

827
17. 12.16

РЕЦЕНЗИЯ

на курсовую работу по Гражданскому праву
на тему "Классификация договоров в гражданском праве"

выполненную студентом 1 курса Заочной формы обучения 222 группы
Степаненко Е.В.
(Ф.И.О.)

1. Все требования предъявляемые к написанию курсовой работы выполнены (план, введение, содержание, заключение, список использованной литературы) (да, нет)
2. Тема курсовой работы раскрыта (полностью, частично, нет)
3. Использование научной литературы при выполнении курсовой работы (2, 3, 4, 5)
4. Использование эмпирического материала при написании курсовой работы (2, 3, 4, 5)
5. Наличие собственных выводов, предложений, точек зрения и их аргументация (2, 3, 4, 5)
6. Стиль и уровень грамотности выполнения курсовой работы (2, 3, 4, 5)
7. Качество оформления курсовой работы (2, 3, 4, 5)
8. Основные вопросы, выносимые на защиту курсовой работы, или замечания, требующие дополнительной письменной переработки (да, нет)

Преусмотрены и выполнены

Курсовая работа допущена к защите «14» октября 2016г.

Преподаватель А. Мих А. В. Мысичн
подпись Ф.И.О.

Курсовая работа защищена на оценку Очк "24" декабре 2016г.

Преподаватель А. Мих А. В. Мысичн
подпись Ф.И.О.

827
17.12.16

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

КУРСОВАЯ РАБОТА

По предмету Гражданское право

На тему: Классификация договоров в гражданском праве

Выполнил:

Студент 1 курса обучения
Заочного отделения
Юридического факультета
Степаненко Елизавета Вадимовна

Научный руководитель:

к.ю.н. А.В. Мыскин

Москва, 2016г.

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

КУРСОВАЯ РАБОТА

По предмету Гражданское право

На тему: Классификация договоров в гражданском праве

Выполнил:

Студент 1 курса обучения

Заочного отделения

Юридического факультета

Степаненко Елизавета Вадимовна

Научный руководитель:

к.ю.н. А.В. Мыскин

Москва, 2016г.

СОДЕРЖАНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	3
ГЛАВА 1. ПОНЯТИЕ И ФУНКЦИИ ДОГОВОРОВ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ.....	4
1.1 ДОГОВОР В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ.....	4
1.2 ПРИНЦИП СВОБОДЫ ДОГОВОРА.....	5
ГЛАВА 2. КЛАССИФИКАЦИЯ ДОГОВОРОВ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ.....	8
2.1 ПРИНЦИПЫ КЛАССИФИКАЦИИ.....	8
2.2 КОНСЕНСУАЛЬНЫЕ И РЕАЛЬНЫЕ ДОГОВОРЫ.....	9
2.3 ВОЗМЕЗДНЫЕ И БЕЗВОЗМЕЗДНЫЕ ДОГОВОРЫ.....	11
2.4 ОДНОСТОРОННИЕ И ДВУСТОРОННИЕ ДОГОВОРЫ.....	12
2.5 ДОГОВОРЫ В ИНТЕРЕСАХ СТОРОН И ДОГОВОРЫ В ПОЛЬЗУ ТРЕТЬИХ ЛИЦ.....	12
2.6 СВОБОДНЫЕ И ПУБЛИЧНЫЕ ДОГОВОРЫ.....	13
2.7 ОСНОВНЫЕ, ПРЕДВАРИТЕЛЬНЫЕ ДОГОВОРЫ, РАМОЧНЫЕ, ОПЦИОН НА ЗАКЛЮЧЕНИЕ ДОГОВОРА, ОПЦИОННЫЕ И АБОНЕНТСКИЕ ДОГОВОРЫ.....	15
2.8 ВЗАИМОСОГЛАСОВАННЫЕ ДОГОВОРЫ И ДОГОВОРЫ ПРИСОЕДИНЕНИЯ.....	17
ГЛАВА 3: СМЕШАННЫЙ ДОГОВОР.....	19
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	20
СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ.....	21

ВВЕДЕНИЕ

Договор является одним из ключевых институтов гражданского законодательства. Его правовая природа, основные черты и характерные признаки досконально исследованы еще римскими юристами, которые провозгласили основополагающий принцип гражданского и международного права – «Договоры должны соблюдаться»¹. Римское право ввело договоры как единственную возможность возникновения обязательственных отношений, и уже в первых кодификациях квиритского права договоры играли важнейшую роль в гражданских правоотношениях. Более того, основным принципом римского права являлось утверждение, что государство есть результат договоренности между гражданами государства, то есть в основе страны лежал договор.

Существовавший в римском праве взгляд на договоры (лат. *contraktus*) позволял рассматривать их с трех точек зрения: как основание возникновения правоотношения, как само правоотношение, возникшее из этого основания, и, наконец, как форму, которую соответствующее правоотношение принимает. *Contraktus* происходит от глагола *contrahere*, что значит "стягивать". Соответственно термин *contraktus* в известной мере адекватен понятию правоотношения как такового.

В советской и постсоветской юридической литературе римское многопонятийное представление о договоре весьма последовательно развито в работах ряда авторов. Особенно четко это выражение в исследованиях О. С. Иоффе. Признавая договор соглашением двух или нескольких лиц о возникновении, изменении или прекращении гражданских правоотношений, О. С. Иоффе вместе с тем отмечал: "Иногда под договором понимается самое обязательство, возникающее из такого соглашения, а в некоторых случаях этот термин обозначает документ, фиксирующий акт возникновения обязательства по воле всех его участников"².

Римское право уже знало и проблемы, связанные с классификацией договоров, уже отделяя их от действий, где выражалась воля только одной стороны, как в завещании. Юристы античности понимали, что наличие у всех договоров общих признаков – совпадения воли и волеизъявления, правомерность действия, действия принципа допустимости и свободы договора – не исключало возможности их классификации, которая необходима была для решения некоторых задач – правильного выбора вида договора, систематизации и согласованности законодательства.

Усиление роли договоров, появление новых форм и классификаций с ходом истории и прогресса – закономерное отражение развития человеческой цивилизации и системы правоотношений, которое будет происходить постоянно.

Римское частное право знало много видов договоров, ввело классификации, которые дошли через рецепцию к нам в несколько изменённом виде. К сожалению, объемы курсовой работы не позволяют мне сделать сравнительный анализ античных и современных видов договоров, потому я остановлюсь на подробной классификации договоров в гражданском праве нашего времени.

¹ *Pacta sunt servanda*, "Венская конвенция о праве международных договоров" (Вена, 23 мая 1969 г.)

² О.С. Иоффе Советское гражданское право. — М.: Юрид.лит., 1967.

1. ДОГОВОР В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ РПФ

1.1. Понятие и функции договоров в гражданском праве Российской Федерации

Договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей³.

Для уточнения понятия "договор" необходимо иметь в виду, что не всякое соглашение само по себе составляет договор – таковым признается лишь соглашение, вытекающее из намерения участников породить те или иные гражданско-правовые последствия. Другими словами, всякий договор может быть признан соглашением, но не всякое соглашение может быть признано договором. Гражданские права и обязанности, порождаемые, изменяемые или прекращаемые договором, составляют содержание обязательственного отношения, возникающего из договора.

А значит, мы можем сделать вывод, что участниками договора могут быть только субъекты гражданского права, наделенные дееспособностью и выражющие свою волю, а сам договор предполагает свободу и самостоятельность его сторон. Широкое применение и возможности договора обусловлены тем, что, как правовая форма, он соответствует характеру регулируемых гражданским правом имущественных отношений рынка, где необходимы самостоятельность и инициатива участников экономического оборота и, следовательно, определенная свобода правового регулирования. Эти основополагающие начала договорного права в условиях рыночной экономики закреплены в ст. 421 ГК «Свобода договора».

Юридические преимущества договорной формы взаимоотношений проявляются в ее универсальности, простоте и гибкости. Договор может быть заключен в любой форме, причем и между отсутствующими контрагентами (путем переписки) или через представителя. Первоначальные условия договора могут быть в дальнейшем изменены и дополнены сторонами, их права могут быть установлены в интересах третьих лиц, которые в заключении договора не участвовали, или уступлены затем третьим лицам. Все это делает договор незаменимым инструментом рынка.

Функции гражданско-правового договора характеризуются в литературе с известными различиями, однако большинство авторов отмечают следующие основные задачи договора:

Во-первых, договор является формой установления хозяйственных связей между участниками экономического оборота и основанием возникновения их взаимных обязанностей и прав. Договор наполняет эти связи конкретным содержанием, должен обеспечивать их практическую реализацию и ответственность за исполнение принятых обязательств.

Во-вторых, договор позволяет его участникам определить и согласовать их взаимные права и обязанности с учетом, как потребностей рынка, так и индивидуальных запросов и возможностей каждого из контрагентов. Эта функция обеспечивает обслуживание договором общественных нужд и потребностей, а практическое осуществление этой функции договора предполагает наличие необходимой свободы в законодательной регламентации условий договора и предоставление его участникам право самостоятельно определять условия договора в рамках общих предписаний закона.

В-третьих, заключение договора создает для сторон важные правовые гарантии. Это выражается в том, что договор подлежит обязательному исполнению⁴, одностороннее изменение его условий допускается только в определенных случаях и лишь по решению суда⁵, а нарушение принятых по договору обязательств влечет обязанность возместить

³ Ч.1 Ст.420 ГК РФ

⁴ Ч.1 Ст. 425 ГК РФ

⁵ Ч.2. ст. 450 ГК РФ

причиненные этим убытки⁶. Стороны могут предусмотреть в договоре и другие правовые средства обеспечения его исполнения: условие о неустойке, поручительство, гарантию и др.

Договор применяется не только в сфере имущественных отношений, основанных на использовании товарно-денежных категорий, но также для регламентации организационных отношений, когда договор направлен преимущественно на формирование последующих имущественных связей участников договора или их нижестоящих структур и определение основных условий таких связей (так называемые организационные или рамочные договоры).

Общие положения части первой ГК о договоре дополняются обширным законодательством о различных видах договоров: нормами части второй ГК и специальным законодательством об отдельных договорах (розничной купле-продаже, поставке для государственных нужд, подряде, транспортных договорах, кредитовании и др.). Для договоров граждан особое значение имеет Закон о защите прав потребителей, который дает физическим лицам повышенную правовую защиту. Авторские и лицензионные договоры являются предметом законодательства РФ об интеллектуальной собственности⁷.

Договор должен соответствовать правовым нормам, действующим в момент его заключения. Последующие изменения законодательства влияют на условия состоявшегося договора только в том случае, когда в законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие из ранее заключенных договоров⁸. Такие случаи признания правовым нормам обратной силы в действующем законодательстве крайне редки.

1.2.Принцип свободы договора

Присущие договору правовые качества и преимущества могут быть в полной мере использованы только в условиях свободы договора. Гражданский кодекс называет свободу договора в числе основных начал гражданского законодательства и определяет содержание и общие рамки этого важного правового начала в статье 421 части 1: «Граждане и юридические лица свободны в заключении договора, и понуждение его заключить допускается только в случаях, предусмотренных ГК и иными законами или добровольно принятым обязательством». Таким образом, понуждение к договору может вводиться только законами и не должно устанавливаться актами Правительства РФ, а тем более-министерств и агентств.

ГК заметно расширил перечень регулируемых договоров по сравнению с ранее действовавшим законодательством. При этом субъекты гражданского права могут заключать как предусмотренные, так и не предусмотренные законодательством договоры. Возможны соглашения, содержащие элементы договоров разного рода, так называемые смешанные договоры, и они получили в современных условиях заметное распространение.

Наконец, и это наиболее важное проявление свободы договора, стороны вправе определять условия заключаемого договора по собственному усмотрению с учетом реального состояния рынка и своих хозяйственных и финансовых потребностей и возможностей. Стороны определяют также порядок заключения договора: самостоятельно, через представителя, на конкурсной основе и т.д.

Однако свобода договора не означает полную самостоятельность сторон при его заключении и определении его условий. Действующее законодательство содержит

⁶ Ч.1 ст. 393 ГК РФ

⁷ Ч.1 Ст.1233 ГК РФ

⁸ Ч.2 Ст.422 ГК РФ

немалое число императивных норм, обязательных для граждан и юридических лиц при совершении ими договоров и выработке их условий. Установление таких норм отражает общегосударственные интересы, особенность отдельных групп договоров и необходимость защиты прав других участников имущественного оборота.

Общегосударственные интересы требуют соблюдения общественной безопасности (ограничение торговли оружием, наркотиками и т.д.), норм санитарной и пожарной безопасности, а также предписаний, направленных на охрану природы и окружающей среды. Такого рода ограничительное регулирование устанавливается нормами административного, а не гражданского права.

Обязательное заключение договора введено для предпринимателей, осуществляющих коммерческую деятельность в рамках публичных договоров, когда продажа товаров или оказание услуг должны производиться каждому обратившемуся лицу. Это традиционная норма рыночного законодательства, особенно на первом этапе его становления.

Наконец, определенные рамки для свободы договора установлены законодательством об ограничении монополистической деятельности и защите конкуренции. Действующие в этой области законы требуют согласования некоторых сделок с антимонопольными органами и разрешают им принимать акты, обязывающие предпринимателей-монополистов заключать договор⁹. По существу, в этих случаях речь идет не об ограничении свободы договора, а об установлении разумных и справедливых правил добросовестной конкуренции на рынке, которые в интересах его развития и самих выступающих на рынке субъектов гражданского права.

Обязательность заключения договоров может устанавливаться для государственных и муниципальных казенных предприятий их собственниками. Они вправе доводить до предприятия обязательные для исполнения заказы на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд. Это необходимая реализация широких прав собственника, которые должны за ним сохраняться в силу природы собственности и необходимости ее защиты.

Иными словами, договор представляет собой одно из самых уникальных правовых средств, в рамках которого интерес каждой стороны может быть удовлетворен лишь посредством удовлетворения другой стороны. Это и порождает общий интерес сторон в заключении договора и его надлежащем исполнении. Это свойство договора обеспечивает такую организованность и такой порядок в сфере общественного производства без какого-либо непосредственного воздействия и взаимодействия с аппаратом государственного принуждения, какой не могут обеспечить никакие другие правовые средства, в том числе и административно-правовые средства.

Договор служит идеальной формой активности участников гражданского оборота. Важно подчеркнуть, что, несмотря на изменение его социально-экономического содержания, в ходе истории общества сама по себе конструкция договора как порождение юридической техники остается в своей основе весьма устойчивой¹⁰.

Основное назначение договора сводится к регулированию в рамках закона поведения людей путем указания на пределы их возможного и должно поведения, а равно последствия нарушения соответствующих требований.

Регулирующая роль договора сближает его с законом и нормативными актами. Условия договора отличаются от правовой нормы главным образом двумя принципиальными особенностями. Первая связана с происхождением правил поведения: договор выражает волю сторон, а правовой акт - волю издавшего его органа. Вторая

⁹ "О защите конкуренции" от 26.07.2006 N 135-ФЗ

¹⁰ Бекленищева И.В. Гражданско-правовой договор. Классическая традиция и современные тенденции. Изд. «Статут», 2006г.

различает пределы действия того и другого правила поведения: договор непосредственно рассчитан на регулирование поведения только его сторон - для тех, кто не является сторонами, он может создать права, но не обязанности; в то же время правовой или иной нормативный акт порождает в принципе общее для всех и каждого правило (любое ограничение круга лиц, на которых распространяется нормативный акт, им же определяется). Отмеченные две особенности отличают именно гражданско-правовой договор.

Рассмотрев природу феномена, далее рассмотрим классификацию договоров в гражданском праве.

2. КЛАССИФИКАЦИЯ ДОГОВОРОВ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

2.1 Принципы классификации

Многочисленные гражданско-правовые договоры обладают как общими свойствами, так и различиями, позволяющими ограничивать их друг от друга. Для того чтобы правильно ориентироваться во всей массе многочисленных и разнообразных договоров, принято осуществлять их деление на виды.

При всем многообразии видов договоров необходимо констатировать, что вне зависимости от субъектного состава, содержания, сферы применения или иного основания классификации, сущность договора как гражданско-правового института и разновидности гражданско-правовой сделки не меняется.

В соответствии с принципом свободы договора стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами. Государство обеспечивает силой государственного принуждения также договоры, сконструированные самими сторонами и не известные действующему законодательству. Главное, чтобы условия этих договоров не противоречили законодательству.

Равным образом закон допускает заключение договоров, в которых содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами. При этом практически не имеет значения то, как стороны назовут данный договор, важно, что он представляет, по сути. В соответствии с его природой к нему будут применяться правила тех или иных договоров, предусмотренных законодательством.

Многоаспектный характер договора как правового института влечет множество классификационных критериев, на основании которых выделяются различные виды договоров.

Наиболее значимые виды договоров получили закрепление в гражданском законодательстве. В то же время ряд классификаций договоров является продуктом науки гражданского права. Например, в теории гражданского права принято выделять договоры вещные и обязательственные. Вещные договоры представляют собой такие соглашения, посредством которых изменяются вещные права на объекты гражданского оборота. Договоры же обязательственно-правового характера непосредственно не влекут изменения прав на вещь, но порождают обязательственные права и обязанности участников договора. Несмотря на то, что разделение договоров на вещные и обязательственные является доктринальным, эта классификация оказывает весьма ощутимое влияние на правоприменительную практику.

Концептуальной основой современного российского гражданского законодательства стала классификация договоров по критерию цели или направленности. Законодатель, формулируя нормы, посвященные отдельным видам договоров, опирается на характерные для данных договоров экономические и юридические признаки.

Договоры в Гражданском кодексе классифицированы по определенным типам. Традиция формировать определенные типы договоров и регулировать их при помощи правовых норм восходит к римскому праву и основана на оценке объективной стороны отношений, складывающихся между лицами, заключающими договор. Законодатель в данном случае выступает в роли организатора гражданского оборота, моделируя те или иные типы договорных взаимоотношений и освобождая оборот от необходимости конструировать многообразные договорные нормы, опосредующие их отношения с контрагентами.

Закрепление в законе того или иного договорного типа или его разновидности не означает того, что субъекты оборота не вправе самостоятельно создавать те или иные нормы в рамках этого договора. Такая ситуация представляется вполне естественной, поскольку любые законодательные предписания, в том числе положения о договорных

типах, не могут адекватно отражать все особенности экономической жизни и отношений, складывающихся между участниками оборота. Поэтому в соответствии с принципом свободы договора законодатель предоставил субъектам гражданского оборота возможность заключать договоры, не предусмотренные в законе.

Однако свобода заключения договоров, не поименованных в законодательстве, ограничена определенными пределами. Во-первых, такие договоры не должны противоречить действующим нормам законодательства. Во-вторых, такие договоры по общему правилу не должны затрагивать права и обязанности лиц, не участвующих в них. В-третьих, в определенных случаях заинтересованные субъекты вправе заключить только такой договор, который предписан законом и в соответствии с теми обязательными параметрами, которые диктуются императивными нормами. В-четвертых, определенные договоры могут быть заключены только специальными субъектами, на которых указывает законодатель (например, банковские, кредитные или страховые организации).

К отношениям, вытекающим из непоименованных договоров, применяются в первую очередь те нормы, которые сформулировали сами стороны; в случае отсутствия соответствующих договорных норм - нормы Гражданского кодекса, регулирующие сходные договорные типы, затем - общие нормы обязательственного права; а в случае отсутствия таковых - общие начала гражданского законодательства.

Если стороны заключили договор, не предусмотренный гражданским законодательством, но не противоречащий его букве и духу, такой договор защищается публичной властью. Это означает, что если какая-либо из сторон не исполняет обязательства, возложенные на нее непоименованным договором, то другая сторона вправе прибегнуть к судебной защите, а государство обязано обеспечить принудительное исполнение этого договора.

Проанализировав Гражданский Кодекс РФ, можно выделить следующие классификации гражданско-правовых договоров:

1. По своей юридической природе, по способу определения момента заключения договора, договоры могут быть **консенсуальными и реальными**;
2. По характеру отношений между сторонами, по наличию или отсутствию встречного предоставления, договоры делятся на **возмездные и безвозмездные**;
3. В зависимости от наличия у сторон прав и обязанностей договоры разделены на **односторонние и двусторонние**;
4. В зависимости от того, в чьих интересах они заключены, договоры делятся на **договоры в интересах сторон и договоры в интересах третьих лиц**;
5. В зависимости от основания заключения договоры делят на **свободные и публичные**;
6. В зависимости от юридической направленности различают **основные и предварительные договоры, рамочные, опцион на заключение договора, опционные и абонентские договоры**;
7. В зависимости от способа заключения различают **взаимосогласованные договоры и договоры присоединения**;
8. **Смешанные договоры.**

Рассмотрим их подробно.

2.2. Консенсуальные и реальные договоры

Консенсуальный договор (лат. *contractus consensus*) – договор, который считается заключенным с момента достижения сторонами простого соглашения, то есть права и

обязанности возникают в момент, когда стороны достигают соглашения по всем существенным условиям договора в требуемой для этого форме.

В реальных договорах, название которых происходит от латинского *res* (вещь), для возникновения прав и обязанностей необходимо не только наличие соглашения, но требуется также и совершение как минимум одной из сторон действий по передаче другой стороне причитающихся по договору вещей. Это нашло отражение в п. 2 ст. 433 ГК РФ.

Эта классификация весьма важна, от нее зависит момент, когда субъекты договора становятся юридически связанными теми обязательствами, которые предусматриваются договором. Если права и обязанности по договору уже возникли, каждый из субъектов обязан его исполнить, контрагент вправе требовать такого исполнения, и за отказ от исполнения, наступивший после вступления договора в силу, или за отступление от согласованных в договоре условий соответствующий субъект договора может быть привлечен к юридической ответственности. Это будет рассматриваться как нарушение договора и повлечет соответствующие негативные последствия. До момента возникновения прав и обязанностей по договору, напротив, правовой связи не возникает, и правовых последствий отсутствие деятельности не порождает.

Классическим примером консенсуального договора является договор купли-продажи. В качестве примера реального договора часто указывают на договор займа. Соответственно в первом случае права и обязанности, по общему правилу, возникают у сторон, когда они договорились о предмете купли-продажи, а во втором – одного только факта достижения договорного согласия недостаточно. Требуется также передача заемщиком суммы займа заемщику. Иначе, без передачи денег, договор не приобретет юридической силы. Более того, если после подписания договора покупатель откажется принимать товар и платить покупную цену, его можно принудить к этому, как к реальному исполнению обязательства из договора. А вот если заемщик, подписав договор, откажется передавать деньги заемщику, у последнего никаких юридических мер воздействия на заемщика не будет – и именно от того, что сам договор в силу еще не вступил, следовательно, прав и обязанностей у сторон не возникло. Таким образом, этот фактор – к какому виду относится тот или иной договор – имеет весьма важное практическое значение, поскольку именно от этого зависит возможность возбуждения каких-либо юридических процедур на основании именно договора.

По общему правилу, определить реальность или консенсуальность договора можно по тому, как именно сформулировано его легальное определение в законе. В п. 1 ст. 454 ГК РФ указано, что по договору купли-продажи продавец обязуется передать товар в собственность покупателя, а покупатель обязуется принять этот товар и оплатить за него определенную денежную сумму. Употребление по отношению к обеим сторонам терминов "обязуется" свидетельствует о том, что сначала возникают обязательства исполнить соответствующие действия (передать товар в обмен на деньги за него), а уж потом, во исполнение этих обязательств, они реализуются сторонами.

В отличие от этого, в п. 1 ст. 807 ГК РФ понятие договора займа сформулировано так, что заемщик передает в собственность заемщика деньги или другие вещи, а заемщик обязуется возвратить их заемщику. В данном случае первично действие заемщика по передаче суммы займа, уже после которого возникает обязанность заемщика вернуть заем.

Но некоторые легальные определения договоров прямо указывают на то, что договор может быть как консенсуальным, так и реальным.

Например, в силу п. 1 ст. 824 ГК РФ по договору финансирования под уступку денежного требования финансовый агент передает или обязуется передать клиенту денежные средства. В таких случаях момент возникновения прав и обязанностей прямо зависит от текста согласованного сторонами договора. И им, конечно, желательно прописать момент вступления такого договора в силу достаточно ясно – с учетом того,

что закон за них этого не делает.

А в некоторых главах из легального определения следует одно, а из последующих норм закона об этом договорном виде – прямо противоположное. В первую очередь это следует сказать о договоре страхования. В силу определений договоров имущественного страхования¹¹ и личного страхования¹² можно сделать вывод об их консенсуальном характере: сначала обязательства, потом их исполнение. Но в ст. 957 ГК РФ прямо указано на то, что, по общему правилу, договор страхования вступает в силу в момент уплаты страховой премии или ее первого взноса.

2.3. Возмездные и безвозмездные договоры

Одно из основных разделений договоров проводится по критерию их возмездности. Возмездным признается договор, в соответствии с условиями которого, сторона должна получить плату или иное встречное предоставление за исполнение обязанностей, вытекающих из договора. В свою очередь, безвозмездным является такой договор, согласно которому одна сторона принимает на себя обязательство предоставить что-либо другой стороне без получения от нее платы или иного встречного предоставления.

Законодатель установил презумпцию, согласно которой договор предполагается возмездным, если его безвозмездный характер не вытекает из предписаний закона, иных правовых актов, содержания или существа договора¹³. Это правило имеет важное практическое значение, заключающееся в том, что если в договоре стороны не зафиксировали условия о встречном предоставлении, то заинтересованная сторона вправе требовать ту плату, которая обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги при сравнимых обстоятельствах¹⁴.

С точки зрения существа договора можно выделить договоры, которые могут быть:

- 1) только возмездными (договоры купли-продажи, поставки, аренды, агентский договор и т.д.);
- 2) только безвозмездными (договоры дарения, безвозмездного пользования имуществом и т.д.);
- 3) как возмездными, так и безвозмездными (договоры хранения, займа, поручения и т.д.).

Значение возмездности договора оказывается определяющим для осуществления предпринимательской деятельности. Законодатель исходит из той презумпции, что предприниматели должны действовать исключительно в целях получения прибыли. Это означает, что безвозмездные сделки, совершаемые предпринимателями, по общему правилу противоречат смыслу их деятельности. Вследствие этого в законе установлен запрет заключать договоры дарения в отношениях между коммерческими организациями¹⁵.

В современных условиях подавляющая часть договоров является возмездной. Это обусловливается ролью гражданского права как важнейшего регулятора товарно-Существование безвозмездных договоров в принципе не противоречит основным чертам складывающихся в настоящее время экономических отношений. Важное социальное значение придается, в частности, деятельности таких некоммерческих организаций, как благотворительные, культурные, образовательные и иные фонды¹⁶. Преследующие

¹¹ Ст. 929 ГК РФ

¹² Ст. 934 ГК РФ

¹³ Ч.3 Ст. 423 ГК РФ

¹⁴ Ч.3 Ст. 424 ГК РФ

¹⁵ Ч.1 Ст. 575 ГК РФ

¹⁶ Ст. 118 ГК РФ

общеполезные цели добровольные имущественные взносы (пожертвования) граждан и организаций рассматриваются как особая разновидность дарения¹⁷.

2.4 Односторонние и двусторонние договоры

Поскольку договор представляет собой правовую связь между, как минимум, двумя лицами, это характеризует его как двух- или многостороннюю сделку. Однако применительно к договору термины «односторонний» и «двусторонний» имеют несколько иное значение.

Разделение производится по признаку распределения прав и обязанностей между сторонами по договору. В том случае, если в результате заключения договора одна сторона наделяется только правами, а другая - только обязанностями, договор является односторонним. Например, в соответствии с договором займа заемщик, передав в собственность заемщика деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, не несет каких-либо обязанностей, но вправе требовать возврата суммы займа или равное количество других переданных вещей того же рода и качества. Заемщик же, не обладая какими-либо правами в отношении заемщика, несет перед ним обязанность по возврату указанной суммы денег или вещей.

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. Если же договор влечет возникновение у каждой из сторон как прав, так и обязанностей, то такой договор называется двусторонним. Так, по договору купли-продажи продавец вправе требовать от покупателя передачи ему платы по договору и обязан передать покупателю проданную вещь. В то же время покупатель несет перед продавцом обязанность по оплате приобретенной вещи и имеет при этом право требовать передачи вещи.

Большинство заключаемых субъектами гражданского права договоров являются двусторонними.

2.5 Договоры в интересах сторон и договоры в пользу третьих лиц

Как правило, договор заключается в пользу того субъекта, который совершает соответствующее волеизъявление, направленное на возникновение, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Вместе с тем нередки случаи, когда лицо, заключающее соглашение, устанавливает правило, согласно которому право требования по договору предоставляется лицу, не участвующему в заключении договора.

Договором в пользу третьего лица является договор, согласно условиям которого должник принимает на себя обязательство произвести исполнение не кредитору, а указанному либо не указанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу (п. 1 ст. 430 ГК). Договор в пользу третьего лица, как это видно из приведенного законодательного определения, существенно отличается от иных договоров. Это отличие заключается в том, что подобный договор приводит к возникновению гражданских прав у лиц, не участвовавших в заключении договора. В свою очередь, это является основанием для того, чтобы лицо, не участвовавшее в заключении договора, могло предъявить требование к должнику.

Поскольку договор в пользу третьего лица отличается существенным своеобразием, законодатель устанавливает особые правила, регулирующие взаимоотношения всех связанных им субъектов. В частности, с того момента, как третье

¹⁷ Ст. 582 ГК РФ

лицо выразило должнику намерение воспользоваться своим правом по договору, стороны не вправе расторгать или изменять заключенный ими договор без согласия третьего лица. Так, если кредитор примет решение заменить выгодоприобретателя по договору, то он вправе сделать это только с согласия третьего лица, в пользу которого был заключен договор. Впрочем, это правило является диспозитивным и может быть изменено условиями договора. Равным образом в законе или иных правовых актах также может быть предусмотрено иное.

Взаимосвязь всех участников договора в пользу третьего лица проявляется в том, что, хотя третье лицо не участвует в заключении договора, должник вправе выдвигать против требования третьего лица те же возражения, которые он имеет возможность выдвинуть против своего контрагента.

Если же третье лицо в силу каких-либо причин отказалось от права, вытекающего из договора, заключенного в его пользу, то это право переходит к кредитору, который может воспользоваться им, если это не противоречит закону, иным правовым актам и договору. Исключением из этого правила являются нормы страхового законодательства. Так, в случае отказа выгодоприобретателя по договору страхования ответственности или по договору страхования жизни к кредитору не переходят соответствующие права. В этом случае права третьих лиц прекращаются.

Договор в пользу третьего лица следует отличать от договора с условием об исполнении обязательства третьему лицу (договор о переадресовании исполнения). В последнем случае третье лицо не имеет права требовать исполнения такого договора; право требования принадлежит исключительно тому субъекту, который заключил договор.

Диспозитивной и вместе с тем бланкетной является норма, по которой с момента выражения третьим лицом должнику желания воспользоваться своим правом стороны не могут без его согласия изменять или расторгать заключенный договор.

Должник вправе выдвигать против требования третьего лица все вытекающие из договора возражения, какие он мог бы выставить против кредитора. Здесь имеются в виду как возражения, обусловленные, в частности, невозможностью исполнения, за которую должник не отвечает, так и вытекающие из условий договора, например при несоблюдении его предписаний.

Когда третье лицо отказывается от права, предоставленного ему по данному договору, происходит трансформация последнего в обычный договор, уже без осложняющих его признаков.

2.6 Свободные и публичные договоры

Заключение первых зависит только от усмотрения сторон. Вторые носят всецело обязательный характер для одной или обеих сторон договора. Несмотря на то, что в большинстве своем договоры носят свободный характер, на практике и в законодательных положениях встречаются и обязательные договоры. Например, действующим российским законодательством предусмотрено обязательное заключение договора страхования от несчастных случаев при перевозках пассажиров.

Публичным договором признается договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.).¹⁸

¹⁸ Ст. 426 ГК РФ

Таким образом, статья 426 ГК содержит лишь примерный перечень сфер деятельности таких организаций (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.) и переносит центр тяжести на указание их обязанностей в самом обобщенном виде: по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг. Тем самым объектом договора могут оказаться любые действия, которые должна осуществлять соответствующая коммерческая организация по характеру своей деятельности.

Указание закона "в отношении каждого" означает, что лицом, имеющим право требовать заключения с ним публичного договора, могут быть любые физические и юридические лица. Тем самым публичный договор существенно отличается от круга потребителей, предусмотренных Законом о защите прав потребителей. Последними признаются только граждане, использующие, приобретающие, заказывающие либо имеющие намерение приобрести или заказать товары (работы, услуги) для личных бытовых нужд.

Заключая публичный договор, коммерческая организация по общему правилу не вправе признавать чьего-нибудь преимущества перед кем-нибудь. Исключение составляют случаи, предусмотренные законом и иными правовыми актами. Сходного содержания правило содержится в ст.789 ГК применительно к отношениям по перевозке. Согласно этой статье перевозка, осуществляемая коммерческой организацией, признается перевозкой транспортом общего пользования, если из закона, иных правовых актов или выданного этой организации разрешения (лицензии) вытекает, что эта организация обязана осуществлять перевозки грузов, пассажиров и багажа по обращению любого гражданина или юридического лица.

Одна из особенностей публичного договора состоит в том, что цена товаров, работ и услуг, а также иные его условия устанавливаются одинаковыми для всех потребителей (т.е. граждан и юридических лиц).

Вместе с тем в сфере бытового обслуживания действуют Правила предоставления гостиничных услуг в Российской Федерации, утвержденные Постановлением Правительства РФ от 25.04.1997 N 490 (в ред. от 01.02.2005). В них содержится указание на перечень категорий лиц, имеющих право на получение льгот, а также перечень льгот, предоставляемых при оказании услуг в соответствии с законами и иными нормативными правовыми актами.

Если у коммерческой организации имеется возможность предоставления потребителю определенных товаров, услуг, выполнения для него соответствующих работ, закон не допускает ее отказа от заключения договора. Необоснованное уклонение коммерческой организации от заключения публичного договора должно повлечь за собой определенные отрицательные последствия - применение правила п.4 ст.445 ГК. Оно предоставляет другой стороне возможность обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор и о возмещении причиненных отказом убытков.

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.). Следует учитывать, что еще до принятия ГК Закон о защите прав потребителей предоставил Правительству РФ право только в случаях, предусмотренных законодательными актами РФ, регулировать отношения по защите прав этой категории граждан. Более того, в этом Законе закреплено правило, по которому исполнитель обязан возместить потребителю убытки, причиненные в результате необоснованного отказа в заключении договора на выполнение работ или оказание услуг. Тем самым ГК фактически не только воспринял данное положение, но и подтвердил правомерность ранее сложившейся нормотворческой практики, когда Правительством издаются постановления, утверждающие Правила, которые регламентируют отношения в отдельных отраслях сферы обслуживания. Вместе с тем в

качестве подлежащих принятию обязательных правил в ГК названы "типовые договоры, положения и т.п."

Типовые договоры могут регулировать также имущественные отношения, выходящие за пределы сферы обслуживания. Так, Постановлением Правительства РФ от 17.07.1995 N 714, посвященным порядку контроля предприятий за целевым использованием средств краткосрочной финансовой поддержки, утвержден Типовой договор о предоставлении и возврате ссуды.

2.7. Основные, предварительные договоры, рамочные, опцион на заключение договора, опционные и абонентские договоры

Весьма часто в практической деятельности субъекты оборота заинтересованы в обеспечении для себя в будущем определенных гарантий, необходимых для стабильной деятельности. С тем чтобы такие гарантии имели юридическую силу, законодатель в качестве одного из инструментов обеспечения будущих интересов заинтересованных лиц предусмотрел так называемые предварительные договоры.

Под предварительным договором понимается такое соглашение сторон, которым они устанавливают взаимное обязательство заключить в будущем основной договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг на условиях, предусмотренных предварительным договором¹⁹.

Предварительный договор заключается в той же форме, которая установлена для основного договора. Если для основного договора нет особых предписаний о его форме, то предварительный договор заключается в письменной форме. Несоблюдение этих правил влечет ничтожность предварительного договора.

В законодательстве отсутствуют требования о государственной регистрации предварительных договоров. В связи с этим в судебной практике возник вопрос о том, подлежит ли государственной регистрации предварительный договор, по которому стороны обязуются в будущем заключить договор, подлежащий государственной регистрации. Высший Арбитражный Суд РФ в одной из своих рекомендаций дает отрицательный ответ на этот вопрос.

С заключением предварительного договора у сторон возникает только одно право и только одна обязанность - заключить основной договор. Заключение предварительного договора не может повлечь перехода права собственности, возникновения обязательства по передаче имущества или оказанию услуги и проч.

Содержание предварительного договора составляют те условия, которые позволяют определить его предмет и иные существенные условия основного договора. В случае несоблюдения этих требований предварительный договор считается незаключенным.

В предварительном договоре указывается срок, в течение которого стороны обязаны заключить основной договор. Если стороны не определили этого срока, то основной договор должен быть заключен в течение года с момента заключения предварительного договора. При уклонении одной из сторон от заключения основного договора другая сторона вправе обратиться в суд с иском о понуждении к заключению договора.

Если до окончания срока заключения основного договора он не будет заключен или любая из сторон не направит другой стороне предложения заключить договор, то обязанности, предусмотренные предварительным договором, прекращаются.

Предварительное соглашение, способствующее упрочению договорных связей, как это яствует из закона, находится в определенном соотношении с так называемым

¹⁹ Ч.1 Ст 429 ГК РФ

основным договором. Последний всегда направлен на достижение вполне конкретного экономического результата. По предварительному же договору, предшествующему основному, стороны обязуются заключить впоследствии любое соглашение о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг на обусловленных предварительным договором условиях. При этом из числа существенных условий основного договора предварительный договор должен, во всяком случае, содержать условия о предмете и сроке, в который стороны обязуются заключить основной договор. При отсутствии указания на срок основной договор должен быть заключен в течение года с момента заключения предварительного договора.

К предварительным договорам могут быть отнесены договор поручительства, заключенный для обеспечения исполнения обязательства, которое возникнет в будущем²⁰, кредитный договор, предусматривающий обязанность банка или иной кредитной организации предоставить денежные средства (кредит) заемщику²¹.

Как и при уклонении коммерческой организации от совершения публичного договора, в случаях нежелания стороны предварительного договора заключить основной применяются правила п.4 ст.445 ГК, регулирующие отношения, которые складываются при заключении договора в обязательном порядке.

Наряду с изложенным, возможна ситуация, когда до истечения срока, в течение которого должен быть заключен основной договор, этого не последует либо одна из сторон не направит другой предложение заключить такой договор. В подобном случае обязательства, вытекающие из предварительного договора, прекращаются.

Рамочный договор - договор с открытыми условиями.

Согласно новой статье 429.1 ГК РФ для вступления участников в правоотношения достаточно заключения рамочного договора, содержащего, общие положения и условия. Все конкретные и специфические условия стороны будут согласовывать в дополнительно заключаемых договорах, либо при подаче заявок, либо иным образом.

При этом, даже если стороны не заключат отдельного договора – их отношения будут регулироваться общими условиями рамочного договора, если стороны не согласуют иного.

Закрепив в ГК РФ конструкцию рамочного договора, законодатель (например, применительно к отношениям по поставке товаров) ввел дополнительную гарантию для сторон против признания таких отношений разовыми сделками купли-продажи товаров в силу несогласованности существенных условий договора поставки.

Опционный договор (ст. 429.3. ГК РФ) будет предполагать право в установленный срок требовать от другой стороны определенных действий – в том числе уплатить денежные средства, передать или принять имущество и т.д.

Здесь очень важен срок заявления требования – так как, если он будет пропущен, то опционный договор прекратит свое действие. Кроме этого, стороны могут определить момент заявления требования наступлением определенных обстоятельств.

За то, чтобы иметь такое право заявить требования по опционному договору, необходимо будет заплатить. Однако, опционный договор может быть и безвозмездным, даже между коммерческими организациями. Здесь ГК РФ делает исключение из общего правила о запрете безвозмездных отношений между коммерческими организациями, которые обычно квалифицируются как дарение. Также заключение безвозмездного опционного договора может быть обусловлено иными обязательствами или охраняемыми интересами, которые могут вытекать из отношений сторон.

²⁰ Ст. 361 ГК РФ

²¹ Ст. 819 ГК РФ

ГК РФ предусматривает возможность дополнительно регулировать отдельные виды опционных договоров путем принятия отдельных законов или иных нормативно-правовых актов.

Абонентский договор (новая ст. 429.4. ГК РФ). Согласно абонентскому договору абонент периодически вносит платежи, либо иное представление за право в любой момент затребовать исполнения обязательств в пределах объема, предусмотренного договором.

При этом, абонент обязан регулярно вносить плату по такому договору независимо от того, воспользовался ли он своим правом требовать исполнения по договору или нет. Однако, законом или условиями договора возможно предусмотреть иные последствия касательно взаиморасчетов по абонентскому договору.

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

2.8 Взаимосоглашенные договоры и договоры присоединения

Указанные договоры различаются в зависимости от способа их заключения. При заключении взаимосоглашенных 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 проката, договоры бытового подряда 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 ответственность другой стороны за нарушение обязательств, либо содержит другие явно обременительные для присоединившейся стороны условия, которые она, исходя из своих разумно понимаемых интересов, не приняла бы при наличии у нее возможности участвовать в определении условий договора. 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 об 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.

Иные правовые последствия наступают в случаях, если размер ответственности для данного вида обязательств или за данное нарушение определен законом и если соглашение заключено до наступления обстоятельств, влекущих ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства²². В этих случаях, когда

²² Ч.2 Ст. 400 ГК РФ

договор присоединения заключен гражданином и в договоре имеется соглашение об исключении или ограничении ответственности должника - коммерческой организации за нарушение обязательства, такое соглашение является ничтожным.

3. СМЕШАННЫЙ ДОГОВОР

Особый интерес среди существующих договорных конструкций представляет смешанный договор, соединяющий в себе элементы различных гражданско-правовых договоров. Смешанный договор в отличие от всех остальных договоров позволяет в рамках одного договора урегулировать различные отношения сторон в их совокупности, а не прибегать для этого к различным договорным моделям, что значительно упрощает весь договорный процесс. Использование названной конструкции отличается практическим удобством, значительной экономией времени, затрат и усилий сторон.

Главное достоинство смешанного договора заключается в возможности участников гражданского оборота при оформлении своих отношений не ограничиваться рамками предусмотренных законодательством моделей, а по своему усмотрению конструировать договор, адекватный их потребностям, со всеми необходимыми элементами.

Конструкция смешанного договора в полной мере отвечает тенденциям современной рыночной экономики, которая предполагает достаточно высокую динамичность гражданского оборота. Его эффективность проявляется не только в удобстве оформления обязательственных отношений сторон, но и в сокращении издержек, связанных с исполнением договорных обязательств.

Диспозиция п. 3 ст. 421 ГК РФ, посвященная модели смешанного договора, дает только самое общее представление о нем и определяет лишь основные начала его правового регулирования. Под смешанным договором согласно данной правовой норме понимается такой договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами. 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.

Анализ правоприменительной практики и юридической литературы по данной проблеме свидетельствует о противоречивых взглядах на природу смешанных договоров, характер порождаемых ими обязательств и правовое регулирование. Сложившаяся судебная практика, касающаяся применения конструкции смешанного договора в гражданском обороте России, не отличается единообразием, демонстрируя зачастую принципиально противоположные подходы, что негативно оказывается на привлекательности смешанного договора для участников гражданского оборота, которые учитывают риски его заключения.

Значительное количество используемых в современном гражданском обороте России договоров являются смешанными. Неясность же в их правовом регулировании, вызванная отсутствием общей теоретической концепции смешанного договора, дающей целостное представление о его понятии, признаках и существе, правовом регулировании, порождает неоднозначные, а зачастую и взаимоисключающие правоприменительные решения.

Свои истоки смешанный договор берет в римском частном праве. При регулировании смешанных контрактов римскими юристами выделялся преобладающий элемент, которому предоставлялась исковая защита, и возникающие притязания разрешались с помощью соответствующего иска.

В соответствии с Гражданским кодексом 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.

Из данного положения следует, что при составлении смешанного договора стороны должны обязательно учитывать императивные нормы, предусмотренные для соответствующих элементов договоров, которые применяются в смешанном договоре.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Применение договоров на протяжении уже нескольких тысяч лет объясняется помимо прочего тем, что речь идет о гибкой правовой форме, в которую могут облекаться различные по характеру общественные отношения.

Основное назначение договора сводится к регулированию в рамках закона поведения людей путем указания на пределы их возможного и должностного поведения, а также последствия нарушения соответствующих требований.

Регулирующая роль договора действительно сближает его с законом и нормативными актами, но условия договора отличаются от правовой нормы главным образом двумя принципиальными особенностями. Первая связана с происхождением правил поведения: договор выражает волю сторон, а правовой акт - волю издавшего его органа. Вторая различает пределы действия того и другого правила поведения: договор непосредственно рассчитан на регулирование поведения только его сторон - для тех, кто не является сторонами, он может создать права, но не обязанности; правовой или иной нормативный акт порождает в принципе общее для всех и каждого правила (любое ограничение круга лиц, на которых распространяется нормативный акт, им же определяется).

Следует подчеркнуть, что словосочетание "свобода договора" не следует понимать буквально, так как договор не может обладать свободой. Последняя в действительности представляет собой возможность проявления тем или иным субъектом права своей воли.

Свобода граждан, юридических лиц, а также других субъектов гражданского права по поводу заключения договора означает прежде всего их право вступать или воздерживаться от вступления в договорные отношения любого типа. Вместе с тем речь может идти об отсутствии препятствий в определении субъектом права будущего контрагента.

Понуждение к заключению договора по общему правилу не должно иметь места. В виде исключения оно допускается, когда такая обязанность предусмотрена ГК, иным законом или добровольно принятым сторонами обязательством.

В силу ст.426 ГК не допускается отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него определенные работы. Согласно ст.429 ГК по предварительному договору стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг на условиях, предусмотренных предварительным договором.

С понятием и условиями договоров теснейшим образом связан вопрос об их классификации. Первостепенное значение договоров в гражданском обороте, исключительно широкое распространение данного феномена обусловили включение в ГК множества относящихся к ним норм. Классификация договоров облегчает применение определенных норм именно к тому или иному типу договора. Кроме того, она дает возможность выявлять черты сходства и различия правового регулирования тех или иных общественных отношений, способствует дальнейшему совершенствованию и систематизации законодательства, служит цели лучшего изучения договоров.

СПИСОК ИСПОЛЬЗУЕМОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

1. Конституция РФ 1993г. // КонсультантПлюс
 2. Гражданский кодекс РФ (Часть 1) 1994г. № 51-ФЗ // КонсультантПлюс, (ред. от 20.11.2016)
 3. Гражданский кодекс РФ (Часть 2) от 26.01.1996 N 14-ФЗ // КонсультантПлюс (ред. от 20.11.2016)
 4. Брагинский М.И., Витрянский В. В, Договорное право, Книга 1, Общие положения, Изд. "Статут", 2008г.
 5. Мардалиев Р.Т., Гражданское право, учебное пособие, Изд. "Питер", 2009г.
 6. Бычков А.И. Смешанный договор в гражданском праве, Изд. «Юрист», 2012г.
 7. Исайчева И.А. Римское право, Изд. «АСТ», 2014г.
-