**Договор в сфере предпринимательской деятельности**

**2014**

Оглавление

Введение

Глава 1. Предпринимательский договор, как правовое средство осуществления предпринимательской деятельности

.1 Понятие, виды предпринимательской деятельности

.2 Сфера применения, правовое обеспечение

Глава II. Осуществление процедур с предпринимательскими договорами

.1 Порядок заключения договора

.2 Изменение и расторжение договора

.3 Понятие и принципы исполнения договора

Глава III. Особенности договорной работы в сфере предпринимательской деятельности

Заключение

Список источников и использованной литературы

Приложения

Введение

Одной из главных задач, стоящих перед любым обществом, является эффективное распределение ограниченных ресурсов. Существует два основных подхода к решению этой задачи - плановый и рыночный. В рамках первого - осуществляется директивное управление экономикой. Вопросы: что производить, как производить и для кого производить находятся в ведении государства. При втором подходе эти вопросы решаются благодаря свободной деятельности частных лиц. С переходом Российской Федерации к рыночной экономике возникает потребность в разработке новых правовых средств воздействия на хозяйственную жизнь общества. Основная задача при этом здесь, как отмечается в Послании Президента Российской Федерации, это - создание условий, при которых граждане России могут зарабатывать деньги. Зарабатывать и - с выгодой для себя - вкладывать в экономику своей собственной страны.

**Вернуться в каталог готовых дипломов и магистерских диссертаций –**

[**http://учебники.информ2000.рф/diplom.shtml**](http://учебники.информ2000.рф/diplom.shtml)

Особую роль в обеспечении данного процесса играет гражданское право и, прежде всего, тот его раздел, который посвящен регулированию предпринимательского договора. Значение гражданско-правового договора в рассматриваемой области определяется двумя факторами: в отличие от директивного управления экономикой он позволяет лучше минимизировать издержки обращения товаров, работ и услуг и, кроме этого, способствует более эффективному распределению ограниченных ресурсов. В этих условиях перед наукой гражданского права встает задача исследовать гражданско-правовую форму предпринимательского договора.

|  |
| --- |
| [Вернуться в библиотеку по экономике и праву: учебники, дипломы, диссертации](http://учебники.информ2000.рф/index.shtml)[Рерайт текстов и уникализация 90 %](http://учебники.информ2000.рф/rerait-diplom.shtml)[Написание по заказу контрольных, дипломов, диссертаций. . .](http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml) |

В современной отечественной науке обосновывается существование и объективная необходимость предпринимательского договора как правового института, объединяющего отдельные гражданско-правовые договоры. Однако вопросы понятия и места этого договора в системе российского гражданского права остались не до конца выясненными или получили в целом не вполне адекватное решение.

Все сказанное выше и определило актуальность избранной темы.

В работе была поставлена цель: изучить, исследовать и проанализировать отдельные особенности договора в сфере предпринимательской деятельности.

Для достижения указанной цели были сформулированы следующие задачи:

Изучить правовые основы предпринимательской деятельности вообще и договоров в предпринимательской деятельности, в частности;

Установить отраслевую принадлежность норм о предпринимательском договоре.

Определить область применения норм о предпринимательском договоре в гражданском праве.

Раскрыть гражданско-правовую сущность предпринимательского договора на основе анализа предпринимательской деятельности.

Проанализировать системообразующие факторы предпринимательского договора.

Исследовать отдельные виды договоров;

Выделить особенности предпринимательского договора по сравнению с другими видами гражданско-правового договора.

Предметом исследования является законодательство о договорах в сфере предпринимательской деятельности.

Объект исследования следует определить как общественные отношения, возникающие в процессе заключения и исполнения договоров в сфере предпринимательской деятельности.

Научная новизна дипломной работы заключается в комплексном исследовании некоторых особенностей договоров в сфере предпринимательской деятельности.

Методологической основой являются общенаучные и частно-научные методы исследования: исторический, формально-логический, системно-структурный, сравнительно-правовой и другие. В решении сложных теоретических вопросов автор опирается на философские категории абстрактного и конкретного, содержания и формы, части и целого и других.

Эмпирической основой для написания работы послужили постановления Конституционного Суда Российской Федерации, обобщение материалов судебной и судебно-арбитражной практики Верховным Судом Российской Федерации и Высшим Арбитражным Судом Российской Федерации, решения и определения судов общей юрисдикции и арбитражных судов по конкретным делам, а также правоприменительная деятельность участников гражданских отношений.

Теоретическая и практическая значимость исследования состоит в том, что сделанные в нем выводы и предложения могут быть использованы в правотворческой деятельности, направленной на совершенствование гражданского законодательства, при дальнейших научных изысканиях в рассматриваемой области, а также в учебной и учебно-методической литературе. Материалы диссертации могут быть использованы в правоприменительной практике судов и участников гражданского оборота.

Структура работы состоит из введения, трех глав, пяти разделов, заключения, списка использованной литературы и приложения, в котором содержатся отдельные материалы судебной практики, иллюстрирующие разрешение споров по договорным обязательствам предпринимателей.

Глава 1. Предпринимательский договор, как правовое средство осуществления предпринимательской деятельности

.1 Понятие, виды предпринимательских договоров

Законодательство РФ устанавливает, что предпринимательство - это самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность зарегистрированными в установленном законом порядке гражданами, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания различных услуг (ст. 2 ГК РФ). Ст. 34 Конституции РФ устанавливает право каждого на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности в числе других основных прав и свобод человека и гражданина. При этом органы государственной власти обязаны соблюдать права предпринимателей, обеспечивать свободу предпринимательской деятельности и защиту законных интересов субъектов предпринимательства.

В зависимости от содержания и направленности предпринимательской деятельности, объекта капиталовложения и получения конкретных результатов, связи предпринимательской деятельности с основными стадиями производственного процесса различают значительное количество видов предпринимательства. Это говорит о том, что предпринимательство является объемным и значимым общественным явлением и предопределяет со стороны государства детальную регламентацию всех сторон предпринимательской деятельности. Сфера взаимодействия предпринимателей требует особого внимания, поскольку в процессе их общения происходит установление субъективных прав и обязанностей. Так, исходя из специфики предмета предпринимательских отношений, в некоторых случаях происходит установление прав и обязанностей в силу заключенного договора14.

Следует отметить необходимость того, чтобы каждый предприниматель осознавал важность культуры договорных отношений, поскольку это следствие общей культуры человека. Усложнение экономических связей, экономической структуры общества неизбежно приводит предпринимателей к необходимости соблюдения определенных законодательных и моральных правил осуществления предпринимательской деятельности. При этом договор является уникальным правовым инструментом, который закрепляет баланс между интересами нескольких сторон. Правильно составленный договор делает намного больше, чем любые административно-правовые инструменты, поскольку в процессе составления условий договора, стороны договора вырабатывают оптимальное решение, которое устраивает каждую из сторон. Понимать суть договоров, знать содержание и возможные формулировки их условий должен каждый, кто занимается предпринимательской деятельностью. С помощью договора у предпринимателей формируется уверенность в том, что их предпринимательская деятельность будет обеспечена всеми необходимыми материальными предпосылками. Такая уверенность, в свою очередь, способствует развитию производственной сферы. С помощью договора совершенствуется и процесс распределения произведенных в обществе материальных благ, поскольку договор позволяет доставить произведенный продукт тому, кто в нем нуждается.

Заключение договора - это, прежде всего, общение с партнером или возможным партнером, предполагающее владение языком, посредством которого осуществляется «воздействие на сознание людей, что побуждает их себя вести должным образом». Отметим, что многие стороны предпринимательства требуют особого исследования с целью совершенствования их дальнейшего правового регулирования. И по нашему мнению, одной из малоизученных сторон предпринимательства является язык предпринимательства. «Как средство общения язык обслуживает все сферы общественно-политической, официально-деловой, научной и культурной жизни. …мысль передается языком, которая служит формой для любого возможного содержания». Язык обслуживает и предпринимательские отношения, в которых нас в данном случае интересует процесс заключения предпринимателями договорных отношений, так как договор здесь служит одним из основных регуляторов предпринимательской деятельности и способом взаимодействия самих предпринимателей14.

Можно сказать, что языком предпринимательства является язык предпринимательских договоров, поскольку общение предпринимателей происходит в большинстве случаев по поводу заключения, изменения и расторжения договоров2.В настоящее время вопрос о самостоятельности существования предпринимательских договоров остается открытым, так как единого мнения по нему у исследователей нет. В соответствии с нашим видением предпринимательские договоры - это группа гражданско-правовых договоров, которая имеет ряд особенностей, определяемых сферой их использования. При этом невозможно определить точное количество предпринимательских договоров, поскольку это обусловлено принципом свободы договора (ст. 421 ГК РФ), в силу которого стороны вправе заключить любой договор, независимо от того назван он в законодательстве или нет, но при условии, что данный договор ему не противоречит.В качестве примера укажем некоторые договоры,которые обозначены во второй части Гражданского кодекса РФ и являются предпринимательскими15:

договор коммерческой концессии (ст.ст. 1027-1040 ГК РФ);

договор простого товарищества (ст.ст. 1041-1054 ГК РФ);

договор контрактации (ст.ст. 535-538 ГК РФ);

договор поставки товаров (ст.ст. 506-524 ГК РФ);

договор поставки товаров для государственных нужд (ст.ст. 525-534 ГК РФ);

договор энергоснабжения (ст.ст. 539-548 ГК РФ);

договор продажи предприятия (ст.ст. 559-566 ГК РФ);

договор строительного подряда (ст.ст. 740-757 ГК РФ);

договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ (ст.ст. 758-762 ГК РФ);

государственный контракт на выполнение подрядных работ для государственных нужд (ст.ст. 763-768 ГК РФ) и др.

Основные особенности предпринимательских договоров следующие:

особый субъектный состав - наличие в качестве предпринимателя хотя бы одной из сторон договора, так как предпринимательский договор заключаются в целях осуществления его сторонами (стороной) предпринимательской деятельности;

максимальная свобода заключения договора - все исключения из этого принципа строго определены законодательством (например, поставка для государственных нужд, публичный договор и т. п.);

использование договора исключительно в предпринимательской деятельности - т. е. деятельности, направленной на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг предпринимателями;

возмездность договора - обусловлена характеристикой самой предпринимательской деятельности, а именно направленностью на получение прибыли.

Как мы видим, предпринимательские договоры призваны «обслуживать» предпринимательскую деятельность, и в этом их главное отличие от гражданско-правовых договоров, сфера использования которых несколько иная (распространяется и на отношения с субъектами, не являющимися предпринимателями). Предпринимательские договоры «делятся на три группы (первая - договоры между предпринимателями; вторая - между предпринимателями и потребителями, не являющимися предпринимателями; третья - между предпринимателями и публичными образованиями)», при этом язык предпринимательских договоров всегда один и всегда относительно стабилен, поскольку он является системой «объективно существующих и социально закрепленных фонетических, лексических, грамматических единиц, соотносящих понятийное содержание и типовое звучание, а также системой правил их употребления и сочетаемости…». Необходимо учитывать то обстоятельство, что в данном случае речь идет не об общелитературном языке, а о юридическом языке, который имеет определенные структурные особенности с учетом специфики изложения правового материала. Также отметим, что язык предпринимательских договоров не отличается от языка гражданско-правовых договоров, поскольку различие здесь происходит между содержанием договоров, а не между их языком16.

Юридический язык является своеобразной системой вербальных и иных знаков, наделенных конкретным объемом, содержанием, смыслом и значениями в зависимости от правовых установлений государства и права в целом. Общепризнанно, что юридический язык представляет собой социально и исторически обусловленную систему способов и правил словесного выражения понятий и категорий, выработанных и применяемых в целях правового регулирования поведения субъектов общественных отношений. При этом он не является статической системой, а находится в постоянной динамике, например, появление, изменение, удаление терминов и терминологических словосочетаний происходит в юридическом языке с учетом правовых изменений в обществе и т. п. Слово, попадая в систему юридического языка, адаптируется к потребностям точного и ясного изложения правовой информации. Юридический язык - это набор определенных слов, которые используются в правовой сфере; это большая и логичная структура, призванная обеспечивать стабильность и незыблемость всей правовой системы, путем предоставления ей своих ресурсов с целью формирования «общения» всех ее оставляющих172. Юридический язык состоит из элементов, «обслуживающих» конкретные правовые отношения. Такими элементами являются:

язык закона;

язык правовой доктрины;

профессиональная речь юриста;

язык процессуальных актов;

язык договоров.

Обозначенные элементы юридического языка, в свою очередь, могут подразделяться на более мелки в зависимости от специфики правовых отношений, в которых они используются. Так, язык предпринимательских договоров будет являться подструктурным элементом языка договоров и подчиняться присущим данному элементу языковым правилам2.

Предпринимательская деятельность является рисковой деятельностью (ст. 2 ГК РФ), что вынуждает предпринимателей планировать и осуществлять ее с особой тщательностью. Соответственно, при составлении предпринимательского договора как инструмента правового закрепления отношений с участием предпринимателей стороны предъявляют высокие требования к качеству их написания. От того, как сформулированы условия договора, во многом будет зависеть выполнение сторонами договорных обязательств. Наличие в договоре неточностей, двусмысленностей, противоречий может привести к спорным ситуациям, что само по себе подрывает ход нормальных экономических отношений. Одним из действенных способов недопущения возникновения спорных ситуаций между предпринимателями по вопросам понимания и исполнения условий заключенных ими договоров является умелое (правильное) использование языка при их написании. Однако выполнение этой задачи может вызвать некоторые затруднения, если не знать особенностей использования юридического языка. Соответственно, можно сказать, что в предпринимательских договорах к языку предъявляются повышенные требования по сравнению с иными договорами318.

Непосредственно к языку предпринимательских договоров предъявляются следующие требования:

ясность - слова, используемые в тексте, должны обеспечивать смысловую точность написанного и полностью отражать волеизъявление сторон договора;

понятность - все слова, используемые в договоре, и их смысловая нагрузка должны быть понятны сторонам договора. Для этого следует использовать простой язык, который не перегружен словесными оборотами и т. п.;

логичность - текст договора должен быть составлен в определенной последовательности.

Для соответствия этому требованию договор, как правило, пишется по определенной структуре:

преамбула, подпункты, пункты, разделы, заключение, приложения.

краткость - содержание договора должно отражать существенные (основные) договоренности сторон, т. е. должна проявляться максимальная экономия изложения. При этом сохранению полноты содержания договора способствуют законодательные условия, которые содержатся в законодательных актах и действуют автоматически, независимо от наличия или отсутствия их в тексте договора;

эффективность - нацеленность на достижение конкретного результата, а именно на то, ради чего и заключаются все предпринимательские договоры - получение прибыли сейчас или в дальнейшем.

Как видно из указанных требований, язык предпринимательских договоров является языком четких формулировок, поскольку в договорных отношениях недопустимо использовать обтекаемые формулировки и оставлять место двусмысленной трактовке. Язык предпринимательских договоров оказывает влияние на качество самих договоров за счет обеспечения точности выражения норм языка. Многие слова и словосочетания в юридическом языке многозначны. Поэтому важно при составлении условий договора уточнять (пояснять и раскрывать) смысл и значение тех или иных слов и словосочетаний, поскольку собственно юридическую терминологию официально нельзя пояснять и комментировать каждому субъекту по своему усмотрению. Данное право предоставлено только определенным государственным и судебным органам. В случае, если у сторон возникнут неразрешимые разногласия в понимании терминологии договора, они будут вынуждены обратиться с этим к компетентным органам, что, конечно же, не является желаемым ни для одной из сторон договора (трата времени и денежных средств).

Непременным условием любого юридического текста и особенно предпринимательских договоров является отсутствие грамматических ошибок. Текст, который изобилует грамматическими ошибками, в котором слова не сочетаются друг с другом или отсутствуют знаки препинания, даже если он содержит глубокие мысли и написан простым языком, производит негативное впечатление и едва ли достигнет цели. К языку предпринимательских договоров предъявляются требования, выполнение которых позволит предпринимателям эффективно использовать договорные отношения для достижения намеченных ими целей. Ведь ясный, понятный и логичный текст договора делает такими же и отношения между его участниками, а это одно из непременных условий успешного выполнения договорных обязательств.

В итоге укажем, что знание правил общелитературного языка и умелое владение юридическим языком и, как следствие, языком предпринимательских договоров позволит предпринимателям грамотно строить взаимоотношения с контрагентами и оптимально добиваться желаемых результатов.

В отношениях по договору розничной купли-продажи с участием покупателя-гражданина, не урегулированным ГК РФ, применяется Закон о защите прав потребителей и другие правовые акты, принятые в соответствии с ним (п.3 ст.492 ГК РФ).

По общему правилу данный договор считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара. Однако, если у покупателя отсутствуют вышеуказанные документы, он может сослаться на свидетельские показания, чтобы подтвердить факт заключения договора купли-продажи и его условий.

Так же важно отметить, что важным нормативным правовым актом, который регулирует отношения по розничной купле-продаже, являются Правила продажи отдельных видов товаров, утвержденные постановлением Правительства РФ от 19 января 1998 г. N 554.

Договор поставки товаров для государственных нужд - один из видов предпринимательских договоров по реализации товаров, направленных на обеспечение потребностей государства.

Поставка товаров для государственных нужд осуществляется на основе государственного контракта на поставку товаров для государственных нужд, а также заключаемых в соответствии с ним договоров поставки товаров для государственных нужд. Государственными нуждами признаются определяемые в установленном законом порядке потребности Российской Федерации или ее субъектов, обеспечиваемые за счет бюджетов и внебюджетных источников финансирования.

Государственный контракт на поставку товаров для государственных нужд - это соглашение сторон, по которому поставщик (исполнитель) обязуется передать товары государственному заказчику либо по его указанию иному лицу, а государственный заказчик обязуется обеспечить оплату поставленных товаров (ст.526 ГК РФ).

В качестве продавца (поставщика-исполнителя) по данному договору выступают субъекты предпринимательства, признанные победителями торгов, проводимых в целях размещения государственных заказов, либо принявшие к исполнению доведенный до них госзаказ.

Государственными заказчиками являются федеральные органы исполнительной власти, федеральные казенные предприятия или государственные учреждения, осуществляющие функции управления в соответствующей сфере.

Правовое регулирование поставки товаров для государственных нужд осуществляется также на основании норм специальных законов: Закона о поставках товаров для федеральных государственных нужд, Закона о государственном материальном резерве, Закона о государственном оборонном заказе и некоторых других.

Особенностью данного договора является также то, что товары приобретаются заказчиком не для личного, семейного, домашнего потребления, а для потребностей государства. Субъект предпринимательства, являющийся поставщиком по договору, получает прибыль именно от профессиональной деятельности по реализации таких товаров.

Заключение государственного контракта обязательно для поставщика лишь в случаях, установленных законом, и при условии, что государственным заказом будут возмещены все убытки, которые могут быть причинены поставщику в связи с выполнением государственного контракта19. Если заказ на поставку товаров для государственных нужд размещается по конкурсу, заключение государственного контракта с поставщиком, объявленным победителем конкурса, обязательно для государственного заказчика.

При уклонении стороны, для которой заключение государственного контракта является обязательным, от его заключения государственный заказчик вправе обратиться в суд с иском о понуждении этой стороны заключить государственный контракт.

В предпринимательских целях может быть также заключен договор энергоснабжения, по которому энергоснабжающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии (п.1 ст.539 ГКРФ).

К энергоснабжающим относятся коммерческие организации, осуществляющие предпринимательскую деятельность по реализации потребителям произведенной или купленной электрической или тепловой энергии.

Предпринимательские договоры по передаче имущества в пользование. В предпринимательской деятельности получила группа арендных договоров. С одной стороны, предоставление имущества во временное владение и пользование позволяет арендодателю получить предпринимательский доход (прибыль). С другой стороны, для эффективного осуществления предпринимателями своей деятельности им в ряде случаев экономически более выгодно не приобретать имущество в собственность, а получить его в аренду и использовать для своей деятельности. Например, торговое предприятие, расширяющее объем реализации своих товаров, может нуждаться в дополнительных складских и офисных помещениях и т.п.

Реализация подобного рода предпринимательских отношений возможна посредством использования определенных разновидностей договора аренды. Наиболее типичными для предпринимательской деятельности являются договор аренды предприятия и договор финансовой аренды (лизинга)20.

Договор аренды предприятия - это соглашение сторон, по которому арендодатель обязуется предоставить во временное владение и пользование за плату предприятие в целом как имущественный комплекс, используемый для осуществления предпринимательской деятельности, в том числе земельные участки, здания, сооружения, оборудование и другие входящие в состав предприятия основные средства, передать в порядке, на условиях и в пределах, определяемых договором, запасы сырья, топлива, материалов и иные оборотные средства, права пользования землей, водой и другими природными ресурсами, зданиями, сооружениями и оборудованием, иные имущественные права арендодателя, связанные с предприятием, права на обозначение, индивидуализирующие деятельность предприятия, и другие исключительные права, уступить ему права требования и перевести на него долги, относящиеся к предприятию (п.1 ст.656 ГК РФ).

Арендодателями предприятия, в основном выступают лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью. По общему правилу арендодатель не вправе передать арендатору права, полученные им на основании разрешения (лицензии) на занятие соответствующей деятельностью, если иное не установлено законом.

Арендаторы по данному договору - это субъекты предпринимательства (коммерческие юридические лица и индивидуальные предприниматели), так как аренда предприятия предназначена для предпринимательской деятельности.

Закон содержит требования к форме договора аренды предприятия, несоблюдение которой влечет недействительность договора. Последний должен быть заключен в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами. Кроме того, он подлежит государственной регистрации и считается заключенным с момента такой регистрации (ст.658 ГК РФ).

Договор финансовой аренды (договор лизинга) - это соглашение сторон, по которому арендодатель обязуется приобрести в собственность указанное арендатором имущество у определенного им продавца и предоставить арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование для предпринимательских целей. Арендодатель в этом случае не несет ответственности за выбор предмета аренды и продавца (ст.665 ГК РФ)2.

Предметом договора финансовой аренды могут быть любые непотребляемые вещи, используемые для предпринимательской деятельности, кроме земельных участков и других природных объектов18. Исходя из этого, договор лизинга заключается только с предпринимательской целью и, соответственно, между субъектами предпринимательства.

В качестве арендодателей (лизингодателей) выступают лизинговые компании, создаваемые различными структурами: производителями техники и оборудования, банками и др. Лизинговые компании (фирмы) - это коммерческие организации (резиденты Российской Федерации или нерезиденты Российской Федерации), выполняющие в соответствии со своими учредительными документами функции лизингодателей и получившие в установленном законодательством РФ порядке разрешения (лицензии) на осуществление лизинговой деятельности (ст.5 ФЗ N 164-ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)»5).

К предпринимательским договорам арендного типа с участием потребителей следует отнести договор проката, одной стороной которого является арендодатель, осуществляющий сдачу имущества в аренду в качестве постоянной предпринимательской деятельности, другой стороной - арендатор, которому имущество предоставляется в основном для потребительских целей. В связи с этим данный договор является публичным договором (ст.626 ГК РФ)2.

Предпринимательские договоры по выполнению (производству) работ. В предпринимательской деятельности большое распространение получили договоры подрядного типа, суть которых состоит в том, что подрядчик обязуется по заданию заказчика выполнить определенную работу и сдать ее результат заказчику, а последний обязуется принять результат работы и оплатить ее (ст.702 ГК).

В основном подрядные работы в предпринимательской деятельности заключаются в изготовлении, переработке (обработке) товара, т.е. производственной деятельности. По договору подряда, заключенному на изготовление вещи, подрядчик передает права на эту вещь заказчику (п.3 ст.703 ГК РФ).

Договор строительного подряда - соглашение сторон, по которому подрядчик обязуется в установленный договором срок построить по заданию заказчика определенный объект либо выполнить иные строительные работы, а заказчик обязуется создать подрядчику необходимые условия для выполнения работ, принять их результат и уплатить обусловленную цену (ст.740 ГК РФ).

Данный договор заключается на строительство или реконструкцию предприятия, здания (в том числе жилого дома), сооружения или иного объекта, а также на выполнение монтажных, пусконаладочных и иных неразрывно связанных со строящимся объектом работ. Правила о договоре строительного подряда применяются также к работам по капитальному ремонту зданий и сооружений, если иное не предусмотрено договором.

Подрядчиками по рассматриваемому договору могут быть субъекты предпринимательства, действующие в сфере строительного производства: строительно-монтажные, строительные, проектно-строительные и другие подобные организации, а также граждане-предприниматели. Указанная предпринимательская деятельность подлежит лицензированию.

Иные предпринимательские договоры подрядного типа. Использование в предпринимательской деятельности научно-технических достижений обусловило заключение в предпринимательских целях договоров на выполнение научно-исследовательских и опытно-конструкторских работ21. По первому договору исполнитель обязуется провести обусловленные техническим заданием заказчика научные исследования, а по договору на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ - разработать образец нового изделия, конструкторскую документацию на него или новую технологию, а заказчик обязуется принять работу и оплатить ее (ст.769ГК РФ)2.

В качестве сторон этих договоров выступают коммерческие организации и учреждения, осуществляющие предпринимательскую деятельность по созданию научно-технической продукции.

Разновидностью предпринимательских договоров подрядного типа с участием потребителей является договор бытового подряда, подрядчик по которому осуществляет профессиональную предпринимательскую деятельность по выполнению заказов граждан по удовлетворению их бытовых и личных потребностей (п.1 ст.730 ГК РФ). Данный договор относится к числу публичных.

Предпринимательские договоры по оказанию услуг. Оказание услуг является необходимым в предпринимательском обороте. В связи с этим значительное число договорных обязательств в предпринимательстве связано с оказанием услуг, в которых могут нуждаться как сами предприниматели, так и лица, к ним не относящиеся. В отличие от работ услуги не получают овеществленного выражения, отличного от самой деятельности, в которой они выражены. Законодательство предусматривает возможность оказания различных видов услуг в рамках следующих договоров: возмездного оказания услуг, коммерческого представительства, комиссии, агентирования, перевозки, экспедирования, страхования, доверительного управления имуществом, хранения и др.

Так, на основе договора возмездного оказания услуг (п.1 ст.779 ГК РФ) исполнитель вправе осуществлять предпринимательскую деятельность по оказанию аудиторских, медицинских, ветеринарных, консультационных, информационных, правовых услуг, услуг по обучению, туристическому обслуживанию.

Определенная группа предпринимательских договоров в качестве предмета договора имеет оказание посреднических услуг. В связи с этим такие договоры называют посредническими. В частности, к ним относятся договоры коммерческого представительства, комиссии, агентирования, доверительного управления имуществом и др. Особый вид посреднических договоров - договор коммерческого представительства, являющийся разновидностью договора поручения. Коммерческим представителем признается лицо, постоянно и самостоятельно представительствующее от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности (ст.184 ГК РФ). Договор коммерческого представительства должен быть заключен в письменной форме и содержать указание на полномочия представителя. Такие полномочия могут содержаться и в доверенности.

Договор комиссии (ст.990 ГК РФ), используемый в предпринимательской деятельности, в отличие от договора коммерческого представительства, не порождает отношений представительства. К основным разновидностям договора комиссии относятся договор консигнации и дилерский договор (ст.3-4ФЗ №39 (ред. от 28.12.2013) «О рынке ценных бумаг»)6.

Агентский договор (ст.1005 ГК РФ) более широко используется в сфере предпринимательских отношений, чем комиссия и поручение, в особенности с участием иностранных предпринимателей. Это связано с тем, что предметом агентского договора является совершение агентом по поручению принципала не только юридических, но и иных действий, не влекущих правовых последствий. К таким действиям, например, относится осуществление агентом рекламы товара, принадлежащего принципалу21.

В качестве агента по договору выступает, как правило, субъект предпринимательства (индивидуальный предприниматель или коммерческое юридическое лицо).

С предпринимательскими договорами на оказание посреднических услуг тесно связан договор доверительного управления имуществом22. Под таковым понимается соглашение сторон, по которому одна сторона (учредитель управления) передает другой стороне (доверительному управляющему) на определенный срок имущество в доверительное управление, а другая сторона обязуется осуществлять управление этим имуществом в интересах учредителя управления или указанного им лица (выгодоприобретателя) (ст.1012 ГК РФ).

Целью доверительного управления имуществом, устанавливаемого на основе договора, является, в основном, извлечение прибыли или иной выгоды от имущества. Доверительными управляющими, как правило, являются коммерческие организации и индивидуальные предприниматели.

Осуществляя доверительное управление имуществом, доверительный управляющий вправе в соответствии с договором доверительного управления совершать в отношении него любые юридические и фактические действия в интересах выгодоприобретателя. Законом или договором могут быть предусмотрены ограничения в отношении отдельных действий по доверительному управлению имуществом.

Сделки с переданным в доверительное управление имуществом доверительный управляющий совершает от своего имени, указывая при этом, что он действует в качестве такого управляющего.

Договоры по оказанию услуг в сфере предпринимательства содействуют торговой и производственной деятельности. К данной группе можно отнести договоры перевозки и транспортной экспедиции, страхования предпринимательских рисков, кредитования предпринимательской деятельности, хранения товаров и т.п.

Договор перевозки грузов - это соглашение сторон, по которому перевозчик обязуется доставить вверенный ему отправителем груз в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату (ст.786 ГК РФ).

Заключение договора перевозки груза подтверждается составлением и выдачей отправителю груза транспортной накладной (коносамента или иного документа на груз, предусмотренного соответствующим транспортным уставом или кодексом).

Перевозчиками по данному договору являются транспортные организации, осуществляющие предпринимательскую деятельность по перемещению грузов в зависимости от вида транспорта (воздушного, водного, железнодорожного или автомобильного). Условия перевозки грузов определяются транспортными уставами и кодексами. В качестве отправителей и получателей грузов в предпринимательских целях выступают предприниматели.

Под договором транспортной экспедиции одна сторона (экспедитор) обязуется за вознаграждение и за счет другой стороны (клиента - грузоотправителя или грузополучателя) выполнить или организовать выполнение определенных договором экспедиции услуг, связанных с перевозкой груза (ст.801 ГК РФ).

Экспедитором может быть только субъект предпринимательства (коммерческая организация или гражданин-предприниматель), получивший лицензию на осуществление деятельности по оказанию транспортно-экспедиционных услуг22. К подобным услугам относятся: организация перевозок, заключение договоров перевозки, сопровождение груза при перевозке, оформление таможенных документов, а также решение иных вопросов, связанных с перевозкой.

Договор страхования предпринимательских рисков - это разновидность договора имущественного страхования, наиболее характерная для предпринимательского оборота23. Суть договора имущественного страхования состоит в том, что одна сторона (страховщик), являющийся субъектом предпринимательства, обязуется за обусловленную договором плату (страховую премию) при наступлении предусмотренного в договоре события (страхового случая) возместить другой стороне (страхователю) или иному лицу, в пользу которого заключен договор (выгодоприобретателю), причиненные вследствие этого события убытки в застрахованном имуществе либо убытки в связи с иными имущественными интересами страхователя (выплатить страховое возмещение) в пределах определенной договором суммы (страховой суммы) (ст.929 ГК РФ).

Предметом данного договора является особого рода услуга, которая заключается в несении страховщиком определенных рисков от предпринимательской деятельности. К предпринимательским рискам относится риск убытков от предпринимательской деятельности из-за нарушения своих обязательств контрагентами предпринимателя, в том числе риск неполучения ожидаемых доходов. Однако по договору страхования предпринимательского риска может быть застрахован риск лишь самого страхователя и только в его пользу (ст.933 ГК РФ).

Страховщиком по этому договору может быть страховая организация - субъект предпринимательства, осуществляющая страховую деятельность на основе разрешения (лицензии). Страхователем является также субъект предпринимательской деятельности, имеющий интерес в страховании своих предпринимательских рисков.

Договор складского хранения - соглашение сторон, по которому товарный склад (хранитель) обязуется за вознаграждение хранить товары, переданные ему товаровладельцем (поклажедателем), и возвратить эти товары в сохранности (ст.907 ГК РФ).Сторонами договора складского хранения могут быть только субъекты предпринимательства. На стороне хранителя выступает товарный склад, под которым понимается организация, осуществляющая в качестве предпринимательской деятельности хранение товаров и оказывающая связанные с хранением услуги. Разновидностью товарного склада являются склад общего пользования, если из закона, иных правовых актов или выданного этой коммерческой организации разрешения (лицензии) вытекает, что она обязана принимать товары на хранение от любого товаровладельца.

Договор складского хранения, заключаемый товарным складом общего пользования, признается публичным договором.

Кредитный договор - одна из основных правовых форм кредитования предпринимательской деятельности. По кредитному договору банк или иная кредитная организация (кредитор) обязуется предоставить денежные средства (кредит) заемщику в размере и на условиях, предусмотренных договором, а заемщик обязуется возвратить полученную денежную сумму и уплатить проценты на нее (ст.819 ГК РФ).

В качестве кредитора по договору может выступать банк или иная кредитная организация, имеющая лицензию Банка России на осуществление банковских операций. Таким образом, кредитор является субъектом предпринимательства. Заемщиком может быть лицо, получающее денежные средства для предпринимательских или потребительских целей. В основном кредиты выдаются для финансирования предпринимательской деятельности (торговли, строительства и т.д.).

Иные виды договоров, заключаемых в целях осуществления предпринимательской деятельности.

Договор коммерческой концессии (франчайзинг) - договор, используемый исключительно в сфере предпринимательства. По договору коммерческой концессии одна сторона (правообладатель) обязуется предоставить другой стороне (пользователю) за вознаграждение на срок или без указания срока право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс исключительных прав, принадлежащих правообладателю, в том числе право на фирменное наименование и (или) коммерческое обозначение правообладателя, на охраняемую коммерческую информацию, а также на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав - товарный знак, знак обслуживания и т.д. (ст.1027 ГК РФ).

Таким образом, договор коммерческой концессии предусматривает использование комплекса исключительных прав, деловой репутации и коммерческого опыта правообладателя в определенном объеме (в частности, с установлением минимального и (или) максимального объема использования), с указанием или без указания территории использования применительно к определенной сфере предпринимательской деятельности (продаже товаров, полученных от правообладателя или произведенных пользователем, осуществлению иной торговой деятельности, выполнению работ, оказанию услуг). Пользователь по такому договору получает возможность использовать при осуществлении своей предпринимательской деятельности доброе имя и репутацию правообладателя.

Сторонами данного договора могут быть только субъекты предпринимательства (п.3 ст.1027 ГК РФ). Договор коммерческой концессии должен быть заключен в письменной форме, а также зарегистрирован органом, осуществляющим регистрацию юридического лица или индивидуального предпринимателя, выступающего по договору в качестве правообладателя.

Договор простого товарищества для извлечения прибыли - соглашение сторон, по которому двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли (п.1 ст.1041 ГК РФ).

Если договор простого товарищества заключается для осуществления предпринимательской деятельности, то его сторонами могут быть только субъекты предпринимательства (индивидуальные предприниматели и (или) коммерческие организации)24. В связи с этим в юридической литературе высказывается мнение о необходимости подразделять простые товарищества на коммерческие и некоммерческие.

Вкладом товарища является все то, что он вносит в общее дело, в том числе деньги, иное имущество, профессиональные и иные знания, навыки и умения, а также деловая репутация и деловые связи.

Закон предусматривает повышенные требования к ответственности товарищей, являющихся учредителями простого товарищества, созданного с предпринимательскими целями. В данном случае товарищи отвечают солидарно по всем общим обязательствам независимо от оснований их возникновения (п. 2 ст.1047 ГК РФ).

Прибыль, полученная товарищами в результате их совместной деятельности, распределяется пропорционально стоимости вкладов товарищей в общее дело, если иное не предусмотрено договором простого товарищества или иным соглашением товарищей. Стороны не вправе заключать соглашение об устранении кого-либо из товарищей от участия в прибыли.

Наиболее часто договор простого товарищества заключается в целях осуществления предпринимательской деятельности по совместному долевому строительству зданий, сооружений, жилых домов, для создания финансово-промышленных групп и т.п.

1.2 Сфера применения, правовое обеспечение

предпринимательский договор

Ещё с дореволюционных времен в России, а потом и в СССР было единое кодифицированное гражданское законодательство и не было необходимости в отдельном предпринимательском (торговом) праве25. И действующее на сегодняшний день гражданское законодательство идет по этому пути.

Отношения, возникающие из деятельности предпринимателей, регулируются общими нормами гражданского законодательства, за исключением случаев, указанных в законе.

Специальных правовых норм в ГК РФ немного. К числу таких специальных правовых норм, можно отнести ст. 322 о солидарных обязательствах, ст. 401 об основаниях ответственности. Из всех договоров, указанных в ГК РФ, только договор коммерческой концессии применяется исключительно в сфере предпринимательской деятельности и один договор - договор дарения - не допускается в отношениях между коммерческими организациями2.

Переход РФ к рыночной экономике потребовал от законодательства не только расширить сферу действия гражданского права в регулировании имущественных отношений, но и сформировать новую рыночную концепцию гражданского права.

В Гражданском кодексе РФ нет каких-либо норм, связанных с плановой экономикой, основанной на монопольном положении государственной собственности и других формах общественной собственности, плановом договоре и других атрибутах социалистического способа производства. Вместо этого в ГК РФ основное место приняли нормы о праве частной собственности, в том числе право собственности на землю и жилые помещения, хозяйственных товариществах и обществах, свободе договора и т.п. 25Расширение сферы действия гражданского права коснулось не только включения в число объектов гражданского права новых видов вещей и имущественных прав, но и изменения сущности правового регулирования общественных отношений. И если при социализме гражданское право регулировало внешние отношения между субъектами гражданского права, то современное гражданское право включило в свою орбиту и отношения, существующие внутри отдельных видов юридических лиц.

Отказ от централизованной регламентации экономических связей, их планирования в конце 80-х - начале 90-х гг. с последующей массовой приватизацией публичной собственности, «восстановление в правах» частной собственности, предпринимательства и на этой основе - свободной экономики обусловили реставрацию нормативно-договорного регулирования экономического оборота. Произошло восстановление в полной мере гражданско-правового договора как основного регулятора товарно-денежных связей, в том числе и торгового договора, который в настоящее время чаще всего называют - предпринимательским договором.

Восстановление договора в регулировании товарного оборота после быстрой отмены административно-плановой системы произошло очень быстро при использовании ГК РСФСР 1964 г. Однако в 1994 г. была принята часть первая ГК РФ, содержащая помимо раздела I «Общие положения» также раздел II «Право собственности и другие вещные права» и раздел III «Общая часть обязательного права» с подразделом 2 «Общие положения о договоре». В 1995 г. принимают часть вторую ГК РФ, с разделом IV «Отдельные виды обязательств». Таким образом, за короткий срок была создана современная правовая система, в которой гражданско-правовая сделка, договор становятся основным регулятором товарно-денежного оборота26.

Предпринимательское и торговое законодательство зарубежных стран отличается особенностями в зависимости от принадлежности к системе континентального права или системе общего права. В странах системы континентального права основой такого законодательства являются кодифицированные акты частного права. При этом одни страны (Германия, Франция, Чехия, Япония и др.) имеют дуалистическую систему частного права: в них действуют и гражданские, и торговые кодексы. Другие страны имеют монистическую систему: действуют единые гражданские кодексы (в Италии, Нидерландах) или система законов (в Швейцарии, Китае, Эстонии)27. Во всех странах континентальной системы права важнейшие разделы предпринимательского права находят выражение в специальных законах, т.е. за рамками кодексов.

Российское гражданское право, как самостоятельная отрасль права, согласно Гражданскому кодексу РФ определяет правовое положение участников гражданского оборота, основания возникновения и порядок осуществления права собственности и других вещных прав, прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации (интеллектуальных прав), регулирует договорные и иные обязательства, а также другие имущественные и личные неимущественные отношения, основанные на равенстве, автономии воли и имущественной самостоятельности участников. Одним из основных понятий гражданского права является договор. Физические и юридические лица, реализуя свои права и обязанности на основе принципа автономии воли и равноправия сторон, вступают в договорные отношения посредством заключения договора. Кроме того, в условиях рыночной экономики договор становится популярным и необходимым средством оформления гражданско-правовых сделок.

Гражданский кодекс РФ определяет понятие договора как соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей. Иными словами, договор является основанием возникновения гражданских правоотношений. Функционирование множества различных видов договоров в гражданском праве в конечном итоге вызывает необходимость более детального рассмотрения системы общественных отношений, касающихся заключения, изменения или расторжения договора в гражданском обороте, а также принципов договорных отношений, взаимосвязь и взаимозависимость различных договорных отношений, именуемой договорным правом. Существует несколько точек зрения относительно места договорного права в системе гражданского права. В соответствии с первым мнением, представленным учеными М.И. Брагинским и В.В. Витрянским - специалистами в области договорного права, договорное право представляет собой институт особенной части гражданского права. Согласно второй точке зрения, сторонником которой выступает профессор Е.А. Суханов, договорное право является институтом обязательственного права, поскольку договор - это лишь одно из оснований возникновения обязательственного правоотношения наряду с такими, как односторонние сделки, причинение вреда, неосновательное обогащение и другие.

Действительно, договорные правоотношения по сути разновидность обязательственных отношений, а договор - фактически обязательство между двумя и более сторонами. Система договорного права включает в себя элементы (разделы), определяющие общие положения о договоре и различные виды договоров в зависимости от предмета договора. Система договорного права состоит из общей и особенной части. Общая часть содержит правовые нормы, определяющие понятие и признаки договора, принципы договора, структуру договора, порядок заключения, изменения и расторжения договора, классификации договора. Особенная часть представлена группами правовых норм, объединенных предметом и сущностью того или иного вида договора. Первый элемент особенной части договорного права объединяет в себя нормы, регламентирующие передачу имущества, денежных средств, а также исключительных прав в собственность, во временное владение и пользование, в хозяйственное ведение или оперативное управление. К таким договорам, согласно Гражданскому кодексу РФ, относятся:

договор купли-продажи и его разновидности (розничная купля-продажа, поставка товаров, контрактация, энергоснабжение, продажа недвижимости, продажа предприятия);

договор мены;

договор дарения;

договор ренты и его разновидности (постоянная рента, пожизненная рента, пожизненное содержание с иждивением);

договор аренды и его виды (договор проката, аренда транспортных средств, аренда зданий и сооружений, аренда предприятий, финансовая аренда);

договор найма жилого помещения;

договор безвозмездного пользования(договор ссуды);

договор займа;

договор коммерческой концессии.

Содержание второго структурного элемента системы договорного права составляют договоры о выполнении работ:

договор подряда и его разновидности(бытовой подряд, строительный подряд, подряд на выполнение проектных и изыскательских работ, подряд на выполнение работ для государственных или муниципальных нужд);

договор на выполнение научно-исследовательских работ, опытно-конструкторских и технологических работ.

В системе общего права основным источником права выступает судебный прецедент. Однако в сфере правового регулирования предпринимательства значительное место занимает законодательство. В странах с прецедентной системой права наблюдается тенденция возрастания роли законов, однако кодификация норм частного права здесь не имеет такой глубокой традиции, как в системе континентального права.

Резюмируя все вышесказанное можно подвести итог и сделать некоторые выводы: Предпринимательский договор заключается в целях осуществления его сторонами (стороной) предпринимательской деятельности. Сторонами (или хотя бы одной из сторон) предпринимательского договора должны быть субъектами предпринимательской деятельности.

Особенностью правового регулирования предпринимательских договоров является сочетание максимальной свободы и повышенных требований для предпринимателей в договорных обязательствах. Договоры в сфере предпринимательства по общему правилу являются возмездными сделками.

При заключении предпринимательских договоров возможна такая форма акцепта, как совершение лицом, получившим оферту, конклюдентных действий по выполнению указанных в ней условий договора.

Предпринимательские договоры по реализации товаров имеют исключительно важное значение для предпринимательского оборота, так как развитая цивилизованная торговая деятельность является основой полноценного предпринимательства, стимулирующей производственную, посредническую и иные виды предпринимательской деятельности.К основным договорам, сторонами которого могут быть только предприниматели, относятся договоры поставки, контрактации, коммерческой концессии, финансовой аренды (лизинга), складского хранения, страхования предпринимательских рисков, а также договор простого товарищества, заключенный для извлечения прибыли.

Глава 2. Осуществление процедур с предпринимательскими договорами

.1 Порядок заключения договора

К предпринимательским договорам в целом применяются общие требования о заключении, изменении и расторжении договоров, предусмотренные в нормах гражданского законодательства.

Процедура заключения предпринимательского договора традиционно включает в себя три этапа:

направление предложения (оферты) одной стороной,

акцепт оферты другой стороной,

получение акцепта стороной, направившей оферту.

Однако существуют следующие особенности заключения предпринимательских договоров.

Во-первых, при заключении предпринимательских договоров большое значение имеет публичная оферта, под которой понимается содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется (п. 2 ст. 437 ГК РФ). Публичная оферта может выражаться, например, в рассылке прайс-листов, в некоторых рекламных объявлениях, содержащих все существенные условия договора2.

К существенным относятся условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (абз. 2 п. 2 ст. 432 ГК РФ). Акцептом считается полный и безоговорочный ответ стороны, которой адресована оферта, о ее принятии (п. 1 ст. 438 ГК РФ).

При этом следует различать понятия «публичная оферта» и «реклама». Реклама - это распространяемая в любой форме, с помощью любых средств информация о физическом и юридическом лице, товаре, идеях и начинаниях (рекламная информация), которая предназначена для неопределенного круга лиц и призвана формировать и поддерживать интерес к этому физическому, юридическому лицу, товарам, идеям, начинаниям и способствовать реализации товаров, идей и начинаний (ст. 2 Федерального закона «О рекламе»)7. Обычно реклама не содержит существенных условий договора, следовательно, не является офертой и должна рассматриваться как приглашение делать оферты, если иное прямо не указано в предложении (п. 1 ст. 437 ГК РФ). Как правило, реклама предшествует оферте (предложению заключить договор). Она может распространяться через средства массовой информации, путем рассылки проспектов, каталогов, с помощью рекламных щитов и т.п.

Во-вторых, в предпринимательской деятельности часто встречается такая форма акцепта, как совершение лицом, получившим оферту, в срок, установленный для ее акцепта, действий по выполнению указанных в ней условий договора (например, отгрузка товаров, выполнение работ, уплата суммы денег, оказание услуг и т.п.), если иное не предусмотрено законодательством или не указано в оферте - конклюдентных действий (п. 3 ст. 438 ГК РФ).

В-третьих, помимо общего порядка заключения предпринимательского договора, при котором стороны свободны в согласовании его условий и выборе контрагентов, существуют иные способы его заключения. К ним относятся заключение договоров путем присоединения, заключение договоров в обязательном порядке, заключение договоров на торгах.

Заключение предпринимательских договоров путем присоединения имеет ряд особенностей. 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 (п. 1 ст. 428 ГК РФ).

Особенностью данного вида договора является то, договор присоединения принимается целиком, т.е. в него не могут вноситься изменения или составляться протокол разногласий27. Если имеются разногласия хотя бы по одному из условий данного договора, он признается незаключенным.

Договор присоединения получил широкое распространение в таких видах предпринимательства, как банковская, страховая, биржевая деятельность и др. Законодательных ограничений на то, какие договоры могут быть заключены путем присоединения, не имеется. Решение о разработке договора присоединения принимает сторона предпринимательского договора самостоятельно.

ГК РФ содержит повышенные требования к стороне, присоединившейся к договору в связи с осуществлением своей предпринимательской деятельности. Их суть состоит в том, что не подлежит удовлетворению требование этой стороны об изменении или расторжении договора присоединения, который 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 условия, если при этом присоединяющаяся сторона знала или должна была знать, на каких условиях заключается договор (п. 3 ст. 428 ГКРФ).

Заключение предпринимательского договора в обязательном порядке. Обязательство заключить договор может следовать из закона и из предварительно принятого на себя обязательства (например, предварительного договора).

Так, например, субъекты естественных монополий не вправе отказываться от заключения договора с отдельными потребителями на производство (реализацию) товаров, производимых субъектами естественных монополий, при наличии у них возможности произвести (реализовать) такие товары (п. 1 ст. 8 Федерального закона от 17 августа 1995г. №147-ФЗ «О естественных монополиях»). К субъектам естественных монополий относятся, в частности, ОАО «Газпром», РАО «ЕЭС России» и др8.

Обязательное заключение предпринимательского договора может также следовать из условий предварительного договора.

Предварительный договор - это соглашение сторон, по которому последние обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором (п. 1 ст. 429 ГК РФ). Необоснованный отказ от заключения основного договора на условиях предварительного договора не допускается.

Возможны два варианта заключения предпринимательских договоров в обязательном порядке:

когда заключение договора обязательно для стороны, которой направлена оферта;

когда заключение договора обязательно для стороны, которая направила оферту.

В первом случае оферта исходит от стороны, не обязанной заключить договор, но заинтересованной в его заключении. Как правило, таковой стороной является покупатель, заказчик товара (работы, услуги). Оферта может быть направлена, например, в виде проекта договора либо иного письменного предложения. Другая сторона (обязанная) должна принять предложение (акцептовать оферту) либо известить сторону об отказе от акцепта или о принятии предложения на иных условиях в 30-дневный срок со дня получения оферты.

Во втором случае оферту (в виде проекта договора или в иной форме) направляет обязанная сторона. Другая же сторона вправе в течение 30 дней возвратить подписанный проект договора (извещение о принятии оферты) без возражений; возвратить проект договора с протоколом разногласий; уведомить первую сторону об отказе от заключения договора.

При отказе или уклонении стороны, обязанной заключить договор, от его заключения контрагент обязанной стороны вправе обратиться в суд с иском о понуждении заключить договор (п. 4 ст. 445 ГК РФ).

Заключение предпринимательских договоров на торгах осуществляется в следующем порядке. Предпринимательский договор может быть заключен также путем проведения торгов, если иное не вытекает из его существа (п. 1 ст. 447 ГК РФ). Торги могут использоваться при заключении договоров, направленных на реализацию имущества (недвижимости, ценных бумаг), а также прав (например, права на заключение договора) и др.

Определенные предпринимательские договоры о продаже товаров или имущественных прав в случаях, предусмотренных законом, могут быть заключены лишь путем проведения торгов. В частности, на торгах должны заключаться договоры о реализации заложенного имущества, для выбора генерального подрядчика по реализации на территории Российской Федерации инвестиционных проектов, осуществляемых за счет государственных валютных средств и кредитов, о продаже предприятия как имущественного комплекса при приватизации и др.

Торги проводятся в форме конкурса или аукциона, которые могут быть открытыми и закрытыми.

В открытых конкурсах и аукционах вправе участвовать любое лицо, а в закрытых - только лица, специально приглашенные для этой цели.

Выигравшим торги по конкурсу признается лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия, а на аукционе - лицо, предложившее наиболее высокую цену. Договор заключается с лицом, выигравшим торги. Заключение договора с победителем торгов является обязанностью продавца, неисполнение которой влечет его ответственность в виде возмещения убытков. Победитель торгов вправе также требовать понуждения данного лица к заключению договора.

Форма торгов определяется собственником продаваемого товара или обладателем реализуемого имущественного права, если иное не предусмотрено законом. Аукцион или конкурс, в котором участвовал только один участник, признаются несостоявшимися (п. 4 и 5 ст. 447 ГК РФ).

Положения о порядке проведения торгов содержатся также в Федеральном законе «О приватизации государственного и муниципального имущества»9, Федеральном законе от 27 декабря 1995г. №213-ФЗ «О государственном оборонном заказе»10 и др.

Как правило, извещение о проведении торгов должно быть сделано организатором не менее чем за 30 дней до их проведения, за исключением случаев, предусмотренных законом.

.2 Изменение и расторжение договора

По общему правилу договор должен исполняться на тех условиях, на которых он был заключен.

Изменение или расторжение договора возможно только по взаимному соглашению сторон. Решения суда в этом случае не требуется. Исключения из этого правила могут быть установлены законом или договором.

В соответствии с п. 1 ст. 452 ГК, соглашение об изменении или расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное. Так, если договор аренды заключен в письменной форме, то и его изменение или расторжение должны быть совершены в письменной форме. Если стороны нотариально удостоверили договор аренды, то его изменение или расторжение должны быть нотариально удостоверены21.

Расторжение договора может проходить в рамках соглашения по обоюдному согласию, однако чаще встречаются случаи, когда стороны не могут договориться о расторжении договора мирным путем и тогда данная процедура совершается в судебном порядке.

Действия сторон по изменению или расторжению договора, осуществляемые по их взаимному соглашению, являются не только сделкой, но и договором, в силу которого они подчиняются общим правилам о порядке расторжения договоров.

Судебный порядок расторжения договоров осуществляется по правилам, предусмотренным Арбитражным Процессуальным Кодексом Российской Федерации, если сторонами спора являются отечественные предприниматели.

Однако, если договор заключен между российскими и иностранными предпринимателями, то спор будет разрешаться по правилам международного права, применимым к подобного рода предпринимательским договорам. Главную роль при отнесении спора к определенному суду играет третейская запись (арбитражная оговорка), которая либо включается в сам договор либо оформляется отдельным соглашением (часто, в виде приложения к договору).

Однако это не является предметом исследования настоящей работы, поскольку регулируется нормами процессуального права.

В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается расторгнутым или измененным.

В тех случаях, когда возможность изменения или расторжения договора не предусмотрена законом или договором и сторонами не достигнуто об этом соглашение, договор может быть изменен или расторгнут одной из сторон только по решению суда и только в следующих случаях:

при существенном нарушении договора другой стороной;

в связи с существенным изменением обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора;

в иных случаях, предусмотренных законом или договором (ст. 450, 451 ГК).

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько что если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на совершенно других условиях.

В этом случае заинтересованная сторона вправе потребовать по суду расторжения договора при наличии одновременно следующих условий28:

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 заботливости и осмотрительности, какая от нее требовалась по характеру договора и условиям гражданского оборота;

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

из обычаев делового оборота или существа обязательства не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона (п. 2 ст. 451 ГК РФ).

При расторжении договора из-за существенно изменившихся обстоятельств суд по требованию любой из сторон должен определить последствия расторжения договора, исходя из необходимости справедливого распределения между сторонами расходов, понесенных ими в связи с его исполнением27.

Что касается изменения договора в связи с существенными изменениями обстоятельств, то оно допускается по решению суда лишь в исключительных случаях, когда расторжение договора противоречит общественным интересам либо повлечет для сторон ущерб, значительно превышающий затраты, необходимые для исполнения договора на измененных судом условиях.

В перечисленных случаях одностороннего отказа от исполнения договора заинтересованная сторона обязана направить другой стороне предложение об изменении или расторжении договора. Другая сторона обязана в срок, указанный в предложении или установленный в законе или в договоре, а при его отсутствии - в 30-дневный срок, направить стороне, сделавшей предложение об изменении или расторжении договора28:

либо извещение о согласии с предложением;

либо извещение об отказе от предложения;

либо извещение о согласии изменить договор на иных условиях.

В п. 2 ст. 452 ГК особо подчеркивается, 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 законом или договором, а при его отсутствии - в 30-дневный срок.

ГК РФ устанавливает следующие последствия изменения и расторжения договора:

обязательство по договору изменяется лишь в той части, в какой, был изменен лежащий в его основе договор; остальные обязательства сохраняются в неизменном виде;

при расторжении договора обязательства сторон прекращаются, то есть с этого момента стороны лишаются принадлежащих им в силу обязательства прав и освобождаются от лежащих на них обязанностей;

если изменение или расторжение договора произошло по взаимному соглашению сторон, то основанное на нем обязательство соответствующим образом изменяется или прекращается с момента заключения сторонами соглашения или с момента, указанного в нем;

при изменении или расторжении договора в судебном порядке основанное на нем обязательство изменяется или прекращается с момента вступления в законную силу решения суда;

по общему правилу стороны не могут требовать возвращения того, что уже было исполнено до изменения или расторжения договора. Иное правило может быть предусмотрено законом или соглашением сторон;

если договор был изменен или расторгнут вследствие существенного нарушения его условий одной из сторон, другая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных изменением или расторжением договора (п. 5 ст. 453 ГК).

.3 Понятие и принципы исполнения договора

В соответствии с п. 1 ст. 420 ГК РФ договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

Одним из видов гражданско-правовых договоров является предпринимательский договор.

Предпринимательский договор - заключаемое на возмездной основе в целях осуществления предпринимательской деятельности соглашение, стороны или одна из сторон которого выступают в качестве субъекта предпринимательства29.

Особенности договоров в сфере предпринимательства обусловлены различными факторами; целями их заключения, определенным составом сторон, возмездным характером и т.д.

Во-первых, предпринимательские договор заключается в целях осуществления его сторонами (стороной) предпринимательской деятельности.

Стороны (или одна сторона) такого договора вступают в обязательственные отношения со своими контрагентами по продаже товаров, пользованию имуществом, выполнению работ, оказанию услуг в связи с тем, что это необходимо для ее (их) профессиональной деятельности, направленной на систематическое получение прибыли, а не на удовлетворение личных, бытовых потребностей.

Наличие или отсутствие вышеуказанной цели влечет определенные правовые последствия для сторон предпринимательских договоров. В частности, к обязательствам сторон (стороны), заключивших договор в целях осуществления предпринимательской деятельности, будут применяться специальные нормы законодательства об обязательствах, связанных с подобной деятельностью (например, об ответственности - п. 3 ст. 401 ГК РФ и др.). К обязательствам же стороны, заключившей договор с предпринимателем и не преследующей цели осуществления предпринимательской деятельности, будут применяться общие нормы гражданского законодательства.

Во-вторых, сторонами (или одна из сторон) таких договоров должны являться субъектами предпринимательской деятельности - юридические лица и индивидуальные предприниматели, которые приобретают статус субъекта указанной деятельности с момента их государственной регистрации.

В определенных случаях закон допускает возможность распространения норм о договорных обязательствах в сфере предпринимательства на сторону договора, не зарегистрированную в качестве предпринимателя. Так, гражданин, осуществляющий предпринимательскую деятельность без государственной регистрации, не вправе ссылаться в отношении заключенных им при этом сделок на то, что он не является предпринимателем. Суд может применить к таким сделкам правила об обязательствах, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности (п. 4 ст. 23 ГК РФ).

Договоры между субъектами предпринимательской деятельности, являющимися коммерческими юридическими лицами (хозяйственными обществами и товариществами, производственными кооперативами, государственными и муниципальными унитарными предприятиями), предполагаются предпринимательскими, так как указанные лица в качестве основной цели своей деятельности преследуют извлечение прибыли (п. 1 ст. 50 ГК РФ).

В ряде случаев закон содержит прямое указание на то, что сторонами определенных договоров могут быть лишь субъекты предпринимательства в определенных организационно-правовых формах. Так, в соответствии с п. 3 ст. 1027 и п. 2 ст. 1041 ГК РФ сторонами по договорам коммерческой концессии и простого товарищества могут быть только коммерческие организации и граждане, зарегистрированные в качестве индивидуальных предпринимателей. Таким образом, некоммерческие организации вообще не имеют права заключать указанные договоры.

Однако если договоры заключены некоммерческой организацией с целью осуществления предпринимательской деятельности, такие договоры следует относить к числу предпринимательских.

В-третьих, предпринимательские договоры носят возмездный характер: сторона такого договора должна получить плату или иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей (п. 1 ст. 423 ГК РФ). Данная особенность обусловливается целью предпринимательской деятельности - направленностью на получение прибыли.

Законодательство России содержит принципиальный запрет на заключение безвозмездных договоров между субъектами предприни-мательства. В частности, не допускается дарение в отношениях между коммерческими организациями (п. 4 ст. 575 ГК РФ)30. Этот запрет распространяется и на индивидуальных предпринимателей, поскольку к ним по общему правилу применяются нормы ГК РФ, регулирующие деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями (п. 3 ст. 23 ГК РФ).

В-четвертых, сочетание максимальной свободы и повышенных требовании для предпринимателей в договорных обязательствах - характерная особенность предпринимательских договоров. Принцип свободы договора, выражающийся в возможности свободного заключения договора, выбора его вида, характера, контрагентов, широкого усмотрения при определении его условий (ст. 421 ГКРФ), наиболее характерен для предпринимательских договоров. Данный принцип открывает большие возможности для развития предпринимательского оборота.

Законодательство России содержит нормы, предоставляющие субъектам предпринимательства максимальную свободу в согласовании условий предпринимательских договоров (диспозитивные нормы). Так, односторонний отказ от исполнения обязательства, связанного с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, и одностороннее изменение условий такого обязательства допускаются в случаях, предусмотренных договором, если иное не вытекает из закона или существа обязательства (ст. 310 ГК РФ). Для лиц, не являющихся предпринимателями, данная норма не предусматривает возможности установления в договоре условия об одностороннем отказе от исполнения обязательства.

В то же время закон устанавливает ряд повышенных требований к предпринимателям, являющимся сторонами (стороной) соответствующих договоров. Это обусловлено различными факторами: возложением риска негативных последствий от предпринимательской деятельности на самого предпринимателя, его экономически более сильным положением по сравнению с гражданином-потребителем, доминирующим (монопольным) положением предпринимателя на рынке и т.п.

Некоторые из таких «жестких» требований связаны с необходимым ограничением упомянутой свободы договора в сфере предпринимательства. Оно состоит, в частности, в обязанности стороны заключить договор в обязательном порядке или с определенными контрагентами и т.д30.

Ограничение свободы договора допускается в случаях, когда обязанность его заключения предусмотрена законом или добровольно принятым обязательством. Так, при необоснованном уклонении коммерческой организации от заключения публичного договора другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор (п. 3 ст. 426 ГКРФ).

В-пятых, споры, связанные с их заключением, изменением, расторжением и исполнением предпринимательских договоров, рассматриваются в специальном порядке (арбитражными или третейскими судами). Большинство споров, вытекающих из предпринимательских договоров, являются экономическими спорами, которые разрешаются арбитражными судами в соответствии с АПК РФ (ст. 27-28). Как правило, это споры о разногласиях по договору, об изменении условий или о расторжении договора, или о неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств и т.д11.

В качестве примера судебной практики по арбитражным спорам между российскими предпринимателями в связи с ненадлежащим исполнением договора поставки хотелось бы привести решение Арбитражного суда г. Москвы. Стороны не смогли договориться мирным путем и истец подал в суд.

Арбитражный суд г. Москвы, в свою очередь,

рассмотрев в порядке упрощенного производства дело по иску

Открытого акционерного общества «Московская объединенная энергетическая компания»

к Государственному бюджетному учреждению города Москвы «Культурно-спортивный центр Печатники»

о взыскании 6 675 руб. 44 коп.

при участии: без вызова сторон;

УСТАНОВИЛ: Открытое акционерное общество «Московская объединенная энергетическая компания» обратилось с исковым заявлением к Государственному бюджетному учреждению города Москвы «Культурно-спортивный центр Печатники» о взыскании 6 675 руб. 44 коп., составляющих в том числе: задолженность по договору поставки горячей воды №05.408285 ГВС от 01.08.2013г. в размере 6 614 руб. 48 коп., проценты за пользование чужими денежными средствами в размере 60 руб. 96 коп.

Определением от 05.03.2014г. исковое заявление было принято к производству с рассмотрением в порядке упрощенного производства.,

Оценив материалы дела, суд пришел к выводу об удовлетворении исковых требований исходя при этом из следующего.

Между сторонами был заключен договор поставки горячей воды №05.408285 ГВС от 01.08.2013г.

Предметом договора является продажа (подача) энергоснабжающей организацией абоненту через присоединенную сеть, горячей воды и покупка (потребление) абонентом горячей воды для собственных нужд и оказания коммунальных услуг гражданам (для нужд граждан, проживающих в многоквартирном доме, по их поручению и за их счет) на условиях, предусмотренных договором и действующим законодательством.

Согласно п.7.3 договора в срок до 15 числа месяца, следующего за расчетным, потребитель производит оплату потребленной тепловой энергии и теплоносителя.

Истец надлежащим образом исполнил обязательства по договору, ответчику за период ноябрь-декабрь 2013 года отпущена через присоединенную сеть тепловая энергия в горячей воде, что подтверждается месячными протоколами учета тепловой энергии и теплоносителя. Однако задолженность до настоящего времени ответчиком перед истцом не погашена и составляет 6 614 руб. 48 коп.

Согласно ст. 539 ГК РФ по договору энергоснабжения энергосберегающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

В соответствии со ст. 544 ГК РФ оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

На день рассмотрения спора, доказательств оплаты стоимости принятой мощности или других возражений по факту неисполнения договорных обязательств, ответчиком не представлено, в связи с чем, исковые требования истца следует признать обоснованными и подлежащими удовлетворению в размере 6 614 руб. 48 коп.

Как следует из ст. 309 ГК РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Истцом ответчику начислены проценты за пользование чужими денежными средствами по ст.395 ГК, что составляет 60 руб. 96 коп.

В соответствии со ст.395 ГК РФ, за пользование чужими денежными средствами вследствие их неправомерного удержания, уклонения от их возврата, иной просрочки в их уплате либо неосновательного получения или сбережения за счет другого лица подлежат уплате проценты на сумму этих средств.

Начисление процентов произведено обоснованно, поскольку факт нарушения денежного обязательства по договору подтвержден документально.

Ответчик исковое заявление не оспорил, отзыв на исковое заявление, а также доказательств отсутствия своей вины в указанных недостатках не представил.

При таких обстоятельствах, заявленные требования обоснованы, подтверждены представленными доказательствами и подлежат удовлетворению в судебном порядке.

Руководствуясь ст.ст.307,309,539,544 ГК РФ, ст.ст.110,167-171 АПК РФ, суд решил взыскать с Государственному бюджетному учреждению города Москвы «Культурно-спортивный центр Печатники» в пользу Открытого акционерного общества «Московская объединенная энергетическая компания» долг в размере 6 614 (шесть тысяч шестьсот четырнадцать) руб. 48 коп., проценты в размере 60 (шестьдесят) руб. 96 коп., расходы по госпошлине в размере 2 000 (две тысячи) руб. 00 коп. (Полный текст данного решения приведен в приложении №1).

Как уже упоминалось выше, стороны предпринимательских договоров, одна из которых является иностранным субъектом предпринимательства или предприятием с иностранными инвестициями, вправе предусмотреть в договоре условие о рассмотрении их споров в Международном коммерческом арбитражном суде при Торгово-промышленной палате РФ - постоянно действующем третейском суде. Существуют также иные третейские суды, разрешающие споры, вытекающие из предпринимательских договоров.

Глава 3. Особенности договорной работы в сфере предпринимательской деятельности

Значение договоров в предпринимательском праве сегодня трудно недооценить, поскольку они занимают преобладающее место в гражданском обороте. Наметившаяся в России тенденция развития предпринимательских отношений порождает применение договоров в сферах как частного, так и публичного права. Справедливо отмечает В.В. Груздев, что избежать употребления термина «договор» за пределами частного (гражданского) права вряд ли возможно, так как «там, где усмотрят хотя бы самую небольшую долю свободы в установлении, изменении или прекращении прав и обязанностей, будут непременно обращаться к категории "договор"». Вместе с тем составляющие конструкцию договора элементы находят свое воплощение в рамках частного права и такой его отрасли, как гражданское право, где доминирует договорная природа и относительная автономия договорных сторон. Поэтому представляется важным остановиться на традиционных позициях в науке гражданского права, отражающих основные подходы к понятию «договор».

Термин «договор» является многозначным как в законодательстве, так и в теории: договор рассматривают как соглашение, юридический факт; как правовое отношение, возникающее из этого основания; как форму, которую соответствующее правоотношение принимает (документ). В свое время О.А. Красавчиков указывал: «Не вызывает сомнения, что подобное разночтение одного и того же термина не может не привести к различным недоразумениям и затруднениям теоретического и практического порядка». Сам ученый не приводил примеров таких недоразумений и затруднений, однако современные цивилисты в этом вопросе преуспели. Так, например, П.В. Крашенинников и Б.М. Гонгало приводят следующий пример: «В п. 4 ст. 10 Закона РФ "О залоге" указывается: "Условие о залоге может быть включено в договор, по которому возникает обеспеченное залогом обязательство. Такой договор должен быть совершен в форме, установленной для договора о залоге". Идея абсолютно правильная, но словесное воплощение ущербное».

Тем не менее на фоне возникающих в законе и науке «ущербных» словесных воплощений термина «договор» невозможно не признать справедливость высказываний о необходимости решения задачи, стоящей перед научным сообществом и правоприменителями, по уяснению и отграничению различных значений одного понятия и их правильному употреблению. При этом важно отметить, что приведенные выше значения термина «договор» не вступают в противоречие, а взаимно дополняют друг друга. Все три указанных понятия тесно связаны между собой, являясь при этом вполне самостоятельными.Приведенные значения договора в гражданском праве, несмотря на невозможность отражения ими всех составляющих названной конструкции, подразумевают и доказывают многогранность данного понятия. Ученые стараются выявить все новые и новые грани этого «неисчерпываемого» явления. Так, в настоящее время встречаются и иные «неординарные» подходы к понятию «договор». Например, А.Е. Назаров, считая, что материальное правоотношение обладает организационным характером, рассматривает договор как процесс в системе отраслей материального права. Сам же феномен процесса, по его мнению, указывает на растянутую во времени и структурно упорядоченную деятельность сторон, направленную на заключение, исполнение, изменение или прекращение договорных обязательств. И хотя такой подход не предполагает разграничения процессуального и процедурного права, все же можно отметить тенденцию к развитию учения о договоре.

Для нашего исследования важно проявление договора как регулятора предпринимательских отношений, как средства саморегулирования, что предполагает исследование данной категории в несколько ином ракурсе, в отличие от ранее нами показанных и устоявшихся среди цивилистов значений договора. Однако прежде чем перейти к исследованию договора с этой точки зрения, отметим, что заданное направление вовсе не исключает, а наоборот, обогащает все три значения договора. В этом смысле показательно высказывание Б.И. Пугинского: «Если договор выполняет регулирующую роль - и в этом видится его главное назначение, - то как можно пытаться раскрыть сущность договора через понятия "сделка" и "правоотношение"… Ведь ни сделка, ни правоотношение никогда и ни в малейшей степени не выполняли праворегулирующую функцию. То же относится и к распространенным суждениям о договоре как о юридическом факте. Общепризнанно, что юридические факты не осуществляют правового регулирования, а лишь дают основания применять правовые нормы, относящиеся к соответствующим обстоятельствам».

Действительно, определяя договор как юридический факт (сделку), мы тем не менее выделяем его среди иных юридических фактов на основании того, что договор является средством регулирования, устанавливающим меру возможного и должного поведения, ведь не случайно О.А.Красавчиков отмечал, что «функция договора - это не форма (выражения, проявления и т.п.), а известный вид действия (воздействия) рассматриваемого юридического факта на общественные отношения». Подобный вывод нашел отражение в исследовании В.Р. Шарифуллина, считающего, что именно «регулятивные функции договоров выделяют их из ряда иных юридических фактов, обусловливают их относительно самостоятельное место в механизме правового регулирования».Регулятивная функция обозначена учеными и при исследовании договора как правоотношения. Ю.С. Поваров считает, что именно в этом случае договорный потенциал, в том числе регулятивный, оказывается востребованным особенно явно, поскольку порождаемые договорами обязательства имеют принципиальные отличия от всех иных (возникающих из других юридических фактов) обязательств: их содержание определяется взаимной волей сторон (соглашением сторон), реализуемой в рамках закона.

В советский период развития правовой науки на эту особенность договора указывала Р.О.Халфина: «Договор продолжает существовать и регулирует в рамках, установленных нормами объективного права, поведение участников порожденного им правоотношения до тех пор, пока не будет достигнут результат, на достижение которого данный договор направлен. Во все время существования порожденного договором правоотношения именно договор является критерием правомерности поведения сторон в этом правоотношении, образцом, с которым должно совпадать поведение сторон. …Договор …непосредственно регулирует поведение сторон, непосредственно определяет права и обязанности участников порождаемого им правоотношения».Е.А. Суханов подчеркивает, что условия договора определяют не только конечный результат (цель) и содержание согласованных действий сторон по исполнению, но во многих случаях, особенно в сфере предпринимательской деятельности, также порядок их совершения. «Здесь наиболее отчетливо проявляется регулирующая функция договора как сделки, определяющей характер и содержание возникшего на ее основе обязательства, и как обязательства, определяющего конкретные действия сторон по его исполнению. При таком подходе договор как средство (инструмент) регулирования взаимоотношений его участников предстает в виде согласованной сторонами и ставшей для них юридически обязательной программы их совместных действий по достижению определенного экономического (имущественного) результата».

Договор как средство правового регулирования рассматривается многими видными учеными. Б.И. Пугинский пришел к выводу, что договор «позволяет... в известных пределах самим регулировать отношения путем установления взаимных прав и обязанностей... исходя из собственных интересов и специфики связей». Следует признать справедливым высказывание С.Ю. Морозова о том, что главное назначение договора - регулирование общественных отношений: «выполняя данную функцию, договор воздействует на такие отношения, т.е. функционирует». Причем «любой договор направлен нарегулирование общественных отношений, а, следовательно, регулятивная функция является одной из основных». В обосновании значимости и весомости регулятивной функции договора в юридической литературе приводятся положения действующего законодательства, а именно - нормы п. 2 ст. 422 Гражданского кодекса РФ (ГК РФ), устанавливающей правило о том, что вновь принятый закон не отменяет, по общему правилу, действия условий ранее заключенного договора; правила п. 1 ст. 6 ГК РФ, закрепляющие недопустимость применения аналогии закона при урегулированности отношений соглашением сторон; положения п. 2 ст. 5 ГК РФ, предусматривающие более высокие положения в «регулятивной» иерархии договорных условий, нежели такой источник гражданского права, как обычай делового оборота. Выявление особенностей договора через его функции, в том числе регулятивную, вполне обоснованно. Б.И. Пугинский убедительно показал в своих трудах, что функция есть тот признак, который в соединении с другими создает качественную определенность договора. Договор раскрывает собственные, содержательные возможности лишь в реализуемых функциях, в функционировании. Поэтому в юридической литературе наметился подход о выделении еще одного значения термина «договор» как совокупности условий, определяющих модель поведения договорившихся сторон, а судебная практика представлена изобилием актов, в которых подчеркивается регулирующая функция договора.

Регулирующая функция договора сближает его с законом и нормативными актами. Кроме того, как замечает В.В. Долинская, принцип «договор - закон для двоих» порядком устарел, о чем свидетельствует ряд правовых норм (п. 2 ст. 307, п. 3 ст. 420, ст. 430, ст. 435 ГК РФ и др.), указывая на близость указанных категорий. М.И. Брагинский выделил две принципиально важные особенности гражданско-правового договора, отличающие его от правовой нормы. «Первая связана с происхождением правил поведения: договор выражает волю сторон, а правовой акт - волю издавшего его органа. Вторая различает пределы действия того и другого правила поведения: договор непосредственно рассчитан на регулирование поведения только его сторон - для тех, кто не является сторонами, он может создать права, но не обязанности; в то же время правовой или иной нормативный акт порождает в принципе общее для всех и каждого правило (любое ограничение круга лиц, на которых распространяется нормативный акт, им же определяется)». Как отмечает М.Ф. Казанцев, «закон и договор соотносятся не только (и не столько) как правовая норма и юридический факт. Это еще и регулятивные правовые акты (хотя и разные), которые вместе (хотя и по-разному) моделируют договорное правоотношение. Закон издается правотворческим органом в рамках публично-властных полномочий и регулирует отношения всех субъектов гражданского права, основанные на любых договорах соответствующего вида, а договор совершается самими субъектами гражданского права (сторонами договора) своей волей и в своем интересе и регулирует отношения, основанные только на данном договоре». Выявление регулирующей функции в договоре позволило многим ученым обосновать точку зрения о понятии договора как индивидуального акта. В юридической литературе обычно выделяют следующие признаки индивидуального акта, отличающие его от нормативного: а) воздействие на определенно-конкретные отношения; б) конкретность адресата; в) однократность реализации; г) прекращение действия акта после однократной реализации. Индивидуальный акт М.В. Батяновым применительно к договору понимается как результат направленных на установление договорного обязательства юридических действий субъектов права, выраженный в соглашении, отражающем интерес субъектов договора и определяющем модель их поведения.

В целом поддерживая применение понятия «договор» для обозначения объективного правового эффекта юридического факта - действия (основания возникновения прав и обязанностей) как системы правил поведения участников действия, источника индивидуально-правового регулирования отношений между ними, мы все-таки должны понимать нетождественность категорий «индивидуальный акт» и «договор». Первое понятие включает в себя, помимо индивидуальных договоров, правоприменительные акты. В отличие от последних, индивидуальный договор является «элементом саморегуляции», что является существенным в его понятии. Не случайно И.А. Минникес разграничивает индивидуальное правоприменительное регулирование и саморегулирование, учитывая специфику последнего.

Ф.Н. Фаткулин возражает против идеи о дуализме индивидуально-правового регулирования, выделения в нем двух подуровней, образуемых правовым воздействием посредством индивидуальных правоприменительных актов и договоров, и считает, что индивидуально-правовое регулирование исчерпывается правоприменительной деятельностью уполномоченными на то органами. Таким образом, рассмотрение договора как индивидуального акта не всегда позволяет правильно описать его правовую природу.Именно поэтому представляется наиболее убедительным определение договора, предложенное М.Ф. Казанцевым. Ученый рассматривает гражданско-правовой договор как разновидность децентрализованного (автономного, частного) правового регулирования, т.е. правового регулирования, осуществляемого субъектами права (физическими лицами, организациями), предметом которого являются отношения с участием самих этих субъектов или их внутриорганизационные отношения. Он приходит к выводу, что договор - средство автономного саморегулирования отношений между людьми. Приведенное определение позволяет наиболее четко описать правовую природу договора и выделить его среди иных индивидуальных актов. На наш взгляд, выявление правовой природы договора как регулятивного средства саморегулирования - мощный потенциал для познания указанного правового феномена.

Однако В.Р. Шарифулин считает, что термин «саморегулирование» не подчеркивает правовое воздействие на общественные отношения при помощи индивидуальных средств - договоров, и только категория «индивидуально-договорное регулирование» в наибольшей степени отражает сущность данного вида индивидуально-правового регулирования, поскольку указывает на существенный признак - регулирование отношений между сторонами при помощи особого индивидуально-правового средства - договора. В дальнейшем знакомство с работой В.Ф. Шарифуллина позволяет понять, почему ученый сделал такой вывод и не приводит каких-либо четких доказательств в обоснование того, что договор воздействует на общественные отношения. Как указывается автором, тот факт, что договор «содержит в себе определенные правила поведения, выступая при этом в качестве источника субъективных прав и юридических обязанностей, а вместе с тем - регулятора общественных отношений - можно считать давно общепризнанным», что, по-видимому, не является для ученого таковым относительно саморегулирования и его регулятивных средств. Так, В.Ф. Шарифуллин связывает процессы саморегулирования только с правомерным поведением участников регулируемых отношений, сообразующих свое поведение с действующими нормами права, соблюдением запретов, реализацией дозволяющих норм права и использованием субъектами прав, закрепленных в норме.

Однако такое ограниченное видение понятия и процессов саморегулирования, на наш взгляд, не отражает сути названного вида правового регулирования. Для того чтобы выявить саморегулирование в негосударственном регулировании предпринимательских отношений, необходимо руководствоваться его основными (универсальными) признаками:

саморегулирование в праве имеет поднормативный характер, т.е. осуществляется на основе государственного регулирования, которым задаются общие параметры взаимоотношений, но не сводится к ним (происходит упорядочение общественных отношений, неурегулированных либо недостаточно урегулированных нормами действующего законодательства). В этом смысле саморегулирование дополняет нормативно-правовое регулирование, осуществляется на его основе и в его развитии;

саморегулирование имеет «собственное» волевое содержание и самостоятельную регулирующую функцию, что подчеркивает автономный характер по отношению к государству;

саморегулирование сопряжено с взаимным согласованием тех или иных моментов упорядочиваемого общественного отношения непосредственно участниками; при саморегулировании лица, чье поведение регулируется, сами легально и оперативно управляют своим поведением (акты саморегулирования принимаются теми субъектами, в отношении которых они действуют).

Справедливым оказывается замечание Р.О. Халфиной: «Соглашение сторон, составляющее договор, представляет собой акт свободной воли каждой из сторон. Тот факт, что данное договорное обязательство было принято на себя актом свободной воли и является основанием для обязанности соблюдения им договора. Лицо заранее своим волеизъявлением установило линию своего поведения в определенных отношениях на будущее время. Это волеизъявление обязывает лицо именно потому, что оно является актом его свободной воли, что данное лицо само избрало такую линию поведения, и поэтому в дальнейшем отказаться от принятого на себя обязательства, изменить, без особых установленных законом причин, эту линию поведения нельзя». В данном случае мы не ведем речь о нормативных договорах. Отметим, что при заключении нормативных договоров стороны, наделенные властными полномочиями, посредством создания юридической нормы определяют возникновение и содержание множества правоотношений между неограниченным кругом не участвующих в этом договоре субъектов.

Саморегулирование, на наш взгляд, может быть рассмотрено как часть негосударственного регулирования предпринимательских отношений, в рамках которого участники этих отношений с целью регламентации и организации собственного поведения и определения взаимных прав и обязанностей в пределах, установленных государством, воздействуют на свое поведение путем закрепления обязательных для себя правил поведения. Саморегулирование отражает потребности субъектов общественной жизни в альтернативном правовом регулировании отношений.

Регулятивная функция государства проявляется в установлении некоторых принципиально важных гарантий организации общественных отношений, «роль государства в данном случае вторична и заключается в установлении общих рамок, в которых осуществляется саморегулирование». Здесь хотелось бы привести следующее высказывание: «Помочь народу приобрести, выработать способность к самоустройству и самоопределению может только привычка к самоуправлению. Поэтому создать условия для развития самоуправления, самоустройства, самодеятельности - в этом основная задача государства. При этом нормы саморегулирования развивают и дополняют нормы государственного регулирования, не успевающего своевременно регулировать новые формы реализации правоотношений, особенно в специфических областях, к которым относят бурно развивающуюся торгово-посредническую деятельность, строительство и др.»Ю.А. Тихомиров отмечает, что «договоры порождают нормы саморегуляции, обеспеченные силой закона и авторитетом общественного мнения. В них выражается эволюция правовой системы и системы нормативного регулирования в советском обществе в целом».

А.Д. Корецкий определил место договора в системе механизма правового регулирования таким образом: договор входит в подсистему непосредственно социального саморегулирования - в качестве формы права и в механизм юридического управления - в качестве акта индивидуального поднормативного регулирования. Ценность и востребованность договора как правового феномена, по мнению Ю.С. Поварова, обусловлены тем, что контрагенты, совершая договор как юридический факт, выступают не просто субъектами инициативы в ракурсе собственно порождения (трансформации, прекращения) прав и обязанностей, но также и «творцами» правил поведения, «подключаясь» тем самым к регламентации соответствующих отношений.

Сказанное позволяет не согласиться с тем, что договорное регулирование как форма саморегулирования не отражает факт правового воздействия на общественные отношения, поскольку саморегулирование - вид правового регулирования, хотя и отличающийся от государственного, но дополняющий его. Кроме того, при рассмотрении договора как акта саморегулирования нами как раз подчеркивается, что именно субъекты определяют модель своего поведения и следуют ей. Причем акт саморегулирования является, по нашему мнению, результатом объединения двух правовых форм деятельности - правотворческой и правоприменительной. Таким образом, договор как акт саморегулирования представляет собой правила поведения, в которых получают объективированное выражение веления участников предпринимательских отношений и отражается выражение общей воли на основе согласования публичных и частных интересов с целью урегулирования и «достраивания» собственного поведения участниками предпринимательских отношений. Рассмотрение договора с динамичной стороны позволяет охарактеризовать его как одно из самых эффективных средств, с помощью которого стороны сами юридически регулируют имущественные и иные отношения между собой. Нельзя не отметить, что договору свойственны такие признаки, как самообязательство, добровольность и заинтересованность в принятии и реализации решения, коллегиальная основа, формирование и выражение общей воли на основе согласования публичных и частных интересов, самоответственность, что подчеркивает его специфику в системе правовых актов.

Заключение

В настоящей работе была предпринята попытка изучить, исследовать и проанализировать отдельные особенности составления, заключения и исполнения договоров в сфере предпринимательской деятельности.

В результате проведенного исследования был сделан ряд следующих выводов:

Нормы о предпринимательском договоре входят в систему гражданского права.

Для определения предпринимательского договора в этой отрасли права необходимо установить сферу действия специальных, отличных от общегражданских правил.

При установлении этой сферы предлагается исходить из положения п. 2 ст. 3 ГК РФ, закрепляющего верховенство ГК РФ над остальными законами.

В ГК РФ ясно выражается тенденция к ограничению специальных, отличных от общегражданских, норм термином «предпринимательская деятельность».

Исследование предпринимательской деятельности должно строится на основании анализа ее состава и структуры.

Предпринимательская деятельность состоит из совокупности гражданско-правовых сделок.

Структура предпринимательской деятельности выражается в двух типах связей между отдельными сделками - планомерности и постоянности.

Предпринимательская деятельность - это осуществление на постоянной основе совокупности взаимосвязанных сделок, направленной на получение прибыли.

Предпринимательский договор - это договор, планомерно заключаемый одной или обеими сторонами для получения прибыли на постоянной основе.

- Системообразующие факторы предпринимательского договора выражаются в конкуренции - основанных на сотрудничестве и взаимопомощи долгосрочных экономических отношений, складывающихся при осуществлении предпринимательской деятельности между конкурирующими субъектами.

Под влиянием конкуренции формируются две группы норм, определяющие юридические особенности предпринимательского договора. Первая группа норм способствует развитию ко-онкуренции. Вторая группа норм препятствует образованию на основе конкуренции любых договоров, которые могут иметь своим результатом негативные последствия для экономики.

В отдельных видах предпринимательских отношений действие факторов конкуренции проявляется настолько интенсивно, что это приводит к появлению особой правовой формы, объединяющей элементы синаллагматического и общецелевого договора

Предпринимательский договор представляет собой правовой институт, который образуется в гражданском праве в конкретном функциональном срезе.

Ценность выводов подтверждается их теоретическим значением, которое состоит в том, что они:

Во-первых углубляют представления о таком правовом средстве, каким является предпринимательский договор.

Во-вторых открывают возможности для систематического изучения и формирования общих основ правовой политики в подлежащей сфере.

В-третьих способствуют познанию единой системы гражданско-правовых договоров.

Соответственно такая трактовка предпринимательского договора как правового института, который образуется в гражданском праве под действием конкуренции путем объединения в конкретном функциональном срезе договоров, планомерно заключаемых одной или обеими сторонами для получения прибыли на постоянной основе, может использоваться при дальнейших научных изысканиях, в учебно-методической литературе, в правотворческой и правоприменительной деятельности.

В результате проведенного исследования хотелось бы внести ряд конкретных предложений для усовешенствования правового регулирования договоров в сфере предпринимательской деятельности:

Устранить терминологическую разобщенность при установлении сферы действия специальных, отличных от общегражданских норм, рассчитанных на предпринимательский договор путем внесения изменений и дополнений в гражданское законодательство.

Для этого предлагается Общую часть ГК РФ дополнить новой статьей, которая бы называлась «Основные понятия, используемые в настоящем Кодексе». Понятия должны находится в алфавитном порядке и иметь соответствующий комментарий.

- Ввести в гражданское законодательство новое определение предпринимательской деятельности, а именно в статью 2 Гражданского Кодекса Российской Федерации.

Подготовить к изданию «Предпринимательский Кодекс», который бы содержал легальное определение предпринимательского договора, а также нормы, регулирующие все возможные аспекты предпринимательской деятельности. Предлагаемый Кодекс должен быть создан на основе уже имеющегося законодательства и сложившейся судебной практики.

Список источников и использованной литературы

1. Конституции Российской Федерации с изменениями, внесенными Федеральными конституционными законами от 25.03.2004 № 1-ФКЗ, от 14.10.2005 № 6-ФКЗ, от 12.07.2006 № 2-ФКЗ, от 30.12.2006 № 6-ФКЗ, от 21.07.2007 № 5-ФКЗ, от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12. 2008 № 7-ФКЗ. -М.: Эксмо, 2011, 32 с.

. Гражданский кодекс Российской Федерации с изменениями и дополнениями 2014 г. Части I, II, III, IV. http://www.grazkodeks.ru/

. Федеральный закон от 21.07.1997 N 122-ФЗ (ред. от 21.12.2013) «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним». http://www.consultant.ru/document/cons\_doc\_LAW\_156127

. Правила продажи отдельных видов товаров (в ред. Постановлений Правительства РФ от 20.10.1998 «N 1222», от 02.10.1999 «N 1104», от 06.02.2002 «N 81», от 21.08.2012 «N 842», от 04.10.2012 «N 1007»). http://www.consultant.ru/document/cons\_doc\_LAW\_134461/

. Федеральный закон «О финансовой аренде (лизинге)»от 29 октября 1998 г. N 164-ФЗ(с изменениями от 29.01 и 24.12. 2002 г., 23.12. 2003 г.). - М.: Омега-Л, 2012., 16 с.

. Федеральный закон от 22.04.1996 N 39-ФЗ (ред. от 28.12.2013) «О рынке ценных бумаг» -«РГ» - Федеральный выпуск №6271 от 30.12.2013г.

. Федеральный закон от 13.03.2006 N 38-ФЗ (ред. от 28.12.2013) «О рекламе» (с изм. и доп., вступ. в силу с 30.01.2014). http:/docs.cntd.ru/9011356

. Федеральный закон от 17.08.1995 N 147-ФЗ (ред. от 30.12.2012) «О естественных монополиях» (с изм. и доп., вступающими в силу с 27.01.2013)http://www.consultant.ru/document/33349/

. Федеральный закон от 21.12.2001 N 178-ФЗ (ред. от 02.11.2013) «О приватизации государственного и муниципального имущества»http://www.consultant.ru/document/53962/

. Федеральный закон Российской Федерации от 29 декабря 2012 г. N 275-ФЗ «О государственном оборонном заказе». - РГ Федеральный выпуск №5976 от 31декабря 2012г.

. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях /ред. Т. Дегтярева - М.: Эксмо, 2014, 592 с.

. Федеральный закон от 16.07.1998 N 102-ФЗ (ред. от 07.05.2013). «Об ипотеке (залоге недвижимости)».- М.: Омега-Л, 2012.- 53 с.

. Федеральный закон Российской Федерации от 07.02.1992 N 2300-1 (ред. от 02.07.2013) «О защите прав потребителей». - М.: Эксмо, 2014. - 32 с.

. Жалинский А., Рерих Т.Введение в немецкое право. - М.: Спарк, 2010. - 767 с.

. Толстой Ю.К., Сергеев А.П. Гражданское право: Учебник. - М.: Эксмо, 2008. - 530 с.

. Пугинский Б.И. Теория и практика договорного регулирования. - М.: Зерцало-М, 2008. - 224 с.

. Брагинский, М.И., В.В. Витрянский, В.В. Договорное право. - М.: Статут, 2011. - 631 с.

. Шевченко И.К. Организация предпринимательской деятельности: учеб.пособие. - Таганрог: ТРТУ, 2009. - 145 с.

. Курганов А.Д. Основные виды государственной поддержки малого предпринимательства в России// «Юрист», 2009, N 1-С.23

. Олейник О.М. Предпринимательское (хозяйственное) право: учебник. - М.: Юристъ, 2010. - 727 с.

. Абрамова Л.В., ДумитрашукВ.В. Правовые аспекты предпринимательской деятельности в современных условиях. - М.: Праксис, 2012. - 321 с.

. Сулейменов М.К. Предпринимательский договор как комплексный институт гражданского права// «Журнал российского права», 2008, N 1,- с.23

. Дедов Д.И. Соразмерность ограничения свободы предпринимательства. - М.: Юристъ, 2010. - 187 с.

. Зверева Е.А. Ответственность предпринимателя за нарушение договорных обязательств. - М.: Юстицинформ, 2010. - 112 с.

. Курбатов А.Я. Система права и проблемы правоприменительной деятельности // Закон. - 2013. - № 1. -С. 108-115.

. Братусь, С.Н. Предмет и система советского гражданского права. М., 1993.- 117 с.

. Гражданское право: В 4 т. (отв. ред. Е.А. Суханов). -М.: ВолтерсКлувер, 2008. - 540 с.

. Цветков И.В. Договорная дисциплина в хозяйственной деятельности предприятий: теория и практика. - М.: Книжный мир, 2006. - 444 с.

. Тамбовцев В.Л. Введение в экономическую теорию контрактов: учеб.пособ. - М.: ИНФРА-М, 2004. - 144 с.

. Гражданское право: Учебник / Под ред. Е.А. Суханова. Т. 2.- М.: ВолтерсКлувер, 2008. - 496 с.

. Коломенская Е.В. Функциональный подход к исследованию договора // Журнал российского права. - 2009. - № 7. -С. 113-124.

. Беляева,О.А. Предпринимательское право: Учебное пособие. -М.: ИНФРА-М, 2011. - 270 с.

. Юдкевич М.М.Основы теории контрактов: модели и задачи: учеб.пособ.- М.: ГУ ВШЭ, 2012.-352 с.

. Райзберг Б.А., Лозовский Л.Ш., Стародубцева Е.Б. Современный экономический словарь. - М.: ИНФРА-М., 2009.-520с.

. Тамбовцев В.Л. Право и экономическая теория: учеб.пособ. - М.: ИНФРА-М, 2010. - 224 с.

. Батянов М.В. Срок действия гражданско-правового договора: Дис. … канд. юрид. наук. Самара, 2004.

. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право: Общие положения. М., 1997.

. Гражданское право: Учебник: В 2 т. / Отв. ред. проф. Е.А. Суханов. Т. II. Полутом 1. 2-е изд., перераб. и доп. М., 1999.

. Груздев В.В. Возникновение договорного обязательства по российскому гражданскому праву: Монография. М., 2010.

. Договор. Постатейный комментарий глав 27, 28 и 29 Гражданского кодекса Российской Федерации / Под ред. П.В. Крашенинникова. М., 2010.

. Долинская В.В. Источники гражданского права. М., 2005.

. Казанцев М.Ф. Концепция гражданско-правового договорного регулирования: Автореф. дис. … д-ра юрид. наук. Екатеринбург, 2008.

. Корецкий А.Д. Теоретико-правовые основы учения о договоре / Отв. ред. засл. деятель науки РФ, д-р юрид. наук, проф. акад. РАЕН П.П. Баранов. СПб., 2001.

. Красавчиков О.А. Гражданско-правой договор: понятие, содержание и функции // Антология уральской цивилистики. 1925-1989: Сб. ст. М., 2001.

. Красавчиков О.А. Юридические факты в советском гражданском праве // Категории науки гражданского права: Избранные труды: В 2 т. Т. 2. М., 2005.

. Минникес И.А. Индивидуальное правовое регулирование (теоретико-правовой анализ): Автореф. дис. … д-ра юрид. наук. Екатеринбург, 2009.

. Морозов С.Ю. Система транспортных организационных договоров. М., 2011.

. Назаров А.Е. Договор как процесс в системе отраслей материального права // Юридический мир. 2010. № 6.

. Поваров Ю.С. Правоустановительное и регулятивное значение договора применительно к субъективным гражданским правам различной природы // Систематика субъективных прав и систематика иных правовых явлений в частноправовой сфере: вопросы взаимосвязи: Сб. науч. ст. / Отв. ред. Ю.С. Поваров, В.Д. Рузанова. Самара, 2011.

. Пугинский Б.И. Гражданско-правовые средства в хозяйственных отношениях. М., 1984.

. Пугинский Б.И. Частный договор в научной картине права // Ученые-юристы МГУ о современном праве: Сб. ст. М., 2005.

. Тихомиров Ю.А. Договор как регулятор общественных отношений // Правоведение. 1990. № 5.

. Фаткулин Ф.Н. Проблемы теории государства и права: Курс лекций. Казань, 1987.

. Халфина Р.О. Значение и сущность договора в советском социалистическом праве. М., 1954.

. Шарифуллин В.Р. Частно-правовое регулирование: Дис. … канд. юрид. наук. Казань, 2006.

Приложение№1

Дело № А40-27430/14

мая 2014 г.

г. Москва

Арбитражный суд г. Москвы

в составе судьи Гедрайтис О.С. единолично (143-242)

рассмотрев в порядке упрощенного производства дело по иску

Открытого акционерного общества «Московская объединенная энергетическая компания» (119048,г.Москва,ул.Ефремова,д.10, ИНН 7720518494,ОГРН 1047796974092, дата внесения записи 16.12.2004г.)

к Государственному бюджетному учреждению города Москвы «Культурно-спортивный центр Печатники» (109388,г.Москва,ул.Шоссейная,д.46,к.1,ИНН 7723595842,ОГРН 1067761248752,дата внесения записи 19.12.2006г.)

о взыскании 6 675 руб. 44 коп.

при участии: без вызова сторон

УСТАНОВИЛ: Открытое акционерное общество «Московская объединенная энергетическая компания» обратилось с исковым заявлением к Государственному бюджетному учреждению города Москвы «Культурно-спортивный центр Печатники» о взыскании 6 675 руб. 44 коп., составляющих в том числе: задолженность по договору поставки горячей воды №05.408285 ГВС от 01.08.2013г. в размере 6 614 руб. 48 коп., проценты за пользование чужими денежными средствами в размере 60 руб. 96 коп.

Определением от 05.03.2014г. исковое заявление было принято к производству с рассмотрением в порядке упрощенного производства. В соответствии со статьей 228 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации судом установлены срок для представления доказательств и отзыва на исковое заявление, отзыва на заявление ответчиком или другим заинтересованным лицом, а также срок для направления сторонами друг другу и в суд дополнительных документов, содержащих объяснения по существу заявленных требований и возражений в обоснование своей позиции с указанием кода доступа к материалам данного дела, размещенным на сайте суда.

Согласно части 1 статьи 226 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации дела в порядке упрощенного производства рассматриваются арбитражным судом по общим правилам искового производства, предусмотренным Кодексом, с особенностями, установленными главой 29 Кодекса

В связи с этим при рассмотрении дел в порядке упрощенного производства применяются общие правила извещения лиц, участвующих в деле (глава 12 Кодекса), с учетом правовых позиций, сформулированных в постановлении Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 17.02.2011 N 12 "О некоторых вопросах применения Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в редакции Федерального закона от 27.07.2010 N 228-ФЗ "О внесении изменений в Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации".

Согласно разъяснениям, данным в абзаце 3 пункта 5 Постановления Пленума ВАС РФ от 17.02.2011 N 12 "О некоторых вопросах применения Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в редакции Федерального закона от 27.07.2010 N 228-ФЗ "О внесении изменений в Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации", отсутствие в материалах дела доказательств, подтверждающих получение лицами, участвующими в деле, соответствующих документов, не может расцениваться как несоблюдение арбитражным судом правил о надлежащем извещении.

В случае невозможности фактического вручения судебного извещения по всем адресам, по которым оно направлено судом на основании части 4 статьи 121 АПК РФ, в том числе по месту нахождения филиала или представительства юридического лица, представителя лица, участвующего в деле, по иному адресу, указанному в ходатайстве лица, участвующего в деле, это лицо считается извещенным надлежащим образом при наличии одного из условий части 4 статьи 123 АПК РФ.

Пунктом 1 статьи 123 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации установлено, что лица, участвующие в деле, и иные участники арбитражного процесса считаются извещенными надлежащим образом, если к началу судебного заседания, совершения отдельного процессуального действия арбитражный суд располагает сведениями о получении адресатом копии определения о принятии искового заявления или заявления к производству и возбуждении производства по делу, направленной ему в порядке, установленном настоящим Кодексом, или иными доказательствами получения лицами, участвующими в деле, информации о начавшемся судебном процессе.

Кроме того, на основании пункта 4 статьи 123 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, лица, участвующие в деле, и иные участники арбитражного процесса также считаются извещенными надлежащим образом арбитражным судом, если копия судебного акта не вручена в связи с отсутствием адресата по указанному адресу, о чем организация почтовой связи уведомила арбитражный суд с указанием источника данной информации.

При этом в соответствии с пунктом 5 Постановления Пленума ВАС РФ от 17.02.2011 N 12 "О некоторых вопросах применения Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в редакции Федерального закона от 27.07.2010 N 228-ФЗ "О внесении изменений в Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации" в ред. Постановления Пленума ВАС РФ от 12.07.2012 N 43, если после направления истцу или ответчику соответствующего судебного актав суд от организации почтовой связи поступила информация, указанная в пункте 2 или 3 части 4 статьи 123 АПК РФ, суд проверяет, соответствует ли адрес, по которому юридическому лицу направлен один из названных выше судебных актов, сведениям о его месте нахождения, размещенным на официальном сайте регистрирующего органа в сети Интернет, либо обращается в регистрирующий орган с запросом относительно места жительства индивидуального предпринимателя.

Истец извещен судом надлежащим образом о времени и месте проведения судебного разбирательства, что подтверждается распечаткой с сайта Почта России, согласно которому определение суда от 05.03.2014 г. вручено истцу 24.03.2014 г.

Ответчик извещен судом надлежащим образом о времени и месте проведения судебного разбирательства, что подтверждается распечаткой с сайта Почта России, согласно которому определение суда от 05.03.2014 г. вручено ответчику 24.03.2014г.

Таким образом, на основании частей 1, 4 статьи 123 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации истец и ответчик о рассмотрении дела в порядке упрощенного производства считаются надлежащим образом извещенными.

В связи с этим, препятствия для рассмотрения дела по существу отсутствуют.

Оценив материалы дела, суд пришел к выводу об удовлетворении исковых требований исходя при этом из следующего.

Между сторонами был заключен договор поставки горячей воды №05.408285 ГВС от 01.08.2013г.

Предметом договора является продажа (подача) энергоснабжающей организацией абоненту через присоединенную сеть, горячей воды и покупка (потребление) абонентом горячей воды для собственных нужд и оказания коммунальных услуг гражданам (для нужд граждан, проживающих в многоквартирном доме, по их поручению и за их счет) на условиях, предусмотренных договором и действующим законодательством.

Согласно п.7.3 договора в срок до 15 числа месяца, следующего за расчетным, потребитель производит оплату потребленной тепловой энергии и теплоносителя.

Истец надлежащим образом исполнил обязательства по договору, ответчику за период ноябрь-декабрь 2013 года отпущена через присоединенную сеть тепловая энергия в горячей воде, что подтверждается месячными протоколами учета тепловой энергии и теплоносителя. Однако задолженность до настоящего времени ответчиком перед истцом не погашена и составляет 6 614 руб. 48 коп.

Согласно ст. 539 ГК РФ по договору энергоснабжения энергосберегающая организация обязуется подавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии.

В соответствии со ст. 544 ГК РФ оплата энергии производится за фактически принятое абонентом количество энергии в соответствии с данными учета энергии, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или соглашением сторон.

На день рассмотрения спора, доказательств оплаты стоимости принятой мощности или других возражений по факту неисполнения договорных обязательств, ответчиком не представлено, в связи с чем, исковые требования истца следует признать обоснованными и подлежащими удовлетворению в размере 6 614 руб. 48 коп.

Как следует из ст. 309 ГК РФ обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Истцом ответчику начислены проценты за пользование чужими денежными средствами по ст.395 ГК, что составляет 60 руб. 96 коп.

В соответствии со ст.395 ГК РФ, за пользование чужими денежными средствами вследствие их неправомерного удержания, уклонения от их возврата, иной просрочки в их уплате либо неосновательного получения или сбережения за счет другого лица подлежат уплате проценты на сумму этих средств.

Начисление процентов произведено обоснованно, поскольку факт нарушения денежного обязательства по договору подтвержден документально.

В силу ч. 4 ст. 131 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации в случае, если в установленный судом срок ответчик не представит отзыв на исковое заявление, арбитражный суд вправе рассмотреть дело по имеющимся в деле доказательствам.

В соответствии с ч. 3 ст. 41 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации лица, участвующие в деле, несут процессуальные обязанности, предусмотренные Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации и другими федеральными законами или возложенные на них арбитражным судом в соответствии с Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации. Неисполнение процессуальных обязанностей лицами, участвующими в деле, влечет за собой для этих лиц предусмотренные Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации последствия.

В соответствии с ч. 3 ст. 70 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации признание стороной обстоятельств, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения, освобождает другую сторону от необходимости доказывания таких обстоятельств, при этом, в силу ч. 3? ст. 70 АПК РФ обстоятельства, на которые ссылается сторона в обоснование своих требований или возражений, считаются признанными другой стороной, если они ею прямо не оспорены или несогласие с такими обстоятельствами не вытекает из иных доказательств, обосновывающих представленные возражения относительно существа заявленных требований.

Ответчик исковое заявление не оспорил, отзыв на исковое заявление, а также доказательств отсутствия своей вины в указанных недостатках не представил.

При таких обстоятельствах, заявленные требования обоснованы, подтверждены представленными доказательствами и подлежат удовлетворению в судебном порядке.

Расходы по уплате госпошлины относятся на ответчика в порядке ст. 110 АПК РФ.

Руководствуясь ст.ст.307,309,539,544 ГК РФ, ст.ст.110,167-171 АПК РФ, суд,

РЕШИЛ:

Взыскать с Государственному бюджетному учреждению города Москвы «Культурно-спортивный центр Печатники» (109388,г.Москва, ул.Шоссейная, д.46,к.1,ИНН 7723595842,ОГРН 1067761248752,дата внесения записи 19.12.2006г.) в пользу Открытого акционерного общества «Московская объединенная энергетическая компания» (119048,г.Москва,ул.Ефремова,д.10, ИНН 7720518494,ОГРН 1047796974092, дата внесения записи 16.12.2004г.) долг в размере 6 614 (шесть тысяч шестьсот четырнадцать) руб. 48 коп., проценты в размере 60 (шестьдесят) руб. 96 коп., расходы по госпошлине в размере 2 000 (две тысячи) руб. 00 коп.

Решение может быть обжаловано в течение десяти дней в Девятый арбитражный апелляционный суд.

Судья О.С.Гедрайтис

Приложение №2

Р Е Ш Е Н И Е

(в порядке ст.229 АПК РФ)

Дело № А40-189095/13

г. Москва

мая 2014 г.

Арбитражный суд г. Москвы в составе: судьи Дранко Л.А. (79 - 1314),

рассмотрев в порядке упрощенного производства дело по исковому заявлению Общество с ограниченной ответственностью "Фитокосметик" (125310, г. Москва, Пятницкое ш., д. 42, дата гос. рег. 17.01.2003, ОГРН 1037733002933, ИНН 7733154124)

к Обществу с ограниченной ответственностью "Шади" (129594, г. Москва, 4-я ул. Марьиной Рощи, д. 12, стр. 2, дата гос. рег. 19.04.2011, ОГРН 1116829003180, ИНН 6829073770)

о взыскании 54 580 руб. 84 коп. основанного долга, а также 535 руб. 08 коп. суммы неустойки

без вызова сторон

Установил:

ООО "Фитокосметик" (далее - Истец или Поставщик) обратилось в Арбитражный суд г. Москвы к ООО "Шади" (далее - Ответчик или Покупатель) с исковым заявлением о взыскании 54 580 руб. 84 коп.по договору поставки № 537 от 11.08.2011 г. основанного долга по оплате товаров, а также 535 руб. 08 коп. суммы неустойки.

Определением от 30.12.2013 г. исковое заявление ООО "Фитокосметик" принято к производству суда для рассмотрения в порядке упрощенного производств по правилам главы 29 АПК РФ.

Дело рассмотрено в порядке ст. 228 АПК РФ без вызова сторон.

От ответчика отзыв или возражения по иску не поступили, в связи с чем, дело рассматривается по имеющимся материалам.

Изучив материалы дела, представленные доказательства, суд находит заявленные требования подлежащими удовлетворению по следующим основаниям.

Из материалов дела следует, Между ООО «Фитокосметик» (Истец) и ООО «Шади» (Ответчик) был заключен договор поставки № 537 от 11.08.2011 г. (далее - Договор). По указанному Договору Истец (Поставщик) принял на себя обязательства поставлять товары в адрес Ответчика (Покупателя), а Покупатель принимать и оплачивать товары.

В соответствии с условиями Договора Истцом был поставлен товар на общую сумму 54 580 руб. 84 коп., в том числе НДС 18%, что подтверждается товарной накладной № 2632 от 25.06.2013 г., подписанной Ответчиком.

Согласно положениям Договора расчеты с Поставщиком осуществляются Покупателем в течение 30 (тридцати) календарных дней с даты отгрузки Товара со склада Поставщика (п. 3.2.).

Однако, в нарушение принятых на себя обязательств по Договору, Покупателем (Ответчиком) до настоящего момента не произведена оплата стоимости поставленного товара, срок для оплаты истек 25 июля 2013 года.

Таким образом, за Ответчиком числится задолженность в сумме 54 580,84 рублей (Пятьдесят четыре тысячи пятьсот восемьдесят рублен 84 копейки).

В августе 2013 года Истцом в адрес Ответчика (по всем известным адресам) была направлена претензия с требованием о погашении задолженности в течение пяти рабочих дней, однако, Ответчиком ответа на претензию в адрес Истца не поступало, сумма задолженности оплачена не была.

В соответствии со статьями 309, 310 Гражданского кодекса Российской Федерации обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, при этом, односторонний отказ от исполнения обязательства или одностороннее изменение его условий не допускаются.

Поскольку на момент судебного разбирательства за ответчиком имеется задолженность по оплате полученного товара в размере 54 580 руб. 84 коп., а доказательства обратного в материалах дела отсутствуют и ответчиком не представлены, указанная задолженность подлежит взысканию с ответчика на основании ст.ст. 454, 486, 516 ГК РФ.

Истец в порядке ст. 330 ГК РФ заявил требование о взыскании с Ответчика неустойки на сумму 535 руб. 08 коп.

Согласно п. 7.1 Договора в случае, когда Покупатель не исполняет обязанность по оплате Товара в установленный Договором срок, Поставщик вправе начислить и взыскать с Покупателя неустойку в размере 0,01 % от стоимости выставленного счета, со дня, когда по настоящему Договору должна быть произведена оплата до дня поступления денежных средств на расчетный счет.

Согласно представленному расчету, Истец просит взыскать с ответчика неустойку с 26.07.2013 г. по состоянию на 01.11.2013 г.

При таких обстоятельствах в соответствии с расчетом Истца, проверенным судом, с Ответчика подлежит взысканию неустойка в размере 535 руб. 08 коп.

Расходы по оплате госпошлины взыскиваются с ответчика на основании статьей 110, 112 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации

С учетом изложенного, на основании ст. ст. 8, 9, 11, 12, 309, 310, 330, 506 Гражданского кодекса РФ, и руководствуясь ст. ст. 65, 66, 110, 153, 156 ч. 3, 162, 164, 166-171, 176 АПК РФ, суд

Решил:

Взыскать с Общества с ограниченной ответственностью "Шади" в пользу Общество с ограниченной ответственностью "Фитокосметик" 54 580 (пятьдесят четыре тысячи пятьсот восемьдесят) руб. 84 коп.основанного долга, 535 (пятьсот тридцать пять) руб. 08 коп. суммы неустойки, а также 2 204 (две тысячи двести четыре) руб. 64 коп.

Решение может быть обжаловано в 10-дневный срок с даты его принятия в Девятый арбитражный апелляционный суд.

Судья Л.А. Дранко

|  |
| --- |
| [Вернуться в библиотеку по экономике и праву: учебники, дипломы, диссертации](http://учебники.информ2000.рф/index.shtml)[Рерайт текстов и уникализация 90 %](http://учебники.информ2000.рф/rerait-diplom.shtml)[Написание по заказу контрольных, дипломов, диссертаций. . .](http://учебники.информ2000.рф/napisat-diplom.shtml) |