

Т. Д. Трамбачева,
С. П. Чечкова

ДОГОВОР В ХОЗЯЙСТВЕННОМ ПРАВЕ



Могилев 2013

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ

**УЧРЕЖДЕНИЕ ОБРАЗОВАНИЯ
«МОГИЛЕВСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
имени А. А. КУЛЕШОВА»**

Т. Д. Грамбачева, С. П. Чечкова

**ДОГОВОР
В ХОЗЯЙСТВЕННОМ
ПРАВЕ**

Курс лекций



Могилев 2013

УДК 346.3(075.8)

ББК 67.404я73

Т65

Печатается по решению редакционно-издательского совета МГУ имени А. А. Кулешова

Рецензент

кандидат юридических наук, доцент,
судья хозяйственного суда Могилевской области

Т. А. Корень

Трамбачева, Т. Д.

Т65 Договор в хозяйственном праве : курс лекций / Т. Д. Трамбачева, С. П. Чечкова. – Могилев : МГУ имени А. А. Кулешова, 2013. – 84 с.

ISBN 978-985-480-909-0

Курс лекций предназначен для преподавателей и студентов юридических факультетов вузов, содержит материал по дисциплине "Договор в хозяйственном праве".

Издание содержит ссылки на нормативные правовые акты по состоянию на 1 декабря 2012 г. Предназначено для студентов, магистрантов, аспирантов, преподавателей, а также практикующих юристов.

УДК 346.3(075.8)

ББК 67.404я73

ISBN 978-985-480-909-0

© Трамбачева Т. Д., Чечкова С. П., 2013

© МГУ имени А. А. Кулешова, 2013

ЛЕКЦИЯ 1

РОЛЬ ДОГОВОРА В ХОЗЯЙСТВЕННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ И ХОЗЯЙСТВЕННЫХ ОТНОШЕНИЯХ

1. Понятие хозяйственных отношений и хозяйственной деятельности.
2. Различие понятий "хозяйственная деятельность", "предпринимательская деятельность" и "ремесленная деятельность".
3. Характерные признаки и источники правового регулирования предпринимательской деятельности. Роль хозяйственного договора.

1. Понятие хозяйственных отношений и хозяйственной деятельности

Роль договора, в том числе хозяйственного, как правового регулятора экономических, предпринимательских отношений неизбежно возрастает. После перехода к рыночной экономике предприятия получили полную хозяйственную самостоятельность. Они сами теперь изучают спрос на товарных рынках, проектируют и обрабатывают новые образцы продукции, формируют и обновляют ассортимент выпускаемой продукции, оснащают производство необходимым технологическим оборудованием, продвигают свою продукцию на рынок и реализуют ее, получая прибыль для дальнейшего развития производства и конечно, вступают в хозяйственные правоотношения с другими предприятиями путем заключения и исполнения хозяйственных договоров.

Хозяйственные правоотношения – это урегулированные нормами хозяйственного права отношения, возникающие в процессе осуществления хозяйственной деятельности, а также вследствие государственного воздействия на участников рынка, которые связаны взаимными правами и обязанностями.

Эти отношения делятся на две группы:

1. Горизонтальные отношения, то есть отношения, которые возникают между юридическими лицами независимо от форм собственности и (или) индивидуальными предпринимателями. В их основе лежит юридическое равенство сторон. Права и обязанности сторон, как правило, возникают из договоров.

2. Вертикальные отношения, то есть отношения некоммерческого характера, возникающие между предпринимателями и органами управления.

Например, отношения, связанные с образованием юридического лица, лицензированием и так далее.

Сферу хозяйственных отношений составляют хозяйственно-производственные, организационно-хозяйственные и внутрихозяйственные отношения.

Хозяйственно-производственные отношения – это имущественные и другие отношения, которые возникают между субъектами хозяйствования при непосредственном осуществлении хозяйственной деятельности.

Организационно-хозяйственные отношения – это отношения, которые складываются между субъектами хозяйствования и субъектами организационно-хозяйственных полномочий в процессе управления хозяйственной деятельностью.

Внутрихозяйственные отношения – это отношения, которые складываются между структурными подразделениями субъекта хозяйствования, и отношения субъекта хозяйствования с его структурными подразделениями.

В зависимости от цели осуществления хозяйственной деятельности отношения подразделяются на коммерческие и некоммерческие.

Коммерческие отношения – общественные отношения, целью которых является извлечение прибыли в процессе осуществления хозяйственной деятельности.

Некоммерческие отношения – отношения между участниками хозяйственного оборота, не преследующие цели получения прибыли, направленные на удовлетворение своих потребностей.

Не относятся к сфере регулирования хозяйственных отношений имущественные и личные неимущественные отношения, которые складываются между гражданами (физическими лицами), земельные, горные, лесные и водные отношения, отношения относительно использования и охраны растительного и животного мира, территорий и объектов природно-заповедного фонда, атмосферного воздуха; трудовые отношения; финансовые отношения с участием субъектов хозяйствования, которые возникают в процессе формирования и контроля выполнения бюджетов всех уровней; административные и прочие отношения управления с участием субъектов хозяйствования, в которых орган государственной власти или местного самоуправления не является субъектом, наделенным хозяйственной компетенцией, и непосредственно не осуществляет организационно-хозяйственных полномочий относительно субъекта хозяйствования.

Участниками отношений в сфере хозяйствования являются субъекты хозяйствования, потребители, органы государственной власти и органы местного самоуправления, наделенные хозяйственной компетенцией,

а также граждане, общественные и другие организации, которые выступают учредителями субъектов хозяйствования или осуществляют относительно них организационно-хозяйственные полномочия на основе отношений собственности.

В круг хозяйственных отношений входят как отношения между равными субъектами, которые действуют на основании собственного свободного волеизъявления, так и отношения, которым присущ публичный (властный) признак.

Таким образом, хозяйственные отношения возникают в процессе организации и осуществления хозяйственной деятельности между субъектами хозяйствования, а также между этими субъектами и другими участниками отношений в сфере хозяйствования.

Все отношения субъекта хозяйствования, складывающиеся в процессе реализации им своих целей, в своей совокупности образуют хозяйственную деятельность этого субъекта.

В условиях рыночной экономики хозяйственная деятельность основывается на коммерческом подходе, предпринимательстве, инициативе и риске. Она охватывает такие различные сферы экономики, как банковское дело, внешнеэкономические связи, капитальное строительство, инвестиционную и инновационную деятельность, производство и реализацию продукции, обращение ценных бумаг, техническое переоснащение производства, страхование коммерческих рисков и т.д.

Хозяйственная деятельность – это систематическая, профессиональная деятельность субъектов хозяйствования на рынке товаров, работ и услуг в целях получения прибыли, удовлетворения публичных потребностей или реализации уставных задач.

В предмет правового регулирования хозяйственной деятельности включаются:

- профессиональная деятельность по производству товаров (выполнению работ, оказанию услуг) в целях получения прибыли;
- отношения по реализации товаров, их хранению, доставке и др.;
- хозяйственная деятельность организационно-имущественного характера по созданию и прекращению деятельности субъектов хозяйствования;
- хозяйственно-правовое регулирование предпринимательской деятельности;
- государственное воздействие на субъектов в процессе осуществления ими хозяйственной деятельности.

По-мнению Каменкова В.С., к основным принципам хозяйственной деятельности относятся:

- свобода хозяйственной деятельности, инициатива и предприимчивость в рамках общественного хозяйственного порядка;
- свобода движения капиталов, товаров и услуг;
- равная защита государством прав всех субъектов хозяйствования;
- демополизация экономики и развитие добросовестной конкуренции;
- ограничение вмешательства государственных органов в хозяйственные отношения;
- государственная и общественная защита интересов потребителя;
- обеспечение правопорядка и законности в хозяйственной деятельности [1].

Таким образом, хозяйственные отношения конкретного участника хозяйственного оборота в своей совокупности образуют его хозяйственную деятельность, направленную на извлечение прибыли, удовлетворение своих потребностей или реализацию уставных задач.

2. Различие понятий "хозяйственная деятельность", "предпринимательская деятельность" и "коммерческая деятельность"

В юридической литературе проводится разграничение понятий "хозяйственная деятельность", "предпринимательская деятельность" и "коммерческая деятельность".

Все указанные понятия встречаются довольно часто, иногда используются как синонимы. При этом в нормативных правовых актах отсутствует легальное понятие "хозяйственной" и "коммерческой" деятельности. Однако в них есть общие черты и отличительные особенности.

Согласно статье 3 Хозяйственного кодекса Украины [2] под хозяйственной деятельностью понимается деятельность субъектов хозяйствования в сфере общественного производства, направленная на изготовление и реализацию продукции, выполнение работ или предоставление услуг стоимостного характера, которые имеют ценовую определенность.

Тихиня В.Г. дает следующее определение хозяйственной деятельности – "это деятельность, связанная с производством и реализацией товаров, выполнением работ и оказанием услуг, а также с обеспечением их производителей необходимыми ресурсами" [3, с. 11].

С точки зрения Маньковского И.А. и Вабищевич С.С., "хозяйственная деятельность – это активная самостоятельная деятельность юридических и физических лиц, осуществляемая ими в соответствии с законодательством, направленная на производство и реализацию товаров, работ и услуг

с целью систематического получения прибыли (предпринимательская деятельность) или для собственного потребления (хозяйственная деятельность, не связанная с предпринимательской), а также на реализацию произведенных или приобретенных товаров с целью систематического получения прибыли (коммерческая деятельность)" [4, с. 8].

Представляется более убедительной позиция данных ученых относительно понятия хозяйственной деятельности. Они считают, что хозяйственная деятельность – более широкое понятие и должно включать в себя:

1) предпринимательскую деятельность, которая подразделяется на коммерческую и деятельность, связанную с выполнением работ и оказанием услуг;

2) деятельность, связанную с собственным потреблением.

Большой толковый словарь русского языка дает понятие "коммерции" как торговой операции, а "коммерсанта" – как лица, занимающегося торговлей [5, с. 445].

Таким образом, под коммерческой деятельностью следует понимать разновидность предпринимательской деятельности в области купли и продажи товаров, сырья, материалов, готовой продукции, а также последующую их продажу с целью получения прибыли по договору купли-продажи, розничной купли-продажи, поставки, контрактации, энергоснабжения и т.д.

Следовательно, коммерческая деятельность является разновидностью предпринимательской деятельности, а сама предпринимательская деятельность является одной из составляющих хозяйственной деятельности.

Хозяйственная деятельность, осуществляемая с целью получения прибыли называется предпринимательской деятельностью, а субъекты предпринимательства – предпринимателями.

Однако для некоторых видов деятельности, подпадающих под признаки предпринимательской, законодатель делает исключение.

Статья 1 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК) содержит перечень видов деятельности, которые не относятся к предпринимательской, а именно: адвокатская деятельность; частная нотариальная деятельность; ремесленная деятельность; деятельность по оказанию услуг в сфере агротуризма; деятельность физических лиц по использованию собственных ценных бумаг, банковских счетов в качестве средств платежа или сохранения денежных приобретений; разовая реализация физическими лицами на торговых местах на рынках и (или) иных местах, на которых торговля может осуществляться в соответствии с законодательством, произведенных, переработанных либо приобретенных ими товаров (за исключением подакцизных товаров, товаров, подлежащих маркировке

контрольными (идентификационными) знаками), отнесенных к товарным группам, определенным законодательством; деятельность физических лиц, осуществляемая ими самостоятельно, без привлечения иных физических лиц по трудовым и (или) гражданско-правовым договорам по оказанию услуг по выращиванию сельскохозяйственной продукции, дроблению зерна, выпасу скота, репетиторству, чистке и уборке жилых помещений, дневному уходу за детьми, сдаче внаем (поднаем) жилых помещений, кроме предоставления мест для краткосрочного проживания.

Под ремесленной деятельностью понимается не являющаяся предпринимательской деятельность физических лиц по изготовлению и реализации товаров, выполнению работ, оказанию услуг с применением ручного труда и инструмента, в том числе электрического, осуществляемая самостоятельно, без привлечения иных физических лиц по трудовым и (или) гражданско-правовым договорам и направленная на удовлетворение бытовых потребностей граждан (О некоторых вопросах осуществления физическими лицами ремесленной деятельности: Указ президента Республики Беларусь от 16 мая 2005 г. № 225 (в ред. от 27.09.2012)).

Таким образом, ремесленная деятельность по своей природе хоть и подпадает под некоторые признаки предпринимательской деятельности, однако имеет цель – удовлетворение бытовых потребностей граждан.

Однако и хозяйственная деятельность может осуществляться без цели получения прибыли (некоммерческая хозяйственная деятельность) – это деятельность некоммерческих юридических лиц, направленная на создание и поддержание необходимых материально-технических условий их функционирования (например, деятельность социально-культурных, религиозных, общественных организаций).

Таким образом, разграничивая термины "хозяйственная деятельность", "предпринимательская деятельность" и "коммерческая деятельность", следует иметь в виду, что:

– предпринимательская деятельность есть всегда деятельность, направленная исключительно на систематическое получение прибыли;

– хозяйственная деятельность есть деятельность, как направленная, так и не направленная на получение прибыли (результаты деятельности используются для собственного потребления) или осуществляемая с таковой целью, но при условии, что ее содержание составляют единичные, не носящие систематического характера гражданско-правовые сделки (договоры);

– коммерческая деятельность представляет собой разновидность предпринимательской деятельности и направлена исключительно на покупку-продажу товаров. Сама же предпринимательская деятельность более

широкое понятие, которое включает в себя не только коммерческую деятельность, но и деятельность, направленную на выполнение работ, оказание услуг с целью получения прибыли;

– предпринимательская деятельность является составной частью хозяйственной деятельностью, которая регулирует также отношения, не связанные с извлечением прибыли, а также организационные отношения.

3. Признаки и источники правового регулирования предпринимательской деятельности. Роль хозяйственного договора

Понятие "предпринимательская деятельность" и ее признаки содержатся в статье 1 ГК. *Предпринимательская деятельность* – это самостоятельная деятельность юридических и физических лиц, осуществляемая ими в гражданском обороте от своего имени, на свой риск и под свою имущественную ответственность и направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи вещей, произведенных, переработанных или приобретенных указанными лицами для продажи, а также от выполнения работ или оказания услуг, если эти работы или услуги предназначены для реализации другим лицам и не используются для собственного потребления.

Предпринимательской деятельности присущи следующие основные признаки:

1. Предпринимательство – это *самостоятельная* деятельность юридических и физических лиц. Самостоятельный характер деятельности означает, что субъект лично решает вопросы о необходимости осуществления предпринимательства, какие виды деятельности целесообразно осуществлять, принимает различные решения в процессе ее осуществления (выбор деловых партнеров, определение сроков заключения и исполнения хозяйственных договоров, установление цены производимой и реализуемой продукции и т.п.).

Касаясь требования самостоятельности предпринимателей, Шевченко И.К. пишет: "Важнейшим признаком предпринимательства является самостоятельность и независимость хозяйствующих субъектов. В основе их поведения лежат внутренние побуждения. Каждый человек, становясь предпринимателем, самостоятельно решает все вопросы деятельности своего предприятия исходя из экономической выгоды и рыночной конъюнктуры. Обладая самостоятельностью, предприниматель берет на себя личную ответственность за результаты деятельности" [6, с. 165].

Предприниматель действует по своей воле и в своем интересе, он свободен в определении любых не противоречащих законодательству условий договора, в установлении на его основе своих прав и обязанностей. Самостоятельность предпринимателей выражается также в личном риске и личной имущественной ответственности (отвечает сам, своим имуществом) [7, с. 112].

2. Осуществляется она *от своего имени, на свой риск и под свою имущественную ответственность*. Субъект предпринимательской деятельности все сделки в гражданском обороте заключает от своего имени и за неисполнение обязательств по сделке отвечает перед другой стороной всем своим имуществом в порядке, предусмотренном гражданским законодательством.

Осуществление предпринимательской деятельности на свой риск означает, что предприниматель принимает на себя возможные убытки от такой деятельности. Ведь всегда имеется вероятность неполучения запланированного или ожидаемого положительного результата (прибыли), равно как и возможность получения отрицательных экономических последствий (убытков).

Вышеназванные признаки предпринимательской деятельности (от своего имени, на свой риск и под свою имущественную ответственность) являются взаимообусловленными и должны иметь место в совокупности, поскольку при отсутствии хотя бы одного из этих признаков осуществляемая субъектом деятельность не является предпринимательской [7, с. 113].

3. Цель предпринимательской деятельности – *систематическое получение прибыли*. Извлечение прибыли – цель предпринимательства, а не ее реальный результат. Само по себе отсутствие прибыли не может служить основанием для вывода о том, что деятельность не является предпринимательской.

Из положений статьи 1 ГК следует, что действия должны быть направлены на систематическое, то есть многократное, повторяющееся получение прибыли.

Необходимым условием признания деятельности, направленной на систематическое получение прибыли, предпринимательской деятельностью является то, что она должна быть представлена в следующих видах: пользование имуществом; продажа вещей; выполнение работ; оказание услуг.

4. Обязательная *государственная регистрация* субъектов предпринимательской деятельности в установленном порядке.

Статьей 22 ГК установлено, что гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью без образования юридического лица с

момента государственной регистрации в качестве индивидуального предпринимателя. Независимо от того, зарегистрирован или нет гражданин в качестве индивидуального предпринимателя, если он занимается деятельностью, отвечающей всем признакам предпринимательской, такая деятельность является предпринимательской, а гражданин – предпринимателем.

Согласно статье 44 ГК юридическим лицом признается организация, которая имеет в собственности, хозяйственном ведении или оперативном управлении обособленное имущество, несет самостоятельную ответственность по своим обязательствам, может от своего имени приобретать и осуществлять имущественные и личные неимущественные права, исполнять обязанности, быть истцом и ответчиком в суде, прошедшая в установленном порядке государственную регистрацию в качестве юридического лица либо признанная таковым законодательным актом.

Правовое регулирование хозяйственной деятельности представляет собой совокупность норм права, регулирующих коммерческие отношения и тесно связанные с ними некоммерческие отношения, а также отношения по государственному регулированию экономики в целях обеспечения общественных интересов.

Источниками правового регулирования хозяйственной деятельности являются юридические акты различных государственных органов, в которых содержатся правовые нормы. В зависимости от юридической силы актов, содержащих правовые нормы, хозяйственное законодательство образует систему нормативных правовых актов, в состав которой входит:

1. Конституция (Основной Закон) Республики Беларусь, которая обладает высшей юридической силой, определяет основы собственности и хозяйствования (стст. 13, 44, 51).

2. Ратифицированные Республикой Беларусь международно-правовые акты. Им должны соответствовать законы, декреты, указы Президента Республики Беларусь, международные договоры и иные обязательства Республики Беларусь. Это двусторонние рамочные договоры Республики Беларусь о торгово-экономическом сотрудничестве (в них может быть предусмотрен обычный, льготный либо ограничительный режим торговли, режим зоны свободной торговли либо Таможенного союза), о взаимном поощрении и защите инвестиций, об избежании двойного налогообложения. Республика Беларусь является участником многочисленных многосторонних международных соглашений (например: Конвенция ООН о договорах международной купли-продажи товаров, заключенная в г. Вене 11 апреля 1980 г.; Конвенция об исковой давности в международной купле-продаже товаров, заключенная в г. Нью-Йорке 14 июня 1974 г.; Конвенция

о праве, применимом к договорам международной купли-продажи товаров, заключенная в г. Гааге 22 декабря 1986 г.). В случае возникновения коллизии между национальным и международным законодательством приоритет отдается последнему.

3. Гражданский кодекс Республики Беларусь, имеющий согласно ст. 10 Закона от 10 января 2000 г. (в ред. от 02.07.09) "О нормативных правовых актах Республики Беларусь" большую юридическую силу по отношению к другим кодексам и законам, содержащим нормы хозяйственного права. ГК дает определение предпринимательской деятельности, закрепляет основы имущественных и обязательственных отношений, устанавливает организационно-правовые формы коммерческих организаций и др.

4. Хозяйственный процессуальный кодекс Республики Беларусь, Банковский кодекс Республики Беларусь, Воздушный кодекс Республики Беларусь, Кодекс Республики Беларусь о земле, Кодекс торгового мореплавания Республики Беларусь, другие кодексы в части содержания норм хозяйственного права, направленных на регулирование хозяйственных правоотношений.

5. Законы Республики Беларусь как нормативные правовые акты, закрепляющие принципы, нормы и правила регулирования наиболее важных хозяйственных отношений (Закон Республики Беларусь 9 декабря 1992 г. № 2020-XII (в ред. от 15.07.2010 № 168-3) "О хозяйственных обществах"; Закон Республики Беларусь от 4 июня 1999 г. № 265-3 "О финансово-промышленных группах" (в ред. от 04.01.2010 № 109-3); Закон Республики Беларусь от 18.07.2000 № 423-3 (ред. от 13.07.12) "Об экономической несостоятельности (банкротстве)"; Закон Республики Беларусь от 01.07.2010 № 148-3 (в ред. от 10.07.2012) "О поддержке малого и среднего предпринимательства").

6. Декреты и Указы Президента Республики Беларусь, содержащие нормы хозяйственного права (см., например, Декрет Президента Республики Беларусь от 16.01.2009 № 1 (ред. от 28.05.2012) "О государственной регистрации и ликвидации (прекращении деятельности) субъектов хозяйствования"; Указ Президента Республики Беларусь от 18.06.2005 № 285 (ред. от 11.07.2012) "О некоторых мерах по регулированию предпринимательской деятельности"; Указ Президента Республики Беларусь от 01.09.2010 № 450 (ред. от 21.06.2012) "О лицензировании отдельных видов деятельности" и др.).

7. Постановления Совета Министров (Правительства) Республики Беларусь, издаваемые в соответствии с законодательными актами и содержащие нормы хозяйственного права (см., в частности, Постановление Совета Министров Республики Беларусь от 6 июня 2012 г. "О заключении договора добровольного страхования экспортных рисков").

8. Акты Конституционного Суда Республики Беларусь, Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь, изданные в пределах их компетенции по регулированию хозяйственных отношений, установленной Конституцией Республики Беларусь и принятыми в соответствии с ней иными законодательными актами (например, Постановление Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 26.04.2005 № 16 (ред. от 04.03.2011) "О некоторых вопросах применения хозяйственными судами законодательства при рассмотрении дел о защите деловой репутации"; Постановление Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 22.12.2006 № 18 (ред. от 26.11.2009) "О некоторых вопросах рассмотрения хозяйственными судами дел о ликвидации юридических лиц и прекращении деятельности индивидуальных предпринимателей" и др.).

9. Акты министерств, иных республиканских органов государственного управления, местных органов управления и самоуправления, изданные в случаях и пределах, предусмотренных законодательными актами, распоряжениями Президента Республики Беларусь и постановлениями Правительства Республики Беларусь.

10. В качестве источника выступают также обычаи делового оборота. Обычай – это правило поведения, отвечающее следующим критериям: оно должно сложиться и широко применяться; сферой применения должен выступать исключительно предпринимательский (деловой) оборот; оно не должно быть зафиксировано в каком-либо нормативном акте.

Обычай делового оборота может применяться как наряду с законодательством, так и в случаях пробелов в правовом регулировании, однако он не должен противоречить законодательству.

Примером общеприменяемых обычаев делового оборота являются разработанные и периодически модифицируемые Международным институтом по унификации частного права (УНИДРУА) Принципы международных коммерческих договоров и Международной торговой палатой в г. Париже в 1936 году – Международные правила толкования торговых терминов ИНКОТЕРМС (International Commercial Trade Terms). Они применяются, когда стороны включили в договор соответствующую ссылку или когда стороны в качестве применимого права определили совокупность правил международного торгового оборота. В настоящее время издана шестая редакция (Инкотермс 2000).

В процессе применения указанных нормативных правовых актов необходимо учитывать вид документа, его место в иерархической системе и в случае коллизии применять на практике тот, который обладает большей юридической силой. Если же противоречие обнаружено в двух нормативных

правовых актах равных по своей юридической силе, то применению подлежит тот нормативный правовой акт, который был принят позже во времени (ст. 10 Закона Республики Беларусь "О нормативных правовых актах Республики Беларусь").

Наряду с государственным регулированием хозяйственная деятельность регулируется хозяйственными договорами, которые заключают между собой субъекты хозяйствования в сфере купли-продажи товаров, результатов интеллектуальной деятельности, выполнения работ, оказания услуг и т.д.

Хозяйственный договор заключается, как правило, в сфере хозяйственной деятельности юридических лиц и (или) индивидуальных предпринимателей. Однако договор может быть и не связан с его хозяйственной деятельностью, поскольку ставит перед собой иные цели (например, соглашение об оказании медицинских услуг для своих работников).

Для торгового предприятия хозяйственными будут являться договоры как непосредственно (прямо) направленные на достижение поставленных перед ним целей (договоры купли-продажи, поставки и т.д.), так и договоры, заключение которых служит достижению этих целей опосредованно, поскольку обеспечивает нормальное течение производственно-хозяйственной деятельности.

В условиях современной экономики хозяйственный договор стал основной правовой формой организации экономических отношений между равноправными субъектами хозяйствования. Договор выступает в качестве средства планирования. На основе заключаемых договоров формируется производственная программа предприятия, разрабатываются бизнес-планы и инвестиционные планы.

Договор определяет порядок и условия исполнения обязательств, формы взаимодействия сторон, контроль за выполнением обязанностей, учитывает специфические особенности конкретных взаимоотношений сторон. Договор выполняет также функцию оценки результатов хозяйственной деятельности [8].

Следовательно, хозяйственный договор – это договор, устанавливающий отношения, возникающие в сфере осуществления гражданами и юридическими лицами предпринимательской (хозяйственной) деятельности, его заключение либо непосредственно направлено на достижение поставленных перед ними целей, либо способствует их достижению [1].

В заключении хотелось бы отметить, что договор играет большую роль в хозяйственной деятельности, с помощью которого субъекты хозяйствования создают юридические лица (например, полное товарищество), осуществляют свою деятельность, получают прибыль, достигают свои иные цели.

Список использованных источников

1. *Каменков, В.С.* Роль договора в хозяйственной деятельности и хозяйственных отношениях / В.С. Каменков // Юстиция Беларуси. – 2005. – № 8. – С. 50–53.
2. *Хозяйственный кодекс Украины* // Ведомости Верховной Рады (ВВР), 2003. – № 18, – № 19–20, – № 21–22, ст. 144.
3. *Авдеев, В.В.* Правовое регулирование хозяйственной деятельности: учебник / В.В. Авдеев, А.В. Ананько, Н.Л. Бондаренко и др.; под общ. ред. В.А. Витушко. – Минск: Книжный Дом, 2004. – С. 11.
4. *Вабищевич, С.С.* Коммерческая деятельность: Основы правового регулирования: практ. пособие / С.С. Вабищевич, И.А. Маньковский. – Минск : Молодежное, 2003. – 344 с.
5. *Большой толковый словарь русского языка* / под ред. С.А. Кузнецова. – СПб.: Норинт, 1998. – С. 445.
6. *Шевченко, И.К.* Организация предпринимательской деятельности : учеб. пособие / И.К. Шевченко. – Таганрог : ТРТУ, 2004. – 423 с.
7. *Трамбачева, Т.Д.* Перспективы развития предпринимательства несовершеннолетних и пути разрешения сложившихся проблем (начало) / Т.Д. Трамбачева, В.В. Трамбачев // Вестник Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь. – 2010. – № 2. – С. 111–117.
8. *Сидорчук, В.К.* Хозяйственное право / В.К. Сидорчук // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.

ЛЕКЦИЯ 2

ПОНЯТИЕ И КЛАССИФИКАЦИЯ ХОЗЯЙСТВЕННЫХ ДОГОВОРОВ

1. Понятие "хозяйственного договора" в законодательстве Республики Беларусь и стран СНГ. Сфера применения, особенности и функции хозяйственного договора.

2. Виды хозяйственных договоров.

1. Понятие "хозяйственного договора" в законодательстве Республики Беларусь и стран СНГ. Сфера применения, особенности и функции хозяйственного договора

В ГК Республики Беларусь общим положениям о договоре посвящены специальные главы – 27, 28 и 29. Характерно, что ГК БССР 1923 г. не отражал особенностей договорных отношений участников гражданского оборота и лишь некоторые его статьи устанавливали исключительные случаи для тех положений, когда стороной в обязательстве были социалистические организации. Отсутствовал общий раздел о договорах и в "Основах гражданского законодательства Союза ССР 1961 г. и союзных республик" и в ГК БССР 1964 г., принятом в соответствии с ними. Лишь в разделе "Отдельные виды обязательств" группировались важнейшие разновидности договоров, заключаемых социалистическими организациями: "Поставка", "Государственные закупки сельскохозяйственной продукции у колхозов и совхозов", "Подряд на капитальное строительство", "Перевозка". Кроме того, некоторые статьи раздела "Общие положения об обязательствах" устанавливали особые нормы, распространяющиеся только на плановые договоры и на другие договоры, где участвуют социалистические организации [1, с. 465]. Разумеется, все это работало и на хозяйственный договор, его теоретический фундамент и практическое применение [2].

Долгое время в гражданском праве все договоры подразделялись на две большие группы: общегражданские и хозяйственные. Затем в гражданском законодательстве все чаще стало употребляться понятие "предпринимательский договор". Сейчас хозяйственные договоры в том понимании, в котором они применялись до реформирования экономики и гражданского законодательства, уже не в полной мере соответствуют существующим общественным отношениям. В связи с этим часто возникают вопросы, каким

новым требованиям должен соответствовать договор, в том числе регулирующий хозяйственные (предпринимательские) отношения, каковы его сущность, признаки и особенности [3].

В современной юридической литературе понятие и признаки хозяйственного договора по-прежнему остаются дискуссионными.

В нормативных актах отсутствует легальное определение "хозяйственного договора", используется только термин "договор". Так, п. 1 ст. 390 ГК под договором понимает соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Большинство ученых Беларуси, отталкиваясь от данного определения, оговариваются, что данный договор используется или заключается в сфере осуществления предпринимательской деятельности и является разновидностью гражданско-правового договора.

Например, Сидорчук В.К. определяет хозяйственный договор как "соглашение двух или нескольких субъектов хозяйствования, направленное на установление, изменение или прекращение прав и обязанностей в процессе осуществления хозяйственной деятельности. Хозяйственный договор является разновидностью гражданско-правовой сделки" [4].

По мнению Каменкова В.С., "хозяйственный договор – это договор, устанавливающий отношения, возникающие в сфере осуществления гражданами и юридическими лицами предпринимательской (хозяйственной) деятельности, его заключение либо непосредственно направлено на достижение поставленных перед ними целей, либо способствует их достижению" [5].

С точки зрения Филлипчик Р., "хозяйственный договор – это соглашение между двумя и более субъектами хозяйствования о производстве услуг по поставке, перевозке, изготовлению продукции и товаров, в котором одна сторона всегда выступает в качестве заказчика, а другая – в качестве исполнителя (исключение составляет договор о совместной хозяйственной деятельности)" [6].

Анализ законодательство Российской Федерации и Украины показывает также отсутствие легального определения "хозяйственного договора". Хозяйственный кодекс Украины содержит только определение хозяйственного обязательства, под которым понимается обязательство, которое возникает между субъектом хозяйствования и другим участником (участниками) отношений в сфере хозяйствования, в силу которого один субъект (обязанная сторона, в том числе должник) обязан совершить определенное действие хозяйственного или управленческо-хозяйственного характера в пользу другого субъекта (выполнить работу, передать имущество,

уплатить деньги, предоставить информацию и т.п.), или удержаться от определенных действий, а другой субъект (управомоченная сторона, в том числе кредитор) имеет право требовать от обязанной стороны выполнения ее обязанности (ст. 173 Хозяйственного кодекса Украины). Однако в Кодексе четко регламентирован порядок заключения, исполнения и прекращения хозяйственного договора.

Термин "договор" употребляется в хозяйственном праве Республики Беларусь в различных значениях:

1. Договор как волевой акт, то есть взаимное соглашение двух и более сторон. Именно волевые действия составляют сущность любого договора.

2. Договор как *юридический факт*, который порождает, изменяет или прекращает права и обязанности субъектов хозяйствования.

3. Договор как *обязательство*, возникающее на основе соответствующего договора. Понятие "договор" не тождественно понятию "обязательство". Обязательство – более широкое понятие, в основе которых могут лежать и внедоговорные обстоятельства (например, вследствие причинения вреда, неосновательного обогащения). Договор – лишь одно из оснований возникновения обязательств.

4. Договор как *документ*, фиксирующий соглашение сторон и состоит из условий (пунктов) этого соглашения и других реквизитов.

5. Договор как *правоотношение* между двумя или больше субъектами, содержанием которых является передача имущества, выполнение работы, предоставление услуги.

6. Договор как *регулятор* конкретных (единичных) хозяйственных отношений (связей) между субъектами хозяйственной деятельности, условия действия которого устанавливают сами субъекты.

Значение хозяйственного договора заключается в том, что договор может обеспечить надлежащее функционирование экономического оборота, которого невозможно добиться с помощью иных, в том числе и принудительных, мер. "Договор – это и наиболее оперативное и гибкое средство связи между производством и потреблением, изучения потребности и немедленного реагирования на них со стороны производства. В силу этого именно договорно-правовая форма способна обеспечить необходимый баланс между спросом и предложением, насытить рынок теми товарами, в которых нуждается потребитель. Договор позволяет участникам экономического оборота отчуждать излишние или ненужные им материальные ценности, получая взамен их соответствующий денежный эквивалент или необходимые им материальные блага в натуральной форме. С помощью договора граждане по своему усмотрению расходуют полученные в виде

заработной платы, доходов от предпринимательской деятельности и иных доходов денежные средства, приобретая на них те ценности, которые способны удовлетворять их индивидуальные материальные и культурные потребности" [7, с. 488].

Отличительными признаками хозяйственного договора являются:

– *Особый субъектный состав.* Субъектами хозяйственного договора являются юридические лица всех форм собственности и индивидуальные предприниматели. В договоре они выступают в качестве экономически обособленных, самостоятельных и юридически равных партнеров, независимо от форм собственности, ведомственной подчиненности и властной зависимости. Следует согласиться с мнением М.И. Брагинского, который считает, что хозяйственными признаются только те договоры, которые заключены между организациями, независимо от того, являются ли они государственными или общественными. Если хотя бы одним контрагентом является гражданин, договор в круг хозяйственных не входит [8, с. 8]. Полагаем, что участие в договоре гражданина (физического лица) исключает такой договор из числа хозяйственных.

– *Возмездный характер.* Характерной особенностью хозяйственных договоров является возмездность договора, в отличие от них гражданско-правовые договоры бывают как возмездные, так и безвозмездные.

– *Цель заключения хозяйственного договора.* В основном она связана с получением прибыли, а не с семейным, бытовым или личным потреблением.

Сидорчук В.К. указывает, что данная цель "может быть как прямой, так и косвенной. Исходя из этого, хозяйственными будут являться договоры как непосредственно направленные на достижение поставленной перед субъектом хозяйствования цели получения прибыли (договоры купли-продажи, поставки и т.д.), так и договоры, заключение которых служит достижению этой цели опосредованно, поскольку обеспечивает нормальное течение производственно-хозяйственной деятельности. К числу последних можно отнести договоры аренды помещений, договоры перевозки грузов, кредитные договоры и т.п." [4];

– *Повышенная ответственность за неисполнение условий хозяйственного договора.* Сюда можно отнести взыскание неустойки, убытков, упущенной выгоды.

– *Подведомственности споров.* Споры между субъектами хозяйствования рассматриваются хозяйственными судами.

– *Свобода в заключении договора.* Заключается в выборе контрагентов, определении предмета и других условий договора, а также в определении

прав и обязанностей по нему. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена законодательством или добровольно принятым обязательством (ст. 391 ГК). В хозяйственном обороте свобода договора может быть ограничена условиями о заключении договоров в обязательном порядке (поставка товаров для государственных нужд), законодательством о публичных договорах и договорах присоединения, при заключении договоров на торгах;

– **Форма заключения договора.** В соответствии со ст. 162 ГК сделки юридических лиц между собой и с гражданами заключаются в простой письменной форме, если законодательством для конкретного вида договора не предусмотрена нотариальная форма его заключения.

Хозяйственному договору присущи **общие функции**, которые соответствуют всем гражданско-правовым договорам:

– **регулятивная.** Хозяйственный договор служит средством упорядочения хозяйственных отношений, определяет права и обязанности субъектов хозяйствования;

– **координационная.** Хозяйственный договор способствует выявлению спроса на определенные виды товаров, способствует координации деятельности субъектов хозяйствования в процессе реализации товаров, выполнении работы, оказании услуг;

– **охранительная.** Хозяйственный договор, закрепляя определенные права и обязанности, устанавливает санкции за нарушение взаимных обязательств, определяет условия их применения.

Помимо общих функций договору, заключаемому в хозяйственной деятельности, присущи свои **специфические функции**:

1) договор выступает средством выражения общей воли производителя и потребителя и служит гарантией сбыта продукции;

2) договор является удобным правовым средством, закрепляющий принцип взаимной заинтересованности сторон при осуществлении предпринимательской деятельности;

3) договор выступает в форме обязательств и определяет порядок и способы отношений субъектов хозяйствования.

Таким образом, хозяйственный договор – комплексный правовой институт, сочетающий нормы частноправовых и публичных начал. Поэтому можно утверждать, что хозяйственный договор представляет собой межотраслевое (комплексное) понятие.

Договор – это сложное правовое образование, соотносимое со сделками, основаниями возникновения гражданских прав и обязанностей,

обязательствами, законом и подзаконными нормативными актами, усмотрением сторон и другими требованиями.

Исходя из вышеизложенного, договор, заключаемый между субъектами хозяйствования, имеет огромное значение, так как является основным регулятором взаимоотношений между равноправными субъектами хозяйственной деятельности в условиях рыночных отношений. Договор является одним из видов юридических фактов, выражающих согласованную волю сторон, направленную на цели, не противоречащие законодательству Республики Беларусь.

Хозяйственный договор – это соглашение двух или более лиц, направленное на возникновение, изменения или прекращение гражданских прав и обязанностей в процессе осуществления хозяйственной (предпринимательской) деятельности. Хозяйственный договор заключается только между субъектами хозяйствования по поводу объектов, обеспечивающих их предпринимательскую деятельность.

2. Виды хозяйственных договоров

В зависимости от видов предпринимательской деятельности договоры могут быть классифицированы по таким типам, как: *договоры о возмездной реализации или приобретении имущества; договоры об оказании услуг; договоры о выполнении работ; договоры на передачу исключительных прав на объекты интеллектуальной собственности; организационные договоры*. Каждый из названных типов объединяет определенные виды предпринимательских договоров, отличающиеся юридическими признаками. Так, в группу договоров о возмездной реализации или приобретении имущества входят договоры поставки, купли-продажи, контрактации; группа договоров об оказании услуг включает такие договоры, как перевозки грузов, хранения, комиссии. К договорам о выполнении работ относятся, например, договоры строительного подряда, на создание научно-технической продукции. К организационным относятся, например, учредительный договор на создание полного товарищества, договор о совместной деятельности (простого товарищества).

Опыт выделения в кодификационном акте, а именно в Хозяйственном кодексе Украины, отдельной главы "Хозяйственные договоры" убедительно показал несостоятельность попытки выделить в отдельную главу (отдельный тип) норму права о хозяйственных договорах. В главе 20 "Хозяйственные договоры" ст. 179–188 указанного Кодекса повторяют, правда в иной редакции, многие правила Гражданского кодекса Украины, а п. 7

ст. 179 Хозяйственного кодекса содержит следующее правило: "Хозяйственные договоры заключаются по правилам, установленным Гражданским кодексом Украины, с учетом особенностей, предусмотренных настоящим Кодексом, другими нормативно-правовыми актами относительно отдельных видов договоров". А в ГК Украины лишь некоторым предпринимательским договорам посвящены отдельные главы.

Хозяйственные договоры в Республике Беларусь классифицированы в ГК. Каждому из них как самостоятельному типу, в ГК отведена отдельная глава (см. глава 43 "Финансирование под уступку денежного требования (факторинг)", глава 53 "Комплексная предпринимательская лицензия (франчайзинг)") либо отдельный параграф соответствующей главы, посвященный отдельному виду соответствующего типа договора (см. § 3 и § 4 главы 30, § 5 главы 34, § 3 и § 4 главы 37).

Виды хозяйственных договоров довольно разнообразны. Их можно классифицировать по различным признакам и основаниям.

1. В зависимости от распределения прав и обязанностей между участниками договора различают *односторонние и взаимные* (синаллагматические, двусторонние) договоры.

Односторонний договор предполагает, что у одной стороны возникают только права, а у другой – только обязанности (договор займа). У того, кто дал займы (заимодавца) возникает право требовать возврата денежной суммы и отсутствуют обязанности. А на том, кто взял займы (заемщике), лежит обязанность вернуть в установленный срок взятую займы денежную сумму, и никаких прав по отношению к заимодавцу он не приобретает. Эти договоры редко, но встречаются.

Большинство же договоров носят взаимный характер, когда у каждой из сторон есть не только права, но и обязанности (договор купли-продажи, поставки, аренды, подряда). Возьмем договор купли-продажи. Когда он заключен, у продавца появляется право требовать от покупателя уплаты покупной цены, а на продавце лежит обязанность передать в собственность покупателя проданную вещь. Так же, как у покупателя есть право требовать от продавца передачи ему проданной вещи, но на нем лежит обязанность уплатить покупную цену.

2. *По моменту, с которого договор считается совершенным*, – на *консенсуальные и реальные*. *Консенсуальным* считается договор, если он вступает в силу с момента достижения сторонами согласия по всем существенным его условиям, а *реальным* – договор, который признается заключенным с момента, когда на основе соглашения осуществлена передача стороной контрагенту определенного имущества.

Выделение договоров реальных и консенсуальных опирается на соответствующее указание в ст. 403 ГК Республики Беларусь. Имея в виду консенсуальные договоры, п. 1 ст. 403 ГК устанавливает, что договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта. Именно данный момент рассматривается как юридический факт, достаточный для признания возникновения между сторонами договорной связи. В п. 2 ст. 403 ГК подчеркивается, что в случаях, когда для заключения договора необходима также передача имущества, договор считается заключенным с момента передачи соответствующего имущества [2].

3. В зависимости от характера перемещения материальных благ различают *возмездные и безвозмездные* договоры.

Возмездный договор – это такой договор, по которому сторона должна получить плату или иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей (ст. 393 ГК) (например, продавец передает проданную вещь покупателю, а покупатель передает деньги). Большинство договоров в хозяйственной деятельности носит возмездный характер. Договор презюмируется возмездным, если из содержания или существа его не вытекает, что он является безвозмездным (п. 3 ст. 393 ГК).

Расчеты сторон по исполнению возмездного договора осуществляются по цене, установленной соглашением сторон с соблюдением норм действующего законодательства. В некоторых случаях государственные органы могут устанавливать отдельные тарифы, расценки, ставки и т.п. Если госорганами установлены цены, то при заключении договора расчеты сторон должны осуществляться по этим ценам (например, Закон Республики Беларусь от 10.05.1999 № 255-3 (в ред. от 31.12.2009) "О ценообразовании"; Постановление Совета Министров Республики Беларусь от 19 апреля 2008 г. № 583 (в ред. от 28.02.2011 № 583) "О некоторых вопросах регулирования ценообразования в строительстве").

Безвозмездный договор – договор, по которому одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без получения от нее платы или иного встречного предоставления (ст. 393 ГК) (договор дарения, безвозмездного пользования имуществом). Безвозмездный договор – исключение в хозяйственной деятельности.

Подгруша В.В., комментируя данную статью, отмечает, что "установление возмездного либо безвозмездного характера договора имеет важное практическое значение, поскольку в ряде случаев от этого зависит имущественная ответственность сторон. Логично, что ответственность по возмездному договору, позволяющему извлекать из него материальную выгоду, как правило, выше, чем ответственность по безвозмездному договору.

В качестве примеров можно привести требования ст. 781 ГК об обязанностях хранителя обеспечить сохранность вещи, объем которых зависит от того, осуществляется хранение возмездно либо безвозмездно. Так, ст. 792 ГК устанавливает по этому критерию различные подходы к определению размера ответственности хранителя в связи с утратой, недостачей или повреждением вещей, принятых на хранение.

Необходимо отметить, что из легального определения безвозмездного договора следует, что таковыми могут быть только консенсуальные договоры (законодателем употреблена формулировка "сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без получения от нее платы или иного встречного предоставления"). Данное положение самим же законодателем проигнорировано применительно к договору дарения (п. 1 ст. 543 ГК), договору безвозмездного пользования (п. 1 ст. 643 ГК), которые, будучи безвозмездными, могут быть как консенсуальными, так и реальными" [9].

4. По признаку, кто является адресатом интереса, – на договоры в интересах сторон и договоры в пользу третьего лица.

Различаются они в зависимости от того, кто может требовать исполнения заключенного договора. Большинство договоров, которые встречаются на практике, это договоры в пользу тех лиц, которые их заключают. Но встречаются и допускаются гражданским законодательством такие договоры, когда они заключаются в пользу третьего лица, и это третье лицо, которое не участвовало в заключении договора, приобретает право требовать исполнения этого договора.

Согласно ст. 400 ГК договором в пользу третьего лица признается договор, в котором стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу. (Например, когда комиссионер заключает договор страхования имущества, переданного на комиссию в пользу комитента от несчастного случая, и если этот несчастный случай наступил, то право требовать выплаты страхового возмещения принадлежит не тому, кто заключил договор страхования, а тому, в чью пользу он заключен).

Если иное не предусмотрено законодательством или договором, с момента выражения третьим лицом должнику намерения воспользоваться своим правом по договору стороны не могут расторгать или изменять заключенный ими договор без согласия третьего лица.

Договор в пользу третьего лица следует отличать от договора об исполнении третьему лицу (например, при отгрузке поставляемой продукции не покупателю, а названным им получателям), когда это третье лицо

может принять исполнение, но не вправе предъявлять к должнику требования об исполнении договора в свою пользу.

5. По своей юридической направленности все договоры подразделяются на примерные, предварительные договоры и окончательные (основные) договоры.

Примерный (типовой) договор – договор, где может быть предусмотрено, что его отдельные условия определяются примерными условиями, разработанными для договоров соответствующего вида и опубликованными в печати (п. 1 ст. 397 ГК). Примерные условия могут быть изложены в форме типового договора или иного документа, содержащего эти условия.

Примерные условия облегчают заключение и исполнение договоров и получают в рыночной экономике широкое распространение. Примерные условия могут иметь разную форму (общие условия договора, текст договора, руководство к заключению договора и т.д.) и различное наименование (примерный договор, договор-проформа во внешней торговле т.д.). Примерные условия не являются для сторон обязательными; они становятся таковыми при наличии отсылки к ним в договоре. Примерные договоры, утверждаемые Советом Министров Республики Беларусь и иными государственными органами, являются нормативными правовыми актами (Примерная форма договора банковского вклада (депозита), Примерный договор транспортной экспедиции и т.п.) [10].

Предварительный договор (ст. 399 ГК) – это соглашение, по которому стороны обязуются заключить в будущем договор (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором.

Он порождает обязанность сторон заключить договор в будущем и право каждой из сторон требовать от другой стороны заключения основного договора. Если сторона предварительного договора уклоняется от заключения основного договора, то другая сторона вправе обратиться в суд с иском о понуждении к заключению договора, а также с требованием о возмещении всех понесенных ею убытков, вызванных несвоевременным заключением основного договора. Предварительный договор заключается в форме, установленной законодательством для основного договора, а если форма основного договора не установлена, то в письменной форме. Несоблюдение правил о форме предварительного договора влечет его ничтожность. Предварительный договор должен содержать условия, позволяющие установить предмет, а также другие существенные условия основного договора. В предварительном договоре указывается срок, в который стороны обязуются заключить основной договор. Если такой срок в предварительном договоре не определен, основной договор подлежит заключению

в течение года с момента заключения предварительного договора. Обязательства, предусмотренные предварительным договором, прекращаются, если до окончания срока, в который стороны должны заключить основной договор, он не будет заключен и ни одна из сторон не направит другой стороне предложение заключить этот договор.

Окончательный (основной) договор непосредственно порождает права и обязанности сторон, связанные с перемещением материальных благ: передать товар, выполнить работу, оказать услуги, оплатить деньги и т.д. Именно такие права и обязанности возникают, которые непосредственно связаны с перемещением материальных благ.

6. Главные (основные, окончательные) и придаточные (акцессорные, дополнительные).

Если предварительные договоры предшествуют основным (окончательным, главным) договорам, то дополнительные (придаточные) договоры дополняют их. М.И. Брагинский и В.В. Витрянский считают, что "наиболее распространенной разновидностью дополнительных договоров служат те, которые возникают по поводу названных в ГК четырех, основанных на соглашении сторон, способов обеспечения обязательств – неустойки, поручительства, залога и задатка" [10, с. 394]. С этим трудно не согласиться. Как и с тем, что в случае прекращения основного (окончательного, главного) договора или признания его недействительным, то же самое происходит и с придаточным (дополнительным) договором.

7. По признаку обязательности заключения договора они делятся на свободные и обязательные.

Свободные договоры заключаются по усмотрению сторон. Это проистекает из принципа свободы договора. Большинство договоров – это свободные договоры. Никто не может понудить другую сторону к заключению договора.

Обязательные договоры – это такие договоры, которые являются обязательными хотя бы для одной из сторон.

К таким случаям относится:

– **предварительный** договор (смотри выше), после заключения которого существует обязанность заключить основной договор;

– **публичный** договор (ст. 396 ГК) – 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, обязательное страхование и т.п.). Коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении заключения публичного договора, кроме случаев, предусмотренных законодательством.

Обязательным участником публичного договора является коммерческая организация. Однако законодательством, в отношении каждого конкретного публичного договора может устанавливаться исключение из этого правила. Например, по договору розничной купли-продажи продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, либо лицо, осуществляющее ремесленную деятельность или разовую реализацию товаров на рынке, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью (ст. 462 ГК). Пункт 2 ст. 462 ГК определяет данный договор как публичный договор, на который распространяются правила статьи 396 ГК, несмотря на то, что продавцами выступают не только коммерческие организации, индивидуальные предприниматели, но и лица, осуществляющие ремесленную деятельность или разовую реализацию товаров на рынке.

При необоснованном уклонении коммерческой организации от заключения публичного договора другая сторона вправе по суду требовать заключения с ней этого договора. Поскольку это коммерческая организация, заключение с ней такого договора является обязательным. Кроме этого, другая сторона вправе потребовать всех понесенных убытков, вызванных необоснованным отказом от заключения публичного договора.

Цена товаров, работ и услуг, а также иные условия публичного договора устанавливаются одинаковыми для всех потребителей, за исключением случаев, когда законодательством допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей.

8. В зависимости от способа заключения различают *взаимосогласованные договоры и договоры присоединения*.

Взаимосогласованные договоры – это такие договоры, когда условия договоров вырабатываются всеми сторонами этого договора, и таких договоров большинство.

Договоры присоединения – это соглашение, при котором условия договора разрабатываются только одной стороной, и другая сторона может заключить этот договор только одним способом – присоединившись к тем условиям, которые разработала другая сторона.

Согласно ст. 398 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.

Договором присоединения в сфере страхования признается договор, условия которого определены в правилах соответствующих видов страхования, утвержденных страховщиком либо объединением страховщиков и согласованных с органом, осуществляющим государственный надзор за страховой деятельностью, и могут быть приняты другой стороной (страхователем) не иначе как путем присоединения к договору страхования.

Присоединившаяся к договору сторона вправе потребовать расторжения или изменения договора, если договор присоединения хотя и не противоречит законодательству, 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.

Правила, которые относятся к договорам присоединения, не применяются тогда, когда присоединившаяся сторона – предприниматель – заключила договор присоединения для осуществления предпринимательской деятельности.

Договор присоединения чаще всего применяется во взаимоотношениях коммерческой организации с гражданином, когда стандартные условия договора повторяются многократно (например, договор банковского вклада, страхования, договора предоставления образовательных услуг и т.п.).

9. Выделяют договоры *меновые и рисковые (алеаторные)*.

Меновый договор – это договор, при котором размер взаимного предоставления стороны определяют при заключении договора, не связывая его наступление с каким-либо событием или обстоятельством.

Рисковый (алеаторный) договор – это договор, при котором его конечный результат – размер взаимного предоставления равно как и сама возможность получить его, обуславливается каким-либо обстоятельством (событием): одна сторона выигрывает, вторая, соответственно, проигрывает (например, по договору страхования размер страхового возмещения наступает при определенных обстоятельствах, которые могут и не наступить).

10. По критерию времени действия договоры подразделяют на *генеральные и текущие*. Генеральные договоры подразумевают действие на перспективу, т.е. на несколько лет. В них определяют общие элементы сотрудничества (например, строительство крупных объектов). В отличие от

генерального, текущий договор рассчитан на более короткий срок. Однако по составляющим его условиям он не должен противоречить генеральному.

11. Многообразие экономических отношений, вынуждает стороны заключать самые разнообразные договоры, которые делят на **поименованные (именные)**, т.е. предусмотренные законодательством (купля-продажа, мена, страхование), и **непоименованные (безыменные)**, которые законодательством не предусмотрены.

Одним из таких договоров, который на практике приобрел довольно широкое применение среди субъектов хозяйствования, однако не имеет достаточного законодательного регулирования, является договор консигнации.

Практическая сущность договора консигнации сводится к хранению и реализации товара через посредника потребителю. Таким образом, консигнация есть разновидность комиссионных операций, поэтому на практике его часто отождествляют с договором комиссии и применяют к договору консигнации нормы законодательства, регулирующие комиссионные отношения.

Так как договор консигнации не урегулирован в Гражданском кодексе при разрешении споров хозяйственные суды руководствуются общими нормами об исполнении обязательств и применяют отдельные статьи тех элементов договоров, которые по мнению суда нарушены. Например, *между истцом ЧУП "Д" (консигнант) и ответчиком фирмой "А" (консигнатор) был заключен договор консигнации, во исполнение которого истец поставил ответчику для реализации на условиях консигнации льняную продукцию. Товар реализовывался ответчиком от своего имени. Платежи за поставленный на реализацию товар должны были осуществляться в российских рублях по мере реализации не реже 2 раз в месяц, но не позднее 90 дней с момента поставки продукции ответчику.*

Хозяйственный суд, руководствуясь статьей 391 ГК, согласно которой к отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, находит, что указанное в договоре условие об оплате поставленной продукции ответчиком при отсутствии факта реализации – лишь в случае истечения 90 дней с момента поставки, свидетельствует о том, что к отношениям сторон в этой части следует применить правила ГК о договоре поставки, в частности статью 486 ГК.

Согласно статье 486 ГК покупатель оплачивает поставляемые товары с соблюдением порядка и формы расчетов, предусмотренных договором поставки. Если соглашением сторон порядок и форма расчетов не определены, то расчеты осуществляются платежными поручениями.

Вопреки предусмотренной соглашением обязанности в полном объеме оплаты полученной продукции ответчик не произвел и допустил задолженность перед истцом в сумме 1335971,05 российских рублей. Ввиду изложенного хозяйственный суд находит, что исковые требования о взыскании задолженности обоснованы и подлежат удовлетворению.

На данном этапе становления договор консигнации проходит стадию смешанного договора, объединяя в себе элементы таких договоров, как купля-продажа, поставка, хранения, поручение, комиссия. Смешанный договор есть необходимая промежуточная стадия в процессе выделения новых договоров, в том числе договора консигнации [11, с.123].

12. Смешанные договоры. Стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законодательством (смешанный договор).

Одним из принципов, закрепленных в Гражданском кодексе Республики Беларусь (далее – ГК), является принцип свободы договора, который реализовывается путем объединения в одном договоре различных элементов других договоров (купли-продажи, хранения, поручения и т.д.), тем самым образуются новые правовые конструкции, чаще всего используемые в предпринимательской деятельности.

Для этого имеются свои предпосылки: 1) недостаточная осведомленность рынка на территории других регионов отдельных субъектов предпринимательской деятельности; 2) определенные трудности в реализации товаров; 3) нестабильность цен; 4) инфляционные процессы и т.д.

Это стимулирует поиск в использовании новых моделей договоров, которые регулировали бы отношения по посредническому оказанию услуг при продаже товаров с наименьшим риском для собственника имущества [11, с. 123].

По общему правилу, к отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре. В то же время своим соглашением стороны могут предусмотреть иное регулирование данного вопроса либо другие правила по регламентации отношений сторон смешанного договора могут вытекать из существа этого смешанного договора.

Одним из примеров смешанного договора может выступать смешанный договор поручения и комиссии. Гражданский кодекс России прямо предусматривает агентский договор, ГК Беларуси правового регулирования такого договора не содержит, поэтому в Республике Беларусь воспользоваться агентским договором можно, заключив смешанный договор (договор поручения и комиссии).

На практике использование смешанных договоров позволяет наиболее гибко регламентировать все аспекты конкретных взаимоотношений между контрагентами по договору.

Таким образом, деление договоров на типы позволяет вычлениить виды договоров. Их особенности касаются субъективного состава договора, предмета, содержания и другие особенности. Возможна классификация договоров на виды и подвиды.

Список использованных источников

1. Нормативные материалы по советскому гражданскому праву: сб. / сост. А.Ю. Кабалкин. – М.: Юрид. лит., 1965. – 632 с.
2. *Прохоров, А.Я.* Хозяйственный договор и его роль в условиях рыночных отношений / А.Я. Прохоров // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.
3. *Каменков, В.С.* Специфика и значение хозяйственных договоров / В.С. Каменков // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.
4. *Сидорчук, В.К.* Хозяйственное право / В.К. Сидорчук // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.
5. *Каменков, В.С.* Роль договора в хозяйственной деятельности и хозяйственных отношениях / В.С. Каменков // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.
6. *Филипчик, Р.* Хозяйственный договор как основной способ осуществления предпринимательской деятельности / Р. Филипчик // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.
7. Гражданское право: учебник: в 2 т. / А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой [и др.]; под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – 5-е изд. – М.: ПБОЮЛ Л.В. Рожников, 2001. – Т. 1. – 632 с.
8. *Брагинский М.И.* Хозяйственный договор: каким ему быть? / М.И. Брагинский. – М.: Экономика, 1990. – 168 с.
9. *Подгруппа В.В.* Постаггейный комментарий к Гражданскому кодексу Республики Беларусь // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.
10. *Брагинский М.И., Витрянский В.В.* Договорное право. Кн. 1: Общ. положения. – 2-е изд. – М.: Статут, 2001. – 565 с.
11. *Трамбачева, Т.Д.* Отличительные особенности договора консигнации / Т.Д. Трамбачева // Вестник Высшего Хозяйственного суда Республики Беларусь. – 2012. – № 2. – С. 118–124.

ЛЕКЦИЯ 3

СОДЕРЖАНИЕ И ФОРМА ХОЗЯЙСТВЕННОГО ДОГОВОРА

1. Понятие содержания хозяйственного договора. Дифференциация условий хозяйственного договора.
2. Существенные условия хозяйственного договора.
3. Обычные и случайные условия хозяйственного договора.
4. Форма хозяйственного договора. Государственная регистрация.

1. Понятие содержания хозяйственного договора. Дифференциация условий хозяйственного договора

Понимание содержания договора зависит от значения, в котором употребляется термин "договор". Если под договором понимают правоотношение, то содержание в этом случае выражается в правах и обязанностях сторон. При обозначении термином "договор" документа содержанием будут являться пункты, описывающие условия договора. В то же время, понимая под договором юридический факт, содержанием договора являются условия договора, на которых достигнуто соглашение сторон [1].

Определяются условия договора по усмотрению сторон, но в порядке и пределах, определенных законодательством (ст. 391 ГК).

В процессе заключения договора формируются его условия, которые и образуют *содержание договора*. Всякий договор начинается с преамбулы, в которой должны быть указаны вступающие в него субъекты и лица, действующие от их имени. Главная проблема здесь состоит в том, что эти лица должны обладать надлежащими полномочиями для вступления в договор. Если окажется, что полномочия кого-либо из них ограничены и лицо, подписывая договор, вышло за пределы этих ограничений, сделка может быть признана судом недействительной. Так согласно ст. 175 ГК если полномочия лица на совершение сделки ограничены договором либо полномочия органа юридического лица – его учредительными документами по сравнению с тем, как они определены в доверенности, в законодательстве либо как они могут считаться очевидными из обстановки, в которой совершается сделка, и при ее совершении такое лицо или орган вышли за пределы этих ограничений, сделка может быть признана судом недействительной по иску лица, в интересах которого установлены ограничения.

Суды при решении подобных споров исходят из того обстоятельства, что если в преамбуле договора указано, что руководитель предприятия действует на основании устава, то это предполагает ознакомление другой стороны договора с данным документом.

Последующие пункты договора обычно включают такие условия, как: предмет договора; права и обязанности сторон; стоимость и порядок осуществления расчетов; особые условия договора; ответственность сторон; изменение, расторжение и прекращение договора; конфиденциальность; разрешение споров; обстоятельства непреодолимой силы; срок действия договора; адреса и реквизиты сторон; подписи сторон.

Понятно, что в конкретном договоре в зависимости от его специфики условия могут располагаться в ином порядке и в других комбинациях.

Приведенный вариант носит усредненный характер, и его задачи не идут дальше общего знакомства со структурой договорного обязательства.

В юридической литературе обычно выделяют существенные, обычные и случайные условия договора.

2. Существенные условия хозяйственного договора

Законодатель дает четкое определение лишь существенных условий договора.

Существенными признаются условия хозяйственного договора, без которых он считается незаключенным. То есть для того, чтобы договор считался заключенным должно быть достигнуто соглашение по всем существенным условиям, а также придание этому договору соответствующей формы.

В ст. 180 Хозяйственного кодекса Украины установлены существенные условия для всех хозяйственных договоров: "При заключении хозяйственных договоров стороны обязаны в любом случае согласовать предмет, цену и срок действия договора".

Согласно Закону Узбекистана от 29.08.1998 "О договорно-правовой базе деятельности хозяйствующих субъектов" хозяйственный договор должен предусматривать предмет договора, качество, количество, ассортимент, цену поставляемого товара (работы, услуги), сроки исполнения, порядок расчета, обязательства сторон, ответственность сторон при неисполнении или ненадлежащем исполнении договорных обязательств, порядок разрешения споров, реквизиты сторон, дату и место заключения договора.

Согласно п. 3 постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 06.04.2005 № 7 "О внесении изменений и дополнений в постановление Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 16 декабря 1999 года № 16 (в ред. от 26.09.2008 г.) "О применении норм Гражданского кодекса Республики Беларусь, регулирующих заключение, изменение и расторжение договоров" существенными являются:

– условие о *предмете договора* (п.1 ст. 402 ГК). Предметом договора является имущество, которое одна сторона обязуется передать другой стороне (товар в договоре купли-продажи), имущественные права (право аренды какого-либо имущества); работы (в договоре подряда); услуги (в договоре перевозки); исключительные права (в авторских договорах) и т.д. Если предмет договора сторонами не согласован, то договор считается незаключенным.

– *иные условия* (цена, сроки исполнения, количество, местонахождение имущества, его состав, пределы использования имущества и др.), которые могут быть отнесены к существенным в случаях, если они:

1. *Названы в качестве таковых в законодательстве для договоров данного вида* (например, наименование и количество товара для договоров купли-продажи (ст. 425 ГК) или цена товара, порядок, сроки и размер платежей по договору купли-продажи в кредит с условием о рассрочке платежа (ст. 459 ГК) и др.).

В ГК для договоров страхования и договоров доверительного управления имуществом существенным условиям посвящены отдельные статьи (ст. 832 "Существенные условия договора страхования", ст. 899 "Существенные условия договора доверительного управления имуществом").

Например, в отношении договора имущественного страхования в законе также четко определены существенные условия. Так, согласно п. 1 ст. 832 ГК при заключении договора имущественного страхования должно быть достигнуто соглашение: 1) об определенном имуществе либо ином имущественном интересе, являющемся объектом страхования; 2) о характере события, на случай наступления которого осуществляется страхование (страхового случая); 3) о размере страховой суммы (лимита ответственности); 4) о сумме страхового взноса (страховой премии) и сроках его уплаты; 5) о сроке действия договора.

В некоторых случаях существенные условия договора указаны в содержаниях статей ГК. Например, согласно ст.ст. 525, 526 ГК в договоре продажи недвижимости должны быть указаны данные, позволяющие определенно установить недвижимое имущество, подлежащее передаче покупателю по договору, в том числе данные, определяющие расположение недвижимости на соответствующем земельном участке либо в составе

другого недвижимого имущества. При отсутствии этих данных в договоре условие о недвижимом имуществе, подлежащем передаче, считается не согласованным сторонами, а соответствующий договор не считается заключенным. Договор продажи недвижимости должен предусматривать цену этой недвижимости. При отсутствии согласованного сторонами в письменной форме условия о цене недвижимости договор о ее продаже считается незаключенным.

Хозяйственный суд г. Минска своим решением отказал ООО "А" в иске к ООО "Б" об установлении факта ничтожности сделки. Из п. 1 договора вытекает, что цена договора определена как цена за объект в целом, в стоимость которого входит стоимость материалов, проектно-сметной документации, заключений, согласований и выполненных на объекте работ (услуг) и т.д. Кроме того, в цену договора включены также понесенные ответчиком иные затраты, связанные со строительством объекта. В заключенном между сторонами договоре определено лишь местонахождение незавершенного строительством административного здания. Вместе с тем сведения относительно метража, этажности объекта и другие данные, индивидуализирующие недвижимость, в договоре не определены.

Таким образом, суд установил, что в договоре стороны не определили условия о предмете договора, направленного на отчуждение недвижимости, ввиду чего в силу п. 1 ст. 402 ГК такой договор не может считаться заключенным.

Также существенными являются условия, которые названы как существенные **в законе и иных правовых актах** для договоров данного вида.

Постановлением Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 15.02.2012 г. (в ред. от 19.09.2012 г.) № 1 "О некоторых вопросах рассмотрения споров, вытекающих из арендных правоотношений", даны следующие разъяснения в отношении существенных и иных условий аренды:

- о данных, позволяющих определенно установить имущество, подлежащее передаче арендатору в качестве объекта аренды (п. 3 ст. 578 ГК);
- о размере арендной платы (п. 1 ст. 625 ГК, п. 14 Положения о порядке определения размера арендной платы при сдаче в аренду капитальных строений (зданий, сооружений), изолированных помещений, машино-мест, их частей, утвержденного Указом Президента Республики Беларусь от 29 марта 2012 г. № 150 "О некоторых вопросах аренды и безвозмездного пользования имуществом"), за исключением случаев, установленных законодательством;
- о сроках уплаты арендной платы по договору аренды недвижимого имущества (за исключением торговых мест), находящегося в государствен-

ной собственности (п. 1, 14 Положения о порядке определения размера арендной платы при сдаче в аренду капитальных строений (зданий, сооружений), изолированных помещений, машино-мест, их частей, утвержденного Указом Президента Республики Беларусь от 29 марта 2012 г. № 150 "О некоторых вопросах аренды и безвозмездного пользования имуществом").

2. Определены как существенные самими сторонами при заключении договора или по настоянию одной из сторон и при этом между сторонами достигнуто соглашение. Например, при заключении договора купли-продажи покупатель может потребовать согласовать условие о доставке товара продавцом и такое условие становится существенным условием договора купли-продажи, без которого данный договор купли-продажи не может быть заключен.

По мнению Каменкова В.С., это так называемые субъективные существенные условия, зависящие от воли сторон, т.е. условия, при отсутствии которых конкретная сторона (стороны) не желает заключения данного договора. Данные условия не должны противоречить законодательству. Обычно они отражают какие-либо характерные особенности взаимоотношений сторон (например, для исключения возможности применения к отношениям диспозитивной нормы) или представляют определенный интерес для одной из них. Так, стороны договора поставки могут предусмотреть в договоре обязанность поставщика информировать покупателя об отгрузке товаров, обязанность покупателя сообщить о получении товара, обязанность покупателя вывезти товар своим транспортом и т.п. [3].

Постановление Совета Министров Республики Беларусь от 15.09.1998 № 1450 (ред. от 30.06.2011 г.) "Об утверждении Правил заключения и исполнения договоров (контрактов) строительного подряда" предусматривает, что каждая сторона вправе внести предложения о включении в договор подряда и других условий, предусматривающих: условия выплаты и размер премий за своевременный ввод объекта в эксплуатацию; ответственность сторон при невыполнении обязательств по договору; особенности приемки выполненных строительных работ, сдачи объекта в эксплуатацию; взаимоотношения сторон при наступлении форс-мажорных обстоятельств; порядок и основания изменения или расторжения договора подряда; перечень услуг, предоставляемых одной стороной другой стороне; другие условия.

Гражданский кодекс не устанавливает специальных правил применения последствий признания договора незаключенным. Согласно п.1 ст. 395 ГК договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения. Если же договор будет признан незаключенным, он, как не вступивший в силу, не повлечет для его участников возникновения прав

и обязанностей друг перед другом. Следовательно, у сторон не будет права требовать исполнения по договору и ссылаться на существование такого договора в отношениях с третьими лицами. Наряду с этим стороны смогут реализовать свое право потребовать возратить все исполненное по договору, используя институт неосновательного обогащения (глава 59 ГК).

3. Обычные и случайные условия хозяйственного договора

Обычными именуют условия хозяйственного договора, устанавливаемые в законодательстве (прежде всего диспозитивными нормами) и применяемые сторонами без специальной договоренности (например, при заключении договора аренды арендодатель обязан производить за свой счет капитальный ремонт переданного в аренду имущества (ст. 587 ГК)). Эти условия не обязательно оговаривать в самом договоре, они будут применяться сторонами, так как предусмотрены в законодательстве, если соглашением сторон не предусмотрено иное (например, стороны могут договориться, что на арендаторе будут лежать обязанности по капитальному и текущему ремонту).

Согласно ст. 394 ГК, если в договоре не указана цена, в предусмотренных законодательством случаях применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т.п.), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами. В случаях, когда в возмездном договоре цена не предусмотрена и не может быть определена исходя из условий договора, исполнение договора должно быть оплачено по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги. То есть цена законодателем отнесена к обычным условиям возмездных договоров.

Также в соответствии с п. 1 ст. 397 ГК в договоре может быть предусмотрено, что его отдельные условия определяются примерными условиями, разработанными для договоров соответствующего вида и опубликованными в печати (например, Постановление Государственного комитета по науке и технологиям Республики Беларусь от 13.11.2009 № 25 "Об утверждении примерной формы договора на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ"). В этом случае такие условия также следует относить к числу обычных условий.

Случайные условия – это условия, которые не характерны для данного договора, однако, если стороны заключили соглашение о включении их в договор, они становятся юридически значимыми.

"Случайными называются такие условия, которые изменяют либо дополняют обычные условия. Они включаются в текст договора по усмотрению сторон. Их отсутствие, так же как и отсутствие обычных условий, не влияет на действительность договора. Однако в отличие от обычных они приобретают юридическую силу лишь в случае включения их в текст договора. В отличие от существенных, отсутствие случайного условия лишь в том случае влечет за собой признание данного договора незаключенным, если заинтересованная сторона не докажет, что она требовала согласования данного условия. В противном случае договор считается заключенным и без случайного условия" [4, с. 492].

Так, если при согласовании договора на оказание парикмахерских услуг стороны не указали конкретно, кто будет являться исполнителем работ, договор считается заключенным и без этого условия. Однако, если заказчик докажет, что он предлагал указать конкретного мастера, к которому он не раз обращался, но это условие не было принято, договор считается незаключенным.

Подводя итог вышесказанному, отметим, что договорные условия, по общему правилу, определяются по усмотрению сторон договора, но при этом необходимо помнить о двух важных факторах. Во-первых, договор должен соответствовать требованиям, установленным императивными нормами права, которые действовали на момент заключения договора; при изменении законодательства соответствующие изменения должны быть внесены сторонами и в договор. И, во-вторых, при неясности условий договора толкование его осуществляется судом.

4. Форма хозяйственного договора. Государственная регистрация

Регулируя форму договора, законодатель "устанавливает требования к ней и последствия их несоблюдения в целях конкретизации отношений сторон, четкости определения их прав и обязанностей" [5, с. 340]. Нормы ГК Республики Беларусь, регулирующие форму хозяйственных договоров, группируются в гл. 9, 27, 28, а также других главах, посвященных различным их типам. Форма договора регулируется специальными правилами о форме договоров и общими правилами о форме сделок (п. 1 ст. 404 ГК). Требования законодателя к форме хозяйственного договора направлены на придание отношениям сторон определенности, исключение двусмысленности и снятие спорности по их исполнению в будущем, что является залогом стабильности рассматриваемых договоров, а значит, и высокой договорной дисциплины [6].

Сторонам предоставляется право заключить хозяйственный договор в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если определенная форма не предусмотрена законом или иными актами законодательства для договоров данного вида (ст. 404 ГК). Так, если законодательством для данного вида договоров не требуется нотариальной формы, но стороны договорились заключить его в такой форме, то договор считается заключенным с момента придания ему нотариальной формы.

Гражданский договор может быть заключен в устной или письменной форме. Что же касается хозяйственных договоров, то они могут заключаться только в письменной форме. Нормой ст. 162 ГК определяется форма заключения договоров в зависимости от субъектного состава – применение простой письменной формы договора в отношениях между юридическими лицами и с участием граждан является обязательным требованием. Представляется, что хозяйственные договоры, независимо от суммы, в устной форме в Республике Беларусь не заключаются. Законодательство о бухгалтерском учете требует оформлять каждую операцию первичным учетным документом, совокупность которых можно рассматривать как письменную форму договора (например, товарно-транспортные накладные и платежное поручение) [6].

Если в соответствии с требованиями законодательства договор должен быть заключен в письменной форме, он может быть заключен путем составления одного документа, подписанного сторонами, а также путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, электронной и иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору (п. 2 ст. 404 ГК).

Большое распространение получает заключение договора с использованием средств факсимильной связи. К заключению договора посредством факсимильной связи необходимо относиться очень осторожно. Но в том случае, если таким способом заключен договор, то необходимо обмениваться их оригиналами. В судебной практике в связи с этим имеется много спорных ситуаций.

Договор, заключенный посредством факсимильной связи, может быть совершен только с проверенным контрагентом. Самым безопасным может быть вариант, когда исполнение договора начинается после получения оригинала договора с подписью другой стороны. Поэтому целесообразно включать в договор следующие пункты: обязанность контрагента подписать оригинал договора и вернуть предприятию в течение определенного времени, предусмотреть ответственность за невыполнение этой обязанности и срок исполнения обязательств предусмотреть в течение определенного срока после получения оригинала договора.

Также целесообразно подписание в договоре каждой страницы договора, чтобы избежать замены страницы недобросовестным контрагентом [7].

Законодательством и соглашением сторон могут устанавливаться дополнительные требования, которым должна соответствовать форма договора (совершение на бланке определенной формы, скрепление печатью и др.) и предусматриваться последствия несоблюдения этих требований (ч. 3 п. 1 ст. 161 ГК). Если такие последствия не определены, то применяются последствия несоблюдения простой письменной формы сделки (пункт 1 статьи 163 ГК), а именно: стороны лишаются права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, что, однако, не лишает их права приводить письменные и другие доказательства, не являющиеся свидетельскими показаниями.

В том случае, если дополнительные требования для формы договора не установлены, стороны при заключении договора вправе по своему усмотрению определять его реквизиты и их расположение в письменном документе. В связи с этим порядок расположения отдельных пунктов договора не может повлиять на его недействительность. В то же время в случаях, предусмотренных законодательными актами, Правительство Республики Беларусь может издавать правила, обязательные для сторон при заключении и исполнении публичных договоров (типовые договоры, положения и т.п.) (п. 4 ст. 396 ГК). Условия таких типовых договоров являются обязательными для сторон, и их нарушение ведет к признанию ничтожными либо внесенных изменений и дополнений, либо всего договора в целом.

Нормы действующего законодательства в качестве общего правила оставляют решение вопроса о способе заключения договора на усмотрение сторон. Исключение составляют лишь определенные договоры (продажа недвижимости, продажа предприятия, доверительное управление недвижимым имуществом) при заключении которых необходимо составление одного документа, подписанного сторонами (Постановление Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 16 декабря 1999 г. № 16 (в ред. от 26.09.2008 № 11) "О применении норм Гражданского кодекса Республики Беларусь, регулирующих заключение, изменение и расторжение договоров").

Нотариальному удостоверению подлежат договоры об ипотеке, о залоге движимого имущества или прав на имущество в обеспечение обязательств по договору, который должен быть нотариально удостоверен (пункт 2 статьи 320 ГК); об уступке требования или о переводе долга, основанных на сделке, совершенной в нотариальной форме (статьи 360 и 362 ГК).

Нарушение установленной законом формы заключения договора может иметь для сторон различные неблагоприятные последствия. При нарушении требования о нотариальном удостоверении договоров таким последствием служит их недействительность, при этом такие договоры являются ничтожными (п. 1 ст. 166 ГК). Однако п. 2 указанной статьи предусматривает, что если одна из сторон полностью или частично исполнила договор, требующий нотариального удостоверения, а другая сторона уклоняется от такого удостоверения, суд вправе по требованию исполнившей договор стороны признать договор действительным. В этом случае последующего нотариального удостоверения договора не требуется. Имущественные последствия недействительности сделки определяются п. 4 ст. 166 ГК. В соответствии с указанной статьей, если сторона необоснованно уклоняется от нотариального удостоверения договора, на нее возлагается обязанность возместить другой стороне убытки, вызванные задержкой в совершении договора.

В соответствии со статьей 1147 ГК до вступления в силу акта законодательства о регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним обязательное нотариальное удостоверение требуется также для договоров продажи недвижимости (статья 521 ГК), продажи предприятия (статья 531 ГК) и дарения недвижимого имущества (пункт 3 статьи 545 ГК) по правилам, установленным законодательством, действовавшим до вступления в силу ГК.

Необходимо иметь в виду, что согласно п. 2 ст. 580 ГК договор аренды недвижимого имущества подлежит государственной регистрации, если иное не установлено законодательными актами. До недавнего времени договор аренды здания, сооружения, заключенный более, чем на один год, подлежал государственной регистрации. На сегодняшний день, Декрет Президента Республики Беларусь от 19.12.2008 № 24 (ред. от 30.08.2011) "О некоторых вопросах аренды капитальных строений (зданий, сооружений), изолированных помещений" договоры аренды, субаренды недвижимого имущества, безвозмездного пользования недвижимым имуществом независимо от срока аренды, субаренды, безвозмездного пользования, об изменении или расторжении этих договоров, а также права на недвижимое имущество, возникающие в связи с заключением данных договоров, не подлежат государственной регистрации. Указанные договоры считаются заключенными со дня их подписания сторонами. Однако исключение составляет договор аренды предприятия, который подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации (ст. 629 ГК).

В соответствии с пунктом 3 статьи 9 Закона Республики Беларусь "О государственной регистрации недвижимого имущества, прав на него и сделок с ним" от 22 июля 2002 г. № 133-З (в ред. от 30.12.2011 г. № 109-З) государственной

регистрации подлежат договоры, которые являются или могут стать основанием возникновения, перехода, прекращения подлежащих государственной регистрации прав и ограничений (обременений) прав на недвижимое имущество. Такие договоры считаются заключенными не с момента государственной регистрации перехода прав на недвижимое имущество, а с момента государственной регистрации договора.

Исходя из содержания пункта 1 статьи 165 и пункта 3 статьи 166 ГК, государственная регистрация сделки с недвижимым имуществом является обязательным условием ее совершения, но не элементом ее формы.

Нарушение правил о государственной регистрации влечет серьезные последствия по отношению к самому договору и для сторон его подписавших: при несоблюдении требований о государственной регистрации такая сделка ничтожна (ст. 166 ГК).

Если сделка, требующая государственной регистрации, совершена в надлежащей форме, но одна из сторон уклоняется от ее регистрации, суд вправе по требованию другой стороны вынести решение о регистрации сделки. В этом случае сделка регистрируется в соответствии с решением суда.

Список использованных источников

1. *Трубчик, А.И.* Понятие договора, значение, содержание и форма / А.И. Трубчик // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.

2. *Жук, А.В.* Хозяйственное право: общая часть (пособие) / А.В. Жук // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.

3. *Каменков, В.С.* Содержание хозяйственного договора / В.С. Каменков // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.

4. Гражданское право: учебник: в 2 т. / А.П.Сергеев, Ю.К.Толстой [и др.]; под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – 5-е изд. – М.: ПБОЮЛ Л.В. Рожников, 2001. – Т. 1. – 632 с.

5. *Брагинский, М.И.* Договорное право / М.И. Брагинский, В.В. Витрянский. – Кн. 1: Общ. положения. – 2-е изд. – М.: Статут, 2001. – С. 340.

6. *Прохоров, А.Я.* Хозяйственный договор и его роль в условиях рыночных отношений / А.Я. Прохоров // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.

7. *Китаева, Т.Б.* Как правильно заключить хозяйственный договор и некоторые аспекты его изменения и заключения / Т.Б. Китаева // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ХОЗЯЙСТВЕННОГО ДОГОВОРА. СТРУКТУРА ДОГОВОРНЫХ СВЯЗЕЙ

1. Структура договорных связей. Этапы (стадии) заключения хозяйственного договора. Преддоговорная стадия.
2. Общий порядок заключения договора.
3. Разрешение разногласий при заключении договоров.
4. Специальные способы заключения хозяйственного договора.

1. Структура договорных связей. Этапы (стадии) заключения хозяйственного договора. Преддоговорная стадия

Структура договорных связей между субъектами хозяйствования определяется самостоятельно контрагентами. Структура договорных связей – это состав субъектов, заключающих договор. Структура договорных связей зависит:

- от вида и типа хозяйственного договора;
- от количества лиц, которые участвуют в его заключении и исполнении;
- от целей договора и других различных факторов.

Различают простую и сложную структуру договорных связей.

Простая структура договорных связей встречается, когда договор заключают два контрагента, которые его же и исполняют. Например, договор купли-продажи, где с одной стороны – продавец, а с другой – покупатель.

В сложной договорной структуре участвуют в качестве контрагентов не только стороны договора, но и посредники. Например, сторона заключает договор с посредником, а он уже с потребителем (комиссия, поручение, консигнация).

По мнению Чебановой К., решение вопроса о том, заключать ли договор непосредственно с продавцом, покупателем или привлечь посредника, определяется каждым субъектом хозяйствования самостоятельно, исходя из экономических соображений. Крупным предприятиям выгоднее самим организовывать снабжение, сбыт своей продукции потому, что они могут позволить себе приобрести необходимую технику, транспортные средства и таким образом избежать оплаты услуг других фирм. Напротив,

малым и средним субъектам хозяйствования легче обратиться к посредникам. Конечно, роль здесь играет не только размер предприятия. Во внимание принимается также количество потребляемого сырья, изготавливаемая продукция, количество поставщиков и потребителей и так далее [1].

Однако сложная структура договорных связей может встречаться и в рамках одного договора, например, строительного подряда. Согласно ст. 660 ГК, если из акта законодательства или договора подряда не вытекает обязанность подрядчика выполнить предусмотренную в договоре работу лично, подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязательств других лиц (субподрядчиков). В этом случае подрядчик выступает в роли генерального подрядчика, который несет перед заказчиком ответственность за последствия неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств субподрядчиком, а перед субподрядчиком – ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение заказчиком обязательств по договору подряда.

Структура договорных связей избирается субъектами хозяйствования самостоятельно, исходя из факторов экономического, организационного порядка. Но в некоторых случаях государство может оказать влияние на формирование договорных связей. Примером может служить заключение договора поставки для государственных нужд.

Этапы (стадии) заключения хозяйственного договора включают в себя:

1. Преддоговорную (подготовительную) работу.
2. Основную стадию заключения хозяйственного договора, которая состоит из предложения (оферты) и принятия предложения (акцепта).
3. Разрешение разногласий при заключении договора.

Непосредственно процедуре заключения договора предшествует ряд различных мероприятий. Работа, проводимая до заключения договора (преддоговорная работа), включает в себя: изучение контрагента и его деловой репутации; требований рынка и его потребностей; возможных вариантов и направлений усилий на удовлетворение этих потребностей; степени готовности субъектов вступить в договорные отношения и т.д. Чем тщательнее стороны ведут эту работу, тем меньше срывов в исполнении хозяйственных договоров [2].

Перед заключением договора необходимо проверить фактическое местонахождение юридического лица, поскольку в случае невыполнения либо ненадлежащего выполнения обязательств по договору, отсутствие сведений о местонахождении хозяйствующего субъекта может привести к негативным последствиям.

В процессе подготовительной работы для заключения договора необходимо потребовать от выбранного контрагента доверенность (в случае, если такая доверенность обязательная или она указана в договоре). С учетом того, что доверенность – это юридический документ, следует дать правовую оценку о соответствии ее действующему гражданскому законодательству и владеть необходимыми правовыми знаниями о данном виде документа [3].

В рамках преддоговорных действий запрашиваются справки и иные документы, получаются консультации экспертов, собираются сведения относительно экономического состояния, репутации и деловых качеств другой стороны, выявляются ее подлинные намерения, определяются общие суммы затрат, применяются предусмотренные законом средства и способы защиты прав. Преддоговорные контакты необходимы, так как благодаря им согласовываются те вопросы, которые могут затянуть заключение договора, создать трудности в процессе исполнения обязательств. Порядок преддоговорных контактов для определенных видов договоров предусмотрен нормативными актами (строительный подряд) [4].

Процедура заключения хозяйственных договоров в общем виде закреплена в ст. 402-419 ГК и состоит из двух основных стадий: предложения (оферты) и принятия предложения (акцепта). Заинтересованная сторона (оферент) направляет другой стороне (акцептанту) предложение о заключении договора. Предложение заключить договор налагает на оферента определенные законодательством обязанности и ответственность. Так, ответственность может заключаться в обязанности возмещения убытков при отказе от собственного предложения, если акцептант начал подготовку к заключению или исполнению договора и понес определенные затраты.

Заключение договора может осуществляться и в ином порядке. Например, будущие контрагенты составляют полный текст договора и одновременно его подписывают. В этих случаях выделение стадий оферты и акцепта оказывается невозможным.

В ходе переговоров о заключении договора стороны нередко составляют документы, которые именуются письмами или соглашениями о намерениях и содержат различную информацию о намечаемом договоре. Правовое значение таких документов и содержащихся в них данных законодательство Республики Беларусь не определяет. По общему правилу письма и соглашения о намерениях следует считать стадией переговоров о заключении будущего договора, которые правовых обязанностей для сторон не порождают [5].

2. Общий порядок заключения хозяйственного договора

Договор является соглашением сторон и по этой причине его заключение завершается в момент, когда стороны достигли между собой соглашения. Норма ст. 402 ГК предусматривает, что договор считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Законодатель исходит из того, что порядок заключения хозяйственных договоров подчиняется общему режиму, установленному для гражданско-правовых договоров, и специальным правилам, установленным соответствующими актами (например, Постановление Совета Министров Республики Беларусь от 4 июня 2010 г. № 865 "О положении о лизинге"; Постановление Кабинета Министров Республики Беларусь от 08.07.1996 № 444 (ред. от 11.10.2011 г.) "Об утверждении Положения о поставках товаров в Республике Беларусь").

Общие положения о порядке заключения договора содержатся в гл. 28 ГК, которые необходимо использовать с учетом действия актов хозяйственного законодательства, а также применения судебной и хозяйственной практики.

Договор считается заключенным при соблюдении двух необходимых условий: а) сторонами достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора; б) достигнутое сторонами соглашение по своей форме должно соответствовать требованиям, предъявляемым к договорам такого рода (ст. 402 ГК).

На практике следует в этой связи придерживаться следующих правил:

- если договор составляется в форме одного документа, договор считается заключенным в момент и месте составления документа;
- если заключение договора допускается путем обмена письмами, телеграммами, телетайпограммами и т.п., то момент и место заключения договора определяются временем прибытия такого документа к оференту;
- если заключение договора осуществляется с использованием электронной системы (такая форма широко используется в практике коммерческих банков), то сообщение о принятии предложения заключить договор (акцептование) сопровождается автоматическим ответом акцептанту о поступлении акцепта на компьютер оферента; с этого момента договор считается заключенным.

Существует два способа заключения хозяйственного договора: путем одновременного подписания единого документа и путем отправки оферты и получения акцепта. Если с первым способом не бывает проблем, то второй нуждается в более детальном рассмотрении.

Договор может заключаться посредством направления оферты, т.е. предложения заключить договор одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной. По общему правилу (ст. 403 ГК) договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта. В тех случаях, когда в соответствии с законом для заключения договора необходимо также передать имущество, такой договор считается заключенным с момента передачи соответствующего имущества (ст. 225 ГК). В свою очередь, договор, подлежащий государственной регистрации, считается заключенным с момента его регистрации, а при необходимости нотариального удостоверения и регистрации – с момента регистрации договора, если иное не предусмотрено законодательными актами.

Общий порядок заключения договора можно представить формулой "оферта – акцепт". Именно с элемента "оферта", т.е. со стадии выражения стороной воли заключить договор, законодательство и начинает регулирование порядка заключения договоров.

Оферта. Договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной.

В соответствии с п.1 ст. 405 ГК офертой признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определено и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение.

Оферта как предложение заключить договор должна отвечать следующим требованиям:

- предложение должно быть адресовано конкретному лицу (лицам);
- предложение должно быть достаточно определенным;
- предложение должно выражать намерение лица, его сделавшего, заключить договор с лицом, кому оно адресовано и кто принял предложение;
- предложение должно содержать указание на существенные условия договора (указание на предмет договора, его цену, срок и другие существенные условия, присущие конкретному договору).

Оферта может быть выражена в различной форме: письмо, телеграмма, телетайпограмма, факс и т.д. Офертой признается также проект договора, разработанный стороной, предлагающей заключить договор, направленный другой стороне.

Оферта связывает лицо, ее направившее, с момента получения оферты адресатом. С этого момента дальнейшие действия оферента могут вызвать юридические последствия, связанные с акцептом оферты, то есть заключением договора.

Лицо, направившее оферту, не лишается права на ее отзыв. Однако только в случаях, если такой отзыв поступил к адресату ранее или одновременно с самой офертой, такая оферта считается неполученной. Если другой стороной оферта уже была получена, она не может быть отозвана в течение срока, установленного для ее акцепта, если иное не оговорено в самой оферте либо не вытекает из существа предложения или обстановки, в которой оно было сделано, то есть действует принцип безотзывности оферты (ст. 406 ГК).

Право оферента на отзыв оферты считается реализованным в соответствии с требованиями закона, если такой отзыв доведен непосредственно до сведения другой стороны. В таком случае эта сторона не может, зная об отзыве оферты, акцептовать ее, так как акцепт отозванной оферты не порождает правовых последствий.

Офертой следует считать и обращение к неопределенному кругу лиц. Акцептантом в таком случае выступает любой отозвавшийся. Такая форма характерна прежде всего для публичной оферты. Согласно п. 2 ст. 405 ГК публичной офертой признается содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется.

В частности, публичной офертой является выставление товаров по месту продажи (на прилавках, в витринах) независимо от указания цены и других существенных условий договора, если только продавец не указал, что соответствующие товары не предназначены для продажи.

На практике приходится сталкиваться с применением понятия "договор публичной оферты", также в сфере, связанной с Интернетом. На многих сайтах размещены договоры публичной оферты на предоставление доступа в Интернет, на покупку товара в интернет-магазине, на предоставление услуг хостинга и т.д.

В тоже время реклама и иные предложения, адресованные неопределенному кругу лиц (в частности, объявления по радио, в газетах), рассматриваются как приглашение делать оферты, если иное прямо не указано в предложении (п.1 ст. 407 ГК).

Цель рекламы – в наиболее выгодном свете показать свойства (качества) рекламируемого товара, работы, услуги. От рекламы во многом зависит формирование спроса на данный товар или услугу. Но реклама не преследует цели сообщения потенциальным контрагентам существенных условий будущего договора [6].

Акцепт – согласие лица, получившего оферту, принять ее, выразив это словами или соответствующим поведением в порядке, указанном в

оферте. Акцепт должен быть полным и безоговорочным. Полный выражает одобрение всему, что указано в оферте, а безоговорочный акцепт не содержит дополнительных условий.

Например, юридическому лицу передается другой стороной проект договора поставки с указанием на то, что он вступит в силу, если будет подписан в течение одной календарной недели. Такой проект договора выступает в роли оферты. Если юридическое лицо подписывает его и отправляет, то выражает согласие с проектом или начинает действия по исполнению договора. В данном случае речь идет об акцепте.

Ответ на иных условиях, чем предложено в оферте, не является акцептом. Примером является подписание договора с протоколом разногласий. Например, принятие предложения с оговоркой "согласен заключить договор аренды, но по более низким ценам" или частичное принятие предложения "куплю, но не всю партию товара" расценивается как встречное предложение [3].

Акцепт может быть выражен не только в форме письменного отзыва на предложение (письмо, телеграмма, факс и т.п.), но и подписанием копии договора, присланного стороной, составившей его проект. С этого момента стороны (и перевозчик, и пассажир) становятся обязанными к исполнению договора.

Молчание не признается акцептом, если только иное не допускается соглашением сторон либо не вытекает из законодательства (ст. 408 ГК). Например, договор аренды возобновляется на прежних условиях, когда арендатор продолжает пользоваться арендованным имуществом по истечении срока действия договора, а со стороны арендодателя возражения против этого отсутствуют (п. 2 ст. 592 ГК).

Если лицо уже начало выполнять условия договора (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ), данные действия считаются согласием на заключение договора. Как разъяснено в п.4 постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь "О применении норм Гражданского кодекса Республики Беларусь, регулирующих заключение, изменение и расторжение договоров", достаточно, чтобы эти действия были направлены и на частичное выполнение этих условий, но обязательно в срок, установленный оферентом для акцепта. Отношения сторон в данном случае считаются договорными со всеми вытекающими отсюда последствиями.

Между двумя организациями был заключен договор поставки. Поставщик поставил товар, но покупатель вовремя его не оплатил. Поставщик подал иск в суд на взыскание неоплаченной суммы оплаты и пени за просрочку оплаты в размере 0,3% от неоплаченной суммы за каждый день

просрочки. Суд взыскал неоплаченную покупателем сумму полностью, а пеню взыскал в размере 0,15% от неоплаченной суммы за каждый день просрочки (т.е. в 2 раза меньше).

Оказалось, что в изначальной редакции договора поставки, предложенной поставщиком, пеня действительно была установлена в размере 0,3%. Однако покупатель подписал договор с протоколом разногласий, в котором указал другой размер пени – 0,15% от неоплаченной суммы за каждый день просрочки. Договор, подписанный покупателем, вместе с протоколом разногласий был отправлен поставщику. Поставщик не подписал протокол разногласий, но в 15-дневный срок (срок, в который покупатель в своем письме просил дать ответ на предложение относительно размера пени) произвел отгрузку товара.

В своем решении суд сделал ссылку на часть третью ст. 408 ГК, которая предусматривает, что совершение лицом, получившим оферту, в срок, установленный для ее акцепта, действий по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы и т.д.) считается акцептом, если иное не предусмотрено законодательством или не указано в оферте.

Исходя из этого, суд сделал вывод о том, что поставщик принял предложение покупателя относительно размера пени в 0,15% от неоплаченной суммы за каждый день просрочки.

Для отказа от оферты можно направить соответствующее уведомление или просто проигнорировать. Статья 408 ГК устанавливает, что молчание не является акцептом, если иное не вытекает из законодательства или соглашения сторон.

Так, хозяйственный суд рассмотрел дело по иску предприятия "А" к предприятию "Б" о взыскании долга (экспедиторского вознаграждения) и установил следующее. На основании заявки ответчика, полученной с использованием средств факсимильной связи, истец организовал перевозку и экспедицию груза. Для осуществления перевозки привлек индивидуального предпринимателя. По условиям заявки за осуществление перечисленных работ истцу от ответчика причиталось к выплате вознаграждение.

Ответчик не отрицал факта направления им истцу заявки на перевозку и экспедицию груза, однако считал, что договор транспортной экспедиции, совершенный, как того требует законодательство, в простой письменной форме, между сторонами не заключен. Указанную заявку ответчик квалифицировал как предложение на заключение договора, утверждая, что надлежащего акцепта не было, поскольку ответчик не получил от истца встречного предложения о том, что условия заявки им приняты.

Хозяйственный суд пришел к следующим выводам.

В соответствии с п. 1 ст. 755 ГК по договору транспортной экспедиции экспедитор обязуется за вознаграждение и за счет другой стороны (клиента) выполнить или организовать выполнение определенных договором услуг, связанных с перевозкой груза. На этом основании с ответчика в пользу истца надлежит взыскать экспедиторское вознаграждение.

Возражения ответчика по поводу того, что сторонами не заключен договор транспортной экспедиции, не были приняты хозяйственным судом во внимание исходя из следующего.

Согласно ст. 755 ГК договор транспортной экспедиции заключается в письменной форме. В силу ст. 404 ГК договор в письменной форме может быть заключен путем составления одного документа, подписанного сторонами, либо путем обмена документами. При этом согласно п. 3 ст. 404 и п. 3 ст. 408 ГК письменная форма договора считается соблюденной, если лицо, получившее письменную оферту на заключение договора, совершило действия по фактическому исполнению ее условий.

Кроме того, суд отметил, что по условиям заявки на перевозку ответчик признал молчание допустимым выражением воли истца совершить сделку, поскольку в заявке было указано, что в случае непредставления истцом в течение одного часа после ее получения письменного отказа от предложения ответчика, изложенные в заявке условия считаются им принятыми.

Заявка ответчика содержала все существенные условия для договора транспортной экспедиции. Представленная истцом накладная подтверждала, что перевозка была осуществлена в соответствии с заявкой (об этом свидетельствовало совпадение указанных в заявке маршрута перевозки, даты погрузки, наименования и веса груза, номерных знаков использовавшегося для перевозки груза транспортного средства) [3].

Если извещение об отзыве акцепта поступило лицу, направившему оферту, ранее или одновременно с самим акцептом, акцепт считается не полученным (ст. 409 ГК).

Когда в оферте определен срок для акцепта, договор считается заключенным, если акцепт получен лицом, направившим оферту, в пределах указанного в ней срока (ст. 410 ГК).

Когда в письменной оферте не определен срок для акцепта, договор считается заключенным, если акцепт получен лицом, направившим оферту, до окончания срока, установленного законодательством, а если такой срок не установлен – в течение нормально необходимого для этого времени. Когда оферта сделана устно без указания срока для акцепта, договор

считается заключенным, если другая сторона немедленно заявила об ее акцепте (ст. 411 ГК).

В случаях, когда своевременно направленное извещение об акцепте получено с опозданием, акцепт не считается опоздавшим, если сторона, направившая оферту, немедленно уведомит другую сторону о получении акцепта с опозданием. Если сторона, направившая оферту, немедленно сообщит другой стороне о принятии ее акцепта, полученного с опозданием, договор считается заключенным (ст. 412 ГК).

Ответ о согласии заключить договор на иных условиях, чем предложено в оферте, не является акцептом (ст. 413 ГК). Такой ответ признается отказом от акцепта и в то же время новой офертой.

Если в договоре не указано место его заключения, договор признается заключенным в месте жительства гражданина или месте нахождения юридического лица, направившего оферту (ст. 414 ГК).

3. Разрешение разногласий при заключении договора

В процессе хозяйственной деятельности субъекты сталкиваются с необходимостью согласования условий проекта договора путем составления протокола разногласий или дополнительного соглашения.

Закон не предъявляет требований к форме протокола разногласий. Возражения по условиям договора могут быть изложены обычным текстом в виде письма или приложения к нему либо таблицы, в отдельных графах которой указывают первоначальные условия договора и предлагаемые правки, исключения или дополнения (в редакции несогласной стороны). Практикуется пояснение причин возражений, мотивировка предлагаемых корректив. При отсутствии в протоколе разногласий указания, в чьей редакции тот или иной пункт договора принят, такое условие будет считаться несогласованным. Как следствие, если несогласованное условие окажется существенным, то договор не будет заключен. В связи с этим для предотвращения двусмысленностей рекомендуется добавлять в протокол разногласий графу с согласованной редакцией спорного договорного положения.

В содержании протокола разногласий следует указать дату, название и номер договора, к которому он составлен, а также дату составления самого протокола разногласий и реквизиты сторон. Подписывать протокол разногласий должны уполномоченные на подписание основного договора лица, желательно указать их должности со ссылкой на документы, на основании которых эти лица действуют.

Следует помнить, что по общему правилу неурегулированные разногласия дают стороне право отказаться от заключения договора, а в отдельных случаях становятся основанием для обращения в суд.

Согласно ст. 415 ГК для стороны, которой направлена оферта (проект договора), заключение договора обязательно, эта сторона должна направить другой стороне извещение об акцепте, либо об отказе от акцепта, либо об акцепте оферты на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора) в течение тридцати дней со дня получения оферты.

Сторона, направившая оферту и получившая от стороны, для которой заключение договора обязательно, извещение об ее акцепте на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора), вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение суда в течение тридцати дней со дня получения такого извещения либо истечения срока для акцепта.

В случаях, когда в соответствии с ГК и иными актами законодательства заключение договора обязательно для стороны, направившей оферту (проект договора), и ей в течение тридцати дней будет направлен протокол разногласий к проекту договора, эта сторона обязана в течение тридцати дней со дня получения протокола разногласий известить другую сторону о принятии договора в ее редакции либо об отклонении протокола разногласий. При отклонении протокола разногласий либо неполучении извещения о результатах его рассмотрения в указанный срок сторона, направившая протокол разногласий, вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение хозяйственного суда.

Правила о тридцатидневных сроках применяются, если другие сроки не установлены законодательством или не согласованы сторонами.

Если сторона, для которой в соответствии с ГК и иными актами законодательства заключение договора обязательно, уклоняется от его заключения, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор. Сторона, необоснованно уклоняющаяся от заключения договора, должна возместить другой стороне причиненные этим убытки.

Споры о заключении договоров подразделяются *на споры о понуждении к заключению договоров и споры о разногласиях по условиям договоров*. Разрешение этих споров хозяйственным судом возможно в тех случаях, когда актом законодательства установлена обязанность одной из сторон заключить договор, а споров о разногласиях по договору – в тех случаях, когда они переданы на разрешение хозяйственного суда в порядке, предусмотренном ст. 415 ГК, либо в силу соглашения сторон.

4. Специальные способы заключения хозяйственного договора

В хозяйственной деятельности необходимо разграничивать понятия "порядок заключения договора" и "способ заключения договора". Порядок заключения договора есть процедура, состоящая из двух основных стадий: оферты и акцепта. Способ заключения указывает на то, каким образом договор подлежит заключению.

Наряду с общим порядком заключения договора, в литературе выделяют *другие способы заключения договоров* в хозяйственной деятельности: заключение договора в обязательном порядке; заключение договора путем присоединения; заключение договора на торгах.

Пленум Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь в Постановлении № 16 разъяснил, что заключение договора обязательно в случаях:

– **Заключения публичного договора** (ст. 396 ГК). Отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары (работы, услуги) не допускается. При необоснованном уклонении коммерческой организации от заключения публичного договора применяются положения, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор. Сторона, необоснованно уклоняющаяся от заключения договора, должна возместить другой стороне причиненные этим убытки. В публичном договоре коммерческая организация должна заключить договор с каждым, кто обратится с требованием об этом. Споры, связанные с заключением публичных договоров, а также разногласия сторон по отдельным условиям таких договоров должны разрешаться в судебном порядке независимо от того, имеется ли согласие на то обеих сторон, однако обратиться в суд для разрешения спора может только сторона – потребитель.

– **Заключения основного договора, предусмотренного предварительным договором** (ст. 399 ГК). Так, п. 5 ст. 399 ГК устанавливает, что когда сторона, заключившая предварительный договор, уклоняется от заключения основного договора, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор и возмещения убытков.

– **Заключения договора с лицом, выигравшим торги** (ст.ст. 417, 418 ГК). В качестве организатора торгов могут выступать собственник вещи или обладатель имущественного права либо специализированная организация. В случаях, указанных в законодательстве, договоры о продаже вещи или имущественного права могут быть заключены только путем проведения торгов.

Торги (тендер) проводятся в форме аукциона или конкурса. Выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую

цену, а по конкурсу – лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организаторами торгов, предложило лучшие условия.

Аукцион и конкурс, для участия в которых не было подано ни одной заявки (заявления), либо подана одна заявка (заявление), либо никто не явился, либо в иных случаях, установленных законодательными актами, признаются несостоявшимися.

Если аукцион по продаже имущества признан несостоявшимся в силу того, что заявка (заявление) на участие в нем подана только одним участником, предмет аукциона продается этому участнику при его согласии по начальной цене, увеличенной на пять процентов, а также при поступлении заявки (заявления) на участие в конкурсе по продаже имущества только от одного участника и соответствии его предложений условиям конкурса продажа предмета конкурса этому лицу производится на предложенных им условиях, если иное не установлено Президентом Республики Беларусь.

– **Заключения договора поставки товаров для государственных нужд** (ст. 499 ГК). Заключение государственного контракта является обязательным для поставщика (исполнителя) лишь в случаях, предусмотренных законодательством, и при условии, что государственным заказчиком будут возмещены все убытки, которые могут быть причинены поставщику (исполнителю) в связи с выполнением государственного контракта (п. 2 ст. 497 ГК). Если поставщик (по договору поставки товаров для государственных нужд) уклоняется от заключения договора поставки, покупатель вправе обратиться в суд с требованием о понуждении поставщика заключить договор на условиях разработанного покупателем проекта договора (п. 5 ст. 499 ГК).

– **В других случаях, предусмотренных законодательством.** Например, Банки не имеют права отказать клиенту без достаточных оснований заключить договор банковского счета (ст. 774 ГК). Согласно ст. 6 Закона Республики Беларусь "О естественных монополиях" от 16.12.2002 г. № 162-З (в ред. от 04.01.2010 г.) субъекты естественных монополий, кроме случаев, установленных законодательными актами, не вправе отказываться от заключения договора с отдельными потребителями на производство (реализацию) товаров в условиях естественных монополий при наличии у них возможности произвести (реализовать) такие товары.

Следует отметить также, что исходя из положений п. 4 ст. 415 ГК, можно сделать вывод о том, что требование о понуждении к заключению договора может быть заявлено и рассмотрено лишь в судебном порядке. Иные формы защиты в этом случае не применяются.

Согласно п. 9 Постановления № 16 разновидностью исков о понуждении к заключению договора являются иски о переводе на истца прав и

обязанностей какой-либо из сторон по заключенному с нарушением его преимущественного права договору (п. 3 ст. 253; п. 1 ст. 592 ГК).

Согласно п. 4 ст. 415 ГК, если сторона, для которой в соответствии с ГК и иными актами законодательства заключение договора обязательно, уклоняется от его заключения, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор. При этом следует иметь в виду, что такое исковое требование может относиться не только ко всему договору в целом, но и к отдельным его условиям. К исковому заявлению истец обязан приложить проект договора, о понуждении к заключению которого предъявлен иск.

Если сторона, для которой заключение договора обязательно, передала разногласия по договору на рассмотрение хозяйственного суда, а контрагент по данному договору представил суду свои предложения по условиям договора, то в этом случае хозяйственный суд должен исходить из того, что спор передан на его рассмотрение по соглашению сторон.

Договор считается заключенным с момента вступления решения хозяйственного суда в законную силу, если решением не установлено иное, после чего стороны не обязаны дополнительно заключать договор путем составления и подписания одного документа.

Список использованных источников

1. *Чебанова, К.* Договора в хозяйственных отношениях. Структура договорных связей / К. Чебанова // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.

2. *Прохоров, А.Я.* Хозяйственный договор и его роль в условиях рыночных отношений / А.Я. Прохоров // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.

3. *Китаева, Т.Б.* Как правильно заключить хозяйственный договор и некоторые аспекты его изменения и заключения / Т.Б. Китаева // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.

4. *Сидорчук, В.К.* Хозяйственное право (пособие) / В.К. Сидорчук // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.

5. *Жук, А.В.* Хозяйственное право: общая часть (пособие) / А.В. Жук // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.

6. *Подгруша, В.В.* Постатейный комментарий к Гражданскому кодексу. Раздел III. / В.В. Подгруша // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.

ЛЕКЦИЯ 5

ПРИНЦИП СВОБОДЫ ДОГОВОРА

1. Принцип свободы договора.
2. Ограничение свободы договора по законодательству Республики Беларусь.

1. Принцип свободы договора

В числе основных начал (принципов) гражданского законодательства ст. 2 ГК провозглашает свободу договора. В данной статье указывается: "граждане и юридические лица свободны в заключении договора".

Суть этого принципа состоит в том, что стороны сами решают вопрос, с кем следует заключать договор; сами определяют тип и вид договора, в который они намерены вступить; могут заключать договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законодательством; сами определяют содержание договора.

Принцип свободы договора был провозглашен во второй половине XVIII столетия. В литературе того времени исходили из того, что правительство не должно вмешиваться в дела хозяйствования, что необходимо стремиться к тому, чтобы было как можно меньше ограничений свободы договора. Свобода договора как принцип ведения хозяйства достиг своего апогея в середине XIX столетия. Но в конце XIX ст. и начале XX ст. этот принцип подвергся трансформации по разным направлениям. В экономической литературе того времени можно встретить утверждения, что ничем неограниченная свобода в экономике, либеральная экономическая политика являются одной из причин кризисов [5].

В этот период широкое распространение получили так называемые "договоры через присоединение" ("contrat d'adhesion", "diktiertter Vertrag"), заключаемые путем простого принятия одной стороной всех условий, изложенных в составленном другой стороной "формуляре" [5].

В юридических трактатах все чаще и чаще появляются утверждения, что индивидуальные интересы должны подчиняться интересам общественным. После второй мировой войны во всех капиталистических государствах приняты акты законодательства, значительно ограничивающие свободу договорных отношений, императивно регулирующие договорные отношения. Приняты акты законодательства, ограничивающие монополистическую деятельность, и акты, предусматривающие защиту потребителей.

Принцип свободы договора претерпевает ограничения и в ГК Республики Беларусь. В упомянутой ст. 2 ГК определено: "Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена законодательством или добровольно принятым обязательством". В частности, законодательством в отдельных случаях предписано обязательное заключение публичных договоров (ст. 396 ГК).

Некоторые условия договоров предписываются императивными нормами права. Часть первая ст. 392 ГК предусматривает, что "договор должен соответствовать обязательным для сторон правилам, установленным законодательством". Более того, "если после заключения и до прекращения действия договора принят акт законодательства, устанавливающий обязательные для сторон правила, иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия заключенного договора должны быть приведены в соответствие с законодательством, если иное не предусмотрено законодательством" (п. 2 ст. 392 ГК).

Свобода договора может ограничиваться в общественных интересах (принцип приоритета общественных интересов – ст. 2 ГК). Не допускается заключение договоров в целях ограничения конкуренции, а также злоупотребления своим доминирующим положением на рынке (ч. 2 п. 1 ст. 9 ГК).

2. Ограничение свободы договора по законодательству Республики Беларусь

Законодательное закрепление принципа свободы договора не означает утраты необходимости правового регулирования договорных отношений. Наоборот, развитая и детальная система правового регулирования является гарантией от административного диктата и от произвола со стороны других правопользователей [1].

Поэтому законодателем установлены ограничения принципа свободы договора, которые условно можно разделить на общие (ст.9 ГК) и специальные.

Так, закон допускает возможность понуждения участников гражданских правоотношений к заключению договора в силу закона либо добровольно принятого обязательства.

Заключение договора обязательно в случаях:

- заключения публичного договора (ст. 396 ГК);
- заключения основного договора, предусмотренного предварительным договором (ст. 399 ГК);

- заключения договора с лицом, выигравшим торги (ст. 417, 418 ГК);
- в других случаях, предусмотренных законодательством.

Если сторона, для которой в соответствии с ГК и иными актами законодательства заключение договора обязательно, уклоняется от его заключения, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор (ст. 415 ГК).

Разновидностью исков о понуждении к заключению договора являются иски о переводе на истца прав и обязанностей какой-либо из сторон по заключенному с нарушением его преимущественного права договору (п.3 ст. 253, п.1 ст. 592 ГК). Согласно пункту 4 статьи 415 ГК, если сторона, для которой в соответствии с ГК и иными актами законодательства заключение договора обязательно, уклоняется от его заключения, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор. При этом следует иметь в виду, что такое исковое требование может относиться не только ко всему договору в целом, но и к отдельным его условиям. К исковому заявлению истец обязан приложить проект договора, о понуждении к заключению которого предьявлен иск.

Понуждение к заключению договора может вытекать из положений ст. 592 ГК, в которой закреплено преимущественное право арендатора на заключение договора аренды на новый срок. Если арендодатель отказал арендатору в заключении договора на новый срок, но в течение года со дня истечения срока договора с ним заключил договор аренды с другим лицом, арендатор вправе по своему выбору потребовать в суде перевода на себя прав и обязанностей по заключенному договору и возмещения убытков, причиненных отказом возобновить с ним договор аренды, либо только возмещения таких убытков. Преимущественное право на заключение договора аренды по истечении срока его действия перед другими лицами при прочих равных условиях имеет только арендатор, надлежащим образом исполнявший свои обязанности по договору аренды, если иное не предусмотрено законодательством или договором аренды [1].

Стороны могут добровольно принять на себя обязательство о заключении договора в будущем, заключив предварительный договор, а затем требовать его принудительного исполнения (ст. 399 ГК). Предварительный договор является вполне самостоятельным соглашением, в котором в требуемой законом форме выражено обязательство сторон по вступлению в основной договор на определенных условиях, в установленный срок. Если сторона, заключившая предварительный договор, уклоняется от заключения основного договора, то применяются положения, установленные для заключения договоров в обязательном порядке (п. 5 ст. 399 ГК). Сторона,

необоснованно уклонившаяся от заключения договора, должна возместить другой стороне причиненные этим убытки (п. 4 ст. 415 ГК). Следует также отметить, что последствия нарушения предварительного договора отличаются от последствий нарушения основного. В первом случае речь идет о компенсации отрицательного интереса (интереса к заключению основного договора), а во втором – позитивного интереса к соблюдению контрагентом обязательства, нарушенного ненадлежащим исполнением обязательства, вытекающего из основного договора. Поскольку содержание предварительного договора представляет собой обязательства сторон по заключению в будущем соответствующего договора о передаче имущества, выполнению работ или оказанию услуг, законодатель исходит из того, что основной договор должен быть заключен на условиях, предусмотренных предварительным договором. Предварительный договор предопределяет содержание основного договора, поэтому он должен содержать все существенные условия основного договора, в противном случае договор не может быть расценен как предварительный и требования о понуждении к заключению основного договора удовлетворению не подлежат.

Значительное количество оснований, свидетельствующих об обязанности заключить договор в силу требований закона, сконцентрированы в сфере страхования. Эти случаи касаются как обязательного личного, так и имущественного страхования.

Ограничения принципа свободы договора, допускающие возможность требовать заключения договора в обязательном порядке, могут быть связаны и со специальными конструкциями отдельных видов договоров. К числу таких договоров относятся правовые конструкции публичных договоров (ст. 396 ГК) и договоров присоединения (ст. 398 ГК).

В соответствии со ст. 396 ГК публичным 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.). Коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении заключения публичного договора, кроме случаев, предусмотренных законодательством. Согласно п. 3 ст. 396 ГК отказ коммерческой организации от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары (работы, услуги) не допускается. При неосновательном уклонении коммерческой организации от

заключения публичного договора применяются положения, предусмотренные п. 4 ст. 415 ГК. Таким образом, обязанность заключить договор возлагается на коммерческие организации, которые предлагают условия публичного договора.

Согласно п. 9 постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 16.12.1999 № 16 (в ред. от 26.09.2008) "О применении норм Гражданского кодекса Республики Беларусь, регулирующих заключение, изменение и расторжение договоров" споры о заключении договоров подразделяются на споры о понуждении к заключению договоров и споры о разногласиях по условиям договоров. Разрешение этих споров хозяйственным судом возможно в тех случаях, когда актом законодательства установлена обязанность одной из сторон заключить договор, а споры о разногласиях по договору – в тех случаях, когда они переданы на разрешение хозяйственного суда в порядке, предусмотренном статьей 415 ГК, либо в силу соглашения сторон. В частности, заключение договора обязательно в случаях заключения публичного договора (ст. 396 ГК). При разрешении дел данной категории хозяйственные суды должны учитывать, что в соответствии со ст. 415 ГК с иском о понуждении к заключению договора вправе обратиться лишь контрагент обязанной стороны, сама же обязанная сторона лишена такого права.

Обязанность заключить договор может быть основана не только на особенностях некоторых договорных конструкций или специфике отдельных обязательственных правоотношений, но и на повышенной заинтересованности государства как субъекта публичной власти в совершении таких договоров. Государство, выполняя поставленные перед ним задачи, сталкивается с рядом проблем, которые оно должно решать в интересах всего общества в целом. К числу таких задач относится обеспечение государственных нужд (п. 1 ст. 495 ГК).

В заключение отметим, что принуждение со стороны государства к заключению договора возможно не только в условиях плановой экономики, но и в условиях рынка. Важно, однако, чтобы все случаи ограничения принципа свободы договора основывались на законе.

Список использованных источников

1. *Бондаренко, Н.Л.* Принцип свободы договора и его реализация в законодательстве и правоприменительной деятельности // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.

2. *Каменков, В.С.* Хозяйственный договор : общие положения / В.С. Каменков. – Минск : Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь, 2007. – 157 с.

3. *Подгруша, В. В.* Свобода договора : от принципа до реализации / В.В. Подгруша // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.

4. *Прохоров, А.Я.* Хозяйственный договор и его роль в условиях рыночных отношений / А.Я. Прохоров // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.

5. *Чигир, В.Ф.* Гражданско-правовой договор / В.Ф. Чигир // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.

6. *Щетинкина, М. Ю.* Реализация и ограничение действия принципа свободы договора / М.Ю. Щетинкина // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.

ДЕЙСТВИЕ ХОЗЯЙСТВЕННОГО ДОГОВОРА. ТОЛКОВАНИЕ ХОЗЯЙСТВЕННОГО ДОГОВОРА

1. Момент вступления договора в силу.
2. Толкование хозяйственного договора.

1. Момент вступления договора в силу

Гражданским кодексом Республики Беларусь предусмотрено, что договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения.

Вместе с тем необходимо отметить такой нюанс. Согласно п. 2 ст. 395 ГК Республики Беларусь стороны вправе установить, что условия заключенного ими договора применяются к их отношениям, возникшим до заключения договора. Для того чтобы эта норма сработала, требуется наличие нескольких фактов.

Во-первых, необходимо, чтобы между сторонами заключаемого договора до его заключения действительно имелись фактические отношения, сходные с теми, которые затем были урегулированы заключенным договором.

Во-вторых, должно иметь место волеизъявление обеих сторон договора, направленное на то, чтобы распространить действие договора на те фактические отношения, которые возникли между сторонами раньше, но не были урегулированы договором.

Следует акцентировать внимание на том, что в данном случае правильной будет такая формулировка соответствующего пункта договора: "Стороны договорились о том, что условия настоящего договора применяются к отношениям сторон, возникших с "___" _____ 20__ г.". Здесь, как правило, и допускают ошибку, применяя следующую формулировку: "Настоящий договор вступает в силу со 2 января 2012 г. в том случае, если реально договор подписан 15 марта 2012 г.". В итоге получается, что договор по сути вступает в силу задним числом.

Стороны могут указать, что вновь заключаемый договор распространяет свое действие не на все отношения сторон, возникшие до его заключения, а только на определенные их аспекты.

Что касается момента окончания срока действия договора, то он должен быть установлен в самом договоре. Причем в каждой конкретной ситуации необходимо отдельно определять, какой договор заключать

организации: срочный или бессрочный, и если срочный, то как определять его срок – конкретным отрезком времени, конкретной датой или наступлением конкретного события.

На практике часто заключаются условно-бессрочные договоры: договор заключается на конкретный срок, но предусматривает условие о том, что в случае отсутствия предложения одной из сторон о его расторжении или изменении он считается пролонгированным на тех же условиях и на тот же срок.

К примеру, одним из вариантов подобного условия может быть такой: "При отсутствии письменного заявления одной из сторон о прекращении либо изменении условий настоящего договора, поступившего от нее другой стороне не менее чем за один месяц до срока окончания действия договора, договор считается продленным на тех же условиях и на тот же срок".

В любом случае следует помнить, что ГК Республики Беларусь предусматривает правило о том, что окончание срока действия договора не освобождает стороны от исполнения неисполненных по договору обязательств (если иное прямо не предусмотрено в договоре), а также ответственности за его нарушение.

2. Толкование хозяйственного договора

Толкование договора – сравнительно простой и редкий вид толкования. Вопрос об интерпретации условий договора чаще всего возникает перед судом, значительно реже – перед самими сторонами договора. Основные правила изложены в ст.401 ГК.

При толковании условий договора судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений, т.е. "слова и выражения, содержащиеся в тексте договора, должны пониматься в их обычно употребляемом смысле, если из текста договора не следует иного намерения сторон" [3, с.19].

В.С. Каменков отмечает, что статья 401 ГК предусматривает три последовательно применяемых способа толкования условий договора судом.

Если применяется *первый способ*, суд принимает во внимание буквальное значение содержащихся в договоре слов и выражений. Вместе с тем суд должен принимать во внимание только текст самого договора, если это один документ или тексты различных документов, составляющих единый договор (обмен телеграммами, факсами и т.п.). В первую очередь исследуются слова и выражения, которые непосредственно излагают суть толкуемого условия. Слова и выражения, содержащиеся в тексте договора, должны пониматься в их обычно употребляемом смысле, если из текста

договора не следует иного намерения сторон. Конструкция правовых норм, содержащихся в ст. 401 ГК, позволяет сделать вывод, что законодатель отдаст предпочтение первому способу толкования: доверять нужно в первую очередь тому, что стороны буквально записали в договоре. Здесь просматривается совокупность презумпций свободы волеизъявления и добросовестности сторон при заключении договора, а отсюда и последующая логика поведения сторон – они свободно и добросовестно изложили свою волю в конкретных условиях договора.

Если же первых два способа толкования договора не дали желаемых результатов, суд вправе перейти к *третьему способу* – выяснению действительной общей воли сторон с учетом цели договора, т.е. тех правовых результатов, которые должны были наступить вследствие его надлежащего исполнения. Применяя этот способ толкования, суд должен принять во внимание все соответствующие обстоятельства, включая предшествующие договору переговоры и переписку, практику, установившуюся во взаимоотношениях сторон, последующее поведение сторон. Воля сторон должна определяться на момент заключения договора, а не на момент его толкования. Именно для этого анализируются все соответствующие обстоятельства, в т.ч. предшествующее и последующее поведение сторон. Перечень учитываемых обстоятельств является примерным, а не исчерпывающим [2].

Вместе с тем, по мнению Л.В. Соцура, высказанному по результатам изучения и обобщения судебной практики, не исключается применение судом судебного усмотрения в рамках спорного правоотношения с учетом того обстоятельства, что толкование условий договора является процессом объективным и направленным от неясного к ясному, непонятного к понятному, простого к сложному, от неточного к точному [1, с. 206].

Нельзя не заметить, что при определении правил толкования договора, в определенной степени учтены правила толкования договоров, используемые в международной практике, в частности правила толкования, изложенные в Конвенции ООН "О договорах международной купли-продажи товаров" от 11 апреля 1980 г. Указанные правила, по большому счету, восходят к правилам толкования договора по общему праву, предписывающим занимать позицию обычного понимания и разумного значения.

Если учесть, что Республика Беларусь признает приоритет общепризнанных принципов международного права и обеспечивает соответствие им гражданского законодательства, что нормы гражданского права, содержащиеся в международных договорах Республики Беларусь, вступивших в силу, являются частью действующего на территории Республики Беларусь гражданского законодательства, подлежат непосредственному

применению, кроме случаев, когда из международного договора следует, что для применения таких норм требуется издание внутрисударственного акта (ст. 6 ГК), то использование механизма установления намерения сторон договора, предложенного ст. 8 Конвенции международной купли-продажи, может иметь не только теоретический интерес, но и практическое значение. Во всяком случае в международной торговле к толкованию внешнеэкономических сделок, заключенных белорусскими участниками, должны применяться правила, содержащиеся в ст. 8 этой Конвенции.

Согласно п.1 ст. 8 Конвенции международной купли-продажи для целей Конвенции международной купли-продажи заявления и иное поведение стороны толкуются в соответствии с ее намерением, если другая сторона знала или не могла не знать, каково было это намерение.

Таким образом, провозглашенный Конвенцией международной купли-продажи способ толкования основывается на установлении намерения сторон. Если действительное намерение сторон установить не удастся, то применяется механизм, когда заявления и иное поведение стороны толкуются в соответствии с тем пониманием, которое имело бы разумное лицо, действующее в том же качестве, что и другая сторона при аналогичных обстоятельствах (п. 2 ст. 8 Конвенции международной купли-продажи). При этом в соответствии с п. 3 ст. 8 Конвенции международной купли-продажи при определении намерения стороны или понимания, которое имело бы разумное лицо, предписывается учитывать все соответствующие обстоятельства, как то: переговоры, любую практику, установленную сторонами в своих взаимоотношениях, обычаи и любое последующее поведение сторон. Налицо чуть ли не дословное совпадение приведенного текста с текстом ч. 2 ст. 401 ГК, за исключением того, что в национальном законе среди обстоятельств, которые предписывается учитывать, содержится указание на переписку, но отсутствует указание на обычаи.

И там, и там перечень приведенных соответствующих обстоятельств не является исчерпывающим, то есть во внимание могут быть приняты все обстоятельства, позволяющие установить действительную общую волю сторон или понимание разумного лица (ст. 8 Конвенции о международной купле-продаже).

При осуществлении субъектами хозяйствования внешнеэкономических сделок нельзя также пренебрегать Принципами международных коммерческих договоров (Принципами УНИДРУА).

В соответствии с основным правилом, установленным в Принципах УНИДРУА, они подлежат применению при наличии на то соглашения сторон и обязательны для сторон в той мере, в какой это не ограничивает применение императивных норм национального, международного или

наднационального происхождения (ст. 1.4). Вопросам толкования договора посвящена гл. 4 Принципов УНИДРУА, состоящая из 8 статей. В соответствии со ст. 4.1 Принципов УНИДРУА договор должен толковаться в соответствии с общим намерением сторон. Если такое намерение не может быть выявлено, договор должен толковаться в соответствии со значением, которое аналогично сторонам разумные лица придавали бы договору в таких же обстоятельствах. При этом обращает на себя внимание правило о необходимости систематического толкования, когда условия договора должны толковаться в свете всего договора и таким образом, чтобы всем им было придано значение, а не лишать силы какие-либо из них. Более того, в силу провозглашения правила "contra proferentem" следует иметь в виду, что если условия договора, выдвинутые одной стороной, являются неясными, то предпочтение должно отдаваться толкованию, которое противоположно интересам данной стороны. При восполнении недостающих условий, являющихся важными для определения прав и обязанностей сторон, помимо всех прочих факторов должны быть приняты во внимание намерение сторон, характер и цель договора, добросовестность и честная деловая практика, разумность.

Список использованных источников

1. *Бакиновская, О. А.* Хозяйственное право : учеб. пособие / О.А. Бакиновская, И.А. Шарапа, Ю.А. Амелъчяня. – Минск : Изд-во Гревцова, 2010. – 416 с.
2. *Каменков, В.С.* Хозяйственный договор : общие положения / В.С. Каменков. – Минск : Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь, 2007. – 157 с.
3. *Каменков, В.С.* Принцип добросовестности в договорном праве Беларуси, России и Европы / В.С. Каменков // Вестник Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь. – 2009. – № 8. – С. 19.
4. *Овсейко, С.В.* Принципы Европейского договорного права : общая характеристика / С.В. Овсейко // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.
5. *Прохоров, А.Я.* Хозяйственный договор и его роль в условиях рыночных отношений / А.Я. Прохоров // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.
6. *Сидорчук, В.К.* Хозяйственное право / В.К. Сидорчук // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.
7. *Соцура, Л.В.* Толкование договора судом / Л.В. Соцура. – М. : Велби, 2007. – 216 с.
8. *Чигир, В.Ф.* Гражданско-правовой договор / В.Ф. Чигир // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.

ИСПОЛНЕНИЕ ДОГОВОРНЫХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

1. Понятие и принципы исполнения договорных обязательств.
2. Предмет, место, способы и срок исполнения обязательства.
3. Способы обеспечения исполнения договорных обязательств.

1. Понятие и принципы исполнения договорных обязательств

Исполнение обязательства означает совершение обязанными лицами действий, составляющих содержание их прав и обязанностей в данном обязательстве.

Только надлежащее исполнение является способом прекращения обязательства. Исполнение любых обязательств подчиняется некоторым общим требованиям, составляющим принципы исполнения обязательств: принцип надлежащего исполнения и принцип реального исполнения. Иногда выделяют и принцип недопустимости одностороннего отказа от исполнения обязательств.

Принцип надлежащего исполнения означает, что обязательство должно исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательствами и требованиями законодательства, а при отсутствии таких условий и требований – в соответствии с обычно предъявляемыми требованиями.

Принцип реального исполнения означает, что должник обязан исполнить обязательство в натуре (например, передать вещь, оказать услугу), а не возместить убытки или выплатить неустойку.

В литературе некоторые считают, что реальное исполнение – принцип, подчиненный надлежащему исполнению, что оно означает частное требование надлежащего исполнения. Другие утверждают, что надлежащее исполнение – часть реального исполнения. Некоторые полагают, что принцип реального исполнения является всеобщим. На самом же деле оба названных принципа самостоятельны, они не соподчиняются [7].

Принцип недопустимости одностороннего отказа от исполнения обязательства. Односторонний отказ от исполнения обязательства и одностороннее изменение его условий не допускаются, если иное не вытекает из законодательства или договора (ст. 291 ГК). Например, если подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится

явно невозможным, заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков (п. 2 ст. 669 ГК).

Кроме того, можно выделить факультативные принципы исполнения обязательств, такие, как принцип экономичности, принцип сотрудничества при исполнении обязательств.

2. Предмет, место, способы и срок исполнения обязательства

Предмет исполнения обязательства – та вещь, работа, услуга, которую в силу обязательства должник обязан передать, выполнить или оказать кредитору. Предложенный предмет должен соответствовать договору по всем требованиям: по количеству, качеству, комплектности, ассортименту, стандарту, техническим условиям и т. п.

Имеется специфика *исполнения денежного обязательства*. Денежные обязательства должны быть выражены в белорусских рублях (ст. 141 и п. 1 ст. 298 ГК). В денежном обязательстве может быть предусмотрено, что оно подлежит оплате в белорусских рублях в сумме, эквивалентной определенной сумме в иностранной валюте или в условных денежных единицах ("специальных правах заимствования" и др.). В этом случае подлежащая оплате в рублях сумма определяется по официальному курсу соответствующей валюты или условных денежных единиц на день платежа, если иной курс или иная дата его определения не установлены законодательством или соглашением сторон (п. 1 ст. 298 ГК).

Использование иностранной валюты, а также платежных документов в иностранной валюте при осуществлении расчетов на территории Республики Беларусь по обязательствам допускается в случаях, порядке и на условиях, определенных законодательством (п. 2 ст. 298 ГК).

Установлена также *очередность погашения требований по денежному обязательству* (если суммы произведенного платежа, недостаточно для полного исполнения денежного обязательства и иное не предусмотрено Президентом Республики Беларусь:

- в первую очередь – издержки кредитора по получению исполнения;
- во вторую очередь – основную сумму долга и проценты за пользование денежными средствами, подлежащие уплате по денежному обязательству (займу, кредиту, авансу и т.д.);

- в третью очередь – проценты, предусмотренные ст. 366 ГК за неисполнение или просрочку исполнения денежного обязательства, и неустойку (ст. 300 ГК).

Место исполнения обязательства. Исполнение будет надлежащим, если оно произведено в установленном договорном или законном месте.

Если место исполнения обязательства не определено законодательством или договором, не явствует из существа обязательства, оно устанавливается по правилам ст. 297 ГК:

1) по обязательству передать земельный участок, здание, сооружение или другое недвижимое имущество – в месте нахождения имущества;

2) по обязательству передать товар или иное имущество, предусматривающему его перевозку, – в месте сдачи имущества первому перевозчику для доставки его кредитору;

3) по другим обязательствам должника передать товар или иное имущество – в месте изготовления или хранения имущества, если это место было известно кредитору в момент возникновения обязательства;

4) по денежному обязательству – в месте жительства кредитора в момент возникновения обязательства, а если кредитором является юридическое лицо, – вместе его нахождения в момент возникновения обязательства. Если кредитор к моменту исполнения обязательства изменил место жительства или место нахождения и известил об этом должника, – в новом месте жительства или месте нахождения кредитора с отнесением на счет кредитора расходов, связанных с переменной места исполнения;

5) по всем другим обязательствам – в месте жительства должника, а если должником является юридическое лицо, – в месте его нахождения.

Вопрос о месте исполнения и связанном с ним моменте перехода права собственности по договорам купли-продажи в разных правовых системах и в законодательстве различных стран решается неодинаково.

Чаще всего место исполнения согласовывается продавцом и покупателем в ходе заключения договора в зависимости от базисных условий поставки. В большинстве случаев передача товаров покупателю связана с их транспортировкой, поэтому чаще всего именно в договоре стороны определяют место, в котором товар передается покупателю. При такой договоренности продавец считается исполнившим свои обязательства с момента передачи товара. В зависимости от места исполнения распределяются расходы по уплате таможенных и иных сборов: на территории страны продавца (страны транзита) они могут быть возложены на продавца, на территории страны покупателя (страны транзита) – на покупателя. Часто в зависимости от места исполнения стороны договариваются и о порядке получения экспортных или импортных лицензий.

С местом сдачи товара связано и определение момента (даты) поставки, от чего зависит определение, своевременно или несвоевременно

поставлены товары, с даты исполнения начинают течь гарантийные сроки. С момента исполнения связано и решение вопроса о переходе риска случайной гибели предмета исполнения.

Как правило, стороны в договоре определяют конкретное место исполнения, ссылаясь на то или иное базисное условие поставки.

Таковыми условиями могут быть: при железнодорожных перевозках – франко-вагон государственная граница страны продавца, при морских и речных перевозках – базисные условия Международных правил толкования терминов (*Инкотермс*). Эти правила были опубликованы Международной торговой палатой впервые в 1936 г. В них неоднократно вносились изменения и дополнения [7]. С 01 января 2011 года действуют новые правила *Инкотермс 2010*.

Срок исполнения обязательства. Обязательство должно исполняться в срок.

Срок исполнения – это момент во времени, когда обязательство должно быть исполнено или должно исполняться одно из действий, составляющих предмет обязательства.

Срок исполнения обязательства определяется в соответствии со следующими требованиями:

– если обязательство предусматривает или позволяет определить день его исполнения или период времени, в течение которого оно должно быть исполнено, обязательство подлежит исполнению *в этот день или соответственно в любой момент в пределах такого периода*;

– в случаях, когда обязательство не предусматривает срок его исполнения и не содержит условий, позволяющих определить этот срок, оно должно быть исполнено *в разумный срок* после возникновения обязательства;

– обязательство, не исполненное в разумный срок, а равно обязательство, срок которого определен моментом востребования, должник обязан исполнить *в семидневный срок* со дня поступления письменного требования кредитора о его исполнении, если обязанность исполнения в другой срок не вытекает из акта законодательства, условий обязательства или существа обязательства;

– *досрочное исполнение обязательства* по общему правилу допускается, если иное не предусмотрено законодательством или условиями обязательства либо не вытекает из его существа. Однако досрочное исполнение обязательства, связанного с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, допускается только в случаях, когда возможность исполнить обязательство досрочно предусмотрена законодательством или условиями обязательства либо вытекает из существа обязательства;

кредитором взыскания на это имущество, может за свой счет удовлетворить требование кредитора без согласия должника. В этом случае к третьему лицу переходят права кредитора по обязательству в соответствии со ст. 353-358 ГК).

3. Способы обеспечения исполнения договорных обязательств

Статья 310 ГК предусматривает, что исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием имущества должника, поручительством, гарантией, банковской гарантией, задатком и другими способами, предусмотренными законодательством или договором.

Неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законодательством или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору, если иное не предусмотрено законодательными актами, в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения. По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков (ст. 311 ГК).

Соглашение о неустойке должно быть совершено в письменной форме независимо от формы основного обязательства. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность соглашения о неустойке.

Уменьшение неустойки. Если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, суд вправе уменьшить неустойку. При решении вопроса об уменьшении неустойки судом могут быть учтены действия сторон, направленные на добровольное досудебное урегулирование спора. Уменьшение неустойки после ее уплаты не допускается. Законодательными актами могут предусматриваться случаи, когда неустойка не подлежит уменьшению. Уменьшение неустойки не затрагивает права должника на уменьшение размера его ответственности из-за вины кредитора на основании ст. 375 ГК и права кредитора на возмещение убытков в случаях, предусмотренных ст. 365 ГК.

Виды неустойки:

законная неустойка (нормативная) – установлена законодательством. Кредитор вправе требовать уплаты неустойки, определенной законодательством, независимо от того, предусмотрена ли обязанность ее уплаты соглашением сторон. Размер законной неустойки может быть изменен соглашением сторон, если законодательство этого не запрещает;

договорная – установлена соглашением сторон;

зачетная – возмещаются убытки, в части не покрытой неустойкой;

штрафная (кумулятивная) – убытки могут быть взысканы в полной сумме сверх неустойки;

исключительная – допускается взыскание только неустойки, но не убытков;

альтернативная – по выбору кредитора могут быть взысканы либо неустойка, либо убытки.

Залог – способ обеспечения исполнения обязательств, при котором кредитор по обеспеченному залогом обязательству (залогодержатель) имеет право в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит это имущество (залогодателя), за исключением случаев, предусмотренных законодательными актами.

Виды залога: залог, при котором предмет залога остается у залогодателя; ипотека – залог недвижимого имущества; залог товаров в обороте; залог вещей в ломбарде; заклад; залог прав и ценных бумаг.

Залог земельных участков, предприятий, капитальных строений (зданий, сооружений), квартир и другого недвижимого имущества (ипотека) регулируется законодательными актами об ипотеке. Общие правила о залоге, содержащиеся в ГК, применяются к ипотеке в случаях, когда законодательными актами об ипотеке не установлены иные правила.

Залог возникает в силу договора. Залог возникает также на основании акта законодательства при наступлении указанных в нем обстоятельств, если в законодательстве предусмотрено, какое имущество и для обеспечения исполнения какого обязательства признается находящимся в залоге.

Правила ГК о залоге, возникающем в силу договора, соответственно применяются к залогоу, возникающему на основании акта законодательства, если законодательством не установлено иное.

Удержание. Согласно ст. 340 ГК кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику либо лицу, указанному должником, вправе в случае неисполнения должником в срок обязательства по оплате этой вещи или возмещению кредитору связанных с нею издержек и других убытков удерживать ее до тех пор, пока соответствующее обязательство не будет исполнено.

Удержанием вещи могут обеспечиваться также требования, хотя и не связанные с оплатой вещи или возмещением издержек на нее и других убытков, но возникшие из обязательства, стороны которого действуют как предприниматели. Кредитор может удерживать находящуюся у него вещь, не смотря на то, что после того, как эта вещь поступила во владение кредитора,

права на нее приобретены третьим лицом. Указанные выше правила применяются, если договором не предусмотрено иное.

Требования кредитора, удерживающего вещь, удовлетворяются из ее стоимости в объеме и порядке, предусмотренных для удовлетворения требований, обеспеченных залогом.

Поручительство. По договору поручительства поручитель обязывается перед кредитором другого лица отвечать за исполнение последним его обязательства полностью или в части (п.1 ст. 341 ГК).

Договор поручительства должен быть совершен в письменной форме. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора поручительства.

При неисполнении или ненадлежащем исполнении должником обеспеченного поручительством обязательства поручитель и должник отвечают перед кредитором солидарно, если законодательством или договором поручительства не предусмотрена субсидиарная ответственность поручителя.

Поручитель отвечает перед кредитором в том же объеме, что и должник, включая уплату процентов, возмещение судебных издержек по взысканию долга и других убытков кредитора, вызванных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательств должником, если иное не предусмотрено договором поручительства.

Лица, совместно давшие поручительство, отвечают перед кредитором солидарно, если иное не предусмотрено договором поручительства.

У поручителя есть право **выдвигать против требования кредитора возражения**, которые мог бы представить должник, если иное не вытекает из договора поручительства, и не теряет права на эти возражения даже в том случае, если должник от них отказался или признал свой долг.

Если к поручителю предъявлен иск, он обязан привлечь должника к участию в деле.

Если поручитель не выполнил этой обязанности, должник имеет право выдвинуть против регрессного требования поручителя возражения, которые он имел против кредитора.

Если поручитель исполнил обязательство, к нему переходят права кредитора по этому обязательству и права, принадлежавшие кредитору как залогодержателю, в том объеме, в котором поручитель удовлетворил требование кредитора. Поручитель также вправе требовать от должника уплаты процентов на сумму, выплаченную кредитору, и возмещения иных убытков, понесенных в связи с ответственностью за должника.

По исполнении поручителем обязательства кредитор обязан вручить поручителю документы, удостоверяющие требование к должнику, и передать права, обеспечивающие это требование.

Статья 346 ГК устанавливает обязанность должника, исполнившего обязательство, обеспеченное поручительством, немедленно известить об этом поручителя. В противном случае поручитель, в свою очередь исполнивший обязательство, вправе взыскать с кредитора неосновательно полученное либо предъявить регрессное требование к должнику. В последнем случае должник вправе взыскать с кредитора лишь неосновательно полученное.

Поручительство прекращается: с прекращением обеспеченного им обязательства; в случае изменения этого обязательства, влекущего увеличение ответственности или иные неблагоприятные последствия для поручителя, без согласия последнего; с переводом на другое лицо долга по обеспеченному поручительством обязательству, если поручитель не дал кредитору согласия отвечать за нового должника; если кредитор отказался принять надлежащее исполнение, предложенное должником или поручителем; по истечении указанного в договоре поручительства срока, на который оно дано; если такой срок не установлен, оно прекращается, если кредитор в течение одного года со дня наступления срока исполнения обеспеченного поручительством обязательства не предъявит иска к поручителю. Когда срок исполнения основного обязательства не указан и не может быть определен или определен моментом востребования, поручительство прекращается, если кредитор не предъявит иска к поручителю в течение двух лет со дня заключения договора поручительства.

Гарантия. В силу гарантии гарант обязуется перед кредитором другого лица (должника) отвечать полностью или частично за исполнение обязательства этого лица.

Гарантийное обязательство может возникнуть на основании договора. Гарантией может обеспечиваться лишь действительное требование. При банковской гарантии в качестве гаранта выступают банки или кредитные учреждения.

Задаток – денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне в доказательство заключения договора и в обеспечении его исполнения.

Соглашение о задатке независимо от суммы задатка должно быть совершено в письменной форме. Последствия прекращения и неисполнения обязательства, обеспеченного задатком различны, в зависимости от того, кто ответственен за неисполнение. При прекращении обязательства, обеспеченного задатком, до начала его исполнения по соглашению сторон либо вследствие невозможности исполнения задаток должен быть возвращен.

Если за неисполнение договора ответственна сторона, давшая задаток, он остается у другой стороны. Если за неисполнение договора ответственна

сторона, получившая задаток, она обязана уплатить другой стороне двойную сумму задатка. Сверх того сторона, ответственная за неисполнение договора, обязана возместить другой стороне убытки с зачетом суммы задатка, если в договоре не предусмотрено иное.

Обязательства прекращаются по следующим основаниям: надлежащее исполнение; отступное; зачет встречного однородного требования; прощение долга; невозможность исполнения; новация; совпадение кредитора и должника в одном лице; ликвидация юридического лица, смерть гражданина; издание акта государственного органа.

Список использованных источников

1. *Кацубо, С.П.* Хозяйственное право : курс лекций / С.П. Кацубо. – Минск : Дикта, 2011. – 260 с.

2. *Каменков, В.С.* Хозяйственный договор : общие положения / В.С. Каменков. – Минск : Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь, 2007. – 157 с.

3. *Прохоров, А.Я.* Хозяйственный договор и его роль в условиях рыночных отношений / А.Я. Прохоров // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.

4. *Сидорчук, В.К.* Хозяйственное право / В.К. Сидорчук // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.

5. *Томкович, Р.Р.* Отдельные способы прекращения обязательств по хозяйственным договорам / Р.Р. Томкович // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.

6. Хозяйственное право : в соответствии с хозяйственным законодательством Республики Беларусь по состоянию на 1 января 2011 г. / С.С. Вабищевич, И.А. Маньковский. – 5-е изд., измен. и доп. – Минск : Молодежное, 2011. – 304 с.

7. *Чигир, В.Ф.* Гражданско-правовой договор / В.Ф. Чигир // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.

ИЗМЕНЕНИЕ И ПРЕКРАЩЕНИЕ ХОЗЯЙСТВЕННЫХ ДОГОВОРОВ

1. Основания изменения и прекращения хозяйственного договора.
2. Порядок изменения и расторжения хозяйственного договора. Последствия изменения и расторжения хозяйственного договора.

1. Основания изменения и прекращения хозяйственного договора

Изменение хозяйственного договора – это изменение сторонами или в исключительных случаях хозяйственным судом условий, составляющих содержание договора, например, ответственности сторон, порядка расчетов и т.д. в случае изменения условий договора он сохраняет юридическую силу и продолжает действовать между теми же сторонами с учетом внесенных изменений, в том числе дополнений [1, с. 215].

Расторжение хозяйственного договора – это прекращение его действия по взаимному решению сторон или в одностороннем порядке, а также по решению хозяйственного суда [1, с. 215].

Статья 420 ГК предусматривает три возможных *основания для изменения (расторжения) договора*:

- 1) по соглашению сторон;
- 2) по требованию одной из сторон;
- 3) в связи с существенным изменением обстоятельств.

Изменение и расторжение договора по соглашению сторон. Данное основание не должно вызывать вопросов. Если обе стороны договора согласны изменить его или расторгнуть, они вправе это сделать. Вместе с тем п.1 ст.420 ГК указывает на то, что ГК Республики Беларусь, иные акты законодательства или сам договор могут предусмотреть и другое регулирование этого вопроса. В частности, это может быть запрет на изменение или расторжение договора по соглашению сторон.

Следует помнить, что соглашение сторон об изменении (расторжении) договора должно быть совершено в той же форме, что и договор, если из законодательства либо договора не вытекает иное.

Изменение и расторжение договора по требованию одной из сторон. По требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только:

1) при существенном нарушении договора другой стороной (в данном случае существенным признается такое нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, в результате которого она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора);

2) в иных случаях, предусмотренных ГК Республики Беларусь и иными актами законодательства или договором.

В качестве примера таких иных случаев можно привести случаи досрочного расторжения договора аренды по требованию арендодателя или арендатора, что предусмотрено в ст. 590 и 591 ГК Республики Беларусь соответственно.

При этом следует отметить, что даже при отсутствии в законодательстве случаев, в которых одна из сторон может потребовать изменения или расторжения договора, такие случаи могут быть предусмотрены сторонами в самом договоре.

Частным случаем требования одной из сторон договора о его изменении (расторжении) является односторонний отказ от исполнения договора полностью или частично. Случаи, когда имеет место односторонний отказ от исполнения договора, могут быть предусмотрены законодательством. Кроме того, такие случаи могут предусмотреть непосредственно в договоре и сами стороны.

По общему правилу, изменение (расторжение) договора по требованию одной из его сторон производится через суд. До этого сторона, инициирующая изменение (расторжение) договора, обязана направить другой стороне договора соответствующее предложение. После получения отказа другой стороны на это предложение можно обращаться в суд. Также в суд можно обратиться и в случае неполучения ответа в срок, указанный в предложении (этот срок также может быть указан в законодательстве либо в договоре). Если же срок не установлен – то при отсутствии ответа на предложение в 30-дневный срок.

Между тем из указанного общего правила существуют и исключения, которые касаются одностороннего отказа от исполнения договора. К примеру, ст. 493 и 867 ГК Республики Беларусь устанавливают внесудебный порядок одностороннего расторжения договоров.

Статья 493 ГК Республики Беларусь регулирует односторонний отказ от исполнения договора поставки. Эта статья конкретизирует, в каких случаях нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным. А п. 4 ст. 493 ГК установлено, что договор поставки считается измененным или расторгнутым с момента получения одной стороной

уведомления другой стороны об одностороннем отказе от исполнения договора полностью или частично, если иной срок расторжения или изменения договора не предусмотрен в уведомлении либо не определен соглашением сторон.

Статья 867 ГК регулирует прекращение договора поручения. Пункт 2 ст. 867 ГК предусматривает, что доверитель вправе отменить поручение, а поверенный – отказаться от него во всякое время. Соглашение об отказе от этого права ничтожно.

С учетом того, что в договоре стороны могут сами предусматривать основания для одностороннего отказа от исполнения договора, рекомендуется предусмотреть в договоре, что одна сторона может в любое время (или при наличии определенных обстоятельств) отказаться от его исполнения путем предварительного письменного уведомления другой стороны. В результате данная формулировка поможет сэкономить время и деньги, которые в противном случае будут потрачены на расторжение договора в судебном порядке.

Изменение и расторжение договора в связи с существенным изменением обстоятельств. Обратимся к примеру (предприятие выиграло тендер и заключило договор поставки с министерством, а потом не смогло поставить товар по согласованной цене, поскольку производитель этого товара цену поднял). В данном случае предприятию необходимо было расторгнуть договор поставки именно на основании существенного изменения обстоятельств.

Прежде чем инициировать изменение (расторжение) договора по этому основанию, необходимо удостовериться, не предусматривает ли договор обратного (поскольку ГК это допускает).

Согласно ГК изменение обстоятельств признается существенным, если они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях.

Изначально стороны договора должны попытаться достичь соглашения об изменении или расторжении договора в связи с существенным изменением обстоятельств. Если соглашение не достигнуто, можно обращаться в суд.

Следует помнить, что договор может быть расторгнут или изменен судом по требованию заинтересованной стороны при наличии одновременно следующих условий:

– в момент заключения договора стороны исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет;

– изменение обстоятельств вызвано причинами, которые заинтересованная сторона не могла преодолеть после их возникновения при той степени добросовестности и осмотрительности, какая от нее требовалась по характеру договора и условиям гражданского оборота;

– исполнение договора без изменения его условий настолько нарушило бы соответствующее договору соотношение имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишилась бы того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора;

– из существа договора не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона.

Если хотя бы одно из названных условий отсутствует, в связи с существенным изменением обстоятельств договор судом изменен (расторгнут) не будет.

2. Порядок изменения и расторжения хозяйственного договора. Последствия расторжения и изменения хозяйственного договора

По общему правилу, соглашение об изменении или расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если из законодательства, договора не вытекает иное (п.1 ст. 422 ГК).

Законодательством установлен особый порядок рассмотрения споров об изменении условий договора или его расторжении судом. Пунктом 2 ст. 422 ГК установлено, что требование об изменении или расторжении договора может быть заявлено стороной в суд только после получения отказа другой стороны на предложение изменить или расторгнуть договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законодательством либо договором, а при его отсутствии – в тридцатидневный срок. При этом тридцатидневный срок исчисляется после истечения нормально необходимого времени для получения другой стороной предложения изменить или расторгнуть договор.

Непредставление истцом доказательств соблюдения указанного порядка по принятию мер к досудебному урегулированию спора с ответчиком влечет оставление искового заявления без движения по основаниям, предусмотренным абз. 2 ч.1 ст. 162 Хозяйственного процессуального кодекса Республики Беларусь, о чем хозяйственный суд выносит определение с указанием срока для устранения причин, послуживших оставлению искового заявления без движения.

В случае неисполнения определения хозяйственного суда об оставлении искового заявления без движения в срок, установленный хозяйственным судом, исковое заявление подлежит возвращению на основании абз. 2 ч.1 ст. 163 ХПК.

Если при рассмотрении дела об изменении, расторжении договора хозяйственный суд установит, что договор не заключен, расторгнут по соглашению сторон либо вследствие реализации одной из сторон в случаях, установленных актами законодательства или договором, права на односторонний отказ от договора, либо договор прекращен вследствие истечения срока его действия, хозяйственный суд выносит решение об отказе в удовлетворении заявленных исковых требований об изменении или расторжении договора.

Изменение и расторжение договора в любом из приведенных примеров оказывает влияние на хозяйственные правоотношения, изменяя или прекращая последние.

Согласно ст. 423 ГК при расторжении договора обязательства сторон прекращаются, а при изменении договора обязательства сторон продолжают действовать в измененном виде. В случаях расторжения или изменения договора обязательства считаются прекращенными или измененными с момента достижения соглашения сторон об изменении или расторжении договора, если иное не вытекает из соглашения сторон или характера изменения договора, а при расторжении или изменении договора в судебном порядке – с момента вступления в законную силу решения суда о расторжении или изменении договора.

До того, как вступят в силу внесенные изменения или договор будет считаться расторгнутым, стороны в соответствии с п. 4 ст. 423 ГК не вправе требовать возвращения того, что было исполнено ими по обязательству до момента расторжения или изменения договора, если иное не установлено законодательством или соглашением сторон.

Сторона, действующая добросовестно, может требовать от второй недобросовестной стороны, которая существенно нарушила условия договора, что и послужило основанием для его расторжения или изменения, возмещения убытков, причиненных расторжением договора или изменением его условий (п. 5 ст. 423 ГК).

Список использованных источников

1. *Бакиновская, О.А.* Хозяйственное право : учеб. пособие / О.А. Бакиновская, И.А. Шарапа, Ю.А. Амельчяня. – Минск : Изд-во Гревцова, 2010. – 416 с.
2. *Каменков, В.С.* Хозяйственный договор : общие положения / В.С. Каменков. – Минск : Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь, 2007. – 157 с.
3. *Овдиенко, Е.Б.* Расторжение договора как способ прекращения обязательства / Е.Б. Овдиенко // Закон и право. – 2011. – № 1. – С. 44–46.

4. *Прохоров, А.Я.* Хозяйственный договор и его роль в условиях рыночных отношений / А.Я. Прохоров // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.

5. *Сидорчук, В.К.* Хозяйственное право / В.К. Сидорчук // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.

6. *Гальцов В.С.* Хозяйственное право : курс лекций / В.С. Гальцов, А.Г. Сачек, В.Н. Радоман, А.В. Сальникова. – Минск : Тесей, 2008. – 344 с.

7. *Чигир, В.Ф.* Гражданско-правовой договор / В.Ф. Чигир // Консультант Плюс : Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО "ЮрСпектр", Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2012.

СОДЕРЖАНИЕ

Лекция 1. РОЛЬ ДОГОВОРА В ХОЗЯЙСТВЕННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ И ХОЗЯЙСТВЕННЫХ ОТНОШЕНИЯХ	3
Лекция 2. ПОНЯТИЕ И КЛАССИФИКАЦИЯ ХОЗЯЙСТВЕННЫХ ДОГОВОРОВ	16
Лекция 3. СОДЕРЖАНИЕ И ФОРМА ХОЗЯЙСТВЕННОГО ДОГОВОРА	32
Лекция 4. ЗАКЛЮЧЕНИЕ ХОЗЯЙСТВЕННОГО ДОГОВОРА. СТРУКТУРА ДОГОВОРНЫХ СВЯЗЕЙ	43
Лекция 5. ПРИНЦИП СВОБОДЫ ДОГОВОРА	57
Лекция 6. ДЕЙСТВИЕ ХОЗЯЙСТВЕННОГО ДОГОВОРА. ТОЛКОВАНИЕ ХОЗЯЙСТВЕННОГО ДОГОВОРА	63
Лекция 7. ИСПОЛНЕНИЕ ДОГОВОРНЫХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ	68
Лекция 8. ИЗМЕНЕНИЕ И ПРЕКРАЩЕНИЕ ХОЗЯЙСТВЕННЫХ ДОГОВОРОВ	79

Учебное издание

Трамбачева Татьяна Дмитриевна
Чечкова Светлана Петровна

ДОГОВОР
В ХОЗЯЙСТВЕННОМ
ПРАВЕ

Курс лекций

Технический редактор *А. Л. Позняков*
Компьютерная верстка *С. А. Кирильчик*
Корректор *И. Г. Коржова*

Подписано в печать *6.11*. 2013. Формат 60x84/16
Гарнитура Times New Roman суг. Усл.-печ. л. 4,9.
Уч.-изд. л. 5,5. Тираж 60 экз. Заказ № *411*

Учреждение образования "Могилевский государственный университет
имени А. А. Кулешова", 212022, Могилев, Космонавтов, 1.
ЛИ № 02330/278 от 30.04.2004 г.

Отпечатано в отделе оперативной полиграфии
МГУ имени А. А. Кулешова, 212022, Могилев, Космонавтов, 1