**Содержание договора**

Курсовая работа по дисциплине: «Гражданское право»

Выполнил: студентка 2гокурса гр. 21-02 заочной формы обучения Чернятина Н.Н.

Министерство образования рф

Институт экономики и права

г. Воронеж

2004г.

**Введение**

Актуальность выбранной темы состоит в том, что договор выступает важнейшим средством индивидуального правового регулирования имущественных и неимущественных отношений. Он ведет к установлению юридической связи между его участниками.

Правильно составленный договор является надежной опорой имущественных и неимущественных отношений.

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

Следует заметить, что субъекты гражданского права свободны в заключении договора. Стороны могут заключить договор как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами.[[1]](#footnote-1)1

Ключевую роль в договорном регулировании по ГК играют прежде всего нормы, помещенные в его разделы I "Общие положения", а также III "Общая часть обязательственного права". Оба указанных раздела содержат немало норм, которые целиком или по крайней мере преимущественно рассчитаны на применение их к договорам, а нередко именно им непосредственно адресованы. Наряду с этим такие же нормы, имеющие в виду договоры или по крайней мере рассчитанные главным образом на применение к соответствующим договорам, находятся в разделе II ГК "Право собственности и другие вещные права"; они, несомненно, составят костяк будущей третьей части ГК (имеется в виду прежде всего его раздел, посвященный интеллектуальной собственности).

Именно в этой связи в литературе справедливо подчеркивается, что практически весь текст Гражданского кодекса решает задачу регулирования договоров.[[2]](#footnote-2)2

Тема интересна тем, что содержание договора проявляют те положения кодекса, которые указывают на круг действий, которые обязанное лицо должно совершить в пользу управомоченного лица. Гражданский Кодекс является неотъемлемой частью при составлении договора.

**1. Понятие договора**

Термин «договор» употребляется в гражданском праве в различных значениях. Под договором понимают и юридический факт, лежащий в основе обязательства, и само договорное обязательство, и документ, в котором закреплен факт установления обязательственного правоотношения. Договор - юридический факт, лежащий в основе обязательственного правоотношения. В этом смысле договор представляет собой соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей (п. 1 ст. 420 ГК).

Договор — это наиболее распространенный вид сделок. Только немногочисленные односторонние сделки не относятся к числу договоров. Основная же масса встречающихся в гражданском праве сделок — договоры. В соответствии с этим договор подчиняется общим для всех сделок правилам. К договорам применяются правила о двух- и многосторонних сделках. К обязательствам, возникающим из договора, применяются общие положения об обязательствах, если иное не предусмотрено общими правилами о договорах и правилами об отдельных видах договоров (пп. 2, 3 ст. 420 ГК).

Ст. 421 ГК закрепляет целый ряд правил, обеспечивающих свободу договора:

свобода договора предполагает, что субъекты гражданского права свободны в решении вопроса, заключать или не заключать договор. Пункт 1 ст. 421 ГК устанавливает: «Граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством».

свобода договора предусматривает свободу выбора партнера при заключении договора. Так, в приведенном примере, когда залогодатель или залогодержатель в силу закона обязан заключить договор страхования заложенного имущества, за ним сохраняется свобода выбора страховщика, с которым будет заключен договор страхования.

3. свобода договора предполагает свободу участников гражданского оборота в выборе вида договора, В соответствии с пп. 2, 3 ст, 421 ГК стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами. Стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор), К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора. Так, суд применил правила о договорах хранения и правила о договорах имущественного найма к договору, по которому один гражданин оставил другому на хранение пианино, разрешив им пользоваться в качестве платы за хранение.

свобода договора предполагает свободу усмотрения сторон при определении условий договора. В соответствии с п. 4 ст. 421 ГК условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано законом или иными правовыми актами. В случаях, когда условие договора предусмотрено нормой, которая применяется постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное (диспозитивная норма), стороны могут своим соглашением исключить ее применение либо установить условие отличное от предусмотренного в ней. При отсутствии такого соглашения условие договора определяется диспозитивной нормой.

Участники договора могут быть уверены в том, что последующие изменения в законодательстве не могут изменить условий заключенных ими договоров. Вместе с тем потребности дальнейшего развития гражданского оборота могут натолкнуться на такие препятствия, которые заложены в условиях заключенных договоров. В целях преодоления этих препятствий в п. 2 ст. 422 ГК предусмотрена возможность изменения условий уже заключенных договоров путем введения обязательных для участников договора правил, действующих с обратной силой. При этом следует обратить внимание на то, что вновь введенные правила только в том случае обязательны для участников ранее заключенных договоров, если обратная сила им придана законом. Иные правовые акты не могут действовать с обратной силой в отношении заключенных договоров.

**2.Значение договора.**

Договор представляет собой одно из самых уникальных правовых средств, в рамках которого интерес каждой стороны, в принципе, может быть удовлетворен лишь посредством удовлетворения интереса другой стороны. Это и порождает общий интерес сторон в заключении договора и его надлежащем исполнении. [[3]](#footnote-3)1

Поэтому именно договор, основанный на взаимной заинтересованности сторон, способен обеспечить такую организованность, порядок и стабильность в экономическом обороте, которых невозможно добиться с помощью самых жестких административно-правовых средств.

Договор — это и наиболее оперативное и гибкое средство связи между производством и потреблением, изучения потребности и немедленного реагирования на них со стороны производства. В силу этого именно договорно-правовая форма способна обеспечить необходимый баланс между спросом и предложением, насытить рынок теми товарами, в которых нуждается потребитель. Договор позволяет участникам экономического оборота отчуждать излишние или ненужные им материальные ценности, получая взамен их соответствующий денежный эквивалент или необходимые им материальные блага в натуральной форме.

Договор обеспечивает эффективный обмен произведенными и распределенными материальными благами в случае изменения потребностей участников экономического оборота. Наконец, договор предоставляет возможность потреблять существующие в обществе материальные ценности не только их собственниками (обладателями иных вещных прав), но и другими участниками экономического оборота, испытывающими потребности в данных материальных ценностях.

Эти и многие другие качества договора с неизбежностью обусловливают его роли и расширение сферы применения по мере перехода к рыночной экономике. В месте с тем поистине бесценные свойства договора сохраняются лишь до тех пор, пока обеспечивается необходимая для любого договора свобода усмотрения сторон при его заключении.

**Содержание договора.**

Содержание договора заключается в том, что одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица определенные действия, как-то: передать имущество, в том числе уплатить деньги, выполнить работу и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности (ст.307 ч.1 ГК РФ).

Содержание договора — совокупность действий, которые стороны обязались совершить (не совершить) включая условия, на которых достигнуто, соглашение сторон.

Существенными признаются условия, которые необходимы и достаточны для заключения договора. Для того чтобы договор считался заключенным, необходимо согласовать все его существенные условия. Договор не будет заключен до тех пор, пока не будет согласовано хотя бы одно из его существенных условий.

Существенными являются условия:[[4]](#footnote-4)1

О предмете договора (п. 1 ст. 432 ГК). Без определения того, что является предметом договора, невозможно заключить ни один договор. Так, нельзя заключить договор купли-продажи, если между покупателем и продавцом не достигнуто соглашение о том, какие предметы будут проданы в соответствии с данным договором.

Условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные. Так, в соответствии с п. 1 ст. 339 ГК в договоре о залоге должны быть указаны предмет залога и его оценка, существо, размер и срок исполнения обязательства, обеспечиваемого залогом. В нем должно также содержаться указание на то, у какой из сторон находится заложенное имущество.

Условия, которые необходимы для договоров данного вида. Необходимыми, а стало быть, и существенными, для конкретного договора считаются те условия, которые выражают его природу и без которых он не может существовать как данный вид договора. Например, договор простого товарищества немыслим без определения сторонами общей хозяйственной или иной цели, для достижения которой они обязуются совместно действовать. Договор страхования невозможен без определения страхового случая и т.д.

Условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. Это означает, что по желанию одной из сторон в договоре существенным становится и такое условие, которое не признано таковым законом или иным правовым актом и которое не выражает природу этого договора.

В отличие от существенных, обычные условия не нуждаются в согласовании сторон. Обычные условия предусмотрены в соответствующих нормативных актах и автоматически вступают в действие в момент заключения договора. Это не означает, что обычные условия действуют вопреки воле сторон в договоре. Как и другие условия договора, обычные условия основываются на соглашении сторон.

К числу обычных условий возмездных договоров следует в настоящее время относить цену в договоре, если иное не указано в законе и иных правовых актах. В соответствии со ст. 424 ГК, если в договоре не определена цена, по которой оплачивается исполнение договора, то в предусмотренных законом случаях применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т.п.), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами.

К числу обычных условий следует относить и примерные условия, разработанные для договоров соответствующего вида и опубликованные в печати, если в договоре имеется отсылка к этим примерным условиям. Если такой отсылки не содержится в договоре, такие примерные условия применяются к отношениям сторон в качестве обычаев делового оборота, если они отвечают требованиям, предъявляемым гражданским законодательством к обычаям делового оборота (ст. 5 и п. 5 ст. 421 ГК).

К числу обычных условий относятся и те обычаи делового оборота, применимые к отношениям сторон, которые вступают в действие, если условие договора не определено сторонами или диспозитивной нормой (п. 5 ст. 421 ГК).

Случайными называются такие условия, которые изменяют либо дополняют обычные условия. Они включаются в текст договора по усмотрению сторон. Их отсутствие, так же как и отсутствие обычных условий, не влияет на действительность договора. Однако в отличие от обычных они приобретают юридическую силу лишь в случае включения их в текст договора.

Иногда в содержание договора включают права и обязанности сторон[[5]](#footnote-5)1. Между тем права и обязанности сторон составляют содержание обязательственного правоотношения, основанного на договоре, а не самого договора как юридического факта, породившего это обязательственное правоотношение.

**Форма договора.**

Для заключения договора необходимо согласовать все его существенные условия в требуемой в подлежащих случаях форме (п. 1 ст. 432 ГК). Поскольку договор является одним из видов сделок, к его форме применяются общие правила о форме сделок. 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. Если стороны договорились заключить договор в определенной форме, он считается заключенным после придания ему установленной формы, хотя бы законом для договоров данного вида такая форма не требовалась. Так, договор аренды между гражданами на срок до 1 года может быть заключен в устной форме (п. 1 ст. 609 ГК). Однако если стороны при заключении договора аренды условились, что он будет заключен в письменной' форме, то до придания данному договору письменной формы он не может считаться заключенным.

Законом, иными правовыми актами и соглашением сторон могут устанавливаться дополнительные требования, которым должна соответствовать форма договора (совершение на бланке определенной формы, скрепление печатью и т.п.), и предусматриваться последствия несоблюдения этих требований (п. 1 ст. 160 ГК).

Такие типовые бланки позволяют более оперативно и правильно оформить письменный договор. Отступления от установленной типовыми бланками последовательности расположения внутренних реквизитов договора не влияют на действительность заключенного договора, если в этом письменном документе согласованы все его существенные условия. Так, незаполнение сторонами одной из граф типового бланка, если эта графа не касается существенного условия договора, или внесение в него каких-либо дополнений или изменений не ведут к признанию договора незаключенным или недействительным (ничтожным).

От типовых бланков, призванных лишь облегчить процесс оформления письменного договора, необходимо отличать типовые договоры, утверждаемые Правительством Российской Федерации в случаях, предусмотренных законом (п. 4 ст. 426 ГК). Условия таких типовых договоров являются обязательными для сторон и их нарушение ведет к признанию ничтожными либо внесенных изменений или дополнений, либо всего договора в целом.

Форма договора призвана закреплять и правильно отражать согласованное волеизъявление его сторон.

Случается, что содержание договора вызывает неоднозначное его толкование и порождает споры между его участниками. Обусловлено это тем, что текст договора и его внутренние реквизиты определяются участниками договора, зачастую не искушенными в тонкостях гражданского права и не владеющими в полной мере его терминологией. В целях разрешения указанных споров ст. 431 ГК формулирует правила толкования договора.

При уяснении содержания договора решающее значение придается его буквальному тексту и вытекающему из него смыслу. Это ориентирует участников гражданского оборота на необходимость тщательной и детальной работы над текстом договора, который должен адекватно отражать действительную волю сторон, имеющую место при заключении договора. И только в том случае, если изложенные выше правила не позволяют определить содержание договора, должна быть выяснена действительная общая воля сторон с учетом цели договора. При этом допускается привлечение к исследованию не только самого договора, но и других сопутствующих обстоятельств.

**5. Заключение договора.**

Заключение договора может происходить:

1. Между присутствующими (в кабинете, офисе, на кухне) — как бы долго и бурно стороны ни спорили, отстаивая каждая свои интересы, но если достигли согласия по всем существенным пунктам и подписали необходимые документы, договор считается заключенным.

Заключение договора по телефону приравнивается к заключению договора между присутствующими.

2. Между отсутствующими (продавец в Нью-Йорке, покупатель в с. Хомутово Орловской обл.) — здесь возможны недопонимание, ошибки, споры, поэтому законы всех стран и Конвенция о договорах международной купли-продажи детально регулирует моменты, связанные с таким способом заключения договора.

Основные правила в большинстве стран одинаковые.

Заключение договора состоит из двух стадий:[[6]](#footnote-6)1

Офферта - предложение вступить в договор, содержащее все существенные условия договора (ст. 435, п. 1 ГК РФ);

2. Акцепт - своевременно направленный положительный, безусловный ответ на офферту (типа «да, я согласен») (ст. 438, п. 1 ГК РФ).

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| О | ОффертаАкцепт | А |

 Момент заключения

 Договора

 Договор заключен

О – офферент;

А – адресат офферты, затем возможно, превращающийся в акцептанта;

момент заключения договора:

1) момент получения офферентом акцепта — "система получения"; принята в РФ, в большинстве стран романо-гер-маиского права;

2) момент отсылки акцепта — "система отсылки или почтового ящика"; принята в странах англо-американского права, Японии (ст. 526, п. 1 ЯГК), Испании (ст. 54 Исп. ТК), Швейцарии (§ 10 ШОЗ).

**Офферта**

Офферта "связывает" офферента, он обязан ждать ответа в течение срока, указанного в офферте. Если срок не указан — в течение "нормально необходимого" для ответа срока (§ 145, 147(2), 148 ГГУ; § 5 ШОЗ; ст. 436 ГК РФ).

Офферта может быть отозвана, если отзыв придет к адресату ранее или одновременно с оффертой (см. например § 9 ШОЗ).

**Акцепт**

Форма акцепта — может быть установлена в офферте, определяться обычаем, сложившейся практикой в отношениях сторон.

— письменный — или прямо выраженный акцепт может быть сделан в любой форме, если офферент не установил какую-либо определенную (обычно совершается в той же форме, в которой сделана офферта).

— молчание считается акцептом, если это:

1) признано законом или обычаем (ст. 438 ГК РФ);

2) вытекает из прежних деловых отношений сторон (ст. 438 ГК РФ; ст. 509 ЯТК);

3) не исключено в офферте;

4) допускается самой природой сделки (§ 6 ШОЗ).

— исполнение акцептантом своего обязательства (направление товаров, уплата денег и т.п.) в срок, установленный для акцепта, является акцептом (ст. 438 ГК РФ, ст. 2-206 ЕТК США). Варианты акцепта

Акцепт безусловный — адресат офферты согласен со всеми изложенными в ней предложениями и своевременно направил ответ — акцепт.

Условный акцепт — адресат офферты в основном согласен с предложениями, но вносит некоторые новые условия или отправил ответ не вовремя.

**Список литературы**

**Нормативные акты и судебная практика:**

Конст РФ 93 г.;

гражд. Кодекс Часть 1 2094г.;

Постановление пленума ВС РФ и ВАС РФ №6/8 от 1 июля 96г.

Специальная юридическая литература:

Основы государства и права «учебное пособие» под редакцией С.А. Комарова, М. 2000г.

2. Витрянский В.В. Гражданский кодекс о договоре // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 1995.

3.Гражданское право учебник 6-е издание, 1 часть Сергеев А.П., Толстой Ю.К. Спб. 2003г.

4. Елена Богатых Гражданское и торговое право М. 2000г.

1. 1 Основы государства и права «учебное пособие» под редакцией С.А. Комарова, М. 1998г., с.171 [↑](#footnote-ref-1)
2. 2 Витрянский В.В. Гражданский кодекс о договоре // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 1995. N 10. С. 100. [↑](#footnote-ref-2)
3. 1 Договор в народном хозяйстве (вопросы общей теории) // *М. К. Сулей-менов, Б. В. Покровский, В. А, Жакенов и др. /* Отв. ред. М. К. Сулейменов. Ал­ма-Ата, 1987. С. 32. [↑](#footnote-ref-3)
4. 1 Гражданское право учебник 6-е издание, 1 часть Сергеев А.П., Толстой Ю.К. Спб. 2003г.с 588. [↑](#footnote-ref-4)
5. 1 Гражданское право учебник 6-е издание, 1 часть Сергеев А.П., Толстой Ю.К. Спб. 2003г. с 591 [↑](#footnote-ref-5)
6. 1 Е. Богатых Гражданское и торговое право М. 2000г. с.180 [↑](#footnote-ref-6)