

УДК 347.441

ЗАКЛЮЧЕНИЕ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОГО ДОГОВОРА

А.Л. Зяцьков^а

Аннотация

В работе исследованы вопросы о понятии договора, его принципов и значения, выявлен субъектный состав договорных отношений в сфере гражданского права, установлена форма гражданско-правового договора, изучен алгоритм заключения договора, его содержание, а также проведен анализ аспектов заключения договора при несогласии второй стороны с его условиями, и выявлены проблемные аспекты регулирования обмена электронными документами при заключении гражданско-правовых договоров.

Ключевые слова: акцепт, договор, заключение, оферта, сделка, соглашение, содержание, субъект, условия, форма.

CONCLUSION OF A CIVIL CONTRACT

A.L. Ziatskou^a

Abstract

In the work the concept of the contract is researched, its principles and meaning, the subject structure of contractual relationships in civil law was identified, the form of civil law contract was determined, the contract conclusion algorithm was researched, its content. Aspects of conclusion of a contract with second side disagreement with its conditions were also analyzed, problem aspects of electronic documents exchange regulation at the conclusion of civil law contract were identified.

Keywords: acceptance, contract, conclusion, offer, bargain, agreement, content, subject, conditions, form.

Актуальность представленной темы заключается в том, что растет тенденция к повышению роли договора, характерная для всего современного гражданского права, в том числе в Республике Беларусь.

Договор является одним из основных источников гражданских прав и обязанностей, поэтому и нормы Гражданского кодекса Республики Беларусь также в конечном счете направлены на регулирование договоров, не говоря уже о сделках, нормах, представительстве и доверенности, которые являются необходимым инструментарием регулирования договорных отношений, об обязательствах и собственности.

Официальное определение договора закреплено в Гражданском кодексе Республики Беларусь в ст. 390. В соответствии с этим определением договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

Если исходить из этого определения, то в договоре выявляются и его важнейшие признаки.

1. Договор – прежде всего, юридический факт. В гражданско-правовом договоре любое соглашение всегда направлено в первую очередь на установление каких-либо прав

^а Зяцьков Андрей Леонидович,
Минский институт управления,
магистрант,
Ziatskou Andrei Leonidovich,
Minsk Institute of Management,
Masters's degree student,
redwasp@inbox.ru

и обязанностей, либо их изменение или прекращение. Стоит отметить, что в отличие от других юридических фактов, в основе которых, как правило, является установление, изменение или прекращение прав и обязанностей. Гражданско-правовой договор, кроме установленных действующими законодательными документами рамок, производит регулирование действий всех участников, пока не достигнет того результата, ради которого, заключался договор.

2. Договор является соглашением. Это является волевым актом, в котором любое лицо (физическое лицо или юридическое лицо), устанавливает в соответствии с действующим законодательством и существующим порядком свои договорные отношения. Другими словами, содержание таких актов зависит не только от желания и намерения сторон, но и испытывает на себе регулирующее воздействие законодательных рычагов со стороны компетентных органов.

3. Любой договор признается сделкой, однако не всякая сделка является договором. Одно из понятий договора гласит о том, что договор – двустороннее или многостороннее соглашение. Для его заключения необходимо волеизъявление двух или более сторон. Из этого следует, что понятие договора это уже понятие сделки. Сделка тоже может быть двусторонней и односторонней.

4. Договор априори выражает свободное волеизъявление сторон. Свобода договора закреплена в качестве важнейшего принципа гражданского права и содержится в ст. 2 и подробно изложена в ст. 391 Гражданского кодекса Республики Беларусь. Свобода договора предполагает свободное усмотрение субъектов гражданского права в выборе стороны по договору, в выборе вида договора, его условий, на которых он может быть заключен. Проявлением принципа свободы договора является присутствием в ГК большого числа диспозитивных норм, отталкиваясь от которых стороны договора по взаимному согласию вправе так отступать.

Субъектный состав гражданско-правовых договоров отмечается тем, что Гражданский кодекс Республики Беларусь не содержит каких-либо запретов на использование договоров ни одним субъектом гражданского права, упомянутых в нем. Исходя из вышесказанного, обоснованно можно считать субъектами договорных отношений участников гражданско-правовых отношений, включающих граждан, юридических лиц, административно-территориальные образования, Республику Беларусь.

Важным условием существования договора является наличия требования обличения соглашений сторон в отвечающую законодательству форму.

Форма договора является объективным выражением договора как юридического факта. Исходя из ст. 404 Гражданского кодекса гражданско-правовой договор по общему правилу может быть заключен в любой форме, которая предусмотрена для сделок. Отсюда можно сделать вывод о том, что договор может быть выражен в вербальной форме (простой письменной, квалифицированной письменной или устной), а так же формах совершения действий или молчания.

Заключенные в надлежащей форме сделки, сами по себе не порождают каких-либо гражданских прав и обязанностей. Наступление юридических последствий происходит только при взаимодействии сделки с определенными юридическими фактами. Например, государственная регистрация сделки, государственная регистрация прав на имущество и иное.

Стоит указать на тот факт, что государственная регистрация сделок не указывается законодателем как отдельный вид формы сделок. В силу необходимости для некоторых сделок, которые совершены в простой письменной форме, а в определенных законодательством случаях, удостоверенных нотариально, можно прийти к выводу, что государственная регистрация сделки, признается важным юридическим элементом, относящимся к правильному соблюдению письменной формы сделки.

Вышеперечисленные условия служат основой для договора. При этом главным фактором вступления его в силу выступает само заключение договора.

Как показывает практика, заключение договора происходит путем преддоговорных отношений сторон, путем обмена текстами договора для его согласования и подписания. На преддоговорном этапе решаются вопросы о целях договорных связей, устанавливается желаемая сторона и налаживается первоначальная связь с ней путем переговоров обо всех условиях договора. Предварительное соглашение нередко проистекает в результате такого взаимодействия. Однако следует акцентировать внимание на том, что нормы о предварительном договоре имеют большую правоустанавливающую значимость. Если сторона, которая заключила предварительный договор, уклоняется от последующего заключения основного договора, то применяются положения, установленные для заключения договоров в обязательном порядке, это закреплено в ч. 5 ст. 399 Гражданского кодекса.

В последующем процессе согласования договора для сторон проходит два необходимых пункта. В первом пункте происходит оферта, вторым следует акцепт. Договор может считаться заключенным только в том случае, когда оферент получил акцепт от акцептанта.

По моему мнению, важным условием для качественной оптимизации договорного процесса будет закрепление ответственности для всех сторон на всех этапах рассматриваемого процесса. В том числе, в случае отказа в заключении договора на преддоговорном этапе заключения хозяйственного договора одной из сторон.

Сложилось мнение, что предоставление сторонам на преддоговорной стадии заключения договора полной свободы может привести к негативным последствиям, которые выражаются в невозможности защитить свой правомерный интерес, и к несоответствию «неправовых отношений» утвердившимся принципам договорного права (как, например, социальной природы договора и добросовестности участников гражданского оборота). Считаю оправданным включить в гл. 28 Гражданского кодекса «Заключение договора» ряд норм, которые будут регулировать процесс переговоров при заключении договора. Стороны, ведущие переговоры о заключении договора, не берут на себя обязательств на его заключение и не несут никакой ответственности за участие на преддоговорных этапах, если они не достигли соглашения. Если сторона, участвовавшая в переговорах, вела себя недобросовестно или нарушала каким-либо иным способом принципы гражданского законодательства, она в обязательном порядке должна возместить другой стороне понесенные ей расходы в связи с участием в переговорах.

Важным фактором, обуславливающим действие договора, является содержание договора, закрепление в его тексте всех существенных условий договора, т.е. условий, которые необходимы и достаточны для заключения договора.

Действующее законодательство подразделяет существенные условия на три группы:

- условия, признанные существенными в силу закона;
- условия, необходимые для договоров данного вида;
- условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

В договоре также присутствуют обычные и случайные условия.

В отличие от существенных, обычные условия не нуждаются в согласовании сторон. Обычные условия предусмотрены в соответствующих нормативных актах и автоматически вступают в действие в момент заключения договора. Как и другие условия договора, обычные условия основываются на соглашении сторон. Только в данном случае соглашение сторон подчинить договор обычным условиям, содержащимся в нормативных актах, выражается в самом факте заключения договора данного вида.

Случайные условия – это такие условия, которые изменяют либо дополняют обычные условия. Они могут быть включены в текст договора по усмотрению сторон. Их отсутствие, как и отсутствие обычных условий, не влияет на действительность и заключение договора. Отличие от обычных состоит только в том, что они приобретают юридическую силу в случае включения их в текст договора.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что только наличие всех вышерассмотренных условий является достаточным для указания о существовании договорных отношений между их субъектами.

Нормативное регулирование вопросов заключения договора требует постоянного совершенствования. По распространенному мнению, совершенствование договорных отношений в гражданском праве Республики Беларусь следует производить только исходя из качественных изменений существующих норм, а не дополнения абсолютно новыми требованиями.

Особенно важно соблюдение и установление сроков заключения договора. Так, ответ на предложение о заключении договора в любом случае должен быть направлен в срок, оговоренный в первоначальном предложении, или, если такой срок в предложении не оговорен, в течение нормально необходимого времени, что закреплено в ст.ст. 410, 411 Гражданского кодекса. В рамках нормативных предписаний главы 28 «Заключение договора» законодатель не дает определения понятию «нормально необходимое время».

С учетом вышеперечисленных характеристик заключения договора, на мой взгляд, целесообразным является четкое определение сроков ответа на оферту, в случае отсутствия в ней срока для ответа, что необходимо в целях исключения расплывчатой формулировки «нормально необходимого для этого времени».

В данной ситуации считаю необходимым применение норм пункта 1 ст. 415 кодекса о сроках акцепта в течение 30 дней со дня получения оферты. Такое закрепление будет являться основой строгого соблюдения установленных правил и исключения дополнительных споров в процессе заключения гражданско-правовых договоров.

Кроме этого, еще одним из направлений развития рассматриваемого в настоящей работе института заключения договора является использование электронного документа в механизме заключения гражданско-правовых договоров. Представляется возможным пересмотреть сложившийся в законодательстве Республики Беларусь подход, касающийся способа заключения договоров посредством электронной связи. Так, в частности, достаточно важной является возможность заключения с использованием электронных средств связи сделок, требующих нотариального удостоверения.

По моему мнению, нотариус должен активно участвовать в удостоверении сделок, совершаемых с помощью электронной связи, поэтому в действующее законодательство необходимо внести изменения, предусматривающие, во-первых, возможность нотариального удостоверения таких сделок, а во-вторых, порядок удостоверения нотариусом электронных сделок.

Соответственно, необходимо дополнить ст. 164 ГК нормами об удостоверении, сделок, требующих нотариального удостоверения, которые совершаются с помощью электронных средств связи, с помощью электронной цифровой подписи нотариуса в установленном законом порядке.

Таким образом, в законодательстве Республики Беларусь необходимо выделять не только способы заключения договоров в письменной форме, но и способы заключения договоров посредством электронной связи.