

Общие проблемы договорного права

1. Понятие обязательства и обязательственного права. Итоги реформирования и основные тенденции развития обязательственного права

Обязательство – это гражданское правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие (передать вещь, выполнить работу) либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности.

Отношения, связанные с возникновением, изменением, прекращением обязательства, его содержанием, обеспечением исполнения, ответственностью за нарушение обязанностей, регулируются совокупностью норм, составляющих обязательственное право.

Особую часть обязательственного права составляют нормы, направленные на возмещение вреда, причиненного неправомерными действиями, на возврат неосновательно сбереженного либо приобретенного имущества за счет другого лица.

Таким образом, обязательственное право – это совокупность правовых норм, регулирующих имущественные отношения, возникающие в процессе передачи имущества, выполнения работ и оказания услуг, причинения вреда и неосновательного приобретения имущества, путем установления правовой связи между конкретными субъектами.

Все обязательственное право состоит из двух основных частей – Общей и Особенной. Общая часть содержит нормы, регулирующие порядок возникновения и прекращения, обеспечения и исполнения обязательств, ответственность за нарушение обязанностей. Правила этих норм применяются обычно ко всем видам обязательств.

Федеральным законом от 8 марта 2015 г. № 42-ФЗ (далее – закон о поправках в ГК РФ), внесены заметные изменения в общие положения ГК РФ об обязательствах, а также дополнил инструментарий участников гражданского оборота новыми видами договоров и соглашений. В том числе, появились новые для отечественного законодательства правовые конструкции и положения, такие, как право кредитора требовать от должника уплаты процентов на сумму долга по денежному обязательству (ст. 317.1 ГК РФ). Кроме этого, было закреплено понятие об альтернативном и факультативном обязательствах (ст. 308.1-308.2 ГК РФ). Введено понятие опциона на заключение договора (ст. 429.2 ГК РФ).

Также были закреплены многие, уже нашедшие свое применение на практике, но не урегулированные законом, правовые механизмы. В их числе был введен новый для российского законодательства институт астрента, который представляет собой присуждение кредитору денежной компенсации в случае неисполнения должником судебного акта (п. 1 ст. 308.3 ГК РФ). Заработал новый механизм возмещения потерь – приблизительный аналог института "indemnity", действующего в английском праве (ст. 406.1 ГК РФ).

Эта норма дает возможность сторонам обязательства заключить соглашение об условиях возмещения потерь в случае возникновения предусмотренных таким соглашением обстоятельств. Урегулирован порядок проведения переговоров о заключении договора – теперь не допускается вступление в переговоры или их продолжение с недобросовестными целями, при заведомом отсутствии намерения достичь соглашения (ст. 434.1 ГК РФ). А у предпринимателей появилась возможность заключения соглашений о возмещении имущественных потерь одной из сторон договора, не связанных с нарушением договорного обязательства (ст. 406.1 ГК РФ).

Кроме этого, были подвергнуты кардинальной переработке некоторые, широко применяемые на практике нормы. Так, в новой редакции ГК РФ были уточнены правила об одностороннем отказе от исполнения обязательства. В частности, стороне по обязательству, которая не осуществляет предпринимательскую деятельность, было предоставлено право отказаться от договора в одностороннем порядке (абз. 2 п. 2 ст. 310 ГК РФ).

2. Основания возникновения обязательств. Классификация обязательств в зависимости от оснований возникновения

Источником обязательства служат основания возникновения обязательств. Это те юридические факты, которые порождают рассматриваемое относительное гражданское правоотношение. Они устанавливаются п. 2 ст. 307 ГК РФ. Это договор, причинения вреда и иные основания, указанные в ГК РФ.

В зависимости от основания возникновения, все обязательства делятся на:

1. договорные и внедоговорные. Договорные обязательства возникают на основе заключённого договора, и их условия определяются как законом, так и соглашением сторон. Внедоговорные обязательства могут иметь своим основанием различные юридические факты.

а) по передаче имущества:

— в зависимости от того передаётся ли имущество в собственность (как в случаях с хозяйственным ведением и оперативным управлением), делится на возмездные (купля-продажа, рента, мена, поставка) и безвозмездные (дарение)

— если имущество передаётся в пользование, также возмездные (аренда, лизинг, найм) и безвозмездные (ссуды)

б) связанные с выполнением работ (подряд, выполнение НИОКР)

в) оказание услуг (страхование, лизинг, кредитные обязательства, факторинг, коммерческая концессия (франчайзинг)).

3. Субъекты обязательств. Множественность лиц в обязательствах. Субъекты исполнения обязательств

Сторонами обязательства являются кредитор и должник.

Должник — лицо, которое обязано совершить в пользу другого лица или лиц (кредиторов) определённое действие или воздержаться от его выполнения.

Кредитор — лицо, в пользу которого исполняется обязательство.

Согласно п. 1 ст. 308 ГК РФ в обязательстве в качестве каждой из его сторон - кредитора или должника - могут участвовать одно или одновременно несколько лиц. В тех случаях, когда сторона обязательства представлена двумя и более лицами, говорят о множественности лиц в обязательстве. В зависимости от того, на какой из сторон обязательства множественность имеет место, различают активную, пассивную и смешанную множественность.

Активная множественность возникает, если на стороне кредитора участвуют несколько лиц при одном должнике, когда несколько участников гражданского правоотношения имеют право требовать от должника совершения действий, предусмотренных обязательством.

Пассивная множественность имеет место в случаях, когда одному кредитору противостоят на стороне должника два и более лица и кредитор вправе требовать исполнения обязательства от всех должников.

Смешанная множественность характеризуется тем, что и на стороне кредитора, и на стороне должника одновременно выступают несколько лиц. Одновременно имеет место и активная, и пассивная множественность, поэтому она называется смешанной.

В зависимости от объема прав и обязанностей, принадлежащих каждому из участников, выступающих на одной стороне, различают долевые и солидарные обязательства. Кроме того, законом, иным правовым актом или условиями обязательства наряду с основным должником может быть предусмотрено лицо, несущее субсидиарную ответственность.

С основными субъектами обязательства (с кредитором или с должником либо с обоими одновременно) могут быть связаны правоотношения третьего лица, обычно не являющиеся в этом обязательстве ни должниками, ни кредиторами. Обязательства с участием третьих лиц составляют особую разновидность обязательств с точки зрения их субъектного состава.

К ним относятся:

- регрессные обязательства (по переложению исполненного долга на третье лицо);
- обязательства в пользу третьего лица (а не кредитора);
- обязательства, исполняемые (за должников) третьими лицами.

Субъектами исполнения обязательств являются прежде всего должник и кредитор. Должник по общему правилу исполняет обязательство непосредственно перед самим кредитором (либо перед уполномоченным им лицом). При этом должник вправе потребовать доказательство того, что исполнение принято (ст.312 ГК РФ).

Отношения между сторонами обязательства и третьими лицами регулируются гражданским законодательством.

В качестве одной из сторон обязательства может выступать одно или несколько лиц. Обязательство не создаёт обязанностей для лиц, не участвующих в нём в качестве сторон, то есть для третьих лиц, однако в случаях, предусмотренных законом, соглашением сторон или какими-либо иными правовыми актами, обязательство может создавать для третьих лиц права в отношении одной или обеих сторон обязательства.

4.Перемена лиц в обязательстве соотношение с общим понятием правопреемства

Если участник сделки не может исполнить свои обязательства, то он может передать свои права и обязанности по договору третьему лицу. Перемена лиц в обязательстве — это процесс выхода одного из участников сделки на определенных условиях и замены его новым участником. Суть этого явления — сохранение обязательства при замене участвующих в нем лиц.

Кредитор может уступить свое право требования без согласия должника, если договором не предусмотрено иное, новый кредитор несет риск вызванных не надлежащим уведомлением должника убытков, оба кредитора солидарно обязаны возместить причиненные убытки должнику переходом права.

Должник вправе не исполнять обязательство новому кредитору до предоставления ему доказательств перехода права к этому кредитору, должник не может уступить обязательство без согласия кредитора.

Уступка требования кредитором (цедентом) другому лицу (цессионарию) допускается, если она не противоречит закону. Не допускается без согласия должника уступка требования по обязательству, в котором личность кредитора имеет существенное значение для должника.

Соглашение между должником и кредитором об ограничении или о запрете уступки требования по денежному обязательству не лишает силы такую уступку и не может служить основанием для расторжения договора, из которого возникло это требование, но кредитор (цедент) не освобождается от ответственности перед должником за данное нарушение соглашения. Право на получение неденежного исполнения может быть уступлено без согласия должника, если уступка не делает исполнение его обязательства значительно более обременительным для него.

Солидарный кредитор вправе уступить требование третьему лицу с согласия других кредиторов, если иное не предусмотрено соглашением между ними.

5. Многообразие понятия договор. Соотношение понятий юридический факт сделка договор соглашение обязательство исполнение договора. Отличие гражданского договора от административного договора и соглашения в семейной сфере

В науке права термин "договор" употребляется в различных смыслах. Здесь речь идет о договоре как юридическом факте, порождающем гражданские правоотношения в виде обязательств. Однако не только в гражданском праве, но и в других отраслях права, например в государственном и международном праве, понятие договора широко распространено.

Поэтому во всей массе договоров следует различать договоры, которые служат основанием возникновения конкретных юридических отношений, и договоры, которые являются основаниям возникновения юридической нормы. В первом случае говорят о

договоре-сделке, во втором - о договоре с нормативным содержанием. При изучение гражданского права мы оперируем понятием договора в первом смысле - договора как основания возникновения гражданских правоотношений. При изучении же гражданского права с иностранным элементом (так называемого международного частного права) приходится сталкиваться с договором в другом смысле - договором с нормативным содержанием.

Под договором в гражданском праве следует понимать соглашение сторон, направленное на возникновение, изменение и прекращение гражданских правоотношений. Договор представляет собой сделку, основанную на взаимном волеизъявлении двух или более лиц. Главным и существенным моментом в его образовании является соглашение сторон, т.е. совпадение их воли по поводу определенных прав и обязанностей в юридическом отношении, возникающем лишь благодаря обмену и в обмене.

В соответствии со ст.307 ГК РФ, гражданско-правовое обязательство представляет собой правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие (передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.д.) либо воздержаться от него, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности. Важнейшими и одними из самых распространенных оснований возникновения гражданско-правовых обязательств являются договоры и иные сделки (ст.8 ГК РФ). Если для достижения правового результата достаточно выражения воли одной стороны, сделка называется односторонней. Если же для этого необходимо выражение и согласование воли двух или более сторон, сделка называется двусторонней или многосторонней, иначе говоря – договором (ст.154 ГК РФ). Таким образом, договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей (ст.420 ГК РФ). В понятие «договор» законодатель вкладывает различный смысл. Прежде всего под договором понимается юридический факт, т.е. сделка, порождающая гражданское правоотношение. Например, договор купли-продажи является источником обязательственного правоотношения, в силу которого одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену). Кроме того, под договором понимается собственно гражданское правоотношение, содержание которого составляют права и обязанности сторон. В приведенном примере – права и обязанности продавца и покупателя. На основании соглашения, к которому пришли стороны, продавец обязан передать товар покупателю. Соответственно

покупатель имеет право требовать предоставления ему обусловленного договором товара. В свою очередь, покупатель обязан уплатить продавцу предусмотренную договором сумму (цену), это значит, что у продавца есть право требовать передачи ему обусловленной договором денежной суммы. С учетом указанного выше обстоятельства законодатель установил правило, согласно которому к возникающим из договора обязательствам, т.е. обязательственным правоотношениям, применяются общие положения об обязательствах (ст.ст.307-419 ГК РФ), если иное не предусмотрено специальными нормами ГК о договорах (как общими положениями, так и правилами об отдельных видах договоров (п.3 ст.420 ГК РФ)). Поскольку содержание конкретных договоров обусловлено стремлением сторон достичь определенных экономических и правовых результатов и характеризуется совершением различных действий, можно разграничить договоры и выделить их отдельные виды. Это необходимо для того, чтобы осуществить детальное регулирование этих договоров с учетом свойственной им специфики. Именно поэтому законодатель посвятил нормы ч.2 ГК РФ отдельным видам обязательств: договору купли-продажи, мены, дарения, аренды, хранения и т.д. Таким образом, к договору – сделке, как юридическому факту, могут применяться общие положения о договорах, а также правила гл.9 ГК «Сделки», за исключением норм, которые регулируют порядок совершения односторонних сделок. К договорным правоотношениям могут применяться правила об отдельных видах договоров, общие положения о договорах, а также общие положения об обязательствах, в соответствии с п.3 ст.420 ГК РФ.

Административный договор — письменное соглашение двух или более субъектов административного права, один из которых всегда является субъектом исполнительной власти.

Являясь юридическим фактом, соглашения в семейном праве в отличие от договора в гражданском праве никаких семейных правоотношений не порождают, поскольку последние порождаются иными юридическими фактами, как-то: брак, родство, принятие детей в семью на воспитание. Соглашения в семейном праве преследуют иные цели.

6. Понятие и правила толкования договора. Способы толкования предусмотренные принципами международных коммерческих договоров УНИДРУА

При толковании условий договора с принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений. Буквальное значение условия договора в случае

его неясности устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом.

Если правила, содержащиеся в части первой настоящей статьи, не позволяют определить содержание договора, должна быть выяснена действительная общая воля сторон с учетом цели договора. При этом принимаются во внимание все соответствующие обстоятельства, включая предшествующие договору переговоры и переписку, практику, установившуюся во взаимных отношениях сторон, обычаи делового оборота, последующее поведение сторон.

Толкование договора необходимо не только для того, чтобы уяснить содержание его условий. Оно требуется для правильного решения всех правовых вопросов, связанных с заключением и исполнением договора, в частности таких, как действительность договора и срок его действия, определение вида договора, значение последующих его изменений и их влияние на первоначальные обязательства сторон. Исходным началом толкования договора и понимания его условий является, согласно ст. 431 ГК, буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений, т.е. их семантическое (смысловое) содержание в общепринятом в русскоговорящем обществе словоупотреблении. Такое буквальное значение должно устанавливаться в сомнительных случаях при помощи авторитетных словарей русского языка, а также словарей юридической терминологии, поскольку многие слова и выражения договора являются юридическими, специальными терминами.

Согласно ст. 1.6 (1) Принципов УНИДРУА 2010 при толковании настоящих Принципов надлежит учитывать их международный характер и цели, включая необходимость содействовать достижению единообразия в их применении. Учет международного характера Принципов, как и в случае с Венской конвенцией о купле-продаже, означает не что иное, как автономное толкование их условий и понятий, т.е. толкование в контексте самих Принципов, но не с учетом того значения, которое они могли бы иметь в соответствии с национальным правом (см.: Принципы международных коммерческих договоров УНИДРУА 2010. С. 16 - 17). Вопрос о взаимном учете (и, возможно, согласовании) требований автономного толкования, содержащихся в различных документах, с практической точки зрения более чем актуален, что видно на примере применения Венской конвенции о купле-продаже и Принципов УНИДРУА 2010, а в более широком аспекте и при применении дополнительно иных документов.

7. Момент и место заключения договора. Оферта. Публичная оферта. Приглашение делать оферты. Акцепт. Акцепт на иных условиях. Отзыв акцепта

Гражданские права и обязанности всегда приведены к определенному времени. Уже по этой причине значение имеет установление момента их возникновения. В случаях, когда речь идет о правах и обязанностях, важно определить момент, с которого договор начинает действовать. В соответствии со ст.425 ГК договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения; сторонам предоставляется право согласиться с тем, что условия договора распространяются на их отношения, возникшие до заключения договора.

Если в договоре не указано место его заключения, договор признается заключенным в месте жительства гражданина или месте нахождения юридического лица, направившего оферту.

Публичная оферта – это письменное предложение заключить договор на изложенных в нем условиях с любым лицом, которое безоговорочно примет такое предложение.

В форме публичной оферты может излагаться условия любого договора, который по закону не требует обязательного оформления в виде единого документа (например, договор аренды недвижимого имущества) или государственной регистрации.

Привычный договор в печатной форме также считается офертой до момента его подписания второй стороной. Однако публичная оферта имеет ряд существенных отличий:

1) На основе публичной оферты договор заключается в дистанционном порядке. В основном принятие оферты (акцепт) выполняется посредством совершения определенных действий (например, оплата товара) или направления письменного ответа.

2) Публичная оферта включает условия договора присоединения, который может быть принят только целиком без каких-либо оговорок. По общему правилу, акцепт оферты на иных условиях не считается акцептом, то есть не создает договор между сторонами.

3) Условия договора по публичной оферте одинаковы для всех клиентов. Любое лицо вправе потребовать заключить с ним договор на условиях публичной оферты.

В связи с этим публичная оферта часто используется для оформления таких массовых договоров, как: договор на продажу товаров дистанционным способом, договор подряда и договор на оказание различных услуг.

При этом необходимо отличать публичную оферту от самого договора. Оферта – это всего лишь предложение заключить договор, и пока оно не принято договором не существует. С момента принятия (акцепта) оферты между сторонами возникает договор, но он также не равен оферте.

Оферта (лат. offero — предлагаю) — предложение о заключении сделки, в котором изложены существенные условия договора, адресованное определённому лицу, ограниченному или неограниченному кругу лиц.

Публичная оферта описывает правила заключения договора и его содержание на момент заключения. На основе таких правил может быть заключено множество сделок в разные периоды времени, каждая из которых имеет самостоятельное, отличное от оферты значение.

Законом установлено, что реклама и иные предложения, адресованные неопределённому кругу лиц, рассматриваются как приглашение делать оферты, если иное прямо не указано в предложении.

Акцепт (лат. assertus — принятый) — ответ лица, которому адресована оферта, о её принятии. Акцепт — согласие на оплату. По российскому законодательству акцепт должен быть полным и безоговорочным

Ответ о согласии заключить договор на иных условиях, чем предложено в оферте, не является акцептом. Такой ответ признается отказом от акцепта и в то же время новой офертой.

Акцепт может быть отозван при условии, что такой отзыв поступает к оференту ранее или, во всяком случае, одновременно с акцептом.

8. Принцип свободы договора. Договор присоединения понятие стороны оформление особенности расторжения. Правовая характеристика публичного договора и споры связанные с его применением

Свобода договора является одним из основополагающих принципов международного права. Данный принцип закреплен в ст. 1 ГК РФ и раскрывается в ст. 421 ГК РФ: «1. Граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим Кодексом.

Согласно ст. 428 Гражданского кодекса РФ 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.

Для договора присоединения законодателем установлены два характерных признака: условия договора должны быть определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах; такие условия могут быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом. При отсутствии одного из указанных признаков договор нельзя назвать договором присоединения. Таким образом, квалифицирующим признаком договора присоединения является то, что единственным способом его заключения является безоговорочное и полное согласие с его условиями. При этом законодатель не установил в ст. 428 ГК РФ каких-либо требований относительно формы договора присоединения.

В соответствии с п. 2 ст. 428 ГК РФ присоединившаяся к договору сторона вправе 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.

Ст. 426 ГК РФ определяет публичный договор как 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. Несмотря на то что с момента введения в действие первой части Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК) прошло семь лет, многие вопросы, касающиеся режима публичного договора, остаются дискуссионными и вызывают трудности у правоприменителя при их реализации на практике. 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. Анализ положений ст. 426 ГК позволяет выделить следующие основные элементы

публичного договора:

- обязанность коммерческой организации, предметом деятельности которой являются продажа товаров, выполнение работ или оказание услуг, заключить договор с каждым контрагентом, который к ней обратился с таким предложением;
- обязанность коммерческой организации продавать товары, выполнять работы и оказывать услуги по ценам и на условиях, одинаковых для всех контрагентов, за исключением случаев, когда законом и иными правовыми актами допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей;
- обязанность коммерческой организации не оказывать предпочтение одному контрагенту перед другим, кроме случаев, предусмотренных законом и иными правовыми актами.

Публичный договор заключается в порядке и сроки, предусмотренные ст. 445 ГК, если законом или соглашением сторон не определены иные порядок и сроки его заключения.

Невыполнение требований, предусмотренных ст. 426 ГК, влечет для коммерческой организации отрицательные последствия в виде:

- возмещения контрагенту убытков, причиненных уклонением от заключения договора;
- признания условий публичного договора, не соответствующих требованиям п. 2 и 4 ст. 426 ГК, ничтожными;

- права потребителя не исполнять условия договора, если иные применялись в отношениях с другими контрагентами.

Таким образом, 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".