

Документ подписан простой электронной подписью

Информация о владельце:

ФИО: Шебзухов, Татьяна Александровна

Должность: Директор Пятигорского института (филиал) Северо-Кавказского

федерального университета

Дата подписания: 13.06.2024 17:49:32

Уникальный программный ключ:

d74ce93cd40e39275c3ba2f58486412a1c8ef96f

**МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ**  
**Федеральное государственное автономное образовательное учреждение**  
**высшего образования**  
**«СЕВЕРО-КАВКАЗСКИЙ ФЕДЕРАЛЬНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»**  
**Пятигорский институт (филиал) СКФУ**  
**Колледж Пятигорского института (филиал) СКФУ**

**МДК.03.02 Договоры в предпринимательской деятельности**

**МЕТОДИЧЕСКИЕ УКАЗАНИЯ ДЛЯ ПРАКТИЧЕСКИХ ЗАНЯТИЙ**

**Специальность СПО: 40.02.04 Юриспруденция**

**Квалификация: Юрист**

Пятигорск 2024 г.

Методические указания для практических занятий по дисциплине «Договоры в предпринимательской деятельности» составлены в соответствии с требованиями ФГОС СПО к подготовке выпуска для получения квалификации юрист. Предназначены для студентов, обучающихся по специальности: 40.02.04 Юриспруденция.

## Пояснительная записка

Современные требования к учебному процессу ориентируют преподавателя на проверку знаний, умений, навыков через деятельность учащихся.

Практическая работа может быть определена как деятельность, направленная на применение, углубление и развитие теоретических знаний в комплексе с формированием необходимых для этого умений и навыков (самостоятельное использование учебника, наглядных пособий, и т.д.)

Практические занятия - одна из важнейших форм контроля за самостоятельной работой обучающихся над учебным материалом, качеством его усвоения. Готовясь к практическим занятиям, обучающиеся должны изучить рекомендованную литературу: первоисточники, соответствующие разделы учебников, учебных пособий, конспекты и лекций и т.д.

### **Выполнение практических работ направлено на:**

- обобщение, систематизацию, углубление, закрепление полученных теоретических знаний по конкретным темам изучаемых дисциплин;
- формирование умений применять полученные знания на практике, реализацию единства теоретической правовой и практической деятельности;
- выработку при решении поставленных задач таких, как самостоятельность, ответственность, точность, творческая инициатива.

Дисциплины, по которым планируются практические работы и количество часов, отводимое на их выполнение, определяются рабочим учебным планом.

В результате освоения учебной дисциплины обучающийся должен **уметь:**

- применять нормативные правовые акты при разрешении практических ситуаций;
- применять нормативные правовые акты, регулирующие предпринимательскую деятельность в профессиональной сфере, использовать знания по правовой и финансовой грамотности в различных жизненных ситуациях;
- использовать современные средства поиска, анализа и интерпретации информации информационные технологии для выполнения задач профессиональной деятельности; вести документооборот при оказании профессиональной юридической помощи.

В результате освоения учебной дисциплины обучающийся должен **знать:**

- положения нормативно-правовых актов, регламентирующих общие принципы договоров в гражданском праве;
- понятия, виды и порядок заключения, изменения, расторжения договора;
- суть элементов договора, соотношение норм закона и условий договора;
- порядок реализации свободы договора;
- особенности преддоговорных отношений и преддоговорной ответственности;
- специфику заключения договоров в сфере предпринимательской деятельности;
- способы определения существенных условий договора;
- требования к оформлению и регистрации договоров;
- основания и порядок изменения и расторжения договоров;
- особенности регулирования отношений, возникающих из разных видов договоров в сфере предпринимательской деятельности;
- особенности осуществления защиты своих субъективных прав стороной гражданско-правового договора;
- положения арбитражного процессуального законодательства; основные теоретические положения науки гражданского процессуального права, имеющие значение для арбитражного судопроизводства и административного судопроизводства, правовые позиции высших судебных органов.

## Практическое занятие № 1

### Тема 1. Договор как правовая категория

**Цель** – углубить и закрепить теоретические знания, полученные на лекции и в процессе самостоятельной работы, рассмотреть договор как правовая категория

#### **Теоретическая часть:**

Понятие предпринимательского договора основано на определении договора, содержащемся в ГК РФ. Договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

В законодательстве особо выделяются обязательства, связанные с осуществлением предпринимательской деятельности, соответственно могут быть внедоговорными и договорными (310 ГК - односторонний отказ от договора, 315 – досрочное исполнение (если предусмотрено в договоре или законе), 322 – солидарное обязательство, 401 - безвиновная ответственность – все, если в предпринимательской деятельности)

Предпринимательский договор – заключаемое на возмездной основе в целях осуществления предпринимательской деятельности соглашение, стороны (или одна из сторон) которого выступают в качестве субъектов предпринимательства.

#### **Особенности договоров:**

1. заключается в целях осуществления его сторонами (стороной) предпринимательской деятельности, следовательно, получения прибыли. То есть, по поводу продажи товаров, пользования имуществом, выполнения работ, оказания услуг, потому что это нужно для их профессиональной деятельности.
2. определенный состав сторон. Стороны (или одна из сторон) таких договоров должны являться субъектами предпринимательской деятельности:
  - a. ЮЛ, ИП и граждане, фактически осуществляющие ПД
  - b. договоры между коммерческими организациями (ХО, ХТ, производственной кооператив, ГУП, МУП) предполагаются предпринимательскими.
  - c. иногда напрямую говорится, что сторонами могут быть только субъекты предпринимательства (коммерческая концессия, договор о совместной деятельности для осуществления предпринимательской деятельности).
3. возмездность, законодательство содержит принципиальный запрет на заключение безвозмездных договоров между субъектами предпринимательства (например, между КО). Исходя из запрета дарения между КО, субъекты предпринимательства не вправе заключать безвозмездные договоры.
4. свобода и повышенные требования для предпринимателей в договорных обязательствах. Принцип свободы договора, состоящий в возможности свободного заключения договора, выбора его вида, характера, контрагентов, широкого усмотрения при определении его условий (ст. 421 ГК РФ), наиболее характерен для предпринимательских договоров. Данный принцип открывает большие возможности для развития предпринимательского оборота.

В то же время закон устанавливает ряд повышенных ("жестких") требований к предпринимателям, являющимся сторонами (стороной) соответствующих договоров. Их введение 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.

Предпринимательский договор (как юридический факт) - соглашение сторон, направленное на установление, изменение или прекращение их прав и обязанностей как участников предпринимательских правоотношений.

Эти имущественные по своей экономической природе отношения, будучи отношениями обмена, являются стоимостными, имеют товарно-денежную форму и основаны на началах возмездности и эквивалентности. Правовой формой таких отношений - предпринимательских связей - служит гражданско-правовое обязательство, основанное на договоре. Потребность заключения таких договоров у предпринимателя обусловлена тем, что он в процессе осуществления собственной экономической деятельности на возмездных началах реализует свою продукцию (работы, услуги) и сам нуждается в продукции (работах, услугах) других предпринимателей.

Вступая в правовые отношения друг с другом, предприниматели удовлетворяют свои имущественные и социальные потребности в интересах осуществления предпринимательской деятельности.

Отношения обмена, урегулированные нормами обязательственного права гражданского законодательства, облекаются в форму договора в экономической сфере. Такой договор является одним из видов гражданско-правового договора.

Предпринимательский договор, тем не менее, обладает рядом особенностей.

Его участниками являются только предпринимательские структуры, иные хозяйствующие субъекты по отношению друг к другу. В договоре они выступают в качестве экономически обособленных и юридически равных партнеров, независимо от форм собственности, ведомственной подчиненности и властной зависимости. В рамках предпринимательских договоров реализуется имущественная и оперативная самостоятельность субъектов предпринимательской деятельности, необходимый элемент рыночной экономики.

Стороны в этом договоре согласовывают условия, исходя из своих экономических интересов и способов решения стоящих перед каждой из них задач. Тем самым предпринимательский договор способствует укреплению хозрасчета, как одного из принципов хозяйствования в рыночной экономике.

Другая особенность предпринимательского договора проявляется в том, что он применяется исключительно в сфере предпринимательства и иной экономической деятельности.

Его содержание в значительной степени связано с плановым характером деятельности предпринимателей. Планирование предпринимательской деятельности участники осуществляют на основе заключенных договоров с поставщиками сырья и иного имущества и с потребителями, покупателями произведенной продукции (товаров), на основе изучения спроса и предложения товаров на рынке.

#### **Задания и вопросы для контроля:**

1. Понятие договора.
2. Значение договора для регулирования отношений в сфере предпринимательской деятельности.
3. Сущность, значение договора для регулирования отношений в сфере предпринимательской деятельности

## **Практическое занятие № 2**

### **Тема 1. Договор как правовая категория**

**Цель** – углубить и закрепить теоретические знания, полученные на лекции и в процессе самостоятельной работы, рассмотреть договор как правовая категория.

#### **Теоретическая часть:**

Когда речь идет о толковании договоров, то имеются в виду прежде всего письменные договоры. Они разнообразны по своим признакам (предмету, субъектному составу и т.д.), но при этом обязательно содержат соответствующие правила поведения контрагентов. Данные правила распространяются не на определенный круг субъектов, а на конкретных, персонифицированных субъектов, названных в договоре по имени, в этом

их отличие от норм права. Однако в ходе толкования, по сути, речь идет о том же самом – о толковании правил поведения, облеченных в языковую оболочку.

Несмотря на наличие определенных модификаций и некоторых особенностей, предопределяемых особенностями самого объекта толкования, способы, правила толкования договоров те же самые, что и способы толкования нормативных актов. Поэтому, в толковании норм права (нормативных актов) и договорных правил (статей договора) больше общего, чем различия.

1. Принципы договорного права – это основные начала договорного права, (1) выражающиеся в договорном праве в виде общих норм и (или) совокупности отдельных конкретных норм, (2) определяющих содержание, характер норм договорного права (детализируются в конкретных нормах договорного права), (3) отражающие важнейшие закономерности, регулирующих договорным правом отношений.

2. Состав принципов договорного права:

- I. свобода договора;
- II. принцип стабильности договора;
- III. принцип надлежащего исполнения договора.

Принцип свободы договора – принцип договорного права (и гражданского права в целом) в соответствии с которым граждане и юридические лица в установленных правовыми нормами пределах свободны в заключении договоров и определении его условий.

Принцип свободы договора нашел свое отражение в ст. ст. 1, 18, 421, 422 ГК РФ.

#### **Задания и вопросы для контроля:**

1. Толкование договора.
2. Принципы договорного права

### **Практическое занятие № 3**

#### **Тема 2. Система гражданско-правовых договоров. Специфика предпринимательских договоров**

**Цель** – углубить и закрепить теоретические знания, полученные на лекции и в процессе самостоятельной работы, рассмотреть систему гражданско-правовых договоров, специфика предпринимательских договоров.

##### **Теоретическая часть:**

Классификация гражданско-правовых договоров

1) по содержанию регулируемой ими деятельности:

А) имущественные (регулирование деятельности лиц по поводу определенного блага).

1. на передачу имущества (купле/продажа, дарение, мена, поставка);
2. выполнение работ (строительный подряд);
3. оказание услуг (страхование, перевозка, хранение).

Которые можно подразделяются на подвиды (например, купля-продажа, подряд, комиссия и др.).

Б) организационные (предназначены создать предпосылки, предусмотреть возможности для последующей предпринимательской или иной деятельности).

1. учредительные договоры (например, об образовании юридических лиц);

2. договоры-соглашения (например, между юридическими лицами и органами местного самоуправления);

3. генеральные (в них определяются наиболее общие условия будущей деятельности, которые затем детализируются или дополняются в имущественных договорах).

2) Кроме того, договоры могут подразделяться на:

А) возмездные (Существенным условием всякого возмездного договора является цена (положения, регулирующие условие договора о цене (см. ст. 424 ГК РФ);

Б) безвозмездные (Примером безвозмездного договора могут служить договоры дарения, страхования в пользу третьего лица и др.);

Общим правилом для возмездных договоров является оплата товаров, работ, услуг по ценам (тарифам, расценкам, ставкам), установленным договором или иным соглашением сторон. Стороны сами устанавливают цену.

Вместе с тем в некоторых случаях, предусмотренных законом, применяются цены (тарифы, расценки, ставки и т. л.), устанавливаемые или регулируемые уполномоченными на то государственными органами.

А) консенсуальные (от лат. consensus — согласие) — гражданско-правовой договор, для заключения которого достаточно соглашения сторон — признаётся заключенным с момента подписания его сторонами (например, договор купли-продажи, договор найма и др.). Не требует каких-либо условий по оформлению и выполнению, кроме как обоюдное согласия сторон;

Б) реальные (вступает в силу с момента передачи объекта), договор аренды транспортного средства. Требуется передача вещи в натуре (например, договор займа и др.).

3) По мере перехода к рыночной экономике весьма важное значение приобретает различие договоров на:

А) предварительные (обязательство к определенному сроку осуществить подготовительные действия и заключить договор на поставку товаров, выполнение работ и т.п. (п.1 ст.60 Основ);

Б) окончательные. Наделяет стороны правами и обязанностями, направленными на достижение интересующих их целей, и определяет все условия договора.

4) В зависимости от распределения между сторонами прав и обязанностей договоры подразделяются:

А) односторонние (одна сторона обладает только правами, а другая — обязанностями);

Б) взаимные (у каждой из сторон имеются не только права, но и обязанности).

Гражданский кодекс выделяет несколько видов договоров, в том числе: обычный договор, публичный договор, договор присоединения, предварительный договор, договор в пользу третьего лица.

В ст.426 содержится следующее определение публичного договора «Публичным договором признается договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.)».

Договор присоединения - договоры, которые были заключены путем присоединения одной из сторон к условиям договора, определенным другой стороной в формулярах или иных стандартных формах.

Договор в пользу третьего лица (ст. 430 ГК РФ)

**Задания и вопросы для контроля:**

1. Классификация гражданско-правовых договоров.
2. Место предпринимательских договоров в системе договоров.

#### **Практическое занятие № 4**

### **Тема 2. Система гражданско-правовых договоров. Специфика предпринимательских договоров**

**Цель** – углубить и закрепить теоретические знания, полученные на лекции и в процессе самостоятельной работы, рассмотреть систему гражданско-правовых договоров, специфика предпринимательских договоров.

### **Теоретическая часть:**

Что необходимо понимать под направленностью договора как системным признаком? Отвечая на этот вопрос, важно помнить, что теоретический и практический смысл любой классификации, проведенной по значимому для договорного права системному признаку, заключается в том, что она позволяет, с одной стороны, объединить в одной группе договоры, требующие единого (в той или иной степени) правового регулирования, а с другой стороны, развести по разным группам договоры, требующие различной регламентации. Это в полной мере относится и к признаку направленности. Поэтому в него должно быть вложено содержание, позволяющее выработать критерий, на основе которого можно объединить договоры, требующие унифицированного регулирования, и отграничить договоры, которые должны регламентироваться по-разному. Иными словами, системный признак направленности должен иметь нормообразующее значение.

Сравним, например, договор оказания услуг по взысканию долга и соглашение о замене лица в обязательстве, предусматривающем уплату денежного долга. По каждой из этих сделок первоначальный кредитор стремится получить сумму долга. Можно ли это назвать целью указанных обязательств? Абстрактно - да. С точки зрения формирования системы договоров - нет, потому что подобная цель (получение денежной суммы) является слишком общей, она бесполезна для права, поскольку размывает особенности отношений, значимые для правового регулирования. Основные различия правовой регламентации данных правоотношений обусловлены тем, что договор оказания услуг направлен на оказание услуги по взысканию долга, а цессия - на замену лица в основном обязательстве. На практике одно из различий правового регулирования выражается в том, что в договоре оказания услуги по взысканию долга исполнитель обязан перечислить заказчику сумму долга по основному договору только в том случае, если она реально получена от должника, в то время как в обязательстве возмездной цессии лицо, "купившее" право требования, обязано оплатить его, как правило, независимо от того, реализовало оно его или нет.

Аналогичный вопрос возникает при определении направленности правоотношения, предусматривающего хранение вещей в автоматической камере хранения. Если определять конечную экономическую цель данного договора, то можно сказать, что он направлен на обеспечение сохранности имущества. Однако с точки зрения формирования системы договоров данный вывод был бы неверным, поскольку приводит к необоснованному объединению в одной группе договоров, требующих принципиально различной правовой регламентации. Ведь в конечном счете на обеспечение сохранности имущества могут быть направлены и договоры, предусматривающие оказание услуг по хранению (договоры хранения), и договоры, предусматривающие передачу во временное пользование имущества, обеспечивающего благодаря своим свойствам сохранность других вещей (договоры аренды). Для правового регулирования хранения вещей в автоматической камере хранения имеет значение прежде всего то, оказывает ли лицо услугу по обеспечению сохранности имущества, или только предоставляет вещь (автоматическую камеру хранения) во временное пользование.

### **Задания и вопросы для контроля:**

1. Признак направленности договора как системный признак классификации договоров.
2. Проблемы классификации разноотраслевых договоров

## **Практическое занятие № 5**

**Тема 3. Заключение, изменение, прекращение предпринимательских договоров. Признание договора незаключенным и недействительным**

**Цель** – углубить и закрепить теоретические знания, полученные на лекции и в процессе самостоятельной работы, рассмотреть заключение, изменение предпринимательских договоров.

### **Теоретическая часть:**

Существуют также особенности заключения предпринимательских договоров.

Большое значение в предпринимательской деятельности имеет такое средство привлечения контрагентов по договору, как 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 (абз.2 ст.2 Закона о рекламе). Речь идет о рекламе, осуществляемой в связи с предпринимательской деятельностью.

Реклама и иные предложения, адресованные неопределенному кругу лиц, рассматриваются 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 осуществляться в различной форме: помещением объявлений в печати, на телевидении, рассылкой проспектов, буклетов, каталогов, устройством рекламных щитов и т.п. Обычно такая информация не содержит существенных условий договора и не является офертой.

При заключении предпринимательских договоров большое значение имеет так называемая 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 договора.

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).

В предпринимательской деятельности возможна такая форма акцепта, как совершение лицом, получившим оферту, в срок, установленный для ее акцепта, конклюдентных 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.

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

Заключение предпринимательских договоров путем присоединения. 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).

Как правило, договор присоединения принимается целиком, т.е. в него не могут вноситься изменения или составляться протокол разногласий. 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.

Законодательство России 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 ГК РФ).

Основаниями для изменения и расторжения договора являются:

- соглашение сторон,
- существенное нарушение договора (которое влечет для одной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора),
- существенное изменение обстоятельств (когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях),
- иные случаи, предусмотренные законом или договором.

**Задания и вопросы для контроля:**

1. Заключение договора: понятие, способы заключения.
2. Изменение договора: основания, способы, порядок.

**Практическое занятие № 6**

**Тема 3. Заключение, изменение, прекращение предпринимательских договоров. Признание договора незаключенным и недействительным**

**Цель** – углубить и закрепить теоретические знания, полученные на лекции и в процессе самостоятельной работы, рассмотреть прекращение предпринимательских договоров.

**Теоретическая часть:**

Способами изменения и расторжения договора являются:

- оформление изменения или расторжения договора добровольно по соглашению сторон,
- в судебном порядке,
- односторонний отказ от исполнения договора.

Соглашение об изменении или о расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное.

Требование об изменении или о 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 либо договором, а при его отсутствии - в тридцатидневный срок ( ст.452 ГК РФ).

Односторонний отказ от исполнения договора полностью или частично возможен только когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон.

Последствия изменения или расторжения договора установлены в ст.453 ГК РФ, которая предусматривает, что при изменении договора обязательства сторон сохраняются в измененном виде, а при расторжении договора обязательства сторон прекращаются.

При заключении сторонами соглашения об изменении или расторжении договора обязательства считаются измененными или прекращенными с момента заключения соглашения об этом, а при рассмотрении этого вопроса в суде - с момента вступления в законную силу решения суда.

## **Основания и последствия недействительности договора.**

Недействительные сделки бывают **оспоримыми и ничтожными**.

Оспоримая сделка считается недействительной по основаниям, установленным законом, в силу признания ее таковой судом. Ничтожная сделка считается недействительной независимо от такого признания.

Основания для признания договора недействительным указаны в ГК РФ, а разъяснения по данному вопросу содержатся в постановлении Пленума Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации».

**Основаниями ничтожности (абсолютной недействительности)** предпринимательского договора являются:

- совершение сделки, несоответствующей требованиям закона или иных правовых актов, если закон не устанавливает, что такая сделка оспорима ( ст. 168 ГК РФ),
- совершение сделки с целью заведомо противной основам правопорядка или нравственности ( ст.169 ГК РФ ),
- совершение сделки для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия (мнимая сделка) ( ч.1 ст.170 ГК РФ),
- совершение сделки с целью прикрыть другую сделку ( притворная сделка),
- совершение сделки с нарушением формы, если закон специально предусматривает такие последствия ( п.2,3 ст. 162 и п.1 ст. 165 ГК РФ),
- сделки, совершенные с нарушением требований о их государственной регистрации ( п.1 ст.165 ГК РФ)

Если одной из сторон договора является гражданин, то основаниями ничтожности такого договора, наряду с вышеперечисленными, будут являться: совершение сделки недееспособным гражданином или гражданином не достигшим 14 лет. **Основаниями оспоримости (относительной недействительности)** предпринимательского договора является:

- совершение сделки юридическим лицом в противоречии с целями его деятельности, определенно ограниченными в его учредительных документах, либо юридическим лицом, не имеющим лицензию на занятие соответствующей деятельностью ( ст.173 ГК РФ ),
- совершение сделки с выходом за пределы ограничений полномочий на совершение сделки ( ст.174 ГК РФ),
- совершение сделки под влиянием заблуждения ( ст.178 ГК РФ),
- совершение сделки под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой или стечения тяжелых обстоятельств ( ст. 179 ГК РФ ),

Если с одной стороны договора выступает гражданин, то к основаниями оспоримости такого договора, наряду с вышеуказанными основаниями, следует отнести: совершение сделки гражданином, ограниченным судом в дееспособности, гражданином, не способным понимать значение своих действий или руководить ими и несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет.

Недействительная сделка не влечет юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения.

Главным имущественным последствием недействительности сделок признается **двусторонняя реституция** в соответствии с которой каждая сторона обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре ( в том числе когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) возместить его стоимость в деньгах ( ч. 2 ст. 167 ГК РФ ).

В качестве другого правового последствия недействительности сделок выступает **односторонняя реституция** в соответствии с которой исполненное обратно получает только одна сторона ( добросовестная), другая сторона, действовавшая недобросовестно исполненного не получает, поскольку оно передается в доход государства.

Односторонняя реституция применяется в случае совершения сделки под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или стечения тяжелых обстоятельств, а также в случае недействительности сделки, совершенной с целью, противной основам правопорядка и нравственности, при наличии умысла лишь у одной из сторон.

**Недопущение реституции** предусматривается в случае совершения сделки заведомо противной основам правопорядка или нравственности, при наличии умысла у обеих сторон на совершение такой сделки. При этом все полученное по сделке зыскивается в доход Российской Федерации.

#### **Задания и вопросы для контроля:**

1. Прекращение договора: основания, способы, порядок.
2. Признание договора незаключенным и недействительным.

### **Практическое занятие № 7**

#### **Тема 4. Особенности договоров, заключаемых между предпринимателем и потребителем**

**Цель** – углубить и закрепить теоретические знания, полученные на лекции и в процессе самостоятельной работы, рассмотреть особенности договоров, заключаемых между предпринимателем и потребителем.

#### **Теоретическая часть:**

Определить понятие «правовой статус» можно, обратившись к логическому толкованию термина «статус». В переводе с латинского он означает «положение», «состояние» кого-либо, чего-либо. В самом широком смысле правовой статус определяется в науке как юридически закрепленное положение личности в обществе. В основе правового статуса лежит фактический социальный статус, т.е. реальное положение человека в системе общественных отношений. Право лишь закрепляет это положение, вводит его в законодательные рамки. Категория правового статуса личности характеризует объем прав, свобод и обязанностей, которыми обладает субъект права. Юридическое оформление фактического положения индивида осуществляется с помощью ряда специфических средств. Оно начинается с признания человека субъектом действующего в обществе права и надления его при этом особыми качествами – правоспособностью и дееспособностью, после чего он может вступать в соответствующие правоотношения, нести ответственность.

Основы правового статуса личности закреплены в главе 2 Конституции РФ «Права и свободы человека и гражданина». Потребитель-гражданин, как экономически наименее защищенный участник гражданского оборота наделяется законодательством специальным правовым статусом, определяющим особенности его правового положения среди иных участников гражданского оборота.

Правовой статус потребителя рассматривается в **субъективном смысле** – как система специфичных возможностей, предоставленных потребителю правом, и в **объективном смысле** – как система норм права, представляющая собой комплексный правовой институт, включающий нормы различных отраслей права, регулирующих особую группу общественных отношений, возникающих в сфере осуществления и защиты прав потребителей.

Правовой статус потребителя характеризуется такими чертами, как «дополнительность» по отношению к общему правовому статусу (в его рамках гражданин

наделяется дополнительными правовыми возможностями) и комплексный характер, обусловленный тем, что особенности правового положения потребителя не ограничиваются рамками одной отрасли и субъект частного права наделяется специфичными публично-правовыми возможностями. Элементами специального правового статуса потребителя являются его специальная правосубъектность и совокупность специфичных прав потребителя. Основными правомочиями, определяющими правовой статус потребителя являются: 1) право на просвещение; 2) право на информацию; 3) право на безопасность товаров, работ (услуг); 4) право потребителей на качество товаров, работ (услуг); 5) право на возмещение имущественных убытков; 6) право на компенсацию морального вреда; 7) право на судебную защиту.

Статья 3 Закона РФ «О защите прав потребителей» регулирует общий порядок реализации права потребителей на просвещение в области защиты прав потребителей. Согласно указанной статье право потребителей на просвещение в области защиты прав потребителей обеспечивается посредством включения соответствующих требований в государственные образовательные стандарты и общеобразовательные и профессиональные программы, а также посредством организации системы информации потребителей об их правах и необходимых действиях по защите этих прав. Следует также отметить, что в соответствии со ст. 7 Закона РФ от 10 июля 1992 г. № 3266-1 «Об образовании» в Российской Федерации устанавливаются федеральные государственные образовательные стандарты, представляющие собой совокупность требований, обязательных при реализации основных образовательных программ начального общего, основного общего, среднего (полного) общего, начального профессионального, среднего профессионального и высшего профессионального образования образовательными учреждениями, имеющими государственную аккредитацию. Разработка и утверждение федеральных государственных образовательных стандартов осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации. Федеральные государственные образовательные стандарты утверждаются не реже одного раза в десять лет. Государственные образовательные стандарты являются основой объективной оценки уровня образования и квалификации выпускников независимо от форм получения образования.

Следующим правомочием, определяющим правовой статус потребителя является право потребителя на информацию об изготовителе (исполнителе, продавце) и о товарах (работах, услугах). В соответствии с п. 1 ст. 8 Закона РФ «О защите прав потребителей» потребитель вправе потребовать предоставления необходимой и достоверной информации об изготовителе (исполнителе, продавце), режиме его работы и реализуемых им товарах (работах, услугах).

Информация о товарах (работах, услугах) в соответствии с п. 2 ст. 8 Закона РФ «О защите прав потребителей» должна в наглядной и доступной форме доводиться до сведения потребителя при заключении договоров о реализации товаров (выполнении работ, оказании услуг) способами, принятыми в отдельных сферах обслуживания потребителей, на русском языке, а дополнительно, по усмотрению изготовителя (исполнителя, продавца) на государственных языках субъектов Российской Федерации и родных языках народов Российской Федерации<sup>16</sup>. Следовательно, информация о товарах (работах, услугах) должна отвечать двум критериям: необходимости и достоверности. Способы доведения информации до потребителя определяются спецификой отдельных сфер обслуживания потребителей (как правило, они регламентируются правилами продажи отдельных видов товаров и правилами оказания услуг).

#### **Задания и вопросы для контроля:**

1. Правовой статус потребителя.
2. Права потребителя как слабой стороны в договоре.

## Практическое занятие №8

### Тема 4. Особенности договоров, заключаемых между предпринимателем и потребителем

**Цель** – углубить и закрепить теоретические знания, полученные на лекции и в процессе самостоятельной работы, рассмотреть особенности договоров, заключаемых между предпринимателем и потребителем.

#### **Теоретическая часть:**

В случае неисполнения или ненадлежащего исполнения договора о передаче товаров, выполнении работы или оказании услуг в пользу потребителя, а также в случае причинения вреда жизни, здоровью или имуществу потребителя может наступить гражданско-правовая ответственность продавца (изготовителя) или исполнителя. Сущность гражданско-правовой ответственности выражается в ее принципах. Анализ норм, посвященных гражданско-правовой ответственности, позволяет отметить следующие принципы:

1. Принцип полной гражданско-правовой ответственности. Он предполагает полное возмещение убытков (вреда) потерпевшему, если законом или договором не предусмотрено возмещение убытков в меньшем размере. Убытки определяются в соответствии с правилами, предусмотренными ст. 15 ГК РФ, и включают в себя: а) расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права; б) утрату или повреждение его имущества (реальный ущерб); в) неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

2. Принцип ответственности за вину, предусматривающий, что лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные основания ответственности. В частности, иные основания ответственности установлены для предпринимателей, выступающих контрагентами в отношениях с потребителями. Так, в соответствии с ч. 3 ст. 401 ГК РФ, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательства при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, нарушения обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнителя товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств. Указанные правила находят свою конкретизацию и детализацию в нормах Закона РФ «О защите прав потребителей».

3. Принцип индивидуализации ответственности, состоящий в том, что ответственность наступает с учетом степени общественной опасности, вредоносности, формы вины, имущественного положения причинителя, индивидуальных особенностей потерпевшего (например, в случае компенсации морального вреда).

Наряду с возмещением убытков, к формам гражданско-правовой ответственности относятся неустойка и компенсация морального вреда. Неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности, в случае просрочки исполнения. По требованию об уплате неустойки кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков (ст. 330 ГК РФ). Различают договорную и законную неустойку. Соглашение о неустойке должно быть совершено в письменной форме под страхом недействительности. Кредитор вправе требовать уплаты неустойки, определенной законом независимо от того, предусмотрена ли обязанность ее уплаты соглашением сторон. Размер законной неустойки может быть увеличен соглашением сторон, если закон этого не запрещает. В Законе РФ «О защите

прав потребителей» предусмотрена законная неустойка за неисполнение или ненадлежащее исполнение целого ряда обязательств. В частности, в соответствии с п. 5 ст. 28 Закона РФ «О защите прав потребителей» в случае нарушения установленных сроков начала и окончания выполнения работы (оказания услуги) или назначенных потребителем новых сроков исполнения исполнитель уплачивает потребителю за каждый день (час, если срок определен в часах) просрочки неустойку (пеню) в размере 3 % цены выполнения работы (оказания услуги), а если цена выполнения работы (оказания услуги) договором не определена – общей цены заказа. Договором о выполнении работ (оказании услуг) между потребителем и исполнителем может быть установлен более высокий размер неустойки (пени).

Под моральным вредом понимаются нравственные или физические страдания, причиненные действиями (бездействием), посягающими на принадлежащие гражданину от рождения или в силу закона нематериальные блага либо нарушающими в предусмотренных законом случаях имущественные права гражданина. Компенсация морального вреда осуществляется независимо от возмещения имущественного вреда и понесенных потребителем убытков. Как разъяснено в Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 20.12.94 г. № 10 «Некоторые вопросы применения законодательства о компенсации морального вреда»<sup>37</sup>, размер компенсации зависит от характера и объема, причиненных истцу нравственных или физических страданий, степени вины ответчика в каждом конкретном случае, иных заслуживающих внимание обстоятельств, и не может быть поставлен в зависимость от размера удовлетворения иска о возмещении имущественного вреда, убытков и других материальных требований. При определении размера компенсации вреда должны учитываться требования разумности и справедливости. Степень нравственных или физических страданий определяется судом с учетом фактических обстоятельств причинения морального вреда, индивидуальных особенностей потерпевшего и других конкретных обстоятельств, свидетельствующих о тяжести перенесенных им страданий. При рассмотрении дел о компенсации причиненных нравственных или физических страданий следует учитывать, что моральный вред признается законом вредом немущественным, несмотря на то, что он компенсируется в денежной или иной материальной форме.

Фактическим основанием наступления гражданско-правовой ответственности служит правонарушение, под которым понимается, как правило, виновное действие или бездействие субъекта, противоречащее существующему правопорядку и нарушающее охраняемые законом права и интересы других лиц. В состав гражданского правонарушения входят следующие юридические факты, представляющие в совокупности условия гражданско-правовой ответственности: 1) факт причинения убытков (вреда); 2) неправомерность (противоправность) действия (бездействия) причинителя вреда; 3) наличие причинной связи между неправомерным действием (бездействием) и наступившим вредом; 4) вина причинителя вреда.

#### **Задания и вопросы для контроля:**

1. Ответственность предпринимателя перед потребителем.
2. Общая характеристика отдельных видов договоров с участием потребителей (розничная купля-продажа, бытовой подряд, прокат и др.)

### **Практическое занятие №9**

#### **Тема 5. Особенности договоров, заключаемых предпринимателями для обеспечения государственных и муниципальных нужд**

**Цель** – углубить и закрепить теоретические знания, полученные на лекции и в процессе самостоятельной работы, рассмотреть особенности договоров, заключаемых между предпринимателем и потребителем.

### **Теоретическая часть:**

**Контрактная система в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд** - это совокупность участников контрактной системы в сфере закупок и осуществляемых ими действий, направленных на обеспечение государственных и муниципальных нужд с использованием единой информационной системы в сфере закупок, в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок.

Контрактная система в сфере закупок основывается **на следующих принципах:**

1. **Принципы открытости и прозрачности информации** о контрактной системе в сфере закупок означают свободный и безвозмездный доступ к информации о контрактной системе, что обеспечивается путем размещения полной и достоверной информации в единой информационной системе.

2. **Принцип обеспечения конкуренции** направлен на создание равных условий для обеспечения конкуренции между участниками закупок и означает, что любое заинтересованное лицо имеет возможность стать поставщиком в соответствии с законодательством Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами о контрактной системе в сфере закупок

3. **Принцип профессионализма заказчиков** предусматривает осуществление деятельности заказчика, специализированной организации и контрольного органа в сфере закупок на профессиональной основе с привлечением квалифицированных специалистов, обладающих теоретическими знаниями и навыками в сфере закупок.

4. **Принцип стимулирования инноваций** является важнейшим принципом, который означает, что заказчики при планировании и осуществлении закупок должны исходить из приоритета обеспечения государственных и муниципальных нужд путем закупок инновационной и высокотехнологичной продукции.

5. **Принцип единства контрактной системы в сфере закупок** играет немаловажную роль в реализации контрактной системы в сфере закупок и основывается на единых принципах и подходах, позволяющих обеспечивать государственные и муниципальные нужды посредством планирования и осуществления закупок, их мониторинга, аудита и контроля в сфере закупок, а также обеспечивает взаимосогласованное правовое регулирование всей закупочной деятельности, осуществляемой различными отраслями законодательства.

6. **Принцип ответственности за результативность обеспечения государственных и муниципальных нужд, эффективности осуществления закупок** подразумевает, что заказчики при планировании и осуществлении закупок должны исходить из необходимости достижения заданных результатов обеспечения государственных и муниципальных нужд. Должностные лица заказчиков несут персональную ответственность за соблюдение требований, установленных законодательством Российской Федерации о контрактной системе в сфере закупок.

### **Задания и вопросы для контроля:**

1. Понятие и общая характеристика контрактной системы в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд

## **Практическое занятие №10**

### **Тема 5. Особенности договоров, заключаемых предпринимателями для обеспечения государственных и муниципальных нужд**

**Цель** – углубить и закрепить теоретические знания, полученные на лекции и в процессе самостоятельной работы, рассмотреть понятие и общая характеристика государственного контракта, заключение государственного контракта

### **Теоретическая часть:**

Государственный или муниципальный контракт - договор, заключенный заказчиком от имени Российской Федерации, субъекта Российской Федерации или муниципального образования в целях обеспечения государственных или муниципальных нужд.

Главной отличительной чертой государственного контракта является особая цель использования товаров (услуг, работ), а именно их закупка для государственных или муниципальных нужд, в том числе в государственный резерв. Государственными нуждами (федеральными и региональными) являются потребности Российской Федерации в продукции (услугах, работах), необходимой для решения задач жизнеобеспечения, обороны и безопасности страны, а также для реализации государственных целевых программ. Специфика предмета видов госконтракта, в свою очередь, обуславливает и особый состав его участников, структуру договорных связей, порядок заключения и исполнения.

Проект государственного контракта определяет права и обязанности государственного заказчика и поставщика (исполнителя, подрядчика) по обеспечению федеральных государственных нужд и регулирует отношения поставщика (исполнителя, подрядчика) с государственным заказчиком при выполнении госконтракта.

Проектом государственного контракта могут быть предусмотрены контроль со стороны государственного заказчика за ходом работ по выполнению государственного контракта и оказание консультативной и иной помощи поставщику (исполнителю, подрядчику) без вмешательства в оперативно-хозяйственную деятельность последнего. При заключении и исполнении государственного или муниципального контракта изменение условий контракта по соглашению сторон и в одностороннем порядке не допускается за исключением случаев, предусмотренных частями 6 - 6.6 и 8.1 статьи 9 Закона о размещении заказов. То есть отклонение от этого правила допускается лишь в очень редких случаях.

В отношении подряда для государственных и муниципальных нужд для госконтракта устанавливается специальный правовой режим, в частности, связанный со строительными, проектными и изыскательскими работами, направленными на удовлетворение государственных и муниципальных потребностей и финансирующимися за счет государственных и муниципальных средств.

Также важной особенностью государственных контрактов является порядок его заключения - государственный контракт или муниципальный контракт заключается на основе государственного заказа, размещаемого в порядке, предусмотренном законодательством о размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд.

Из приведенного в Законе о размещении заказов и Гражданского кодекса РФ определения государственного контракта на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных или муниципальных нужд следует, что он является консенсуальным, возмездным и взаимным.

Структура государственного (муниципального) контракта

В соответствии со ст. 9 Федерального закона № 94-ФЗ государственные и муниципальные контракты являются одной из важнейших составляющих комплекта конкурсной документации и любая ошибка, закраившаяся в этот документ, может привести к снижению эффективности использования выделенных для закупки бюджетных средств, а также к срыву исполнения самого контракта. Данные контракты заключаются в порядке, предусмотренном ГК РФ и иными федеральными законами с учетом положений упомянутого Закона.

Договор (контракт) считается заключенным, если между сторонами в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора (п. 1 ст. 432 ГК РФ). Существенными являются 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.

В современной практике для бюджетного учреждения важна своевременность исполнения контракта. В государственный и муниципальный контракты, как правило, включены условия конкурсной документации и содержание конкурсной заявки участника. Минэкономразвития в своей политике придерживается правила невозможности при подписании изменения какого-либо пункта контракта, состоящего из двух упомянутых частей. Это требование необходимо строго исполнять, если в конкурсной документации был опубликован текст контракта целиком. Если же в конкурсной документации были указаны только существенные условия контракта, то они вносятся в него без изменений, а в несущественной части (упаковка, маркировка и т.п.) он может быть дополнительно согласован сторонами. На эту процедуру действующее законодательство дает до 20 дней со дня подведения результатов конкурса.

Обычно контракт состоит из следующих разделов:

- вводная часть; предмет контракта; характеристика товара (количество, качество, комплектность товара); права и обязанности сторон; цена контракта и порядок расчетов; порядок и сроки поставки товара; ответственность сторон; изменение, дополнение и досрочное расторжение договора; сроки действия договора; порядок рассмотрения споров; заключительные положения; реквизиты и юридические адреса, подписи сторон.

Отметим, что данная структура контракта является примерной и может быть изменена и дополнена в зависимости от пожеланий заказчика и особенностей отношений сторон.

Вводная часть контракта

Вводная часть контракта начинается с названия документа. С учетом положений ст. ст. 4 и 5 Федерального закона № 94-ФЗ в зависимости от источника используемых бюджетных средств документ должен называться "государственный контракт" или "муниципальный контракт". Он подписывается соответственно государственными или муниципальными заказчиками. При этом услуги по организации и проведению конкурса заказчик может передать уполномоченному органу, однако подписывать контракт с победителем он обязан самостоятельно и от своего лица.

Определению существенных условий договора уделяется значительное внимание в юридической литературе, однако их однозначного понимания как в теории, так и в правоприменительной практике до сих пор нет. Между тем эта проблема очень актуальна, поскольку от правильного решения вопроса о наличии или отсутствии в договоре существенных условий зависит признание его заключенным.

Причинами неоднозначного осмысления указанных договорных условий являются как устоявшееся с советского периода понимание договора, которое не учитывает происшедших изменений его значения и сущности в рыночной экономике, так и сложность законодательного определения этого понятия, допускающего различное толкование.

Классификацию условий договора можно проводить по разным основаниям, но для признания его заключенным правовое значение имеет выделение существенных условий.

Необходимо обратить внимание на различный подход к исследованию данной проблемы. Нет единой точки зрения по вопросу о том, в каком аспекте рассматривать договор, изучая его существенные условия.

Договор, как известно, имеет тройное значение: как двух- или многосторонняя сделка; документ, включающий определенные пункты; и правоотношение, содержание которого составляют права и обязанности сторон. В. Витрянский считает, что рассмотрение существенных условий договора предполагает изучение договора-правоотношения, содержание которого не исчерпывается пунктами, имеющимися в его

письменном тексте. Договор-сделка представляет собой юридический факт, который не может иметь собственного содержания.

Для комплексного анализа существенных условий договора необходимо тщательное изучение их формирования и согласования на различных стадиях договорного процесса, тем более что выделение различных значений договора в достаточной степени условно. Так, письменная форма договора-сделки — это и есть договор-документ.

Кроме того, для лучшего понимания данного вопроса целесообразно исследование существенных условий в сопоставлении с такими понятиями как существо договорного обязательства, квалифицирующие признаки договора, способ его заключения и др.

Согласно Гражданскому кодексу РФ (п. 1 ст. 432) существенными являются 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.

Прежде всего, существенное условие любого договора — его предмет.

Однако нередко его определение вызывает значительную сложность, поскольку как в Гражданском кодексе РФ, так и в доктрине предмет договора рассматривается по-разному.

Так, в ст. 554 ПС РФ "Определение предмета в договоре продажи недвижимости" в качестве предмета рассматриваются данные о недвижимом имуществе, позволяющие определенно установить имущество, подлежащее передаче по договору.

Объектами доверительного управления согласно п. 1 ст. 1013 ГК РФ могут быть предприятия и другие имущественные комплексы, отдельные объекты, относящиеся к недвижимому имуществу, ценные бумаги, права, удостоверенные бездокументарными ценными бумагами, исключительные права и другое имущество.

Предметом договора являются в основном активные действия сторон: выполнение соответствующих работ и получение их результата, передача товара в собственность и его принятие и т. п.

Объект необходимо рассматривать как составную часть предмета соответствующего договора. В противном случае при отождествлении предмета и объекта договора может оказаться, что, например, договор купли-продажи предприятия и его аренды имеют одинаковый предмет — предприятие.

Объективно существенные условия. Один из видов существенных условий - те, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида (так называемые объективно существенные условия).

Буквальное толкование этой нормы ГК РФ (п. 1 ст. 432) приводит к выводу о том, что различий между существенными и необходимыми условиями нет. Разработчики Гражданского кодекса РФ объясняют данную формулировку редакционной ошибкой, искажившей волю законодателя.

Действующий же Гражданский кодекс РФ дает основания для уравнивания существенных и необходимых условий договора. Для иного понимания "необходимых" условий следует внести изменения в закон.

В основном условия, названные в качестве существенных, содержатся в ГК РФ, но могут быть предусмотрены и в иных правовых актах, под которыми согласно ст. 3 Гражданского кодекса понимаются указы Президента РФ и постановления Правительства РФ.

Использование гражданско-правовых понятий в законодательстве других отраслей (бюджетном, налоговом и др.) должно соответствовать Гражданскому кодексу РФ. Поэтому в частности, налоговые органы не вправе определять в нормативном порядке, какие из условий того или иного договора существенные.

### **Задания и вопросы для контроля:**

1. Понятие и общая характеристика государственного контракта, заключение государственного контракта

### **Практическое занятие №11**

#### **Тема 5. Особенности договоров, заключаемых предпринимателями для обеспечения государственных и муниципальных нужд**

**Цель** – углубить и закрепить теоретические знания, полученные на лекции и в процессе самостоятельной работы, рассмотреть исполнение государственного контракта

#### **Теоретическая часть:**

Контроль над исполнением муниципального заказа занимает одно из важнейших мест в системе муниципального заказа, так как цель этой системы должна состоять в своевременном выявлении обстоятельств, ведущих к срыву выполнения муниципального заказа, и устранения их. В нормативно-правовых актах должны быть четко регламентированы порядок взаимодействия и обязанности каждого из участников контроля.

В целях защиты интересов государственных и муниципальных заказчиков от рисков, связанных с действиями недобросовестных поставщиков (подрядчиков, исполнителей) при заключении и исполнении государственных и муниципальных контрактов, Законом предусмотрен ряд защитных механизмов.

#### **Ответственность сторон**

Наряду с обеспечением исполнения контракта Закон предусматривает включение в государственный и муниципальный контракт обязательного условия об ответственности поставщика (исполнителя, подрядчика) за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного государственным или муниципальным контрактом (часть 10 статьи 9 Закона).

Мера ответственности должна быть предусмотрена контрактом как для поставщика (исполнителя, подрядчика), так и для заказчика. Если в соответствии с пп. 10-11 ст. 9 для поставщика (исполнителя, подрядчика) в контракт включается условие об ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение им своих обязательств, предусмотренных государственным или муниципальным контрактами, то согласно п. 9 ст. 9 за каждый день просрочки неисполнения обязательств (своевременной оплаты поставленных товаров, работ, услуг) заказчик платит неустойку (штраф, пени) в размере 1/300 действующей на день уплаты неустойки ставки рефинансирования Банка России.

При этом следует отметить, что заказчик имеет полное право установить в контракте минимальные штрафные санкции за просрочку в поставке товаров, работ или услуг, которые может допустить поставщик.

В этой связи, обращаем внимание на необходимость установления в контрактах обязательной ответственности поставщиков (подрядчиков, исполнителей) за неисполнение или ненадлежащее исполнение ими своих контрактных обязательств - ответственность в виде неустойки (штрафа, пени) следует устанавливать в размере не менее одной трехсотой действующей на день уплаты неустойки (штрафа, пеней) ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации.

Заказ считается размещенным с момента заключения государственного или муниципального контракта.

При исполнении контракта всегда возникает много проблем. В связи с этим успех реализации контракта зависит от качества подготовки документации и проекта контракта.

Повышение эффективности функционирования системы государственной закупочной деятельности может быть реализовано путем повышения контроля за

деятельностью и проверкой исполнения поставщиком, подрядчиком качества выполняемых работ, услуг и предоставляемых товаров и предоставляемых документов.

Заказчиком производится выезд с проверкой, испытания, лабораторные изучения, обмеры и т.д., которые позволяют проверить фактическое исполнение контрагентов обязательств по контракту, по результатам которых подписываются соответствующие документы:

По соглашению сторон договором возмездного оказания услуг может быть предусмотрена обязанность исполнителя представлять заказчику отчеты в порядке и в сроки, которые предусмотрены договором. В отчете указывается объем и вид услуг, оказанных исполнителем, а также вознаграждение исполнителя за фактически оказанные услуги. Отчет исполнителя перед заказчиком является средством обеспечения интересов последнего и, вместе с актом сдачи-приема услуг, представляет собой основание для оплаты вознаграждения исполнителя.

#### **Задания и вопросы для контроля:**

1. Исполнение государственного контракта

### **Практическое занятие №12**

#### **Тема 6. Договоры о передаче имущества в собственность**

**Цель** – углубить и закрепить теоретические знания, полученные на лекции и в процессе самостоятельной работы, рассмотреть договоры о передаче имущества в собственность

#### **Теоретическая часть:**

Виды договоров о передаче имущества в собственность

Основным видом данных обязательств является *договор купли-продажи*.

По договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену) (п. 1 ст. 454 ГК РФ).

Договор купли-продажи — самый распространенный вид договоров. Он представляет собой юридическую форму, предназначенную для обслуживания сферы товарного обращения и опосредующую перемещение материальных ценностей от одного лица к другому.

Договор купли-продажи является основанием возникновения обязательственного (относительного) правоотношения между продавцом и покупателем; причем покупатель приобретает право собственности на купленное имущество, т.е. вещное абсолютное право.

Виды обязательств по передачи имущества в собственность:

- розничная купля-продажа,

По договору розничной купли-продажи продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью (п. 1 ст. 492 ГК РФ).

Розничная купля-продажа является наиболее распространенной разновидностью договора купли-продажи и имеет приоритетное значение в гражданском обороте для удовлетворения потребностей граждан.

- *поставка товаров*,

Договором поставки признается такая разновидность купли-продажи, в силу которой поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных

целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием (ст. 506 ГК).

- поставка товаров для государственных и муниципальных нужд,

Поставка товаров для государственных и муниципальных нужд осуществляется на основе государственного или муниципального контракта на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, а также заключаемых в соответствии с ним договоров поставки товаров для государственных или муниципальных нужд (п.1 ст. 525 ГК РФ).

- *контрактация*,

По договору контрактации производитель сельскохозяйственной продукции обязуется передать выращенную (произведенную) им сельскохозяйственную продукцию заготовителю - лицу, осуществляющему закупки такой продукции для переработки или продажи (п.1 ст. 535 ГК РФ).

- *энергоснабжение*,

По договору энергоснабжения 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 ГК).

- *продажа недвижимости*,

По договору купли-продажи недвижимого имущества (договору продажи недвижимости) продавец обязуется передать в собственность покупателя земельный участок, здание, сооружение, квартиру или другое недвижимое имущество (п.1 ст. 549 ГК).

- *продажа предприятия*,

По договору продажи предприятия продавец обязуется передать в собственность покупателя предприятие в целом как имущественный комплекс, за исключением прав и обязанностей, которые продавец не вправе передавать другим лицам (п.1 ст. 559 .ГК РФ).

- *мена*,

По договору мены каждая из сторон обязуется передать в собственность другой стороны один товар в обмен на другой (п. 1 ст. 567 ГК).

- *дарение*,

По договору дарения одна сторона (даритель) безвозмездно передает или обязуется передать другой стороне (одаряемому) вещь в собственность либо имущественное право (требование) к себе или к третьему лицу либо освобождает или обязуется освободить ее от имущественной обязанности перед собой или перед третьим лицом (п. 1 ст. 572 ГК).

- *Рента*

По договору ренты одна сторона (получатель ренты) передает другой стороне (плательщику ренты) в собственность имущество, а плательщик ренты обязуется в обмен на полученное имущество периодически выплачивать получателю ренту в виде определенной денежной суммы либо предоставления средств на его содержание в иной форме (п.1 ст. 583 ГК РФ).

Понятие - по договору купли-продажи одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену). Предмет – вещь (товар) – материально-обособленный предмет внешнего мира.

(товар) – так как оборотоспособные.

Существенные условия – наименование (т. е. индивидуализация предмета продажи) и количество (ли порядок его определения) товара (иначе договор признается незаключенным) – ч. 3 ст.455.

Разновидности договора: розничная купля-продажа, поставка, поставка товаров для государственных или муниципальных нужд, контрактация, энергоснабжение, продажа недвижимости, продажа предприятия.

Признаки розничной: 1. Публичность. 2. Субъекты: продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, а покупатель – ФЛ или юЛ. 3. Предмет - товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью. 4. Возмездность. Признаки поставки: 1. Возмездность. 2. Субъекты: любой покупатель и поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность. 3. Предмет: товары для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием. 4. Область применения – отношения по реализации товаров – сбыт и область снабжения.

Признаки контрактации: 1. Возмездность. 2. Субъекты: производитель сельскохозяйственной продукции – продавец и покупатель - заготовителю - лицу, осуществляющему закупки такой продукции для переработки или продажи. 3. Объект – сельхоз продукция.

Договор поставки – договор купли продажи, по которому продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным использованием.

Договором контрактации признается такой вид договора купли-продажи, по которому продавец - производитель сельскохозяйственной продукции обязуется передать выращенную (произведенную) сельскохозяйственную продукцию покупателю-заготовителю, в качестве которого выступает лицо, осуществляющее закупки такой продукции для переработки и продажи, а заготовитель обязуется оплатить полученную сельскохозяйственную продукцию (п. 1 ст. 535 ГК).

Правовая цель договора- приобретение заготовителем продукции; для ее последующей переработки или продажи. В отношениях по контрактации правовое значение имеют также цели приобретения заготовителем сельскохозяйственной продукции (для ее переработки или продажи). Если покупатель приобретает сельскохозяйственную продукцию для ее потребления или для иных целей, не связанных с ее переработкой или продажей, отношения сторон не могут регулироваться договором контрактации.

Признаки д-ра: Этот договор - возмездный, консенсуальный, взаимный (двусторонний).

Субъекты договора:

1) продавец - производитель сельскохозяйственной продукции. Таковым признаются сельскохозяйственные коммерческие организации:

- хозяйственные общества,
- товарищества,
- производственные кооперативы,
- а также крестьянские (фермерские) хозяйства, осуществляющие предпринимательскую деятельность по выращиванию или производству сельскохозяйственной продукции.

2) покупатель – это заготовитель, т.е. коммерческая организация либо индивидуальный предприниматель, осуществляющие профессиональную предпринимательскую деятельность по закупкам сельскохозяйственной продукции для ее последующей продажи либо переработки. К числу заготовителей по договору контрактации могут быть отнесены:

- мясоперерабатывающие комбинаты,
- молокозаводы,
- фабрики по переработке шерсти и т.п.,
- а также оптовые торговые организации,
- заготовительные организации потребительской кооперации.

### **Задания и вопросы для контроля:**

1. Виды договоров о передаче имущества в собственность.
2. Купля-продажа: общие положения.
3. Поставка и контрактация.

### **Практическое занятие №13**

#### **Тема 6. Договоры о передаче имущества в собственность**

**Цель** – углубить и закрепить теоретические знания, полученные на лекции и в процессе самостоятельной работы, рассмотреть договоры о передаче имущества в собственность.

#### **Теоретическая часть:**

Согласно ст. 567 ГК договором мены является правоотношение, по которому каждая из сторон обязуется передать в собственность другой стороны один товар в обмен на другой. Данному договору посвящена гл. 31 ГК.

Мена сформулирована в ГК как один из договорных типов, которые входят в группу обязательств, направленных на возмездную передачу имущества в собственность. Договор мены характеризуется следующими последовательно уточняющими его признаками:

- во-первых, он направлен на передачу имущества в собственность;
- во-вторых, он направлен на возмездную передачу имущества в собственность;
- в-третьих, возмездность договора мены характеризуется эквивалентно-определенным (а не алеаторным) встречным предоставлением;
- в-четвертых, эквивалентно-определенное встречное предоставление является не денежным, а товарным.

Первые три признака являются родовыми: они объединяют мену с другими договорами, обладающими соответствующими свойствами. Направленность на передачу имущества в собственность объединяет мену в одну группу с куплей-продажей, дарением, рентой и пожизненным содержанием с иждивением. Возмездность передачи имущества в собственность позволяет говорить о единстве мены с куплей-продажей, рентой и пожизненным содержанием с иждивением. Признак эквивалентно-определенного характера встречного предоставления объединяет мену с куплей-продажей.

Четвертый признак договора мены (товарная форма встречного предоставления) является специальным. Он отличает мену от всех других договоров.

Выделение родовых признаков имеет нормообразующее значение. Наличие того или иного родового признака позволяет применять к договору положения, обусловленные этим признаком, в той части, в которой они не противоречат более специальному признаку.

Как уже было отмечено, мена характеризуется теми же родовыми признаками, которыми обладает купля-продажа. Отличаются они лишь по форме встречного предоставления: при купле-продаже она денежная, а при мене - товарная. Поскольку сущность возмездного договора в наиболее чистом виде проявляется в правоотношении, в котором встречное предоставление является определенно-эквивалентным и денежным, институт купли-продажи избран законодателем в качестве базового для регулирования обязательств, направленных на возмездную передачу имущества в собственность. В нем собраны не только правила, регламентирующие эквивалентные отношения по возмездной реализации имущества за деньги, но и унифицированные нормы, обусловленные направленностью на возмездную передачу имущества в собственность независимо от вида и формы встречного предоставления. В связи с этим унифицированные положения, отражающие направленность на возмездную передачу имущества в собственность на условиях эквивалентно-определенного встречного предоставления (независимо от его

формы), должны применяться не только к купле-продаже, но и к мене. Этот принцип закреплен в ГК. В ст. 567 ГК сказано, что правила о купле-продаже применяются к договору мены, если это не противоречит нормам о мене и ее существу. Это означает, что к обязательству мены применяются те нормы о купле-продаже, которые не привязаны к денежной форме оплаты.

Специальный признак мены - товарная форма встречного предоставления - служит основой для выработки особых правил, применяемых только к договору мены.

Таким образом, правовая база договора мены состоит из норм института купли-продажи, применимых к мене в силу общности указанных родовых признаков, а также из положений, отражающих особенности правоотношений мены.

Для купли-продажи недвижимости установлены специальные правила в связи спецификой предмета.

Специфические черты недвижимости: тесная и неразрывная связь с землей; обладает повышенной ценностью; целевое направление и социальная значимость многих объектов недвижимости, в связи с чем для них предусмотрен ряд ограничений; недвижимые вещи являются индивидуально-определенными и незаменимыми.

В соответствии со ст. 549 ГК РФ по договору купли-продажи недвижимости продавец обязуется передать в собственность покупателя земельный участок, здание, сооружение, квартиру и др. недвижимое имущество, а покупатель обязуется принять это имущество по передаточному акту и уплатить за него определенную денежную сумму. *Договор является взаимным, возмездным, консенсуальным.*

В качестве продавца, по общему правилу, должен выступать собственник имущества. Право собственности должно быть удостоверено. Форма свидетельства установлена правилами ведения единого реестра прав на недвижимое имущество и сделок с ним. Законодательство допускает исключение из этого правила – это касается государственных и муниципальных предприятий, которым имущество принадлежит на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, но обязательным условием такой сделки является согласие собственника.

**Существенными условиями** договора являются предмет и цена. В данном случае требуется дополнительное описание признаков отчуждаемого имущества. При отсутствии детализации договор считается незаключенным. Вследствие того, что недвижимость тесно связана с землей в ст. 552 ГК РФ установлено, что при купле-продаже здания, сооружения или другой недвижимости, покупатель одновременно с правом собственности на объект передается право собственности на участок, который занят этой недвижимостью и необходим для ее использования. По общему правилу цена на недвижимость устанавливается по соглашению сторон. Согласно ст. 555 п. 2 ГК РФ цена недвижимого имущества, находящегося на земельном участке включает стоимость такого участка или права на него.

**Форма договора.** В соответствии со ст. 550 ГК РФ договор должен быть заключен в письменной форме, документ подписывается сторонами. Несоблюдение формы влечет недействительность. Государственная регистрация перехода права осуществляется по месту нахождения недвижимого имущества по установленной законом системе записи в единый государственный реестр.

**Содержание договора купли-продажи недвижимости** составляют обязанность продавца передать недвижимость, а покупателя - принять ее, т.к. законом установлен особый порядок такой передачи. Передача имущества должна осуществляться по подписанному сторонами передаточному акту.

После вручения имущества покупателю, подписания сторонами документа о передаче обязательства продавца считаются исполненными, и с этого момента на покупателя переходит риск случайной гибели вещи.

Продажа предприятий. Предприятие – это разновидность недвижимости и специальные правила обусловлены спецификой предмета.

Предприятие – это имущественный комплекс любой формы собственности, используемый для предпринимательской деятельности. В его состав входят: земельные участки, здания, сооружения, основные и оборотные средства, права требования, долги. продавец обязуется передать в собственность покупателю предприятие в целом как имущественный комплекс, за исключением прав и обязанностей, которые продавец не вправе передавать другим лицам.

До подписания договора сторонами **должны быть согласованы и подписаны следующие документы:** акт инвентаризации (необходим для определения цены); бухгалтерский баланс (для выявления дебиторской и кредиторской задолженности); заключение независимого аудитора о составе и стоимости предприятия; перечень всех долгов с указанием кредиторов, характера долга, размера и срока.

Отсутствие какого-либо документа признается нарушением формы договора и влечет его недействительность. В остальном, требование по форме как при продаже недвижимости. Договор подлежит обязательной государственной регистрации. Также требуется регистрация перехода права собственности.

Предприятие считается переданным с момента подписания передаточного акта обеими сторонами, с этого момента на покупателя переходит риск случайной гибели.

Особенностью договора является наличие долгов. Продажа означает перевод долга, а это согласно п.1 ст.391 ГК РФ возможно лишь с согласия кредитора. В ст. 562 содержится правило о том, что все кредиторы должны быть уведомлены в письменной форме о продаже предприятия. Кредитор, который не сообщил письменно о своем согласии на перевод долга или не был уведомлен продавцом, вправе потребовать от продавца прекращения или досрочного исполнения обязательства и возмещения причиненных убытков, либо признания договора недействительным в части или полностью.

**Цена** в договоре определяется соглашением сторон на основании проведенной инвентаризации и заключения аудитора.

Ст. 565 ГК РФ предусматривает **последствия передачи предприятий с недостатками**. Особого внимания заслуживает ситуация, когда после заключения договора покупатель выявил неучтенные долги: императивное правило ст.565 предусматривает, что покупатель вправе требовать только уменьшения покупной цены. Расторжение или изменение договора и возвращения того, что уже исполнено сторонами, покупатель вправе требовать, если установлено, что ввиду недостатков предприятие непригодно для целей договора и эти недостатки не устранены продавцом.

**Задания и вопросы для контроля:**

1. Ресурсоснабжение.
2. Продажа недвижимости и продажа предприятия.
3. Мена.

## **Практическое занятие №14**

### **Тема 7. Договоры о передаче имущества в пользование**

**Цель** – углубить и закрепить теоретические знания, полученные на лекции и в процессе самостоятельной работы, рассмотреть договоры о передаче имущества в пользование.

**Теоретическая часть:**

**Договоры о передачи имущества в пользование:** договоры аренды и безвозмездного пользования имуществом.

**Особенности:**

1. собственник передает имущество во временное пользование в течение указанного в договоре времени или бессрочно.
2. имущество, передаваемое в пользование, должно сохранять свои свойства и ценность (например, при аренде).
3. договор передачи имущества в пользование содержит условия пользования имуществом, поддержания его в исправном состоянии.

**К таким договорам относятся:**

- договор аренды;
- договор найма жилого помещения;
- договор безвозмездного пользования (ссуды);
- договор коммерческой концессии.

**Договор аренды**

По договору аренды (имущественного найма) арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за плату во временное пользование и владение.

Признаки договора аренды:

- по договору аренды происходит передача имущества во владение или пользование без перехода права собственности;
- аренда-срочный договор;
- аренда-возмездный договор;
- объектом аренды могут быть только индивидуально-определенные непотребляемые вещи.

Для договора аренды недвижимого имущества необходима государственная регистрация, если иное не предусмотрено законом.

**Договор найма жилого помещения**

По договору найма жилого помещения одна сторона - собственник жилого помещения или управомоченное им лицо (наймодатель) - обязуется предоставить другой стороне (нанимателю) жилое помещение за плату во владение и пользование для проживания в нем.

Юридическим лицам жилое помещение может быть предоставлено во владение и (или) пользование на основе договора аренды или иного договора. Юридическое лицо может использовать жилое помещение только для проживания граждан.

**Договор безвозмездного пользования (ссуды)**

По договору безвозмездного пользования (договору ссуды) одна сторона (ссудодатель) обязуется передать или передает вещь в безвозмездное временное пользование другой стороне (ссудополучателю), а последняя обязуется вернуть ту же вещь в том состоянии, в каком она ее получила, с учетом нормального износа или в состоянии, обусловленном договором.

Данный договор направлен на передачу во временное пользование объектов гражданских прав, этот признак объединяет ссуду со всеми договорами, направленными на передачу во временное пользование объектов гражданских прав и отграничивает ее от договоров иной направленности.

**Договор коммерческой концессии**

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.

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).

Сторонами по договору коммерческой концессии могут быть коммерческие организации и граждане, зарегистрированные в качестве индивидуальных предпринимателей. Коммерческая концессия является договором, входящим в группу обязательств, направленных на передачу объектов гражданских прав во временное пользование. Специфическим признаком данного договора является то, что во временное пользование передаются не имущество, а исключительные права.

#### **Задания и вопросы для контроля:**

1. Понятие и общая характеристика договоров о передаче имущества в пользование.
2. Виды договоров о передаче имущества в пользование.

### **Практическое занятие №15**

#### **Тема 7. Договоры о передаче имущества в пользование**

**Цель** – углубить и закрепить теоретические знания, полученные на лекции и в процессе самостоятельной работы, рассмотреть договоры о передаче имущества в пользование..

#### **Теоретическая часть:**

##### **1. Понятие и признаки**

По договору аренды арендодатель обязуется предоставить арендатору имущество за плату во временное владение и пользование или во временное пользование (ст. 606).

Известен со времен римского права. Римское право — три вида найма. Найм работ, услуг, вещей. Могли передаваться как движимые, так и недвижимые. Континентальное право.

В англо-саксонском — отдельно найм движимых вещей и недвижимости.

Советский период — был закреплен во всех ГК. За нанимателем — статус титульного (законного) владельца. Были ограничения по объекту — не могли передаваться предприятия, жилые помещения, земли с/х назначения, средства производства. Ограничения по субъектам — физические лица не могли выступать в качестве наймодателей на постоянной основе — нетрудовые доходы.

Гл. 34 ГК. ГК как синонимы использует термины аренда и имущественный найм.

Общие положения, об отдельных видах.

Виды аренды — пять. Прокат, аренда транспортных средств, зданий и сооружений, предприятий, финансовая аренда (лизинг). Общие положения об аренде применяются к ним субсидиарно.

Специальные правила, п. 1 гл. 34, ч. 1 ГК, специальные законы и подзаконные акты.

#### *Особенности:*

1. относится к группе договоров по передаче имущества.
  - в отличие от купли-продажи, мены, дарения, ренты имущество передается не в собственность, а во владение и пользование или только пользование
  - плоды, продукция, доходы, полученные от используемого имущества, поступают в собственность арендатора
  - арендатор является титульным владельцем имущества, но только если ему переходят владение и пользование. Если только пользование, то вообще не является владельцем
  - характерно право следования — можно рассматривать как обременение имущества

2. диспозитивный характер.
3. виды аренды выделены в зависимости от вида сдаваемого в аренду имущества, за исключением проката и лизинга

Правовая природа: консенсуальный, передача имущества — исполнение заключенного договора.

Возмездный — вносится арендная плата. Если не вносят плату — безвозмездное пользование имуществом. Двусторонне-обязывающий. Взаимный — обязанности сторон носят взаимный характер.

## *2. Элементы договора аренды*

*Стороны* — арендатор и арендодатель. Арендодатель — лицо, которое сдает имущество в аренду. Ст. 608 — только собственник, а также лица, которые наделены таким правом в силу закона (унитарные предприятия), либо уполномоченные собственником (по договору поручения, доверенность, доверительный управляющий). От имени ППО в качестве арендодателей выступают органы — Правительство, ОМС.

Если арендодатель не имеет надлежащих полномочий, то договор ничтожен по ст. 168.

Арендатор — любой субъект гражданского права.

*Предмет договора* (объект — ст. 607).

Имущество, которое передается в аренду. Предмет должен быть четко индивидуализирован (п. 3 ст. 607). Если данные не указаны или не позволяют четко установить предмет, то договор незаключенный.

Не могут быть предметом денежные средства, физические лица. Ограничения по водным объектам, по ЛК, ЗК. Не могут быть потребляемые вещи — договор займа. Все объекты, которые не относятся к вещам.

Могут быть только непотребляемые индивидуально-определенные вещи.

*Срок* может быть определен или нет. Не является существенным условием. Любая сторона может отказаться от него по желанию, но должна предупредить другую сторону за месяц, если движимое имущество, либо за 3 месяца, если недвижимое имущество. Сроки диспозитивны.

В случае истечения срока аренды если ни одна из сторон не направит второй стороне предложение о его изменении или расторжении, то он считается продленным на неопределенный срок на тех же условиях.

По истечении срока аренды арендатор имеет преимущественное право на заключение договора на новый срок (ст. 621). Арендатор должен быть добросовестным. Должен предупредить арендодателя о желании заключить новый договор до истечения срока данного договора. Если нарушено, может потребовать в суде перевода на себя прав и обязанностей арендатора и возмещение убытков, или только возмещение, если утратил интерес.

Продление на неопределенный срок не будет применяться к аренде транспортных средств.

Для подачи иска — годичный срок.

*Цена:*

1 т.з. — Б. и В., является существенным условием, но при ее отсутствии договор не будет незаключенным, за исключением недвижимости.

2 т.з. — не является существенным условием, можно определить оп ст. 424. Является только в договоре аренды недвижимости. Толстой, Сергеев, Садиков.

Может выплачиваться в разных вариантах — в виде денежной суммы, в виде выполнения работ, оказания услуг в пользу арендодателя, в виде передачи ему имущества, другие варианты. Твердая денежная сумма одновременно, либо платежи, которые вносятся периодически. Могут быть проценты от полученных доходов от использования имущества. Иные варианты.

Если сдача в аренду имущества гос или муниципальной собственности, то плата определяется актами органов.

*Форма* — письменная, если недвижимость или одна из сторон — юр лицо. В остальных случаях письменная форма необходима, если договор заключается на срок более года. Специальные правила установлены для аренды недвижимости — договор подлежит гос регистрации. Считается заключенным с момента регистрации. Аренда зданий и сооружений — гос регистрация необходима, только если договор заключен на срок более года или на один год. Если с 1 января по 31 декабря — заключен на год.

Проблемный вопрос относительно нежилых помещений — с одной стороны недвижимое имущество (п.1. гл. 34), с другой стороны являются частью зданий и сооружений (п. 4 гл. 34). ИП №53 — п. 4 гл. 34

Передача должна быть оформлена документально — расписка, акт

Обязанности арендодателя:

1. должен предоставить имущество арендатору в состоянии согласно условиям договора и назначению имущества. Передача в срок, установленный договором, либо в разумный.

Ответственность — право принудительно истребовать имущество, можно применять ст. 398, возмещение убытков. Может расторгнуть договор + убытки.

Арендатор будет нести ответственность за недостатки имущества, за исключением тех, которые были известны арендатору или заранее оговорены арендодателем, либо могли быть обнаружены путем простого осмотра.

2. предупредить о правах третьих лиц на сдаваемое имущество. Ответственность — снижение платы, расторжение, возмещение убытков. Ст. 613

3. производить капитальный ремонт

4. воздерживаться от действий, создающих для арендатора препятствия в пользовании имуществом

Обязанности арендатора:

1. пользоваться имуществом в соответствии с условиями договора или целевым назначением имущества, если условия не определены. Расторжение договора + возмещение убытков

2. поддерживать имущество в исправном состоянии, производить текущий ремонт за свой счет, нести бремя расходов на содержание данного имущества. Ст. 616. Текущий ремонт — систематическое проведение работ по сохранению имущества от преждевременного износа и устранение мелких неисправностей. Не требует капитальных затрат. Капитальный ремонт — проведение работ по восстановлению, замене существенных частей вещи в связи с их износом, которые требуют значительных затрат. Ремонт нужно отличать от бремени расходов по содержанию имущества. Бремя возложено на арендатора.

3. внесение арендной платы в установленный срок, или разумный срок, или в течение 7 дней по требованию арендодателя.

Арендную плату нужно отличать от платежей по содержанию имущества. Например, от коммунальных платежей. Арендная плата — встречное предоставление за переданное имущество, а не бремя расходов по его содержанию. Арендная плата должна уплачиваться помимо коммунальных платежей.

4. вернуть имущество по прекращении договора. То же самое имущество, в надлежащем состоянии, с учетом нормального износа, с принадлежностями и документами, которые необходимы для использования имущества и были ранее вручены арендатору. Место передачи имущества должно быть определено в договоре. Если нет, положения общей части ГК. Арендодатель вправе требовать возврата самого имущества. Некоторые полагают, что виндикацию применять нельзя, так как между сторонами есть обязательство. Другие считают, что обязательство прекратилось, можно использовать. Разъяснения в ИП №66 — нельзя, так как есть обязательство. Истечение срока аренды не

влияет на существование обязательства, оно продолжает существовать, так как обязательство прекращается только при надлежащем исполнении. Предъявляется иск об истребовании имущества (о возврате имущества) по правилам из договора аренды, гл. 34, а не из виндикации. Неустойка за несвоевременный возврат имущества. Носит штрафной характер — ст. 622. Возврат имущества должен быть оформлен надлежащим образом, документально — либо в тексте самого договора, либо передаточный акт. Недостатки должны быть прописаны.

#### **Задания и вопросы для контроля:**

1. Аренда: общие положения.

### **Практическое занятие №16**

#### **Тема 7. Договоры о передаче имущества в пользование**

**Цель** – углубить и закрепить теоретические знания, полученные на лекции и в процессе самостоятельной работы, рассмотреть договоры о передаче имущества в пользование.

#### **Теоретическая часть:**

**Договор аренды (фрахтования на время) транспортного средства с экипажем** — это соглашение, в силу которого одна сторона (арендодатель) предоставляет другой стороне (арендатору) транспортное средство за плату во временное владение и пользование и оказывает своими силами услуги по управлению им и его технической эксплуатации.

Объект такого договора — транспортное средство, а также услуги по управлению им и его технической эксплуатации.

Договор аренды транспортного средства двусторонний, возмездный, консенсуальный.

Стороны договора: арендодатель и арендатор.

Предметом договора может быть любое транспортное средство любого вида транспорта (сложное техническое устройство по перевозке грузов, пассажиров и багажа, движущееся в пространстве).

Договор аренды транспортного средства заключается только в письменной форме независимо от его срока и стоимости передаваемого в аренду имущества.

К данному договору не применяются правила о возобновлении договора аренды на неопределенный срок и преимущественном праве арендатора на заключение договора аренды на новый срок (ст. 621 ГК РФ). По истечении срока, на который он заключался, договор прекращается.

В обязанности арендодателя входят:

- поддерживать в надлежащем состоянии транспортное средство, в том числе осуществлять текущий и капитальный ремонт, предоставлять необходимые принадлежности в течение всего срока договора;
- предоставлять услуги по управлению и технической эксплуатации, которые обеспечивают нормальную и безопасную эксплуатацию транспортного средства;
- при обязательном страховании в силу закона или договора страховать транспортное средство и (или) отвечать за ущерб, который может быть причинен им, если иное не предусмотрено договором.

Обязанности арендатора:

- внесение расходов по коммерческой эксплуатации транспортного средства, в том числе на оплату топлива, других расходуемых материалов, уплату сборов, если иное не предусмотрено договором;
- заключение от своего имени без согласия арендодателя в рамках коммерческой эксплуатации транспортного средства договоров перевозки с

третьими лицами, других договоров, соответствующих целям использования и назначению транспортного средства.

Ответственность за вред, причиненный третьим лицам арендованным транспортным средством, его механизмами, устройствами, оборудованием, несет арендодатель в соответствии с законом. Арендодатель имеет право предъявить к арендатору регрессное требование о возмещении сумм, выплаченных третьим лицам, если докажет, что вред возник по вине арендатора. Убытки, причиненные гибелью или повреждением транспортного средства, возмещает арендатор, если арендодатель докажет, что они возникли по обстоятельствам, за которые арендатор отвечает в соответствии с законом или договором.

**Договор аренды транспортного средства без экипажа** — это соглашение, в силу которого одна сторона (арендодатель) предоставляет другой стороне (арендатору) транспортное средство за плату во временное владение и пользование без оказания услуг по управлению им и его технической эксплуатации.

Форма договора такая же, как и для договора аренды транспортного средства с экипажем.

Цель договора — получение во владение и пользование транспортного средства и самостоятельная техническая и коммерческая эксплуатация.

Арендатор в соответствии с договором и законом обязан:

- поддерживать надлежащее состояние транспортного средства, включая текущий и капитальный ремонт;
- своими силами осуществлять управление, техническую и коммерческую эксплуатацию транспортного средства;
- нести расходы по содержанию и эксплуатации транспортного средства, его страхованию, в том числе страхованию ответственности, если иное не предусмотрено договором;
- без согласия арендодателя сдавать транспортное средство в субаренду, если иное не предусмотрено договором, причем как без экипажа, так и с экипажем;
- без согласия арендодателя от своего имени заключать с третьими лицами договоры перевозки и другие договоры, соответствующие целям и назначению транспортного средства.

За вред, причиненный транспортным средством третьим лицам, ответственность несет арендатор.

Кроме того, транспортными уставами и кодексами устанавливаются особенности аренды отдельных видов транспортных средств.

Договор этот бывает двух видов: аренда с экипажем и без экипажа.

Аренда с экипажем. 632 статья ГК РФ даёт определение.

По договору аренды транспортного средства с экипажем арендодатель предоставляет арендатору транспортное средство за плату во временное владение и пользование и оказывает своими силами услуги по управлению им и по его технической эксплуатации.

Договор – двусторонний, возмездный.

Из определения получается, что договор реальный. Но это формально. Но есть маленький-маленький момент. Есть видовая классификация на основе неких признаков, то, что подпадает под эти признаки – подпадает и относится к тому или иному классу, виду и так далее. Скажем, бабочка – у неё есть усы, есть большие-большие крылья, оно ими махает и летает, а ещё она ест цветы (это по мнению лектора, который честно признался, что он не спец в биологии). Поэтому если мы говорим, что что-то не ест цветы, не летает и вообще под землёй ползает – и это бабочка, то что-то тут нечисто.

В общем, смысл такой, что если аренда эта находится в разделе аренды, и эти договоры консенсуальные... Получается, что вообще аренда – консенсуальная, этот

подвид – реальный, а Кодекс Торгового Мореплавания (или типа того) – там морские чартеры, тайм-чартеры и так далее – они консенсуальные. Что-то тут определённо нечисто...

В общем, вероятнее всего, что он всё-таки консенсуальный, этот договор.

Предмет.

Предмет сложный – транспортное средство и услуги вдобавок по управлению этим средством.

Вопрос – что же такое транспортное средство? Понятие транспортного средства есть в разных источниках и во многом оно в них различается. Есть ПДД – там в том числе относятся вожжевые повозки, велосипеды... И вообще, к транспортному средству и прицеп относится, и как это – «принцип с оказанием услуг по управлению». Некоторая несогласованность...

Подумать на досуге: движимая вещь, для личных нужд, публичный договор – транспортное средство без экипажа, на время. Вопрос: это прокат или аренда транспортного средства без экипажа.

Отличие аренды от оказания услуг в том, что в аренде происходит передача во владение, а в оказании услуг – нет, только пользование. Здесь важно, так как за вред, причинённый источником повышенной опасности, отвечает владелец.

Статья 633 ГК РФ, требует письменную форму.

В отношении цены тоже нет специальных правил.

Сроки. Сроки могут быть с указанием срока или с указанием, но 621 ГК не применяется – нет продления и преимущественного права.

В соответствии с Федеральным законом «О финансовой аренде (лизинге)», под лизингом понимается совокупность экономических и правовых отношений, возникающих в связи с реализацией договора лизинга, в том числе приобретением предмета лизинга. Под договором лизинга понимается «договор, в соответствии с которым арендодатель (далее - лизингодатель) обязуется приобрести в собственность указанное арендатором (далее - лизингополучатель) имущество за плату во временное владение и пользование». Понятие договора финансовой аренды (лизинга) отражает тройственную природу лизинговой сделки:

1. Лизингодатель заключает договор с поставщиком;
  2. Лизингодатель заключает (в большинстве случаев) договор с банком на получение кредита для приобретения имущества;
  3. Лизингодатель заключает договор с лизингополучателем на передачу данного имущества в лизинг.
1. **Сбытовая функция**– это расширение круга потребителей и завоевание новых рынков сбыта посредством применения лизинговых схем;
  2. **Функция получения налоговых льгот.** На сегодняшний день к числу льгот для участников лизинговых отношений можно отнести:
    - взятое по лизингу имущество может не отражаться на балансе пользователя, поскольку право собственности сохраняется за лизингодателем;
    - лизинговые платежи относятся на себестоимость производимой продукции (услуг), что соответственно снижает налогооблагаемую прибыль;
    - применение ускоренной амортизации (с коэффициентом ускорения до 3-х) снижает налогооблагаемую прибыль и ускоряет обновление имущества.

О тройственной природе лизинга говорится и в публикациях В.А. Горемыкина. В частности, он дает определение лизингу как системе предпринимательской деятельности, включающей в себя как минимум три вида организационно-экономических отношений: арендные, инвестиционные и торговые, содержание каждого из которых в отдельности полностью не исчерпывает сущности специфических имущественно-финансовых лизинговых операций.

### **Задания и вопросы для контроля:**

1. Аренда транспортных средств.
2. Лизинг.

### **Практическое занятие №17**

#### **Тема 7. Договоры о передаче имущества в пользование**

**Цель** – углубить и закрепить теоретические знания, полученные на лекции и в процессе самостоятельной работы, рассмотреть договоры о передаче имущества в пользование.

#### **Теоретическая часть:**

По договору аренды здания или сооружения арендодатель обязуется передать во временное владение и пользование или во временное пользование арендатору здание или сооружение (п. 1 ст. 650 ГК РФ).

Правила, установленные §4, применяются к аренде как жилых, так и нежилых зданий, а также их частей (комнат, помещений). Кроме того, по прямому указанию п. 2 ст. 650 ГК РФ, они действуют и при аренде предприятий, если иное не установлено специальными нормами. По данному договору предусматривается передача как самого здания или сооружения, так и прав на ту часть земельного участка, которая занята этой недвижимостью.

Условия пользования земельным участком должны быть изложены в договоре, однако их отсутствие не влечет недействительность договора.

Юридическая квалификация договора: консенсуальный, взаимный, возмездный.

Источники правового регулирования:

- § 4 гл. 34 ГК РФ;
- § 1 гл. 34 (нормы общих положений об аренде);
- Земельный кодекс.

Форма договора: письменная, путем составления одного документа, подписанного сторонами. Если договор заключается на срок более одного года, он подлежит государственной регистрации и считается действительным с момента такой регистрации. Следует учитывать, что срок действия договора аренды здания (сооружения), определенный с 1-го числа какого-либо месяца текущего года до 30-го (31-го) числа предыдущего месяца следующего года, признается равным году (п. 3 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 11 января 2002 г. № 66 «Обзор практики разрешения споров, связанных с арендой»).

Срок договора аренды здания или сооружения законодательством не установлен. Следовательно, стороны вправе по своему усмотрению определить его (краткосрочный или долгосрочный).

Передача арендованного имущества осуществляется путем составления передаточного акта или иного акта о передаче (ст. 655 ГК РФ). Обязательство арендодателя передать здание или сооружение арендатору считается исполненным после предоставления его арендатору во владение или пользование и подписания сторонами соответствующего документа о передаче.

Отказ стороны от подписания передаточного акта рассматривается как отказ от исполнения договора и влечет соответствующие последствия. Возврат арендованного имущества осуществляется также путем составления передаточного акта, подписанного сторонами. Расходы по передаче, по составлению акта несет передающая сторона, если иное не установлено соглашением.

До заключения договора аренды здания или сооружения арендодатель обязан информировать арендатора о правах третьих лиц на сдаваемое в аренду имущество.

Существенные условия договора: предмет, размер арендной платы (654).

Предмет договора — объект аренды: здания и сооружения. Здание — родовое понятие, обозначающее постройку капитального характера, с фундаментом. Здания могут

быть как жилыми, так и нежилыми. К нежилым относятся здания, используемые для лечебных, административных, учебных, складских и других целей. Жилыми являются те, которые используются для жилья.

Закон ограничивает аренду жилых помещений:

- юридическое лицо вправе арендовать жилые помещения только в целях проживания в них граждан;

- граждане могут получить жилое помещение во временное владение и пользование только путем заключения договора найма жилого помещения.

К сооружениям относятся постройки технического характера — инженерные сооружения, мосты, оранжереи, колодцы, котельные и т.д.

Плата за пользование зданием, сооружением должна включать плату за пользование земельным участком, на котором оно расположено (ст. 654 ГК РФ):

Размер арендной платы

Договор аренды здания или сооружения должен предусматривать размер арендной платы. При отсутствии согласованного сторонами в письменной форме условия о размере арендной платы договор аренды здания или сооружения считается незаключенным. Установленная в договоре аренды здания или сооружения плата за пользование зданием или сооружением включает плату за пользование земельным участком, на котором оно расположено, или передаваемой вместе с ним соответствующей частью участка, если иное не предусмотрено законом или договором.

В случаях, когда плата за аренду здания или сооружения установлена в договоре на единицу площади здания (сооружения) или иного показателя его размера, арендная плата определяется исходя из фактического размера переданного арендатору здания или сооружения.

Если в договоре не согласованы условия предмета и арендной платы, такой договор считается незаключенным.

В ходе пользования зданием, сооружением арендатор не вправе производить никаких капитальных преобразований, затрагивающих несущие конструкции, перепланировку арендованного здания без согласия арендодателя.

Иные права и обязанности сторон аналогичны обычным правам и обязанностям сторон по договору аренды.

### **Задания и вопросы для контроля:**

1. Аренда недвижимости (здания и сооружения, предприятия и др.).

## **Практическое занятие №18**

### **Тема 8. Договоры о выполнении работ**

**Цель** – углубить и закрепить теоретические знания, полученные на лекции и в процессе самостоятельной работы, рассмотреть договоры о выполнении работ.

#### **Теоретическая часть:**

Данные виды договоров направлены на выполнение работ, которые приводят к результату, отделимому от самой работы, т.е. важен конечный результат, а не сама работа.

#### **Виды:**

1. Договор подряда (одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик – принять результат работы и оплатить его):
  - Договор бытового подряда (бытовые и другие личные потребности заказчика; подрядчик – только юридическое лицо, заказчик – только гражданин)
  - Договор строительного подряда (выполнение строительных работ, постройка объектов)

2. Договор возмездного оказания услуг (исполнитель обязуется оказать услуги, а заказчик – оплатить их)
3. Договор перевозки (перевозка грузов, пассажиров и багажа)
4. Договор хранения (хранитель обязуется хранить вещь, переданную ей поклажедателем, и возвратить эту вещь в сохранности)
5. Договор банковского вклада (депозита) (банк, приняв вклад (до востребования или срочный), обязуется вернуть его и выплатить проценты на условиях договора)
6. Договор поручения (поверенный обязуется совершить от имени и за счет доверителя определенные юридические действия)
7. Договор комиссии (комиссионер обязуется по поручению комитента за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента)
8. Агентский договор (агент обязуется за вознаграждение совершать по поручению принципала юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала либо от имени и за счет принципала)
9. Договор простого товарищества (двое или несколько товарищей обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной не противоречащей закону цели)

**Общие положения о подряде.** По договору подряда одна сторона (подрядчик) обязуется выполнить по заданию другой стороны (заказчика) определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его.

Договор подряда является консенсуальным, двусторонним, возмездным.

Сторонами договора являются заказчик и подрядчик, в их качестве могут выступать как граждане, так и организации.

Подрядчик вправе привлечь к исполнению своих обязанностей субподрядчиков, при этом он становится генеральным подрядчиком, который несет ответственность перед заказчиком за ненадлежащее исполнение обязательств по договору субподрядчиком и перед субподрядчиком - за ненадлежащее исполнение договора заказчиком.

Заказчик вправе с согласия генподрядчика заключать договоры на выполнение отдельных работ с другими лицами. Законом или договором может быть предусмотрена обязанность подрядчика выполнить работу лично. На стороне подрядчика могут одновременно выступать несколько лиц.

Объектом договора является выполнение определенной работы. Договор подряда заключается на изготовление или переработку вещи либо на выполнение другой работы с передачей ее результата заказчику.

Цена работы или способ ее определения указываются в договоре. В случае ее отсутствия она определяется посредством составления сметы. При выполнении подрядных работ в соответствии со сметой, составленной подрядчиком, она имеет силу и становится частью договора подряда с момента подтверждения ее заказчиком. При определении цены в нее включается возмещение издержек подрядчика и причитающееся ему вознаграждение.

В договоре предусматриваются начальный и конечный моменты выполнения работы. По соглашению могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы. За просрочку сроков выполнения работ подрядчик несет ответственность, в том числе и за просрочку промежуточных сроков.

Порядок выполнения работы определяет, каким образом будет производиться работа. Работа выполняется из материалов подрядчика его силами и средствами, возможно выполнение подряда из материалов заказчика. Подрядчик отвечает за ненадлежащее качество предоставленных им материалов и оборудования.

Особенностью договора подряда является то, что подрядчик несет риск случайной гибели или случайного повреждения результата выполненной работы до ее приемки заказчиком.

### ***Виды договора подряда.***

*Договор бытового подряда.* Договор бытового подряда - вид договора подряда, в силу которого одна сторона (подрядчик), осуществляющая предпринимательскую деятельность в сфере оказания бытовых услуг, обязуется выполнить по заданию гражданина (заказчика) определенную работу, предназначенную удовлетворять бытовые или другие личные потребности заказчика, а заказчик обязуется принять и оплатить эту работу.

Особенности договора бытового подряда:

1) регулируется не только нормами ГК РФ, но и Законом РФ «О защите прав потребителей», где: а) урегулированы сроки выполнения работы, которые стороны могут лишь уменьшить; б) предусмотрена законная неустойка при просрочке выполнения работы; в) установлен более короткий срок, общий срок предъявления требований о качестве - 6 месяцев (здания и сооружения - 2 года) и указаны сроки для устранения недостатков - 20 дней, если более короткий срок не установлен в договоре;

2) заключается для удовлетворения бытовых и иных личных потребностей. Заказчик пользуется правами покупателя;

3) является публичным договором. Публичным признается договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ и оказанию услуг, которые такая организация должна по характеру своей деятельности осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратился. Коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении заключения публичного договора, кроме случаев, предусмотренных законом и иными правовыми актами;

4) для заказчика предусмотрены дополнительные гарантии;

5) предусмотрены более широкие возможности компенсации заказчику последствий обнаруженных недостатков;

6) при уклонении заказчика от принятия работы подрядчик вправе по истечении 2 месяцев после предупреждения заказчика продать результат работы, тогда как в общем порядке - по истечении 1 месяца и последующего двукратного предупреждения.

*Договор строительного подряда.* Договор строительного подряда - соглашение, в силу которого 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.

Заказчиками могут быть любые физические и юридические лица. Подрядчиками могут быть строительные, строймонтажные организации, индивидуальные предприниматели, имеющие лицензию на строительную деятельность.

Предметом договора строительного подряда является результат выполненных работ по строительству, реконструкции, а также на выполнение монтажных, пусконаладочных и иных неразрывно связанных со строящимся объектом работ.

Цена и срок, существенные условия договора строительного подряда.

*Договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ.* Договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ - это соглашение, по которому подрядчик-проектировщик, изыскатель обязуется по заданию заказчика разработать техническую документацию и выполнить изыскательские работы, а заказчик обязуется принять и оплатить их результат.

Изыскательские работы - составная начальная стадия проектирования. Изыскания проводятся с целью технико-экономического обоснования выбора района и конкретного места строительства, комплексного изучения природных условий района, возможностей

использования местных строительных материалов, источников водоснабжения, транспортного сообщения и т. д.

Особенность таких договоров состоит в том, что результат работы воплощается в определенных документах. Связь со строительным подрядом проявляется в том, что в начале строительства проводятся изыскательские работы, результат которых является основой технико-экономического обоснования строительства, необходим для составления проекта.

Стороны договора: исполнитель (подрядчик) и заказчик. В качестве заказчика может выступать любое физическое или юридическое лицо. В качестве подрядчика выступает специальная проектная организация, индивидуальный предприниматель, имеющий лицензию на эти работы.

Существенные условия: стороны, их права и обязанности, предмет, цена работ, сроки их выполнения, порядок сдачи и приемки.

Предметом является выполнение изыскательских и проектных работ и их результат в виде документации, проект строительства. Изыскательские работы завершаются передачей результатов инженерно-геологических, топографо-геодезических, инженерно-экологических и других работ.

*Подрядные работы для государственных нужд.* По государственному контракту на выполнение подрядных работ для государственных нужд (государственный контракт) подрядчик обязуется выполнить строительные, проектные и другие связанные со строительством и ремонтом объектов производственного и непроизводственного характера работы и передать их государственному заказчику, а государственный заказчик обязуется принять выполненные работы и оплатить их или обеспечить их оплату. Данные работы предназначены для удовлетворения потребностей РФ и ее субъектов и финансируются за счет средств соответствующих бюджетов и внебюджетных источников.

Виды работ: строительные, проектные, другие, связанные со строительством и ремонтом объектов работы.

Стороны: государственный заказчик и подрядчик.

Заказчиком может выступать государственный орган, обладающий необходимыми инвестиционными ресурсами, или организация, имеющая право распоряжаться такими ресурсами. Государственные заказчики обеспечиваются финансовыми ресурсами в объеме, установленном соответствующими бюджетами. Цель заказов - реализация федеральных и межгосударственных целевых программ (развитие сети транспорта, строительство крупных объектов).

Подрядчиком по государственному контракту может быть любое юридическое или физическое лицо, имеющее статус предпринимателя и необходимую лицензию на выполнение соответствующего вида работ. Выбор конкретного подрядчика производится на конкурсной основе путем подрядных торгов.

Предмет договора - это результат строительных, проектных, изыскательских и иных связанных со строительством и ремонтом работ. В контракте конкретно определяются объем и виды предстоящих работ.

Существенные условия договора: 1) цена. В договоре должны быть конкретно оговорены стоимость предстоящей работы, а также размер и порядок финансирования и оплаты работ; 2) срок. В контракте в обязательном порядке должны быть определены сроки начала и окончания работ, а по желанию сторон - и другие сроки; 3) условие о способах, обеспечивающих исполнение сторонами их обязательств.

Государственный контракт заключается в письменной форме в виде отдельного документа и подписывается сторонами. Он заключается после обязательного предварительного проведения подрядных торгов.

По договору строительного подряда 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.

Договор строительного подряда 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.

В случаях, предусмотренных договором, подрядчик принимает на себя обязанность обеспечить эксплуатацию объекта после его принятия заказчиком в течение указанного в договоре срока.

В случаях, когда по договору строительного подряда выполняются работы для удовлетворения бытовых или других личных потребностей гражданина (заказчика), к такому договору соответственно применяются правила параграфа 2 настоящей главы о правах заказчика по договору бытового подряда.

#### **По юридической природе договор подряда:**

- консенсуальный (порождает гражданские права и обязанности с момента достижения сторонами соглашения; последующая передача вещи или совершение иных действий осуществляется уже с целью их исполнения);
- возмездный;
- двусторонний (порождает обязательства у обеих сторон);
- синалагматический (взаимнообязывающий, каждое из двух встречных обязательств является условием для другого; опосредует обмен встречными обязательствами-предоставлениями).

Стороны договора подряда:

- заказчик;
- подрядчик.

ГК не устанавливает каких-либо ограничений для отдельных субъектов гражданского права на участие в подрядных отношениях как со стороны подрядчика, так и со стороны заказчика, ориентируясь на общие правила об участии граждан и юридических лиц в гражданском обороте.

По общему правилу, когда речь идет о выполнении по договору подряда небольшого объема технически несложных работ, они выполняются лично подрядчиком.

Существенные условия договора подряда:

- предмет (ст. 702 ГК) и
- срок (ст. 708 ГК РФ) (суды, включая ВАС России, признают, что вторым существенным условием данного договора является срок выполнения работ, хотя до 2009 года встречалась и противоположная точка зрения);
- цена работ (отдельные арбитражные суды; хотя она может определяться в соответствии с п. 3 ст. 424 Кодекса - ст. 709).

Предмет договора подряда:

- индивидуально-определенная вещь - при изготовлении;
- конкретный овеществленный результат в отношении индивидуально определенных вещей - при переработке (обработке) или выполнении иной работы;
- собственно работа (деятельность по изготовлению вещи, ее переработке или обработке, иные виды работ).

При отсутствии в договоре подряда условия о предмете или при недостижении сторонами соглашения о его предмете договор считается незаключенным.

#### **Задания и вопросы для контроля:**

1. Понятие и общая характеристика договоров о выполнении работ.
2. Договор подряда: общие положения. Виды договоров подряда.
3. Договор строительного подряда.

## Практическое занятие №19

### Тема 8. Договоры о выполнении работ

**Цель** – углубить и закрепить теоретические знания, полученные на лекции и в процессе самостоятельной работы, рассмотреть договоры о выполнении работ.

#### **Теоретическая часть:**

По договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ подрядчик (проектировщик, изыскатель) обязуется по заданию заказчика разработать проектно-сметную документацию и (или) выполнить изыскательские работы, а заказчик обязуется принять и оплатить их результат (п. 1 ст. 713 ГК).

В классификационной теории гражданского права институт подряда на выполнение проектных и изыскательских работ в ряду иных гражданско-правовых институтов может быть причислен к числу институтов-сателлитов. Непосредственным образом его нормы корреспондируют с нормами института строительного подряда, а общий строй правового регулирования основан на общих положениях о подряде (§ 1 гл. 37 ГК).

Специальные нормы о подряде на выполнение проектных и изыскательских работ содержатся в § 4 гл. 37 ГК. Особенность правового регулирования отношений подряда на выполнение проектных и изыскательских работ – в наличии большого числа технических правил и инструкций.

Предмет договора – выполнение проектных и изыскательских работ, результатом которых является проектно-сметная документация, состав которой определяется договором. Предмет договора определяется на основе заказа или задания учитывающего требования строительных норм и правил к разработке, согласованию, утверждению и составу проектной документации на строительство.

Изыскательские работы позволяют сформировать технические и экономические обоснования строительства и определить возможность осуществления строительных работ в месте предполагаемого нахождения объекта. Они включают в себя большой объем профессиональных действий по проведению геологических, инженерных, топографических и иных изысканий.

Сторонами договора являются подрядчик (проектировщик, изыскатель) и заказчик. Заказчиком выступает юридическое или физическое лицо, осуществляющие инвестиционные проекты в сфере строительства и являющиеся заказчиками в договорах строительного подряда. Когда это предусмотрено законодательством или предварительным договором заказчиком может быть и подрядчик, выступающий в отношениях строительного подряда. В качестве подрядчика (проектировщика, изыскателя) выступают коммерческие организации или индивидуальные предприниматели, осуществляющие деятельность в сфере проектирования и изыскательских работ. Как правило, это специализирующиеся в данной отрасли организации.

**Форма договора.** Договор заключается в письменной форме и помимо самого текста содержит задание на выполнение проектных и изыскательских работ в виде приложений к договору.

**Срок в договоре.** Состояние соотносимости с правоотношением строительного подряда предопределяет значимость установления сроков в договоре подряда на выполнение проектных и изыскательских работ. Сроки выполнения работ по договору могут определяться с учетом условий предварительного договора (ст. 399 ГК, п. 15 Правил заключения и исполнения договоров (контрактов) строительного подряда) и должны позволить своевременно начать работу подрядчика в договоре строительного подряда.

Содержание договора. Указание на основные обязанности сторон в договоре подряда на выполнение проектных и изыскательских работ содержатся в § 4 гл. 37 ГК (ст. 715 и ст. 717).

Обязанности подрядчика: а) выполнить предусмотренные договором работы; б) выполнять работы в соответствии с исходными данными на проектирование и договором; в) согласовывать готовую проектно-сметную документацию с заказчиком, а при необходимости совместно с заказчиком – с компетентными государственными органами и органами местного управления и самоуправления; г) передать заказчику готовую проектно-сметную документацию и результаты изыскательских работ (третьим лицам подрядчик вправе передать проектно-сметную документацию лишь с согласия заказчика).

Подрядчик по договору подряда на выполнение проектных и изыскательских работ гарантирует заказчику отсутствие у третьих лиц права воспрепятствовать выполнению работ или ограничивать их выполнение на основе подготовленной подрядчиком проектно-сметной документации (п. 2 ст. 715 ГК).

Подрядчик несет ответственность за ненадлежащее выполнение проектно-сметной документации и изыскательских работ, включая недостатки, обнаруженные впоследствии при строительстве и в процессе эксплуатации объекта, созданного на основе выполненной проектно-сметной документации и данных изыскательских работ.

В соответствии с п. 2 ст. 716 ГК: при обнаружении недостатков в проектно-сметной документации или в изыскательских работах, подрядчик по требованию заказчика обязан безвозмездно переделать проектно-сметную документацию и соответственно произвести необходимые дополнительные изыскательские работы, а также возместить заказчику причиненные убытки, если законодательством или договором не установлено иное.

Обязанности заказчика: а) передать подрядчику задание на проектирование, а также иные исходные данные, необходимые для составления проектно-сметной документации; б) уплатить подрядчику установленную цену полностью после завершения всех работ или уплачивать ее частями после завершения отдельных этапов работ; использовать проектно-сметную документацию, полученную от подрядчика, только на цели, предусмотренные договором, не передавать техническую документацию третьим лицам и не разглашать содержащиеся в ней данные без согласия подрядчика; оказывать содействие подрядчику в выполнении проектных и изыскательских работ в объеме и на условиях, предусмотренных в договоре; участвовать вместе с подрядчиком в согласовании готовой проектно-сметной документации с соответствующими государственными органами и органами местного управления и самоуправления; возместить подрядчику дополнительные расходы, вызванные изменением исходных данных для выполнения проектных и изыскательских работ вследствие обстоятельств, не зависящих от подрядчика; привлечь подрядчика к участию в деле по иску, предъявленному к заказчику третьим лицом в связи с недостатками составленной проектно-сметной документации или выполненными изыскательскими работ.

Постановлением Министерства архитектуры и строительства Республики Беларусь от 28.02.2003г. утверждена Инструкция о порядке расчетов между заказчиком и подрядчиком за выполнение проектных и изыскательских работ для строительства объектов.

#### **Задания и вопросы для контроля:**

1. Договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ.

### **Практическое занятие №20**

#### **Тема 8. Договоры о выполнении работ**

**Цель** – углубить и закрепить теоретические знания, полученные на лекции и в процессе самостоятельной работы, рассмотреть договоры о выполнении работ.

### **Теоретическая часть:**

Договор на выполнение научно-исследовательских работ представляет собой соглашение, по которому исполнитель обязуется провести обусловленные техническим заданием заказчика научные исследования, которые могут носить как фундаментальный, так и прикладной характер, а заказчик обязуется принять работу и оплатить ее (п. 1 ст. 769 ГК РФ).

В соответствии со ст. 2 ФЗ «О науке и государственной научно-технической политике» :

а) фундаментальные научные исследования - экспериментальная или теоретическая деятельность, направленная на получение новых знаний об основных закономерностях строения, функционирования и развития человека, общества, окружающей природной среды;

б) прикладные научные исследования - исследования, направленные преимущественно на применение новых знаний для достижения практических целей и решения конкретных задач.

Договор на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ представляет собой соглашение, по которому исполнитель обязуется разработать образец нового изделия, конструкторскую документацию на него или новую технологию, а заказчик обязуется принять работу и оплатить ее (п. 1 ст. 769 ГК РФ).

В соответствии со ст. 2 ФЗ «О науке и государственной научно-технической политике» указанный договор связан с научно-технической деятельностью, т.е. деятельностью, направленной на получение, применение новых знаний для решения технологических, инженерных, экономических, социальных, гуманитарных и иных проблем, обеспечения функционирования науки, техники и производства как единой системы.

Согласно п. 2 ст. 769 ГК РФ договоры на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ могут охватывать весь цикл проведения исследования, разработки и изготовления образцов, так и отдельные его этапы или элементы.

Отличительные (квалифицирующие) признаки договоров на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ:

во-первых, данные договоры, подобно договору подряда, направлены на выполнение определенных работ, передачу и принятие их результата, при этом результатом выполнения опытно-конструкторских и технологических работ является «образец нового изделия» или «конструкторская документация», которые носят материальный характер, во всех остальных случаях результатом выступает способ выражения самих работ или доказательство их проведения (отчет);

во-вторых, различие рассматриваемых договоров и договора подряда состоит в том, что предметом договора подряда всегда является материальный результат, поэтому прекращение договора подряда путем его исполнения всегда связано с передачей заказчику такого результата; в данных договорах в роли предмета выступает выполнение работ и их результат, при этом результат может быть в равной мере как материальным, так и нематериальным, а выполнение работы может иметь при определенных условиях самостоятельное значение;

в-третьих, А.П. Сергеев отмечает, что для договора на выполнение научно-исследовательских работ характерно деление результатов на «ожидаемые» и «неожидаемые», при этом договор считается надлежаще исполненным независимо от того, каким является соответствующий результат ;

в-четвертых, по мнению М.И. Брагинского, для признания договора на выполнение опытно-конструкторских и технологических работ надлежаще исполненным всегда необходим «ожидаемый» (положительный) результат, «неожидаемый» (отрицательный)

результат для такого договора рассматривается как «отсутствие результата», с которым связано признание договора неисполненным ;

в-пятых, отличительная особенность научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ состоит в том, что по общему правилу они носят творческий характер.

Договоры на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ являются консенсуальными, двусторонними, возмездными и синаллагматическими договорами.

Существенными условиями договоров на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ являются:

а) предмет договора

б) уровень будущего исследования или разработки, который определяется путем согласования сторонами технического задания, научных и экономических требований заказчика (п. 1 ст. 769 ГК РФ);

в) высокая вероятность получения в ходе выполнения соответствующих работ новых и коммерчески ценных знаний предопределяет включение в договор условия об обеспечении конфиденциальности сведений, касающихся как предмета договора и хода его исполнения, так и полученных результатов, т.е. в договоре должен быть определен объем сведений, признаваемых конфиденциальными (п. 1 ст. 771 ГК РФ);

Каждая из сторон обязуется публиковать полученные при выполнении работы сведения, признанные конфиденциальными, только с согласия другой стороны (п. 2 ст. 771 ГК РФ).

Отношения, связанные с установлением, изменением и прекращением режима коммерческой тайны в отношении информации, составляющей секрет производства (ноу-хау), в настоящее время регулируются ФЗ «О коммерческой тайне» .

Правовая охрана результатам интеллектуальной деятельности, полученным при выполнении научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ, предоставляется в соответствии с ГК РФ .

г) срок выполнения соответствующих работ, при этом в договоре указываются начальный и конечный сроки выполнения работы; по согласованию между сторонами в договоре могут быть предусмотрены также сроки завершения отдельных этапов работы (промежуточные сроки) (ст. 778 и 708 ГК РФ);

Указанные в договорах на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ начальный, конечный и промежуточные сроки выполнения работ могут быть изменены в случаях и в порядке, предусмотренных договорами.

д) цена подлежащей выполнению работы или способы ее определения, а при отсутствии в договоре таких указаний работы оплачиваются по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные работы, т.е. условие о цене в данном случае относится к определяемым существенным условиям (ст. 778 и 709 ГК РФ);

Цена в указанных договорах включает компенсацию издержек исполнителя и причитающееся ему вознаграждение. Цена работы может быть определена путем составления сметы.

В случае, когда работа выполняется в соответствии со сметой, составленной исполнителем, смета приобретает силу и становится частью договора с момента подтверждения ее заказчиком.

Цена работы (смета) может быть приблизительной или твердой, при отсутствии других указаний в договоре цена работы считается твердой.

Если возникла необходимость в проведении дополнительных работ и по этой причине в существенном превышении определенной приблизительно цены работы, исполнитель обязан своевременно предупредить об этом заказчика. Заказчик, не согласившийся на превышение указанной в договоре цены работы, вправе отказаться от

договора. В этом случае исполнитель может требовать от заказчика уплаты ему цены за выполненную часть работы.

Исполнитель, своевременно не предупредивший заказчика о необходимости превышения указанной в договоре цены работы, обязан выполнить договор, сохраняя право на оплату работы по цене, определенной в договоре.

Исполнитель не вправе требовать увеличения твердой цены, а заказчик ее уменьшения, в том числе в случае, когда в момент заключения договора исключалась возможность предусмотреть полный объем подлежащих выполнению работ или необходимых для этого расходов.

При существенном возрастании стоимости материалов и оборудования, предоставленных исполнителем, а также оказываемых ему третьими лицами услуг, которые нельзя было предусмотреть при заключении договора, исполнитель имеет право требовать увеличения установленной цены, а при отказе заказчика выполнить это требование - расторжения договора в связи с существенным изменением обстоятельств.

е) специфика структуры договорных связей и существенных условий договоров на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ для государственных или муниципальных нужд определяются правилами ст. 763-768 ГК РФ.

Специальных требований к форме договоров на выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ гл. 38 ГК РФ не устанавливает, что позволяет говорить о необходимости применения общих правил о формах сделок.

В случаях, когда соответствующие работы выполняются для государственных или муниципальных нужд, порядок заключения и форма договора определяются правилами, установленными для договоров подряда для государственных или муниципальных нужд.

#### **Задания и вопросы для контроля:**

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

### **Практическое занятие №21**

#### **Тема 9. Договоры об оказании услуг**

**Цель** – углубить и закрепить теоретические знания, полученные на лекции и в процессе самостоятельной работы, рассмотреть договоры об оказании услуг.

#### **Теоретическая часть:**

Статья 779 (п. 1) ГК называет возмездным оказанием услуг договор, по которому исполнитель обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги.

Из приведенного определения следует, что договор, которому посвящена гл. 39 ГК, относится к числу консенсуальных, двусторонних и возмездных. Придавая особое значение последнему “признаку и имея в виду распространение во взаимоотношениях участников гражданского оборота именно возмездного оказания услуг, ГК включил признак “возмездности” в самое определение договора”.

В последнее время в гражданском законодательстве появились новые виды договоров об оказании услуг, ранее неизвестные отечественной правовой системе. Аналогичная тенденция прослеживается и в зарубежных государствах, где стремительно растет доля услуг в имущественном обороте, вытесняя торговлю материальными вещами и технологией. Вместе с тем понятие "услуга" в российском праве имеет довольно размытые границы, толкуется учеными и практиками по-разному и обладает множеством смысловых оттенков.

Статья 128 ГК РФ закрепляет услуги в качестве объекта гражданских прав. Исходя из лексического толкования статьи, можно прийти к заключению, что работы и услуги составляют самостоятельную группу объектов гражданских прав наравне с имуществом, включающим в себя деньги, ценные бумаги, иное имущество, в том числе имущественные права, и другими группами объектов. Таким образом, понятие "имущество" не охватывает собой работы и услуги, хотя договоры на оказание услуг относят к имущественным договорам.

В большинстве статей ГК услуга фигурирует в качестве объекта правоотношений, а точнее - как объект обязательства.

Согласно классическому определению обязательство есть правовая связь (правоотношение), в силу которой одно лицо (кредитор) имеет право требования, а другое лицо (должник) обязано совершить определенное действие или воздержаться от определенного поведения. Таким образом, обязательство сводится к правам и обязанностям сторон (содержание) и к тому, на что направлены эти права и обязанности (объект).

Как видно из определения, объект обязательства может выступать в двух формах: активной (собственно действие) и пассивной (воздержание от действий). Услуги относятся только к первой. Однако сказать, что услуга - это действие, значит сказать очень мало. Очевидно, она является специфическим действием. Следовательно, чтобы определить ее сущность, необходимо указать признаки этого действия, отделить его от действий другого вида.

Действие, понимаемое как определенный уровень поведения, есть "серия телодвижений, направленных на один объект". Является ли услуга действием в этом смысле? Конечно нет, поскольку она представляет собой более сложное явление, в ней есть некая цель и определенный эффект.

Более высокий уровень поведения по отношению к действию - это операция. "Операция представляет собой комплекс действий, ориентированных на решение определенной задачи"<sup>2</sup>. Совокупность действий, последовательно сменяющих или дополняющих друг друга, - вот поведенческая характеристика услуги.

В то же время "действие", составляющее объект любого обязательства, совершаемого в активной форме, - операция, исполнения которой вправе требовать кредитор. Процесс систематического выполнения сходных услуг лицом, их оказывающим, образует деятельность исполнителя. Цель - систематическое получение доходов или иного личного удовлетворения. В отдельных случаях услугой может являться не только операция, но и деятельность. Подобная характеристика присуща долговременным и однообразным по содержанию услугам. Однако, по общему правилу, они выступают в имущественном обороте в качестве обособленных во временном отношении операций. Услуга характеризуется также рядом других свойств. Она, будучи объектом гражданских прав, гражданско - правовых сделок, должна отвечать требованиям фактической и юридической осуществимости.

По общему правилу услуга не имеет вещественного результата, как операция обладает свойством неосвязаемости и этим кардинально отличается от наиболее распространенных объектов гражданских прав - вещей. Услуга проявляется в ее эффекте, который воспринимается зачастую на уровне чувств. Тут же проявляется другое ее свойство - трудность обособления и неотделимость от источника. Товар же, вещь может существовать отдельно от своего источника, т.е. производителя.

Любая услуга оказывается человеком. Когда определенная часть деятельности выполняется машиной, можно, казалось бы, говорить, что эффект услуги исходит от машины. Однако и в этом случае услуга неотделима от источника, она - определенный этап функционирования механизма, а как можно обособить деятельность от исполнителя? Раз услуга всегда выступает в "привязке" к конкретному человеку, а совершенно похожих людей не бывает, то свойство неотделимости порождает специфическую черту услуг - их

эксклюзивность. Нормы права, регулирующие договоры на оказание тех или иных услуг, содержат обобщенные модели отдельных типов (видов) договоров. Услуга, оказываемая конкретным человеком или сообществом, индивидуализируется, становится в известной мере уникальной, эксклюзивной, хотя и продолжает относиться к конкретному виду деятельности.

Еще одно свойство услуги - синхронность оказания и получения. Получение (принятие) ее заказчиком и процесс оказания услуги исполнителем идут одновременно. При этом только эффект услуги может сохраняться какое-то, возможно непродолжительное, время. Трудно представить ситуацию, при которой услуга будет оказываться в одно время, а приниматься - в другое. Принять услугу до того момента, пока не начат процесс ее оказания, невозможно. Принять услугу после того, как она оказана, также не представляется возможным. Допустимо получение в отдельных случаях эффекта от услуги по истечении некоторого периода времени с момента завершения процесса ее оказания. Из указанного вытекает свойство несохраняемости услуг.

#### **Задания и вопросы для контроля:**

1. Понятие «услуги» в законодательстве и доктрине. Виды услуг.
2. Договор об оказании услуг: общая характеристика. Виды договоров об оказании услуг.

### **Практическое занятие №22**

#### **Тема 9. Договоры об оказании услуг**

**Цель** – углубить и закрепить теоретические знания, полученные на лекции и в процессе самостоятельной работы, рассмотреть договоры об оказании услуг.

##### **Теоретическая часть:**

Это договор о выполнении одной стороной по заданию другой стороны определенных действий или деятельности фактического характера за плату.

**Юридические признаки.**

1) Правовая природа - оказание услуг фактического характера за плату.

Вывод о том что, договор поименованный в кодексе, как договор возмездного оказания услуг (ст.ст. 779 - 783 ГК) опосредует лишь услуги в виде действий и деятельности фактического характера вытекает из примерного перечня, данного в ст. 779 ГК, из прямого указания в п.2 ст. 779 ГК о неприменении правил о названных договорах к услугам, оказываемым по другим договорам (услугам юридическим, финансовым).

2) Объект - деятельность и действия по оказанию услуг фактического характера без материализованного результата: услуг связи, телефонных, телеграфных, медицинских, ветеринарных, аудиторских, консультационных, услуг по обучению и иных (примерный перечень дан в ст. 779 ГК).

3) Субъекты. Сторонами договора являются исполнитель (услугиодатель) и заказчик (услугиопручатель). Исполнители, как правило - предприниматели, но могут ими быть и отдельные граждане. По ряду услуг, в соответствии с законом «О лицензировании отдельных видов деятельности», требуется лицензирование.

4) Допускается односторонний отказ от исполнения договора (ст. 782 ГК).

- односторонний *отказ заказчика* допускается при условии оплаты исполнителю фактически понесенных им расходов;

- односторонний *отказ исполнителя (услугиодателя)* допускается лишь при условии полного возмещения заказчику убытков.

5) Риск невозможности исполнения по обстоятельствам независящим от сторон несет заказчик (п. 3 ст. 781 ГК).

6) Это договор консенсуальный, возмездный, двусторонне обязывающий (взаимный).

7) Особым признаком является обязанность личного исполнения услуги исполнителем (если иное не предусмотрено договором).

8) Особенностью договора возмездного оказания услуг является детальное регулирование отдельными нормативными актами конкретных видов услуг, которые утверждаются постановлениями Правительства РФ (Правила оказания услуг почтовой связи; Правила оказания услуг телефонной связи и др.).

9) Услугополучатель - гражданин пользуется правами по закону «О защите прав потребителей», если услугодатель является предпринимателем.

Отличие от договора подряда - отсутствует материализованный результат. От других договоров об оказании услуг – по объекту (виду оказываемых услуг). Отличие от трудового договора (где также регулируется процесс деятельности) в том что, в договоре об оказании услуг (как гражданско – правового договора) исполнитель наделяется юридической самостоятельностью, а в трудовом – работник подчинен работодателю и имеет право на социальные предоставления (оплачиваемый отпуск, выплаты во время болезни).

#### **Задания и вопросы для контроля:**

1. Договоры об оказании фактических услуг (возмездное оказание услуг, перевозка, хранение и др.)

### **Практическое занятие №23**

#### **Тема 9. Договоры об оказании услуг**

**Цель** – углубить и закрепить теоретические знания, полученные на лекции и в процессе самостоятельной работы, рассмотреть договоры об оказании услуг.

#### **Теоретическая часть:**

В группе договоров, направленных на выполнение работ (оказание услуг), помимо рассмотренных выше, существуют и иные обязательства, отличающиеся по характеру работы и специфике договорного результата. Особенности работы и результата обусловили выделение их в самостоятельные договорные типы со специфической правовой базой. Такими особенностями характеризуются договоры, направленные на оказание юридических услуг.

Юридические услуги разнообразны. В ГК в качестве самостоятельных типов выделены договоры поручения (гл. 49 ГК), комиссии (гл. 51 ГК) и агентирования (гл. 52 ГК). Однако все эти договоры объединяет один общий признак: исполнитель совершает для заказчика юридически значимые действия. Этот признак позволяет в рамках группы договоров, направленных на выполнение работ и оказание услуг, выделить группу договоров, направленных на оказание юридических услуг.

Характеризуя место этих обязательств в системе гражданских договоров, необходимо учитывать следующее.

Во-первых, они относятся к группе договоров, направленных на выполнение работ (оказание услуг). Оказание юридических услуг также направлено на выполнение работы с целью достижения определенного экономического результата. Родовая принадлежность рассматриваемых договоров к группе обязательств, направленных на выполнение работ (оказание услуг), позволяет отличать их от договоров других групп, в частности, от договоров, направленных на передачу имущества в собственность или в пользование, от группы заемных обязательств.

Необходимость четкого разграничения по общему признаку направленности договоров оказания юридических услуг и договоров, направленных на передачу имущества в собственность, проявилась при рассмотрении следующего судебного спора.

Между продавцом и покупателем был заключен договор, в соответствии с которым покупатель принял на себя обязательство "взять на консигнацию товар, указанный в спецификации, на срок 90 дней" и оплатить его в сроки, указанные в договоре. Поскольку

покупатель товар не оплатил, продавец обратился в арбитражный суд с иском о взыскании с него стоимости переданного товара. Суд первой инстанции в иске отказал. Апелляционная инстанция, оставляя решение без изменения, исходила из того, что между сторонами был заключен договор комиссии, поскольку консигнация как экономическое понятие предполагает передачу товара на реализацию на условиях комиссии. Комитент вправе предъявить комиссионеру требование о возврате товара, переданного для реализации. Право на взыскание стоимости товара возникает лишь при наличии факта реализации товара комиссионером третьему лицу.

Суд кассационной инстанции судебные акты отменил и иск удовлетворил. Окружной суд обоснованно квалифицировал спорные правоотношения не как комиссию, а как куплю-продажу с рассрочкой платежа. Основанием для данного вывода послужило то, что в договоре была предусмотрена обязанность покупателя оплатить товар в определенный календарный срок и данная обязанность не была привязана к факту реализации этого товара третьим лицам.

Таким образом, вопрос о квалификации договора (как комиссии или купли-продажи), в котором содержится условие об оплате товара независимо от его реализации, должен решаться в зависимости от конкретных условий договора, раскрывающих истинную волю сторон. Если из договора усматривается, что воля сторон направлена на оказание услуг по реализации товара, то условие об оплате независимо от реализации должно признаваться ничтожным (при этом необходимо учитывать, что данное условие может быть оценено в качестве делькредере - ручательства за исполнение договора третьим лицом - лишь в том случае, когда из договора однозначно вытекает согласие комиссионера на делькредере). Если воля участников правоотношения направлена на передачу товара в собственность, то данное условие должно рассматриваться в качестве законного условия, определяющего сроки и порядок оплаты переданного товара.

#### **Задания и вопросы для контроля:**

1. Договоры об оказании юридических услуг (поручение, комиссия, агентирование).

### **Практическое занятие №24**

#### **Тема 9. Договоры об оказании услуг**

**Цель** – углубить и закрепить теоретические знания, полученные на лекции и в процессе самостоятельной работы, рассмотреть договоры об оказании услуг.

#### **Теоретическая часть:**

Смешанные договоры можно условно разделить на две группы: договоры, соединяющие равноправные системные признаки, и договоры, в которых один из признаков имеет для сторон главное, а другой - второстепенное значение. Принципы соотношения договорных институтов для указанных групп различны.

Смешанные договоры второй группы появляются главным образом в результате сочетания в одном правоотношении различных признаков направленности. У контрагентов может быть основная цель, для достижения которой они и заключают договор, и дополнительная цель, которая лишь присоединяется к основной. Поскольку субъективная значимость основной и дополнительной целей для сторон различна, нормы, обусловленные признаком основной направленности (цели), должны иметь приоритет перед нормами, отражающими дополнительный признак. Например, по обязательству хранения, в котором хранителю предоставляется право возмездно пользоваться хранимой вещью, сочетаются элементы хранения и аренды. Основной направленностью данного смешанного договора является оказание услуг по обеспечению сохранности имущества, поскольку стороны вступают в правоотношение именно с этой целью. Предоставление права пользования предметом хранения лишь присоединяется к ней. Поэтому арендные

правила могут применяться к данному смешанному договору лишь в части, не противоречащей нормам о хранении.

Таким образом, для решения вопроса о соотношении норм договорных институтов, соединенных в смешанном договоре, необходимо выяснять, можно ли соподчинить системные признаки по степени их важности и значимости для контрагентов.

В том случае, когда элементы смешанного договора имеют субъективно одинаковое значение, следует говорить о правоотношении, в котором соединены равноправные системные признаки. Установление приоритетности норм, обусловленных такими признаками, представляет наибольшие сложности. Например, в договоре проката транспортного средства сочетаются признаки экономического неравенства (прокат) и специфического предмета (транспортное средство). Нормы какого договорного института должны иметь приоритет в случае их противоречивости? В частности, по договору проката обязанность по проведению текущего и капитального ремонта возлагается на арендодателя (ст. 631 ГК), а по договору аренды транспортного средства без экипажа - на арендатора (ст. 644 ГК). Договор проката является консенсуальным, а договор аренды транспортного средства - реальным. Арендатор по договору аренды транспортного средства имеет право сдавать транспортное средство в субаренду (ст. 647 ГК), а арендатору по договору проката такое право не предоставлено (ст. 631 ГК).

Договоры об оказании финансовых услуг (страхование, заем и кредит и др.).

Это договор, по которому одна сторона передает в собственность другой деньги или вещи, определяемые родовыми признаками, возмездно либо безвозмездно с обязанностью возврата такой же суммы денег или равного количества вещей того же рода и качества.

*Юридические признаки:*

1. Правовая природа - кредитование одного субъекта другим посредством передачи в собственность вещей, определенных родовыми признаками, включая деньги.

2. Субъектный состав: займодавец и заемщик. Ими могут быть любые субъекты гражданского права (кроме банков и других кредитных организаций), которые заключают другие договоры - «кредитные договоры».

3. Объект.

Юридическим объектом договора займа являются действия заемщика по возврату денежной суммы, взятой займы, либо равного количества вещей в натуре того же рода. В возмездном договоре займа в юридический объект входят также действия заемщика по уплате вознаграждения за заем.

Материальный объект: деньги или вещи в натуре, определяемые родовыми признаками, потребляемые.

4. Договор займа может быть возмездным и безвозмездным. Безвозмездным он является в случаях, когда это прямо предусмотрено в договоре. Однако, в ряде случаев безвозмездность договора займа презюмируется: это договоры займа между гражданами на сумму, не превышающую 50 МРОТ и если при этом он не связан с предпринимательской деятельностью; безвозмездным предполагается и договор займа, материальным объектом которого являются не деньги, а вещи в натуре.

Возмездность договора займа означает обязанность заемщика заплатить за заем вознаграждение. Оно выражается в процентах от суммы займа (а в натуральном займе может выражаться и в вещах). Размер процента устанавливается в договоре. Если размер вознаграждения в договоре не указан, то он определяется по учетной ставке банковского процента (ставка рефинансирования) в месте жительства займодавца (месте нахождения юридического лица) на день возврата заемщиком суммы долга или его соответствующей части (ст. 809 ГК).

5. Договор займа является реальным договором (ст. 807 ГК).

6. Он является односторонне обязывающим, ибо обязанности в этом договоре возлагаются только на заемщика (вернуть долг, заплатить вознаграждение), а заимодавец не несет обязанностей, а имеет соответствующие права.

7. Форма договора займа.

Устная форма допускается по договору займа между гражданами, если сумма займа не более 10 МРОТ.

Письменная форма необходима: при договоре займа между гражданами, если сумма займа более 10 МРОТ и в случаях, когда заимодавцем является юридическое лицо, - независимо от суммы займа.

Последствием несоблюдения письменной формы договора займа является недопустимость ссылаться в подтверждение сделки и её условий на свидетельские показания, но не лишает права приводить письменные и другие доказательства.

*Гражданско-правовые санкции за нарушение договора займа*

*1. Гражданско-правовая ответственность.*

а) особая санкция за невозврат в срок займа - проценты в размере учетной ставки банковского процента в месте жительства кредитора (месте нахождения юридического лица - кредитора) на день исполнения (или на день предъявления иска или вынесения судебного решения (ст. 395 ГК, ст. 8] 1 ГК, Постановление Пленума Верховного Суда и Высшего Арбитражного Суда РФ № 13/14 от 08.10.98 «О практике применения положений ГК РФ о процентах за пользование чужими денежными средствами»). Они подлежат уплате со дня, когда сумма должна быть возвращена до дня её возврата.

Эти проценты являются мерой ответственности и их надо отличать от тех процентов, которые предусматриваются как плата по договору займа (ст. 809 ГК).

б) вместо процентов по ст. 395 ГК в договоре может быть предусмотрена неустойка.

в) взыскание убытков производится с зачетом процентов, взысканных в соответствии со ст.ст. 395, 811 (либо с зачетом неустойки, если она была предусмотрена по договору)

*2. Меры защиты.*

а) если договором займа предусмотрен возврат займа по частям, то при нарушении частного срока кредитор может потребовать до срочного возвращения всей суммы с процентами (ст. 811 ГК).

б) требование о досрочном возвращении возможно также в случае непредставления (или утраты) обеспечения по займу (ст. 813 ГК).

Договор займа следует отличать от договоров купли-продажи, аренды и ссуды, иррегулярного хранения, от кредитного договора.

**Задания и вопросы для контроля:**

1. Договоры об оказании услуг смешанного характера (доверительное управление имуществом, управление общим имуществом МКД, посреднические услуги).
2. Договоры об оказании финансовых услуг (страхование, заем и кредит и др.).

## **Практическое занятие №25**

### **Тема 10. Общецелевые договоры**

**Цель** – углубить и закрепить теоретические знания, полученные на лекции и в процессе самостоятельной работы, рассмотреть общецелевые договоры.

**Теоретическая часть:**

Группу общецелевых договоров составляют обязательства, целью которых является создание юридического лица (имеются в виду учредительные договоры, необходимые для образования полного товарищества, товарищества на вере, обществ с ограниченной и с дополнительной ответственностью, ассоциаций и союзов, договоры учредителей о создании акционерного общества), и договоры, целью которых является

совместная деятельность без образования юридического лица (договоры простого товарищества).

Поскольку общая характеристика группы общецелевых договоров дана в гл. 2, остановимся более подробно на договоре простого товарищества, являющемся наиболее типичным видом общецелевого обязательства.

Определение договора простого товарищества дано в ст. 1041 ГК РФ. Это - обязательство, согласно которому двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной не противоречащей закону цели.

Какие обязательства могут быть квалифицированы как договоры простого товарищества?

Отвечая на данный вопрос, необходимо учитывать следующее.

Простое товарищество относится к группе гражданских общецелевых обязательств. Поэтому его квалифицирующими признаками являются соединение вкладов и совместная деятельность для достижения общей цели.

На практике нередко возникает вопрос о том, как установить наличие общей цели у субъектов правоотношения.

Особенно наглядно эта проблема проявляется при рассмотрении споров, вытекающих из договоров долевого участия в строительстве. Указанный договор, весьма распространенный в современной юридической практике, заключается как соглашение, согласно которому одно лицо (дольщик) обязуется внести определенный имущественный взнос (в виде денег, иного имущества, выполнения подрядных работ и т.п.), за что по окончании строительства дома получает обусловленное количество жилой или нежилой площади. Долевое участие в строительстве - понятие в большей степени экономическое, чем юридическое. Оно указывает на экономическую цель правоотношения, выражающуюся в создании и получении в собственность объекта недвижимости. В то же время данное понятие не дает определенной информации о типе (виде) договора, поскольку объединяет обязательства со встречной и общецелевой направленностью, требующие различного правового регулирования. Договором долевого участия может быть как общецелевое обязательство простого товарищества, так и правоотношение со встречной направленностью интересов сторон.

Наличие или отсутствие единой цели может подтверждаться различными обстоятельствами, связанными с заключением и исполнением договора.

Прежде всего, если стороны преследуют единую цель, ни один из товарищей не "покупает" у другого товарища товар, работы, услуги и т.д. Напротив, взнос каждого соединяется со взносами остальных. В связи с этим А.Б. Савельев обоснованно отметил, что "договор, по которому организация, заключающая договоры долевого участия, сама не вносит никаких средств, а каждый участник, помимо денег на строительство, оплачивает "содержание" этой организации, не является договором простого товарищества\*(434).

Одним из доказательств наличия или отсутствия у сторон общей цели может быть цена доли, приобретаемой стороной. Поскольку в договоре простого товарищества цель является общей, ни один из товарищей не вправе обогащаться за счет другого. Это означает, что взнос участника в совместную деятельность должен погашать лишь соответствующую долю затратной части строительства; в него не может закладываться прибыль кого-либо из товарищей. Например, обязательство дольщика оплатить себестоимость строительства определенного количества метров жилой площади характерно для договора простого товарищества. Обязательство же дольщика оплатить приобретаемый метраж по более высокой цене характеризует договор иного типа.

Большое значение для правильной квалификации правоотношений имеет содержание договора, а именно, наличие или отсутствие в нем условий, характерных для общецелевых обязательств (распределение рисков, прибыли, убытков, расходов; особый порядок заключения "внешних" договоров и т.д.). Волеизъявление контрагентов,

зафиксированное в договоре, позволяет установить, на возникновение какого правоотношения - встречного или общецелевого - была направлена их воля.

Общецелевой характер отношений простого товарищества обусловил специфику их правового регулирования, которая заключается в формировании общего имущества, установлении порядка ведения общих дел товарищей; распределении прибыли, расходов и убытков; ответственности товарищей по общим обязательствам; оснований, условий и порядка прекращения договора.

#### **Задания и вопросы для контроля:**

1. Понятие и характеристика общецелевых договоров.

### **Практическое занятие №26**

#### **Тема 10. Общецелевые договоры**

**Цель** – углубить и закрепить теоретические знания, полученные на лекции и в процессе самостоятельной работы, рассмотреть общецелевые договоры.

#### **Теоретическая часть:**

Поскольку договор является разновидностью сделки, постольку в качестве критерия классификации можно использовать основание, или цель, сделки, под которыми понимается направленность на достижение типичного правового результата для сделок данного вида. Как пишет Ю.В. Романец, направленность на достижение определенного результата следует рассматривать как основной системный фактор, "все остальные признаки, как правило, лишь уточняют правовое регулирование, обусловленное направленностью"\*(2). Так, выделяются гражданско-правовые договоры, направленные на передачу имущества в собственность или в пользование, договоры об оказании услуг юридического либо фактического характера и т.д.

В рамках типов договоров выделяются их отдельные виды, структурно обособленные по главам в четвертом разделе Гражданского кодекса РФ. Однако все гражданско-правовые договоры не сводятся лишь к поименованным в тексте ГК РФ. В соответствии с п.2 ст.421 ГК РФ стороны могут заключить договор не только предусмотренный, но и не предусмотренный законом или иными правовыми актами - так называемый непоименованный договор.

Данное обстоятельство обусловлено динамичностью гражданского оборота и обновлением общественных отношений, требующих особого правового регулирования. При рассмотрении соглашений второго типа всегда встает вопрос об их правовой природе и о месте в системе гражданско-правовых договоров. Подобные сложности могут возникать и при анализе договоров, поименованных в законах и даже в самом ГК РФ, но не получивших структурного обособления в разделе четвертом Кодекса. Сказанное вполне можно отнести к договорам, целью которых является создание или реорганизация юридических лиц. Среди договоров о создании юридических лиц следует назвать учредительный договор и договор о создании акционерного общества. К договорам о реорганизации юридических лиц относятся договоры о слиянии и присоединении. Споры относительно классификации указанных соглашений ведутся до сих пор.

В четвертом разделе ГК РФ договор об учреждении юридического лица (по терминологии ГК РФ - учредительный договор) не выделяется. В Кодексе он лишь упоминается в качестве одного из учредительных документов юридического лица (ст.52) и используется при описании учредительных документов отдельных видов юридических лиц: полного товарищества (ст.70), товарищества на вере (ст.83), общества с ограниченной ответственностью (ст.89) и общества с дополнительной ответственностью, ассоциации (союза) (ст.122). При этом условия учредительного договора, порядок его заключения, изменения и расторжения сформулированы в самом общем виде. Что касается учредительных договоров, заключаемых при создании отдельных видов юридических лиц, то положения о них содержатся в специальных законах, например в

ст.12 Федерального закона от 8 февраля 1998 г. N 14-ФЗ "Об обществах с ограниченной ответственностью" (в редакции от 21 марта 2002 г.)\*(3), ст.14 Федерального закона от 12 января 1996 г. N 7-ФЗ "О некоммерческих организациях" (в редакции от 23 декабря 2003 г.). Таким образом, в действующем гражданском законодательстве положения об учредительном договоре не систематизированы, а существующее хаотичное расположение правовых норм не имеет под собой никаких теоретических обоснований. Более того, отсутствие в тексте ГК РФ унифицированных и структурированных положений об учредительном договоре не отвечает потребностям правоприменительной практики.

Целью учредительного договора является создание юридического лица - нового субъекта права. Данный договор с появлением юридического лица не прекращается, а сохраняет свою силу в течение всего периода существования самого юридического лица. Учредительный договор - это документ, который не только регулирует отношения, возникающие в процессе создания юридического лица, но и регламентирует взаимоотношения учредителей друг с другом и с юридическим лицом в период существования последнего. Имущество, переданное во исполнение учредительного договора его участниками, становится частной собственностью создаваемого юридического лица, а не поступает в общую долевую собственность сторон такого договора. Данные квалифицирующие признаки учредительного договора не позволяют отождествлять его с договором простого товарищества, что иногда делается в юридической литературе, хотя между ними и существует много общего. Именно поэтому законодатель не упоминает об учредительном договоре в главе 55 ГК РФ, посвященной простому товариществу. В связи с этим вряд ли можно признать правомерным отказ законодателя от выделения учредительного договора в самостоятельный договорный вид в четвертом разделе ГК РФ, в то время как сходный договор простого товарищества получил структурное обособление в главе 55 Кодекса. Обстоятельно аргументированные предложения по выделению в тексте кодифицированного акта положений об учредительном договоре неоднократно высказывались в научной литературе.

Отношения, возникающие в процессе создания акционерного общества, регламентируются договором, который законодатель не относит к числу учредительных документов общества. Как следует из п.5 ст.9 Федерального закона от 26 декабря 1995 г. N 208-ФЗ "Об акционерных обществах" (в редакции от 27 февраля 2003 г.)\*(7), учредители общества заключают между собой письменный договор о его создании, определяющий порядок осуществления ими совместной деятельности по учреждению общества, размер уставного капитала общества, категории и типы акций, подлежащих размещению среди учредителей, размер и порядок их оплаты, права и обязанности учредителей по созданию общества. Согласно п.6 постановления пленума ВАС РФ от 18 ноября 2003 года N 19 "О некоторых вопросах применения Федерального закона "Об акционерных обществах" заключаемый учредителями акционерного общества договор о создании общества является договором о совместной деятельности по учреждению общества. В юридической литературе характеристика договора о создании акционерного общества в качестве договора простого товарищества (договора о совместной деятельности) также получила широкое распространение. Таким образом, в данном случае договор о создании юридического лица не является учредительным договором. Данный вывод находит подтверждение и в п.3 ст.98 ГК РФ, согласно которому устав является единственным учредительным документом акционерного общества. В отличие от учредительного договора, договор о создании юридического лица не действует в течение всего периода существования акционерного общества, а основы взаимоотношений между акционерами и самим обществом определяются уставом последнего. В то же время нельзя утверждать, что данный договор прекращается в момент государственной регистрации акционерного общества, что прямо следовало бы из характеристики договора о создании акционерного общества в качестве договора простого товарищества (договора о

совместной деятельности). Действительно, с созданием акционерного общества достигается основная цель заключения договора, однако данный договор продолжает действовать. Это заключение базируется на общих положениях ГК РФ о договоре. Как следует из п.3 ст.425 ГК РФ, законом или договором может быть предусмотрено, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору. Договор, в котором отсутствует такое условие, признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательства.

#### **Задания и вопросы для контроля:**

1. Общецелевые договоры, направленные на создание юридического лица.

### **Практическое занятие №27**

#### **Тема 10. Общецелевые договоры**

**Цель** – углубить и закрепить теоретические знания, полученные на лекции и в процессе самостоятельной работы, рассмотреть общецелевые договоры.

#### **Теоретическая часть:**

По договору о совместной деятельности двое или несколько лиц обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной не противоречащей закону цели (п. 1 ст. 1041 ГК РФ). Вкладом признается все то, что владельцы имущества вносят в общее дело. Денежная оценка производится по соглашению между товарищами (п. 1, 2 ст. 1042 ГК РФ). После внесения имущество становится общей долевой собственностью. Ведение бухгалтерского учета может быть поручено ими одному из участвующих в договоре простого товарищества юридических лиц (п. 1, 2 ст. 1043 ГК РФ). При прекращении контракта раздел имущества, находившегося в общей собственности товарищей, и возникших у них общих прав требования осуществляется в порядке, установленном статьей 252 Гражданского кодекса.

#### **Задания и вопросы для контроля:**

1. Общецелевые договоры, направленные на осуществление совместной деятельности без образования юридического лица.

### **Практическое занятие №28**

#### **Тема 11. Договоры, опосредующие передачу исключительных прав**

**Цель** – углубить и закрепить теоретические знания, полученные на лекции и в процессе самостоятельной работы, рассмотреть общецелевые договоры.

#### **Теоретическая часть:**

По договору **коммерческой концессии** (франчайзинга) одна сторона (**правообладатель**) обязуется предоставить др. 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 товарный знак, знак обслуживания, а также на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав – коммерческое обозначение, ноу-хау и т. д.

**Характеристика** договора: консенсуальный, двусторонне обязывающий, возмездный.

**Основной целью договора** является создание новых хозяйственных комплексов (магазинов, ресторанов, гостиниц, промышленных предприятий).

**Предметом** договора является комплекс исключительных прав, принадлежащих правообладателю, в том числе право на фирменное наименование и (или) коммерческое обозначение, на охраняемую коммерческую информацию, товарный знак, знак обслуживания и т. д.

Договор коммерческой концессии должен предусматривать 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).

**Стороны** договора должны являться коммерческими организациями или индивидуальными предпринимателями.

**Форма** договора письменная. Несоблюдение ее влечет ничтожность договора. Договор подлежит гос. регистрации в Роспатенте. При несоблюдении этого требования договор считается ничтожным.

**Срок** не относится к существенным условиям договора. Договор может быть заключен на срок или без указания срока. Договор, заключенный без указания срока, длится сколь угодно долго и может быть расторгнут по желанию любой из сторон с соблюдением требований, предусмотренных в п. 1 ст. 1037 ГК.

**Разновидности коммерческой концессии:** а) сбытовая – создается единая сбытовая сеть под общим контролем правообладателя; б) торговая – открываются торговые предприятия, которые юридически не являются филиалами или структурными подразделениями правообладателя, а только используют его торговую марку; в) коммерческая концессия в сфере обслуживания – напр., сеть отелей; г) производственная – пользователь организует производство товаров с использованием товарного знака правообладателя.

**Субконцессия** – это договор, в соответствии с которым пользователь обязуется передать субпользователю весь комплекс полученных им от правообладателя по договору коммерческой концессии прав или их часть. По договору субконцессии пользователь выступает в качестве вторичного правообладателя, а его контрагент – в качестве вторичного пользователя. С помощью субконцессии первоначальный правообладатель расширяет свои возможности воздействия на рынок сбыта товаров или услуг и потому заинтересован в их выдаче.

**Обязанности правообладателя** (ст. 1031 ГК):

а) передать пользователю техническую и коммерческую документацию (планы, расчеты, чертежи), проинструктировать пользователя и его работников по вопросам осуществления прав, переданных по договору коммерческой концессии, а также предоставить пользователю иную информацию, необходимую для осуществления этих прав (правообладателю в договоре следует указывать, какая именно информация подлежит предоставлению);

б) обеспечить государственную регистрацию договора коммерческой концессии. Эта обязанность, как и все последующие, является диспозитивной;

в) оказывать пользователю постоянное техническое и консультативное содействие, включая содействие в обучении и повышении квалификации работников. Пользователь объективно заинтересован в получении новой информации в связи с таким обучением, которая может улучшить его позиции на рынке. В свою очередь, правообладатель за оказание информационного содействия может получить отдельное вознаграждение;

г) контролировать качество товаров (работ, услуг), производимых (выполняемых, оказываемых) пользователем на основании договора коммерческой концессии. Эту обязанность проще выполнять правообладателю как лицу более глубоко знакомому с процессом выпуска товаров (выполнением работ, оказанием услуг), чем пользователю.

**Правообладатель вправе** отказать пользователю в заключении договора коммерческой концессии на новый срок при условии, что в течение трех лет со дня истечения срока данного договора он не будет заключать с другими лицами аналогичные договоры коммерческой концессии и соглашаться на заключение аналогичных договоров коммерческой субконцессии, действие которых будет распространяться на ту же территорию, на которой действовал прекратившийся договор. В случае если до истечения

трехлетнего срока правообладатель пожелает предоставить кому-либо те же права, какие были предоставлены пользователю по прекратившемуся договору, он обязан предложить пользователю заключить новый договор либо возместить понесенные им убытки. При заключении нового договора его условия должны быть не менее благоприятны для пользователя, чем условия прекратившегося договора (п. 2 ст. 1035 ГК).

#### **Задания и вопросы для контроля:**

1. Понятие, общая характеристика, виды договоров о передаче исключительных прав.
2. Договор коммерческой концессии.

### **Практическое занятие №29**

#### **Тема 11. Договоры, опосредующие передачу исключительных прав**

**Цель** – углубить и закрепить теоретические знания, полученные на лекции и в процессе самостоятельной работы, рассмотреть договоры, опосредующие передачу исключительных прав.

#### **Теоретическая часть:**

Договор об отчуждении исключительного права на произведение это соглашение, в силу которого автор или иной правообладатель (наследник, работодатель автора) передает или обязуется передать другому лицу - приобретателю (правопреемнику) весь объем исключительных прав на произведение.

Данное определение прямо следует из смысла нормы ст. 1285 ГК РФ, которая зафиксирована императивно и не допускает расширительного толкования.

У автора исключительное право при этом не сохраняется, однако, личные неимущественные права, которые не могут быть переданы или отчуждены каким - либо образом другому лицу, остаются у автора произведения, в связи с чем у него есть право требовать защиты его чести, достоинства и деловой репутации в случае искажения, извращения или иного изменения произведения, порочащих перечисленные нематериальные блага автора.

Также автор вправе призвать к ответственности лицо, присвоившее авторство на созданное им произведение, либо не указавшее или искажившее имя автора. Кроме того, автору произведения изобразительного искусства при отчуждении исключительного права на это произведение, все равно будут принадлежать право следования и право доступа (иные авторские права).

Необходимо заметить, что отчуждение исключительного права автора или иного правообладателя другому лицу (приобретателю) возможно не только путем заключения отдельного самостоятельного договора об отчуждении исключительного права, регулируемого статьями 1234, 1285, 1307, 1365, 1426, 1458, 1468, 1488 ГК РФ. Некоторые гражданско-правовые договоры, помимо своего основного предмета, могут предусматривать передачу исключительного права. Например, договоры купли-продажи, подряда, простого товарищества могут содержать условия о передаче исключительного права. При этом нужно иметь в виду, что на указанные условия будут распространяться требования части 4 ГК РФ в отношении того или иного результата интеллектуальной деятельности.

Передачу имущественных авторских прав следует отличать от перехода этих прав к другому лицу. Переход - более широкое понятие: сюда включаются и те случаи, когда авторские права переходят к другому лицу помимо воли автора (наследование, переход прав на служебные произведения, переход прав на аудиовизуальные произведения и др.).

Договор об отчуждении исключительного права носит гражданско-правовой характер. Он относится к не названным в части 2 ГК РФ договорам. Однако в силу его закрепления в части 4 ГК РФ он не может приравниваться к непоименованным договорам, т.к. его правовое регулирование целиком и полностью осуществляется в рамках Гражданского кодекса. В этой связи на договор об отчуждении исключительного права распространяются все общие положения ГК РФ о сделках, как то нормы, касающиеся

формы сделок, условия их действительности и признания их недействительными и др. к рассматриваемому договору применяются также правовые нормы обязательственного института, например, общие положения о договорах.

Автор или иной правообладатель, заключая договор об отчуждении исключительного права, передает свою "монополию" в отношении произведения приобретателю исключительного права. Последний становится обладателем монопольного права распоряжения результатом интеллектуальной собственности, которое может быть ограничено лишь возможностью третьих лиц свободно использовать произведение без согласия правообладателя и без выплаты ему вознаграждения (в строго оговоренных законом случаях).

По договору об отчуждении исключительного права первоначальный правообладатель (отчуждатель этого права) теряет его, а приобретатель, наоборот, приобретает исключительное право и становится на место первоначального правообладателя. Это влечет за собой правопреемство в имущественных отношениях, возникающих по поводу произведения, исключительное право на которое перешло к правообладателю по договору.

Субъектами договора об отчуждении исключительного права могут быть как юридические, так и физические лица. И те, и другие могут выступать на стороне и отчуждателя исключительного права, и на стороне его приобретателя. Так, если первоначальным правообладателем выступает автор произведения, то таковым признается только физическое лицо. Если отчуждение исключительного права происходит по договору уже не в первый раз (т.е. не от первоначального правообладателя - автора, а от лица, которому автор в свое время передал принадлежащее ему право), то на стороне правообладателя может находиться юридическое лицо. Что касается приобретателя исключительного права, то закон не устанавливает каких-либо ограничений на его счет.

Исходя из определения договора об отчуждении исключительного права, можно дать ему правовую характеристику.

Во-первых, этот договор может быть как реальным, так и консенсуальным. Поскольку ГК РФ в статьях 425, 433 отдал приоритет консенсуальным договорам, то по общему правилу договор об отчуждении исключительного права будет являться консенсуальным, если стороны не предусмотрят иное.

Далее, данный договор является двусторонне обязывающим: у правообладателя существуют обязанность передать принадлежащее ему исключительное право и право на получение вознаграждения от приобретателя. В свою очередь, приобретатель обязан уплатить указанное в договоре вознаграждение правообладателя и вправе требовать с последнего передачи ему исключительного права.

Рассматриваемый договор может носить возмездный или безвозмездный характер. ГК РФ установил презумпцию возмездности договора об отчуждении исключительного права, т.е. его стороны вольны предусмотреть иное.

Форма договора об отчуждении исключительного права - простая письменная. Правда закон требует также его государственную регистрацию, которая обязательна в отношении следующих видов договоров:

- об отчуждении исключительного права на программу ЭВМ или базу данных;
- об отчуждении исключительного права на изобретение, полезную модель, промышленный образец (статья 1365 ГК РФ);
- об отчуждении исключительного права на селекционное достижение (статья 1426 ГК РФ);
- об отчуждении исключительного права на топологию интегральных микросхем (статья 1458 ГК РФ);
- об отчуждении исключительного права на товарный знак (статья 1488 ГК РФ).

#### **Задания и вопросы для контроля:**

1. Договор об отчуждении исключительного права.

## Практическое занятие №30

### Тема 11. Договоры, опосредующие передачу исключительных прав

**Цель** – углубить и закрепить теоретические знания, полученные на лекции и в процессе самостоятельной работы, рассмотреть договоры, опосредующие передачу исключительных прав.

#### **Теоретическая часть:**

По лицензионному договору одна сторона - обладатель исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации предоставляет или обязуется предоставить другой стороне право использования такого результата или такого средства в предусмотренных договором пределах.

**Стороны лицензионного договора** лицензиар и лицензиат. **Лицензиар** – это лицо, которое предоставляет право использования, а **лицензиат** – лицо, которому предоставляется право использования.

**Форма лицензионного договора.** Лицензионный договор заключается в письменной форме и подлежит государственной регистрации. Несоблюдение этих требований влечет недействительность лицензионного договора.

Особая форма договора предусмотрена относительно программ для ЭВМ и баз данных. Согласно п. 3 ст. 1286 ГК РФ заключение лицензионных договоров о предоставлении права использования программы для ЭВМ или базы данных допускается путем заключения каждым пользователем с правообладателем договора присоединения, условия которого изложены на приобретаемом экземпляре таких программы или базы данных либо на упаковке этого экземпляра. Начало использования таких программы или базы данных пользователем, как оно определяется этими условиями, означает его согласие на заключение договора. В данном случае имеет место заключение договора посредством конклюдентных действий.

#### **Конституирующие признаки лицензионного договора:**

**Обязательственный характер.** В отличие от договора об отчуждении исключительного права, здесь выступает право использования, которое носит обязательственный характер;

**Договор консессуальный.** Договор вступает в силу с момента его заключения либо регистрации. Использование в определении договора слов «передает или обязуется передать» указывает на то, с какого момента лицензиат может начать использовать произведение – с момента заключения договора или иного срока, обозначенного в договоре;

**Договор является возмездным,** если его безвозмездность не установлена договором;

**Если договор возмездный, то он двусторонний,** а если безвозмездный, то он односторонний;

**Договор является срочным,** право использования предоставляется лишь на определенный срок;

Предоставленное по договору право ограничено определенной **территорией;**

Все эти признаки указывают на отличия лицензионного договора от договора об отчуждении исключительного права, по которому переходит абсолютное право в полном объеме на весь срок его действия на территории всех государств, где результату интеллектуальной деятельности или средству индивидуализации, на которое переходит право, предоставляется правовая охрана, кроме того, к приобретателю переходит и возможность распоряжаться этим правом по своему усмотрению.

#### **Содержание лицензионного договора – его условия.**

**К существенным условиям возмездного лицензионного договора относятся:**

- 1) предмет договора;
- 2) способы использования произведения;

3) цена.

**К существенным условиям безвозмездного лицензионного договора относятся:**

1) предмет договора;

2) способы использования произведения.

Предмет лицензионного договора определяется путем указания на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации, право использования которых предоставляется по договору, с указанием в соответствующих случаях номера и даты выдачи документа, удостоверяющего исключительное право на такой результат или на такое средство индивидуализации (патент, свидетельство).

Необходимо также отметить, что в силу ограничительного толкования договора право использования, прямо не указанное в лицензионном договоре, не считается предоставленным лицензиату. Право использования соответствует способу использования, поэтому если в договоре прямо не указан тот или иной способ использования, то лицензиат не вправе использовать результат интеллектуальной деятельности или средство индивидуализации этим прямо не указанным способом.

Территория, на которую предоставляется право использования, и срок, на который предоставляется право использования, не относятся к существенным условиям лицензионного договора. Например, если территория, на которой допускается использование, в договоре не указана, лицензиат вправе осуществлять право использования на всей территории Российской Федерации (п. 3 ст. 1235 ГК РФ). Срок, на который заключается лицензионный договор, не может превышать срока действия исключительного права на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации. Когда в лицензионном договоре срок его действия не определен, договор считается заключенным на пять лет, за исключением лицензионного договора, заключаемого на использование произведения в составе аудиовизуального или иного сложного произведения. Последний лицензионный договор, если договором не указан срок его действия, в соответствии с абз. 3 п. 1 ст. 1240 ГК РФ считается заключенным на весь срок и в отношении всей территории действия соответствующего исключительного права.

**Виды лицензий:**

**1. Простая (неисключительная) лицензия** предусматривает предоставление лицензиату права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации с сохранением за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам

**2. Исключительная лицензия** предусматривает предоставление лицензиату права использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации без сохранения за лицензиаром права выдачи лицензий другим лицам

Если лицензионным договором не предусмотрено иное, лицензия предполагается простой (неисключительной).

В одном лицензионном договоре в отношении различных способов использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации могут содержаться условия п.1 ст.1236 для лицензионных договоров разных видов.

**Обязанности сторон.** Лицензиат обязан предоставлять отчеты об использовании результатов интеллектуальной деятельности лицензиару. Если в договоре пункт об обязанности предоставлять отчеты отсутствует, то лицензиат должен предоставлять отчеты по требованию лицензиара.

Лицензиар не должен совершать каких-либо действий, способных затруднить осуществление лицензиатом использования результата интеллектуальной деятельности или средства индивидуализации в установленных договором пределах.

Если лицензиат использует результат интеллектуальной деятельности способом, не предусмотренным договором, либо по прекращении договора, либо иным образом, за пределами прав, предоставленных ему договором, то эти действия влекут ответственность за нарушение исключительного права на результат интеллектуальной деятельности.

Если лицензиат нарушает условия договора о выплате вознаграждения за предоставление права использования произведения науки, литературы, искусства либо объектов смежных прав, лицензиар может в одностороннем порядке отказаться от лицензионного договора и потребовать возмещения убытков, причиненных расторжением такого договора.

#### **Задания и вопросы для контроля:**

1. Лицензионные договоры.

### **Практическое занятие №31**

#### **Тема 11. Договоры, опосредующие передачу исключительных прав**

**Цель** – углубить и закрепить теоретические знания, полученные на лекции и в процессе самостоятельной работы, рассмотреть договоры, опосредующие передачу исключительных прав.

#### **Теоретическая часть:**

В соответствии с Частью четвертой ГК РФ создание некоторых результатов интеллектуальной деятельности, а именно: произведений, программ для ЭВМ и баз данных, промышленных образцов, селекционных достижений и топологий интегральных микросхем может быть опосредовано соответствующим договором заказа.

По мнению Е.А. Суханова, "в ГК РФ получил непосредственное отражение договор заказа (подрядного типа) на создание соответственно промышленного образца, селекционного достижения или топологии интегральной микросхемы. Таким образом, можно констатировать появление в рассматриваемой сфере нового вида гражданско-правового договора - договора заказа на создание результата интеллектуальной деятельности".

По договору авторского заказа автор обязуется по заказу заказчика создать обусловленное договором произведение науки, литературы или искусства на материальном носителе или в иной форме (п. 1 ст. 1288 ГК РФ).

Аналогичные положения содержались в ст. 513 ГК РФ 1964 г., в соответствии с которой произведение изобразительного искусства, созданное по заказу, переходит в собственность заказчика, поскольку иное не предусмотрено договором, а также в п. 1 ст. 33 Закона об авторском праве, в соответствии с которым по авторскому договору заказа автор обязуется создать произведение в соответствии с условиями договора и передать его заказчику.

Создание произведений - это всегда результат творческой, духовной деятельности, мотивом которой не могут быть объективированные желания третьих лиц. Представляется, что по договору авторского заказа автор не создает произведение, а физически воплощает ранее созданное в идеальной форме произведение. Как отмечает Э.П. Гаврилов, "объектом договора заказа должно быть произведение, уже задуманное автором, а может быть, даже уже сложившееся в голове автора, но еще "технически" не созданное им".

В соответствии со ст. 1288 ГК РФ авторские договоры заказа могут быть классифицированы следующим образом:

- не предусматривающие передачу заказчику исключительного права на произведение;
- предусматривающие отчуждение заказчику исключительного права на произведение;
- предусматривающие предоставление заказчику права использования произведения.

Представляется, что конструкция авторского договора заказа, не предусматривающего передачу заказчику исключительного права на произведение, не соответствует природе авторского договора как договора о передаче прав на произведение. Такой договор, безусловно, возможен, но это - не авторский договор.

Существенными условиями авторского договора заказа являются предмет договора, срок передачи произведения. Кроме того, если авторский договор заказа предусматривает отчуждение заказчику исключительного права на произведение или предоставление заказчику права использования произведения, в договоре авторского заказа должны быть указаны существенные условия договора об отчуждении исключительного права (ст. 1234 ГК РФ) или лицензионного договора (ст. 1235 ГК РФ).

При определении предмета авторского договора заказа необходимо учитывать Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 27 июня 2006 г. N 2039/06, в котором говорится, что договор авторского заказа считается заключенным, если предмет договора - литературное произведение оговорено максимально конкретно.

В соответствии с п. 1 ст. 1296 ГК РФ в случае, когда программа для ЭВМ или база данных создана по договору, предметом которого было ее создание (по заказу), исключительное право на такую программу или такую базу данных принадлежит заказчику, если договором между подрядчиком (исполнителем) и заказчиком не предусмотрено иное.

В соответствии с п. 1 ст. 1372 ГК РФ в случае, когда промышленный образец создан по договору, предметом которого было его создание (по заказу), право на получение патента и исключительное право на такой промышленный образец принадлежат заказчику, если договором между подрядчиком (исполнителем) и заказчиком не предусмотрено иное.

В соответствии с п. 1 ст. 1431 ГК РФ в случае, когда селекционное достижение создано, выведено или выявлено по договору, предметом которого было создание, выведение или выявление такого селекционного достижения (по заказу), право на получение патента на селекционное достижение и исключительное право на такое селекционное достижение принадлежат заказчику, если договором между подрядчиком (исполнителем) и заказчиком не предусмотрено иное.

В соответствии с п. 1 ст. 1463 ГК РФ в случае, когда топология создана по договору, предметом которого было ее создание (по заказу), исключительное право на такую топологию принадлежит заказчику, если договором между подрядчиком (исполнителем) и заказчиком не предусмотрено иное.

Изложенное свидетельствует о следующем. По договору заказа на создание произведения науки, литературы или искусства исключительные права или права на использование соответствующего произведения принадлежат заказчику только в том случае, если это прямо предусмотрено договором. По договору заказа на создание программы для ЭВМ, базы данных, промышленного образца, селекционного достижения или топологии исключительные права принадлежат заказчику, если иное не предусмотрено договором.

#### **Задания и вопросы для контроля:**

1. Договор заказа на создание объекта исключительных прав.

#### **Рекомендуемая литература**

##### **Основные источники:**

1. Брагинский М.И. Договорное право: общие положения [Электронный ресурс]/ Брагинский М.И., Витрянский В.В.. — М.: Статут, 2020. — 848 с. — Режим доступа : <https://www.iprbookshop.ru/104604.html>

2. Власов, А. А. Арбитражный процесс России : учебник и практикум для среднего профессионального образования / А. А. Власов, Н. А. Сутормин. — 2-е изд. — Москва : Издательство Юрайт, 2023. — 384 с. — (Профессиональное образование). — ISBN 978-5-534-16071-0. — Текст : электронный // Образовательная платформа Юрайт [сайт]. — URL: <https://urait.ru/bcode/530374> (дата обращения: 07.06.2023)

3. Корпоративное право. Актуальные проблемы теории и практики [Электронный ресурс]: учебник / под ред. В.А. Белова. - М., Юрайт, 2018. - 552 с. – Режим доступа : <https://biblio-online.ru/book/korporativnoe-pravo-aktualnye-problemy-teorii-i-praktiki-431763>

#### **Дополнительные источники:**

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 №14-ФЗ // Российская газета. 1994. N 23-25.
3. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ (ред. от 14.04.2023) // СЗ РФ. 2002. № 46. Ст. 4532.
4. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ (ред. от 18.03.2023) // СЗ РФ. 2002. № 30. Ст. 3012.
5. Федеральный закон от 29.07.2004 № 98-ФЗ «О коммерческой тайне» // СЗ РФ. 2004. №32. Ст.3283
6. Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции // СЗ РФ. 2006. № 31 (часть I). Ст. 3434.
7. Федеральный закон от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе» // СЗ РФ. 2006. № 12. Ст. 1232.
8. Федеральный закон от 25.02.1999 № 39-ФЗ «Об инвестиционной деятельности в Российской Федерации, осуществляемой в форме капитальных вложений» // СЗ РФ. 1999. № 9. Ст. 1096.

#### **Интернет источники:**

1. Официальный сайт информационной справочно-правовой системы Консультант Плюс -[http:// www.consultant.ru/](http://www.consultant.ru/)
2. Официальный сайт информационной справочно-правовой системы Гарант - <http://www.garant.ru/>
3. Официальный сайт Конституционного Суда РФ- [http:// www.ks.rfnet.ru/](http://www.ks.rfnet.ru/)
4. Официальный сайт Верховного Суда РФ - [http:// www.supcourt.ru/](http://www.supcourt.ru/)
5. Официальный сайт Федеральные арбитражные суды Российской Федерации <http://www.arbitr.ru>
6. Официальный сайт Генеральной прокуратуры РФ - [http:// www.genproc.gov.ru/](http://www.genproc.gov.ru/)