**ВИДЫ ДОГОВОРОВ**

П Л А Н

1.ВВЕДЕНИЕ

2.ДЕЛЕНИЕ ДОГОВОРОВ НА ОТДЕЛЬНЫЕ ВИДЫ

3*.*ОСНОВНЫЕ И ПРЕДВАРИТЕЛЬНЫЕ ДОГОВОРЫ

4.ДОГОВОРЫ В ПОЛЬЗУ ИХ УЧАСТНИКОВ И ДОГОВОРЫ В ПОЛЬЗУ ТРЕТЬИХ ЛИЦ

5.ОДНОСТОРОННИЕ И ВЗАИМНЫЕ ДОГОВОРЫ

6.ВОЗМЕЗДНЫЕ И БЕЗВОЗМЕЗДНЫЕ ДОГОВОРЫ

7.СВОБОДНЫЕ И ОБЯЗАТЕЛЬНЫЕ ДОГОВОРЫ

8.ВЗАИМОСОГЛАСОВАННЫЕ ДОГОВОРЫ И ДОГОВОРЫ ПРИСОЕДИНЕНИЯ

9.ЗАКЛЮЧЕНИЕ

10.ИСПОЛЬЗОВАННАЯ ЛИТЕРАТУРА 1. В В Е Д Е Н И Е

В отличие от других социальных идей и политических ориентаций де­мократическое правовое государство при верховенстве правового закона и приоритете прав человека и гражданина практически воспринято обществом как будущее государственного строя Украины. Решение этой задачи связа­но не только с созданием современного законодательства, обеспечением законности деятельности государства и его органов, муниципальной сис­темы и общественных формирований, надежной, быстрой и справедливой юс­тиции, независимого правосудия, но с преодолением достигшего опасных пределов правового нигилизма, находящегося ныне на грани беспредела во всех сферах государственной и общественной жизни, и, главное, формиро­вание высокого уровня правовой культуры общества и каждого человека.

Необходимым условием развития этих процессов является их правовое сопровождение и обеспечение государством - единственной на территории страны политической организации, осуществляющей суверенитет,источник которого - народ Украины. Но государство и право имеют не только инс­трументальное значение и " самостоятельную ценность. Одновременно это право жить цивилизованной жизнью и средство обеспечить человеку соот­ветствующие свободы". К этой цели общество придет только через повыше­ние ответственности, возложенной " на институты государственной влас­ти", решительные действия по экономическому, политическому и социаль­ному реформированию, созданию качественной " правовой базы для таких действий".

Это потребует высокопрофессионального состава юристов и достаточ­ной правовой грамотности государственных служащих и других лиц, заня­тых юридической деятельностью. Общественная полезность и престижность этой деятельности значительно возрастает в период революционных преоб­разований, социальной конструкции общества, его новых экономических и политических ориентаций.

Профессионализм юриста заключается в его знании и умении ориенти­роваться в различных отраслях права. Гражданское право занимает веду­щее место среди остальных отраслей права,так как в повседневной жизни между гражданами возникают постоянно гражданско-правовые отношения и любой юрист обязан знать как по закону разрешать споры возникающие при этих отношениях.

Предложенная ниже тема - ВИДЫ ДОГОВОРОВ - наиболее интересна в связи с переходом нашего общества от социалистических к капиталисти­ческим отношениям и как следствие этого интересна глубокая правовая реформа вокруг договорных отношений.

2.ДЕЛЕНИЕ ДОГОВОРОВ НА ОТДЕЛЬНЫЕ ВИДЫ

Многочисленные гражданско-правовые договоры обладают как общими свойствами,так и определенными различиями,позволяющими ограничивать их друг от друга. Для того,чтобы правильно ориентироваться во всей массе многочисленных и разнообразных договоров,принято осуществлять их деле­ние на отдельные виды. В основе такого деления могут лежать самые раз­личные категории,избираемые в зависимости от преследуемых целей. Деле­ние договоров на отдельные виды имеет не только теоретическое,но и важное практическое значение. Оно позволяет участникам гражданского оборота достаточно легко выявлять и использовать в своей деятельности наиболее существенные свойства договоров,прибегать на практике к тако­му договору,который в наибольшей мере соответствует их потребностям.

Поскольку договору являются разновидностью сделок,на них расп­ространяется и деление сделок на различные виды. Так,общее для всех сделок учение об их делении на консенсуальные и реальные в равной мере применимо и к договорам. В предложенной теме мы рассмотрим такое деле­ние,которое имеет отношение только к договорам и не применяется к од­носторонним сделкам.

3.ОСНОВНЫЕ И ПРЕДВАРИТЕЛЬНЫЕ ДОГОВОРЫ

Гражданско-правовые договоры различаются в зависимости от их юри­дической направленности.

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

Предварительный договор - это соглашение сторон о заключении ос­новного договора в будущем. Большинство договоров - это основные дого­воры, предварительные договоры встречаются значительно реже. До введе­ния в действие на территории Российской Федерации ст.60 Основ граж­данского законодательства 1991 г. гражданским законодательством России прямо не предусматривалась возможность заключения предварительных до­говоров. Однако заключение таких договоров допускалось, постольку это не противоречило основным началам и общему смыслу гражданского законо­дательства России. В настоящее время заключение предварительных дого­воров регламентируется ст.429 ГК России. В соответствии с указанной статьей по предварительному договору стороны обязуются заключить в бу­дущем договор о передаче имущества,выполнении работ или оказании услуг (основной договор)на условиях,предусмотренных предварительным догово­ром. Предварительный договор заключается в форме,установленной для ос-

новного договора,а если форма основного договора не установлена,то в

письменной форме. Несоблюдение правил о форме предварительного догово­ра влечет его ничтожность.

Предварительный договор должен содержать условия, позволяющие ус­тановить предмет, а также другие существенные условия основного дого­вора. Так, стороны могут заключить договор, по которому собственник жилого дома обязуется его продать покупателю, а покупатель купить жи­лой дом в начале летнего сезона. В указанном предварительном договоре обязательно должно содержаться условие, позволяющее определить тот жи­лой дом, который в будущем будет продан. В противном случае данный предварительный договор будет считаться не заключительным. В этом же договоре может быть указание на цену, по которой жилой дом будет про­дан, или установлен порядок ее определения. Однако отсутствие послед­него условия не влияет на действительность данного предварительного договора должно быть оплачено по цене, которая при сравнимых обстоя­тельствах обычно взимается за аналогичные товары.

В предварительном договоре указывается срок, в который стороны обязуются заключить основной договор. Если такой срок в предваритель­ном договоре не определен, основной договор подлежит заключению в те­чение года с момента заключения предварительного договора. Если в ука­занные выше сроки основной договор не будет заключен и ни одна из сто­рон не сделает другой стороне предложение заключить такой (оферта), предварительный договор прекращает свое действие.

В случаях, когда сторона, заключившая предварительны договор, в пределах срока его действия уклоняется от заключения основного догово­ра, применяются правила, предусмотренные для заключения обязательных договоров .

Предварительный договор необходимо отличать от соглашений о наме­рениях, имеющих место на практике. В указанных соглашения о намерениях лишь фиксируется желание сторон вступить в будущем в договорные отно­шения. Однако само соглашение о намерениях не продолжает каких-либо прав и обязанностей у сторон, если в нем не установлено иное. Поэтому отказ одного из участников соглашением договор не влечет для него ка­ких - либо правовых последний и может только повлиять на его деловую репутацию.

4.ДОГОВОРЫ В ПОЛЬЗУ ИХ УЧАСТНИКОВ И ДОГОВОРЫ В

ПОЛЬЗУ ТРЕТЬИХ ЛИЦ

Указанные договоры различаются в взаимности от того, кто может требовать исполнения договора. Как правило, договоры заключаются в пользу их участников и право требовать исполнения таких договоров при-

надлежит только их участникам. Вместе с тем встречаются и договоры в

пользу лиц, которые не принимали участия в их заключении, т.е. догово­ры в пользу третьих лиц.

В соответствии со ст.430 ГК России договором в пользу третьего лица признается договор,в котором стороны установили, что должник обя­зан произвести исполнение не кридитору,а указанному или неуказанному в договоре третьему лицу,имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу. Так,если арендатор заключил договор стра­хования арендованного имущества в пользу его собственника (арендодате­ля),то право требования выплаты страхового возмещения при наступлении страхового случая принадлежит арендодателю,в пользу которого и заклю­чен договор страхования. И только в том случае,когда третье лицо отка­залось от права,предоставленного ему по договору,кредитор может вос­пользоваться этим правом,если это не противоречит закону,иным правовым актам и договору. Так,в приведенном примере арендатор,заключивший до­говор страхования в пользу арендодателя,только в первом случае вправе требовать выплаты ему страхового возмещения,когда последний отказался от права на его получение, Вместе с тем в самом договоре могут быть предусмотрены иные последствия отказа третьего лица от принадлежащего ему права требования. Например,в приведенном выше примере в договоре страхования может быть предусмотрено,что в случае отказа арендодателя от получения страхового возмещения,последнее арендатору не выплачива­ется. Иные последствия могут быть предусмотрены и законом. Например, в соответствии с действующим законодательством по договору личного стра­хования на случай смерти в пользу третьего лица,при наступлении стра­хового случая - смерти застрахованного гражданина - последний,разуме­ется,не может требовать выплаты страхового возмещения даже в том слу­чае,если третье лицо отказалось от этого права.

Если иное не предусмотрено законом, иными 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. Указанное правило введено в целях защиты интересов третьего лица, которое в сво­ей хозяйственной деятельности может рассчитывать на использование того права, которое оно получило по договору , заключенному в его поль­зу.Поскольку изменение или расторжение договора, заключенного в пользу третьего лица, может поставить в затруднительное положение третье ли­цо,решившее воспользоваться предоставленным ему правом, действующе за­конодательство перекрывает возможность прекращения или изменения со­держания этого права после того, как третье лицо выразило должнику свое намерение воспользоваться этим правом. Так, если должник по кре­дитному договору заключил в пользу своего кредитора договор страхова-

ния возврата данного кредита, то указанный договор страхования может

быть расторгнут или изменен без согласия кредитора по кредитному дого­вору только до того момента, когда последний выразит страховой органи­зации свое намерение воспользоваться правом на выплату страхового воз­мещения в случае, если должник своевременно не погасит кредит.

Разумность данного правила не вызывает сомнений. Так, в приведен­ном примере уверенность кредитора в своевременном возврате данной в кредит денежной суммы во многом зависит от заключенного в его пользу договора страхования, при условии заключения которого, как правило, и предоставляется кредит. Поэтому последующее расторжение или изменение указанного договора страхования может поставить кредитора в крайне затруднительное положение при взыскании представленной в кредит суммы.

Указанное правило применяется, если иное правило не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором. Так, в соответствии со ст. ст.59-61 Устава железных дорог договор перевозки, заключаемый меж­ду грузоотправителем и железной дорогой в пользу грузополучателя, мо­жет быть изменен без согласия грузополучателя даже в том случае, если грузополучатель выразил желание воспользоваться правом, возникшим у него по договору перевозки.

Должник в договоре, заключенном в пользу третьего лица, вправе выдвигать против требования третьего лица возражения, которые он мог бы выдвинуть против кредитора . Так, если грузополучатель предъявляет к перевозчику требование о ненадлежащем качестве доставленного груза, последний вправе ссылаться на то, что качество груза ухудшилось по ви­не работников грузоотправителя, осуществлявших его погрузку.

От договоров в пользу третьего лица следует отличать договоры об исполнении третьему лицу. Последние не предоставляют третьему лицу ни­каких субъективных прав. Поэтому требовать исполнения таких договоров третье лицо не может. Например, при заключении между гражданином и ма­газином договора купли-продажи подарка с вручением его имениннику пос­ледний не вправе требовать исполнения данного договора.

5.ОДНОСТОРОННИЕ И ВЗАИМНЫЕ ДОГОВОРЫ

В зависимости от характера распределения прав и обязанностей меж­ду участниками все договоры делятся на взаимные и односторонние. Од­носторонний договор порождает у одной стороны только права, а у другой

- только обязанности. Во взаимных договорах каждая из сторон приобре­тает права и одновременно несет обязанности по отношению к другой сто­роне. Большинство договоров носит взаимный характер. Так, по договору купли-продажи продавец приобретает право требовать от покупателя упла-

ты денег за проданную вещь и одновременно обязан передать эту вещь по­купателю. Покупатель, в совою очередь, приобретает право требовать пе­редачи ему проданной вещи и одновременно обязан заплатить продавцу по­купную цену . Вместе с тем встречаются и односторонние договоры. Нап­ример, односторонним является договор займа, поскольку заимодавец на­деляется по этому договору правом требовать возврата долга и не несет каких-либо обязанностей перед заемщиком. Последний, наоборот, не при­обретает никаких прав по договору и несет только обязанность по возв­рату долга.

Односторонние договоры необходимо отличать от односторонних сде­лок. Последние не относятся к договорам, так как для их совершения не требуется соглашения сторон, а достаточно волеизъявления одной стороны.

6.ВОЗМЕЗДНЫЕ И БЕЗВОЗМЕЗДНЫЕ ДОГОВОРЫ

Указанные договоры различаются в зависимости от опосредуемого до­говором характера перемещения материальных благ. Возмездным признается договор, по которому имущественное представление от другой стороны. В безвозмездном договоре имущественное предоставление производится толь­ко одной стороной без получения встречного имущественного предоставле­ния от другой стороны. Так, договор купли-продажи - возмездный дого­вор, который, в принципе, не может быть безвозмездным. Договор даре­ния, наоборот, по своей юридической природе - безвозмездный договор, который в принципе, не может быть возмездным. Некоторые же договоры могут быть как возмездными , так и безвозмездными. Например, договор получения может быть и возмездным, если поверенный получает вознаграж­дение за оказанные услуги, и безвозмездным, если такого вознаграждения не выплачивается (ст.115 Основ гражданского законодательства 1991 г.).

Большинство договоров носят возмездный характер,что соответствует природе общественных отношений , регулируемых гражданским правом. По этой же причине п.3 ст.423 ГК устанавливает, что договор предполагает­ся возмездным, если из закона, иных правовых актов, содержания или су­щества договора не вытекает иное.

7.СВОБОДНЫЕ И ОБЯЗАТЕЛЬНЫЕ ДОГОВОРЫ

По основаниям заключения все договоры делятся на свободные и обя­зательные. Свободные - это такие договоры,заключение которых всецело зависит от усмотрения сторон. Заключение же обязательных договоров,как это следует из самого их названия,является обязательным для одной или обеих сторон. Большинство договоров носит свободный характер. Они зак­лючаются по желанию обеих сторон,что вполне соответствует потребностям

рыночной экономики. Однако в условиях экономически развитого общества

встречаются и обязательные договоры. Обязанность заключения договора

может вытекать из самого нормативного акта. Например , в силу прямого

указания закона в случаях создания юридического лица заключение дого­вора банковского счета становится обязательным как для банковского уч­реждения,расположенного по месту регистрации юридического лица,так и для созданного юридического лица (ст.109 Основ гражданского законода­тельства 1991 г.). Юридическая обязанность заключить договор может вы­текать и из административного акта. Так,выдача местной администрацией ордера на жилое помещение обязывает жилищно-эксплуатационную организа­цию заключить договор жилищного найма с тем гражданином,которому выдан ордер.

Среди обязательных договоров особое значение имеют публичные до­говоры. Впервые в нашем законодательстве публичный договор был предус­мотрен ст.426 ГК России. В соответствии с указанной статьей публичный договор характеризуется следующими признаками:

1.Обязательным участником публичного договора является коммерчес­кая организация;

2.Указанная коммерческая организация должна осуществлять деятель­ность по продаже товаров,выполнению работ или оказанию услуг.

3.Данная деятельность должна осуществляться коммерческой органи­зацией в отношении каждого,кто к ней обратиться (розничная торгов­ля,перевозка транспортом общего пользования,услуги связи,энергоснабже­ния,медицинское,гостиничное обслуживание и т.п.).

4.Предметом договора должно быть осуществление коммерческой орга­низацией деятельности,указанной в пункте п.п. 2 и 3.

При отсутствии хотя бы одного из указанных признаков договор не является публичным и рассматривается как свободный договор. Так,если предприятие розничной торговли заключает с гражданином договор куп­ли-продажи канцелярских товаров,которыми торгует это предприятие,то данный договор является публичным. Если же предприятие розничной тор­говли заключает договор с другим предприятием о продаже последнему из­лишнего торгового оборудования,то это - свободный договор,поскольку его предметом не является деятельность коммерческой организации по продаже товаров,осуществляемая вотношении каждого,кто к ней обратится.

Практическое значение выделения публичных договоров состоит в том, что к публичным договорам применяются правила,отличные от общих норм договорного права. К числу таких специальных правил, применяемых к публичным договорам, относятся следующие:

1. Коммерческая организация не вправе отказаться от заключения публичного договора товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы.

2. При необоснованом уклонении коммерческой организации от заклю­чения публичного договора другая сторона вправе по суду требовать зак-

лючения с ней договора в соответствии с положениями, применяемыми при

заключении договора в обязательном порядке.

3. Коммерческая организация не вправе отказывать предпочтение од­ному лицу перед другим в отношении заключения публичного договора, кроме случаев, когда законом или иными правовыми актами допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей. Так, автот­ранспортное предприятие, осуществляющее перевозку пассажиров, не впра­ве отказать в перевозке одному из пассажиров только по той причине, что работник этого автотранспортного предприятия обещал своему знако­мому оставить для него место в автобусе. Однако такое предпочтение до­пускается, если это предусмотрено законом или иным правовым актом. Например, в соответствии со ст.15 Закона РФ "О ветеранах" инвалиды Ве­ликой Отечественной войны пользуется преимущественным правом установки по месту их жительства телефонного аппарата.

4. Цена товаров, работ и услуг, а также иные условия публичного договора устанавливаются одинаковыми для всех потребителей, за исклю­чением случаев, когда законом и иными правовыми актами допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей. Так, энер­госнабжающая организация не может отпускать электроэнергию одним пот­ребителям по одной цене, а другим - по другой. Исключение составляют те потребители, которым льготы по оплате электроэнегии установлены за­коном или иным правовым актом. Например, в соответствии с Указом Пре­зидента Российской Федерации N 431 от 5.05.92 г. "О мерах по социаль­ной поддержке многодельных семей" многодетным семьям предоставлена скидка в оплате коммунальных услуг не ниже 30%.

5. В случаях, предусмотренных законом, Правительство Российской Федерации может издавать правила, обязательные для сторон при заключе­нии и исполнении публичных договоров ( типовые договоры, положения и т.п.)

6. Условия публичного договора, не соответствующие требованиям п.п. 4 или 5, ничтожны.

8.ВЗАИМОСОГЛАСОВАННЫЕ ДОГОВОРЫ И ДОГОВОРЫ ПРИСОЕДИНЕНИЯ

Указанные договоры различаются в зависимости от способа их заклю­чения. При заключении взаимосогласованных договоров их условия уста­навливаются всеми сторонами, участвующими в договоре. При заключении же договоров присоединения их условия устанавливаются только одной из сторон. Другая сторона лишена возможности дополнять или изменять их и может заключить такой договор только согласившись с этими условиями

(присоединившись к этим условиям). В соответствии с п.1 ст.428 ГК 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. Примером договоров присоединения могут служить договоры перевозки, заключаемые железной дорогой с клиентами, договоры бытового проката, договоры бытового заказа , и т.д.

Поскольку условия договора присоединения определяются только од­ной из договаривающихся сторон, необходимо как-то защищать интересы другой стороны, не принимающей участие в определении условий договора. В этих целях п.2 ст.428 ГК предоставляет присоединившейся стороне пра­во потребовать расторжения или изменения договора, если договор присо­единения хотя и не противоречит закону и иным правовым актам, но лиша­ет эту сторону прав,обычно предоставляемых по договорам такого ви­да,исключает или ограничивает ответственость 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. Так,если в договоре присоединения ус­тановлена ответственность присоединившейся стороны в виде значительной по сумме штрафной неустойки и исключена какая-либо ответственность другой стороны,то присоединившаяся к договору сторона вправе потребо­вать либо исключения из договора условий о ее ответственности,либо ус­тановления соразмерной ответственности другой стороны. Однако,если сторона присоединилась к договору в связи с осуществлением своей предпринимательской деятельности,то предъявленное ею требование о рас­торжении или изменении договора не подлежит удовлетворению,если присо­единившаяся к договору сторона знала или должна была знать,на каких условиях заключен договор.

9. З А К Л Ю Ч Е Н И Е

Конечно,в объеме 1-й контрольной работы трудно полностью осветить такую глубокую и обширную тему как ВИДЫ ДОГОВОРОВ, однако фундамен­тальные понятия и базовые положения в указанной работе приведены. Нес­мотря на то,что виды договоров по-российскому и по-украинскому законо­дательству несколько отличаются друг от друга,но эти отличия не столь существенные и к тому же по ряду объективных и субъективных причин российская правотворческая мысль немного опережает украинскую,что дает нашим законодателям использовать положительный опыт накопленный рос­сийскими юристами после принятия тех или иных нормативных актов, и из-

бегать ошибок,обязательно встречающихся на таком тернистом пути как

правотворчество.

Используя положительный опыт не только России ,но и других разви­тых государств,учитывая национальные и исторические особенности нашего народа Украина станет демократическим и правовым государством.

10. ИСПОЛЬЗОВАННАЯ ЛИТЕРАТУРА

1.Гражданское право.Часть 1.Учебник/ Под ред.Ю.К.Толстого,А.П. Сергеева.- М.:Издательство ТЕИС,1996. - 292-300с.

2.Гражданский кодекс Украинской ССР: Нучн.-практ.коммент. Пер. с укр. /И.Г.Агапов,М.И.Бару,И.А.Беленчук и др. -К: Политиздат Украи­ны,1981.- 639 с.

3.Конституция (Основной Закон) Украины - Принятая Верховным Сове­том Украины 28.06.1996г.

4.Политологический словарь. - К.: ИнноЦентр. - 1991.

5.Юридический энциклопедический словарь. - М.: СЭ. - 1984.