозяйственной продукции следует рассматривать в качестве обычной предпринимательской деятельности. Договоры же, заключаемые без участия государства как стороны, следует рассматривать как обычные договоры поставки. Более того, в самом тексте ГК РФ (ст. 535) указана возможность применения правил о договоре поставки (статьи 506 - 524) ; об этом же говорится и в ст. 83 Основ гражданского законодательства.

Из вышеуказанного следует вывод, что нынешний договор контрактации несколько не соответствует требованиям времени, а именно развивающимся в стране рыночным отношениям со множеством действующих в них разнообразных субъектов.

Логично, что по поводу этого института гражданского права сегодня ведутся дискуссии, в частности кафедра Аграрного права МГЮА во главе с профессором Быстровым придерживается мнения, что договор контрактации в том виде, в котором он существует ныне, является антирыночным, что он в принципе не имеет права на существование, так как был задуман и вводился в действие в 30 - х годах именно в качестве меры для принудительного изъятия у производителей сельскохозяйственной продукции, либо ее покупки за бесценок, то есть играл роль антирыночного механизма - следовательно, он противоречит нынешней экономической политике государства и является наследием отжившего строя. Все же, несмотря на многостороннюю и небеспочвенную критику и споры по поводу необходимости существования данного института, разработчики нового Гражданского Кодекса включили положения о контрактации во вторую часть закона, причем без существенных изменений как в части формулировок, так и в части содержания по сравнению с ранее действующими принципами.

Говоря о характерных чертах договора контрактации, следует указать, что он является:

- формальным, то есть заключается в письменной форме

- срочным

- возмездным

- двусторонним

- консенсуальным (считается заключенным с момента соглашения сторон).

Для того, чтобы четче вырисовывались особенности договора контрактации, важно выяснить его отличия от других, смежных с ним, договоров. Бесспорно, они весьма схожи, что доказывает факт возможности применения правил договора поставки, а в соответствующих случаях правил о поставке товаров для государственных нужд к отношениям по рассматриваемому договору, не урегулированным правилами отведенного для него параграфа - это законодательно закреплено в ст.535 ГК РФ. Но все-таки особенности есть, и состоят в следующем: Во-первых, имеются различия по составу субъектов. Согласно закону, договор контрактации заключается непосредственно с сельскохозяйственными предприятиями, крестьянскими и фермерскими хозяйствами и т.п., которые являются непосредственными производителями сельскохозяйственной продукции. Второй стороной данного договора выступают государственные заготовители. В договорах же поставки, купли - продажи второй стороной может быть не обязательно государственный заготовитель, но и любой иной субъект.

Во-вторых, существует различие смежных договоров по предмету их заключения. В соответствии с Письмом Государственного Арбитража СССР от 17 июля 1990 г. «О некоторых вопросах в рассмотрении хозяйственных споров, связанных с заключением и исполнением договора контрактации сельскохозяйственной продукции» ( п.4 ), предметом вышеназванного договора является продукция в сыром виде или прошедшая первичную, только самую необходимую обработку. Если же сырье прошло промышленную обработку, речь уже идет о продовольственном товаре, который выступает в качестве предмета договора поставки или купли - продажи.

В-третьих, отличаются и виды реализуемой продукции. По договору контрактации реализуется продукция, вошедшая в государственный заказ, по другим договорам сбывается не только сельскохозяйственная продукция, но и другие ее виды.

В- четвертых, есть особенности во времени заключения договоров. Чаще всего договор контрактации предшествует договору поставки или купли - продажи. Заготовители заключают с хозяйствами договор контрактации сельскохозяйственной продукции, а уже затем реализуют ее по договорам поставки или купли - продажи.

В-пятых, можно отметить, что договор контрактации определен как заключаемый в письменной форме, а договор купли - продажи может быть заключен и в устной форме, то есть имеет место отличие по форме договора.

После освещения особенностей договора контрактации, его отличия от схожих договоров, хотелось бы вернуться к вопросу о природе данного договора. Выше уже отмечалось, что рассматриваемый институт Гражданского права вызывает споры и имеются негативные мнения по его поводу, в том числе некоторые специалисты считают контрактацию отжившей свой век. Попытаюсь рассмотреть этот вопрос несколько подробней.

Ранее контрактация связывалась с выполнением государственного плана закупки сельскохозяйственной продукции, который носил обязательный характер для обеих сторон договора. На сегодняшний день ситуация коренным образом изменилась - уже не существует планов такого рода. К сказанному можно добавить, что отношения по данному виду договора связаны с продажей продукции, которая может принимать форму поставки, если момент заключения и исполнения договора разорваны во времени. Если же этого промежутка во времени нет - имеет смысл говорить о купле - продаже, когда закупается наличная сельскохозяйственная продукция. Следует заметить, что даже законодатели уделяют весьма скромное место (в том числе и по объему Контрактации в Гражданском Кодексе - четыре статьи, что значительно отличается от подробности регулирования отношений в других институтах Гражданского права. На ту ситуацию, что этот договор заключается довольно редко, указывает тот факт, что в настоящее время не принимаются акты, конкретизирующие порядок заключения, исполнения договора, разъясняющие его особенности потенциальным субъектам.

Из всего вышеуказанного можно сделать вывод, что договором контрактации оформляются закупки сельскохозяйственной продукции для государственных нужд, в основном же действуют договоры поставки или купли - продажи, которые более соответствуют духу времени и общим правовым принципам.

**II. Порядок заключения, изменения, расторжения договора контрактации ; стороны и содержание договора.**

Обеспечение интересов общества, а также и интересов государства требует правового регулирования отношений по договору контрактации, по поставке сельскохозяйственной продукции для государственных нужд. В 1994 г. несколько документов по этому поводу было принято Государственной Думой. Имеющим самое важное значение является Закон РФ от 2 декабря 1994 г. « О закупке и поставке сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия для государственных нужд «. В свете изменений политики государства в сфере экономики, смены приоритетов и повышения роли ранее не существовавших или практически бесправных субъектов Гражданского права, контрактация не обладает большой сферой применения вследствие своего специфического характера, но все-таки нельзя говорить о полном отмирании этого института, а следовательно, акты, регулирующие отношения по контрактации, должны быть упорядочены и приведены во взаимное соответствие - к сожалению, на сей день ситуация такова, что в законодательстве существуют некоторые противоречия. Эта несогласованность норм часто и ощутимо мешает реализации прав субъектов правовых отношений, тормозя нормальное развитие экономических связей. В соответствии со ст.5 вышеназванного Закона, государственные заказчики определяют объем закупок и поставок по видам сельскохозяйственной продукции, а затем сообщают об этом поставщикам. Отсюда следует, что предполагается последующее заключение контрактов, причем обязательное для всех субъектов, до которых доведены объемы поставок. Здесь видится явное противоречие Закону РСФСР 1991 г. « О конкуренции и ограничении монопольной деятельности на товарных рынках « : государственный заказ определяют государственные органы, а по названному Закону органы власти и управления не имеют права давать хозяйствующим субъектам указания о первоочередной поставке товаров определенному кругу покупателей или о приоритетном заключении договоров ( ст.73 п.1 ). Следовательно, существуют исключения из принципа « свободы договора «, который провозглашается в ст. 421 ГК РФ.

Эти исключения, получившие закрепление в Законе РФ от 29 декабря 1994 г.» О государственном материальном резерве « (ст.9 п.4), таковы:

1. Колхозы и совхозы ;

2. Поставщики, занимающие доминирующее положение на

товарном рынке ( под « доминирующим положением « в Законе РФ от 22 марта 1991 г. « О конкуренции и ограничении монопольной деятельности « понимается положение хозяйствующего субъекта, доля которого на рынке определенного товара составляет 35 % и более ); предприятия - монополисты и предприятия, в объеме производства которых государственный заказ составляет более 70%.

3.Федеральные казенные предприятия ( в некоторых случаях по решению Правительства РФ ).

Учитывая факт, что договор контрактации в основном связан с государством, важно сделать замечание по поводу понятия « государственные нужды « : это потребности федерации, а также ее субъектов в сельскохозяйственной продукции, сырье и продовольствии.

Переходя конкретно к вопросу заключения договора, следует отметить, что « договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора « ( ст.432 п.1 ГК РФ ). Применительно к договору контрактации, к этим существенным условиям относится ; наименование, ассортимент, количество, цена, общая сумма договора, тара, упаковка, порядок расчетов, адреса сторон, ответственность и т.д.. К этому можно добавить, что в соответствии с ст.З п.4 Закона РФ от 10 ноября 1994 г. « О поставках продукции для федеральных нужд « поставляемая по государственному контракту продукция должна соответствовать обязательным требованиям государственного стандарта и особым условиям, установленным контрактом. Обязательными также являются требования к качеству и взаимозаменяемости продукции.

Далее я хотела бы рассмотреть наиболее важные из существенных условий договора:

1. Количество и ассортимент определяется соглашением сторон. 2. Качество продукции должно соответствовать

требованиям стандартов, правилам ветеринарного и санитарного надзора. Это соответствие должно быть удостоверено соответствующими определенными документами. Меры такого порядка служат целям обеспечения безопасности жизни и здоровья людей, охраны окружающей среды.

3. Цены. Согласно Постановлению Правительства РСФСР от 19 декабря 1996 г. « О мерах по либерализации цен « ( п.1 ), закупаемая государством по договору контрактации сельскохозяйственная продукция оплачивается по свободным рыночным ценам. Правительство РФ по согласованию с органами исполнительной власти субъектов РФ ежегодно устанавливает гарантированный уровень закупочных цен на сельскохозяйственную продукцию, сырье, продовольствие, требующихся для государственных нужд и определяет квоты для поставщиков ( товаропроизводителей ) на закупку сельскохозяйственной продукции, сырья, продовольствия по гарантированным ценам.

Исполнение договора должно осуществляться по ценам, существующим на момент его заключения; ни одна из сторон не может впоследствии расторгнуть договор на основании несогласия с урегулированной и установленной ранее ценой.

4. Формы расчетов. Условия о расчетах являются одним из самых значительных и важных для договора контрактации. Судя по практике, самое большое количество претензий и исков имеет место в связи с неисполнением обязательств по договору, связанных именно с неисполнением или ненадлежащим исполнением условий по расчетам за товар.

Я бы хотела рассмотреть три вида расчетов, используемых по договору контрактации, выбор же формы расчетов зависит от таких факторов, как степень риска неисполнения обязательства, соотношение времени поставки продукции и оплаты за нее.

Итак, виды расчетов:

1) Предварительная оплата товара осуществляется в форме платежного поручения покупателя своему банку на оплату товара в соответствии с установленными ГК РФ правилами расчетов платежными поручениями (глава 46 параграф 2). Согласно Положению « О безналичных расчетах в РФ «, утвержденному письмом Центрального Банка России 9 мая 1992 г. №14 ( раздел III ), при выборе виде предварительной оплаты в качестве вида расчетов, в условия договора включаются:

а) Размер перечисленной денежной суммы. Обычно он определяется объеме полной стоимости товара при разовой поставке и в объеме полной стоимости очередной партии товара при поставке товара несколькими партиями.

б) Срок платежа.

Как правило, его связывают с совершением отдельных действий, таких как получение от поставщика уведомления о готовности товара к отгрузке.

в) Номер расчетного счета поставщика, а также полное наименования банка и другие условия.

г) Условия санкции за просрочку обязательств по расчетам за товар.

Надо отметить, что предварительная оплата является наиболее надежным средством обеспечения исполнения обязательства по оплате ввиду того, что деньги поступают на счет поставщика еще до отгрузки товара, и со стороны поставщика не требуется никаких расходов, связанных с производимыми расчетами. Но в этом случае положение покупателя выглядит не столь выгодным: у него не существует каких - либо гарантий своевременной поставки уже оплаченного товара, поэтому используется и другая форма расчетов - оплата против получения счетов, отгрузочных и иных документов.

2) Оплата товара против получения документов

осуществляется в форме аккредитива в соответствии с положениями главы 46, параграф 3 ГК РФ ( « Расчеты по аккредитиву « ). По вышеназванному Положению « О безналичных расчетах « в условия о расчетах в таком случае включаются :

а) Вид аккредитива. Различаются покрытый ( депонированный ) и непокрытый ( гарантированный ) аккредитивы ( ст.867 ГК РФ ). В случае открытия покрытого аккредитива банк - эмитент обязан перечислить сумму аккредитива за счет плательщика или предоставленного ему кредита в распоряжение исполняющего банка на весь срок действия обязательства банка - эмитента. При открытии непокрытого аккредитива у исполняющего банка есть право списания всей суммы аккредитива с ведущегося у него счета банка - эмитента.

Также аккредитивы делятся на безотзывные ( ст.869 ГК РФ ) и отзывные ( СТ.868 ГК РФ ) - следовательно, важно указать в договоре, что аккредитив является безотзывным

( который не может быть отменен без согласия получателя средств, то есть поставщика ); если же это не указано, то аккредитив считается по умолчанию отзывным, а следовательно, может быть изменен или отменен банком - эмитентом без предварительного уведомления получателя средств.

б) Полное наименование и почтовый адрес банка - эмитента. в) Способ извещения поставщика об открытии аккредитива (обычно выплаты по аккредитиву осуществляются после предоставления предварительно оговоренных документов).

г) Срок открытия и действия аккредитива, а также сроки предоставления документов после отгрузки товаров.

Этот момент весьма важен, так как покупатель фактически выводит из своего оборота денежные средства, и при неисполнении договора за время действия аккредитива деньги обесцениваются, что ведет к естественной потере прибыли. Следовательно, необходимо четко определить сроки предоставления документов для получения выплаты, включить в него необходимое время для отгрузки товара. Весь этот срок не должен превышать время действия аккредитива.

3) Последующая оплата товара.

В этом случае товар переходит в распоряжение покупателя еще до момента его оплаты. Вся величина риска, связанного с реализацией товара, также лежит на покупателе. Следовательно, к нему переходит право собственности на полученный товар. Особенностью последующей оплаты товара является использование различных видов оплат:

а) В форме платежного поручения в течение определенного в договоре срока после поставки товара.

б) Платежное требование.

в) Платежное требование - поручение.

В двух последних случаях оплата происходит лишь после акцепта ( понятие акцепта дается в ст.38 ГК РФ ), причем срок для акцепта равен трем дням.

г) Оплата с использованием векселя.

д) Расчеты казначейскими обязательствами - они выпускаются в соответствии с Постановлением Правительства РФ от 9 августа 1994 г. № 906 и Положением « О порядке размещения и обращения казначейских обязательств «, утвержденным Министерством Финансов РФ 21 сентября 1994 г.

Этими обязательствами Министерство расплачивается с предприятиями, в том числе и находящимися на бюджетном финансировании, по текущей задолженности федерального бюджета. Владелец этих обязательств может рассчитываться лишь с теми поставщиками, с которыми разрешен расчет именно данным выпуском казначейских обязательств.

Все же в основном к договору контрактации применяются расчеты по инкассо ( гл. 46 параграф 4 ГК РФ ). При наличии устойчивых хозяйственных связей расчеты производятся путем платежей не реже трех раз в месяц; сроки оплаты за сельскохозяйственную продукцию при инкассовой форме оплаты равны 10 дням, а в отношении скоропортящихся продуктов - до 5 дней после поступления расчетных документов в банк плательщика.

Заканчивая изложение материала о существенных условиях договора контрактации можно отметить, что при отсутствии этих существенных условий в тексте договор не может считаться заключенным.

**Способы заключения договора контрактации.**

Существует несколько способов заключения договора контрактации:

1) Путем составления единого документа;

2) Путем обмена письмами, телефонограммами,

телетайпами, и с использованием других электронных средств связи, но при этом следует учитывать, что данные, содержащиеся на носителях, должны удовлетворять условию ясности содержания и определенности стороны - отправителя ( ст. 438 ГК РФ ).

3) Путем добровольного принятия хозяйством на себя исполнения государственного заказа на поставку продукции в федеральные фонды и фонды субъектов Федерации ( ст.438 ГК РФ ).

Порядок заключения договора контрактации определен в ст. 5 Закона РФ от 2 декабря 1994 г. « О закупке и поставке сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия для государственных нужд «.

Первый этап состоит из того, что Правительство РФ и органы исполнительной власти субъектов РФ определяют объем закупок и поставок по видам сельскохозяйственной продукции, сырья и продовольствия на 5 лет и ежегодно, а затем заранее доводят эти объемы до сведения государственных заказчиков.

Второй этап характеризуется тем, что государственные заказчики не позже, чем за 3 месяца до начала следующего года сообщают поставщикам об объеме закупок и поставок сельскохозяйственной продукции. Здесь речь идет об оферте, причем из общего смысла закона явствует, что договор в этом случае будет заключаться в обязательном порядке по ст.445 ГК РФ, которая предусматривает, что Кодексом и другими законами могут предусматриваться случаи, когда для стороны, которой направлена оферта ( проект договора ), заключение договора обязательно. В таком случае потенциальный поставщик должен направить другой стороне извещение об акцепте, либо об отказе от акцепта, либо об акцепте оферты на иных условиях ( к проекту договора прилагается протокол разногласий ) в течение 30 дней со дня получения оферты.

Помимо вышеназванного Закона обязательность заключения договора предусматривает и Закон РФ « О государственном материальном резерве «. По этому Закону обязаны заключить договор поставщики, занимающие доминирующее положение на рынке, а также предприятия, у которых оборонный заказ превышает 70% производства. Кстати, и Закон РФ от 7 февраля 1992 г. « О защите прав потребителей « в ст.26 закрепляет положение, по которому исполнитель, занимающий доминирующее положение на рынке, обязан заключить договор на выполнение работ и оказание услуг по требованию гражданина ( потребителя ), если не докажет, что эти работы и услуги выходят за рамки его уставной деятельности или производственных возможностей. Третий этап - это непосредственное заключение договора.

**Стороны в договоре контрактации.**

Прежде чем рассматривать непосредственно стороны, я бы хотела заметить, что в порядке заключения договора контрактации наличествует определенная структура. Прежде всего, стоит отметить существование своеобразных уровней заключения договора Контрактации. Они различаются в зависимости от субъекта, формирующего заказ: Первый уровень - заключение договора в целях обеспечения государственных федеральных нужд ( федеральный фонд ).

Второй уровень - заключение договора для региональных государственных нужд ( региональные фонды ).

Различия названных уровней состоят в следующем: 1) По территориальному охвату и целям.

Федеральный фонд создается для удовлетворения потребностей в сельскохозяйственной продукции районов Крайнего Севера и приравненных к ним территорий, экологически неблагополучных мест, и т. п.

Региональные фонды образуются для удовлетворения нужд субъектов РФ.

2) По источникам финансирования.

Федеральный фонд финансируется из федерального бюджета и различных внебюджетных источников; региональные фонды черпают средства из местных бюджетов, и плюс к этому те же внебюджетные источники.

3) По субъектам, разрабатывающим программы поставок.

Этими субъектами являются либо Правительство РФ, либо органы исполнительной власти субъектов РФ.

Для реализации программ закупок и поставок сельскохозяйственной продукции была специально создана федеральная контрактная система. Эту систему условно можно разделить как бы на две части:

1) Органы, которые призваны всячески содействовать заключению договоров контрактации, а также определять государственных заказчиков.

деятельность юридических и физических лиц в области пользования племенной продукцией осуществляется по лицензии. Эти лицензии выдаются соответствующими государственными органами, а именно Племенной службой России.

Из всего вышеизложенного можно сделать вывод, что стороной в договоре контрактации являются юридические и физические лица при наличии у них соответствующей лицензии. Но чаще всего контрактантом по рассматриваемому договору являются специально созданные для этого федеральные корпорации.

Приведу примеры: для закупки любой продукции и товаров создано Акционерное общество « Росконтракт «, для закупки исключительно зерна, продуктов зернопереработки, хлебопродуктов - Акционерное общество « Росхлебпродукт «.

Также контрактантом может выступать Федеральная продовольственная корпорация, созданная при Министерстве сельского хозяйства и продовольствия РФ Постановлением Правительства РФ от 3 октября 1994 г. №1121 «О создании федеральной продовольственной корпорации и системы органов продовольственного рынка «. По своим функциям она схожа с « Росхлебпродуктом «, но ее деятельность шире, так как она создана для закупки всей сельскохозяйственной продукции, а не только зерна и хлебопродуктов.

Основные обязанности заготовителей по договору контрактации :

1) Своевременная приемка продукции по месту ее нахождения, если иное не предусмотрено договором, и обеспечение ее вывоза (ст.536 ГК РФ).

2) Оплата продукции.

3) В соответствии с ст. 534 ГК РФ, государственный

заказчик вправе полностью или частично отказаться от товаров, поставка которых предусмотрена государственным контрактом, но лишь при условии возмещения поставщику убытков, принесенных ему таким образом. Убытки при этом возмещаются пост. 15 ГК РФ, если иное не установлено договором.

4) Обязанность возвратить тару и средства пакетирования (ст. 517 ГК РФ).

5) Обязанность проверки количества и качества получаемого товара (ст. 513 ГК РФ). 6) Обязанность произвести расчеты в установленной договором форме. Говоря о расчетах, я отметила, что чаще всего по договорам контрактации они производятся в форме инкассо, однако, действующий ГК РФ устанавливает, что если в договоре порядок расчето не определен, то расчеты производятся посредством платежных поручений.

Существуют и иные обязанности, предусмотренные по отношению заготовителей.

2. Поставщики (товаропроизводители) В роли поставщиков могут выступать:

а) Любые сельскохозяйственные предприятия, непосредственно производящие сельскохозяйственную продукцию.

б) Крестьянские (фермерские) хозяйства.

в) Граждане, предприниматели, осуществляющие предпринимательскую деятельность без образования юридического лица ст. 17 Закона РСФСР от 22 ноября 1990 г. « О крестьянском ( фермерском ) хозяйстве « ).

Основные обязанности поставщиков:

1) Обязанность передать продукцию заготовителю в количестве и ассортименте, предусмотренных договором ( ст. 537 ГК РФ )

2) Доставка продукции, если это предусмотрено договором контрактации ( ст. 536 ГК РФ ).

3) Хозяйство обязано предоставить контрактанту необходимую сопровождающую документацию в полном объеме.

4) Днем исполнения хозяйством обязательства считается дата составления приемного документа при сдаче продукции в хозяйстве, или на приемосдаточном пункте заготовителя, а при отгрузке - день сдачи продукции органам транспорта.

**Изменение и расторжение договора контрактации**

Порядок изменения и расторжения любого договора установлен ст. 45 ГК РФ ( Первая часть Кодекса является общей основой для частного применения ее норм в конкретных случаях, регулируемых во Второй части). По взаимному согласию сторон ими составляется дополнительное соглашение в той же форме, что был заключен договор. Регулируются также случаи одностороннего расторжения договора. Статья 450 ГК РФ ( Первая часть ) и ст. 523 ГК РФ, конкретизирующая общие положения ( Вторая часть Кодекса ), предусматривают отказ от исполнения договора поставки товара. К договору контрактации применяются правила поставки, так как ст. 535 ГК РФ распространяет действие правил о поставке на отношения, не урегулированные нормами параграфа, посвященного контрактации.

Односторонний отказ или изменение договора контрактации допускается в случае существенного нарушения договора одной из заключивших его сторон.

Под существенными нарушениями договора ст. 450 ГК РФ понимает такое нарушение, которое влечет для другой стороны такой ущерб, вследствие которого эта сторона в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

В соответствии с ст. 523 ГК РФ нарушение договора поставки поставщиком считаются существенными, если :

- он поставил продукцию ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок;

- им неоднократно нарушались сроки поставки.

Исходя из вышеназванной статьи ГК РФ, нарушение договора поставки покупателем считается существенным в следующих случаях:

- при неоднократном нарушении сроков оплаты товаров;

- при неоднократной невыборке товаров.

Договор поставки, а следовательно, и договор контрактации, считается измененным или расторгнутым с момента получения одной стороной уведомления другой стороны об одностороннем отказе от исполнения договора полностью или частично, если иной срок расторжения или изменения договора не предусмотрен в уведомлении либо не определен соглашением сторон ( ст. 523 ГК РФ ).

Замечу, что по Положению о поставках продукции и товаров в пунктах 24 и 19, сторона, которая получила предложение об изменении или расторжении договора, либо о продлении срока его действия, обязана дать по этому поводу ответ не позднее 10 дней после получения предложения. При недостижении соглашения по проблеме расторжения, изменения договора, спор разрешается судом, в том числе и третейским

В случае расторжения договора сторона - инициатор этого действия должна сделать другой стороне предупреждение не позднее, чем за 1 месяц.

**III. Ответственность сторон договора; порядок рассмотрения споров, возникших по договору контрактации.**

Перед тем, как непосредственно перейти к анализу видов ответственности по договору контрактации, необходимо остановиться на порядке рассмотрения споров, связанных с неисполнением или ненадлежащим исполнением договора, тем более, что в регулировании этой проблемы появились новшества.

В соответствии с ст. 4 Арбитражно - процессуального кодекса РФ, заинтересованное лицо вправе обращаться в арбитражный суд за защитой своих прав и законных интересов непосредственно, минуя сложный и длительный процесс претензионного порядка. Надо отметить, что это большой шаг вперед законодательства, имеющий особенно важное значение для предпринимателей. Но все же Федеральный закон может устанавливать для определенной категории споров обязательный претензионный ( досудебный ) порядок, либо такая процедура разрешени споров может быть предусмотрена по согласованию сторон в договоре. На практике, как ни странно, в договорах контрактации стороны устанавливают чаще всего именно менее удобный претензионный порядок урегулирования споров; вероятно, объяснением этому служит пока еще весьма низкий уровень правовой культуры.

Претензионный порядок предусматривает, что претензия включает в себя следующие положения:

а) Обстоятельства, на которых основываются требования, а также доказательства, их подтверждающие.

Например, если поставщик не произвел поставку продукции, своевременно оплаченную покупателем, покупателю следует ссылаться на пункты договора, устанавливающие порядок и сроки поставки, на платежные документы, на факты, которые могут доказать то, что товар не получен, и т.п.

б) Требования заявителя ( о поставке товара, о выплате штрафов, пени, неустойки и т.п. ).

в) Сумма претензии и ее расчет ( обычно оформляется как приложени к претензии ).

г) Ссылка на законодательство, нормы права, в соответствии с которыми заявляемые требования являются законными.

д) Перечень прилагаемых к претензии документов ( копии платежных поручений, выписок банка по счету, кредитного договора ). Копии должны быть скреплены подписями и печатями заявителя.

Возможно предъявление претензии посредством заказного или ценног письма; можно переправить ее телеграфом, вручить под расписку.

Представитель ответчика, если он принимает претензию, должен расписаться и поставить дату получения претензии с приложениями. Составляется два экземпляра надлежащих документов. Если в течение 3 дней с даты вручения претензии стороне от нее не получен ответ, либо получен неудовлетворительный ответ, заявитель получает право обращения с иском в арбитражный суд.

К иску прилагается экземпляр претензии с отметкой ответчика о получении, почтовая квитанция или иной документ, подтверждающий факт, что претензия была надлежащим образом направлена.

Далее решающую роль играет арбитражный суд, но в процессе его работы возникает масса проблем : к примеру, в настоящее время часто происходит откладывание судебных разбирательств, иногда на целый месяц, по самым разнообразным причинам, от болезни судьи до необходимости сбора дополнительных доказательств.

Замена претензионного порядка более простой процедурой необходима, так как она ведет к значительной экономии времени и денег, что очень важно в условиях инфляции. Новый порядок рассмотрения споров является дополнительной гарантией защиты прав сторон договора. Новшеством и одновременно гарантией прав является положение, разрешающее рассмотрение спора третейским судом ( по взаимному согласию сторон ). Это нововведение способствует компромиссному решению сторонами спорных вопросов.

Помимо судов споры могут решать некоторые несудебные органы. Например, спорные вопросы по качеству зерна могут решаться с помощь Государственной хлебной инспекции по месту приемки зерна.

Теперь я хотела бы перейти непосредственно к ответственности сторон по договору контрактации.

1. Ответственность государственного заказчика ( контрактанта, заготовителя ):

а) При неисполнении или ненадлежащем исполнении Правительством РФ или органами исполнительной власти субъектов РФ гарантий по выделению государственным заказчикам финансовых средств.

Вызванные этим убытки возмещаются поставщикам (хозяйствам) и покупателям из средств сельскохозяйственных бюджетов.

б) По общему правилу сторона, не исполнившая или ненадлежаще исполнившая обязательство, возмещает другой стороне причиненные убытки в порядке, предусмотренном в договоре или пост. 15 ГК РФ, регулирующей порядок возмещения убытков.

в) Если государственный заказчик полностью или частично отказывается от закупки сельскохозяйственной продукции по договору контрактации, то он возмещает убытки в полном объеме, если иное не предусмотрено в договоре (по ст. 534 ГК РФ).

г) За несвоевременную оплату закупленной и поставленной сельскохозяйственной продукции для государственных нужд, покупатель уплачивает пени в размере 2% от суммы несвоевременно оплаченной продукции за каждый день просрочки. А при просрочке более 30 дней в размере 3%. Пеня взыскивается в безакцептном порядке банками покупателя продукции с взиманием в свою пользу до 5 % от суммы пени.

При этом надо помнить, что уплата неустойки и возмещение убытке в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств не освобождает виновную сторону от исполнения обязательства в натуре (ст 396 ГК РФ ), если иное не предусмотрено в договоре.

2. Ответственность хозяйства (поставщика).

а) Поставщик, не исполнивший или ненадлежащим образом исполнивший обязательство, может быть лишен полностью или частично права получения льгот. Но по статье 538 ГК РФ он несет ответственность лишь при наличии вины.

б) Если поставщиком не выполнен объем поставки, то ему грозит неустойка в размере 50 % от стоимости недопоставленной продукции и убытки в части непокрытой неустойки.

в) При необоснованном уклонении поставщика от заключения государственного контракта на поставку сельскохозяйственной продукции в случаях, когда обязанность заключения этого договора установлена законом, поставщик уплачивает покупателю штраф в размере стоимости продукции, определенной в проекте. Также по статье 529 ГК РФ покупатель может обратиться в суд с требованием о понуждении поставщика заключить с ним договор.

По Закону РФ от 26 октября 1994 г. « О закупках и поставках сельскохозяйственной продукции для государственных нужд « ( п.б ст.8 ), сторона может быть освобождена от ответственности за полное или частичное неисполнение обязательства по договору в случаях непредвиденных обстоятельств, возникших в результате событий чрезвычайного характера. Этот вопрос так же заслуживает отдельного рассмотрения, так как вызывает ряд проблем практического характера.

Чтобы понять их, я хотела бы подробнее остановиться на случаях освобождения хозяйств и заготовителей от уплаты штрафных санкций за невыполнение обстоятельств по договору контрактации.

**IV. Освобождение хозяйств от уплаты штрафных санкций за невыполнение обязательств по договору контрактации.**

Хозяйства освобождаются от ответственности за невыполнение обязательств или их ненадлежащее выполнение по причине стихийных бедствий и других неблагоприятных условий, либо по вине заготовителя.

Существует примерный перечень стихийных бедствий и других неблагоприятных условий, в результате которых может происходить гибе или повреждение сельскохозяйственных культур. Этот перечень приведен Указе Президиума Верховного Совета СССР от 28 августа 1967 г. «О государственном обязательном страховании имущества колхозов». Это засуха, недостаток тепла, излишнее увлажнение, вымывание, град, ливен буря, ураган, отсутствие необходимых для этой местности метеорологических и других природных условий, болезни или вредители растений, безводье или маловодье в источниках орошения. Надо сказать, что этот Указ с 1 января 1979 г. стал распространяться и на совхозы и другие государственные сельскохозяйственные предприятия системы АП.

Также существует перечень стихийных бедствий и инфекций, от которых может произойти падеж, гибель, вынужденный забой, уничтожени животных (кроликов, пушных зверей). Этот перечень дан в Инструкции Министерства финансов СССР от 31 августа 1978 года № 77 «По определению и выплате страховки колхозам, совхозам и другим государственным сельскохозяйственным предприятиям». В нем указываются землетрясение, буран, обвал, удар молнии, действия электрического тока. В названном Перечне есть положения, особенности, которые относятся к районам Крайнего севера и приравненным к ним районам. Это гибель в результате наста, гололедицы, замерзания, глубокого снежного покрова.

Заключение о возможности освобождения хозяйства от имущественной ответственности за невыполнение обязательств по продаже сельскохозяйственной продукции государству, то есть по договор контрактации, по вышеперечисленным причинам выдается сейчас Государственной хлебной инспекцией при Правительстве РФ, государственной инспекцией по заготовке и качеству продукции. Оно составляется главным инспектором по проверке, непосредственно в хозяйстве и заготовительном пункте. В нем указываются причины невыполнения обязательств, действительный размер потерь и другие значительные обстоятельства дела.

При подготовке заключения учитываются размеры причиненного хозяйству ущерба. Он устанавливается и оформляется соответствующим актами районного агропромышленного объединения, органами Госстраха,

Гидрометслужбой, а также органами ветеринарной службы о причинах заболевания и падежа животных. Подготовленное заключение подписывается главным государственным инспектором по закупке и качеству продукции, скрепляется печатью Государственной инспекции.

Надо еще раз отметить, что сторона, не исполнившая обязательств по договору, несет ответственность только при наличии своей вины. Поэтому в случае недополучения заготовителями сельскохозяйственной продукции от хозяйств по договору контрактации, заготовители также должны освобождаться от материальной ответственности за недопоставку другим субъектам продукции в свежем или переработанном виде, если представят соответствующие доказательства отсутствия свое вины.

На практике довольно обширный и не совсем четко определенный перечень форс - мажорных обстоятельств, а также явная лояльность государственных органов по отношению к государственным заказчикам и заготовителям приводит к тому, что вышеназванные субъекты договора контрактации не несут значительной ответственности за свои неправомерные действия, которые они имеют возможность «списать» на форс - мажорные обстоятельства. Эта ситуация занимает место в длинном ряду проблем, имеющих место в сфере действия не только договора контрактации, но и других договоров на сегодняшний день.

В заключение хотелось указать на заметные противоречия и недостатки в правовом регулировании договора контрактации, а также на некоторую его неактуальность для сегодняшнего дня, когда все активней развиваются рыночные отношения. Все же нельзя забывать о существовании контрактации, что закреплено законодательно, и в первую очередь, в Гражданском Кодексе РФ 1996 г. Следовательно, этот договор либо требует более детальной и четкой разработки, внесения изменений соответствии с экономической политикой государства и общеправовыми принципами, либо упразднения как института Гражданского права и применения к отношениям, регулируемым им сейчас, смежных договоров. Но очевидно одно - проблема договора контрактации существует и требует позитивного решения в целях усовершенствования не только конкретного института права, но и всего гражданского законодательства.