**Общие положения о договоре**

**Понятие договора**

Практике известны различные обозначения юридических связей, складывающихся в результате соглашений, заключаемых между участниками гражданского оборота, - контракт, договор, протокол, соглашение. Правовые последствия порождаются такими связями лишь в том случае, когда они нацелены на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. В Гражданском кодексе применяется лишь один общий термин для обозначения подобных связей - "договор".

Понятие, стоящее за этим термином, раскрывается в самом кодексе: соглашение двух или более лиц, направленное на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей, признается договором (п.1 ст.420 ГК РФ).

Для уяснения понятия договора необходимо иметь в виду, что не всякое соглашение само по себе составляет договор, - таковым признается лишь соглашение, вытекающее из намерения участников породить те или иные гражданско-правовые последствия. Другими словами, всякий договор может быть признан соглашением, но не всякое соглашение может быть признано договором.

Договор выступает разновидностью юридических сделок постольку, поскольку сделки также нацелены на установление, изменение или прекращение гражданских правоотношений, однако не любых, а только двусторонних или многосторонних (ст.ст. 153-154 ГК РФ).

Гражданские права и обязанности, порождаемые, изменяемые или прекращаемые договором, составляют содержание обязательственного отношения, возникающего из договора. Содержание договора проявляют те положения кодекса, которые указывают на круг действий, которые обязанное лицо должно совершить в пользу управомоченного лица. Согласно этим положениям, содержание договора заключается в том, что одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенные действия (по передаче имущества, выполнению работы, уплате денег и др.) либо воздержаться от определенного действия, а кредитор вправе требовать от должника исполнения лежащей на нем обязанности (п.1 ст.307 ГК РФ). Таким образом, договорные отношения регламентируются положениями кодекса, которые служат для регулирования обязательственных отношений вообще, если иное не предусматривается специальными положениями кодекса о договорах.

Предмет договора составляет то, на что направлены действия его сторон, то есть вещи, имущественные права и иные объекты гражданских прав.

**Свобода договора**

Свобода договора стала краеугольным камнем нового здания российского гражданского права, заложенного Гражданским кодексом 1994г. В качестве общего принципа она закреплена ст.1 ГК РФ, а в качестве специального положения - ст.421 ГК РФ.

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 (п.1 ст.421 ГК РФ).

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 таких случаях 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 (п.З ст.421 ГК РФ).

4. Стороны договора свободны в выборе своего контрагента.

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

6. Стороны договора свободны установить для регулирования своих взаимоотношений правила, отличающиеся от тех, которые предусмотрены диспозитивными нормами права (п.4 ст.421 ГК РФ).

Таким образом, идея автономии воли, присущая принципу свободы договора, воплощена в кодексе с необходимой последовательностью: решение вопроса о том, вступать в договор или воздержаться от его заключения, равно как и вопроса о выборе своего контрагента зависит, главным образом, от самого субъекта права.

В то же время принцип свободы договора не трактуется в Гражданском кодексе с абсолютных позиций, в отрыве от реальных условий гражданского оборота и задач законодательного регулирования договорных отношений. Реализуя этот принцип, стороны подвергаются действию ряда правовых предписаний, несоблюдение которых может повлечь те или иные неблагоприятные последствия для отступившей от них стороны договора . В число таких предписаний входят прежде всего те, что содержатся в императивных нормах закона (п.1 ст.422 ГК РФ). Такие предписания касаются чаще всего условий, включаемых в содержание заключаемых договоров, правда, лишь постольку, поскольку их включение диктуется необходимостью защиты публичных интересов либо прав одной из сторон договора (например, потребителей).

**Договор присоединения**

Принцип свободы договора исходит из того, что создающее договор соглашение есть продукт равных в правах сторон, свободно обсудивших все пункты своего соглашения.

Однако среди встречающихся на практике в современных условиях развитого гражданского оборота способов заключения договора обращают на себя внимание такие, при которых содержание соглашения, достигаемого сторонами договора, формируется волей лишь одной из них. Такие договоры принято называть договорами присоединения, имея в виду, что сторона, не участвовавшая в выработке условий заключаемого ею договора, считается выразившей свою волю на их принятие тем, что подписывает их так, как если бы они были выработаны при ее участии.

Именно такую разновидность договоров предусматривает ст.428 ГК РФ, закрепляя для них следующее определение: "Договором присоединения признается договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом".

Назначение договоров присоединения следует искать в объективной потребности достижения унификации договорных условий, диктуемой массовым предоставлением товаров, работ или услуг. Массовость одинаковых по содержанию и порядку (способам) заключения договоров сама по себе требует унификации их содержания. Такая унификация обеспечивается стороной, специализирующейся в виде промысла на предоставлении соответствующих товаров, работ или услуг, - ею вырабатывается стандартная форма договора, содержание которого одинаково для всех, кто пожелает получить такие товары, работы или услуги на условиях, указанных в договоре, предлагаемом для одобрения, а не для обсуждения.

Поскольку присоединяющейся, то есть не участвующей в обсуждении условий договора стороной, выступает здесь потребитель. Если сторона, как правило, экономически более слабая, чем ее контрагент, то закон предусмотрел для нее некоторые дополнительные возможности для защиты своих прав. Так, если договор присоединения лишает эту сторону прав, обычно предоставляемых договорами присоединения данного вида, либо исключает или ограничивает ответственность другой стороны за нарушение обязательств, либо содержит другие явно обременительные для присоединившейся стороны условия, которые она, исходя из своих разумно понимаемых интересов не приняла бы при наличии у нее возможности участвовать в определении условий договора, то присоединившаяся сторона вправе потребовать расторжения или изменения заключенного договора, хотя бы он и не противоречил закону или иным правовым актам (п.2 ст.428 ГК РФ).

В то же время возможность расторжения или изменения по требованию потребителя заключенного договора присоединения ограничена определенными пределами. Эти пределы зависят от того, знала ли (должна ли была знать) присоединившаяся сторона, на каких условиях она заключает договор. Если обременительные или иные невыгодные для нее условия были ей известны или должны были быть известны до заключения договора, то заявленное ею требование о расторжении или прекращении договора подлежит оставлению без удовлетворения (п. З ст.428 ГК РФ).

**Публичный договор**

В деятельности унитарных государственных или коммерческих предприятий, хозяйственных обществ или товариществ, производственных кооперативов, связанной с продажей товаров, выполнением работ или оказанием услуг нередко возникают вопросы, которые представляются известным ограничением автономии воли названных коммерческих организаций с позиций принципа свободы договора.

Действительно, может ли, например, транспортная организация выбирать по своему усмотрению пассажиров при заключении договора пассажирской перевозки, оказывать предпочтение отдельным из них при назначении цены и т.п.? Вопрос можно поставить и иным образом: существует ли в сфере деятельности коммерческих организаций предоставление таких товаров, работ или услуг, которое, будучи предметом соответствующих договоров с потребителями, ограничивает для них известным образом свободу договора?

Очевидно, что первый из приведенных выше вопросов требует отрицательного, а второй - положительного ответа. В обоих случаях, однако, ответы базируются на одном и том же постулате: если предоставление товаров, работ или услуг обращено к публике, то есть к неопределенному кругу лиц, то порядок их предоставления не может основываться на индивидуальных предпочтениях, а должен подчиняться неким единым, заранее предустановленным правилам. Договоры, опосредующие такое предоставление, принято именовать публичными.

Определению таких договоров в кодексе посвящена специальная статья, согласно которой "публичным договором признается договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, электроснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.)" (п. 1 ст.426 ГК РФ).

Природа публичного договора предполагает наложение на участвующую в нем коммерческую организацию трех запретов:

запрещается установление неодинаковой для всех потребителей цены товаров (работ, услуг), исключая льготы, предусмотренные законом и иными правовыми актами для отдельных категорий потребителей (п.2 ст.426 ГК РФ);

запрещается необоснованный отказ от заключения договора, то есть отказ, совершенный при наличии у организации возможности предоставить товары (работы, услуги) (п.З ст.426 ГК РФ);

запрещается оказывание предпочтений одному лицу из числа потребителей товаров, работ или услуг перед другим, кроме специально предусмотренных законом или иным правовым актом случаев (п.1 ст.426 ГК РФ).

Условия публичного договора, нарушающие названные запреты, считаются ничтожными (п.5 ст.426 ГК РФ). Уклонение коммерческой организации от заключения публичного договора может иметь своим последствием понуждение ее к заключению договора в судебном порядке, либо возмещению убытков, вызванных таким уклонением (п.4 ст.445 ГК РФ).

Правила, обязательные для сторон при заключении и исполнении публичных договоров, могут содержаться в типовых договорах, положениях и иных документах, издаваемых Правительством РФ в случаях, предусмотренных законом (п.4 ст.426 ГК РФ). Такого рода типовые договоры обладают существенным отличием от договоров присоединения. Оно состоит в том, что договоры присоединения отстраняют от выработки условий договора лишь одну сторону, в то время как типовые договоры в данном случае формируют содержание договорных прав и обязанностей помимо воли обеих сторон.

**Предварительный договор**

После принятия Основ гражданского законодательства в 1991г. достаточно распространенными стали случаи, когда стороны сами обязывались одна перед другой вступить в дальнейшем в договор. Действительность закрепленного соглашением обещания вступить в будущем в договорные отношения получила закрепление в конструкции предварительного договора. В кодексе она получила более подробную разработку.

Согласно п.1 ст.429 ГК РФ, предварительным считается договор по которому стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором.

Форма предварительного договора должна быть такой же, что и у основного договора, а если для последнего она не предусмотрена, то предварительный договор подлежит облечению в письменную форму (п.2 ст.429 ГК РФ).

Содержание предварительного договора должно включать в себя:

существенные условия основного договора (п.З ст.429 ГК РФ);

срок, в пределах которого должен быть заключен основной договор. При отсутствии указания о таком сроке он предполагается равным одному году с момента заключения предварительного договора (п.4 ст.429 ГК РФ).

Заключение предварительного договора не связано с ограничениями договорной свободы ни для одной из сторон, в этом и состоит отличие такого договора от договора присоединения или публичного договора. От договорной свободы как принципа организации гражданского оборота следует отличать ограничение свободы собственного усмотрения в распоряжении собственным имуществом, которое может вытекать из предварительного договора. Такое ограничение не выходит из пределов общей природы договорного обязательства, выражается в принятии на себя обязанности воздерживаться от совершения определенных действий и влечет соответствующие последствия при нарушении, принятой на себя обязанности.

Так, лицо, связавшее себя по предварительному договору обещанием продать определенное имущество, ограничило тем самым свою свободу продать это имущество кому-либо иному, кроме того, кто указан в качестве покупателя в основном договоре. Уклонение от заключения основного договора чревато для стороны понуждением к его заключению по суду либо обязанностью возмещения убытков, вызванных незаключением (п.4 ст.445 ГК РФ).

**Договор в пользу третьего лица**

В экономическом обороте, построенном на принципах либерализма, договоры, по общему правилу, не производят последствий для третьих лиц - свобода одних лиц не должна сковывать свободу других. Однако и в зарубежном праве, где первоначально сложилось такое правило , и в России оно, к настоящему времени, стало исключением. Согласно ст.430 ГК РФ, договором в пользу третьего лица признается договор, в котором стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или неуказанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу.

Трактовка такого договора в новом ГК РФ отличается весьма последовательным отстаиванием интересов третьего лица.

Основные проявления этого состоят в следующем:

действительность договора в пользу третьего лица не зависит от того, обозначено оно в самом договоре или нет, достаточно одного лишь указания, что он заключен в его пользу;

с момента, когда третье лицо заявило должнику о своем намерении воспользоваться своим правом по договору, стороны не могут изменить или расторгнуть заключенный договор без согласия третьего лица (п.2 ст.430 ГК РФ).

**Заключение договора**

Для того, чтобы договор породил обязательство, он должен быть заключенным, то есть стороны должны достигнуть соглашения по всем существенным условиям договора (п.1 ст.432 ГК РФ).

Заключению договора обычно предшествуют предварительные переговоры между сторонами, начинающиеся с проявления одной из них инициативы на его заключение. В ходе таких переговоров можно выделить две стадии: стадию выдвижения предложения о заключении договора (оферту) и стадию принятия этого предложения (акцепт) (п.2 ст.432 ГК РФ).

Оферта. Предложение вступить в договорные отношения именуется офертой, а принятие этого предложения - акцептом. Соответственно, и сторона, от которой исходит предложение о заключении договора, именуется оферентом, а сторона, принявшая обращенное к ней предложение, -акцептантом.

Однако не любое предложение вступить в договор может быть признано офертой. Для того, чтобы отвечать свойствам оферты, оно должно быть, во-первых, достаточно определенным и, во-вторых, выражать намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение (п.1 ст.435 ГК РФ).

Определенность содержания оферты квалифицируется п.1 ст.435 ГК РФ как наличие в предложении о заключении договора его существенных условий. Это более узкая трактовка по сравнению с Основами 1991г., которые допускали определенность оферты также и при наличии в ней порядка определения существенных условий.

Существенными условиями признаются обычно условия в отношении цены, платежа, качества и количества товара, места и срока поставки, объема ответственности одной стороны перед другой или разрешения споров.

Какое же содержание оферты следует считать достаточным для того, чтобы признать ее пригодной для акцепта? С этой точки зрения оферент, указавший в своей оферте лишь наименование товара, его количество и цену, будет связан поступившим на нее акцептом, хотя бы цена или количество не были указаны в конкретных, определенных величинах, - достаточно, если такие величины будут определимы по условиям договора (например, указание на цену товара, равную той, которая сложится на товарной бирже на момент исполнения договора). Оферта должна быть признана достаточно определенной и в том случае, если определенными или определимыми являются ее указания о товаре, его количестве и цене.

Публичная оферта. Предложение о вступлении в договор может быть обращено не только к определенному лицу или к определенному кругу лиц, но и быть адресованным неопределенному кругу лиц. Такого рода оферту именуют "публичной офертой". Для того, чтобы быть признанной в качестве таковой, она должна содержать все существенные условия договора и из нее должна усматриваться воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в оферте условиях с любым, кто отзовется на его предложение (п.2 ст.437 ГК РФ).

Чаще всего публичная оферта имеет место в тех случаях, когда предложение заключить договор доводится до сведения публики посредством объявлений, афиш, торговых каталогов, рекламной, маркетинговой деятельности и т.п. Однако точно таким же способом может доводиться до публики и такое предложение о вступлении в договор (например, договор продажи), которое не обладает признаками, закрепляемыми законом за офертой. В этих случаях в подобных предложениях надлежит усматривать не оферту, а приглашение к офертам. Именно так квалифицируются такие предложения в п.1 ст.437 ГК РФ: "Реклама и иные предложения, адресованные неопределенному кругу лиц, рассматриваются как приглашение делать оферты, если иное прямо не указано в предложении".

Следовательно, лицо, адресующее предложение о заключении договора, не признается в таком случае оферентом, так как исходящее от него предложение не обладает свойствами, позволяющими его акцептовать. Такое предложение содержит лишь информацию о готовности лица к заключению договора по поводу, например, товаров, упомянутых в предложении. Таким образом, обращенное к неопределенному кругу лиц предложение о заключении договора, не содержащее существенных условий предлагаемого договора и не выражающее намерение заключить договор с любым, кто ответит на это предложение, ставит того, от кого исходит, в положение потенциального акцептанта тех оферт, которые могут последовать на такое предложение. Напротив, если делающее предложение лицо прямо указывает, что считает свое предложение офертой, то в этом случае принятие его предложения любым заинтересованным лицом признается акцептом, связывающим оферента содержанием сделанного предложения.

В качестве оферты могут быть признаны различные документы, направляемые друг другу участниками гражданского оборота, в частности, письмо, проект договора и т.п. При этом кодекс допускает использование любых средств сообщения между сторонами - почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, - лишь бы избранное средство коммуникации позволяло достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору (п.2 ст.437 ГК РФ).

Отзыв оферты. Процесс заключения договора может занимать определенное время. Это время зависит от того, был ли в оферте назначен срок ее действия. Такой срок может быть назначен по-разному; на практике он чаще всего назначается путем указания оферентом в тексте самой оферты срока, в течение которого он будет ожидать ответа на свою оферту.

При указании в оферте срока для ее акцепта, она не может быть отозвана в течение этого срока, если иное не оговорено в самой оферте или не вытекает из существа предложения или обстановки, в которой оно было сделано (ст.436 ГК РФ).

Если предложение о заключении договора было совершено в устной форме без назначения срока для ответа, то договор может считаться заключенным только в случае немедленного заявления адресатом о принятии этого предложения (п.2 ст.441 ГК РФ). Для письменной же оферты кодекс устанавливает правило, согласно которому в случае адресования ее без указания срока оферент продолжает оставаться связанным своей офертой в течение некоторого времени, нормально необходимого для ответа (п.1 ст.441 ГК РФ). Период времени, нормально необходимый для ответа, считается вопросом факта, установление которого должно производиться с учетом расстояния, разделяющего акцептанта и оферента, избранного способа сообщения и др.

Последствия, порождаемые офертой.

1. Вопрос о правовом значении оферты надлежит толковать в свете тех положений права, которые призваны определять, с какого момента оферта производит юридические последствия для участников процесса заключения договора. Установление этого момента имеет важнейшее значение для определения момента заключения договора.

Дело в том, что от этого момента зависит установление целого ряда других важных в практическом отношении обстоятельств:

возможности отзыва оферты либо утраты ею силы вследствие смерти оферента или объявления его недееспособным;

определения нормативных актов, применяемых к договору, в случаях, когда такие акты отменялись или изменялись в промежуток времени между отправкой оферты и получением акцепта;

определения дееспособности стороны, заключившей договор (дееспособность определяется на момент заключения договора);

определения места заключения договора (способного, в свою очередь, иметь значение для определения подсудности возникающих из договора споров или подчинения договора иностранному закону в случаях сделок с иностранным элементом).

2. Согласно общим началам договорного права оферта есть одностороннее волеизъявление, которое само по себе соглашения не производит (ст.436 ГК РФ). Это значит, что до тех пор, пока она не акцептована, она может быть отозвана, отменена, а также может утратить силу в случае смерти или недееспособности лица, которое ее сделало.

3. Вступление оферты в силу надлежит понимать в контексте связанности оферента содержанием сделанной оферты. С момента получения ее адресатом оферент не может произвести в ней каких-либо изменений или дополнений, а тем более отменить или отозвать ее. Акцепт оферты связывает оферента всеми содержащимися в ней условиями о товаре, цене, количестве и т.п., хотя бы оферент прислал акцептанту изменения или дополнения к ранее сделанной оферте буквально через несколько мгновений после совершенного акцепта.

С другой стороны, вопрос о правовом значении оферты надлежит понимать в том смысле, что до тех пор, пока она не достигнет адресата, она не производит каких-либо юридических последствий. Поэтому вплоть до этого момента, т.е. до получения ее адресатом, оферент юридически не связан сделанным предложением и может отменить его. По этой же причине и адресат не может превратиться в акцептанта ранее получения оферты; если содержание оферты стало ему известным из иного источника (например, от иного лица), он не может акцептовать предложения заключить договор до фактического получения оферты. Поэтому правовое значение оферты теснейшим образом связано с акцептом.

Акцепт. Акцептом, как уже было отмечено, признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии (п.1 ст.438 ГК РФ).

1. Не всякое заявление или иное поведение адресата оферты (акцептанта), выражающее согласие с офертой, является акцептом. Молчание не является акцептом, если иное не вытекает из закона, обычая делового оборота или из прежних деловых отношений сторон (п.2 ст.438 ГК РФ).

2. Акцепт оферты вступает в силу в момент, когда указанное согласие получено оферентом.

3. В мировой практике существуют и применяются две теории определения момента заключения договора: теория отправления акцепта на полученную оферту ("теория почтового ящика") и теория получения акцепта оферентом. Согласно первой договор признается заключенным с момента, когда содержащее акцепт послание оференту сдано на почту (телеграф, либо отправлено иным способом коммуникаций); согласно второй - с момента прибытия акцепта к оференту (теория получения).

4. В зависимости от момента, к которому приурочивается заключение договора, должен решаться и вопрос о том, до какого момента оферент вправе отозвать отправленную оферту. В кодексе имеется указание на то, что если извещение об отзыве оферты поступило к адресату ранее или даже одновременно с самой офертой, то оферта считается неполученной (п.2 ст.435 ГК РФ).

Само по себе указание о том, что отзыв оферты может быть произведен оферентом в любой момент времени, предшествующий отправлению акцепта на нее, может послужить основанием для неверного вывода о том, что в кодексе получила закрепление теория отправления. В действительности кодекс исходит из теории получения, подчеркивая, что моментом заключения договора считается момент получения акцепта оферентом (п. 1 ст.433 ГК РФ).

5. Положения Гражданского кодекса закрепляют классическое представление об акцепте как о согласии принять предложение о заключении договора (п.1 ст.438 ГК РФ). Одновременно они уточняют, что поведение стороны, которое в иных случаях могло бы учитываться при определении содержания установленных договором обязанностей (молчание), не принимается во внимание в ходе процедуры заключения договора.

Действительно, закон может предусматривать случаи, когда молчание лица рассматривается как способ выражения его воли, направленной на приобретение прав или возложение обязанностей.

6. Однако молчание как способ выражения воли на акцептование сделанной оферты следует признать недействительным. Поэтому направление адресату текста оферты с добавлением, например, того, что: "если я не получу от вас отклонения моей оферты в течение месяца со дня ее получения, то буду считать вас принявшим мое предложение" - не будет иметь правовых последствий для адресата, если он оставит такое послание без ответа.

7. Адресат, желающий акцептовать полученную оферту, связан указанным в ней сроком. Отправление акцепта после указанного в оферте срока ее действия не производит юридических последствий для оферента. Такое положение вытекает из п.З ст.438 ГК РФ, предусматривающего, что акцептом считаются конклюдентные действия (отгрузка товаров, выполнение работ и т.д.), если они совершены в пределах срока, установленного для акцепта.

Получение акцепта с опозданием оценивается с учетом того, своевременно ли отправлено извещение об акцепте. Своевременность определяется на основе сопоставления момента отправления акцепта и момента получения оферты.

Моментом отправления акцепта следует считать дату, указанную на почтовом штемпеле, если речь идет о почтовой пересылке, дату и время, указанные в телеграмме, если применялась телеграфная связь, либо дату и время, объективно, то есть независимо от отправителя, обозначенные в сообщениях, полученных посредством использования иных средств связи.

Акцепт, направленный своевременно, но полученный с опозданием, не признается опоздавшим, если оферент не уведомит немедленно акцептанта о получении акцепта с опозданием (ст.442 ГК РФ). Другими словами, молчание оферента, получившего акцепт с опозданием, понимается как принятие акцепта. Если оферент, с опозданием получивший извещение об акцепте, немедленно известит акцептанта о принятии акцепта, то договор считается заключенным (ст.442 ГК РФ).

8. Акцепт должен быть полным и безоговорочным (п. 1 ст. 438 ГК РФ).

Ответ на оферту, который имеет целью служить акцептом, но содержит дополнения, ограничения или иные изменения предложенных условий, считается отказом от акцепта и новой офертой (ст.443 ГК РФ). Это значит, что если оферент, получивший на свою оферту акцепт с оговорками, не выразит в четкой форме своего согласия на такие оговорки, то договора нет. С другой стороны, в кодексе нет положений, обязывающих оферента отвечать на акцепт, изменивший условия оферты хотя само по себе молчание после получения изменившего оферту акцепта плохо согласуется с хорошей деловой практикой.

**Изменение и расторжение договора**

Основанием изменения или расторжения договора признается, по общему правилу, соглашение сторон (п.1 ст.450 ГК РФ). Такое соглашение подлежит облечению в ту же форму, что и расторгаемый договор, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота (п. 1 ст.452 ГК РФ).

В порядке исключения основанием расторжения договора может выступать решение суда. Главным поводом расторжения договора по этому основанию служит существенное нарушение договора другой стороной. Основной критерий такого нарушения содержится в п. 2 ст. 450 ГК РФ: существенным признается такое нарушение договора другой стороной, которое влечет для другой стороны ущерб, в значительной степени лишающий ее того, на что она вправе была рассчитывать при заключении договора.

Односторонний отказ от договора может иметь место лишь в случаях, когда он допускается законом или соглашением сторон.

Изменение договора сохраняет обязательства сторон, хотя и в измененном виде; расторжение договора прекращает такие обязательства (ст.453 ГК РФ). Стороны не вправе требовать возвращения того, что было предоставлено ими друг другу по обязательству до момента изменения или расторжения договора, если иное не предусмотрено законом или соглашением сторон (п.4 ст.453 ГК РФ).

Если изменение или расторжение договора обусловлено существенным нарушением его одной из сторон, другая вправе требовать возмещения убытков, вызванных таким изменением или расторжением (п.5ст.453ГКРФ).

Таким образом, общий подход кодекса к договорам сводится к тому, что они жестко связывают стороны порождаемыми ими обязательствами. Однако жесткость этого подхода смягчается правилом о допустимости изменения или даже расторжения договора в связи с существенным изменением обстоятельств, существовавших при заключении договора.

Речь идет о закреплении в ст.451 ГК РФ правила, воплощаемого в оговорке, известной в праве зарубежных стран под латинским обозначением "clausula rebus sic stantibus". Суть правила состоит в том, что существенное изменение обстоятельств, при которых заключался договор, служит основанием для изменения или расторжения договора.

Существенным, впрочем, признается лишь такое изменение обстоятельств, когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, они вообще не стали бы заключать договор или заключили бы его на значительно иных условиях.

**Толкование договора**

Общие правила, подлежащие применению для выявления воли сторон, выраженной в заключенном ими договоре, содержатся в ст.431 ГК РФ. Согласно ее положениям, при толковании условий договора судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений. Буквальным значением считается то, которое установлено путем сопоставления неясно сформулированного условия с другими условиями и смыслом договора в целом.

Если толкование по буквальному смыслу употребленных в договоре слов и выражений не позволяет определить содержание договора, то действительная общая воля сторон выясняется с учетом цели договора. Внимание при этом должно уделяться всей совокупности обстоятельств, имевших место при заключении договора или способствовавших этому, - переговоры, предшествовавшие договору, переписка, обычаи делового оборота, последующее поведение сторон, а также практика, установившаяся во взаимных отношениях сторон.

Одно из этих обстоятельств заслуживает особого внимания. Речь идет о практике, установленной сторонами в своих взаимных отношениях.

При определенных условиях такая практика связывает стороны не менее сильно, чем заключенный ими договор и позволяет тем самым ставить вопрос: признавать ли такую практику источником регулирования договорных отношений?

Ответ на такой вопрос зависит от того, что признается содержанием договора. Нельзя сводить его только к пунктам, содержащимся в его тексте. Это не только лишит места вопрос о значении практики, установленной сторонами в своих взаимоотношениях и войдет тем самым в противоречие с предписаниями комментируемой статьи. Это будет противоречить также и положению, закрепленному ст.431 ГК РФ, в соответствии с которым толкование договора может производиться с учетом такой практики.

Таким образом, кодекс признает достаточно очевидное - договоры не существуют в абсолютном вакууме, их толкование и исполнение требует учета не только того, что в них написано, но и того, что вытекает из хода ведения дел между данными сторонами.