МДК 01.01.- 4 часа 08.09.20

Тема: Договоры, применяемые в торговле

С принятием действующего Гражданского кодекса Рос­сийской Федерации введено большое количество новых видов договоров, в том числе используемых и при осуще­ствлении коммерческой деятельности. Их принято класси­фицировать по следующим основаниям:

1. По распределению прав и обязанностей у договари­вающихся сторон.

По этому признаку договоры подразделяют на односто­ронние, двусторонние и многосторонние.

В односторонних договораходна сторо­на имеет только права, другая — только обязанности. Это может быть, например, договор займа, при заключении которого заимодавец имеет право требовать возврата дол­га, а заемщик обязан вернуть взятую сумму.

При заключении двустороннего договора каждая из сторон имеет по отношению друг к другу как права, так и обязанности. К ним относят большинство гражданско-правовых договоров.

В многосторонних договорахучаствуют три или более сторон.

Для того чтобы договор был признан действительным, все стороны договора должны быть полностью право- и дееспособны.

1. По необходимости для заключения договора передать имущество в натуре различают реальные и консенсуаль­ные договоры.

Для заключения реального договора,помимо достижения соглашения сторон по всем существенным ус­ловиям договора и придания ему соответствующей формы, по закону требуется выполнение каких-то конкретных действий. Так, договор займа считается заключенным с момента передачи заемщиком должнику денег или других предметов займа.

Большинство гражданско-правовых договоров являются консенсуальными,так как считаются заключен­ными при достижении сторонами соглашения по всем су­щественным условиям и после придания договорам над­лежащей формы. Для вступления такого договора в силу более ничего не требуется. Права и обязанности у сторон возникают с момента его подписания.

1. По наличию встречного исполнения договоры делятся на возмездные и безвозмездные.

К возмездным договорамотносят догово­ры, по которым сторона должна получить плату или иное встречное предоставление за исполнение своих обязанно­стей. Возмездность в договоре может выражаться в переда­че денег, вещей, предоставлении встречных услуг. К таким договорам относится договор купли-продажи, по которому одна сторона предоставляет товар, другая его оплачивает.

При заключении безвозмездного договора одна сторона обязуется предоставить что-либо другой сторо­не без получения от нее платы или иного встречного предос­тавления. Так, безвозмездным является договор дарения.

1. По форме совершения договоры делят на договоры, совершенные в устной и в письменной форме.

Устные договорыне фиксируются в письмен­ной или иной определенной форме. К ним относят, напри­мер, договоры купли-продажи, заключенные гражданами между собой на сумму, не превышающую в десять раз ус­тановленный законом минимальный размер оплаты труда.

Договоры в письменной форме подразделяются на дого­воры в простой письменной форме и в письменной нота­риальной форме.

В простой письменной формедоговоры заключаются:

путем составления одного документа, подписанного сторонами;

путем обмена документами посредством почтовой, теле­графной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, которая позволяет достоверно установить, что до­кумент исходит от стороны по договору.

Эта форма договора обязательна при заключении дого­воров юридическими лицами между собой и с граждана­ми, а также гражданами между собой на сумму, превы­шающую не менее чем в десять раз установленный законом минимальный размер оплаты, а в случаях, преду­смотренных законом, — независимо от суммы договора.

Для нотариального удостоверения до - говоратребуется удостоверительная надпись нотариу­са или другого должностного лица, имеющего право со­вершать такое нотариальное действие. Нотариальное удостоверение сделок необходимо в случаях, указанных в законе. Договору может быть также придана нотариальная форма по соглашению сторон.

Некоторые договоры (продажи предприятия, аренды предприятия и др.) в соответствии с Гражданским кодек­сом Российской Федерации подлежат государственной ре­гистрации.

Индивидуальные предприниматели и юридические ли­ца, публично осуществляющие уставную деятельность, не вправе отказать в заключении договора любому гражда­нину, обратившемуся с требованием об этом, на общих ус­ловиях и согласно установленному порядку. Таким обра­зом, они не имеют права отказаться от заключения *публичного договора*при наличии возможности предоста­вить потребителю соответствующие товары, услуги, вы­полнить для него соответствующие работы. Публичным признается договор, заключенный коммерческой организа­цией и устанавливающий ее обязанности по продаже това­ров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осу­ществлять в отношении каждого, кто к ней обратится.

В торговле основными видами договоров являются: до­говор купли-продажи, договор розничной купли-продажи, договор поставки, договор комиссии, договор консигна­ции, договор складского хранения товаров, договор арен­ды, договор на техническое обслуживание торгового обо­рудования, договор на рекламу торгового предприятия, трудовой договор и др.

*По договору купли-продажи*одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), которая обязуется принять этот то­вар и уплатить за него определенную денежную сумму. Он может заключаться не только между юридическими, но и физическими лицами, являющимися индивидуальными предпринимателями.

Разновидностью договора купли-продажи является *дого­вор розничной купли-продажи.*По такому договору прода­вец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать поку­пателю товар, предназначенный для личного, семейного или домашнего пользования, не связанного с предприни­мательской деятельностью.

*Договором поставки*называется договор, по которому поставщик или продавец, осуществляющий предпринима­тельскую деятельность, обязуется передать в обусловлен­ный срок или сроки производимые или закупаемые им то­вары покупателю для использования в предпринима­тельской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным исполь­зованием. Он, как правило, заключается между произво­дителями и оптовыми торговыми предприятиями, произ­водителями и предприятиями розничной торговли.

*По договору комиссии*одна сторона (комиссионер) обя­зуется по поручению другой стороны (комитента) за возна­граждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента. Он заключается на проведе­ние посреднической сделки.

Разновидностью договора комиссии является *договор консигнации,*по которому консигнант поставляет товар на консигнационный склад консигнатора с целью демонстра­ции и продажи. В нем, в отличие от договора комиссии, оговаривается срок консигнации, в течение которого то­вар должен быть продан.

Одной из сторон *договора складского хранения*является товарный склад (хранитель), который обязуется за возна­граждение хранить товары, переданные ему товаровла­дельцем (поклажедателем), и возвратить эти товары в со­хранности. При этом под товарным складом признается организация, осуществляющая в качестве предпринима­тельской деятельности хранение товаров и оказывающая услуги, связанные с хранением. Предметом такого догово­ра должны являться только товары. Он обязательно заклю­чается в письменной форме.

*Договор аренды*является договором имущественного найма, по которому арендодатель (наймодатель) обязуется предоставить арендатору (нанимателю) имущество за пла­ту во временное владение и пользование или во временное пользование. В аренду могут быть переданы земельные участки, предприятия, здания, сооружения, оборудование, транспортные средства и др.

Между торговыми предприятиями и сервисными орга­низациями может быть заключен *договор на техническое обслуживание торгового оборудования.*Поскольку кон­трольно-кассовое оборудование является инструментом контроля со стороны государства за денежным оборотом, то договор на техническое обслуживание контрольно-кас­совых машин имеет свою специфику.

При заключении *договора на рекламу торгового пред­приятия*необходимо учитывать, что он должен отвечать требованиям не только Гражданского кодекса Российской Федерации, но и Федерального закона «О рекламе».

*Трудовой договор*— соглашение между работодателем и работником, в соответствии с которым работодатель обязует­ся предоставить работнику работу по обусловленной трудовой функции, обеспечить условия труда, предусмотренные Трудо­вым кодексом, законами и иными нормативными правовыми актами, коллективным договором, соглашениями, локальны­ми нормативными актами, содержащими нормы трудового права, своевременно и в полном размере выплачивать работ­нику заработную плату, а работник обязуется лично выпол­нять определенную этим соглашением трудовую функцию, соблюдать действующие в организации правила внутреннего трудового распорядка.

1. **Порядок заключения и исполнения договоров**

В основе заключения договора лежит принцип свобод­ного волеизъявления стороны, желающей заключить дого­вор. Следовательно, для признания договора заключенным надлежащим образом, необходимо соответствие воли сто­роны и ее волеизъявления.

Процесс заключения договора состоит из следующих ос­новных этапов:

1. направление одной стороной другой стороне оферты;
2. рассмотрение другой стороной оферты и ее акцепт;
3. получение стороной, направившей оферту, акцепта.

В соответствии с Гражданским кодексом Российской

*Федерации офертой признается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, достаточно определенно выражающ^ее намерение лица., сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адре­сатом, которым предложение будет принято. Оферта должна содержать существенные условия договора.*

Следовательно, для того чтобы предложение о заключе­нии договора можно было признать офертой, оно должно отвечать следующим основным требованиям:

* в нем должен быть указан адресат предложения (одно или несколько конкретных лиц);
* оно должно содержать существенные условия догово­ра;
* предложение должно выражать намерение стороны, направившей оферту *(оферента),*связать себя дого­вором в случае принятия адресатом оферты*(акцеп­тантом)*данного предложения.

Оферта связывает направившее ее лицо с момента ее получения адресатом. С этого момента она является безот­зывной, т. е. не может быть отозвана в течение срока, ус­тановленного для ее акцепта, если иное не предусмотрено самой офертой либо не вытекает из существа предложения или обстановки, в которой оно было сделано. Если же из­вещение об отзыве оферты поступило ранее или одновре­менно с самой офертой, оферта считается неполученной.

Особым видом оферты является *публичная оферта*, ко­торая адресована неопределенному кругу лиц. Это может

быть реклама и иные предложения, адресованные неопре­деленному кругу лиц, содержащие все существенные усло­вия договора, из которых усматривается воля лица, де­лающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым кто отзовется на это пред­ложение.

В случае, когда эти предложения не содержат всех су­щественных условий договора, они рассматриваются как приглашение делать оферты (если иное прямо не указано в предложении).

Кроме того, Федеральным законом «О рекламе» установлено, что если в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации реклама признается офертой, то такая оферта действует в течение двух месяцев со дня распространения рекламы при условии, что в ней не указан иной срок.

При уклонении рекламодателя от заключения договора после получения в установленном порядке акцепта, акцеп­тант вправе обратиться в суд или арбитражный суд с тре­бованием о заключении договора и о возмещении убытков, причиненных необоснованным отказом рекламодателя от заключения договора.

Второй этап заключения договора предусматривает рассмотрение оферты и ее акцепт.

*Акцептом признается ответ лица, которому адресо­вана оферта. Акцепт должен быть полным и безоговороч­ным.*

Гражданским кодексом Российской Федерации установ­лено, что молчание не является акцептом, если иное не вы­текает из закона, обычаев делового оборота или из преж­них деловых отношений сторон.

Однако совершение лицом, получившим оферту в срок, установленный для ее акцепта, действий по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товаров, пре­доставление услуг, выполнение работ, уплата соответст­вующей суммы и т. п.) считается акцептом, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не указано в оферте.

После получения стороной, направившей оферту, акцеп­та договор считается заключенным. Акцепт может быть отозван, только если извещение о его отзыве поступило ли­цу, направившему оферту, ранее акцепта или одновре­менно с ним. В этом случае акцепт считается неполучен­ным.

Отзыв акцепта после получения его оферентом считает­ся односторонним отказом от исполнения договорных обя­зательств и является недопустимым.

Если акцептант дал согласие заключить договор на иных условиях, чем предложено в оферте, то оно не считается акцептом, а признается отказом от акцепта (т. е. акцептом на иных условиях) и в то же время новой офертой. Акцепт на иных условиях следует оформить протоколом разногла­сий и направить его оференту. Договор будет считаться за­ключенным только после урегулирования всех разногласий между сторонами.

Большое значение имеет срок получения акцепта офе­рентом. В оферте может быть определен срок для акцепта, и тогда договор считается заключенным, если акцепт по­лучен оферентом в пределах указанного в ней срока. Если в оферте не определен срок для акцепта, то договор счита­ется заключенным, если акцепт получен лицом, направив­шим оферту, до окончания срока, установленного законом или иными правовыми актами, а если такой срок не уста­новлен, то в течение нормально необходимого для этого времени (времени прохождения письма, телеграммы либо другой корреспонденции в оба конца). В случае возникно­вения спора этот срок будет определяться судом исходя из конкретных обстоятельств дела.

Если оферта сделана устно (в случаях, когда закон допус­кает заключение договора в устной форме) без указания срока для акцепта, договор считается заключенным в случае немед­ленного заявления о ее акцепте, сделанного акцептантом.

В Гражданском кодексе Российской Федерации уста­новлен порядок заключения договоров путем *проведения торгов.*Договор заключается с лицом, выигравшим торги. Торги проводятся в форме аукциона или конкурса.

Несмотря на то, что одним из основных принципов, ус­тановленных Гражданским кодексом, является принцип свободы договора, в некоторых случаях закон фиксирует *обязательность заключения договора.*Так, в самом Граж­данском кодексе предусмотрено три таких случая:

*во-первых,*заключение коммерческой организацией пуб­личного договора при наличии возможности предоставить потребителю соответствующие товары, услуги, выполнить для него соответствующие работы;

*во-вторых,*заключение основного договора в соответст­вии с заключенным предварительным договором. Предва­рительный договор заключается в форме, установленной для основного договора. Он должен содержать условия, по­зволяющие установить предмет, а также другие сущест­венные условия основного договора. В нем должен быть указан срок заключения основного договора;

*в-третьих,*заключение договора в результате торга, предметом которого было право на заключение договора.

Заключение договора в обязательном порядке преду­смотрено и другими законами.

Поскольку к договорам применяются правила о двусто­ронних и многосторонних сделках, то при разрешении во­проса о недействительности договора руководствуются пра­вилами о недействительности сделок.

Признание договора недействительным означает, что такой договор не будет иметь никаких юридических по­следствий, за исключением тех, которые связаны с его не­действительностью. Недействительным он будет считаться с момента его заключения.

Учитывая, что нарушения закона при совершении не­действительных сделок могут быть как незначительными, так и значительными, то такие сделки делят на абсолютно недействительные и относительно недействительные.

*Абсолютная недействительность (ничтожность) сдел­ки*означает, что характер нарушения при ее совершении позволяет признать ее недействительной при установлении самого факта такого нарушения. К ним относят сделки, направленные на ограничение правоспособности или дее­способности граждан, мнимые и притворные сделки и др.

*Относительная недействительность (оспоримость) сдел­ки*означает, что действия, совершенные в форме сделки, признаются судом или арбитражным судом при наличии предусмотренных законом оснований недействительными по иску заинтересованных лиц. Это могут быть сделки, со­вершенные юридическим лицом, не имеющим соответст­вующей лицензии, сделки, совершенные под влиянием за­блуждения и др.

Недействительность части сделки не влечет за собой не­действительность сделки в целом, если она может быть со­вершена и без включения недействительных условий.

Стороны, заключившие договор, обязаны исполнить ус­тановленные в нем обязательства. Так, Гражданским ко­дексом установлено, что обязательства должны исполнять­ся надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых ак­тов, а при отсутствии таких условий и требований — в со­ответствии с обычаями делового оборота или иными обыч­но предъявляемыми требованиями.

При этом под *надлежащим исполнением*следует пони­мать соблюдение условий о предмете (например, поставка товаров в согласованном количестве и ассортименте и т. д.), обеспечение надлежащего качества исполнения, со­блюдение установленных сроков, условий о месте и спосо­бе исполнения.

Обязательство исполняется в месте, предусмотренном договором или законом. Если оно не установлено ни дого­вором, ни законодательством, и его нельзя определить ис­ходя из существа обязательства или обычаев делового обо­рота, то в соответствии с Гражданским кодексом испол­нение должно быть произведено:

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

по обязательству передать товар или иное имущество при необходимости его перевозки — в месте сдачи товара первому перевозчику для передачи его кредитору;

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

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

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

Стороны должны согласовать порядок и способ испол­нения обязательств с учетом характера и условий дого­вора.

Договор может быть заключен в пользу третьего лица (гражданина или юридического лица), не участвующего в его исполнении. Заключение таких договоров часто прак­тикуется в посреднической деятельности.

Если в договоре принимают участие несколько кредито­ров или должников, то каждый из кредиторов имеет право требовать исполнения, а каждый из должников обязан ис­полнить обязательство в равной доле с другими, если из законодательства или договора не вытекает иное.

Досрочное исполнение обязательств, связанных с осу­ществлением его сторонами предпринимательской дея­тельности, допускается только тогда, когда возможность досрочного исполнения предусмотрена законом, иными правовыми актами либо вытекает из обычаев делового оборота или существа обязательства.

Как правило, договор должен быть исполнен целиком в установленный срок. Однако, например, само существо договора поставки товаров предполагает исполнение дого­ворного обязательства по частям. Таким образом, исполне­ние может осуществляться по частям, если это предусмот­рено законом, иными правовыми актами, условиями обя­зательства или вытекает из обычаев делового оборота или существа обязательства.

Заключая договоры, стороны должны применить право­вые средства, гарантирующие в той или иной степени ис­полнение договорных обязательств. Такими средствами являются *обеспечительные обязательства.*

Гражданским кодексом Российской Федерации преду­смотрены следующие способы обеспечения исполнения обязательств: неустойка, залог, поручительство, задаток, удержание имущества должника, банковская гарантия. В законе или договоре могут быть предусмотрены и другие способы. Возможно также применение мер оперативного воздействия, таких как отказ от оплаты недопоставленного товара, переход на полную предоплату и т. д.

Возникающие по договору разногласия разрешаются путем переговоров. При недостижении согласия разногла­сия по договору передаются на рассмотрение арбитражно­го суда.

1. **Ответственность за нарушение договорных обязательств**

При неисполнении или ненадлежащем исполнении дого­ворных обязательств у потерпевшей стороны возникают убытки, которые должник обязан возместить кредитору.

*В соответствии с Гражданским кодексом под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановле­ния нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные до­ходы, которые это лицо получило бы при обычных услови­ях гражданского оборота, если бы его право не было нару­шено (упущенная выгода).*

Если лицо, нарушившее обязательство, получило вследст­вие этого доходы, лицо, право которого нарушено, вправе требовать возмещения наряду с другими убытками упу­щенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы.

При подсчете причиненных убытков, если иное не пре­дусмотрено законом, иными правовыми актами или дого­вором, принимаются во внимание цены, существовавшие в том месте, где обязательство должно было быть исполне­но в день добровольного удовлетворения должником тре­бований кредитора, а если требование добровольно удов­летворено не было — в день предъявления иска. Кроме того, суд может при удовлетворении требования о возме­щении убытков принять во внимание цены, существовав­шие в день вынесения решения, что позволяет оградить должника от необоснованных требований кредитора.

При определении *упущенной выгоды*учитываются пред­принятые кредитором меры для ее получения и сделанные с этой целью приготовления.

Помимо возмещения должником убытков договором или законом может быть предусмотрена уплата *неустойки*.

Она является не только способом обеспечения исполнения обязательств, но и одним из видов имущественной ответ­ственности.

Гражданский кодекс предусматривает строгую ответст­венность за неисполнение денежного обязательства, что имеет большое значение особенно в предпринимательской деятельности при таких нарушениях, как неправомерное удержание чужих денежных средств, уклонение от их воз­врата, иная просрочка в их уплате и т. д.

За все эти нарушения установлена обязанность долж­ника по уплате процентов. Их размер определяется суще­ствующей учетной ставкой банковского процента в месте нахождения кредитора на день исполнения денежного обя­зательства или его соответствующей части.

Причиненные кредитору убытки взыскиваются в части, превышающей сумму процентов за пользование чужими средствами.

В случае ненадлежащего исполнения должником обяза­тельств действует принцип реального исполнения обяза­тельств, т. е. когда кредитор имеет право (если иное не предусмотрено договором или законом) потребовать, наря­ду с уплатой неустойки и возмещением убытков, исполне­ния обязательства в натуре.

Если же должник не приступил к исполнению договорно­го обязательства, то возмещение убытков и уплата неустой­ки освобождают его от исполнения обязательства в натуре.

Лицо, не исполнившее обязательство либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при на­личии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором предусмотрены иные осно­вания ответственности.

При осуществлении предпринимательской деятельности установлена более строгая безвиновная ответственность. Если иное не предусмотрено договором или законом, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследст­вие непреодолимой силы, т. е. чрезвычайных и непредот­вратимых при данных условиях обстоятельствах. К таким обстоятельствам не относятся нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

Закон запрещает заключать соглашения об устранении или ограничении ответственности за умышленные нару­шения обязательств.

1. **Изменение и расторжение договора**

В процессе хозяйственной деятельности могут появить­ся обстоятельства, которые предопределяют необходимость своевременного изменения договора, с тем чтобы его по­ложения соответствовали складывающейся ситуации. С уче­том этого стороны уже при заключении договора могут опре­делить, что он будет дополнен некоторыми приложениями, которые будут являться его неотъемлемыми частями.

В основе изменения договора по соглашению сторон лежит совместное волеизъявление его участников, соответ­ствующее воле каждого из них и направленное на измене­ние договора на согласованных между ними условиях.

Договор может быть изменен *по соглашению сторон*, ес­ли иное не предусмотрено Гражданским кодексом, други­ми законами или договором. Соглашение об этом соверша­ется в той же форме, что и договор, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота.

Изменения договора в письменной форме могут быть со­вершены как путем составления одного документа, подпи- 76 санного сторонами, так и путем обмена документами посред­ством почтовой, телеграфной, телетайпной, электронной или иной связи, с помощью которой можно достоверно устано­вить, что документ исходит от стороны по договору. При этом договор будет считаться измененным в момент получения ли­цом, направившим предложения по его изменению (оферту), согласия на такое изменение (ее акцепта). Кроме того, пись­менная форма изменений договора может считаться соблю­денной, если после получения письменного предложения об изменении условий договора в срок, установленный для отве­та, сторона, получившая данное предложение, совершит фак­тические действия по выполнению указанных в предложении условий (начнет или прекратит отправку товаров и т. д.).

Однако если стороны договорились о заключении со­глашения об изменении договора в определенной форме, то оно будет считаться заключенным после придания ему установленной формы, даже если законом для соглашений данного вида такая форма не требовалась. Например, они могут предусмотреть в договоре, составленном в простой письменной форме, правило о том, что изменения данного договора должны быть удостоверены нотариально.

Если договор подлежит обязательной государственной регистрации, то при внесении изменений в такой договор эти изменения также подлежат государственной регистра­ции и вступают в силу с момента их регистрации, если иное не предусмотрено законом.

Договор может быть изменен *по требованию одной из сторон.*Однако это может произойти лишь по решению суда, вступившему в законную силу.

Решение об изменении договора суд вправе принять в следующих случаях:

* при существенном нарушении договора другой стороной;
* если это предусмотрено Гражданским кодексом или другими законами;
* если это предусмотрено в договоре.

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

Гражданским кодексом предусмотрено изменение дого­вора в связи с существенными изменениями обстоя­тельств, но при этом стороны до передачи спора об изме­нении договора в суд обязаны принять меры к достиже­нию согласия о приведении договора в соответствие с существенно изменившимися обстоятельствами или о его расторжении. Только при недостижении согласия договор может быть изменен судом по требованию заинтересован­ной стороны. Это может произойти при наличии одного из следующих условий:

* в момент заключения договора стороны исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произой­дет;
* изменение обстоятельств вызвано причинами, кото­рые заинтересованная сторона не могла преодолеть после их возникновения при той степени заботливо­сти и осмотрительности, какая от нее требовалась по характеру договора и условиям оборота;
* исполнение договора без изменения его условий на­столько нарушило бы соответствующее договору со­отношение имущественных интересов сторон и по­влекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишилась бы того, на что была вправе рассчитывать при заключе­нии договора;
* из обычаев делового оборота или существа договора не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона.

Однако изменение договора в связи с существенным изменением обстоятельств допускается по решению суда в 78 исключительных случаях, когда расторжение договора противоречит общественным интересам либо повлечет для сторон ущерб, значительно превышающий затраты, необ­ходимые для исполнения договора на измененных судом условиях.

Договор может быть изменен *в связи с переменой лиц в договоре.*При перемене лиц в договоре меняются лишь участвующие в нем субъекты, тогда как обстоятельства по этому договору, как правило, остаются прежними. Необхо­димость замены стороны по договору может возникнуть в следующих случаях:

* замена кредитора в одностороннем договоре;
* замена должника в одностороннем договоре;
* замена стороны в двустороннем договоре.

Новый участник договора будет вправе выдвигать воз­ражения против другой стороны по договору лишь в слу­чае, когда эти возражения основаны на отношениях, сло­жившихся еще между первоначальными участниками дан­ного договора.

Одной из причин изменения договора по соглашению сторон может быть *замена одних обстоятельств по дого­вору другими.*Это может произойти и в связи с изменени­ем существенных условий договора, таких как предмет или способ исполнения договора. Такая замена называется*новацией.*

При изменении законодательства условия договора со­храняют свою силу, кроме случаев:

если в новом законе предусмотрено, что его действие будет распространяться и на отношения, возникшие из договоров, заключенных до введения его в действие;

если в самом договоре не предусмотрено, что в случае изменения законодательства, регулирующего определен­ные вопросы, стороны будут руководствоваться новым, действующим на момент исполнения обязательства, зако­ном;

когда отдельные положения или договор в целом долж­ны соответствовать нормам, установленным законом, и, соответственно, при изменении этих норм также будут применяться с учетом этих изменений.

Кроме того, если после заключения договора изменилось законодательство, регулирующее ответственность за на­рушение договора, то к самому договору будут применять­ся нормы прежнего законодательства, а ответственность за его нарушение, наступившее после изменения закона, будет определяться уже по новому законодательству.

*Прекращение договорных обязательств*может быть вы­звано следующими причинами:

* исполнением договора;
* совпадением должника и кредитора в одном лице;
* прощением долга, т. е. освобождением кредитором должника от лежащих на нем обязанностей;
* предоставлением отступного взамен исполнения;
* зачетом (полностью или частично) встречного одно­родного требования;
* соглашением сторон о замене первоначального обяза­тельства;
* невозможностью исполнения договора, возникшей вследствие обстоятельств, за которые ни одна из сто­рон не отвечает;
* изданием государственным органом акта, в результа­те которого исполнение договора становится невоз­можным;
* смертью должника, если исполнение данного догово­ра не может быть произведено без личного участия должника;
* смертью кредитора, если исполнение договора пред­назначено лично для кредитора;
* смертью любой стороны, если договор иным образом неразрывно связан с ее личностью;
* ликвидацией юридического лица, являющегося сто­роной договора, за исключением случаев, когда зако­ном или иными правовыми актами исполнение обя­зательств ликвидированного юридического лица воз­лагается на другое лицо;
* при признании договора недействительным;
* при досрочном расторжении договора.

Прекращение договора путем его досрочного расторже­ния может произойти по соглашению сторон либо по ини­циативе одной из них.

При расторжении договора *по соглашению сторон*со­ставляется соглашение, которое подписывают те же лица, что и заключили данный договор, или их представители. Это соглашение должно быть совершено в той же форме, что и договор. Расторжение устного договора согласовыва­ется устно, письменного — должно быть оформлено путем обмена письмами, телеграммами или путем подписания сторонами соглашения о расторжении договора.

Расторжение договора, заключение которого требует го­сударственной регистрации, признается только тогда, ко­гда его расторжение зарегистрировано.

Расторжение договора *по требованию одной из сторон*осуществляется по решению суда:

* при существенном нарушении договора другой стороной;
* в иных случаях, предусмотренных Гражданским ко­дексом, другими законами или договором.

Суд может расторгнуть договор при наличии одновре­менно следующих условий:

при заключении договора стороны исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет;

изменение обстоятельств должно быть вызвано причи­нами, которые заинтересованная сторона не в силах пре­одолеть после их возникновения при той степени заботли­вости и осмотрительности, какая требовалась от нее по характеру договора и условиям оборота;

если бы договор исполнялся без изменения условий, то это настолько нарушило бы соответствующее договору со­отношение имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишилась бы того, на что была вправе рассчитывать в момент заключения договора;

из обычаев делового оборота или существа договора не должно вытекать, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона.

Если вопрос о расторжении договора решается в судеб­ном порядке, то обязательным условием является соблюде­ние сторонами процедуры досудебного урегулирования спора. Она предусматривает, что заинтересованная сторо­на при наличии оснований для расторжения договора на­правляет другой стороне предложение расторгнуть дого­вор. Сторона, получившая предложение, рассматривает его и дает ответ в установленный срок.

В случае получения отказа на свое предложение либо непоступления ответа на него в установленный срок, заин­тересованная в расторжении договора сторона вправе об­ратиться в суд с иском о расторжении данного договора.

Если этот порядок сторонами не соблюден, то арбит­ражный суд, получивший исковое заявление, обязан воз­вратить его без рассмотрения.

Исковое заявление о расторжении договора подается в суд по месту нахождения стороны, которая реализует то­вары, выполняет работы или оказывает услуги.

Расторжение договора всегда ведет к прекращению возникших на его основании обязательств. Он считается расторгнутым с момента, установленного сторонами. Воз­мещение убытков, причиненных расторжением договора, регулируется соглашением сторон.

Если договор расторгается в судебном порядке, то обя­зательства сторон считаются прекращенными с момента вступления в законную силу решения суда о расторжении договора. Суд наделен правом назначить срок, с которого договор считается расторгнутым.

Убытки возмещает, как правило, сторона, по вине кото­рой расторгнут договор. Однако лицо освобождается от ответственности, если будет признано, что в его действиях не было вины (в форме умысла или неосторожности), т. е. при той степени заботливости и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполне­ния договора.

Обязанность возместить убытки может быть возложена не только на сторону, нарушавшую договор, но и на госу­дарственные органы или органы местного самоуправления в случае причинения убытков гражданину или юридиче­скому лицу в результате незаконных действий либо бездей­ствия государственных органов, органов местного само­управления или их должностных лиц.

МДК 01.01 Организация коммерческой деятельности-2 часа 08.09.20

Практические задания № 1

**Задание 1.1.***С точки зрения Т.И. Юркова, предприятие – это самостоятельная хозяйственная единица, осуществляющая свою деятельность на территории какого-либо государства и подчиняющаяся законам данного государства. Поясните, будет ли хозяйственная единица считаться предприятием, если она не подчиняется законам того государства на территории которого находится (20–25 баллов).*

* Такая хозяйственная единица не будет считаться предприятием. Её просто могут не зарегистрировать, либо если предприятие уже ведет свою «не законную» деятельность, то на нее подадут в суд и ликвидируют.

**Задание 1.2.***Поясните, в чем проявляются указанные ниже характерные черты предприятия (1–5 баллов).*

1. **Производственно-техническое единство** – возникает вследствие того, что любое предприятие осуществляет строго определенный вид деятельности (иногда несколько, но всегда ограниченное их количество). Такой вид деятельности в обязательном порядке фиксируется в Уставе предприятия.
2. **Организационное единство** – складывается при соблюдении нескольких условий. Во-первых, любое предприятие регистрируется как конкретная организационно-правовая форма. Оно имеет принятый учредителями Устав и Учредительный договор, в котором закреплены наименование и месторасположение предприятия, основные нормы организации, управления, распределения экономического результата деятельности и другие.
3. **Экономическое единство** – предполагает сбалансированные экономические отношения между всеми участниками воспроизводственного процесса, протекающего в основном звене народного хозяйства - предприятии. Такие отношения строятся на основе личных или групповых интересов участников воспроизводственного процесса, причем каждый из их носителей требует возможно более полного их удовлетворения.

**Задание 1.3.***Осуществите классификацию предприятий и поясните каждый из выделенных видов (1–5 баллов).*

**Классификация предприятий:**

1. **По целям деятельности**

1**.Коммерческие -**извлечение прибыли и распределение ее между участниками. Правовое положение коммерческих торговых организаций определяется ГК РФ и федеральными законами об отдельных видах юридических лиц.

2**.Некоммерческие -**не имеют целью своей деятельности извлечение прибыли и не распределяют прибыль между участниками. Они создаются для достижения социальных, благотворительных, культурных, образовательных, научных и управленческих целей. Для охраны здоровья граждан, развития физической культуры и спорта, удовлетворения духовных и иных нематериальных потребностей граждан, защиты прав, законных интересов граждан и организаций, разрешения споров и конфликтов, оказания юридической помощи, а также в иных целях, направленных на достижение общественных благ.

**Ваши примеры**: Коммерческая организация - Общество с ограниченной ответственностью, Общество с дополнительной ответственностью, Открытое акционерное общество, Закрытое акционерное общество.

Некоммерческая организация - Фонд, Автономная некоммерческая организация, Учреждение, Политические партии, религиозные организации, общественные объединения.

1. **По форме собственности**
2. **Частные предприятия,** которые могут существовать либо как полностью самостоятельные, независимые фирмы, либо в виде монополистических объединений и их составных частей. К частным можно отнести и те фирмы, на которых у государства есть доля капитала (но не преобладающая).
3. **Государственные  предприятия,** под которыми понимаются как чисто государственные, в которых капитал и управление полностью принадлежат государству, так и **смешанные**, где государство обладает большей частью капитала или играет решающую роль в управлении. По рекомендации Организации экономического сотрудничества и развития (ОЭСР) государственными следует считать предприятия, в которых государственные органы обладают большей частью капитала (свыше 50%), и/или те, которые ими контролируются (через работающих на предприятии государственных чиновников).
4. **Смешанные предприятия,** иногда занимают существенное место в экономической жизни страны. Например, в России конца 90-х гг. государство сохраняет пакет акций во многих приватизированных предприятиях (на этих предприятиях работает четверть всех занятых).

**Ваши примеры**: Государственные: Аэрофлот, Первый канал, Ростелеком, РЖД. Частные: Русснефть, ГАЗ, МегаФон, Эльдорадо, Мегаполис и др. Смешанные: Два наиболее крупных российско-американских СП появились в судостроительной промышленности. Одно из них на Амурском судостроительном заводе производит оборудование для разведки нефти и газа на Сахалинском шельфе, другое — на заводе «Звезда» на Дальнем Востоке утилизирует спи­санные атомные подводные лодки.

1. **По основной сфере деятельности**
2. **Производственные - э**то совокупность людей, механизмов, материалов и других ресурсов, интегрированных в единую социальную систему, имеющую целью своей деятельности производство материальных благ**.**
3. **Непроизводственные -**создается для социального обслуживания работников предприятия.

**Ваши примеры**: Непроизводственные включают в себя жилищно-коммунальные структуры, детские сады, ясли, медицинские пункты, поликлиники, больницы, санатории, столовые, буфеты,учебные заведения. Произврдственные, такие как ОАО «Газпром», ОАО «Лукоил», ОАО «Роснефть», ОАО « Сбербанк Росии».

1. **По отраслевой принадлежности**

1**. Промышленные -**это комплекс средств производства, необходимых для выполнения производственного процесса, конечным итогом которого является изготовление конкретной продукции.

2**. Сельскохозяйственные** - отрасль экономики, направленная на обеспечение населения продовольствием (пищей, едой) и получение сырья для ряда отраслей промышленности. Отрасль является одной из важнейших, представленной практически во всех странах.

3**. Строительной индустрии, транспорта** - это предприятия (организации) сельского хозяйства, пищевой и легкой промышленности, а также предприятия машиностроения, химической, деревообрабатывающей промышленности, изготавливающие товары массового потребления, предприятия жилищного и коммунального строительства.

Ваши примеры:Промышленное предприятие «КАМАЗ», «АвтоВаз», «Урал». ОАО «Маяк» Воронежской области, ЗАО «Агрокомплекс» Краснодарского края и ОАО «Агрофирма Мценская» Орловской области. Строительные **компании «Стройгазконсалтинг»,**«Мосметрострой», «Автобан».

1. **По размерам предприятия**
2. **Малые**(до 50 занятых).
3. **Средние**(от 50 до 500 (реже до 300))**.**
4. **Крупные**(свыше 500 занятых)**.**

**Ваши примеры**: При отнесении предприятия к одной из групп могут использоваться следующие показатели**:**

1) численность работающих;

2) стоимость выпущенной продукции;

3) стоимость основных производственных фондов.

Единого международного стандарта дифференциации предприятий, деления их на малые, средние и крупныене существует. Все зависит от конкретной ситуации, уровня развития, типа экономики, ее отраслевойструктуры. В основном применяется классификация по численности работников с дифференциацией по отраслям экономики.

К малым предприятиям в промышленности, строительстве и на транспорте стали относить предприятия с численностью работников до 100 человек, в сельском хозяйстве – до 60 человек, в розничной торговле и бытовом обслуживании – до 30 человек, в прочих отраслях – до 50 человек. При этом к среднегодовойчисленности работников добавляется среднесписочная численность работников, не состоящих в штатепредприятия. Эти критерии (с учетом мировой практики) являются условными критериями деления предприятий по размеру.

**Задание 1.4.***Поясните, в чем, на Ваш взгляд, роль малого предпринимательства в системе рыночных отношений (25–30 баллов).*

* Развитие малого предпринимательства имеет ряд преимуществ в сравнении с крупным производством, а именно: активизирует структурную перестройку экономики, предоставляет широкую свободу рыночного выбора и дополнительные рабочие места, обеспечивает быструю окупаемость затрат, оперативно реагирует на изменение потребительского спроса. Малый бизнес помогает насытить рынок товарами и услугами, преодолевать отраслевой и территориальный монополизм, расширить конкуренцию.

**Задание 1.5.***Осуществите сравнительную характеристику малых, средних и крупных предприятий (15–20 баллов).*

Сравнительная характеристика предприятий

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| Предприятие | Слабые стороны | Сильные стороны | Возможности | Угрозы |
| Малые предприятия | слабый уровень диверсификации продукции;  зависимость от крупных компаний; | большая   динамичность,   оперативность  в  принятии   решений,  возможность   быстрого   перелива, капитала из-за небольших без возвратных потерь;  быстрая приспособляемость к меняющимся требованиям рынка; | Учредительные расходы коммерческого объединения являются незначительными или вообще отсутствуют. Инвестиции и стартовый капитал являются незначительными. Потребность в помещениях, как правило, минимальная. Риск потерять средства является незначительным. | конкурентность со стороны больших предприятий;  риск потерять инвестированный капитал. Можно остаться без сбережений или в долгу у займодателя. |
| Средние предприятия |  |  |  |  |
| Крупные предприятия |  |  |  |  |