Министерство образования Российской Федерации

 Липецкий государственный педагогический университет

 Факультет Экономики и Информатики

 Контрольная работа

 Тема: “ Понятие договора. Виды и формы договоров”

 Выполнил: студент группы ГМУ-1-2

 Соколов Ярослав Петрович

 Проверил: ст. преподаватель

 Толстых Игорь Александрович

 Липецк 2002

План.

1. Понятие и значение договора.

1.1. Понятие договора...........................стр.3

1.2. Значение договора .........................стр.4

2. Содержание и форма договора.

2.1. Содержание договора........................стр.4

2.2. Форма договора.............................стр.5

3. Виды договоров.

3.1. Виды договоров по моменту

 возникновения обязательств.................стр.8

3.2. Виды договоров по субъекту,

 в пользу которого

 заключен договор...........................стр.9

3.3. Виды договоров по соотношению

 прав и обязанностей сторон.................стр.9

3.4. Виды договоров в зависимости

 от возмездности............................стр.9

3.5. Виды договоров в зависимости

 от степени обязательности

 заключения договора........................стр.10

3.6. Виды договоров по времени

 возникновения правоотношения...............стр.11

3.7. Виды договоров в зависимости

 от участия сторон в согласовании

 условий договора...........................стр.11

4. Заключение договоров.

4.1. Общий порядок

 заключения договоров.......................стр.12

4.2. Момент заключения договора.................стр.13

4.3. Место заключения договора..................стр.14

4.4. Заключение договора на торгах..............стр.16

5. Изменение и расторжение договоров.

5.1. Основания изменения

 и расторжения договора.....................стр.17

5.2. Порядок изменения

 и расторжения договора.....................стр.19

5.3. Последствия изменения

 и расторжения договора.....................стр.20

Список использованной литературы................стр.22

1. Понятие и значение договора.

1.1. Понятие договора.

 Договор представляет собой соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращения гражданских прав и обязанностей (п.1 ст.420 ГК).

 Договор-разновидность сделки, но только двусторонняя или многосторонняя сделка, в которой происходит взаимное согласование волеизъявления двух или более лиц, является договором. Так, завещание, выдача доверенности, отказ от наследства-сделки, но не договоры, поскольку в обоих случаях выражена воля одного лица.

 Как и любая сделка, договор представляет собой волевой акт. Специфика здесь заключается в едином волеизъявлении и свободном заключении договора. Ст.421 ГК закрепляет правила, обеспечивающие свободу договора:

а) субъекты гражданского права свободны в решении вопросов заключения договора (не считая случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена законом или добровольно принятым обязательством);

б) субъекты гражданского права свободны в выборе партнера при заключении договора;

в) субъекты гражданского права свободны в выборе вида договора; стороны вправе заключить договор, содержащий элементы различных договоров (смешанный договор);

г) стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами;

д) субъекты гражданского права свободны в определении условий договора, кроме случаев, когда содержание условия предписано законом или иным правовым актом;

е) если условие договора предусмотрено диспозитивной нормой, стороны могут своим соглашением исключить ее применение либо установить условие, отличное от предусмотренного в ней;

ж) если условие договора не определено сторонами или диспозитивной нормой, соответствующие условия определяются обычаями делового оборота.

 Законы, устанавливающие обязательные для сторон правила, обратной силы не имеют. Договоры продолжают действовать на первоначально оговоренных условиях. Если в законе прямо указано, что его положения распространяются на ранее заключенные договоры, применяются нормы закона (п.2 ст.422 ГК).

1.2. Значение договора.

 Договор является основанием возникновения гражданских прав и обязанностей. Это основной способ оформления связей участников гражданского оборота.

 Договор определяет объем прав и обязанностей участников гражданских правоотношений, порядок и условия исполнения обязательства, ответственность за их неисполнение или ненадлежащее исполнение.

 Договор позволяет правильно определить спрос и предложение, а значит общественно-необходимые затраты на товары, услуги и т.п.

 Договор стабилизирует отношения гражданского оборота, делает их предсказуемыми, обеспечивает формирование уверенности в том, что предпринимательская деятельность будет обеспечена всем необходимым.

 Договор стимулирует инициативу субъектов гражданских правоотношений, а значит и способствует и развитию производства.

2. Содержание и форма договора.

2.1. Содержание договора.

 Условия, на которых достигнуто соглашение сторон, составляют содержание договора. По своему юридическому значению все условия делятся на: существенные, обычные и случайные.

 Существенными признаются условия, которые необходимы и достаточны для заключения договора. Для того чтобы договор считался заключенным, необходимо согласовать все его существенные условия.

 Существенные условия (п.1 ст.432 ГК):

-предмет договора (например, условие о предмете в договоре купли-продажи);

-условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида (например, условие о цене в договоре купли-продажи недвижимости; договор страхования невозможен без определения страхового случая);

-условия, которые необходимо согласовать по требованию одной из сторон.

 Обычные условия не нуждаются в согласовании сторон. Они предусмотрены в соответствующих нормативных актах и вступают в действие в момент заключения договора. Предполагается, что если стороны заключили договор, то тем самым они согласились и с теми условиями, которые содержатся в законодательстве об этом договоре. Например, при заключении договора аренды автоматически вступает в действие условие, предусмотренное ст.211 ГК, в соответствии с которым риск случайной гибели имущества несет его собственник. Если стороны не желают заключать договор на обычных условиях, они могут включить в содержание договора пункты, отменяющие и ли изменяющие обычные условия, если последние определены диспозитивной нормой. Случайными называются такие условия, которые изменяют либо дополняют обычные условия. Они включаются по усмотрению сторон (так, применительно к последнему примеру стороны могут договориться, что риск случайной гибели имущества будет нести арендатор, а не арендодатель).

 Содержание договора может определяться типовыми договорами. Типовые договоры утверждаются в порядке, предусмотренном законом, компетентными государственными органами. Так, в п.4 ст.426 ГК говорится о праве Правительства РФ издавать законы, обязательные для сторон при заключении и исполнении публичных договоров (типовые договоры, приложения и т.п.).

Правительство РФ может делегировать это свое право министерствам, ведомствам или поручать им разработку таких договоров.

 Типовые договоры носят обязательный характер для участников. В связи с этим условия конкретных договоров, заключенных на основании типовых, не должны противоречить последним.

 Содержание договора может определяться и примерным договором. В отличие от типового, он не является обязательным для сторон, а носит рекомендательный характер. Использование примерных договоров тоже предусмотрено ГК. (ст.427).

2.2. Форма договора.

В соответствии с п.1 ст.434 ГК, договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма.

Форма сделок бывает устной и письменной. Отдельные сделки могут совершаться путем осуществления конклюдентных действий и молчания.

 Конклюдентные действия - это поведение, посредством которого обнаруживается намерение лица вступить в сделку. Так, опуская в автомат деньги, лицо, изъявляет волю на покупку товара, содержащегося в автомате.

Молчание может иметь правообразующую силу, если законом или соглашением сторон ему придается такое свойство. Только в этих случаях молчание свидетельствует о выражении воли субъекта породить или допустить юридические последствия. Так, согласно п.2 ст.1016, договор доверительного управления имуществом заключается на срок, не превышающий пяти лет, и при отсутствии заявления одной из сторон о прекращении договора по окончании срока его действия считается продленным на тот же срок и на тех же условиях, какие были предусмотрены договором.

 Устно могут совершаться любые сделки, если:

а) законом или соглашением сторон для них не установлена письменная форма;

б) они исполняются при самом их совершении (при этом не принимается в расчет сумма, на которую совершается сделка. Примером такой сделки является приобретение товара в магазине, когда передача товара и его оплата происходит одновременно);

в) сделка совершается во исполнение письменного договора и имеется соглашение сторон об устной форме исполнения (ст.159 ГК. Например, в соответствии с письменным договором поставки, на протяжении года будет производиться отпуск товаров по устным заявкам покупателя).

 Все остальные сделки совершаются в письменной форме.

Письменная форма сделки бывает простой и нотариальной. Простая письменная форма представляет собой выражение воли участников сделки путем составления документа, отражающего содержание сделки и подписанного сторонами сделки.

 Необходимость соблюдения простой письменной формы сделки законом ставится в зависимость от ее субъективного состава. Так, указанную форму должны иметь:

а) все сделки юридических лиц между собой и с гражданами (ст.161 ГК). Исключение составляют сделки, требующие нотариальной формы, а также сделки, которые могут совершаться устно (например, устно совершаются сделки по перевозке граждан общественным транспортом, хотя с одной стороны действует физическое лицо, а с другой - юридическое);

б) сделки граждан между собой на сумму, превышающую 10 МРОТ (сделки граждан между собой на сумму менее 10 МРОТ могут совершаться в устной форме), (ст.161 ГК);

в) сделки между гражданами, письменная форма совершения которых предусмотрена законом независимо от их суммы (соглашение о неустойке, залог, поручительство, уступка требований и перевод долга, основанные на сделке, совершенной в письменной форме (ст.331,339,380,389, 391,429 ГК).

 Договор в письменной форме может быть заключен путем составления одного документа, подписанного сторонами, а также путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от другой договаривающейся стороны.

Письменная форма договора считается соблюденной, если письменное предложение заключить договор принято путем выполнения указанных в нем условий договора (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы и т.п. (ст.434,438 ГК).

 Нотариальная форма отличается от простой письменной формы тем, что на документе совершается удостоверительная надпись нотариусом.

 Нотариальная форма требуется для совершения сделок в случаях, прямо предусмотренных законом, а также соглашением сторон, хотя бы по закону для сделок данного вида эта форма и не требовалась (ст.163 ГК).

 Нотариальное совершение сделок осуществляется в соответствии с законом РФ "Об основах законодательства о нотариате" государственными или частными нотариусами. При отсутствии в населенном пункте нотариуса необходимые действия совершают уполномоченные на это должностные лица исполнительной власти. На территории других государств функции нотариусов выполняют должностные лица консульских учреждений РФ. В случаях, установленных законом, к нотариальному оформлению сделки приравнивается ее удостоверение определенным должностным лицом: капитаном морского судна, главным врачом больницы, начальником исправительно-трудового учреждения, командиром воинской части и др.(п.3 ст.185 ГК).

 Наряду с простой письменной и нотариальной формами совершения сделок, законом введена дополнительная стадия совершения некоторых сделок - государственная регистрация.

 Государственная регистрация предполагает внесение информации о совершенных сделках в единый государственный реестр, открытый для заинтересованных лиц. Государственную регистрацию сделок осуществляют органы юстиции.

 Если сделка подлежит государственной регистрации, то до момента такой регистрации сделка не считается обличенной в требуемую форму.

 Требование государственной регистрации не может быть установлено соглашением сторон, т.е. стороны не вправе требовать регистрации сделки, если это не предусмотрено законом. Несоблюдение нотариальной формы сделки либо требования о ее государственной регистрации всегда влечет недействительность сделки. Несоблюдение простой письменной формы влечет недействительность сделки только в случаях, специально предусмотренных законом.

3. Виды договоров.

3.1. Виды договоров по моменту возникновения обязательств.

 Основной договор - непосредственно порождает права и обязанности сторон, связанные с перемещением имущества, выполнением работ, оказанием услуг и т.п.

 Предварительный договор - соглашение сторон о заключении основного договора в будущем (ст.429 ГК). Предварительный договор заключается в форме, установленной для основного договора, а если такая форма не установлена, то в письменном виде. Несоблюдение правил о форме предварительного договора влечет его ничтожность.

 Предварительный договор должен содержать условия, позволяющие установить предмет, а также другие существенные условия основного договора.

 В предварительном договоре указывается срок, в который стороны обязуются заключить основной договор. Если этот срок не определен, то основной договор должен быть заключен в течение года с момента заключения предварительного договора. Если в указанные сроки основной договор не будет заключен и ни одна из сторон не сделает другой стороне такое предложение, предварительный договор прекращает свое действие. Если одна из сторон уклоняется от заключения договора, то применяются правила, предусмотренные для заключения обязательных договоров.

3.2. Виды договоров по субъекту, в пользу которого заключен договор.

 Договор в пользу их участников - право требовать исполнения такого договора принадлежит только их участникам.

 Договор в пользу третьего лица (ст.430 ГК) - договор, в котором установлено, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному в договоре третьему лицу (договор денежного вклада на имя другого лица с банком, договор личного страхования жизни с указанием лица, которое вправе требовать выплаты определенной в договоре суммы. Если иное не предусмотрено законом, другими правовыми актами или договором, с момента выражения третьим лицом должнику намерения воспользоваться своим правом по договору стороны не могут расторгать или изменять заключенный ими договор без согласия третьего лица. Должник в договоре вправе выдвигать против требования третьего лица возражения, которые он мог бы выдвинуть против кредитора (ст.430 ГК).

3.3. Виды договоров по соотношению прав и обязанностей сторон.

 Односторонний договор - порождает у одной стороны только права, а у другой - только обязанности (например, договоры займа, поручительства).

 Взаимный договор - каждая из сторон приобретает права и обязанности по отношению к другой стороне (договоры купли-продажи, перевозки, аренды, хранения, подряда и др.).

3.4. Виды договоров в зависимости от возмездности.

 Возмездный договор - договор, по которому имущественное предъявление одной стороны обусловливает встречное имущественное предъявление от другой стороны.

Безвозмездный договор - имущественное предоставление производится только одной стороной без получения встречного имущественного предоставления от другой стороны (договор дарения, безвозмездного пользования имуществом. От встречного имущественного предоставления следует отличать возмещение расходов, понесенных стороной в безвозмездном договоре. Так, договор поручения не становится возмездным от того, что поверенному возмещаются, например, транспортные расходы в связи с выполнением данного ему задания. В то же время если, помимо указанных расходов, ему выплачивается обусловленное договором вознаграждение, то это делает договор возмездным, так как здесь предусматривается встречное предоставление, которого у поверенного не было).

 Некоторые договоры могут быть как возмездными, так и безвозмездными (договор поручения, хранения).

3.5. Виды договоров в зависимости от степени обязательности заключения договора.

 Свободный договор - договор, заключение которого всецело зависит от усмотрения сторон. Обязательный договор - договор, заключение которого обязательно для одной или обеих сторон в силу действующего законодательства. Так, в случае создания юридического лица заключение договора банковского счета становится обязательным как для банковского учреждения, так и для созданного юридического лица (п.2ст.846 ГК). Выдача ордера на жилое помещение обязывает жилищно-эксплуатационную организацию заключить договор социального жилищного найма с тем гражданином, которому выдан ордер.

 Среди обязательных договоров особое значение имеют публичные договоры (ст.426 ГК). Признаки публичного договора:

1) обязательным участником является коммерческая организация;

2) коммерческая организация должна осуществлять деятельность по продаже товаров, выполнению работ, оказанию услуг;

3) деятельность коммерческой организации должна осуществляться в отношении каждого, кто к ней обратился.

 К публичным договорам применяются следующие специальные правила:

1. Коммерческая организация не вправе отказаться от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю определенные товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы.

2. При необоснованном уклонении от заключения публичного договора другая сторона вправе по суду требовать заключения с ней этого договора.

3. Коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении заключения публичного договора, кроме случаев, когда законодательством допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей.

4. Цены товаров, услуг, работ, устанавливаются одинаковыми для всех потребителей, за исключением случаев, когда законодательством устанавливаются льготы для отдельных категорий потребителей.

3.6. Виды договоров по времени возникновения правоотношения.

 Консенсуальный договор - договор, для заключения которого достаточно соглашения сторон; права и обязанности по нему возникают с момента достижения такого соглашения (купля-продажа, имущественный наем, подряд и др.).

 Реальный договор - договор, права и обязанности по которому устанавливаются только с момента передачи вещи или для возникновения которого, кроме соглашения сторон, необходима и передача вещи (договор займа, хранения).

3.7. Виды договоров в зависимости от участия сторон в согласовании условий договора.

 Взаимосогласованные договоры - условия устанавливаются всеми сторонами, участвующими в договоре.

 Договоры присоединения - условия устанавливаются только одной стороной. Например договоры перевозки, проката, страхования, бытового подряда и т.д. Присоединившаяся сторона имеет право требовать расторжения или изменения договора, если он лишает эту сторону прав, обычно предоставляемых по договорам такого вида, исключает или ограничивает ответственность другой стороны за нарушение обязательств либо содержит другие явно обременительные для присоединившейся стороны условия, которые она не приняла бы, если бы участвовала в определении условий договора. Изложенное касается граждан. Коммерческие организации таких прав не имеют, если они присоединились к договору в связи со своей предпринимательской деятельностью и знали или должны были знать, на каких условиях заключают договор (ст.428 ГК).

4. Заключение договоров.

4.1. Общий порядок заключения договоров.

Заключение договоров проходит две стадии:

1. оферта (предложение заключить договор);

2. акцепт (согласие заключить договор);

Соответственно, стороны называются оферент и акцептант.

 Договор считается заключенным, когда оферент получает акцепт от акцептанта. Офертой признается такое предложение, которое в силу ст.435 ГК:

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

б) должно содержать все существенные условия договора;

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

 Оферта может быть отозвана. Она считается не полученной, если извещение об отзыве поступило раньше или одновременно с офертой (п.2 ст.435 ГК).

От отзыва на оферту необходимо отличать публичную оферту, под которой понимается содержащее все существенные условия предложение, выражающее волю лица, делающего такое предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отозвался (п2 ст.437 ГК).

 Акцептом признается согласие лица, которому адресована оферта, принять это предложение, причем не любое согласие, а лишь такое, которое является полным и безоговорочным (п.1 ст. 438 ГК).

Молчание не является акцептом, если иное не вытекает из закона, обычая делового оборота или предыдущих деловых отношений сторон. Акцептом считается также совершение лицом, получившим оферту в срок, установленный для акцепта, действий по выполнению указанных в ней условий договора, если иное не предусмотрено законом или не указано в оферте (п.3 ст.438 ГК).

 Акцепт может быть отозван. Если извещение об отзыве акцепта поступило оференту ранее акцепта или одновременно с ним, акцепт считается неполученным (ст.439 ГК). Будучи полученными, оферта и акцепт порождают определенные юридические последствия для совершивших их лиц.

С момента получения оферты ее адресатом она юридически связывает оферента. Так, оферта не может быть отозвана в течение срока, установленного для ее акцепта, если иное не оговорено в самой оферте либо не вытекает из существа предложения или обстановки (ст.436 ГК). Оферент не может в течение этого срока в одностороннем порядке снять оферту или заключить договор, указанный в оферте, с другим лицом. В противном случае он будет обязан возместить своему контрагенту все понесенные убытки. Акцепт связывает акцептанта с того момента, когда он получен оферентом. С этого момента он не вправе в одностороннем порядке отказаться от акцепта, кроме случаев, указанных в законе.

4.2. Момент заключения договора.

1. Для консенсуальных договоров соглашение считается состоявшимся в тот момент, когда оферент получил согласия акцептанта. При этом необходимо иметь в виду следующее:

- когда в оферте определен срок для акцепта, договор считается заключенным, если акцепт получен лицом, направившим оферту, в пределах указанного в ней срока (ст.440 ГК);

- когда в письменной оферте не определен срок для акцепта, договор считается заключенным, если акцепт получен лицом, направившим оферту, до окончания срока, установленного законом или иными правовыми актами, а если такой срок не установлен - в течение нормально необходимого для этого времени (ст.441 ГК).

- Если оферта сделана устно без указания срока акцепта, договор считается заключенным, если другая сторона немедленно заявила о ее акцепте (ст.441 ГК).

2. Реальные договоры считаются заключенными с момента передачи соответствующего имущества (т.е. с момента вручения его приобретателю, сдачи перевозчику для отправки последнему, сдачи в организацию связи для пересылки покупателю).

3. Договор, подлежащий государственной регистрации, считается заключенным с момента его регистрации, если иное не установлено законом (ст.443 ГК).

4.3. Место заключения договора.

1. Местом заключения договора является то место, которое указано в самом договоре.

2. Если в договоре не указано место его заключения, то он признается заключенным по месту жительства гражданина или в месте нахождения юридического лица, направившего оферту(ст.444 ГК).

Начало и окончание действия договора.

1.Договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения.

2.Стороны вправе установить, что условия заключенного договора применяются к их отношениям, возникшим до заключения договора.

3.Истечение срока договора только тогда прекращает его действие, когда стороны надлежащим образом исполнили все лежащие на них обязанности.

4.Если не исполнена хотя бы одна обязанность, вытекающая из договора, то он не прекращает своего действия и по истечении срока, на который был заключен.

5.Законом или договором может быть предусмотрено, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон.

6.Окончание срока действия договора не освобождает стороны от ответственности за его нарушение.

Заключение договора в обязательном порядке.

Указанный порядок применяется в тех случаях, когда заключение договора является обязательным для одной из сторон в силу закона.

 При заключении договора в обязательном порядке применяются правила ст.445 ГК. Заинтересованная в договоре сторона, для которой его заключение не является обязательным, направляет другой стороне, для которой заключение договора является обязательным, проект договора (оферту). Сторона, для которой заключение договора является обязательным, должна в течение 30 дней со дня получения оферты рассмотреть ее и направить другой стороне:

-либо извещение об акцепте;

-либо извещение об акцепте оферты на других условиях (протокол разногласий к проекту договора);

-либо извещение об отказе от акцепта.

 В первом случае договор считается заключенным в момент получения оферентом извещения об акцепте.

 Во втором случае сторона, получившая извещение об акцепте оферты на других условиях, вправе либо известить другую сторону о принятии договора в ее редакции, либо передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение суда в течение 30 дней со дня получения такого извещения или истечения срока для акцепта. Если же сторона не согласная с протоколом разногласий, в указанные сроки не передаст возникший спор на рассмотрение суда, договор считается незаключенным.

 В третьем случае, а также случаях неполучения ответа на оферту в установленный срок оферент вправе обратиться в суд с требованием о принуждении заключить договор.

 Проект договора может направить и сторона, для которой заключение договора обязательно. В таком случае другая сторона, для которой заключение договора не является обязательным, вправе в течение 30 дней направить другой стороне:

-либо извещение об акцепте;

-либо извещение об отказе от акцепта;

-либо извещение об акцепте на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора).

 В первом случае договор считается заключенным на условиях, содержащихся в оферте.

 Во втором случае, а также в случае неполучения ответа на оферту в установленный срок, договор не будет заключен.

 В третьем случае сторона, для которой заключение договора является обязательным, должна в течение 30 дней со дня получения протокола разногласий известить другую сторону о принятии договора в ее редакции либо об отклонении протокола разногласий. При отклонении протокола разногласий либо неполучения извещения о результатах его рассмотрения в указанный срок сторона, направившая этот протокол, вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение суда, который и определит условия, по которым у сторон имелись разногласия. Если сторона направившая протокол разногласий, не перенесет возникший спор на рассмотрение суда, договор считается незаключенным.

 Изложенные правила о сроках применяются, если другие сроки не установлены законом, иными правовыми актами или не согласованы сторонами.

4.4. Заключение договора на торгах.

Заключение договора на торгах регламентируется ст.447-449 ГК. Сущность указанного способа состоит в том, что договор заключается организатором торгов с лицом, выигравшим торги. В качестве организатора торгов может выступать собственник вещи или обладатель имущественного права, либо специализированные организации.

 Торги могут проводиться в форме аукциона или конкурса. Выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу - лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия. Форма торгов определяется собственником продаваемой вещи или обладателем реализуемого имущественного права, если иное не предусмотрено законом.

 Аукционы и конкурсы могут быть как открытыми, так и закрытыми. В открытом аукционе и открытом конкурсе может участвовать любое лицо. В закрытом аукционе или конкурсе участвуют только лица, специально приглашенные для этой цели.

 Если иное не предусмотрено законом, извещение о проведении торгов должно быть сделано организатором не менее чем за 30 дней до их проведения. Извещение должно содержать сведения о времени, месте и форме торгов, их предмете и порядке проведения, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене. В случае, если предметом торгов является только право на заключение договора (например, право на заключение договора подряда), в извещении должен быть указан предоставляемый для этого срок.

 Организатор открытых торгов вправе отказаться от проведения аукциона в любое время, но не позднее, чем за 3 дня до наступления даты его проведения, а конкурса - не позднее, чем за 30 дней до проведения, если иное не предусмотрено в законе или в извещении о проведении торгов. В случае, если организатор открытых торгов отказался от их проведения с нарушением указанных сроков, он обязан возместить участникам понесенный ими реальный ущерб. Если же от торгов откажется организатор закрытого аукциона или закрытого конкурса, то он обязан возместить приглашенным участникам реальный ущерб независимо от того, в какое время последовал отказ.

 Определенные обязанности возлагаются и на участников торгов. Участники торгов должны внести задаток в размере, в срок и в порядке, которые указаны в извещении о проведении торгов. Если торги не состоялись, задаток подлежит возврату. Задаток также возвращается лицам, которые участвовали в торгах, но не выиграли их.

 При заключении договора с лицом, выигравшим торги, сумма внесенного им задатка засчитывается в счет исполнения обязательства по заключенному договору.

Лицо, выигравшее торги, и организатор торгов подписывают в день проведения аукциона или конкурса протокол о результатах торгов, который имеет силу договора. Лицо выигравшее торги, при уклонении от подписания договора утрачивает внесенный им задаток. Если же от подписания протокола уклоняется организатор торгов, он обязан возвратить лицу, выигравшему торги, задаток в двойном размере, а также возместить ему убытки, причиненные участием в торгах, в части превышающие сумму задатка.

 Если предметом торгов было только право на заключение договора, такой договор должен быть подписан сторонами не позднее 20 дней или иного указанного в извещении срока после завершения торгов и оформления протокола.

В случае уклонения одной из сторон от заключения договора другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о принуждении заключить договор, а также о возмещении убытков, причиненных уклонением от его заключения.

 Действительность заключенного на торгах договора зависит от действительности проведенных торгов. Если торги будут признаны судом недействительными по иску заинтересованного лица, недействительным признается и договор, заключенный с лицом, выигравшим торги (ст.449 ГК).

5. Изменение и расторжение договора.

5.1. Основания изменения и расторжения договора.

 По общему правилу договор должен исполняться на тех условиях, на которых он был заключен. Изменение или расторжение договора возможно только по взаимному соглашению сторон. Решение суда в этом случае не требуется. Исключения из этого правила могут быть установлены законом или договором.

 В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается расторгнутым или измененным.

 В тех случаях, когда возможность изменения или расторжения договора не предусмотрена законом или договором и сторонами не достигнуто об этом соглашение, договор может быть изменен или расторгнут одной из сторон только по решению суда и только в следующих случаях:

1.при существенном нарушении договора другой стороной;

2.в связи с существенным изменением обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора;

3.в иных случаях, предусмотренных законом или договором (ст.450,451 ГК). Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

 Изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на совершенно других условиях.

 В этом случае заинтересованная сторона вправе потребовать по суду расторжения договора при наличии одновременно следующих условий:

1.в момент заключения договора стороны исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет;

2.изменение обстоятельств вызвано причинами, которые заинтересованная сторона не могла преодолеть после их возникновения при той степени заботливости и осмотрительности, какая от нее требовалась по характеру договора и условиям гражданского оборота;

3.исполнение договора без изменения его условий настолько нарушило бы соотношение имущественных интересов сторон и повлекло для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишилась бы того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора;

4.из обычаев делового оборота или существа обязательства не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона (Так, из существа договора страхования вытекает, что он заключен на случай наступления вероятных, но непредвиденных событий, составляющих страховой случай. Поэтому, даже если такие события стали возникать в массовом порядке, это не является основанием для расторжения или изменения договора страхования по требованию страховщика).

 При расторжении договора из-за существенно изменившихся обстоятельств суд по требованию любой из сторон должен определить последствия расторжения договора, исходя из необходимости справедливого распределения между сторонами расходов, понесенных ими в связи с его исполнением.

 Что касается изменения договора в связи с существенными изменениями обстоятельств, то оно допускается по решению суда лишь в исключительных случаях, когда расторжение договора противоречит общественным интересам либо повлечет для сторон ущерб, значительно превышающий затраты, необходимые для исполнения договора на измененных судом условиях.

5.2. Порядок изменения и расторжения договора.

 В соответствии с п.1 ст.452 ГК, соглашение об изменении или расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное. Так, если договор аренды заключен в письменной форме, то его изменение или расторжение должны быть совершены в письменной форме. Если стороны нотариально удостоверили договор аренды, то его изменение или расторжение должны быть нотариально удостоверены.

 Действие сторон по изменению или расторжению договора, осуществляемые по их взаимному соглашению, являются не только сделкой, но и договором, в силу этого они подчиняются общим правилам о порядке заключения договоров.

 Иной порядок установлен для тех случаев, когда договор изменяется или расторгается не по соглашению сторон, а по требованию одной из них. Если это требование опирается на одно из оснований, изложенных выше, порядок изменения и расторжения договора следующий.

 Заинтересованная сторона обязана направить другой стороне предложение об изменении или расторжении договора. Другая сторона обязана в срок, указанный в предложении или установленный в законе или в договоре, а при его отсутствии в 30-дневный срок, направить стороне, сделавшей предложение об изменении или расторжении договора:

а) либо извещение о согласии с предложением;

б) либо извещение об отказе от предложения;

в) либо извещение о согласии изменить договор на иных условиях.

 В п.2 ст.452 ГК особо подчеркивается, что требование об изменении или расторжении договора может быть заявлено стороной в суд только после получения отказа другой стороны на предложение изменить или расторгнуть договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законом или договором, а при его отсутствии - в 30-дневный срок.

5.3. Последствия изменения и расторжения договора.

 Обязательство по договору изменяется лишь в той части, в какой был изменен лежащий в его основе договор. Остальные обязательства сохраняются в неизменном виде.

При расторжении договора обязательства сторон прекращаются.

С этого момента стороны лишаются принадлежащие им в силу обязательства прав и освобождаются от лежащих на них обязанностей.

 Если изменение или расторжение договора произошло по взаимному соглашению сторон, то основанное на нем обязательство соответствующим образом изменяется или прекращается с момента заключения сторонами соглашения или с момента, указанного в нем. При изменении или расторжении договора в судебном порядке основанное на нем обязательство изменяется или прекращается с момента вступления в законную силу решения суда.

По общему правилу стороны не могут требовать возвращения того, что уже было исполнено до изменения или расторжения договора. Иное правило может быть предусмотрено законом или соглашением сторон.

 Если договор был изменен или расторгнут вследствие существенного нарушения его условий одной из сторон, другая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных изменением или расторжением договора (п.5 ст.453 ГК).

 Список использованной литературы:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации. - М.: Издательство БЕК, 1995.
2. Ю.К.Толстой, А.П. Сергеева. Гражданское право. Учебник - М.: Издательство ТЕИС,1996.
3. Политологический словарь. - К.: ИнноЦентр. - 1991.
4. Юридический энциклопедический словарь. - М.: СЭ. - 1996.
5. Федеральный закон от 11 марта 1992 г. с изменениями от 24 января 1995 г. "СЗ РФ .1996.
6. Рекомендации по заключению трудовых договоров в письменной форме. Утв. Пост. Министерства труда РФ от 14 июля 1993 г.
7. Александрова З.О. Трудовой договор (контракт). М., 1998.
8. Костюк Н.Н. Договор и его роль в формировании рыночной экономики в России// Юрист. 1998.