

**НЕГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ОРГАНИЗАЦИЯ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«РОССИЙСКАЯ АКАДЕМИЯ АДВОКАТУРЫ И НОТАРИАТА»**

КУРСОВАЯ РАБОТА

на тему: «Публичные договоры»

Выполнил:

Студент 1 курса

Очного отделения

Юридического факультета

Коптев Роман

Научный руководитель:

К.ю.н., доцент А.В.Мыскин

Москва, 2017

СОДЕРЖАНИЕ

Введение.....	2
Глава 1. Общая характеристика публичных договоров в гражданском праве..	5
1.1 Понятие и признаки публичных договоров.....	5
1.2 Особенности и условия публичных договоров.....	8
Глава 2. Публичные договоры в гражданском праве.....	14
2.1 Отличие публичных договоров от других гражданско-правовых договоров.....	14
2.2. Заключение публичных договоров.....	16
2.3 Изменение и расторжение публичных договоров.....	20
Заключение.....	26
Список литературы.....	29

Введение

Публичный договор – договор, заключенный коммерческой организацией, устанавливающей ее обязанности по продаже товаров, работ или оказанию услуг каждому, кто к ней обратится.

Публичным договором считается договор, который заключается с лицом, проводящим предпринимательскую или какую — либо другую деятельность, приносящую прибыль, и определяющий к нему требования по реализации товаров, исполнению работ или же оказанию услуг, которые такое лицо в силу своей деятельности, должно совершать в отношении каждого, кто к нему обращается (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, обслуживание гостиниц).

Проблемы публичного договора, зачастую сопряжены с потребностями взаимоотношения частных и публичных интересов, императивных и диспозитивных норм в гражданском кодексе. Как и для этих общих проблем права, для публичного договора важным есть правильно устанавливать границу, когда частные интересы должны быть ограничены в пользу публичных. По нынешним законам, к сожалению, эта граница четко не обозначена, а это, следовательно способствует редкому использованию норм о публичном договоре в судебной практике и практике административных органов.

Публичным является договор, в котором одна сторона — предприниматель принимает на себя обязанность осуществлять продажу товаров, выполнение работ или предоставление услуг любому, кто к ней обратится. Если сравнивать его с другими договорами, то он отличен по смыслу деятельности организации, обязанной заключить публичный договор, и выполняемых ею функций. Условия публичного договора должны соответствовать утвержденным Правительством РФ типовым договорам (положениям) или другим правилам, обязательным для сторон публичного

договора. Несоответствие условиям заключенного публичного договора обязательным правилам влечет за собой их ничтожность.

Особенность публичного договора в том, что организация не вправе отказаться от заключения данного договора, а также изменять цену товаров, работ или услуг, а также другие условия публичного договора. Но опять же, следует обратить внимание на сложности доказывания при офертах на публичный договор, размещенных в сети Интернет.

Результаты теоретических разработок, проводимых в этом направлении, имеют важное научно-практическое значение и будут способствовать повышению эффективности правотворческой и правоприменительной деятельности, которые непосредственным образом влияют на характер развития как гражданского права, так и всего общества.

Целью данной курсовой работы является комплексное изучение публичных договоров в гражданском праве Российской Федерации.

Указанная цель предопределила необходимость постановки и решения следующих конкретных задач:

- 1) исследовать понятие и признаки публичных договоров;
- 2) выявить особенности и условия публичных договоров;
- 3) определить отличие публичных договоров от других гражданско-правовых договоров;
- 4) изучить заключение публичных договоров в гражданском праве;
- 5) рассмотреть изменение и расторжение публичных договоров.

Объектом курсовой работы выступают общественные отношения, возникающие в процессе заключения публичных договоров.

Предметом курсовой работы являются публичные договоры в гражданском праве.

Методологической основой курсовой работы являются: всеобщий диалектико-материалистический метод, общенаучные методы (системного анализа, функциональный, структурный и др.), а также частнонаучные

методы познания (сравнительно-правовой, формально-логический, специально-юридический).

Нормативную правовую основу работы составили Конституция РФ, Гражданской кодекс Российской Федерации, отраслевое российское законодательство.

Теоретическая значимость состоит в том, что результаты работы могут быть использованы при работе со студентами.

Работа состоит из введения, двух глав, заключения и списка литературы.

Глава 1. Общая характеристика публичных договоров в гражданском праве

1.1 Понятие и признаки публичных договоров

Согласно статье 426 Гражданского Кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ), публичным договором признается договор, заключенный лицом, осуществляющим предпринимательскую или иную приносящую доход деятельность, и устанавливающий его обязанности по продаже товаров, выполнению работ либо оказанию услуг, которые такое лицо по характеру своей деятельности должно осуществлять в отношении каждого, кто к нему обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.).

К числу субъектов публичного договора относятся не все коммерческие организации, а только те, которые выполняют определенные (публичные) виды деятельности. Частичный перечень этих видов приводится п.1 ст.426 ГК РФ. К ним относятся розничная торговля, услуги связи, электроснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание.

Перечень публичных видов деятельности дополняется другими нормами кодекса, законами и нормативными актами. Например, п.2 ст.730 ГК РФ относит к таким видам бытовой подряд.

Отказ коммерческой организации от заключения публичного договора не допускается. Исключением является только один случай: организация не имеет возможности предоставить потребителю товары и услуги. При необоснованном уклонении коммерческой организации от заключения публичного договора другая сторона вправе предъявить в суд требование о понуждении заключить договор¹. Такой договор будет считаться заключенным на условиях, указанных в решении суда, с момента вступления решения в силу (п.4 ст.445 ГК РФ).

¹Гражданское право: учебник / С.С. Алексеев, Д.В. Мурзин, Б.М. Гонгало // под ред. С.С. Алексеева. – М.: Проспект, 2015. – С. 256.

Публичный договор заключается коммерческой организацией с потребителем. Закон о защите прав потребителей называет таковыми только граждан, приобретающих товары и заказывающих работы и услуги для личных нужд.

В статье 426 ГК РФ, определяющей основные положения о публичных договорах, вопрос о том, может ли быть потребителем и юридическое лицо, остается открытым.

Нормы статьи 426 ГК РФ, являясь общими нормами о публичном договоре, конкретизируются в отдельных видах (типах) договоров, в которых вопрос том, кто является потребителем, решается не однозначно.

Так, нормы о договорах бытового подряда и банковского вклада называют потребителями только граждан.

В других нормах кодекса о публичных договорах прямых указаний в отношении субъектов этих договоров не имеется. Поэтому можно сделать вывод, что в таких договорах потребителем может быть не только гражданин, но и юридическое лицо.

Подобным образом закон решает вопрос об отнесении того или иного договора к публичному. Часть статей раздела IV ГК РФ прямо называет ряд договоров публичным. Это уже упоминавшиеся договоры бытового подряда, розничной купли - продажи, перевозки общественным транспортом и другие.

Между тем статья 539 ГК РФ, регулирующая договор энергоснабжения, к публичному этот договор не относит. Возможно, и потому, что в качестве такового он назван в статье 426 ГК РФ. Но и без этого указания имеются все основания отнести договор электроснабжения к публичным договорам, поскольку он удовлетворяет совокупности признаков таких договоров.

Признаки публичных договоров заключаются в следующем. Во-первых, строго ограниченный состав субъектов договора: коммерческая организация и потребитель. Во - вторых, коммерческая организация должна осуществлять свою деятельность в отношении каждого обратившегося к ней

потребителя. Третьим признаком можно назвать единые цены для каждого потребителя.

Определение публичности договора не по формальным (прямого указания о публичности в законе), а по материальным признакам в практической деятельности очень важно, поскольку закон позволяет сторонам заключать договоры как им предусмотренные, так и не предусмотренные.

В последнем случае, придя к выводу о публичности договора по содержащимся в нем признакам, потребитель получает немало преимуществ, которых бы он не имел при заключении обычного договора.

Преимущества заключаются в следующем. Как уже упоминалось, потребителю не могут отказать в заключении договора. Цены на товары, работы и услуги в публичном договоре устанавливаются одинаковыми для всех потребителей. Из пункта 2 ст.426 ГК следует, что цена может быть снижена (предоставлены льготы) для отдельных категории потребителей (участники войны, многодетные матери). Нарушение требования о цене договора закон признает недействительным (ничтожным) условием публичного договора².

Необоснованно уклоняющаяся от заключения договора коммерческая организация обязана возместить потребителю убытки, возникшие у него при необоснованном отказе от заключения договора. Не исключается и возмещение морального вреда.

Возбуждение преддоговорного спора по отдельным условиям договора потребителем не требует согласия на это коммерческой организации, как это было бы при разрешении в суде разногласий по обычному договору.

Таким образом, публичный договор является прямой противоположностью принципу свободы договора. Ограничивает он и другой основополагающий принцип гражданского права – невмешательство

² Обыденнов А.Н. Предмет и объект как существенные условия гражданско-правового договора // Журнал российского права., 2013. - № 8. - С. 127-133.

в частные дела. Целью таких ограничений является обеспечение правопорядка в наиболее важных областях жизни общества. Отсюда происходит и название договора: в переводе с латинского прилагательное «публичный» означает «общественный».

1.2 Особенности и условия публичных договоров

Публичный договор — это часть условий для работы частного предпринимателя. Отношения между людьми, их обязательства и права друг перед другом регулируются законом. Поскольку люди не привыкли верить друг другу на слово, они желают получать гарантии того, что обещанное они получают. Публичный договор является одной из форм гарантии. И каждый день составляются различные договоры, которые регулируют отношения в разных сферах. Так и публичный договор имеет свою сферу действия.

Публичный договор — особенная форма договорных отношений

Публичный договор составляется по определенной форме, с учетом закона. Публичный договор — это специальный вид документа, который регулирует отношения двух сторон договора, сюда входит вся сфера обслуживания. Публичный договор указывает на нюансы такого взаимодействия.

Поскольку публичный договор заключается в одностороннем порядке, то составитель должен опираться на закон, с учетом того в какой сфере он работает. Для разъяснения можно сказать: публичный договор говорит, что одна сторона сама устанавливает договор для разных людей. Публичный договор вовлекает во взаимодействие неограниченный круг лиц, которые находятся на равных условиях³.

В некоторой мере у второй стороны публичного договора даже больше прав и свободы, потому что она вообще ничем не ограничена. А вот тот, кто публичный договор формировал, вписывал в этот публичный договор и

³ Костикова, С. Н. Практические вопросы применения норм, регулирующих публичный договор как институт гражданского права /С.Н. Костикова // Российский судья. – 2013. – № 4. – С. 34-37.

обязательства. Как он будет осуществлять работы, продавать товар и т.д. Для каждого рода деятельности есть свои законы и особенности работы. Именно так и работает публичный договор.

Публичный договор говорит, что теперь все группы населения становятся участниками этого договора. Все эти лица автоматически стали участниками договора и теперь они становятся конгрегатами первой стороны. То есть если они пользуются, какой либо услугой, которая была прописана в публичном договоре первой стороной, то автоматически становятся второй стороной договора. Для второй стороны это не несет никакой угрозы и не налагает дополнительной нагрузки. Но если вдруг покажется. Что вас ущемляют или такое на самом деле будет, то можно обратиться к защитникам потребителей.

Установлены следующие правила для организации (стороны договора), оказывающей услуги:

- а) запрещено оказывать предпочтение одному лицу перед другим;
- б) цена и иные условия устанавливаются одинаковыми для всех потребителей;
- в) запрещено отказывать в заключении договора при наличии возможности его выполнить;
- г) условия договора должны соответствовать правилам, установленным законодательными и нормативными актами.

Для потребителей услуг (покупателей товаров, работ) не установлены обязанности, но созданы условия для определенной защиты их прав:

- потребитель вправе через суд потребовать принудительного заключения с ним договора;
- он же вправе потребовать возмещения нанесенного ему ущерба (п. 4 ст. 445 ГК РФ);
- поскольку условия договора, нарушающие обязанность сохранять их едиными для всех контрагентов, ничтожны, то потребитель, по смыслу ст.

167 ГК РФ, вправе не исполнять их, а исполнять те условия, которые применялись в отношениях с другими контрагентами.

Таким образом, исходя из обязательств одной стороны (поставщика) и прав другой стороны (потребителя), выделение законодателем из всей совокупности договоров публичных договоров связано с необходимостью особой защиты прав потребителей в тех случаях, когда он лишен реальной возможности:

- реализовать свою волю в установлении условий заключаемого договора;
- реализовать равное с другими потребителями право на получение товаров, услуг, работ.

Два типа договора, о которых говорилось выше, отличаются от типовых договорных соглашений. Что происходит с типовым соглашением? Его разрабатывает юридическое лицо, чтоб процедура заключения договора была значительно упрощена. Это кардинально меняет ситуацию, потому что здесь договорные положения по желанию второй стороны могут быть пересмотрены. Публичный договор этого не предусматривает.

Таким образом, в реальной жизни публичный договор проявляется совсем иначе. В публичном договоре можно все выразить как в отношениях, которые возникают между покупателем и продавцом. При этом, когда продавец заключает публичный договор, то он обязуется обслужить любого покупателя⁴.

По закону в любой сфере могут быть оговорены льготные категории, для них могут быть снижены расценки, например льготы на проезд. Эти льготы могут распространяться на одну и более категорий, например на студентов и пенсионеров.

⁴ Маркова, М. Г. О понятии принципа свободы договора. Методологические основы понятия свободы договора / М.Г. Маркова // Юридическая мысль. Научно-практический журнал. – 2014. – № 1 (20). – С. 48-58.

Публичный договор предусматривает и такие оговорки, но в целом все остальные получают услуги, так как они прописаны в публичном договоре. Публичный договор работает в магазинах, и различных сферах обслуживания. Как бы там ни было сам публичный договор дает много преимуществ второй стороне.

Гражданско-правовой договор относится к разряду публичных при следующих условиях: в первую очередь, если одна из сторон является коммерческой организацией (муниципальное предприятие, производственный кооператив, хозяйственное общество и т. д.). Второй стороной может выступить как физическое, так и юридическое лицо. Чаще всего оно является потребителем услуг, предоставляемых контрагентом. Кроме того, коммерческая организация должна вступать в договорные отношения с любыми лицами, как физическими, так и юридическими, если они к ней обращаются. Перечень таких организаций имеется в 1 пункте статьи 426 Гражданского кодекса. И, наконец, договор должен относиться именно к той самой деятельности, которую данная организация обязана осуществлять в случае обращения в нее любых физических или юридических лиц. То есть, если организация, например, занимается газификацией, то договор на эту услугу является публичным. А если в нем пойдет речь о продаже организацией своего имущества — то уже нет.

Также следует отметить, что значительную роль в том, чтобы определить гражданско-правовой договор, как публичный, играют правовые последствия. В отношении публичного договора возможны следующие: коммерческая организация обязана предоставлять услуги всем, кто в нее за ними обратится, за исключением случаев, когда она по каким-то причинам не обладает ресурсами для осуществления своей деятельности. Если зафиксирован факт избирательности и необоснованного отказа, то организация может быть привлечена к ответственности за уклонение от своих обязанностей. Любые предпочтения каким-либо лицам, обращающимся в организацию, недопустимы, за исключением случаев,

которые предусмотрены нормативно-правовыми актами. Например, если речь идет о льготниках, инвалидах и т. д.

Не допускается, чтобы для разных лиц были установлены отличающиеся условия договора, за исключением случаев, которые предусмотрены нормативно-правовыми актами. Например, если речь идет о льготниках, инвалидах и т. д. Любые споры в отношении публичных договоров должны решаться в судебном порядке, даже если отсутствует согласие обеих сторон⁵.

Ко всему прочему, законодательно предусматривается принудительное заключение публичного договора, если коммерческая организация без оснований уклонялась от этого. При этом потребитель может взыскать убытки, которые понес из-за задержки заключения договора. Правительство Российской Федерации, согласно статье 426 ГК РФ, может вводить новые правила для сторон публичного договора, связанные с его заключением и исполнением.

Условиями публичного договора выступают:

- соблюдение нормативных актов при заключении;
- отсутствие принуждения во время принятия условий. Стороны договора обладают правом свободного выбора. Принуждение к заключению не возможно, кроме нюансов, предусмотренных законодательством /принятыми обязательствами;
- договор может носить смешанный характер и предусматривать выполнение сторонами оговоренных обязательств, если другое не внесено в соглашение сторон или не следует из указаний смешанного договора;
- условия договора насчет прав и обязанностей сторон носят традиционный характер, если иное не предусмотрено сторонами или диспозитивной нормой;

⁵ Ларина, Т.В. Особенности правового регулирования публичного договора в России / Т.В. Ларина // Юрист. – 2014. – №24. – С.8-19.

- соглашатели вправе самостоятельно устанавливать условия договора, кроме исключений, предусмотренных законодательно (статья 422 ГК РФ). Если пункт договора определен нормативным документом и стороны не установили иного условия (диспозитивной нормы), то они имеют право на изъятие или замену такого пункта;

- услуги и товары оплачиваются в соответствии с ценой, предусмотренной договором. Редакция Федерального закона от 29.06.2009 N 132-ФЗ «О внесении изменения в статью 424 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» предусматривает регулирование цен и тарифов уполномоченными государственными органами или органами местного управления;

- цена меняется при условии соблюдения законов для такого рода изменений. Если первоначально в договоре не предусмотрено указание цены, то выполнение публичного договора должно быть оплачено в соответствии стоимости с трудозатратами и объемами выполненных работ (ориентируясь на аналогичные виды труда);

- действие публичного договора. Договор считается действующим с момента его заключения. Стороны могут указать, что договор начал действовать на отношения, возникшие еще до его подписания. В договоре можно указать, что обязательства заканчиваются вместе с окончанием его действия, в противном случае он останется в силе до момента исполнения обязательств.

- стороны несут ответственность за нарушение условий и после срока действия договора.

Таким образом, условия публичного договора (в том числе о цене на товары, работы, услуги) должны устанавливаться одинаковыми для всех потребителей, кроме тех случаев, когда законами и иными правовыми актами допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей.

Глава 2. Публичные договоры в гражданском праве

2.1 Отличие публичных договоров от других гражданско-правовых договоров

Статьи ГК РФ определяют виды публичных договоров:

- 1) статья 492: Договор купли-продажи в розницу;
- 2) статья 626: Договор о прокате;
- 3) статья 730: Договор бытового подряда;
- 3) статья 789: Договор перевозки транспортом общего пользования;
- 4) статья 834: Договор банковского вклада;
- 5) статья 908: Договор складского помещения;
- 6) статья 919: Договор о хранении в ломбарде;
- 7) статья 923: Договор о хранении вещей в камерах хранения транспортных организаций;
- 8) статья 927: Договор личного страхования.

Рассмотрим чем публичный договор отличается от контракта присоединения. Как правило, контракт присоединения более гибок и предусматривает возможность своей корректировки в случае обращения потребителя к поставщику⁶. Для публичного договора это не характерно.

Тем не менее, следует отметить, что иногда контракт присоединения может являться именно публичным договором. Это происходит в тех случаях, когда он предполагает, что все новые и новые лица будут заключать сделку. В таких случаях корректировки не вводятся, так как они нецелесообразны.

На сегодняшний день открытым остается вопрос о том, какой признак контракта первичен: его принадлежность к публичным, либо к договорам присоединения. Однако большинство юристов сходятся на том, что не столь важна классификация договора, как соответствие возложенным на него

⁶ Славецкий Д.В. Реализация принципа защиты слабой стороны при заключении публичного договора // Вестник института права СГЭА: Актуальные проблемы правоповедения: Научно-теоретический журнал. - 2012. - N 3. – С. 26.

функциям⁷. Важно, чтобы другая сторона точно понимала, каков характер документа, а потому стоит формулировать название максимально ясно.

Отличие публичного договора от договора публичной оферты состоит в следующем. Оферта — это документ, содержащий предложение к потенциальному партнеру, клиенту или покупателю, которое тот может принять, проигнорировать или ответить на него отказом.

Оферта бывает следующих видов: публичная; закрытая; твердая; свободная (данный вид на самом деле ею не является). Публичная оферта очень напоминает своими функциями публичный договор. Фактически она является документом, в котором организация предлагает свои услуги или товары всем желающим лицам, сопровождая предложение необходимой информацией: характеристиками и условиями. Тем не менее, оферта не публичный договор.

Ее отличительная черта — это, в первую очередь то, что составляется оферта исключительно одной стороной. Эта же сторона берет на себя значительно большие обязанности, чем все остальные, например, предлагает сервисное обслуживание своей продукции. Договор в этом отношении чаще уравнивает стороны, их обязанности и права. Тем не менее, публичный договор с правой точки зрения идентичен публичной оферте. В итоге можно сформировать таблицу общих черт и отличий:

Оферта	Договор
Общие черты - Их правовые функции идентичны	
Отличия	
Создается одной стороной, другие же могут лишь акцептировать оферту	Должен быть составлен хотя бы двумя сторонами
Чаще всего возлагает преобладающее количество обязанностей на сторону, создавшую оферту	Чаще всего наделяет все стороны приблизительно одинаковыми правами и обязанностями

⁷ Богданов Е. Соотношение частного и публичного в гражданском законодательстве. // Российская юстиция, 2000, - №4. – С. 11.

2.2. Заключение публичных договоров

Публичный договор является исключением из общего принципа диспозитивности гражданского права и принципа свободы договора (ст. 421 ГК), что обуславливает особенности его правовой регламентации, порядка и условий заключения, судебной защиты нарушенных прав его участников.

Обязательственные правоотношения, вытекающие из публичного договора, порождают обязанность коммерческой организации (индивидуального предпринимателя) заключить с потребителем договор и соответствующее ей право потребителя требовать заключения такого договора. Коммерческая организация, как сторона публичного договора, не вправе по своему усмотрению заключить или отказать в заключении договора, самостоятельно определять контрагента и оговаривать с ним взаимовыгодные условия будущего соглашения. Такое ограничение свободы договора для одной стороны - исполнителя, как отмечалось Конституционным Судом Российской Федерации, учитывает существенное фактическое неравенство сторон в договоре такого типа и направлено «на защиту интересов гражданина как экономически более слабой стороны в этих правоотношениях».

Ст. 445 ТК РФ указывает на правила публичного договора. Варианты публичного договора, учитывающие указания статьи.

1) Публичный договор предлагает заключить сторона, обязанная это сделать. Этот вариант предусматривает направление организацией проекта договора в письменном виде. Пользователь услуги после ознакомления с текстом может послать ответный Протокол разногласий на протяжении тридцати дней. Если Протокол не послан, тогда, по пункту 3 ст. 438 ГК РФ, договор относят к разряду заключенных.

П. 2 информационного письма Президиума ВАС РФ от 5.05.1997г. № 14 дает пояснение: «Договор заключен, если потребитель пользуется услугами коммерческой организации, т.е. независимо от фактической платы за услуги, а не всегда после свершения таковой» (пункт 3 ст. 438 ГК РФ).

Может возникнуть ситуация, когда потребитель направляет Протокол разногласий организации, поставляющей услуги⁸. Тогда публичный договор становится результатом обоюдного согласования условий или, в соответствии со ст. 446 ГК РФ, ситуация рассматривается в суде.

2) Договор предлагает потребитель. Вариант предусматривает рассмотрение Проекта договора коммерческой организацией. При несогласии она (организация) правомочна на составление и подачу Протокола разногласий. Заказчик, получив Протокол, может рассмотреть его в суде на протяжении тридцати дней. Если этого не произошло, то договор заключается по п. 3 ст. 438 ГК РФ на условиях коммерческой организации, при условии письменного согласия, т. е. конклюдентных действий, со стороны потребителя. Если потребитель обращается в суд за решением спорных вопросов, условия договора устанавливает судебный орган.

Важно знать, что и организация обладает правом на обращение в суд в случаях: обоюдного согласия на решение споров в суде; изначального несогласия потребителя и заявления о разногласиях непосредственно в суде⁹. Суд вправе отказать в рассмотрении споров по условиям публичного договора, когда у заказчика не достаточно возражений по условиям, и он не давал согласия на судебное решение по спору, предшествующему заключению договора. Этот случай предусматривает принятие условий публичного договора, учитывая обстоятельства и соответствующие конклюдентные действия потребителя (п. 3 ст. 438 ГК РФ).

3) Упрощенный порядок заключения договора. Когда потребителем является частное лицо, для заключения возможен упрощенный порядок публичного договора. П. 1 ст. 540 ГК РФ гласит: «В случае, когда абонентом по договору энергоснабжения выступает гражданин, использующий энергию для бытового потребления, договор считается заключенным с момента

⁸ Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 05.05.1997 n 14 «Обзор практики разрешения споров, связанных с заключением, изменением и расторжением договоров»

⁹ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть первая. Учебно-практический комментарий. Под ред. Сергеева А.П. - Москва: Проспект, 2013.- С. 525.

первого фактического подключения абонента в установленном порядке к присоединенной сети»¹⁰. Этот пункт применим не только к отношениям по обеспечению электричеством, но и по предоставлению тепла, газа, воды и прочего «товара», поступающего благодаря присоединенной сети (ст. 548 ГК РФ). Поэтому, при первом факте использования подобного «товара» публичный договор считается заключенным на условиях поставщика, применяемых в данный период времени к абонентам.

П. 1 ст. 540 ГК РФ способствует формированию мнения, что заключение публичного договора с частным лицом на снабжение через присоединенную сеть — это договор присоединения. Но это спорный вопрос. Квалифицировать такой договор, как «договор присоединения», можно, если потребителю нельзя устанавливать условия договора (п. 1 и п. 2 ст. 428 ГК РФ). Договор присоединения подразумевает заключение через присоединение к целостному договору.

Стоит обратить внимание, что на договор по энергоснабжению распространяется действие ст. 445 ГК РФ. Несмотря на обязанность коммерческой организации заключать данный вид договора со всеми изъявившими намерение, потребитель может принимать участие в формулировании условий договора вплоть до направления Протокола разногласий организации и подачи исков в суд для решения споров по условиям. П. 1 ст. 540 ГК РФ дает основание считать публичный договор заключенным с того момента, когда произошло первое использование сети данным лицом¹¹. Но абонент может начать потребление ресурса и после предварительной договоренности с поставщиком. Именно поэтому нельзя назвать публичный договор по энергоснабжению договором присоединения.

От исковых требований об урегулировании разногласий, возникших при заключении договора, необходимо отличать требования о понуждении

¹⁰ Богданов Е. Соотношение частного и публичного в гражданском законодательстве. // Российская юстиция, 2012. - №4. – С. 11.

¹¹ Постатейный научно-практический комментарий к части первой Гражданского кодекса Российской Федерации / Под ред. А.М. Эрделевского. М., 2016. - С. 256.

заключить договор. При предъявлении иска о понуждении заключить договор энергоснабжения следует учитывать два важных момента.

Во-первых, в силу п. 4 ст. 445 ГК РФ в суд с требованием о понуждении заключить договор может обратиться только УК. РСО не наделена таким правом, так как УК не является стороной, для которой в соответствии с законом заключение договора обязательно.

Однако на практике встречаются судебные ошибки по таким делам. Так, например, Решением Арбитражного суда МО от 02.03.2010 № А41-37542/09, оставленным без изменения Постановлением Десятого арбитражного апелляционного суда от 07.06.2010, суд отказал УК в удовлетворении иска о понуждении РСО заключить договор поставки тепловой энергии, удовлетворив встречный иск РСО, обязав УК заключить указанный договор в редакции РСО. При рассмотрении дела в суде кассационной инстанции ФАС МО вынес Постановление от 30.09.2010 № КГ-А41/10262-10, в соответствии с которым вышеназванные судебные акты отменены, а дело направлено на новое рассмотрение в суд первой инстанции. В данном Постановлении указано, что при принятии встречного иска суд не проверил право ответчика на предъявление требования о понуждении УК заключить договор на поставку тепловой энергии.

Во-вторых, иск о принуждении РСО к заключению договора предъявляется только при ненаправлении РСО в течение 30 дней с момента получения оферты указанного в п. 1 ст. 445 ГК РФ извещения об акцепте либо об акцепте оферты на иных условиях. Только в случае отказа от акцепта или отсутствия названных документов УК вправе обратиться с иском в суд о понуждении РСО заключить договор¹². Примером из судебной практики может послужить Постановление ФАС ЦО от 10.12.2010 по делу № А14-1839/2010/74/14, в котором суд пришел к выводу о наличии факта уклонения РСО от заключения договора, так как протокол разногласий к направленному

¹² Малое и среднее предпринимательство: правовое обеспечение: монография / Отв. ред. И.В. Ершова. - М.: ИД «Юриспруденция», 2014. – С. 56.

покупателем проекту договора не направлялся, следовательно, у истца отсутствовала возможность обращения с иском о разрешении разногласий по преддоговорному спору.

Таким образом, заключение публичного договора является обязательным для коммерческой организации, осуществляющей соответствующую деятельность. Правила о заключении договора в обязательном порядке регулируются ст. 445 ГК РФ. С учетом положений указанной статьи существует несколько вариантов заключения публичного договора, о которых мы рассмотрели ранее.

2.3 Изменение и расторжение публичных договоров

Основное правило предпринимательской деятельности — это четкое исполнение договоров. Это способствует стабильному росту дохода. Но есть множество факторов, влияющих на возможность осуществления принятых условий договора и способных привести к вынужденному внесению изменений или расторжению.

1. Обычно договор изменяется или расторгается при согласии обеих сторон, но есть нюансы, предусмотренные законом или договором. Одна сторона может потребовать изменений или расторжения по судебному решению:

А) Одна из сторон серьезно нарушила условия договора.

Б) Случаи предусмотрены ГК РФ, иными законами или договорами.

Серьезное нарушение подразумевает под собой действия, способные привести вторую сторону к ущербу, лишаящему большей части того, на что участник договора рассчитывал при его заключении. Например, окончательная стоимость выполнения строительных работ намного превысила их оценку, данную при составлении сметы, или сторона-

подрядчик нарушила сроки сдачи объекта. Эти обстоятельства могут являться основанием для расторжения договора¹³.

Например, в суд обращается жилищно-строительная организация, предъявив иск АО открытого типа на расторжение договора, который был заключен на строительство жилого дома. Причина подачи иска — нарушение подрядчиком условий договора: сметная стоимость повысилась, а сроки исполнения работ нарушены (затянуты). Ответчик аргументировал причины задержки трудностями, связанными с поставкой материала, и их подорожанием из-за инфляции. Но п.1 ст.743 ГК РФ указывает на обязанность подрядчика при выполнении работ учитывать сметную стоимость, предложенную на момент заключения договора. В случае удорожания сметы на 10 % (не более) подрядчик может претендовать на пересмотр по п.3 ст.744 ГК РФ. Сроки договора меняются по согласованию. А в данном случае исполнитель не обсудил с заказчиком сроки и цену, подвергшиеся изменению.

Это позволило «арбитражу» признать серьезность нарушений и расторгнуть публичный договор, ссылаясь на ст.450 ГК РФ.

Следует учитывать, что на практике суд отталкивается от правила о необязательном расторжении договора в случае нарушения его условий. Например, Президиум Высшего Арбитражного Суда решил не удовлетворять требование прекращения действия договор аренды, потому что нарушения были исправлены вовремя.

В арбитражный суд поступило заявление с указанием на существенные нарушения условий договор и просьбой о расторжении. В качестве нарушений указывались:

- регулярное нарушение оплаты аренды;
- ремонт арендуемого помещения не проводился;
- был заключен договор субаренды без ведома владельца.

¹³ Цветков И.В. О совершенствовании законодательного регулирования свободы договора в экономике современной России // Законодательство и экономика. № 8. - 2016. - С. 22-26.

Во время разбирательства арендатор, он же ответчик, предъявил документы, подтверждающие устранение нарушений. Суд не удовлетворил иск, ссылаясь на ст. 619 ГК РФ (нарушения устранены после письменного предупреждения нарушителя об их наличии). Суд учел, что правила публичных договоров соблюдены, а значит, заявитель необоснованно подал иск¹⁴.

2. Отказ исполнения условий одной стороной допустимо (ст.450 ГК РФ). При условии полного или частичного отказа выполнения правила публичных договоров возможно расторжение или изменение условий.

3. Ст.451 ГК РФ определяет правила расторжения и внесение корректив в договор в связи с существенным изменением обстоятельств.

Публичный договор в гражданском праве определен конкретными положениями и обстоятельствами. Поэтому их значимые изменения могут повлечь изменение и даже расторжение. Конечно, предусмотрены исключения, но они должны следовать из договора, быть в нем предусмотрены.

Существенным считается изменение, которое могло бы повлиять на факт заключения договора, т.е. если бы это обстоятельство было предсказуемо, договор бы не был подписан/заключен.

Договор расторгается судом при невозможности сделать его соответствующим для возникших обстоятельств. А п. 4 ст. 451 ГК РФ предусматривает вариант расторжения публичного договора в связи с тем, что расторжение несопоставимо с интересами общественности или может повлечь ущерб, превышающий затраты на исполнение условий. Для удовлетворения исковых требований должны иметься следующие условия:

- при подписании стороны не могли предвидеть данное обстоятельство;

¹⁴ Мищенко Е.А. Особенности заключения публичных договоров // Арбитражный и гражданский процесс. № 4. - 2013. – С. 26-29.

- характер и условия не позволили преодолеть обстоятельства, приведшие к критическим изменениям состояния дел заинтересованной стороны;
- дальнейшее исполнение договора в соответствии со всеми условиями привело бы к нарушению соотношений имущественных интересов и ущербу;
- заинтересованная сторона могла бы лишиться полагающегося ей материального блага по условиям договора;
- традиционно сложилось, что суть договора не предусматривает риск заинтересованной стороны в связи с изменениями обстоятельств.

Если расторжение договора происходит по решению суда в результате весомого изменения обстоятельств, расходы сторон распределяются поровну.

ГК РФ дает определения требований к порядку расторжения договора и внесения изменения в публичный договор¹⁵. Форма соглашения и изменения должна соответствовать форме договора, если Закон, договор и традиции делопроизводства не предусматривают другой формы.

Конклюдентные действия способствуют рассмотрению внесения изменений в определенных обстоятельствах и выражены письменно. Например, арендодатель (АО) подал иск в арбитражный суд в отношении арендатора (ТОО) с просьбой внести изменения в условия договора относительно аренды помещения (нежилого фонда), т. к. арендная плата вносилась соответственно новым тарифам без письменного на то соглашения. Требования АО были удовлетворены. Суд счел внесение платы без письменного согласия недостаточным для подтверждения такового, основываясь ст. 452 ГК РФ (соглашения об изменении условий договор должны быть оформлены так же, как и договор, если законом, актами и

¹⁵ Славецкий Д.В. Реализация принципа защиты слабой стороны при заключении публичного договора // Вестник института права СГЭА: Актуальные проблемы правоведения: Научно-теоретический журнал. - 2012. - N 3. – С. 26.

традициями не предусмотрено другое оформление). Так как договор аренды предусматривает письменное оформление (ст. 609 ГК РФ), то и изменения должны быть представлены в письменном виде, как и положено при заключении договора между юридическими лицами. Кассационный суд отменяет решение арбитражного, обосновывая решение п.3 ст.434 ГК РФ (форма соблюдена, если предложение принято в соответствии с п. 3 ст.438 ГК РФ).

Данный пункт статьи гласит, что лицо, которое получило оферту (оплату определенной суммы), можно считать акцептом (если нет оговорок в статьях закона, актах и др. документах). Поскольку арендатора нельзя было признать акцептом (возражений по предложенной арендной плате высказано не было) поступки ТОО можно считать согласием на внесение изменений в заключения исполнения публичных договоров аренды.

Требовать изменить или расторгнуть договор можно, когда одна из сторон отказала в этом или не дала своевременного ответа (сроки указываются в предложении или устанавливаются законом, обычно, это 30 дней). Каждая из сторон должна хорошо осознать последствия расторжения и изменения, связанного с юридической составляющей, т. к. расторжение договор влечет полное прекращение взаимоотношений сторон, а изменения позволяют дальнейшее сотрудничество (ст. 453 ГК РФ).

Изменяются (прекращаются) обстоятельства в момент, когда договор расторгнут или его условия изменены, обстоятельства принято считать прекращенными или измененными, если другой вариант не предусмотрен законом, актом или соглашением. Момент соглашения — дата заключения такого участниками публичного договора. В случае если договор не оформлен как документ, моментом считается дата согласия стороны, которая получила предложение изменить или расторгнуть договор¹⁶.

¹⁶ Гражданское право: Учебник. В 2 т. / Под ред. Б.М. Гонгало. Т. 2. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Статут, 2017. – С. 234.

В случае расторжения или внесения изменений с помощью суда, таковым моментом считается дата, когда решение вступает в силу. Ни одна из сторон не может предъявлять требования, пока не наступит момент изменения или расторжения публичного договора.

Одна из сторон может потребовать возместить убытки в случае расторжения или изменения договора по причине существенных изменений. Это правило применимо независимо от факта его фиксирования в документе (договоре).

Таким образом, публичный характер договора формирует особый режим правового регулирования не только порядка его заключения, но также сказывается и на особенностях его изменения и расторжения. Для формирования наиболее благоприятных условий использования конструкции публичного договора в гражданском обороте необходимо тщательное выявление закономерностей необходимости установления дополнительных прав или ограничений для его сторон, базируясь на основополагающих принципах правового регулирования договорных отношений.

Заключение

Публичный договор — это договор, который заключает коммерческая организация с потребителем, и она обязана оформлять договоры на реализацию товаров или предоставление услуг с каждым, кто за этим к ней обращается. К таким коммерческим организациям принадлежат розничная торговля, услуги связи, услуги общественного транспорта, обслуживание гостиниц.

Содержание публичного договора одинаково для всех пользователей, исключением являются граждане, имеющие льготные права.

Коммерческая организация должна заключать публичный договор с потребителем, если появляется такая возможность заключить его. Отказ от заключения договора невозможен. Что же должно содержаться в конкретном гражданско-правовом договоре для того, чтобы его можно было отнести к разряду публичных договоров? Первое это то, что в качестве одного из субъектов данного соглашения должна выступать коммерческая организация: унитарное государственное или муниципальное предприятие, хозяйственное общество или товарищество либо производственный кооператив. Второе, это как правило не все коммерческие организации получают быть признаны потенциальными субъектами публичного договора.

Договор можно назвать публичным, если он представлен субъектом, который осуществляет свою деятельность для получения дохода. В таком документе определяются обязательства предпринимателя относительно предлагаемого товара, услуги или работы. Причем обязанности в публичном договоре выполняются по отношению к любому обратившемуся.

Некоторые статьи ГК РФ (раздел 4-й) содержат перечень публичных договоров вместе с договорами бытового подряда, реализации товаров. Договор на оказание услуг по снабжению энергоресурсами, согласно ГК РФ (ст. 539), не назван публичным. Но есть основания, позволяющие причислить его к разряду публичных, например, ст. 426 ГК.

В публичном договоре стороны договора определены заранее: поставщик, в лице коммерческой организации и потребитель (изменения не допустимы). Предприятие обязано предоставить свои услуги каждому желающему потребителю, ценовая политика направлена на установление равных цен для потребителей.

К публичным договорам относятся договоры, которые характеризуются материальной направленностью производства: организация может договариваться о предоставлении услуг неназванных и названных в законе. Таким образом, формализм в толковании и понимании понятия «публичный договор» не уместен.

ГК РФ в статье 426 четко определяет грани «публичности» договора, дающие право регулировать неравенство сторон. В этой статье нет ссылки на специальную норму закона, которая позволит именовать договор публичным. Кроме этого, их перечень не закрыт, есть возможность добавить «публичные договоры», соответствующие определенным нормам.

В случае признания договора публичным у потребителя появляется намного больше прав, которые не предоставляются при обычном договоре. Цели указания в ГК РФ и специальных законах договоров публичного характера: указание полезно, т. к. оно способствует ясности в праве на применение; в будущем не встанет необходимость в доказательстве наличия критериев для установления «публичности» договора; в судебной тяжбе (по предоставлению гарантий ст. 426 ГК РФ) будет достаточным констатирование наличия определенных договорных отношений. Договор подряда: виды, налоги и расторжение.

Статья 426 ГК РФ и статья 428 ГК РФ могут применяться одновременно к одним и тем же правоотношениям. Они не исключают друг друга, поскольку регулируют разные плоскости отношения. Публичный договор регламентирует в основном процедуру заключения, связанную с обязанностью коммерческой организации заключить договор и предоставить равные условия всем потребителям. Договор присоединения регулирует

порядок изменения договора. Способ его заключения путем присоединения к стандартному договору не противоречит порядку заключения публичного договора. Публичный договор защищает слабую сторону — потребителя от необоснованного отказа коммерческой организации от заключения договора и от дискриминации по отношению к другим потребителям в условиях договора. Договор присоединения защищает слабую сторону от дискриминации в условиях договора не по отношению к другим контрагентам, а по отношению к внешним факторам, к сложившейся ситуации. В этой связи одновременное применение норм о публичном договоре и договоре присоединения является дополнительной гарантией для потребителя.

В целом публичный договор выравнивает действительные экономические возможности предпринимателя и потребителя с точки зрения способности заключить договор, и, одновременно, уравнивает потребителей между собой, не позволяя дискриминировать одних по отношению к другим.

Список литературы

1. Конституция Российской Федерации: [принята всенародным голосованием 12.12.1993]: с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ // Собрание законодательства РФ. – 2006. – № 4. – Ст.445.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации» от от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 13.07.2015) // «Собрание законодательства РФ», 13.01.1997, № 2.
3. Федеральный закон от 29 июня 2009 г. N 132-ФЗ «О внесении изменения в статью 424 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»
4. Богданов Е. Соотношение частного и публичного в гражданском законодательстве. // Российская юстиция, 2012. - №4. – С. 11.
5. Бекашев К.А., Моисеев Е.Г. Международное публичное право в вопросах и ответах. – М.: Проспект, 2014. – 224 с.
6. Белов, В. А. Гражданское право. Т. 1. Общая часть. Введение в гражданское право : учеб. для бакалавриата и магистратуры / В. А. Белов. – 3-е изд., перераб. и доп. – М. : Юрайт, 2014. – 622 с.
7. Дзгоева Б.О., Соотношение частных и публичных интересов в правовом регулировании рекламы. – М.: Проспект, 2015. – 128 с.
8. Гражданское право: учебник / С.С. Алексеев, Д.В. Мурзин, Б.М. Гонгало // под ред. С.С. Алексеева. – М.: Проспект, 2015. – 440 с.
9. Гражданское право: Учебник. В 2 т. / Под ред. Б.М. Гонгало. Т. 2. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Статут, 2017. –С. 234.
10. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть первая. Учебно-практический комментарий. Под ред. Сергеева А.П. - Москва: Проспект, 2013. - 912 с.
11. Костикова, С. Н. Практические вопросы применения норм, регулирующих публичный договор как институт гражданского права /С.Н. Костикова // Российский судья. – 2013. – № 4. – С. 34-37.

12. Кратенко М.В., Злоупотребление свободой договора. Частноправовые и публично-правовые аспекты. – М.: Wolters Kluwer, 2010. – 208 с.
13. Ландо Д.Д., Самарин В.И., Европейское публичное право. – М.: Проспект, 2015. – 208 с.
14. Ларина, Т.В. Особенности правового регулирования публичного договора в России / Т.В. Ларина // Юрист. – 2014. – №24. – С.8-19.
15. Лушников А.М., Лушникова М.В., Тарусина Н.Н. Договоры в сфере семьи, труда и социального обеспечения. – М.: Проспект, 2011. – 230 с.
16. Малое и среднее предпринимательство: правовое обеспечение: монография / Отв. ред. И.В. Ершова. - М.: ИД «Юриспруденция», 2014. – С. 56.
17. Маркова, М. Г. О понятии принципа свободы договора. Методологические основы понятия свободы договора / М.Г. Маркова // Юридическая мысль. Научно-практический журнал. – 2014. – № 1 (20). – С. 48-58.
18. Мищенко Е.А. Субъекты публичного договора // Научные труды РАЮН. В 3-х томах. - М.: Юрист, 2003, Вып. 3: Т. 1. - С. 772-777.
19. Мищенко Е.А. Особенности заключения публичных договоров // Арбитражный и гражданский процесс. № 4. - 2013. – С. 26-29.
20. Обыденнов А.Н. Предмет и объект как существенные условия гражданско-правового договора // Журнал российского права., 2013. - № 8. - С. 127-133.
21. Подузова Е.Б., Организационные договоры в гражданском праве. Монография. – М.: Проспект, 2014. – 180 с.
22. Постатейный научно-практический комментарий к части первой Гражданского кодекса Российской Федерации / Под ред. А.М. Эрделевского. М., 2016. - С. 256.
23. Славецкий Д.В. Реализация принципа защиты слабой стороны при заключении публичного договора // Вестник института права СГЭА:

Актуальные проблемы правоведения: Научно-теоретический журнал. - 2012.
- N 3. – С. 26.

24. Тарабаев Павел., Договоры об отчуждении имущества с участием предпринимателей. – М.: LAP Lambert Academic Publishing, 2014. – 168 с.

25. Цветков И.В. О совершенствовании законодательного регулирования свободы договора в экономике современной России // Законодательство и экономика. № 8. - 2016. - С. 22-26.