

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ  
ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ  
ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ  
«ТЮМЕНСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»

ИНСТИТУТ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА  
Кафедра трудового права и предпринимательства


РЕКОМЕНДОВАНО К ЗАЩИТЕ  
В ГЭК И ПРОВЕРЕНО НА ОБЪЕМ  
ЗАИМСТВОВАНИЯ

Заведующий кафедрой

д-р. юрид. наук, доцент

Л.В. Зайцева

2017 г.

  
12 декабря

**МАГИСТЕРСКАЯ ДИССЕРТАЦИЯ**

ТЕХНИКО – ЮРИДИЧЕСКИЕ ПРАВИЛА СОСТАВЛЕНИЯ ДОГОВОРОВ

40.04.01 Юриспруденция

Магистерская программа «Корпоративный юрист»

Выполнила работу  
студентка 3 курса  
заочной формы обучения



Токарева  
Юлия  
Игоревна

Научный руководитель,  
канд. юрид. наук, доцент



Курсова  
Оксана  
Александровна

Рецензент

Директор ООО «Тюменская  
коллегия юристов»



Коршунов  
Илья  
Владимирович

## СОДЕРЖАНИЕ

СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ.....	3
ВВЕДЕНИЕ.....	4
Глава 1. ОСОБЕННОСТИ ЮРИДИЧЕСКОЙ КОНСТРУКЦИИ ДОГОВОРА .....	8
1.1. Юридическая структура договора.....	8
1.2. Виды договоров в праве.....	19
1.3. Содержание договора.....	33
Глава 2. ЮРИДИКО-ТЕХНИЧЕСКИЕ ПРАВИЛА СОСТАВЛЕНИЯ ДОГОВОРОВ....	42
2.1. Требования юридической техники к составлению договоров.....	44
2.2. Техника составления договоров в частном праве.....	69
2.2. Юридическая техника публичных договоров.....	74
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	85
СПИСОК ИСТОЧНИКОВ.....	89
ПРИЛОЖЕНИЯ.....	102

## СПИСОК СОКРАЩЕНИЙ

АС	Арбитражный суд
ВС РФ	Верховный суд Российской Федерации
ГК РФ	Гражданский кодекс Российской Федерации
Конституция РФ	Конституция Российской Федерации
ТК РФ	Трудовой кодекс Российской Федерации
РФ	Российская Федерация
ФАС ДО	Федеральный арбитражный суд Дальневосточного округа
ФЗ	Федеральный закон

## ВВЕДЕНИЕ

**Актуальность выбранной темы магистерского исследования** обусловлена тем, что с 90-х гг. XX в. в России начали происходить фундаментальные изменения в политической, идеологической и экономической сферах. Уход государства из многих систем общества, отказ государства от применения директивно-плановой экономики, принципиальное изменение и совершенствование отношений собственности, рассредоточение правового регулирования — все это легло в основу реформ и серьезно поменяло суть правоотношений.

При прежней тоталитарной системе активные договорные отношения не поощрялись, поэтому акцент в правовом регулировании делался на нормы, издаваемые правительством. Значительную часть законодательной базы составляли обязательные требования, которые препятствовали свободному формированию условий договора. С точки зрения функционирования экономики, все наиболее значимые контракты, заключались на основании директив плана. Условия договоров, которые не затрагивал план, так или иначе, как правило, строго регламентировались в обязательном порядке, оставляя на усмотрение субъектов таких договоров только крайне незначительный круг вопросов. Роль договорных норм жестко ограничивалась детализацией и развитием законодательных положений. В таких условиях роль договора как механизма правового регулирования всесторонне принижалась и вопрос о необходимости исследования и составления договора с общетеоретических позиций в научных кругах игнорировался.

С переходом Российской Федерации к рыночной экономике, роль договорных отношений резко изменилась в сторону расширения, важную роль в регулировании стал играть договор, с помощью которого субъекты различных правоотношений (гражданско-правовых, трудовых, семейных, публично-правовых) все чаще начинают

регулировать свои отношения. Существенно расширился круг объектов, по поводу которых допустимо или необходимо заключение договора, в отраслях частного права возникают нетрадиционные договоры, ранее не известные российскому праву, существовавшему во времена командно-административной экономики. Договоры начинают играть главную роль в сфере публичного права, чьи принципы построения считались в советское время серьезно противоречащими самой идее договора, предназначению договора и роли договора в обществе. Сегодня же во многих случаях договор выступает единственно возможным регулятором взаимоотношений сторон.

В современном обществе договор приобретает качество общеправовой конструкции, поскольку решения в демократическом обществе принимаются на основе консенсуса и обоюдного согласия, а внешнее давление, даже в форме законодательных норм, используется в минимальной возможной степени.

Тем не менее, несмотря на важнейшую роль договора в современном обществе, договор продолжает рассматриваться, как правило, в рамках конкретных отраслей права, тогда как общетеоретическое исследование конструкции договора и его юридической техники представляется важной задачей в условиях преобладания сферы договорного регулирования в российском правовом пространстве.

Таким образом, актуальность исследования юридической конструкции договора и юридико-технических правил составления договора обусловлена необходимостью переосмысления правовой природы данных правовых категорий, установления места и роли понятия «договор» в системе российского частного и публичного права.

**Объектом магистерского исследования** являются юридическая конструкция договора и юридико-технические правила составления договоров.

**Предмет магистерского исследования** составляет правовая природа юридической конструкции договора как правовой категории и определенные юридико-технические правила составления договоров.

**Цель магистерского исследования** заключается в комплексном исследовании

правовой природы юридической конструкции договора и юридико-технические правила составления договоров.

**Цель магистерского исследования** конкретизируется в решении следующих задач:

- исследовать юридическую структуру договора;
- определить виды договоров в праве;
- проанализировать структуру договора;
- рассмотреть требования юридической техники к составлению договоров;
- проанализировать технику составления договоров в частном праве;
- исследовать особенности юридической техники публичных договоров.

Для эффективного решения поставленных в **магистерской диссертации** задач в качестве **методологической основы** были выбраны различные методы познания, в частности, сравнение, анализ, обобщение, индукция, дедукция и т.д. Кроме того применялись и специальные методы юридического исследования: формально-юридический, сравнительно-правовой и другие, а также различные способы толкования правовых норм.

При написании магистерской диссертации были изучены научные труды таких ученых, как С.Н. Братусь, Т.В. Кашанина, В.В. Лазарев, Г.В. Мальцев, В.А. Ойгензихт, Е.Я. Савченко, Л.И. Спиридовнов, Ю.Г. Ткаченко, Ю.К. Толстой, и ряд других уважаемых авторов.

**Нормативную базу ВКР** составили Конституция Российской Федерации<sup>1</sup> (далее по тексту – Конституция РФ), Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)<sup>2</sup>, Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая)<sup>1</sup> (далее по тексту

---

<sup>1</sup> Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ) // в Собрании законодательства РФ, 04.08.2014, N 31, Ст. 4398.

<sup>2</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ: по сост. на 29 июля 2017 г. // Собрание законодательства Российской Федерации, 1994. №5, Ст. 3301.

– ГК РФ), а также иные нормативные правовые акты, относящиеся к объекту магистерской диссертации.

**Научная новизна** диссертации заключается в том, что в ней впервые предпринята попытка общетеоретического анализа договоров и юридико-технических правил их составления, что позволило расширить представление о специфике функционирования данных правил.

Новизна исследования находит непосредственное выражение в основных положениях, выносимых на защиту:

- определено понятие и выделены существенные признаки юридической техники составления договоров;
- определены основные требования юридической техники договоров;
- проведен анализ особенностей юридической техники составления договоров в частном и публичном праве;
- рассмотрено соотношение юридической техники договоров в частном и публичном праве.

**Апробация результатов диссертационного исследования.** Сформулированные в диссертации положения были изложены в научной статье «Правовая природа юридической конструкции договора», опубликованной в сборнике статей по итогам Международной научно-практической конференции «Юридическая наука и образование в XXI веке» - сентябрь 2017г.

**Структура ВКР** определена с учетом особенностей избранной темы, последовательности изложения материала, характера исследования основных проблем в том аспекте, в котором она представляется наиболее приемлемой для лучшего раскрытия темы. Магистерская диссертация состоит из введения, двух глав, содержащих шесть параграфов, заключения, библиографического списка.

---

<sup>1</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ: по сост. на 28 марта 2017 г. // Собрание законодательства РФ. - 29.01.1996. № 5. Ст. 410.

## **Глава 1. ОСОБЕННОСТИ ЮРИДИЧЕСКОЙ КОНСТРУКЦИИ ДОГОВОРА**

### **1.1. Юридическая структура договора**

Значение исследования юридических конструкций в целом и юридической конструкции договора, в частности, трудно переоценить. Их роль в праве, без сомнения, очень велика. Их исследование позволяет выявить собственное содержание договора, его особенности, усовершенствовать структуру законодательства и, таким образом, создать системную основу для построения гражданского законодательства и эффективного использования гражданско-правовых ресурсов.

Правовые нормы, направленные на регулирование поведения людей в общественных отношениях различного рода, являются общими, абстрактными правилами, т.е. распространяют свое действие на множество ситуаций, однотипных по своим основным признакам, элементам. Несомненно, что каждый случай, который в действительности попадает в сферу правового регулирования, уникален, складывается из множества обстоятельств, характеризующих место, время, субъектный состав, интересы сторон и т.д. Однако правовой нормой все конкретно-ситуативные признаки охватываться не могут. Юридическая норма предусматривает лишь наиболее значимые с точки зрения государственно-правового регулирования, типичные для множества конкретных ситуаций элементы правоотношения, что позволяет зафиксировать в норме права модель регулируемого общественного отношения и применить данное правовое предписание не однократно, а во множестве случаев.

Чтобы сформулировать абстрактную норму права, которая бы устанавливала некий образец, модель будущего правоотношения, а значит, охватывала лишь наиболее общие для конкретных правоотношений и юридически значимые элементы и признаки,



используется особое средство юридической техники — юридическая конструкция.

Юридическая конструкция является результатом как научно-теоретической, так и прикладной юридической деятельности. С одной стороны, она представляет собой умозрительное абстрактно-теоретическое построение, разработанное наукой, с другой — по своему содержанию она производна от конкретных типовых общественных отношений, т.е. социально-правовой практики, обобщает в своем составе элементы и связи между ними, повторяющиеся в практической плоскости. Таким образом, формируется идеальная (абстрактная, умозрительная) модель конкретных общественных отношений одного типа, которая становится основой системы правовых средств, получающих нормативное закрепление в позитивном праве<sup>1</sup>.

Конструкция (от лат. *constructio* — «составление, построение») — строение, устройство, взаимное расположение частей; сооружение сложного устройства, а также отдельные части, его составляющие: сочетание слов, рассматриваемое со стороны их грамматических связей<sup>2</sup>. В философии конструкция рассматривается как способ создания «логически непротиворечивых, доказательных, содержательно богатых систем знания, обладающих при этом значительной объясняющей, организующей и предсказательной силой»<sup>3</sup>.

В юридической науке широкое распространение получило предложенное Л.Ф. Черданцевым определение юридической конструкции, как идеальной модели, отражающей сложное структурное строение урегулированных правом общественных отношений, юридических фактов или их элементов. Как средство юридической техники юридическая конструкция определяется как «структурная модель группы однородных правовых явлений, определенную комбинацию элементов которой

---

<sup>1</sup> Ананьева А.А. Нормативные юридические конструкции гражданско-правовых договоров: о системе и содержании // Шестой Пермский конгресс ученых-юристов Избранные материалы. 2016. С. 193.

<sup>2</sup> Современный словарь иностранных слов. СПб.: Дуэт, Комета. 1994. С. 303.

<sup>3</sup> Лебедев С.А. Философия науки: краткая энциклопедия (основные направления, концепции, категории). М.: Академический Проект, 2008. С. 404.

законодатель наполняет юридически значимой информацией, регламентируя тем самым в законодательстве соответствующую разновидность этих явлений»<sup>1</sup>.

Будучи типовой моделью конкретных правоотношений, юридическая конструкция обобщает элементы сложного по своему составу явления и закрепляется в нормах права, что придает им логическую стройность, структурированность, формальную определенность, рациональную организованность и вносит четкость в правотворческую, право интерпретационную и правореализационную практику.

Юридическая конструкция — это идеальная модель правового явления (правоотношения, юридического факта), определяющая связи элементов его состава, которая находит отражение в нормах права и служит основанием для их применения к фактическим обстоятельствам.

Построение юридической конструкции является примером использования метода моделирования в юридической науке, соответственно, сама конструкция как результат применения этого метода представляет собой упрощенное, огрубленное, условно-схематичное описание общественных отношений. При создании юридической конструкции законодатель абстрагируется, отвлекается от всего многообразия признаков, связей и фактических обстоятельств и принимает во внимание лишь юридические значимые и безусловно повторяющиеся в юридической практике.

Для создания юридических конструкций важно учитывать следующее:

1. Предметом обобщения в юридической конструкции являются правовые отношения, юридические факты, относящиеся к одному роду, но наполненные разнообразным содержанием. К примеру, правонарушение (конструкция состава правонарушения), договоры (конструкция существенных условий договора).

2. В правовой конструкции объединяются не столько признаки, сколько элементы состава какого-либо явления, а также связи между этими элементами,

---

<sup>1</sup> Методические рекомендации по использованию юридических конструкций в правотворчестве, науке и учебном процессе // Юридическая техника. 2013. № 7 (ч. 2). С. 902.

причем связи типичные, повторяющиеся в каждой аналогичной правовой ситуации.

3. Строеие правовой конструкции является строгим (жестким), т.е. отсутствие какого-либо из элементов или их связи приводит к разрушению конструкции и неприменению соответствующей нормы права<sup>1</sup>.

Юридическая конструкция может быть положена в основу формулирования одной нормы права, но чаще находит выражение в нескольких нормах (к примеру, конструкция права собственности, налога и т.д.).

Содержание правовых конструкций должно отвечать следующим требованиям:

- полнота (охватывать все возможные частные случаи);
- логичность (содержать элементы, в том числе разнородные по своей природе, которые тесно связаны между собой (например, стороны, их права и обязанности и объект в конструкции договора));
- последовательность (не составлять исключение из более общих положений, а быть в согласованности с ними);
- простота (не усложнять систему права и процесс ее применения, а наоборот способствовать более оптимальному толкованию и реализации);
- реальность (адекватное отражение в элементах конструкции правовых отношений)<sup>2</sup>.

Прежде всего правовые конструкции по способу закрепления классифицируют на теоретико-правовые (доктринальные) и нормативно-правовые. Конструкция состава правоотношения, например, является теоретическим построением, а в нормативном плане она находит отражение, к примеру, в гражданско-правовой конструкции обязательственного правоотношения.

По сфере действия можно выделить публично-правовые (налог, акциз, гражданство) и частноправовые конструкции (договор, юридическое лицо). По

<sup>1</sup> Витрянский В.В. Система гражданско-правовых договоров в условиях реформирования гражданского законодательства // Вестник экономического правосудия Российской Федерации (0869-7426). - 2012. - № 1. С. 27.

<sup>2</sup> Краснов Ю.К. Юридическая техника: Учебник / Надвикова В.В., Шкатулла В.И. - М.: Юстицинформ, 2014. С. 112.

отраслевой принадлежности — общеправовые (универсальные), межотраслевые и отраслевые. К примеру, конструкция состава правонарушения является, несомненно, общеправовой. Она конкретизируется в конструкции состава преступления (отраслевая уголовно правовая конструкция).

По составу элементов юридические конструкции могут быть простыми и сложными. В частности, конструкция субъективного права, которая объединяет несколько правомочий, является, в свою очередь, составной частью более сложной правовой конструкции — состава правоотношения.

В зависимости от происхождения юридические конструкции подразделяются на собственные и реципированные, заимствованные, причем последние должны быть ассимилированы с правовой доктриной и правовой системой государства<sup>1</sup>.

Необходимо отметить, что правовая модель и объект моделирования всегда взаимосвязаны друг с другом, поэтому если существует система моделируемых объектов (договоров), то и совокупность правовых моделей не может быть бессистемна. Каждая юридическая конструкция представляет собой своего рода каркас, построенный по типовой схеме, служащий основой для «нанизывания» на него конкретных элементов. Если такие каркасы не будут взаимосвязаны между собой определенным образом и образовывать единое целое, то и договоры будут регламентироваться бессистемно. Так как договоры играют важнейшую роль в жизни общества, они обречены на системное существование. Структуру системы договорных конструкций можно отобразить в виде единой типовой схемы, являющейся основой для построения структуры договоров.

Однако если основные элементы структуры системы права известны (нормы права, правовые институты, подотрасли права и отрасли права), то ответ на вопрос, что является элементами структуры системы нормативных договорных конструкций

---

<sup>1</sup> Давыдова М. Л. К вопросу о понятии правовых аксиом: теоретические и технико-юридические аспекты / М.Л. Давыдова // Юридическая техника. - 2007. - № 1. С. 204.

(договоров), не так очевиден. По своей сути договорные конструкции как элементы системы представляют собой идеальные образы сочетания договоров и их элементов, которые отражают не все, а наиболее существенные и типичные их черты, необходимые и достаточные для правовой идентификации конструируемых договорных конструкций. Конкретизация происходит впоследствии, уже на уровне правовых норм, когда договорная конструкция получает нормативное закрепление.

Таким образом, договор выступает универсальным средством регулирования взаимных прав и обязанностей субъектов, выбравших договорную форму оформления своих отношений. Если первоначально договор был использован, исключительно в сфере частного права, то в настоящее время широко используется в области публичного права.

Договор позволяет учитывать различные условия, факторы, обстоятельства, сопутствующие публично-правовой деятельности, обеспечить индивидуальный подход к регулированию отношений в сфере реализации государственной власти, а также способствует оперативному регулированию отношений между сторонами общественных отношений.

Необходимо отметить, что следует отличать нормативную и ненормативную юридические конструкции договора. Ненормативная юридическая конструкция договора представляет собой совокупность взаимосвязанных договорных условий. При правовом моделировании договора как соглашения, объектом моделирования будут выступать в первую очередь договорные условия.

По набору элементов нормативная юридическая конструкция шире ненормативной, обязательным элементом первой конструкции являются три группы существенных условий договора: 1) предмет; 2) условия, названные в качестве существенных в законе; 3) условия необходимые для данного вида договора. В первом условии отражается объект правоотношения, во втором и третьем, содержание правоотношения. Вдобавок к данным условиям, любое правоотношение включает в

себя субъектный состав, который, в свою очередь, не может являться элементом конструкции ненормативного договора и от которого зависит одно, двух или многосторонний характер договора.

Кроме того, что субъектный состав позволяет определить наличие либо отсутствие третьих лиц, он также оказывает влияние на качественную характеристику договора.

По мнению О.А. Красавчикова: «Индивидуализация договора обнаруживается в целом комплексе явлений (состав участников, объекты, характер и содержание возникающего из договора правоотношения, структура последнего и т.д.). Современная типизация социальных связей — это лишь одна из сторон процесса общественного развития, которая не устраняет, а скорее предполагает многообразие индивидуальных форм и средств достижения поставленных целей, многообразие конкретики повседневного бытия, характера и уровня развивающихся потребностей, удовлетворения соответствующих интересов»<sup>1</sup>.

В дополнение к вышеизложенному следует добавить, что нормативная юридическая конструкция договора позволяет квалифицировать такие договоры, как присоединения, опционный, рамочный, договор в пользу третьего лица и др.

Отнесение конкретного договора к определенной договорной конструкции позволяет применить к нему специальный правовой режим.

Наблюдения показывают, что конструкции любых договоров предусматривают в себе одни и те же элементы (общие для всех договоров) и специальные, свойственные определенному виду договора. В этой связи договорные конструкции можно дифференцировать на универсальную (общую) и специальные. В свою очередь, универсальная (общая) конструкция содержит перечень реквизитов<sup>2</sup> (элементов), необходимых для формирования нового вида (типа) договора. Такие элементы

---

<sup>1</sup> Красавчиков О.А. Категории науки гражданского права. Избранные труды в 2-х т. М.: Статут, 2005. Т. 2. С. 276.

<sup>2</sup> Ожегов С.И. Толковый словарь русского языка / С.И. Ожегов, Н. Ю. Шведова. – М.: Азбуковник, 2012. С. 675.

определены положениями гражданского права и включают название договора, как правило, указывающее на предмет договора, данные о месте и времени составления договора, субъектный состав, место и срок исполнения договора, цель, предмет и объект договора, права, обязанности и ответственность сторон, цену договора и форму расчетов, банковские реквизиты, подписи сторон с указанием места жительства, место нахождения субъектов договора.

В письменной форме договора такие элементы систематизированы в вводной, основной и заключительной частях.

Законодатель (или участники непоименованного договора), формируя тот или иной договор, использует общую конструкцию, выбирает из нее необходимые для данного вида договора элементы, наполняя их необходимым содержанием. На основании общей договорной конструкции рождается специальная конструкция договора.

Универсальную договорную конструкцию можно рассматривать как трансформер, т.е. как переходную и изменчивую конструкцию. Однако и специальная договорная конструкция может быть подвергнута трансформации, в случае, когда на ее основе создаются разновидности существующего типа договора (разновидности договора купли-продажи, аренды). В этой связи любая договорная конструкция представляет собой трансформер. В некотором роде процесс трансформации договора, вне зависимости от того, кто ее осуществляет, напоминает инженерию, которая, в свою очередь, является деятельностью, направленной на конструирование несуществующих в природе органических, неорганических и информационных единиц. При этом договор может быть рассмотрен как форма, несущая правовую информацию о сделке. В результате трансформации универсальной и специальной конструкции происходит появление новых видов договоров как в рамках одной отрасли права, так и различных отраслях права. В последнем случае часто возникают дискуссии о правоотраслевой

природе договоров<sup>1</sup>.

Универсальная конструкция договора, выработанная цивилистикой, способна транслироваться и реципироваться иными отраслями как частного, так и публичного права. В связи с чем универсальная договорная конструкция расценивается как межотраслевая правовая категория.

Договорные конструкции могут трансформироваться не только в другие виды договоров, но и в другие документарные формы (лицензии, сертификаты).

Следует отметить, что структурное строение системы гражданско-правовых нормативных юридических конструкций в идеале должно повторять систему гражданского права, в связи с этим в системе нормативных гражданско-правовых юридических конструкций представляется возможным выделить подсистему обязательно-правовых юридических конструкций, в которой, в свою очередь, значимое место занимает подсистема договорных юридических конструкций. Однако эта подсистема не является замкнутой. Учитывая, что договор является универсальной правовой категорией, нормативные юридические конструкции отдельных гражданско-правовых договоров могут быть элементами иных подсистем более высокого уровня, в частности подсистемы корпоративных юридических конструкций и подсистемы юридических конструкций права интеллектуальной собственности. На более низкой ступени системной иерархии каждому правовому институту соответствует нормативная юридическая конструкция, которая применительно к рассматриваемой системе будет являться ее первичным неделимым элементом<sup>2</sup>.

Так, скажем, система правовых норм, входящих в правовой институт договора транспортной экспедиции, основывается на юридической конструкции данного договора. Следовательно, если в системе права первичным элементом является правовая норма, то в подсистеме нормативных юридических конструкций договоров в

---

<sup>1</sup> Карлявин И. Ю. О контроле содержания договоров. Введение в проблему / И.Ю. Карлявин // Научный поиск, 2015. № 1.5. С. 19.

<sup>2</sup> Вахнин И.Г. Техника договорной работы / Б.И. Пугинский – Москва: ЗЕРЦАЛО-М, 2009. С. 94.



качестве первичного элемента выступает юридическая конструкция того или иного гражданско-правового договора, соответствующая по своему масштабу правовому институту.

Юридические конструкции каждого вида договоров взаимосвязаны между собой как по вертикали, так и по горизонтали. Горизонтальная взаимосвязь обусловлена широким спектром регулируемых правом общественных отношений и разнообразностью складывающихся в жизни ситуаций, которые нужно решить с помощью правовых средств. Нормативные юридические конструкции договоров являются производными от общественных отношений, которые представляют собой систему. И если отсутствует какая-либо договорная юридическая конструкция, которая должна быть применена для решения конкретной правовой ситуации, складывающейся в повседневной жизни, то система будет не полной и не сможет полноценно выполнять свои функции. Горизонтальная взаимосвязь проявляется и в том, что юридические конструкции договоров одной направленности обладают общими чертами.

Вертикальная взаимосвязь происходит опосредованно через вышележащие подсистемы. Так, в частности, юридическая конструкция любого вида, типа договора должна соответствовать юридической конструкции гражданско-правового договора вообще, отраженной в ст. 420 ГК РФ.

Утверждение о том, что юридическая конструкция гражданско-правового договора должна соотноситься с юридическими конструкциями обязательства и гражданско-правовой сделки спорно. Обусловлено это тем, что конкретный гражданско-правовой договор не является правоотношением, поскольку он является правовым средством, и не может быть сделкой, поскольку юридический факт заключения договора нельзя отождествлять с самим договором.

Вообще вопрос об отождествлении договора со сделкой или правоотношением, в том числе обязательственным, важен при исследовании юридических конструкций. Ведь у каждого из перечисленных правовых явлений своя, отличная от других

правовая конструкция. Д.А. Корецкий справедливо отмечает: «Поскольку договор является многозначным понятием, то количественный и качественный состав его элементов зависит от того аспекта, в котором мы рассматриваем данное явление»<sup>1</sup>.

Так, в структуру конструкции правоотношения принято включать субъективные права и обязанности, самих участников правоотношений, объект правоотношения. Структура юридической конструкции сделки определяется по-разному. Одни определяют сделку, как фактический состав, который содержит одно или несколько пожеланий, направленных на создание определенного правового последствия. По мнению других в состав сделки обязательно входит воля лица, ее совершающего. И в том, и в другом случае элементный состав юридической сделки отличается от состава правоотношения.

Из данного параграфа можно сделать следующие выводы:

- сущность договора заключается в том, что он является особого рода юридической конструкцией, содержание которой образует системное единство элементов ее образующих.

- нормативная юридическая конструкция договора находит выражение в конструкциях правовой науки, ненормативная, в свою очередь, представляет собой совокупность взаимосвязанных договорных условий и используется, как метод познания права.

- договор как юридическая конструкция в предмете гражданского права занимает особое место. Являясь средством воплощения субъективных прав и обязанностей, договор не позволяет исчерпать предмет гражданского права совокупностью норм объективного права.

- юридическая конструкция договора, соответствующая основополагающему правилу системности, позволяет снизить риски проблематики в закреплении характера

---

<sup>1</sup> Корецкий Д.А. Теория договорного регулирования гражданско-правовых отношений: автореф. дис. ... д-ра юрид. наук: 12.00.03 / Д.А. Корецкий - Ростов н/Д, 2007. С. 9.

прав и обязанностей и усилить гражданско- правовую защиту сторон.

## **1.2. Виды договоров в праве**

В настоящее время договоры вошли в практику регулирования различных общественных отношений. Представителями юридической науки справедливо отмечается, что трудно сейчас найти отрасль права, в которой правоотношения не возникали бы на основании договора, исключением не являются даже отрасли процессуального права.

«Термин «договор» стал широко использоваться в различных отраслях законодательства, в частности налоговом законодательстве, таможенном, земельном, трудовом, семейном и др.»<sup>1</sup>.

Договорное регулирование общественных отношений в современный период характеризуется: 1) появлением новых типов и видов договоров в различных отраслях права; 2) развитием и трансформацией договоров, имевших место в советском гражданском и других отраслях советского права; 3) «разархивацией» договоров, известных дореволюционной цивилистике (договор контокоррента, застройки); 4) заимствованием и адаптацией в отечественном праве зарубежных договорных конструкций; 5) появлением новых непоименованных договоров.

Деление права на публичное и частное привело к появлению понятий частноправовой и публично-правовой договор.

Договоры, нашедшие регистрацию в других отраслях права, стали именоваться согласно названию соответствующей отрасли права: земельные, природоресурсовые, предпринимательские договоры, коммерческие, налоговые, административные, конституционные, транспортные, строительные, жилищные договоры и прочие.

---

<sup>1</sup> Забоев К.Я. Правовые и философские аспекты гражданско-правового договора. СПб.: Юр. центр Пресс, 2003. С. 10.

В процессе определения право отраслевой природы договоров необходимо выявить у договоров либо единую право отраслевую природу (например, гражданско-правовой), либо признание за договором разнотраслевой правовой природы. Выяснение право отраслевой природы договоров позволяет адекватно решать вопрос, связанный с правоприменением.

Решая вопрос о право отраслевой природе договоров, можно было бы пойти по наиболее простому пути, например, признать за договорами либо частноправовую, либо публично-правовую природу. Это стало позволительным в связи с делением системы права на публичное и частное.<sup>1</sup>

Целесообразно исходить из того, что публичное и частное право представляют собой две крупные классификационные единицы, в рамках которых систематизированы известные отрасли права. Практически во всех отраслях частного и публичного права правоотношения могут возникать на основании договора. Понятие «частноправовой договор» воспринимается скорее, как общее понятие, имеющее отношение ко всем договорам, заключаемым в частноправовой сфере. Необходимо отметить и то, что в теории права «договоры, о которых идет речь, в литературе именуется также «индивидуальными», «частноправовыми», частными и т. п.»<sup>2</sup>.

«Проблематика частного договора, его сущности, места и роли в механизме правового регулирования является одной из наиболее сложных и слабо разработанных в российском правоведении»<sup>3</sup>.

Понятия частноправовой договор и публично-правовой договор способны пока лишь ориентировать, к какой классификационной группе относится договор.

В настоящее время известна только одна отрасль права, содержащая в себе разработанные и проверенные временем положения о сделках, обязательствах,

---

<sup>1</sup> Замотаева Т.Б. Предмет договора как основание классификации договоров // В сборнике: Систематика договоров в гражданском праве Сборник тезисов Всероссийской научно-практической конференции, 2016. С. 62.

<sup>2</sup> Пугинский Б.И. Частный договор в научной картине права. Ученые-юристы МГУ о современном праве / Под ред. М.К. Треушниковой. М.: Городец, 2005. С. 161.

<sup>3</sup> Там же. С. 162.

договорах различной направленности, объекте прав — гражданское право. Поэтому положениями данной отрасли права необходимо руководствоваться в определении правоотраслевой природы договоров.

В процессе анализа положений договорного права обращает на себя внимание дискуссионность вопроса, касающегося определения правоотраслевой природы договоров. Большинство правоведов усматривают в договорах гражданско-правовую природу. Так, например, Брагинский М.И., Витрянский В.В. писали, «... что все договоры, регулируемые земельным, водным, лесным кодексами, законодательством о недрах и других природных ресурсах... надлежит отнести к гражданско-правовым»<sup>1</sup>. Такую же позицию указанные авторы занимают в отношении брачного договора, считая, что есть все основания, для признания и брачного договора разновидностью гражданско-правовых договоров<sup>2</sup>.

Также существует точка зрения о близости природы трудового договора к гражданско-правовой<sup>3</sup>. В тоже время имеется и точка зрения, предполагающая, что природа договора соотносима с различными отраслями права, а не только с гражданским правом.

Ряд авторов вообще нечетко отражают свою позицию в отношении правоотраслевой природы договоров, в результате прийти к однозначному пониманию их позиции невозможно. Например, Асеева С.В. не отрицает связи транспортных договоров с гражданским обязательственным правом, но при этом пишет, «что термин «транспортные договоры» не является гражданско-правовой категорией, а лишь указывает на сферу применения различных договоров (перевозки, буксировки, аренды транспортных средств, оказания услуг)»<sup>1</sup>. По мнению автора, договоры, по различным основаниям, бывают свободные (об организации перевозок, чартеры) и обязательные (из административного акта), в том числе публичные (на основании закона, лицензии).

---

<sup>1</sup> Брагинский М.И. Договорное право. / В.В. Витрянский. М.: Статут, 2005. С. 26.

<sup>2</sup> Там же. С.27.

<sup>3</sup> Там же. С.132.

В отраслях права получает развитие тенденция, направленная на признание за многими договорами, нашедшими развитие в других отраслях права, гражданско-правовой природы (источники природоресурсового и земельного права), а также, что в праве сохраняется тенденция обособления отраслевых договоров (семейное право). Такая тенденция сформировалась еще в советском праве. Уже тогда О.А. Красавчиков отмечал: «... в развитии правовой мысли за 10-15 лет в некоторых отраслевых науках стала намечаться некоторая тенденция абсолютизации отраслевых особенностей договора в ущерб его интегральным свойствам»<sup>2</sup>.

Однако, несмотря на то, что законодатель императивно признает за договорами ту или иную правоотраслевую природу (например, дает прямое указание на гражданско-правовую природу договора или косвенное указание о применении к договору норм определенной отрасли права), научные сомнения этим не снимаются, и поиск ответа продолжается.

Разнообразие определений договоров (частный, частноправовой, публично-правовой, гражданско-правовой, поименованный и непоименованный договор, нетипичный договор, природоресурсовый договор и т.д.) вызывает потребность на основании определения правоотраслевой природы договоров систематизировать их по определенным видам. Способ данной систематизации договоров представлен в Приложении 1 к настоящей работе.

Из схемы, представленной в Приложении 1, видно, что договоры заключаются в сфере публичного и частного права, в связи с чем договоры правомерно называть публично-правовыми и частноправовыми. В свою очередь, в отраслях частного права (основных и вторичных) предусмотрены договорные основания возникновения правоотношений. В зависимости от структуры системы отрасли права различают суботраслевые договоры, институциональные договоры. Договоры, нашедшие

---

<sup>1</sup> Асеев С.В. Транспортные договоры. – Н. Новгород.: ВГАВТ, 2006. С. 3.

<sup>2</sup> Красавчиков О.А. Гражданско-правовой договор: понятие, содержание, функции: Антология уральской цивилистики. М.: Статут, 2001. С. 171.

развитие в отраслях права, принято называть поименованными договорами, однако в сфере регулируемых отношений могут иметь место непоименованные и смешанные договоры. Понятие «нетипичные договоры» не может являться юридической категорией. Природу договоров, нашедших закрепление в различных отраслях права, возможно определить на основании сравнения гражданско-правовых договорных конструкций (универсальной и специальной) с договорными конструкциями, нашедшими закрепление в различных отраслях права. При этом гражданско-правовые договорные конструкции подлежат изменению, превращая сам договор в договор-трансформер.

Решение вопроса об определении право отраслевой природы договора целесообразно осуществлять через содержание гражданско-правового договора.

Под содержанием договора необходимо понимать форму, состоящую из совокупности различных элементов. Именно элементы договора образуют его внутреннюю конституцию или каркас договорной конструкции.

Непоименованные договоры, а также смешанные непоименованные договоры по своей конструкции и содержанию могут представлять собой нетипичные для сложившейся правовой системы модели договоров. Термин «нетипичные договоры» в литературе встречается редко, во всяком случае, в справочной правовой литературе его обнаружить не удалось. Тем не менее данная тема находит отражение в отдельных работах<sup>1</sup>. В.А. Ойгензихт, перечисляет признаки нетипичных договоров, среди которых, например, особый характер выражения воли, комплексность элементов различных правоотношений, необычность, неправильность структуры договора. К нетипичным договорам автор относит конклюдентные и транзитные договоры<sup>2</sup>. Нетипичные черты, по мнению автора, можно увидеть во многих гражданско-правовых договорах.

---

<sup>1</sup> Ойгензихт В.А. Нетипичные договорные отношения в гражданском праве: Учебное пособие. Душанбе.: Изд-во Таджикского университета, 1984. С. 42

<sup>2</sup> Там же. С. 44.

Необходимо отметить, что понятие «типичный» означает «обладающий особенностями, свойственными какому-то типу»<sup>1</sup>, соответственно, частица «не» служит для выражения отрицания. В этой связи затруднительно ответить на вопрос, в каком контексте В.А. Ойгензихт использует понятие «нетипичные договоры». То, что автор описывает как нетипичное, следует отнести к особенностям конструкции того или иного вида договора. Особенности могут касаться формы договора, субъектного состава, направленности, объекта, содержания договора, ответственности, порядка заключения, правил исполнения и заключения договора. Особенности могут содержать любые разновидности типового (родового) договора, но при этом они, независимо от их отраслевой «прописки», сохраняют общую с типовым договором правоотраслевую природу.

Таким образом, в силу неясности содержания термина «нетипичные» представляется нецелесообразным применять его к договорам и считать понятие «нетипичные договоры» юридической категорией.

Понятие непоименованные договоры имеет древнюю историю. В древнеримском праве безыменные контракты теоретически считались непоименованными соглашениями<sup>2</sup>.

В настоящее время существует точка зрения, что «непоименованными являются те договоры, которые не закреплены не только в ГК РФ, но и во всем российском законодательстве»<sup>3</sup>, а также, что «договорные модели, предмет и содержание которых отражены в международно-правовых актах, не являющихся частью национального правопорядка, должны быть квалифицированы как непоименованные договоры»<sup>4</sup>. Особую категорию составляют договоры, заимствованные из зарубежных правовых систем. Среди них необходимо выделить, например, договор франчайзинга,

---

<sup>1</sup> Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Указ. соч. С. 798.

<sup>2</sup> Гетьман-Павлова И.В. Римское честное право. – М.: Юристъ, 2005. С. 258

<sup>3</sup> Батлер Е.А. Непоименованные договоры: некоторые вопросы теории и практики. автореф. дисс. ... канд. юр. наук: 12.00.03 / Е.А. Батлер. М., 2006. С. 10.

<sup>4</sup> Там же. С. 12



финансового лизинга, факторинга, дистрибьюторские договоры.

Действительно, использование непоименованных договорных конструкций на практике оборачивается нередко проблемами при разрешении конфликтных ситуаций, вытекающих из существа таких непоименованных договоров. В частности, суды испытывают определенные трудности при рассмотрении исков по указанным договорам.

На сегодняшний день сложилась практика, когда «зарубежные компании, выходящие на российский рынок, в качестве правового оформления будущих обязательств зачастую охотно предлагают дистрибьюторский договор. В этой связи российские коллеги нередко оказываются в затруднительном положении, поскольку действующее российское гражданское законодательство не предусматривает такой формы регуляции экономических отношений»<sup>1</sup>. В дистрибьюторском договоре находят элементы договоров коммерческой концессии, агентирования<sup>2</sup>. Несмотря на то, что на практике дистрибьюторский договор давно занял прочные позиции, при этом ни судебная практика, ни доктрина пока не выработали четких критериев его квалификации.<sup>3</sup> Суды квалифицируют данные договоры как договор поставки, коммерческой концессии.<sup>4</sup>

Еще одним примером непоименованного договора является договор франчайзинга. Конструкция данного договора была выработана иными правовыми системами: «первые элементы франчайзинга возникли в США в середине прошлого столетия»<sup>5</sup>, но «подлинный бум франчайзинга как способа ведения бизнеса относится ко второй половине XX в. и связан с переходом большинства промышленно развитых стран от эпохи индустриальной к постиндустриальной, открывшей новые схемы

---

<sup>1</sup> Дашян М.С. Дистрибьюторский договор в международном коммерческом обороте // Право и политика, 2010. № 10. С. 4.

<sup>2</sup> Борисова А.Б. Дистрибьюторский договор // Журн. рос. права. 2011. №3. С.18.

<sup>3</sup> Там же. С. 19.

<sup>4</sup> Дашян М.С. Дистрибьюторский договор в международном коммерческом обороте // Право и политика, 2010. № 10. С. 7

<sup>5</sup> Бобков С.А. Коммерческая концессия как институт в Российском гражданском праве // Журн. рос. права. 2012. № 10. С. 26.

организации бизнеса. Но только в начале 90-х годов прошлого века новые тенденции в экономическом развитии России привели к использованию франчайзинга в деятельности российских предпринимателей»<sup>1</sup>.

В российской литературе договор франчайзинга отождествляют с договором коммерческой концессии. «На сегодняшний день взаимоотношения франчайзеров и их партнеров — франчайзи в российском законодательстве регулируются главой 54 «Договор коммерческой концессии» Гражданского кодекса РФ. Большинство зарубежных и отечественных специалистов по франчайзингу считают, что положения и регламентации этой главы не оправданы и сдерживают развитие франчайзинга в России»<sup>2</sup>.

Конструкция договора коммерческой концессии является новой для российского законодательства. «Все возрастающее количество судебных споров, связанных с договором коммерческой концессии, подтверждает сложность его использования на всех стадиях правоприменения — от преддоговорного этапа, регистрации до акта о его исполнении»<sup>3</sup>. В данном договоре обнаруживаются черты других, как поименованных, так и непоименованных, гражданско-правовых договоров. Так, в частности, договору коммерческой концессии свойственны черты договора аренды, уступки прав, доверительного управления имуществом, авторского (лицензионного) договора, а также договора простого товарищества (о совместной деятельности), купли-продажи, аутсорсинга, консалтинга<sup>4</sup>.

Непоименованные договоры бывают по своей конструкции простыми (отвечающими общим признакам одного отраслевого законодательства) и сложными (содержащими элементы различных, в том числе разно отраслевых договоров)<sup>5</sup>.

---

<sup>1</sup> Орлова О.А. Место и роль договора коммерческой концессии в системе гражданско-правовых договоров // Законодательство и экономика. 2013. № 6. С. 29.

<sup>2</sup> Минеева И. Успех и неуспех франшизы — составляющие очевидны / И. Минеева // Бизнес-адвокат. 2010. № 6. С. 14.

<sup>3</sup> Фридман В. Франчайзинг: характер сложный, неярко выраженный / В. Фридман // Эж-Юрист. 2006. № 32. С. 63.

<sup>4</sup> Стажкова М.М. Договор франчайзинга: правовые основы, учет и налоги. — М.: Налог-Инфо, 2012. С. 8.

<sup>5</sup> Раизберг Б.А., Лозовский Л.Ш., Стародубцева Е.Б., Современный экономический словарь. — М.: ИНФРА-М, 2006. С. 113.

Для снижения количества споров по применению непоименованных договорных конструкций зарубежного права необходимо законодательно предусмотреть, что подобные договоры должны подвергаться систематизации и учету в соответствующих органах, например, в высших судебных инстанциях, где они будут подвергаться процедуре адаптации к российскому законодательству.

Правовая природа непоименованных договоров может быть также различной. Особенно специфичной представляется конструкция смешанных договоров. В п. 3 ст. 421 ГК РФ закреплено, что стороны могут заключать смешанные договоры. В данном случае речь идет о консолидации положений гражданско-правовых договоров. Однако на практике могут заключаться договоры, предусматривающие в себе положения разно отраслевых договоров, например, гражданско-правового договора и трудового договора. В этом случае постановлением Пленума Верховного Суда Российской Федерации определено, что в такой ситуации договор следует рассматривать как трудовой. В договоре о передаче ребенка в приемную семью правоведа также усматривают смешанную разно отраслевую природу. Заключение смешанных разно отраслевых договоров может иметь место и в других ситуациях.

Данная проблема должна найти свое разрешение либо на законодательном уровне, либо в актах судебной власти. В теории права необходимо предусмотреть дифференциацию смешанных договоров на внутриотраслевые смешанные договоры и разно отраслевые смешанные договоры, с определением, какие нормы права допустимо применять к регулированию последних.

Кроме того, помимо непоименованных договоров различают легальную типизацию договоров, представляющих собой отдельные виды поименованных в ГК РФ договоров, с которыми тесно связана типизация договоров по видам, принятая в юридической литературе. Исходя из этих критериев, в юридической литературе различают следующие виды договоров: основной и предварительный, возмездные и безвозмездные, консенсуальные и реальные, договор в пользу участников и в пользу

третьего лица, односторонние и взаимные, свободные и обязательные, взаимосогласованные договоры и договоры присоединения.

В зависимости от юридической направленности гражданско-правовые договоры делятся на основные и предварительные. Согласно ст. 429 ГК РФ по предварительному договору стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором. Следует различать предварительный договор и срочный, заключенный под отлагательным сроком. Оба договора предполагают возникновение прав и обязанностей в будущем, но предварительный договор не может напрямую породить права и обязанности. Обязательство заключить основной договор имеет силу в течении срока, указанного в предварительном договоре, в случае, когда срок договором не определен – в течении одного года с момента заключения предварительного договора.

В некоторых случаях допускается принуждение к заключению договора в судебном порядке, однако если предварительный договор не содержит всех существенных для основного договора условий, то он не может быть заключен в принудительном порядке. Если одна из сторон возражает против включения в основной договор условий, не предусмотренных в предварительном договоре, то вторая сторона не вправе требовать этого<sup>1</sup>.

Предварительный договор заключается в форме, установленной для основного договора, а если форма основного договора не установлена, то в письменной форме.

Несоблюдение правил о форме предварительного договора влечет его ничтожность.

Возмездный договор – это соглашение, исполнение обязанностей по которому сопровождается получением платы одной из сторон или же ответного оказания услуг

---

<sup>1</sup> Комарицкий В.С. Предварительный договор. Практика применения и вносимые в гражданский кодекс изменения / В.С. Комарицкий // Юрист. 2015. № 16. С. 14.

от другой стороны. В законодательстве не предусмотрено, что плата или ответное оказание услуг по стоимости должны быть равны тому благу, за которое они вносятся. Однако данное несоответствие не может рассматриваться, как следствие заключения кабальной сделки.

В случае, когда цена в возмездном договоре не предусмотрена, а значит ее установление является невозможным, исполнение договора осуществляется по сравнимым с существующими в данной местности на аналогичные блага, работы, услуги ценам.

Безвозмездным признается договор, плата или иное встречное предоставление за товар, услугу, работу по которому не производится. К таким договорам относятся, например, договоры дарения, безвозмездного пользования имуществом. В сфере оказания услуг с участием граждан, безвозмездные договоры трудно индивидуализировать в законе в качестве отдельного вида договора<sup>1</sup>.

По моменту определения времени заключения, договоры разделяются на консенсуальные и реальные. Их классификация производится на основе момента, когда обязательство реально возникло.

Большинство гражданско-правовых договоров являются консенсуальными и считаются заключенными с момента подписания их сторонами. Реальный договор, в свою очередь, считается заключенным в момент передачи имущества (договор хранения, перевозки груза, купли-продажи с условием, что договор считается заключенным с момента полной оплаты передаваемого имущества).

Также, к договорам, распознаваемым по моменту заключения, относятся договоры, которые подлежат государственной регистрации. (п. 3 ст. 433 ГК РФ). Они считаются заключенными с момента данной регистрации.

Оригинальностью отличаются договоры в пользу третьего лица (ст. 430 ГК РФ). В договоре в пользу третьего лица, третье по отношению к договору лицо является

---

<sup>1</sup> Рубцова Н.В. Возмездный характер предпринимательских договоров // Юрист. 2016. № 8. С.5-6.

таким только на момент непосредственного заключения договора сторонами, поскольку оно не участвует при достижении сторонами соглашения и заключении договора. В соответствии с условиями договора, заключенного в пользу третьего лица, должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу. После того как третье лицо выразило намерение реализовать свое право по договору, стороны не могут расторгать или изменять договор без его согласия. Наиболее часто данного рода договоры заключаются в сфере перевозок груза, страхования, агентских операций.

Договоры в пользу третьего лица нужно отличать от договоров на переадресацию выполнения. В таком договоре третьему лицу не предоставляют право потребовать выполнения. Право покупателя дать поставщику указания об отгрузке товаров получателям (Статья 509 Гражданского кодекса Российской Федерации), например, может быть предусмотрено в договоре поставки<sup>1</sup>.

Все договоры разделяют на взаимные и односторонние, в зависимости от природы распределения прав и обязанностей между участниками.

Односторонний договор предусматривает возникновение у одной стороны только прав, а у другой только обязанностей. Пример – договор займа, поскольку займодавец по такому договору наделен правом требовать возврата долга, но не несет каких-либо обязанностей перед. Заемщик, в свою очередь, не приобретает прав в соответствии с договором и выполняет только обязанность по возвращению долга.

Взаимный договор направлен на порождение прав и обязанностей у обеих сторон по отношению к другой стороне. Примером такого договора является договор купли-продажи, в котором продавец приобретает право требовать от покупателя оплаты товара и одновременно обязан передать товар, а покупатель, в свою очередь,

---

<sup>1</sup> Швырев Г.С. Договор в пользу третьего лица и договор об исполнении третьему лицу // Новая наука: Проблемы и перспективы. 2016. № 3-1 (67). С. 258.

приобретает право требовать передачи ему товара и одновременно обязан заплатить продавцу полную цену.

В зависимости от оснований заключения договоры подразделяют на свободные и обязательные. Большинство контрактов имеет свободный характер и представляют собой контракты, заключение которых зависит от усмотрения сторон. Заключение обязательных контрактов неизбежно для одной или обеих сторон вследствие указания закона или обязательства, которое было добровольно принято сторонами. Примерами такого вида договора, являются такие публичные договоры, как договор проката, договор банковского вклада, где вкладчиком является гражданин и пр.

В зависимости от порядка согласования условий, договоры разделяют на взаимосогласованные и договоры присоединения. Условия взаимосогласованных договоров определяются обеими или всеми сторонами договора, а условия договора присоединения одной из сторон. При этом другая сторона лишена возможности вносить дополнения или изменения в их стандартную форму. Она в праве либо заключить договор на условиях, определенных другой стороной или же отказаться от заключения договора.

Если договор присоединения лишает присоединившуюся сторону прав, предоставляемых по договорам такого вида, ограничивает или исключает ответственность другой стороны за нарушение обязательств, либо содержит другие обременительные условия, которые присоединившаяся сторона не приняла бы при наличии у нее возможности участвовать в определении условий договора, данная сторона в праве требовать изменения или расторжения договора.

Исключение составляют случаи, когда сторона присоединилась к договору в связи с осуществлением своей предпринимательской деятельности и знала или должна была знать, на каких условиях заключает договор<sup>1</sup>.

В настоящее время в праве порождают дискуссии договоры, которые

---

<sup>1</sup> Мечетин Д.В. Слабая сторона в договоре присоединения // Гражданское право. - М.: Юрист, 2010. № 2. С. 39-40.

закключаются на основании закона, административного акта, лицензии, а в своей конструкции отражают принципиальные начала различных отраслей права, предусматривают различные виды юридической ответственности, основывающиеся на разных принципах вины. Правовое регулирование таких договоров различное, к ним могут применяться нормы отраслевого законодательства или нормы разноотраслевого законодательства. С одной стороны, такие договоры можно рассматривать как разновидность гражданско-правового договора, с другой — как иной отраслевой тип или как смешанный разноотраслевой договор. В целях единообразного толкования природы таких договоров необходима единая концепция, определяющая, на какие элементы конструкции договора необходимо обращать первоочередное внимание, и исключающая, например, заключение разноотраслевых смешанных договоров.

Реорганизация универсальной или специальной договорной конструкции — объективное явление в праве. Реорганизацию договоров можно сравнить с реорганизацией юридического лица. При реорганизации договора наблюдается выделение и слияние, присоединение и преобразование.

Например, при слиянии образуется новый тип (вид) договора, разделение ведет к появлению новых видов договоров, при присоединении создается смешанная конструкция, при преобразовании также образуется новый тип договора.

Подводя итоги изложенному в данном параграфе, необходимо подчеркнуть следующее:

- деление права на публичное и частное привело к появлению понятий частноправовой и публично-правовой договор.

- развивается традиция отождествлять договоры согласно их отраслевой принадлежности, например, частноправовые договоры, публично-правовые, гражданско-правовые, трудовые, предпринимательские, семейные, транспортные, строительные договоры.

- помимо поименованных договоров на практике заключаются непоименованные



договоры, а также используются договоры, заимствованные из других правовых систем.

- гражданско-правовые договоры различаются в зависимости от их юридической направленности: основные и предварительные договоры, возмездные и безвозмездные, консенсуальные и реальные, договоры в пользу их участников и договоры в пользу третьих лиц, односторонние и взаимные, свободные и обязательные, взаимосогласованные договоры и договоры присоединения.

- договорные понятия нуждаются в теоретическом осмыслении и систематизации. В целях упорядочения большого числа договоров и их соотнесения с соответствующей отраслью права предлагается систематизировать договоры определенным образом, с которым можно ознакомиться в Приложении 1 к настоящей работе.

### **1.3. Содержание договора**

Одним из проблемных вопросов в науке гражданского права является вопрос о содержании договора, дискутирование по которому ведется среди ученых начиная с советского периода и по настоящее время.

По мнению О.А. Красавчикова «условия договора – это элементы соглашения, образующие в своей системе содержание договора. Система прав и обязанностей сторон – это содержание конкретного гражданского правоотношения. Иначе говоря, в самом договоре нет никаких прав и обязанностей. В нем лишь заключена конкретная волевая модель того правоотношения, которое возникает в соответствии с законом на

основе договора»<sup>1</sup>.

Н. Шонасурдинов пишет «условия договора составляют в своей совокупности содержание договора, а совокупность прав и обязанностей, возникающих из договора – содержание договорного обязательства»<sup>2</sup>.

«Права и обязанности образуют содержание обязательства, но не породившего его договора, а совокупность условий составляет содержание соглашения, но не обязательство, которое из него возникло»<sup>3</sup> - отмечает О.С. Иоффе.

Большинство авторов придерживаются такой точки зрения, что содержание договора – есть совокупность его условий, разрабатываемых и включаемых в договор, на которых было достигнуто соглашение сторон.

Выделяют три группы условий договора: 1) существенные; 2) обычные; 3) случайные.

Для заключения договора необходимо достижение соглашения сторон по всем существенным условиям договора.

Существенными признаются условия:

- о предмете договора (например, о вещи, подлежащей передаче по договору купли- продажи);
- прямо названные в законе или иных правовых актах как существенные для данного вида договоров (например, условие о цене в договоре купли-продажи недвижимости);
- условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Условие договора о цене не считается существенным. Согласно ст. 424 ГК РФ, в

<sup>1</sup> Красавчиков, О.А. Гражданско-правовой договор: понятие, содержание и функции / О.А. Красавчиков / Межвузовский сборник научных трудов. – Свердловск, 1980. С. 10

<sup>2</sup> Шонасурдинов, Н. Правовое обеспечение экономики и рационального использования электрической и тепловой энергии: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.03: / Н. Шонасурдинов. – Душанбе, 1988. С. 27.

<sup>3</sup> Иоффе, О.С. Содержание гражданско-правового договора / О.С. Иоффе / Гражданское законодательство. Статьи. Комментарии. Практика. Под ред. А.Г. Диденко. – Алматы: Изд-во Раритет, 2005. Вып. 2. С. 658

случае, когда договором оно не предусмотрено, исполнение обязательства оплачивается по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары, работы или услуги.

Обычные условия договора устанавливаются диспозитивными нормами гражданского права и вступают в действие, если стороны своим соглашением не устранили их применение или не установили иных условий. Обычными являются условия о цене, сроке исполнения обязательства и др.

Случайные условия изменяют или дополняют обычные условия и приобретают юридическую силу лишь в случае включения в текст договора<sup>1</sup>.

Классификация договорных отношений в теории трудового права несколько отличается от вышеизложенной.

Большинство авторов делят все условия трудового договора, в зависимости от порядка их установления на непосредственные и производные.

Непосредственные это те условия, которые устанавливаются соглашением сторон при заключении договора, а производные, в свою очередь не зависят от воли сторон и устанавливаются законодательством, коллективным договором, соглашением либо локальными нормативными актами.

Такое разделение трудовых условий вызывает ряд разногласий, поскольку рамки договорной свободы работодателя и работника при составлении условий трудового договора ограничиваются законом, соглашением, в некоторых случаях локальными нормативными актами. Стороны способны изменять лишь диспозитивные нормы, все остальные же действуют вопреки их воле. Следовательно, содержание трудового правоотношения устанавливается не только условиями трудового договора, согласованными сторонами, но и в основном, нормами трудового законодательства.

Можно сделать вывод, что произвольные условия не могут составлять

---

<sup>1</sup> Советское гражданское право. Киев, 1977. С. 403; Гражданское право. Т. 1 / Под ред. А. П. Сергеева и Ю. К. Толстого. М., 2002. С. 489-491; Гражданское право. Т. 1 / Под ред. В. П. Мозолина и А. И. Масляева. М., 2013. С. 567-568.

содержания трудового договора. Условиями трудового договора являются только условия, устанавливаемые соглашением сторон и главное, не противоречащие трудовому законодательству и не ухудшающие положение работника по сравнению с нормами коллективного договора, локальных нормативных актов.

Непосредственные условия трудового договора делятся на необходимые (обязательные, конститутивные), отсутствие которых недопустимо и влечет недействительность трудового договора, и дополнительные (факультативные), которые при желании самостоятельно устанавливаются сторонами. При включении их сторонами в трудовой договор они приобретают такую же юридическую силу, как и необходимые условия. Договор признается состоявшимся независимо от наличия или отсутствия дополнительных условий. Приведённое деление договорных условий является традиционным для трудового права.

Видно, что необходимые условия в трудовом праве аналогичны существенным в гражданском праве, дополнительные (факультативные) соответствуют случайным, а производные условия — обычным. Отнесение необходимых и дополнительных условий к числу непосредственных (самостоятельно вырабатываемых сторонами) и выделение в отдельную группу условий, содержащихся в законодательстве (производных условий), представляется вполне целесообразным. Это позволяет четко разграничить условия, согласуемые сторонами, и условия, предписываемые нормативными актами<sup>1</sup>

В отличие от науки, в законодательстве используется лишь термин «существенные условия». Так, в ст. 432 ГК РФ указывается, что «договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора». Далее, раскрывая смысл данного словосочетания, законодатель дает перечень таких условий:

---

<sup>1</sup> Гусов К.Н. Трудовое право России: учебн. К.Н. Гусов, В.Н. Толкунова. – М: ТК Велби, изд-во проспект, 2004. - С. 171-174; Толкунова В.Н. Трудовое право. Курс лекций. М., 2002. С. 105.

«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». ТК РФ также содержит перечень существенных условий (место работы, дата начала работы, права и обязанности работника и работодателя, условия оплаты труда, виды и условия социального страхования и т. д.).

Отдельными авторами предлагаются иные классификации условий договора. Так, В.И. Кофман разделял все условия договора на «существенные» (согласование которых необходимо, чтобы договор считался заключенным), «императивные» (подлежащие обязательному включению в договор, независимо от воли сторон, вследствие предусмотренности их императивной нормой), «обычные» (устанавливаемые диспозитивными нормами), «предписываемые» (не влияющие на факт признания договора заключенным, но на необходимость согласования которых содержатся указания в законе), «случайные» (по вопросам не урегулированным правовыми нормами, или содержащие другое, отличное от указанного в диспозитивных нормах решение)<sup>1</sup>. М.И. Брагинский подчеркивает, что в данной классификации отсутствует единый критерий разграничения условий: «в одних случаях эту роль выполняет «обязательность» и «достаточность», в других — характер норм, предусматривающих соответствующее условие, а, в-третьих, (применительно к «предписываемым условиям») вообще остается неясным, в чем, собственно, состоит их значение»<sup>2</sup>. Подобная критика вполне справедлива. Уместно здесь будет вспомнить позицию О.А. Красавчикова, считавшего всю распространенную классификацию договорных условий малопригодной как в теоретическом, так и в практическом аспекте. «Основной недостаток имеющихся классификаций, — писал автор, -

---

<sup>1</sup> Советское гражданское право. Т. 1. М.: Высшая школа., 1968. С. 425-426.

<sup>2</sup> Брагинский М.И., Витрянский В.В. Указ. соч. С. 303.

...заключается в том, что они проводятся с одновременным использованием двух, а порой и трех признаков разграничения». О.А. Красавчиков считал необходимым отражение всех договорных условий в парных категориях: условия существенные и несущественные, обычные и случайные, материальные и формальные<sup>1</sup>.

Предложенная В.И. Кофманом классификация договорных отношений, схожа с распространенным делением условий на существенные, обычные и случайные. Условия, закрепленные императивными нормами, автор относит к числу существенных.

В таком случае приведенное разделение условий выглядит следующим образом:

- к существенным условиям относятся предписанные и императивно установленные условия;
- к обычным, следует отнести условия, записанные в диспозитивных нормах;
- случайные условия – это условия, расходящиеся с решениями диспозитивных норм права.

Если отграничивать существенные условия от остальных по критериям обязательности и значимости для сторон, то императивные предписания нормативных актов смело можно отнести к их числу. Если же рассматривать условия с точки зрения необходимости их согласования, то к существенным условиям следует отнести только те условия, обязательность согласования которых прописана законодательно.

По мнению Р.О. Халфиной и М.И. Брагинского императивно-определенные условия не относятся, как к существенным, так и обычным условиям договора, считая, что рассматриваемые условия не являются предметом соглашения и по этой причине не являются договорными условиями.<sup>2</sup>

Аналогичные мнения сложились применительно к трудовым договорам. Большое количество авторов-трудовиков считают, что в содержании трудового договора

---

<sup>1</sup> Красавчиков О.А. Гражданско-правовой договор: понятие, содержание и функции // Гражданско-правовой договор и его функции. М., 1980. С. 12.

<sup>2</sup> Советское гражданское право. Т. 1.: Юрид. лит., 1969. С. 459-460.

должны быть исключительно те условия, которые зависят от волеизъявления сторон. Авторы считают, что условия, predetermined законом, не могут рассматриваться как договорные, так как стороны лишь подчиняются таким условиям, а не приходят к ним в результате взаимного соглашения. Ученые считают, что нормативные установления не теряют своего государственно-властного, общеобязательного характера и не превращаются в договорные, даже когда стороны заключают трудовой договор.

Так по мнению Д.А. Колбасина, содержание трудового договора составляет совокупность условий, «выработанных целеустремленными усилиями сторон и направленных на обеспечение их реального исполнения с целью достижения соответствующего результата»<sup>1</sup>.

О.С. Иоффе критиковал данную позицию, считая, что суть обычных условий состоит в том, что стороны их не согласовывают, а принимают стороны самого закона<sup>2</sup>. По мнению М.Б. Брагинского, субъекты, принимая решение о заключении договора, имеют ввиду подчинение договора действующему в стране правопорядку, а не конкретную императивную норму.

Т.В. Кашанина считает, что такая аргументация недостаточно убедительна, по причине того, что основу любого правопорядка составляет именно совокупность императивных предписаний. Более точной и правильной позицией, по мнению автора, в данном вопросе является исключение императивно-определенных условий из числа договорных ввиду того, что они не являются предметом соглашения, так как соглашение предполагает выбор из различных вариантов, что неверно<sup>3</sup>.

«Выбор из различных вариантов»<sup>1</sup>, о котором говорит М.И. Брагинский, в данном случае будет выражаться в том, что стороны вправе согласиться с требованиями нормативных предписаний, заключив договор, или не принять их,

---

<sup>1</sup> Колбасин Д.А. Содержание трудового договора на современном этапе. Минск, 1990. С. 52.

<sup>2</sup> Иоффе О.С. Указ. соч. С. 31.

<sup>3</sup> Кашанина Т. В., Частное право: Учебник. – М.: Эксмо, 2009. С. 306.

отказавшись от его заключения. Если не рассматривать возможность отказа от заключения договора в качестве такового, то получится весьма интересная и специфичная ситуация. Ее суть в том, что в этом случае, необходимо отдельные виды договоров вообще лишить права называться таковыми.

Известно, что множество современных договоров не является результатом переговоров в собственном смысле этого слова. Часто возникают ситуации, когда экономически более слабая сторона не имеет возможности какого-либо воздействия на содержание заключаемого договора. Так называемые договоры присоединения, широко распространенные в хозяйственной деятельности, многие трудовые договоры, как известно, заключаются лишь путем согласия одной стороны с условиями, заранее подготовленными другой стороной (присоединения к ним). Однако М.И. Брагинский не идет по такому пути, что выглядело бы наиболее логичным и более соответствовало бы отстаиваемой ученым позиции. Он лишь указывает на аномальный характер таких соглашений, о необходимости же их исключения из состава договоров автор не упоминает<sup>2</sup>.

Таким образом, в рамках настоящего параграфа можно сделать следующие выводы:

- содержание договора составляют элементы соглашения, к которым относятся, как сформулированные контрагентами условия (или сторонами), так и условия, содержащиеся в нормах законодательства;
- в зависимости от важности условий и необходимости их согласования, условия разделяют на существенные и несущественные;
- условия, необходимость согласования которых не предусмотрено законодательно, относятся к несущественным (случайным). Требование сторон о необходимости согласования того или иного условия не является основанием для

---

<sup>1</sup> Брагинский М.И., Витрянский В.В. Указ. соч. С. 303.

<sup>2</sup> Брагинский М.И., Витрянский В.В. Указ. соч. С. 259



признания такого условия существенным;

- в зависимости от характера норм права, договоры делят на обязательные (установленные в императивном порядке) и необязательные (становятся условиями договора в случае, когда сторонами не предусмотрено иного решения вопроса, чем то, что содержится в них);

- условия договора, которые определены на уровне законодательства выражают в себе то, что характерно определенной группе договоров, условия самостоятельно выбранные, в свою очередь, выражают то единичное, что присуще лишь определенному договору.

## Глава 2. ЮРИДИКО-ТЕХНИЧЕСКИЕ ПРАВИЛА СОСТАВЛЕНИЯ ДОГОВОРОВ

### 2.1. Требования юридической техники к составлению договоров

Согласно мнению А. Нашиц, законодательная техника действует как совокупность методов и приемов, призванных обеспечить надлежащую форму и содержание правовых норм»<sup>1</sup>. Как отмечает Р.К. Надеев правила законодательной техники стандартизированы и применяются на всех этапах законодательного процесса, от полноты использования законодательной техники непосредственно зависит качество принятого закона<sup>2</sup>. Представляется, что юридическая техника имеет в основном прикладной, инструментальный характер<sup>3</sup>. Но это вовсе не означает ее «второсортности», подчиненности, несамостоятельности. Это «чрезвычайно существенное знание, — отмечал Д.А. Керимов, — имеющее относительно самостоятельное значение в системе правоправедения»<sup>4</sup>.

Очевидно, что юридическая техника является одним из показателей уровня правовой культуры в стране. Являются ли нормы права доступными для общественности, насколько они отражают его интересы и устремления, насколько они обеспечивают наиболее рациональное использование их в повседневной жизни - все это напрямую зависит от уровня правовой техники<sup>5</sup>.

Содержание юридической техники — это различные по характеру и форме выражения правила выполнения юридической работы.

---

<sup>1</sup> Нашиц А. Правотворчество. Теория и законодательная техника. — М.: Прогресс, 1974. С. 144.

<sup>2</sup> Надеев Р. Правовая экспертиза законопроектов // Российская юстиция. 1998. № 1. С. 38—39.

<sup>3</sup> Денисов Г.И. Указ. раб. С. 92.

<sup>4</sup> Международное и национальное уголовное законодательство: проблемы юридической техники: Материалы III Междунар. науч.-практ. конф., сост. на юрид. фак. МГУ им. М.В. Ломоносова 29—30 мая 2003 г. — М., 2004. С. 17.

<sup>5</sup> Юков М.К. Место юридической техники в правотворчестве // Правоведение. 1979. № 5. С. 47.

По вопросу о содержании юридической техники высказано несколько точек зрения.

Так, С. С. Алексеев весь юридический инструментарий делит на две группы, это средства и приемы:

- 1) юридического выражения воли законодателя (или воли субъекта индивидуального акта);
- 2) внешней формы правовых актов как документов<sup>1</sup>.

А. Ф. Черданцев предлагает подразделить правила юридической техники на три группы, это правила, относящиеся:

- 1) к внешнему оформлению документов;
- 2) содержанию и структуре актов;
- 3) изложению юридических документов (языковые правила)<sup>2</sup>.

Еще более дробную классификацию юридического инструментария дает Н. А. Власенко<sup>3</sup>. Он называет пять групп общих правил (требований) юридической техники:

- 1) реквизитные требования (правила внешнего оформления);
- 2) содержательные правила;
- 3) структурные правила;
- 4) языковые требования;
- 5) логические требования.

Всесторонний подход по данному вопросу (правда, применительно к юридической технике) демонстрирует Ю. А. Тихомиров<sup>4</sup>. Он выделяет шесть взаимосвязанных групп правил (или, согласно его терминологии, элементов):

- 1) познавательно-юридические;

<sup>1</sup> Алексеев С. С. Общая теория права: в 2 т. М.: Юрид. лит., 1982. Т. 2. С. 272.

<sup>2</sup> Черданцев А. Ф. Теория государства и права.: Учебник для вузов. М.: Юрайт, 2000. С. 367—371.

<sup>3</sup> Власенко Н. А. Правила законодательной техники в нормативных правовых актах субъектов Российской Федерации // Законотворческая техника современной России: состояние, проблемы, совершенствование: сб. ст.: в 2 т. Н. Новгород, 2001. Т. 1. С. 170—183.

<sup>4</sup> Тихомиров Ю. А. Законодательная техника: понятие и элементы. Екатеринбург: Изд-во УИФ "Наука", 1993. С. 9.

- 2) нормативно-структурные;
- 3) логические;
- 4) языковые;
- 5) документально-технические;
- 6) процедурные.

Инструментарий, составляющий содержание юридической техники, подразделяется на шесть групп, которые представлены на рисунке 2.1.



Рис. 2.1. Содержание юридической техники.

Применение общих правил юридической техники к составлению разного вида договоров помогает рационально изложить содержание условий разрабатываемого договора, что, в свою очередь, способствует повышению эффективности создаваемого договорного инструментария.

К содержательным относятся правила, позволяющие соотнести выполнение юридических действий с реальной обстановкой, в которой юристу приходится

трудиться. Это связано с тем, что профессия юриста в высшей мере социальная: она обращена к людям и выполняется посредством (с привлечением) людей.

Одним словом, любая юридическая деятельность должна быть социально адекватной<sup>1</sup>.

Учитывая, что договор входит в сферу правового регулирования (Рисунок 2.2.), можно сделать вывод, что договор должен обладать следующими признаками:

- 1) иметь волевой характер;
- 2) предоставлять субъектам возможность выбора варианта поведения или действий;
- 3) поддаваться внешнему контролю;
- 4) допускать возможность применения государственного принуждения при их нарушении;
- 5) выражать интересы общественного развития;
- 6) использовать необходимые материальные и иные средства.



Рис. 2.2. Договор в сфере правового регулирования.

<sup>1</sup> Кашанина Т.В., Юридическая техника: Учебник. – М: Норма: ИНФРА – М, 2011. С. 112.

К содержательным правилам составления договоров можно отнести:

- однородность правового регулирования. Договор должен иметь границы и быть рассчитан на упорядочение однородных общественных отношений;
- полноту правового регулирования. Договорные отношения должны быть полностью урегулированы.

Так, например, если составители договора не предусмотрят санкции за неисполнение его условий, то права субъектов договора окажутся не защищенными.

В правотворчестве, при обнаружении того, что общественные отношения остались не урегулированными, хотя могли и должны быть урегулированы, было принято говорить о наличии пробелов в праве<sup>1</sup>. Когда дело касается правоприменения, говорят о неполноте урегулирования правовой ситуации. Как бы там ни было, терминология не должна заслонять суть дела. Таким образом, социальная адекватность права вполне может быть достигнута, но это требует значительных интеллектуальных затрат и глубокой профессиональной подготовки.

Правила логики.

Присутствие логики в правотворчестве либо в правоприменении негласно, но обязательно и естественно.

В числе общих правил юридической техники, важных при составлении разного вида договоров можно выделить следующие:

- 1) Единообразное понимание терминов.

При несоблюдении данного требования, изложение договора становится непоследовательным и способствует возникновению противоречия в толковании соглашения. Например, в примерной форме договора аренды недвижимого

---

<sup>1</sup> В русском языке слово «пробел» имеет два значения: 1) пустое, не заполненное место, пропуск; 2) недостаток, упущение. О пробелах в праве принято говорить в основном во втором значении.

имущества<sup>1</sup>:

### 3.2. Арендатор обязуется:

Письменно сообщить Арендодателю не позднее чем за три месяца о предстоящем освобождении арендуемого Имущества как в связи с окончанием срока действия настоящего Договора, так и при досрочном освобождении, и сдать Имущество Арендодателю по акту в исправном состоянии, с учетом нормального износа.

### Ответственность сторон

5.5. В течение пяти дней с момента прекращения арендных отношений, регулируемых настоящим Договором, Арендатор обязан вернуть арендуемые помещения по акту приема-передачи в состоянии не хуже, чем в котором их получил, с учетом нормального износа.

В одном месте говорится о возврате арендодателю Имущества (что соответствует определению предмета договора), а в другом — о возврате арендуемых помещений. В одном говорится об акте, в другом — об акте приема-передачи. При этом ни в одном из них не указывается, как этот акт должен быть оформлен. Предположим, указание на прием и передачу свидетельствует о том, что документ должен быть двусторонним. А вот указание просто на акт об этом вовсе не свидетельствует. Акт может быть составлен и в одностороннем порядке.

Непоследовательность терминологии не во всех случаях ведет к двусмысленности, но свидетельствует о несерьезном отношении к подготовке договора.

### 2) Согласованность частей правового документа.

---

<sup>1</sup> Примерная форма договора аренды недвижимого имущества, расположенного на территории особой экономической зоны и находящегося в государственной или муниципальной собственности. Приказ Минэкономразвития России от 12.04.2006 № 95 (ред. от 22.12.2014) // URL: ru.consultant.

Важную роль при составлении договора играет полная согласованность всех его положений. Следует обратить внимание на исключения, которые допускаются из какого-то общего положения договора, а также на условия, дополняющие другие пункты договора.

Существуют два метода формулирования данного рода условий.

Первый метод основывается на том, что на конкретный пункт договора, из которого делается исключение, дается точная ссылка.

Например, «...за исключением положений, предусмотренных п. настоящего договора» или «положения данного пункта не исключают положений, предусмотренных п. настоящего Договора».

Согласно второму методу следует ввести общую ссылку на другие условия договора.

Например, «...независимо от иных положений настоящего Договора, сторона А обязана...» или «в дополнение к иным правам (или обязанностям) предусмотренным настоящим Договором, сторона А...».

Анализируя оба метода, можно сделать вывод, что первый метод хорош тем, что, читая определенный пункт договора, сразу видно, в каких статьях договора изложены взаимосвязанные условия. Но в то же время он требует большого внимания, особенно при изменении нумерации статей и пунктов в ходе дополнений и изменений первоначального проекта.

Второй метод избавляет от необходимости проверять ссылки при каждом изменении проекта договора. Однако, читая пункт, имеющий общую ссылку на возможные исключения или дополнения других пунктов договора, не видно сразу, к чему конкретно он относится. Нужно просмотреть весь договор, чтобы понять, как данный пункт взаимодействует с другими положениями договора.

3) Отсутствие противоречий между частями договора.



Ситуацию, когда в нормативных актах встречаются противоречия, называют коллизией<sup>1</sup>. Коллизия, по мнению А. Ф. Черданцева, «это когда две и более нормы несопадающего содержания претендуют на то, чтобы быть примененными к одному и тому же случаю»<sup>2</sup>. Н. А. Власенко, расширяя понятие коллизии, признает несогласованность (различие в подходах к регулируемой ситуации) и противоречивость норм права<sup>3</sup>. Еще более расширяет понятие «коллизия» Ю. А. Тихомиров: по существу, его понимание коллизии синонимично понятию «конфликт»<sup>4</sup>. Как бы там ни было, ситуация противоречивости отражает большую степень «столкновения» норм права, нежели несогласованность в нормах права, и является более нетерпимой.

4) Последовательность мыслительных операций, используемых при составлении договора. Форма изложения предложений должна сочетаться с построением пункта в целом, перечень обязательств или исключений из основных положений должны быть построены единообразно и пр.

Структурные правила.

Структура договора – это упорядоченная взаимосвязь составляющих договор элементов. Деление договора на части производится для того, чтобы систематизировать изложение необходимой для договора информации, тем самым избежать ее отсутствия, а также обеспечить эффективное усвоение правовой информации теми, кому она адресована.

Как и любая другая юридическая деятельность, договорная работа не может осуществляться спонтанно. Она должна быть систематизирована.

При составлении договоров, необходимо следить за исчерпывающим указанием всех необходимых данных о его сторонах, месте и времени заключения договора, а

<sup>1</sup> Алексеев С. С. Общая теория права: в 2 т. М.: Юрид. лит, 1982. Т. 2. С. 249.

<sup>2</sup> Черданцев А. Ф. Теория государства и права. М.: Юрайт, 2000. С. 211.

<sup>3</sup> Власенко Н. А. Коллизионные нормы в советском праве. Иркутск.: Изд-во Иркут. ун-та, 1984. С. 23.

<sup>4</sup> Тихомиров Ю. А. Юридическая коллизия. М.: Манускрипт, 1994. С. 27.

также соблюдении формы договора, у Мказанной в ст. 158-165 ГК РФ (письменная простая, письменная нотариальная, с государственной регистрацией договора).

Общие положения для составления договоров заключаются в следующем:

- 1) вводная часть («шапка»), которая содержит название договора, место и дату его заключения;
- 2) преамбула, которая относится к сторонам, определяет их место в договорных обязательствах, а также указывает лиц, уполномоченных подписывать договор;
- 3) основная часть;
- 4) заключительная часть (реквизиты данных организации, адрес и подпись сторон) <sup>1</sup>.

Важнейшая часть договора - основная часть. В ней необходимо отразить следующие элементы:

1) Предмет договора. В договоре он должен быть четко и конкретно определен. Условие о предмете договора являются существенными (пункт 1 статьи 432 ГК РФ). Без определения того, что является предметом договора, невозможно заключить ни один договор. Таким образом, по предмету договора можно выделить, например, договор купли-продажи, а в рамках его – договоры купли продажи недвижимости и вещей, ограниченных в гражданском обороте; договор залога, а в рамках его – залог недвижимости и земельных участков; договор аренды, а в рамках его – договоры аренды земли, иной недвижимости, транспортных средств с экипажем и без и т.д.

2) Права и обязанности сторон. Здесь действует принцип: чем более полно описаны права и обязанности сторон, тем лучше. Примером может служить структура содержания правоотношения, возникающего на основании договора поставки. На ряду с основным правом покупателя требовать купленный товар и его обязанностью уплатить за товар и корреспондирующих им главных субъективных прав и

---

<sup>1</sup> Кашанина Т. В. Юридическая техника: учебник / Т. В. Кашанина. —2-е изд., пересмотр. — М.: Норма: ИНФРА-М, 2011. С. 410.

обязанностей продавца, у сторон возникают многочисленные права и обязанности, связанные с исполнением и осуществлением главных прав и обязанностей. К числу таковых можно отнести: права и обязанности сторон по способам и формам расчетов за поставленный товар; способам выборки и доставки товара; порядку и методам приемки товаров по количеству и качеству; ответственному хранению товара и т. п.

3) Цена. Согласно законодательству, это положение не имеет обязательного значения для всех видов договоров, но на практике стороны не обходят его. А также это условие фиксируется в специальном документе, прилагаемом к договору (протокол-соглашение о цене или стоимости работ, оценках, калькуляции и т. д.). Например, прежде всего, ГОСТ Р 51303-2013 «Национальный стандарт Российской Федерации. Торговля. Термины и определения»<sup>1</sup> утверждает: «цена: Денежное выражение стоимости товара за количественную его единицу». Простыми словами это значит, что производитель, поставщик или продавец просчитывает все свои затраты при изготовлении данного товара (учитывая технологические методы) с определенной прибылью и вычисляет цену одной единицы товара (штуки, килограмма, тонны и др.). При этом не лишне учесть рыночную цену идентичных товаров в сопоставимых условиях, поскольку в свете нынешних коммерческих отношений покупатель имеет право выбора.

Согласно ГОСТу Р 51303-2013: "договорная цена: Цена, зафиксированная в договоре о выполнении работ, оказании услуг, купле-продаже, согласованная между продавцом и покупателем в ходе заключения договора". Значит, с обоюдного согласия сторон-участников договора поставки товара, она может быть выше или ниже рыночной.

При обсуждении данного вопроса желательно учитывать:

- соотношение спрос-предложение;

---

<sup>1</sup> Национальный стандарт РФ ГОСТ Р 51303-2013 "Торговля. Термины и определения" (утв. приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 28 августа 2013 г. N 582-ст) // URL: ru.base.garant.

- качество и количество товара;
- срок и порядок поставки (самовывоз, доставка на склад, доставка до места торговли);
- порядок расчетов;
- уплата налогов, сборов и прочих платежей.

Пример Договора поставки товара в части условия "Цена товара":

1. Цена товара указана в спецификации (приложение к Договору). Цена Товара указана с учетом НДС, затрат на доставку, разгрузочно-погрузочные работы, уплату налогов, сборов и других обязательных платежей. В течение срока действия Договора цена на Товар изменению не подлежит, т. е. является конечной.

2. Сумма Договора, включая расходы по поставке, составляет \_\_\_ (цифрами) (\_\_\_\_\_) (прописью) рублей.

4) срок исполнения обязательства. В этом условии указывает конкретную дату или хронологический период. Примером этого условия может служить договор перевозки. Транспортировка — это услуга, признанная перевозкой пассажиров транспортные чартеры или коды. Срок перевозки, включая моменты начала и окончания перевозки, определяется транспортными уставами или нормами российского законодательства;

5) конкретные условия для определенного вида договора (для поставки - условия для упаковки, отгрузки, транспортировки, для договорного соглашения - условие порядка доставки и принятия выполненной работы);

б) специальные или дополнительные условия (например, конфиденциальность)

Таким образом, договор купли-продажи может содержать любые случайные условия по усмотрению сторон, которые не противоречат действующему законодательству. Например, случайным условием договора купли-продажи является наличие перевозчика. В договоре может быть предусмотрено, что расходы по перевозке товара может нести продавец или покупатель;

7) форма оплаты (безналичные или наличные платежи, условия оплаты);

8) ответственность. Указание мер ответственности, как показывает судебная практика, не является излишним. Ответственность по договору может быть установлена в виде: возмещения причиненных убытков (ст. ст. 15, 393 ГК РФ); уплаты процентов за пользование чужими денежными средствами (ст. 395 ГК РФ); уплаты неустойки за ненадлежащее исполнение или неисполнение обязательств по договору (ст. 330 ГК РФ).

Стороны, независимо друг от друга в договоре, определяют за нарушение своих условий и в какой степени наступает та или иная ответственность или выплачивается штраф. В этом случае необходимо учитывать правила применения нескольких видов ответственности за нарушение одного и того же договорного условия, обязательства.

Если денежное обязательство нарушено и убытки превышают сумму процентов по ст. 395 ГК РФ, законно требовать выплаты процентов и компенсации за ущерб, превышающий размер процентов (в соответствии с пунктом 2 статьи 395 ГК РФ).

9) форс-мажорные обстоятельства. Например, такое событие, как землетрясение, является юридическим фактом, который порождает право лица, которое застраховало жилое здание на получение страхового возмещения (компенсации за ущерб). Такое событие, как смерть человека, может привести к многочисленным юридическим последствиям - прекращению обязательств, в которых принимал участие умерший гражданин, правоотношениям по наследованию имущества,

10) срок действия договора. Здесь определяется момент начала и окончания договора, порядок внесения в него изменений и дополнений. Например, следует отметить, что в зависимости от срока действия все трудовые договоры определяются в соответствии с частью 1 статьи 58 Трудового кодекса Российской Федерации о трудовых договорах, которые заключаются на неопределенный срок или для указанного срок не более пяти лет (срочный трудовой договор), если иное не

установлено ТК РФ и другими федеральными законами. Наиболее распространенным является трудовой договор, заключенный на неопределенный срок. Трудовые договоры с фиксированным сроком действия, в отличие от трудовых договоров на неопределенный срок, имеют ограниченный объем, они рассматриваются ст. 58, 59 ТК РФ;

#### Языковые правила.

Рассуждая о юридической технике как инструменте для создания текста договора, нельзя игнорировать вопрос о том, что такое текст договора и каковы его компоненты. Текст вообще (лат. *textum* — связь, соединение) — это авторская работа или документ, воспроизведенный в письменной или печатной форме.

Договор как документ — это разновидность юридического письма. Поэтому договор должен отвечать тем общим требованиям, которые предъявляются к составлению любых юридических текстов<sup>1</sup>. Вместе с тем составление договора с точки зрения юридического языка обладает значительной спецификой.

«Язык права» - означает легитимность нормативной и защитной ценности, положительное влияние на мир человеческого духа, его познавательные способности.

В этом контексте очевидна ценность юридической техники как сложного образования. По-видимому, «различные виды правовой техники, вместе организующие и разрабатывающие юридические материалы, создают условия для оптимизации процесса правового упорядочения общественных отношений».

Эффективность юридической терминологии зависит от того, как один или другой субъект законотворчества имеет ряд правил, налагаемых на юридическую терминологию. Это относится к тому, что юридическая терминология должна отвечать следующим требованиям: точность определения понятия; единство

---

<sup>1</sup> Хазова О. А. Искусство юридического письма. - М.: Юрайт, 2011. С. 6.

(недвусмысленность, когда термин имеет только один, а не несколько значений); краткости, ясности и простоты.

Некорректное построение предложения, неудачное применение отрицаний, слов-исключений, несогласованность нескольких условий одного договора, а также неверное употребление различного рода терминов без дополнительных пояснений, могут послужить причинами возникновения неточностей.

Рассмотрим возможность возникновения данной проблемы на примере договора аренды упомянутого выше:

В статьях «Обязательства сторон», «Ответственность сторон» и «Особые условия» предусматриваются среди прочих следующие обязательства арендодателя и арендатора.

#### Обязательства сторон

##### 3.1. Арендодатель обязуется:

. . . Обеспечить создание необходимых условий для эффективного использования арендуемого Имущества и поддержание его в надлежащем состоянии.

##### 3.2. Арендатор обязуется:

. . . Содержать арендуемое Имущество в исправном состоянии (техническом, санитарном, противопожарном, др.), производить за свой счет текущий ремонт и нести расходы на содержание Имущества.

. . . Письменно сообщить Арендодателю не позднее чем за три месяца о предстоящем освобождении арендуемого Имущества как в связи с окончанием срока действия настоящего Договора, так и при досрочном освобождении, и сдать Имущество Арендодателю по акту в исправном состоянии, с учетом нормального износа.

#### Ответственность сторон

5.5. В течение пяти дней с момента прекращения арендных отношений, регулируемых настоящим Договором, Арендатор обязан вернуть арендуемые

помещения по акту приема-передачи в состоянии не хуже, чем в котором их получил, с учетом нормального износа.

#### Особые условия

7.1. Капитальный ремонт имущества осуществляется Арендатором по согласованию с Арендодателем. Расходы Арендатора на капитальный ремонт являются основанием для зачета указанных расходов в счет арендной платы по настоящему договору. В случае проведения Арендатором капитального ремонта в соответствии с настоящим пунктом Договора необходимо заключение дополнительного соглашения к настоящему Договору, в котором будут урегулированы сроки, объем, план-график проведения ремонта.

Согласно п. 3.1 арендодатель обязуется создать необходимые условия для эффективного использования арендуемого имущества. В чем именно заключаются данные условия? Имеет ли право арендатор требовать от арендодателя, например, ремонт инфраструктурных объектов находящиеся рядом с арендуемым имуществом? Ведь это смело можно назвать созданием условий именно для эффективного использования арендуемого имущества.

Согласно п 3.2 арендатор обязуется производить за свой счет не только текущий, но и капитальный ремонт арендуемого здания. Вытекает вопрос, в чем заключается суть обязательств арендодателя по поддержанию арендованного имущества в надлежащем состоянии? Какие виды работ понимаются под капитальным ремонтом, и кто все-таки должен нести расходы на их выполнение? При прекращении арендных отношений, в каком именно состоянии арендатор должен сдать имущество? В исправном состоянии с учетом нормального износа или же в состоянии не хуже того, в котором он его получил?

Данные пункты договора каждая сторона может трактовать по-разному, так как условия, которые отражены в договоре полны пробелами и неточностями, обязательство не имеет конкретного содержания.



При заключении внешнеторговых контрактов, важную роль играет перевод юридических текстов. Не каждый переводчик обладает специальными навыками необходимыми для четкого и грамотного, с точки зрения юриспруденции, перевода. Поэтому даже самый высококвалифицированный переводчик может совершить ошибки<sup>1</sup>.

Что касается простоты и ясности договора, то это не означает, что язык должен быть максимально упрощенным, для того чтобы его мог понять любой человек, который абсолютно не ориентируется в праве и бизнесе. Специальная терминология, в зависимости от вида договора, для того и существует, чтобы ею пользовались и употребляли в соглашении правовые, коммерческие понятия и термины.

Договор должен быть понятен прежде всего сотрудникам организаций, которые являются сторонами данного соглашения. Также, договор может стать предметом для изучения представителями аудиторских фирм, банков, органов, осуществляющих функции государственного контроля, а в случае, если во время исполнения обязательств по договору, возникают спорные ситуации, договор становится предметом внимания судьи или арбитра.

Существует определенный ряд правил, который, в свою очередь не является абсолютным, но с учетом конкретной ситуации может быть полезным и позволит сделать договор простым и ясным.

При составлении договора следует учитывать следующее:

- предложения в договоре должны быть лаконичными, так как такие предложения воспринимаются легче.

- положения, которые относятся к одному и тому же вопросу должны быть сосредоточены в одном месте, для того, чтобы читателю можно было сразу вникнуть в суть вопроса.

---

<sup>1</sup> Кальгина А.А., Ильин Б.В. Составляем договор: требования к тексту // Юридическое образование и наука. 2017. № 5. С. 25-27.

- во избежание неточностей в толковании договора, следует не употреблять безличные предложения, двойные отрицания, а также страдательный залог, избегать слов и фраз, которые не несут смысловой нагрузки.

Формальные (реквизитные) требования.

Реквизитные требования не может игнорировать ни один юрист. В процессе юридической практики совершаются акты, порождающие юридические последствия, и составляются правовые документы. Порой они могут существенно изменить не только правовое положение субъекта права, но и его судьбу. Крайне важно знать, кто составил правовой документ, оформляющий какое-либо юридическое действие. В случае обнаружения юридической ошибки ее необходимо устранить и привлечь к юридической ответственности субъекта, действовавшего непрофессионально.

Исходя из этого можно сделать вывод, что при составлении содержательной стороны договора, так же необходимо учитывать реквизиты правового акта.

Следующие требования предъявляются к реквизитам договора в правилах ведения делопроизводства, это требования к оформлению документов, разработанных на федеральном уровне и регулируемых ГОСТ Р 6.30-2003 «Унифицированная система документации. Унифицированная система организационно-распорядительной документации. Требования к оформлению документов»<sup>1</sup>. Составная информация о документах (включая инструменты) требований к оформлению этих деталей к формам и документам.

Эти требования носят рекомендательный характер, поэтому применять или не применять этот ГОСТ Р 6.30-2003 - право каждой организации. Несоблюдение этого ГОСТа Р 6.30-2003 не приведет к недействительности договора<sup>2</sup>. Название организации, являющейся автором договора, должно соответствовать названию,

---

<sup>1</sup> Государственный стандарт РФ ГОСТ Р 6.30-2003 "Унифицированные системы документации. Унифицированная система организационно-распорядительной документации. Требования к оформлению документов" (принят и введен в действие постановлением Госстандарта РФ от 3 марта 2003 г. N 65-ст)// Текст ГОСТ опубликован в официальном издании Госстандарта России. ИПК Издательство стандартов, 2003 г.

закрепленному в его учредительных документах. Сокращенное название организации дается в тех случаях, когда оно закреплено в учредительных документах организации. Сокращенное имя (в скобках) помещается ниже полного или позади него. Справочные данные об организации включают: почтовый адрес; номер телефона и другие сведения по усмотрению организации (номера факсов, телексов, счетов в банке, адрес электронной почты и др.). Датой документа является дата его подписания или утверждения. Документы, выданные двумя или более организациями, должны иметь одну (единую) дату. Место составления или издания указывают с учетом принятого административно-территориального деления, оно включает только общепринятые сокращения. В состав реквизита «Подпись» входят: наименование должности лица, подписавшего документ (полное — если документ оформлен не на бланке документа, и сокращенное — на документе, оформленном на бланке), личная подпись; расшифровка подписи (инициалы, фамилия).

Требования к бланкам документов. Устанавливают два стандартных формата бланков документов — А4 (210 х 297 мм) и А5 (148 х 210 мм). Каждый лист документа, оформленный на бланке и без него, должен иметь поля не менее: - 20мм - левое; -10мм -правое; - 20мм -верхнее; - 20мм - нижнее. При изготовлении документов на двух и более страницах вторую и последующие страницы нумеруют. Номера страниц проставляют посередине верхнего поля листа.

Процедурные правила.

Подготовка и принятие юридических документов должны осуществляться согласно определенной процедуре.

Что касается концепции договорной работы среди ученых, то консенсуса нет. Процесс корпораций, использующий бизнес-контракты, имеет место в последовательности типичной для управленческой деятельности и включает в себя два цикла:

1) заключение договоров (подготовка, исполнение, согласование условий с подрядчиками);

2) выполнение условий договоров (оперативные меры, учет, мониторинг прогресса и результаты договорных обязательств).

Эти два цикла контрактной деятельности являются самостоятельными и разъединенными во времени. Кашанина Т.В. добавляет еще контроль за исполнением договоров <sup>1</sup>, такой подход не позволяет отделить взаимозависимые действия, направленные на использование предприятиями договорной формы управления бизнесом.

Действия, составляющие содержание работы по договору, группируются поэтапно, по каждому из которых сотрудники корпорации занимаются формированием и исполнением договорных обязательств.

Список вопросов, которые необходимо решить в процессе заключения и исполнения договоров, зависит от каждой отдельной организации и различных экономических связей.

Однако основные типы и направления договорной работы обычно включают следующие этапы:

1. Подготовительный. Этот этап включает преддоговорную «обработку» контрагентов (оферта), предполагает разработку основных условий (предварительный договор, соглашение о намерениях) и подготовку бланка договора;

2. Обосновательный. Проводится анализ коммерческой и производственной ситуации на предприятии и у потенциальных контрагентов. Если уже предварительное соглашение подписано, но одна из сторон отказывается заключать договор, она должна свое решение аргументировать, прежде чем другая сторона совершит затратные действия.

---

<sup>1</sup> Кашанина Т. В. Юридическая техника: учебник / Т. В. Кашанина. — 2-е изд., пересмотр. — М.: Норма: ИНФРА-М, 2011. С. 422

3. **Согласовательный.** Этот этап включает в себя последовательные стадии разработки проекта, урегулирования споров и конкретизации условий. Если контрагент не согласен с каким-либо положением проекта предварительного договора, юристы организации составляют протокол разногласий с учетом предложенных изменений и согласуют его.

4. **Утвердительный.** Этот этап представляет собой доведение содержания договора до исполнителей путем передачи им договорной документации (под их роспись).

5. **Контрольный.** На данном этапе в форме выборочного, сплошного, периодического или постоянного контроля проводится проверка исполнения условий договора.

6. **Оценочный.** Итоговый этап проводится путем сравнения фактически достигнутых показателей с целями сделки. По результатам этого сравнения юристы вправе рассмотреть возможность применения к исполнителям меры поощрения или санкции.

Порядок и условия заключения договоров определяется порядком и сроками планирования корпорациями их производственной и хозяйственной деятельности.

Договор является источником гражданских прав и обязанностей и независимо от того, предусматривает ли действующее законодательство этот вид сделки или нет (п. 2 ст. 421 ГК РФ) при условии, что они являются законными.

Договорная работа должна отвечать следующим основным условиям:

- соблюдение требований законодательства;
- эффективность, актуальность, экономическая осуществимость;
- юридическая грамотность готовых документов;
- финансовая безопасность проектов.

Все договоры должны быть подвергнуты экспертизе, в том числе юридической и экономической, на всех этапах работы. Такие экспертизы может проводить сама

организация при условии, что их сотрудники, имеют соответствующую профессиональную подготовку, если же нет, то с помощью внешних организаций, специализирующихся в этой области.

Юридическая экспертиза документа включает в себя не только определение условий, которые не соответствуют интересам представленной стороны и формулировке встречных предложений, но и проверку соответствия заключенной сделки закону. Соответствие закону означает не только существование договора в рамках действующих нормативных актов, но и соблюдение общих принципов гражданского законодательства, не допускающих осуществление своих прав с намерением причинить вред другому лицу или злоупотреблять своим доминирующим положением на рынке и т. д.

Экономическая экспертиза - очень емкая концепция и ее проведение необходимо с учетом структуры экономической науки, которая включает в себя экономический анализ (включая финансовый, маркетинговый, бухгалтерский) и планирование (стратегический и текущий).

Таким образом, результатом юридической и экономической экспертизы заключенного договора является юридически компетентное, финансово обеспеченное и экономически выгодное соглашение сторон.

Заключению договора должна предшествовать большая подготовительная работа, проводимая будущими контрагентами. Правильный выбор делового партнера позволит в процессе выполнения договора, чтобы избежать трудностей организационного или иного характера в отношениях сторон.

Основная задача на подготовительном этапе работы с договором - получить максимальную информацию о юридическом лице и о ином лице, с которым планируется его заключение.

Для заключения отдельных договоров (неординарных, сложных по характеру и по количеству согласовываемых сторонами вопросов либо по их субъектному составу) требуется подготовка, причём особая.

Содержание подготовительного этапа работы по контракту, в том числе:

- переговоры с будущими контрагентами;
- разработка основных условий;
- подготовка форм (бланков) для договорной документации;
- составление планов ведения договорной работы.

Первые два пункта подготовительной стадии реализуются, как правило, путём переговоров с контрагентами. Именно переговоры определяют суть договорных отношений, от них многое зависит. Сам процесс переговоров - дело психологически очень трудное. Вот почему в западных компаниях не только для облегчения труда переговорщиков, но и прежде всего для достижения нужного эффекта от переговоров составляется специальная внутренняя инструкция (корпоративный акт), своего рода перечень "ценных указаний" для ведения переговоров<sup>1</sup>.

При выборе контрагента, особенно с долгосрочными проектами и инвестировании в большие объёмы, следует проявлять максимальную осторожность и придерживаться следующих правил:

- при сборе информации о потенциальном партнере следует действовать в пределах, установленных законодательством, которое защищает конфиденциальность определенной информации (представляющей коммерческую, служебную и другую тайну);

- прежде всего, необходимо выяснить, разрешено ли лицу, предлагающему заключить договор, вести переговоры о таких переговорах.

---

<sup>1</sup> Хойер В. Как делать бизнес в Европе. М.: Прогресс, 1991. С. 21.

- следует установить, от чьего имени действует этот человек. Если он является представителем, то нужно установить также юридический статус представляемого (юридическое лицо, частный предприниматель, структурное подразделение и т. д.);

- необходимо уточнить организационно-правовую форму (ООО, ПАО и т. Д.), сферу деятельности, на чем именно он специализируется.

С 25 июля 2017 года организациям стало легче проявлять осторожность, поскольку Федеральная налоговая служба опубликовала информацию о налогоплательщиках на своем веб-сайте<sup>1</sup>.

Полномочия представителей сторон проверяются путем представления соответствующих документов (доверенность, документы, удостоверяющие личность, уставы, положение, учредительные документы и т.д.) В случае отсутствия полномочий действовать от имени другого лица или превышать такие полномочия, сделка считается заключенной от имени и в интересах лица, которое ее совершило, если иное лицо впоследствии прямо не одобрило сделку.

Результатом подготовительного этапа работы с договором является либо готовый к заключению договор, либо заключенное предварительное соглашение.

Проанализировав все средства юридической техники, применяемые к составлению договоров, и судебную практику по данному вопросу, можно выделить ряд ошибок, допускаемых при составлении различных видов договоров.

К ошибкам юридического характера следует отнести ошибки в проектировании механизма правового регулирования, который сочетает в себе два главных требования – содержательность, обусловленная правильным отражением регулируемых общественных отношений и строгое и четкое оформление текста с помощью правил юридической техники; избыточную нормативность; нарушение стиля.

---

<sup>1</sup> Предоставление сведений из ЕГРЮЛ/ЕГРИП о конкретном юридическом лице/индивидуальном предпринимателе в форме электронного документа // URL: ru.service.nalog.



К логическим ошибкам относятся логические противоречия, использование понятий не в соответствии с их общепринятым значением, нарушение соразмерности определения понятий.

Грамматическими ошибками являются нарушения лексических, орфографических и синтаксических норм современного русского языка.

Вызывает сомнение правильность деления ошибок на юридические и неюридические (логические и грамматические). Любые ошибки, допущенные в сфере правотворчества, могут быть поименованы юридическими ошибками безотносительно к тому, что нарушено: законы логики или правила грамматики. И те, и другие являются правилами, приемами, средствами законодательной техники, и их несоблюдение следует считать причиной юридических ошибок.

Рассмотрим общие ошибки, допускаемые при составлении разных видов договоров:

1) Условия договора противоречат существу законодательного регулирования соответствующего вида обязательства.

Так, в пунктах 7, 8 постановления Пленума Верховного суда Российской Федерации от 23 июня 2015 года № 25 разъяснено, если совершение сделки нарушает запрет, установленный пунктом 1 статьи 10 ГК РФ, в зависимости от обстоятельства дела такая сделка может быть признана судом недействительной (пункты 1 и 2 статьи 168 ГК РФ). К сделке, совершенной в обход закона с противоправной целью, подлежат применению нормы гражданского законодательства, в обход которых она была совершена. В частности, такая сделка может быть признана недействительной на основании положений статьи 10 и пунктов 1 или 2 статьи 168 ГК РФ<sup>1</sup>.

---

<sup>1</sup> О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 11.11.2017).

В постановлении Пленума Верховного суда РФ от 29.09.2015 № 43 «О некоторых вопросах, связанных с применением норм Гражданского Кодекса Российской Федерации об исковой давности» указано о том, что ничтожной является сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц. Вне зависимости от указанных обстоятельств законом может быть установлено, что такая сделка оспорима, а не ничтожна, или к ней должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки (пункт 2 статьи 168 ГК РФ).<sup>1</sup>

Договор, условия которого противоречат существу законодательного регулирования соответствующего вида обязательства, может быть квалифицирован как ничтожный полностью или в соответствующей части, даже если в законе не содержится прямого указания на его ничтожность.

2) Одной из главных ошибок является то, что юристы или сотрудники организаций берут чужой договор без осмысления и переработки. Некий тематический договор из открытых источников, или выбранный из числа тех, сделки по которым уже состоялись, относительно близкий к новому случаю, или договор, присланный контрагентом. Проверять подобный договор и корректировать его под условия конкретной сделки необходимо. Отсутствие проверки шаблона договора часто приводит к разного рода техническим ошибкам.

Например, ошибка в указании адресата может повлечь за собой споры, если стороны направляют друг другу уведомления или иные документы, обязательные по условиям договора. Возникает риск того, что одна сторона несвоевременно узнает о важных для нее обстоятельствах или не узнает о них вовсе, в то время как вторая сторона фактически исполнила обязательства по уведомлению в соответствии с реквизитами, которые указаны в договоре.

---

<sup>1</sup>О некоторых вопросах, связанных с применением норм Гражданского Кодекса Российской Федерации об исковой давности: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.09.2015 N 43 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 11.11.2017).

Верховный суд разъяснил следующее. Договор может установить, что юридически значимые сообщения сторона направляет другой только по указанному адресу. Направление по иному адресу не считается надлежащим, если лицо не знало и не должно было знать, что адрес в договоре недостоверен (п. 64 постановления Пленума ВС РФ от 23.06.15 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой ГК РФ»)<sup>1</sup>. Этому принципа придерживаются и нижестоящие суды (постановления АС Волго-Вятского округа от 02.08.16 по делу № А38-3276/2015<sup>2</sup>, АС Московского округа от 29.08.16 по делу № А40-225766/2015<sup>3</sup>).

В судебной практике встречаются случаи, когда стороны договоров купли-продажи недвижимости настаивают на признании договоров недействительными в связи с техническими ошибками, допущенными при указании площадей передаваемых помещений и определении размера долей участников общей долевой собственности (постановление Первого арбитражного апелляционного суда от 14.09.2009 по делу № А43-11101/2009<sup>4</sup>).

3) На подготовительной стадии заключения договора не проверяются полномочия контрагента. Если полномочия все-таки были проверены, у юриста компании должны быть все заверенные копии документов, подтверждающих правоспособность и фактическую возможность исполнять обязательства.

Так, решением Арбитражного суда Ростовской области от 30.12.2008 года по делу А53-12650/2008 сделка купли-продажи здания была признана недействительной

---

<sup>1</sup> О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 11.11.2017).

<sup>2</sup> Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 2 августа 2016 г. N Ф01-2106/16 по делу N А38-3276/2015 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «Гарант» (дата обращения: 11.11.2017).

<sup>3</sup> Постановление Арбитражного суда Московского округа от 29 августа 2016 г. N Ф05-12500/16 по делу N А40-225766/2015 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «Гарант» (дата обращения: 11.11.2017).

<sup>4</sup> Постановление Первого арбитражного апелляционного суда от 14.09.2009 по делу № А43-11101/2009 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «Гарант» (дата обращения: 11.11.2017).

на основании ст. 168 ГК РФ в связи с тем, что договор подписало лицо на основании доверенности, выданной дисквалифицированным руководителем, не имеющим полномочий. Суд сделал вывод, что сделка противоречит ст. 209 ГК РФ, предусматривающей исключительное право распоряжения имущества за его собственником, а дисквалифицированный руководитель не имел права заключать сделку от имени юридического лица<sup>1</sup>.

4) Отсутствует подпись на каждой странице договора. В случае замены неподписанных листов в договоре недобросовестным контрагентом, если конфликт дойдет до суда, суд не будет назначать экспертизу по поводу того, были ли заменены страницы договора, или нет. Подписанный на каждой странице договор имеет большую юридическую силу.

Так, в постановление АС Волго-Вятского округа от 03.06.16 № Ф01-1083/2016 по делу № А43-23514/2015, ответчик заявлял, что неустойка составляет 0,1 процента, а не 0,5 процента от суммы долга за каждый день просрочки, как утверждал истец. Суд отклонил этот довод. Он посчитал, что копия представленного в материалы дела договора, каждый лист которого скреплен подписями истца и ответчика, подтверждает редакцию о неустойке в размере 0,5 процента<sup>2</sup>.

5) Когда речь идёт о значимой сделке, необходимо знание о структуре владения корпоративным капиталом контрагента.

Если компания имеет представление о том, кто является реальным владельцем фирмы-контрагента, по крайней мере, появляется возможность ставить вопрос, когда активов у компании не окажется, об уголовной ответственности конкретного лица. Но если компания изначально вступила во взаимоотношения с, например,

---

<sup>1</sup> Постановление Арбитражного суда Ростовской области от 30.12.2008 года по делу А53-12650/2008 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «Гарант» (дата обращения: 11.11.2017).

<sup>2</sup> Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 03.06.16 № Ф01-1083/2016 по делу № А43-23514/2015 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «Гарант» (дата обращения: 11.11.2017).

компанией-однодневкой и не была проверена структура контрагента, и кто стоит за этим юридическим лицом, перспектив насчёт возврата активов нет никаких.

б) Договор может содержать различные существенные условия и 5-6 разного рода обязательств с разными этапами исполнения, но при этом в разделе об ответственности за исполнение могут фигурировать последствия, связанные или с нарушением какого-то одного обязательства, или абстрактные за всё вместе. Необходимо предусматривать меры ответственности за каждое обязательство.

Подводя итоги изложенному в данном параграфе, можно сделать следующие выводы:

- средства юридической техники помогают рационально изложить содержание условий разрабатываемого договора, что, в свою очередь, способствует повышению эффективности создаваемого договорного инструментария;

- разработка стандартной договорной структуры по всем правилам юридической техники является наиболее надежным способом повышения качества договорной работы;

- для того, чтобы сделать договорную работу более продуктивной, избежать ошибок, договоры должны быть составлены по всем правилам юридической техники.

## **2.2. Техника составления договоров в частном праве**

Деление права на частное и публичное предпринималось еще древнеримскими юристами. В той или иной форме оно существует и в настоящее время.

Суть указанного разделения заключается в том, что в праве есть комплексы норм, призванные в основном гарантировать либо общественный, публичный интерес (конституционное, уголовное, административное, финансовое и другие

отрасли права), либо интересы частных лиц (гражданское, семейное, торговое и иные отрасли права).

Частное право связано, прежде всего, с происхождением и формированием частной собственности. Его образуют нормы, оберегающие и стабилизирующие взаимоотношения частных собственников в процессе производства и обмена. Это сфера децентрализованного регулирования общественных отношений. Государственная власть «изгоняется» из сферы частных интересов, выполняя лишь обеспечивающие функции.

Если частное право — сфера независимости и частной инициативы, то публичное — это область власти и подчинения. Частное право состоит из отраслей гражданского, предпринимательского, семейно-брачного, трудового права, а публичное — из отраслей конституционного, административного, финансового, уголовного и иных.

Таким образом, главный смысл деления права на частное и публичное заключается в установлении границ вмешательства государства в сферу интересов граждан и их объединений.

Содержание частного права представляет собой комплекс норм, формулируемых организациями и гражданами для осуществления своих интересов (частных интересов), регулирующих разные стороны их деятельности.

Содержание частного права включает в себя три нормы: договорные нормы, корпоративные нормы и индивидуальные нормы.

Договорные нормы — это правила поведения, которые устанавливаются посредством соглашения между двумя и более субъектами (гражданами или корпорациями) по вопросам, представляющим взаимный интерес, и исполнение которых гарантирует применение мер государственного принуждения.

В связи с расширением предмета договорного права, договор стал использоваться практически во всех отраслях права и фактически считается универсальным документом.

Основными принципами, характерными частноправовым договорам, являются:

1) Равенство сторон, инициативность, диспозитивность.

Равенство сторон, является основополагающим качеством договора, которому в его гражданско-правовом понимании необходимо неукоснительно следовать. Однако, равноправие сторон в договоре не следует понимать, как полное тождество прав сторон в договоре. Равенство контрагентов заключается лишь в одинаковом правовом положении (но не фактическом) субъектов договора, обладание ими одно порядковыми правовыми возможностями по установлению или изменению между собой правовой связи. Также равенство выражается в отсутствии между сторонами безусловной административной подчиненности. Отношение власти и подчинения между сторонами противоречат указанному принципу и искажают саму суть юридической категории – договор.<sup>1</sup>

Принцип равенства сторон обуславливает и необходимость достижения соглашения между ними, так как ни одна из сторон не вправе в одностороннем порядке, в обход воли контрагента, устанавливать договорное отношение и определять его содержание.

В трудовом праве, данный принцип весьма условен: работодатель, обычно буквально выставляет свои условия, приглашая работника их принять. Конечно, возможна и их корректировка, но, как правило, не большая. Работнику предлагается вписаться в общий трудовой процесс, поэтому существенное изменение договора, естественно, невозможно.

Брачный договор и вовсе заключается тогда, когда одна сторона в имущественном отношении доминирует и желает такое положение сохранить на случай развода.

---

<sup>1</sup> Залесский В.В. Философия договора (закон динамического равновесия) // Журнал российского права. 2004. №8. [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «Гарант» (дата обращения: 11.11.2017).

Если у контрагента имеется вся информация об особенностях заключаемого соглашения, и он соглашается на установление этих отношений, то представляется вполне возможным говорить о принципе равенства в договорных отношениях.<sup>1</sup>

## 2) Принцип свободы договора.

Суть принципа свободы договора состоит в том, чтобы позволить сторонам договора управлять своими делами без вмешательства извне, создавая свое (частное) право, рассчитанное только на них.

Различные российские авторы насчитывают разное количество элементов свободы договоров. Но есть среди них те, которые никем из них не оспариваются. К их числу относятся:

- свобода в заключении договора. Не допускается понуждение к заключению договора, кроме случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена в Гражданском кодексе или другом законе, либо в добровольно принятом обязательстве.

- свобода в выборе контрагента. Каждая сторона для себя определяет, с кем заключать договор, при этом учитывает такие факторы, как надежность, деловая репутация, кредитоспособность контрагента и др.

- свобода определения вида договора. Субъекты вправе заключать договоры, как предусмотренные, так и непредусмотренные нормативными правовыми актами, а также смешанные договоры, включающие элементы различных видов договоров.

- свобода определять содержание договора. Стороны вправе решать, на каких условиях следует заключать договор.

Следует отметить, что возможностью понуждения к заключению частноправового договора не обладают ни указы Президента РФ, ни постановления Правительства РФ.

---

<sup>1</sup> Кашанина Т.В. Юридическая техника в сфере частного права (Корпоративное и договорное нормотворчество): учеб. пособие. – М.: Норма: ИНФРА – М, 2014. С. 236-239.



К договорам, заключаемым в обязательном порядке, можно отнести публичный договор. В Гражданском кодексе РФ содержится прямой запрет на отказ коммерческой организации на заключение договора при наличии у нее возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы. В данном случае, коммерческая организация лишена права выбора партнера, а также права самостоятельного решения вопроса о заключении договора. Кроме того, Правительство РФ обладает правом в случаях, предусмотренных законом, издавать правила, обязательные для контрагентов при заключении и исполнении публичных договоров.

Свобода договора также ограничивается требованием законодательства о получении специального разрешения (лицензии) на совершение определенных видов деятельности.

В трудовом праве ограничение свободы договора выражается, например, в том, что по действующему трудовому законодательству работодатель не вправе отказывать в заключении трудового договора женщине по мотивам беременности и наличия у нее детей.

В настоящее время не возникают сомнения, что договорная свобода не может быть абсолютной и ее необходимо ограничивать.

3) Гарантированность договора. Свобода договора без соответствующих гарантий ее осуществления превращается в фикцию.

4) Незыблемость договора. В обязательственном праве важнейшую роль играет принцип надлежащего исполнения договорных обязательств (ст. 309 ГК РФ) и принцип недопустимости одностороннего отказа от исполнения обязательств и одностороннего изменения его условий (ст. 310 ГК РФ).

Рассмотренные основные принципы, ставят договорное право на прочную основу и придают ему стабильность и действительность<sup>1</sup>.

Признаки частноправовых договоров:

- к частноправовым договорам по праву относят те правовые отношения, которые регулируют негосударственную деятельность. Например, правоотношения между гражданами в области имущественных отношений, семейных отношений, отношения между общественными организациями, кооперативными организациями, иными объединениями, то есть такие отношения, в которых выражен частный интерес.

- частноправовые договоры характеризуются равенством сторон правоотношений и относительной свободой, и самостоятельностью участников правоотношений.

- все субъекты частноправовых договоров одинаково равны перед законом и судом и не имеют никаких преимуществ по отношению друг к другу.

- частноправовые договоры направлены прежде всего на удовлетворение личных интересов их сторон<sup>1</sup>.

Из вышеизложенного следует, что в частном праве договору принадлежит господствующее положение. Широкое применение договора в частном праве объясняется тем, что все без исключения отрасли данной подсистемы права в разное время отделились от права гражданского. Основополагающими в частном праве являются диспозитивные нормы, которые, как известно, действуют лишь в том случае, если стороны не договорились об ином. Помимо этого, во многих ситуациях договорное правотворчество основывается на принципе «разрешено все, что не запрещено».

---

<sup>1</sup> Кашанина Т.В. Юридическая техника в сфере частного права (Корпоративное и договорное нормотворчество): Учеб. пособие. – М.: Норма: ИНФРА – М, 2014. С. 248-251.

### 2.3. Юридическая техника публичных договоров

Хотя договор является универсальным средством правового регулирования<sup>2</sup>, трудно не согласиться с тем, что он «фактически был монополизирован частными отраслями права»<sup>3</sup>. Между тем с конца XX в. объем договорного регулирования в сфере публичного права стал существенно увеличиваться.

Некоторые ученые отмечают, что договор «является частью арсенала средств публичного права»<sup>4</sup>, но в публичном праве присутствует односторонний подход к рассмотрению сущности договора.

В теории российского права проводится большое количество исследований, посвященных нормативным договорам. Традиционно как в науке, так и в законодательстве договор понимается как соглашение сторон об установлении, изменении или прекращении их прав и обязанностей. При этом публично-правовой договор, включает в себя основные признаки договора как универсального средства регулирования, которые представлены на рисунке 2.3.

Добровольность заключения договора или свободное волеизъявление сторон, представляет собой свободное решение каждой стороны о вступлении или не вступлении в договорные правоотношения.

Равенство сторон подразумевает лишь формальное, а не фактическое равенство. В этом признаке важную роль играет фактор зависимости. Например, предприятия от государственных монополий или государства, которое нуждается в кредите от международных фондов и т.п.

Согласие сторон – это согласование всех условий при составлении договора.

---

<sup>1</sup> Морозов Н.Л. Указ. соч. С. 48, 75; Семичева А.С. Указ. соч. С. 66; Морозова Л.А. Договор в публичном праве: юридическая природа, особенности, классификация // Государство и право. 2009. N 1. С. 15, 20.

<sup>2</sup> Бахрах Д.Н. Административное право России: Учебник. 6-е изд., перераб. и доп. М.: Эксмо, 2011. С. 341.

<sup>3</sup> Демин А.В. Административные договоры: Дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.02. Екатеринбург, 1996. С. 11.

<sup>4</sup> Семичева А.С. Публично-правовой договор в муниципальном праве: Дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.02. М., 2011. С. 15.

Одним из противоречивых признаков договора является его эквивалентность, т.к. эквивалентность очень часто сравнивают с возмездностью договора. Тем не менее, эквивалентность представляет собой взаимность прав и обязанностей сторон. Но не каждый договор является возмездным. Примером не возмездного договора может служить договор о делегировании полномочий между органами федеральной государственной власти и органами государственной власти субъектов федерации, которые действуют по принципу эквивалентности, но не возмездности.



Рис. 2.3. Основные признаки публично-правового договора

Признак договора о взаимной ответственности сторон за невыполнение или ненадлежащее исполнение принятых обязательств<sup>1</sup>, обладает специфическими признаками, представленные на рисунке 2.4.



Рис. 2.4. Особенности публично-правового договора

Почти единогласно признано, что для публично-правового договора характерен особый субъектный состав. По мнению Ю.А. Тихомирова, субъект договора является предметом публично-правовых отношений, обладающий мощными полномочиями: наиболее типичными субъектами публично-правовых договоров являются государство, его органы, должностные лица, органы местного самоуправления, официальные

<sup>1</sup> Мясин А.А. Указ. соч. С. 39 - 40; Тихомиров Ю.А. Указ. соч. С. 279; Акифьева И.В. Смешанные правовые договоры, вопросы теории и практики: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.01. СПб., 2011. С. 13; Андреева Е.М. Административный договор в теории и практике государственного управления // Новый юридический журнал. 2013. N 1. С. 23.

представители партий и других общественных организаций, международные организации; другая сторона может иметь иной статус, но в публично-правовой сфере быть носителем определенных полномочий (государственные корпорации) или выражать общественные интересы (территориальное, профессиональное и иное самоуправление)<sup>1</sup>.

Аналогичная позиция принадлежит Н.Л. Морозову, указывая, что, по крайней мере, одна из сторон обязательно выступает в качестве государства в лице государственных органов или органов, наделенных властью (система местного самоуправления)<sup>2</sup>. О.Е. Кутафин называл субъектами конституционно-правовых договоров Федерацию, ее субъекты или представляющие их органы государственной власти<sup>3</sup>. С точки зрения А.С. Семичевой, изучавшей публично-правовые договоры в муниципальном праве, муниципальное образование всегда является одной из сторон муниципальных договоров<sup>4</sup>. Согласно позиции А.В. Демина государственно-властный субъект является обязательным. Атрибутом административного договора (автор включает в понятие административного договора «все публично-правовые договоры, заключаемые государственными органами и органами местного самоуправления, за исключением международных и процессуальных, поэтому под категорию административных попали и договоры, лежащие в сфере правового регулирования конституционного права»<sup>5</sup>), а одной из его сторон всегда выступает государство в лице своих органов и должностных лиц<sup>6</sup>. А.П. Корнев и А.А. Абдурахманов, давая определение административного договора, подчеркивают, что по крайней мере одна из сторон является органом государственного управления или его законным представителем, а участие в нем государственного органа является обязательным

---

<sup>1</sup> Тихомиров Ю.А. Указ. соч. С. 279.

<sup>2</sup> Морозов Н.Л. Договор в публичном праве: Монография / Под ред. д-ра юрид. наук Л.А. Морозовой. М.: Юрлитинформ, 2016. С. 142.

<sup>3</sup> Кутафин О.Е. Источники конституционного права Российской Федерации. М.: Юрист, 2002. С. 154.

<sup>4</sup> Семичева А.С. Указ. соч. С. 48.

<sup>5</sup> Демин А.В. Указ. соч. С. 13

<sup>6</sup> Там же. С. 65.

признаком договора наряду с управленческой направленностью предмета<sup>1</sup>. Аналогична позиция Д.Н. Бахраха, согласно которой, одним из субъектов административного договора всегда является субъектом государственной власти<sup>2</sup>.

Также отличительной особенностью публично-правового договора от других договоров является его предмет: вопросы управления и саморегулирования, причем не все, а только допускающие договорную форму регулирования<sup>3</sup>.

Еще одной особенностью публично-правового договора является то, что публично-правовые договоры заключаются в публичных или общественных интересах, чем они отличаются от частноправовых договоров, направленных прежде всего на удовлетворение личных интересов их сторон<sup>4</sup>.

Кроме того, в качестве характерной для публично-правовых договоров черты выделяется их нормативный характер<sup>5</sup>. Так, И.В. Лексин отмечает, что практика заключения конституционно-правовых договоров в Российской Федерации носит характер законотворческой деятельности<sup>6</sup>, а О.Е. Кутафин отметил зависимость юридической силы конституционно-правового договора от уровня его участников<sup>7</sup>, т.е. от позиции сторон к такому договору в иерархии государственной власти. По мнению Н.Л. Морозова, реализация публично-правовых договоров позволяет заполнить пробелы в законодательном регулировании и устранить конфликты некоторых нормативных правовых актов и юридических норм<sup>8</sup>. Необходимо, однако, отметить, что выделение нормативности как отличительной черты публично-правового договора

---

<sup>1</sup> Корнев А.П., Абдурахманов А.А. Административные договоры: понятие и виды // URL: <https://www.lawmix.ru/comm/7944/> (дата обращения: 02.11.2017).

<sup>2</sup> Бахрах Д.Н. Административное право России: Учебник. 6-е изд., перераб. и доп. М.: Эксмо, 2011. С. 344.

<sup>3</sup> Тихомиров Ю.А. Указ. соч. С. 279.

<sup>4</sup> См., напр.: Морозов Н.Л. Указ. соч. С. 48, 75; Семичева А.С. Указ. соч. С. 66; Морозова Л.А. Договор в публичном праве: юридическая природа, особенности, классификация // Государство и право. 2009. N 1. С. 15, 20.

<sup>5</sup> См., напр.: Кутафин О.Е. Указ. соч. С. 75; Лексин И.В. Указ. соч. С. 41; Морозова Л.А. Указ. соч. С. 15, 20.

<sup>6</sup> Лексин И.В. Указ. соч. С. 41.

<sup>7</sup> Кутафин О.Е. Указ. соч. С. 152.

<sup>8</sup> Морозов Н.Л. Указ. соч. С. 76.

не является единогласным<sup>1</sup>.

Отдельные ученые указывают на неприменимость или ограниченное применение принципа свободы в отношении публично-правовых договоров. По мнению И.В. Лексина, в конституционном праве недопустимо заключать договора, которые не предусмотрены законодательством или содержат элементы различных договоров, а возможности участников сторон договора определять условия договора строго ограничены<sup>2</sup>. О.Е. Кутафин также отмечал, что при заключении конституционно-правовых договоров стороны не вправе сами выбирать свои варианты, которые во многом определяются действующим законодательством, а возможности ведения переговоров ограничиваются конституцией государства и другими нормативными правовыми актами, они не имеют права нарушать при заключении договора<sup>3</sup>.

Кроме того, среди особенностей публично-правовых договоров выделяются особые процедуры заключения и использование специальных учреждений и процедур для контроля за заключением и исполнением договоров<sup>4</sup>.

Между тем ряд договоров, которые не соответствуют части указанных признаков, присутствуют в конституционно-правовой практике. Это связано с тем, что традиционно в сфере конституционного права рассмотрение договорных конструкций сводится к нормативным договорам, более того, отмечается, что «индивидуальные конституционно-правовые договоры даже представить трудно»<sup>5</sup>. Однако при анализе публично-правовых договоров необходимо учитывать их содержание и различать нормативные и индивидуальные договоры.

У индивидуальных конституционно-правовых договоров существуют

---

<sup>1</sup> Иванов В.В. Нормативный конституционно-правовой договор: теория и практика. М.: Территория будущего, 2008. С. 66; Морозова Л.А. Указ. соч. С. 16.

<sup>2</sup> Лексин И.В. Указ. соч. С. 42.

<sup>3</sup> Кутафин О.Е. Указ. соч. С. 152.

<sup>4</sup> Лексин И.В. Указ. соч. С. 42 - 43; Тихомиров Ю.А. Указ. соч. С. 280.

<sup>5</sup> Иванов В.В. Указ. соч. С. 66.



определенные признаки, которые представлены на рисунке 2.5.

Прежде всего, хотелось бы отметить, что индивидуальный конституционно-правовой договор — это прежде всего договор, для которого характерны общие признаки договора.



Рис. 2.5. Признаки индивидуальных конституционно-правовых договоров

Предмет индивидуального конституционно-правового договора близок к предмету нормативного конституционно-правового договора. Основное отличие от нормативного договора заключается в том, что индивидуальный договор не может изменить существующую систему государственных органов власти и/или органов местного самоуправления. Менять их полномочия или порядок деятельности, но может укрепить обязательства сторон предпринять действия, которые приведут к указанным изменениям (например, совместным голосованием в парламенте по соответствующему законопроекту), влияющим на организацию государственной власти и/или власти местного самоуправления. При заключении и исполнении соглашений о совместном

формировании списков кандидатов или коалиционных соглашений нет прямого осуществления государственной власти и/или власти местного самоуправления, поскольку стороны таких соглашений не уполномочены осуществлять власть субъектами, однако стороны таких соглашений направлены на осуществление государственной власти и/или власти местного самоуправления.

Индивидуальный конституционно-правовой договор может быть заключен без участия государства, органов местного самоуправления или других субъектов, наделенных полномочными функциями. Примерами таких соглашений являются соглашения между политическими партиями, политическими партиями и общественными объединениями, некоммерческими организациями.

Еще одной особенностью индивидуальных конституционно-правовых договоров является дуализм целевой ориентации их заключения. С одной стороны, такие договоры заключаются в публичных интересах, с другой стороны, субъекты индивидуальных конституционно-правовых договоров удовлетворяют свои личные интересы, например, путем получения мест в парламенте или исполнительной органе власти.

Заключительным признаком индивидуального конституционно-правового договора служит так называемый «закон для двоих», он создает права и обязанности исключительно для своих сторон и не имеет и не может иметь нормативного значения для третьих сторон. Отсутствие нормативности — это ключевое различие между индивидуальным конституционно-правовым договором и нормативным договором.

Следует отметить, что индивидуальные конституционно-правовые договоры имеют определенные особенности по сравнению с классическими договорами-сделками, поскольку значительная часть индивидуальных конституционно-правовых договоров обязывает стороны обеспечить выполнение определенных действий третьими лицами. В этом случае исполнение такими третьими сторонами условий индивидуальных конституционно-правовых договоров связано с их

отношениями со стороной индивидуального конституционно-правового договора и не является выполнением их обязательств по договору. Например, депутат парламента, являющийся членом политической партии, заключившей коалиционное соглашение, голосует по поручению политической партии не выполнять свои обязанности по коалиционному соглашению, а из-за своего членства в политической партии и, следовательно, из-за партийной дисциплины. В то же время политическая партия, являющаяся стороной коалиционного соглашения, берет на себя обязательство обеспечить голосование депутатов - членов партии в соответствии со своими инструкциями.

Кроме того, пределы свободы индивидуального конституционно-правового договора более широки, чем нормативный договор, но принцип свободы договора присутствует в конституционном праве в более ограниченной форме, чем в частном праве. Стороны имеют право независимо решать, заключать ли договорные отношения, кто станет подрядчиком в таких договорных отношениях, какой договор и какие условия будет включать (допустимо заключить соглашения, которые не противоречат общественному порядку и общественным интересам, даже в случаях, когда такие соглашения непосредственно не предусмотрены законом). Таким образом политические партии и общественные ассоциации имеют право независимо решать, должны ли они заключать соглашение, предписанное соединять формирование списков кандидатов для выборов депутатов представительных органов муниципальных единиц, также имеют право независимо выбрать подрядчика и определить условия такого соглашения. Однако, свобода договора может быть ограничена законодателем. Например, при выборе подрядчика политическая партия, даже достигнув согласия по политическим и другим вопросам, не может заключить соглашение по совместному формированию списка кандидатов с другой политической партией так же, как и общественная ассоциация - с другой общественной ассоциацией, которая не является политической партией.

Проблемным является вопрос о публичности индивидуальных конституционно-правовых договоров. Индивидуальный конституционно-правовой договор устанавливает права и обязанности исключительно для своих сторон, но из-за публичности его предмета необходимо обеспечить официальную публикацию наиболее значимых договоров или их отдельных условий (например, относительно определения основного направления государственной политики в коалиционных соглашениях).

Нормы конституционного права не регулируют многие вопросы заключения индивидуальных конституционно-правовых договоров. До формирования отраслевого правового регулирования при заключении таких договоров необходимо обращаться к нормам гражданского права, не забывая о конституционно-правовой специфике.

Например, для заключения договора необходимо в обязательном порядке заключить соглашение между сторонами по всем существенным условиям договора, т.е. условиям о предмете договора, условиям, указанным в законе или иных правовых актах, условиям, необходимым для договоров этого типа, а также все условия, по которым должно быть достигнуто соглашение по заявлению одной из сторон.

Таким образом, представляется необходимым выделять из целого ряда конституционно-правовых договоров индивидуальные конституционно-правовые договоры, которые имеют общие черты, присущими любому договору, так и конкретные особенности, которые отражают характерные особенности их юридического характера.

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Написание магистерской диссертации позволяет сделать определенные теоретические выводы относительно особенностей юридической конструкции договора и юридико-технических правил составления договоров.

Прежде всего, необходимо отметить, что исследование юридической структуры договора показало, что договор как юридическая конструкция в предмете гражданского права занимает особое место. Являясь средством воплощения субъективных прав и обязанностей, договор не позволяет исчерпать предмет гражданского права совокупностью норм объективного права. Юридическая конструкция договора, соответствующая основополагающему правилу системности, позволяет снизить риски проблематики в закреплении характера прав и обязанностей и усилить гражданско- правовую защиту сторон.

Что касается договора, то он используется почти во всех отраслях права и считается основным видом правореализационных документов. При этом в работе отмечается, что изначально договор применялся исключительно в сфере частного права. Деление права на публичное и частное привело к появлению понятий частноправовой и публично-правовой договор.

Договорные понятия нуждаются в теоретическом осмыслении и систематизации. В целях упорядочения большого числа договоров и их соотнесения с соответствующей отраслью права в работе предлагается систематизировать договоры определенным образом, с которым можно ознакомиться в Приложении 1 к настоящей работе.

Суть содержания договора составляют элементы соглашения, к которым относятся, как сформулированные контрагентами условия (или сторонами), так и условия, содержащиеся в нормах законодательства. Классификация договорных условий проводится по двум критериям: в зависимости от важности условий и

необходимости их согласования участниками договора условия делятся на существенные и несущественные; в зависимости от характера норм права в которых они находят свое выражение, условия делятся на обязательные и необязательные.

Юридическая техника договоров – есть система средств, приемов и правил, используемых в соответствии с общепринятыми правилами юридической техники при разработке и составлении договоров.

Исследование юридической техники составления договоров позволяет выделить ряд ее существенных признаков:

- юридическая техника – совокупность правил, применяемых в строгой последовательности;
- юридическая техника способствует наиболее целесообразному преобразованию информации в юридический документ (договор).
- юридическая техника позволяет рационализировать и повысить качество договорной работы;

В работе определены основные правила юридической техники, применяемые к составлению договоров:

- к содержательным правилам составления договоров относятся однородность и полнота правового регулирования;
- к логическим правилам следует относить единообразное понимание терминов, согласованность частей правового документа, отсутствие противоречий между частями договора и последовательность мыслительных операций, используемых при составлении договора;
- структурные правила – есть упорядоченная взаимосвязь составляющих договор элементов. Деление договора на части производится для того, чтобы систематизировать изложение необходимой для договора информации, тем самым избежать ее отсутствия, а также обеспечить эффективное усвоение правовой информации теми, кому она адресована;

- составление договора с точки зрения юридического языка должен быть точным, простым и ясным;
- формальные правила составления договоров подразумевают реквизиты правового акта и выполнение требований по оформлению договора;
- Подготовка и принятие юридических документов должны осуществляться согласно определенной процедуре. Процедурные правила составления договоров включают в себя основные типы и направления договорной работы.

Применение общих правил юридической техники к составлению разного вида договоров помогает рационально изложить содержание условий разрабатываемого договора, что, в свою очередь, способствует повышению эффективности создаваемого договорного инструментария.

При несоблюдении правил юридической техники выделяется ряд ошибок, допускаемых при составлении договоров. К ошибкам юридического характера относятся ошибки в проектировании механизма правового регулирования, который сочетает в себе два главных требования – содержательность, обусловленная правильным отражением регулируемых общественных отношений и строгое и четкое оформление текста с помощью правил юридической техники; избыточную нормативность; нарушение стиля.

К логическим ошибкам относятся логические противоречия, использование понятий не в соответствии с их общепринятым значением, нарушение соразмерности определения понятий.

Грамматическими ошибками являются нарушения лексических, орфографических и синтаксических норм современного русского языка.

Полное и правильное использование всех средств и приемов на основе отработанных правил юридической техники обеспечивает точное выражение содержания договоров, их доходчивость и доступность, возможность наиболее рационального их использования в практической работе.

Анализ договоров в сфере частного и публичного права позволяет выделить ряд отличительных особенностей частноправового договора от публично-правового. К ним относятся: различный субъектный состав и предмет договора; направленность интересов, а также различия в принципе свободы договора. Кроме того, среди особенностей публично-правовых договоров выделяются особые процедуры заключения и использование специальных учреждений и процедур для контроля за заключением и исполнением договоров.

На основании вышеизложенного, можно сделать вывод, что разработка стандартной договорной структуры по всем правилам юридической техники является надежным способом повышения качества договорной работы.

Нарушение правил юридической техники при составлении договоров существенно снижает их эффективность, таким образом необходимо разработать методические рекомендации по составлению разного вида договоров, в которых будут отражены единые требования юридической техники к их составлению.



## СПИСОК ИСТОЧНИКОВ

### 1. Нормативные правовые акты:

1.1. Конституция Российской Федерации. Принята всенародным голосованием 12.12.1993 по сост. на 21 июля 2014 г. // Собрание законодательства Российской Федерации. - 2014 - № 31. - Ст. 4398.

1.2. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ: по сост. на 29 июля 2017 г. // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2002. - № 137.

1.3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ: по сост. на 29 июля 2017 г. // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1994. - № 32. – Ст. 3301.

1.4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ: по сост. на 28 марта 2017 г. // Собрание законодательства РФ. - 1996. - № 5. - Ст. 410.

1.5. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 03.04.2014 № 195-ФЗ: по сост. на 27 ноября 2017г. // Российская газета. – 2001. - № 256.

1.6. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ: по сост. на 14 ноября 2017 г. // Российская газета. - 1996. - № 17.

1.7. Трудовой Кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197-ФЗ: по сост. на 29 июля 2017 г. // Собрание законодательства РФ. – 07.01.2002. - №1. – ст. 3

1.8. О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним: федеральный закон от 21.07.1997 № 122 ФЗ: по сост. на 13.07.2016г. // Российская газета. – 1997. - № 145.

1.9. О защите прав потребителей: федеральный закон от 07.02.1992 №

2300-1-ФЗ: по сост. на 01.05.2017г. // Российская газета. – 1996. - № 8.

1.10. О регулировании арендных отношений и приватизации имущества государственных и муниципальных предприятий, сданного в аренду: Указ Президента РФ от 14.10.1992 № 1230 // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1992. - № 238.

1.11. Примерная форма договора аренды недвижимого имущества, расположенного на территории особой экономической зоны и находящегося в государственной или муниципальной собственности: Приказ Минэкономразвития России от 12.04.2006 № 95: по сост. на 22.12.2014 г. // Бюллетень нормативных актов федеральных органов исполнительной власти. – 2006. - № 25

## **2. Научная литература:**

2.1 Акифьева И.В. Смешанные правовые договоры, вопросы теории и практики: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.01 / И.В. Акифьева. - СПб., 2011. – 22 с.

2.2 Ананьева, А. А. Нормативные юридические конструкции гражданско-правовых договоров: о системе и содержании / А. А. Ананьева // Шестой Пермский конгресс ученых-юристов. – Пермь, 2016. – С.193-198.

2.3 Андреева Е.М. Административный договор в теории и практике государственного управления / Е.М. Андреева // Новый юридический журнал. - 2013. - № 1. – С. 23-27.

2.4 Асеев С.В. Транспортные правоотношения: Актуальные проблемы российского права и культуры XXI века / С.В. Асеев // Вестник Волжской государственной академии водного транспорта: Актуальные проблемы российского права и культуры XXI века. - Нижний Новгород, 2002. - С. 25-28.

2.5 Батлер Е.А. Непоименованные договоры: некоторые вопросы теории и

практики: автореф. дисс. ... канд. юр. наук: 12.00.02 / Е.А. Батлер. – М, 2006. – 21 с.

2.6 Бахрах Д.Н. Административное право России: Учебник. 6-е изд., перераб. и доп. - М.: Эксмо, 2011. - 622 с.

2.7 Бобков С.А. Коммерческая концессия как институт в Российском гражданском праве / С.А. Бобков // Журнал российского права. - 2012. - № 10. – С. 82-87.

2.8 Борисова А.Б. Дистрибьюторский договор / А.Б. Борисова // Журнал российского права. - 2011. - № 3. – С. 193-205.

2.9 Брагинский М.И. Договорное право. Книга первая: Общие положения / М.И. Брагинский, В.В. Витрянский. - М.: Статут, 2001. – 847 с.

2.10 Брагинский М.И. Договорное право. Книга четвертая: Договоры о перевозке, буксировке, транспортной экспедиции и иных услугах в сфере транспорта / М.И. Брагинский, В.В. Витрянский. - М.: Статут, 2003. - 910 с.

2.11 Бычков А.И. Смешанный договор в римском частном праве / А.И. Бычков // Ленинградский юридический журнал Аспирантский вестник. – Спб., 2001. – С. 130 – 136.

2.12 Вахнин И.Г. Техника договорной работы / И.Г. Вахнин, Б.И. Брагинский. - Москва.: ЗЕРЦАЛО – М, 2015. – 260 с.

2.13 Витрянский В.В. Система гражданско-правовых договоров в условиях реформирования гражданского законодательства / В.В. Витрянский // Вестник экономического правосудия Российской Федерации (0869-7426). – М.: Закон. - 2012. - № 1. – С. 26-59.

2.14 Воробьева О.В. Составление договора: техника и приемы. – М.: Издательство Юрайт. - 2016. – 189 с.

2.15 Галеева Н.Н. Основные принципы договорной работы в организации / Н.Н. Галеева // Евразийский юридический журнал. - 2016. - № 3 (94). – С. 339-341.

2.16 Гетьман-Павлова И.В. Римское частное право: Учебное пособие 2 изд.,

стереотип. - М.: Издательство Юрайт. – 2011. – 343 с.

2.17 Горшенева Ю.А. Нормативный договор как источник права: дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.01 / Ю.А. Горшенева. - М., 2005. – 170 с.

2.18 Гражданское право. Учебник: В 2-х томах. Т. 1 / Дюжева О.А., Ем В.С., Зенин И.А., Коваленко Н.И., и др.; Отв. ред.: Суханов Е.А.. - 2-е изд., перераб. и доп. - М.: БЕК, 1998. - 816 с.

2.19 Давыдова М. Л. К вопросу о понятии правовых аксиом: теоретические и технико-юридические аспекты / М.Л. Давыдова // Юридическая техника. - 2007. - № 1. – С. 203 - 208.

2.20 Давыдова М.Л. Юридическая техника: проблемы теории и методологии. – Волгоград.: Издательство ВолГУ. - 2009. – 318 с.

2.21 Дашян М.С. Дистрибьюторский договор в международном коммерческом обороте / М.С. Дашян // Право и политика. - 2010. - № 10. – С. 134 – 142.

2.22 Демин А.В. Административные договоры: дисс. ... канд. юрид. наук: 12.00.02 / А.В. Демин. - Екатеринбург, 1996. – 206 с.

2.23 Джабуа И.В. Юридическая техника составления договора / И.В. Джабуа // Государственная служба и кадры. - 2014. - № 4.

2.24 Забоев К.Я. Правовые и философские аспекты гражданско-правового договора / К.Я. Забоев, Е.И. Войленко, В.Л. Гейхман. - СПб.: Юр. центр Пресс, 2003. – 278 с.

2.25 Зайкин А.Д. Основы трудового законодательства СССР. – М.: Высшая школа, 1978. - 247 с.

2.26 Заикин С.С. Соглашения политических партий как разновидность публично-правовых договоров / С.С. Заикин // Сравнительное конституционное обозрение. - 2013. - № 2. – С. 72 – 85.

2.27 Замотаева Т.Б. Предмет договора как основание классификации договоров / Т.Б. Замотаева // В сборнике: Систематика договоров в гражданском праве Сборник

тезисов Всероссийской научно-практической конференции. - 2016. – С. 62 – 67.

2.28 Иванов В.В. Нормативный конституционно-правовой договор: теория и практика. М.: Территория будущего, 2008. – 352 с.

2.29 Иоффе О.С. Обязательственное право. - М.: «Юрид. лит.», 1975. – 880 с.

2.30 Калина В.Ф. Юридическая техника: Учебник для прикладного бакалавриата: - М.: Издательство Юрайт, 2016. – 291 с.

2.31 Кальгина А.А., Ильин Б.В. Составляем договор: требования к тексту / А.А. Кальгина, Б.В. Ильин // Юридическое образование и наука. - 2017. - № 5. – С. 23 – 30.

2.32 Карасева М.В. Основы договорного права: Электронный учебник. – URL: <http://www.mer177.com/doc/009.pdf> (дата обращения 01.10.2017 г.).

2.33 Карлявин И.Ю. О контроле содержания договоров. Введение в проблему / И.Ю. Карлявин // Научный поиск. - 2015. - № 1.5. – С. 17 – 20.

2.34 Кашанина Т.В. Частное право: Учебник. – М.: Эксмо, 2009. – 494 с.

2.35 Кашанина Т.В. Юридическая техника: Учебник 2-е изд., пересмотр. – М.: Норма: ИНФРА – М, 2011. – 496 с.

2.36 Кашанина Т.В. Юридическая техника в сфере частного права (корпоративное и договорное нормотворчество): Учебное пособие. – М.: Норма: ИНФРА – М, 2014. – 288 с.

2.37 Кожевников В.В. Технология создания правовых документов в процессе осуществления юридической деятельности / В.В. Кожевников, И.Н. Сенин, А.И. Красман А.И. – Омск: Омский экономический институт, 2016. – 174 с.

2.38 Колбасин Д.А. Содержание трудового договора на современном этапе. Минск.: Научное издательство «Наука и техника». - 1990. – 176 с.

2.39 Комарицкий В.С. Предварительный договор. Практика применения и вносимые в гражданский кодекс изменения / В.С. Камарицкий // Юрист. - 2015. - № 16. – С. 13 – 16.

2.40 Коренев А.П., Абдурахманов А.А. Административные договоры: понятие и

виды. / А.П. Коренев, А.А. Абдурахманов // [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Режим доступа: <https://www.lawmix.ru/comm/7944> (дата обращения: 02.10.2017).

2.41 Корецкий Д.А. Теория договорного регулирования гражданско-правовых отношений: автореф. дис. ... д-ра юрид. наук: 12.00.03 / Д.А. Корецкий. - Ростов н/Д, 2007. – 58 с.

2.42 Котов А.В. Организация и стадии договорной работы в коммерческой компании / А.В. Котов // Государственная служба и кадры. - 2014. - № 4.

2.43 Красавчиков О.А. Гражданско-правовой договор: понятие, содержание, функции: Антология уральской цивилистики / О.А. Красавчиков. - М.: Статут, 2001. – С.166 – 182.

2.44 Красавчиков О.А. Гражданско-правовой договор: понятие, содержание и функции / О.А. Красавчиков // Гражданско-правовой договор и его функции. - М., 1980. – С. 3 – 20.

2.45 Красавчиков О.А. Категории науки гражданского права. Избранные труды в 2-х т. - М.: Статут, 2005. Т. 2. – 494 с.

2.46 Красавчиков О.А. Советское гражданское право. - М.: Высшая школа., 1982. Т. 1. – 448 с.

2.47 Краснов Ю.К. Юридическая техника: учебник / Ю.К. Краснов, В.В. Надвикова, В.И. Шкатулла. - М.: Юстицинформ, 2014. – 536 с.

2.48 Кузнецова Ю.А. Понятие качества гражданско - правовых договоров / Ю.А. Кузнецова // Российский судья. - 2012. - № 6. – С. 28 – 31.

2.49 Кулакова Ю.Ю. Нормативный договор в системе форм российского права: дисс. ... канд. юрид. наук: 12.00.01 / Ю.Ю. Кулакова. - М., 2005. – 192 с.

2.50 Кутафин О.Е. Источники конституционного права Российской Федерации. М.: Юристъ, 2002. – 348 с.

2.51 Лебедев В.М. Трудовое право: Проблемы общей части. – Томск.: Наука,

1998. - 83 с.

2.52 Лебедев С.А. Философия науки: краткая энциклопедия (основные направления, концепции, категории). - М.: Академический Проект, 2008. – 692 с.

2.53 Мартынова Н.Ю. Основные положения о договоре / Н.Ю. Мартынова // Образование и право. - 2011. - № 8 (24). – С. 34 – 42.

2.54 Международные правила толкования торговых терминов «Инкотермс 2010» (публикация Международной торговой палаты № 715, 2011) [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 03.10.2017).

2.55 Менглиев Ш.М. Договорная ответственность в международном частном праве / Ш.М. Менглиев // Власть закона. – Краснодар. – 2014. - № 2(18). – С. 123 – 132.

2.56 Методические рекомендации по использованию юридических конструкции в правотворчестве, науке и учебном процессе // Юридическая техника. 2013. № 7 (ч. 2). – 921 с.

2.57 Мечетин Д.В. Слабая сторона в договоре присоединения / Д.В. Мечетин // Гражданское право. - 2014. - № 2. – С. 39 – 40.

2.58 Мозолин В.П. Гражданское право: Учебник т. 2 / В.П. Мозолин, А.И. Масляев. – Москва.: Юристъ. – 2013. – 927 с.

2.59 Морозов Н.Л. Договор в публичном праве: Монография / Под ред. д-ра юрид. наук Л.А. Морозовой. - М.: Юрлитинформ, 2016. – 156 с.

2.60 Морозова Л.А. Договор в публичном праве: юридическая природа, особенности, классификация / Морозова Л.А // Государство и право. - 2009. - № 1. – С. 15 – 22.

2.61 Морозова Л.А. Договор как универсальная юридическая конструкция / Морозова Л.А // Юридическая техника - 2013. - № 7 (ч. 2). – С. 410 – 412.

2.62 Мясин А.А. Нормативный договор как источник права: дисс. ... канд. юрид. наук: 12.00.01 / А.А. Мясин - Саратов, 2003. – 219 с.

- 2.63 Назаров А.Е. Договор как процесс: понятие и структура / А.Е. Назаров // Юридический мир. - 2009. - № 8. – С. 37 – 40.
- 2.64 Нечитайло М.А. Нормативный договор как источник права: дисс. ... канд. юрид. наук: 12.00.01 / М.А. Нечитайло. - М., 2002. – 188 с.
- 2.65 Никитин А.В. О системе гражданско-правовых договоров / А.В. Никитин // Законодательство и экономика. - 2015. - № 4. – С. 36 – 41.
- 2.66 Новицкий И.Б. Избранные труды по гражданскому праву. В 2 т. - М.: Статут, 2006. Т.1 – 460 с.
- 2.67 Ойгензихт В.А. Нетипичные договорные отношения в гражданском праве. – Душанбе: Издательство Таджикского университета, 1984. – 128 с.
- 2.68 Орлова О.А. Место и роль договора коммерческой концессии в системе гражданско-правовых договоров / О.А. Орлова // Законодательство и экономика. - 2013. - № 6. – С. 83 – 88.
- 2.69 Панов В.С. Свободные и обязательные договоры в гражданском праве / В.С. Панов // Информационные технологии в науке нового времени: сборник статей Международной научно-практической конференции. - 2016. – С. 78 – 80.
- 2.70 Парсамян Т. Х. Договорная работа на предприятии // Горячая линия бухгалтера. - 2010. - № 7. [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «Гарант» (дата обращения: 03.10.2017).
- 2.71 Парфенова Т.А. Нормативный договор как источник российского права: история и современность: дисс. ... канд. юрид. наук: 12.00.01 / Т.А. Парфенова. - Челябинск, 2006. – 178 с.
- 2.72 Предко Н.В. Содержание трудового договора / Н.В. Предко, Е.Б. Хозлов // Правоведение. – 2000. - № 5. – С. 59 – 77.
- 2.73 Пугинский Б.И. Частный договор в научной картине права / Б.И. Пугинский // Ученые-юристы МГУ о современном праве. - М.: Городец, 2005. – С. 161 – 177.



- 2.74 Пугинский Б.И. Правовая экономика: проблемы становления / Б.И. Пугинский, Б.Н. Сафиулин. - М.: Юрид. лит., 1991. – 240 с.
- 2.75 Раизберг Б.А., Лозовский Л.Ш., Стародубцева Е.Б. Современный экономический словарь. М.: ИНФРА-М, 2006. – С. 203.
- 2.76 Рубцова Н.В. Возмездный характер предпринимательских договоров / Н.В. Рубцова // Юрист. - 2016. - № 8. – С. 4 – 8.
- 2.77 Рыжих И.В. Подготовка к заключению договора как этап договорной работы / И.В. Рыжих, Е.С. Рогачев // Вестник Московского университета МВД России. - 2015. - № 12. – С. 205 – 207.
- 2.78 Савченко Е.Я. Методика заключения и расторжения гражданско-правовых договоров: Учеб. пособие. - М.: ГОУ ВПО ЦЮИ МВД России, 2010. – 231 с.
- 2.79 Семичева А.С. Публично-правовой договор в муниципальном праве: автореф. дис. ... канд. юрид. наук: 12.00.02 / А.С. Семичева. - М., 2011. – 23 с.
- 2.80 Сергеев А.П. Гражданское право: Учебник т. 1 / А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой. – Москва.: Наука. – 2002. – 784 с.
- 2.81 Сергеев А.П. Гражданское право: Учебник т. 3 / А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой. – Москва.: Наука. – 2010. – 800 с.
- 2.82 Скловский К.И. Собственность в гражданском праве. - М.: Статут, 2012. – 922 с.
- 2.83 Советское гражданское право. Учебник. Ч. 1 / Азимов Ч.Н., Бару М.И., Гайворонский В.Н., Зиоменко Ю.И., и др.; Под общ. ред.: Маслов В.Ф., Пушкин А.А. - Киев: Высшая школа, 1977. - 477 с.
- 2.84 Советское гражданское право. Учебник. Т. 1 / Гальперин Л.Б., Кириллова М.Я., Кофман В.И., Красавчиков О.А., и др.; Под ред.: Красавчиков О.А. - М.: Высшая школа., 1968. - 519 с.
- 2.85 Советское гражданское право. Учебник. Т. 1 / Безрук Н.А., Бойков О.В., Брагинский М.И., Вердников В.Г., и др.; Отв. ред.: Рясенцев В.А.. - 2-е изд., перераб. и

доп. - М.: Юрид. лит., 1975. - 560 с.

2.86 Современный словарь, иностранных слов. - СПб.: Дуэт. Комета. - 1994. – 752 с.

2.87 Стажкова М.М. Договор франчайзинга: правовые основы, учет и налоги. – URL: <http://knigi1.dissers.ru/books/library1/10645-6.php> (дата обращения 07.09.2017).

2.88 Сухапов Е.А. Гражданское право: Учебник т.2, полутом 1. – М.: БЕК. – 2013.

2.89 Толкачев Е.А. Нормативный договор в российской правовой системе: дисс. ... канд. юрид. наук: 12.00.01 / Е.А. Толкачев. - Саратов, 2006. – 266 с.

2.90 Толковый словарь русского языка / С.И. Ожегов, Н.Ю. Шведова. – URL: <http://ozhegov.info/slovar/> (дата обращения: 02.10.2017).

2.91 Толкунова В.Н. Трудовое право. Курс лекций. - М.: ООО «Тк Велби», 2002. – 320 с.

2.92 Толкунова В.Н. Трудовое право России / В.Н. Толкунова, К.Н. Гусов. - М.: Юрист, 1995. – 448 с.

2.93 Фридман В. Франчайзинг: характер сложный, неярко выраженный / В. Фридман // Эж-Юрист. 2006. № 32. - [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «Гарант» (дата обращения: 03.09.2017).

2.94 Хазова О. А. Искусство юридического письма. - М.: Издательство Юрайт, 2016. – 202 с.

2.95 Хохлов С.А. Договорная работа: Учеб. пособие. – Свердловск.: Издательство Свердловского юридического института. - 1986. – 128 с.

2.96 Цветков И. В., Договорная работа: Учебник. – Москва: Проспект, 2014. – 192 с.

2.97 Черданцев А.Ф. Логико-языковые феномены в праве, юридической науке и практике. – Екатеринбург.: Издательство УИФ «Наука». - 1993. – 192 с.

2.98 Шахов В.Д. Соотношение понятий «трудовой договор» и «трудовое правоотношение» / В.Д. Шахов // Советское государство и право. – 1980. - № 6. – С. 133 – 136.

2.99 Швырев Г.С. Договор в пользу третьего лица и договор об исполнении третьему лицу / Г.С. Швырев // Новая наука: Проблемы и перспективы. - 2016. - № 3-1 (67). – С. 258.

2.100 Эриашвили Н.Д. Договорное право: Учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция». - М.: ЮНИТИ-ДАНА, 2015. – 383 с.

### **3. Материалы правоприменительной практики:**

3.1. О свободе договора и ее пределах: Постановление Пленума Верховного Арбитражного Суда РФ № 16 от 24.03.2016 г. 10 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 03.10.2017).

3.2. О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 11.11.2017).

3.3. О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 № 7 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 11.11.2017).

3.4. О некоторых вопросах, связанных с применением Положений

Гражданского Кодекса Российской Федерации: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 22.10.1997 № 18 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 11.11.2017).

3.5. О некоторых вопросах, связанных с применением норм Гражданского Кодекса Российской Федерации об исковой давности: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.09.2015 N 43 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 11.11.2017).

3.6. О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации: Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 6 / Пленума ВАС РФ № 8 от 01.07.1996: по сост. на 24 марта 2016 г. // Бюллетень Верховного Суда РФ. № 9. 1996. № 5. 1997.

3.7. Обзор практики разрешения споров, связанных с арендой: Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 11.01.2002 № 66 // Вестник ВАС РФ, 2002. № 3.

3.8. Обзор судебной практики по спорам, связанным с признанием договоров незаключенными: Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 25.02.2014 № 165 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «КонсультантПлюс» (дата обращения: 11.11.2017).

3.9. Обзор судебной практики разрешения споров, связанных с применением Федерального закона «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним»: Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 16.02.2001 № 59 // Вестник ВАС РФ, 2011. № 4.

3.10. Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 2 августа 2016 г. N Ф01-2106/16 по делу N А38-3276/2015 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «Гарант» (дата

обращения: 11.11.2017).

3.11. Постановление Арбитражного суда Московского округа от 29 августа 2016 г. N Ф05-12500/16 по делу N А40-225766/2015 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «Гарант» (дата обращения: 11.11.2017).

3.12. Постановление Арбитражного суда Ростовской области от 30.12.2008 года по делу А53-12650/2008 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «Гарант» (дата обращения: 11.11.2017).

3.13. Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 03.06.16 № Ф01-1083/2016 по делу № А43-23514/2015 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «Гарант» (дата обращения: 11.11.2017).

3.14. Постановление Первого арбитражного апелляционного суда от 14.09.2009 по делу № А43-11101/2009 [Электронный ресурс]. – Документ опубликован не был. – Доступ из справочно-правовой системы «Гарант» (дата обращения: 11.11.2017).

## ПРИЛОЖЕНИЕ 1

Систематизация договоров.

