

Министерство образования и науки Российской Федерации  
НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ  
ТОМСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ (НИ ТГУ)  
Юридический институт  
Магистратура

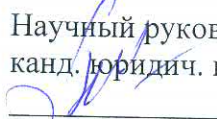
УДК 347.441

Мадоян Марвина Самвеловна


ФОРМА ДОГОВОРА ПО РОССИЙСКОМУ ГРАЖДАНСКОМУ ПРАВУ

**МАГИСТЕРСКАЯ ДИССЕРТАЦИЯ**

на соискание степени магистра  
по направлению подготовки  
40.04.01 - Юриспруденция

Научный руководитель  
канд. юридич. наук, доцент  
 М.П.Имекова

*подпись*  
« 17 » *мае* 2018г.

Автор работы  
студент группы № 06684  
 М.С.Мадоян

*подпись*

Томск - 2018

## ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение	3
1 Теоретические основы формы договора по гражданскому законодательству Российской Федерации	5
1.1 Понятие формы договора	6
1.2 Виды форм договора	15
1.3. Последствия несоблюдения формы договора	35
2 Порядок заключения гражданско-правового договора	41
2.1 Общий порядок заключения договора	41
2.2 Стадии заключения договора	47
2.3 Особый порядок заключения договора	53
Заключение	62
Список использованных источников и литературы	65

## ВВЕДЕНИЕ

Актуальность темы исследования обусловлена тем, что гражданско-правовой договор занимает особое место в системе юридических фактов. Гражданско-правовой договор является важным инструментом, с помощью которого стороны приходят к согласованию своих волеизъявлений. Договор призван определять, какие именно действия должны совершаться одной стороной в пользу другой, а также меры, которые понуждают эти действия выполнять.

При помощи договора субъекты правоотношений самостоятельно устанавливают права и обязанности, конкретизируют и детализируют правовые нормы, восполняют пробелы законодательства и устанавливают юридическую связь между собой.

Значение формы договора служить интересам сторон, его заключающих, а именно: оказывать содействие в выявлении воли сторон, а также не создавать препятствий, затрудняющих исполнения договора. Кроме того, принимая конкретную форму, договор призван стать своеобразным способом достижения законности, защиты интересов сторон, гарантией прав.

Изучение и совершенствование идей о природе, формах и принципах договора, в частности, таких базовых принципах, как свобода договора, свобода формы договора, позволят усовершенствовать правоприменительную сферу. Кроме того, технический прогресс создаёт новые формы волеизъявлений, формы, в которые люди могут обличать соглашение, что делает необходимым рассмотрение таких новых форм.

Важно отметить, что в ходе последней реформы гражданского законодательства общие положения о договорах не подвергались большим изменениям, за исключением незначительных уточнений некоторых статей. Среди новелл можно отметить появление статьи 157.1 «Согласие на совершение сделки».

В отечественном гражданском праве не уделялось и не уделяется особого внимания исследованию понятия «форма договора», современное российское законодательство такого определения не содержит. Исследование форм сделок нередко сводится к комментированию положений Гражданского кодекса Российской Федерации. Отдельные исследования форм изъявления воли участников договоров и проблем, связанных с ними, отсутствуют, а специальная литература ограничивается относительно редкими публикациями в периодических изданиях. Степень разработанности темы исследования в юридической литературе России недостаточная.

Цель исследования – теоретическое изучение понятия формы договора, виды форм договора, последствий их несоблюдения, а также порядка заключения договора.

Для достижения указанной цели были поставлены следующие задачи:

1. изучить понятие формы договора;
2. проанализировать принцип свободы формы договора;
3. исследовать формы гражданско-правового договора;
4. определить последствия несоблюдения формы договора;
5. проанализировать порядок и стадии заключения договора.

Объектом исследования является действующая в российском праве система форм договоров, способы и методы регулирования оформления волеизъявления, используемые в российском законодательстве.

Предмет исследования составляет действующее российское гражданское законодательство, регламентирующее способы изъявления воли сторон при заключении договора, доктрина и правовые позиции судов по вопросам применения отдельных форм договоров, а также последствия их несоблюдения, а также порядок заключения договоров.

Методологическую основу исследования составило комплексное применение общенаучных и частнонаучных методов познания: диалектического, формально - логического, системного и другие приемы обобщения научного материала.

Теоретическую основу данной работы составили труды отечественных ученых, таких как, М.М. Агаркова, В.В. Витрянского, Ю.П. Егорова, Т.В. Жиленковой, Н.В. Курмашева, И.Б. Новицкого, А.Ю. Петрова, В.М. Платонова, М.М. Рассолова, Е.А. Суханова, К.П. Татаркиной и др.

Научная новизна настоящего исследования заключается в проведенном всестороннем анализе и комплексном рассмотрении законодательных и правоприменительных проблем по вопросам формы гражданско-правового договора. Форма договора рассматривается в качестве самостоятельного предмета научного исследования, подробно изучаются вопросы оформления гражданско-правовых договоров.

Практическая и теоретическая значимость исследования: положения, выводы, рекомендации, содержащиеся в диссертации, могут быть использованы для совершенствования гражданского законодательства о форме договора и последствиях их нарушения, в правоприменительной практике, при дальнейшей научной разработке проблем оформления волеизъявления при заключения договора.

Структура работы обусловлена целью и поставленными задачами исследования. Диссертация состоит из введения, двух глав, включающих шесть параграфов, заключения и списка используемых источников и литературы.

# 1 Теоретические основы формы договора по гражданскому законодательству Российской Федерации

## 1.1 Понятие формы договора

Динамика гражданских прав и обязанностей неразрывно связана с наступлением различных юридических фактов. Основанием возникновения правоотношений являются конкретные жизненные обстоятельства, которые называют юридическими фактами<sup>1</sup>. Под юридическими фактами понимаются жизненные обстоятельства, с которыми закон, правовые нормы связывают возникновение, изменение, прекращение правоотношений, наступление юридических последствий в любой отрасли права. Юридические факты играют весомую роль в системе права, поскольку они связывают реальные общественные отношения с нормами права, служат основанием для возникновения последствий действия, и фактически являются гарантией законности. Важно упомянуть о том, что сами по себе правовые нормы не порождают правоотношения, следовательно, юридические факты являются своеобразной связующей нитью между правоотношением и нормой, которая его регулирует.

В юридической литературе существует единый подход к классификации юридических фактов. В частности, все юридические факты делят на правообразующие, правоизменяющие и правопрекращающие<sup>2</sup>. Наиболее распространенным является разделение фактов по их отношению к воле участников правовых отношений. По этому основанию выделяются действия и события. Действия, в свою очередь, могут быть правомерными, то есть соответствовать и не нарушать предписания закона<sup>3</sup>. Неправомерные действия не соответствуют нормам закона, нарушают их. Правомерными действиями являются юридические акты и поступки. В свою очередь юридические акты включают в себе сделки, к которым относятся договоры.

Согласно статье 153 Гражданского кодекса Российской Федерации сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей. Главным признаком сделки является то, что она всегда представляет собой волевой акт. Сущность сделки составляют воля и волеизъявление сторон.

В связи с тем, что сделка есть действие, то она контролируется волей лица, которое её совершает. Следовательно, сделка всегда носит волевой характер и очень важным

---

<sup>1</sup> Ячменёв Ю. В. Доктрина юридических фактов : проблемы отраслевого (цивилистического) подхода // Вестн. Санкт-Петербургского ун-та МВД России. 2012. № 1 (53). С. 15.

<sup>2</sup> Морозова Л. А. Теория государства и права : учеб. пособие. Москва, 2016. С. 46.

<sup>3</sup> Баранов А. В. Теория государства и права : учеб. пособие. Томск, 2014. С. 18.

является то, что сторона сделки должна понимать и осознавать значение своих действий, поскольку только в этом случае его воля есть внутреннее осознанное намерение достичь того или иного правового результата, а его волеизъявлению придаётся юридическое значение. Кроме того, воля и волеизъявление должны соответствовать друг другу (лицо совершает сделку не под влиянием обмана или угрозы или иных факторов, влияющих на волеизъявление, четко представляя себе предмет, природу сделки и иные юридически значимые обстоятельства) <sup>4</sup>.

Сделка это, прежде всего, своеобразная форма волеизъявления сторон сделки по достижению ими заранее определенной цели. В составе сделки соотношение воли и волеизъявления составляет единый процесс, поскольку они следуют друг за другом. Этот процесс носит объективно-субъективный характер, поскольку на практике чаще всего он определяет форму, а в некоторых случаях и содержание такой сделки <sup>5</sup>.

Правомерность является другим признаком, которая подразумевает, что условия такой сделки соответствуют требованиям закона, иначе она будет считаться незаключенной. Также признаком сделки является её целевая направленность. Иначе говоря, сделка сама по себе не может быть простым юридическим поступком, поскольку её правовые последствия вступают в силу не в силу закона, а в соответствии с волей субъектов сделки. В силу этого не являются сделками морально-бытовые соглашения, не преследующие правовой цели. Совершая сделки и заключая договоры стороны, прежде всего, стремятся к достижению экономического и реже неэкономического результата и стремятся к его правовой реализации.

Важно отметить, что сделка должна соответствовать нормам нравственности. Так, пункт 2 статьи 6 Гражданского кодекса Российской Федерации определяет, что в определенных случаях права и обязанности сторон определяются исходя из требований добросовестности, разумности и справедливости. Пункт 5 статьи 10 вышеуказанного закона подразумевает наличие у сторон добросовестности, и разумности действий. В ином случае, как определено в статье 169, сделка, заведомо противостоящая основам нравственности, ничтожна и влечет за собой определенные законом последствия.

Таким образом, особенностями сделки являются: совокупность воли и волеизъявления сторон, строго определенная цель (основание), условие, правомерность, наличие нравственных начал, участвующих в сделке в роли одной из сторон <sup>6</sup>.

---

<sup>4</sup> Гражданское право : учеб. в 2 т. / под ред. Б.М. Гонгало. Москва, 2017. С. 51.

<sup>5</sup> Лебедев В.М. О понятии сделки в ГК РФ // Вестн. Том. гос. Ун-та. 2012. № 361. С. 45.

<sup>6</sup> Гражданское право : учеб. в 2 т. / под ред. В.П. Камышанского, Н.М. Коршунова, В.И. Иванова. Москва. 2012. С. 143.

Так как воля субъекта должна быть выражена (объективирована) каким-либо образом, выделяют несколько видов сделок, наиболее распространённым из которых является договор. По мнению В.В. Витрянского, термин «договор» употребляется в трех различных смыслах: 1) как основание возникновения правоотношения (договор-сделка); 2) как само правоотношение, возникающее из этого основания (договор-правоотношение); 3) как форма существования правоотношения (договор-документ) <sup>7</sup>. Однако категории «сделка», «договор», «соглашение» являются взаимосвязанными, но не идентичными, следовательно, договор – это, прежде всего, правоотношение сторон. На практике под договором достаточно часто имеют в виду документ, в котором фиксируются условия сделки, порождающей конкретное правоотношение. Но в связи с тем, что сама форма договора может быть различной, в том числе устной, не всегда договор оформляется документально.

В. В. Иванов определяет нормативный договор как «совместный правовой акт, оформляющий выражение обособленных согласованных автономных волеизъявлений двух или нескольких формально равных субъектов права, устанавливающих условия, исполнение условий которых предполагается обязательным» <sup>8</sup>. А. В. Демин определяет это понятие как «договорный акт, устанавливающий правовые нормы (правила поведения), обязательные для многочисленного и формально неопределенного круга лиц, рассчитанный на неоднократное применение, действующий независимо от того, возникли, или прекратились предусмотренные им конкретные правоотношения» <sup>9</sup>.

Другие авторы определяют категорию «договор» как согласованное волеизъявление двух или нескольких формально равных (в момент заключения договора) субъектов, совершаемое с целью вызвать юридические последствия. А также как акт согласования индивидуальных, свободных, равных волеизъявлений публичных субъектов, сформированный в процессе особого договорного правотворчества, цель которого - на эквивалентной основе установить, изменить, отменить предписание, имеющее силу нормы права <sup>10</sup>.

Легальное определение договора закреплено в статье 420 Гражданского кодекса Российской Федерации, согласно которой договором признается соглашение двух или

---

<sup>7</sup> Договорное право. Книга вторая / М. И. Брагинский, В. В. Витрянский. Москва, 2009. С. 235.

<sup>8</sup> Иванов В. В. Общие вопросы теории договора. Москва, 2000. С. 18.

<sup>9</sup> Демин А. А. Договор и соглашение : соотношение понятий // Вестн. Волжского ун-та им. В. Н. Татищева. 2013. № 2 (78). С. 15.

<sup>10</sup> Бабенко А. Н. Понятие и признаки нормативного договора // Сибирский юридический вестник. 2004. № 2. С. 8.

нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей<sup>11</sup>.

В отечественном гражданском праве не уделялось и не уделяется особого внимания исследованию понятия «форма договора», современное российское законодательство такого определения не содержит. Исследование форм договоров нередко сводится к комментированию положений ГК РФ. Монографические исследования способов изъявления воли и проблем, связанных с ними, встречаются редко, а специальная литература ограничивается редкими публикациями в периодических изданиях. Степень разработанности темы исследования в юридической литературе России недостаточна.

Так, Е.А. Суханов под формой сделки называет способ выражения, закрепления или засвидетельствования воли субъектов, совершающих сделку<sup>12</sup>. Д.И. Мейер указывал, что все существующее имеет свои пределы, которые отделяют данное существующее от других предметов, и которых очертание составляет форму, так и юридические сделки являются в известных формах и без них неудобомыслимы. Г.Ф. Шершеневич считал необходимым, чтобы сделка как определение отношений между людьми выразилась вовне, приняла форму, по которой можно было бы заключить о ее содержании<sup>13</sup>.

По общему правилу, принято считать, что поскольку воля субъектов должна быть закреплена особым способом, поэтому встаёт вопрос о форме договора, как о способе выражения такой воли. В связи с этим под формой договора в российском гражданском праве следует понимать способ выражения воли лиц, участвующих в договоре<sup>14</sup>.

Составление письменного документа обеспечивает возможность обдумать совершаемые сторонами действия, осознать, что они приведут к возникновению определенных правовых последствий. Письменное оформление договора обеспечивает четкость формулирования содержания договора. Одной из главных функций, которую выполняет письменная форма договора, является доказательственная. При составлении документа воля сторон находит свое объективное выражение и получает длительное закрепление. Содержание волеизъявления может быть установлено как в сам момент сделки, так и спустя время.

Требование письменного оформления договора обеспечивает возможность осуществления контроля за законностью содержания договора уполномоченными

---

<sup>11</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) : федер. закон от 21 окт. 1994 г. № 51-ФЗ : (ред. от 29.12.2017) // Собр. законодательства Рос. Федерации. 1994. № 32. Ст. 3301

<sup>12</sup> Российское гражданское право : учебник : В 2 т. Т. 1 : Общая часть / Отв. ред. Е. А. Суханов. Москва. 2014. С. 258.

<sup>13</sup> Багаутдинов И. И. Гражданско-правовые последствия несоблюдения формы сделки // Вестн. экономики, права и социологии, 2015. № 3. С. 21.

<sup>14</sup> Татаркина К. П. Форма сделки : цели, обоснованность установления и правовое значение // Вестн. Том. гос. ун-та. 2008. № 313. С. 56.



органами в ходе осуществления специальных проверок. Эту функцию можно назвать контрольной. Каждая форма договора выполняет не только одну, а в зависимости от вида договора направлена на реализацию одновременно нескольких функций.

Можно отметить тот факт, что в современном российском праве исследование формы договора чаще всего сведено к обсуждению и описанию тех форм, которые отражены в законе. К договорам применяются правила о сделках, поэтому положения о форме сделок в данном исследовании будут распространяться и на договоры. Правила о форме договора закреплены в статьях 158 – 164, 434 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Так, «договоры совершаются устно или в письменной форме (простой или нотариальной). Договор, который может быть заключен устно, считается заключенным и в том случае, когда из поведения лица явствует его воля заключить договор. Молчание признается выражением воли совершить сделку в случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон». Если обратиться к форме договора, установленной статьей 434 Гражданского кодекса Российской Федерации можно снова увидеть связь с понятием сделки, так как законодатель указывает: «Договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма. Если стороны договорились заключить договор в определенной форме, он считается заключенным после придания ему условленной формы, хотя бы законом для договоров данного вида такая форма не требовалась»<sup>15</sup>. Требования, которые предъявляются к каждой из форм сделок, а также особенности их применения определяются другими нормами гражданского законодательства, а также иными законами и подзаконными актами.

Интересным представляется вопрос о том, всякий ли способ изъявления воли является формой сделки или формой можно признать лишь те способы волеизъявления, которые закон указывает в качестве таковых. Согласно ГК РФ сделки могут быть совершены устно или письменно (п. 1 ст. 158), при помощи конклюдентных действий (п. 2 ст. 158) и молчания (п. 3 ст. 158). Возможно ли, выражение воли лица при совершении сделки иным, не указанным в законе способом? До принятия ГК РСФСР 1964 г. нормативные акты СССР не относили конклюдентные действия и молчание к способам изъявления воли. Закон говорил лишь об устном и письменном волеизъявлении. Однако в науке гражданского права признавалась возможность выражения воли участников

---

<sup>15</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) : федер. закон от 21 окт. 1994 г. № 51-ФЗ : (ред. от 29.12.2017) // Собр. законодательства Рос. Федерации. 1994. № 32. Ст. 3301.

гражданского оборота и посредством конклюдентного поведения, а также не совершая никаких действий вообще<sup>16</sup>.

Часть 2 статьи 1 Гражданского кодекса Российской Федерации определяет, что граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе.

В соответствии с принципом автономии воли участники гражданского оборота вправе самостоятельно и в своих интересах определять свое поведение. Законодатель только устанавливает рамки, в пределах которых субъекты вправе действовать самостоятельно, по собственному усмотрению. Предусмотренные ГК РФ формы сделок не образуют замкнутого перечня. Не исключается, что иные, не нашедшие легального закрепления способы выражения воли могут являться формой совершения сделок. Критерием, на основании которого тот или иной способ проявления внутренней воли может быть признан самостоятельной формой сделки, является возможность достоверно установить содержание внутренней воли участника сделки.

Форма волеизъявления сторон связана с принципом автономии воли и свободы договора, которые в совокупности составляют основу принципа свободной формы сделки, находят в нём своё отражение и реализацию. Однако свобода формы сделки не является составным элементом принципа свободы договора, поскольку отвечает всем признакам самостоятельного принципа института сделки. Принцип свободной формы сделки означает, что любые формы совершения сделок приводят к наступлению правовых последствий. Принципы свободы договора и принцип свободной формы сделки имеют разную сферу действия в российском гражданском праве. Свобода договора находит проявление во многих институтах гражданского права, в то время как действие свободы формы сделки по отношению к ним ограничено. Принципы свободы договора и свободы формы тесно связаны между собой, но они не соотносятся как целое и часть. Принцип свободной формы продолжает и дополняет принцип свободы договора, но не является его составной частью. Принцип свободы сделки, свобода способов выражения внутренней воли гарантирует реализацию принципа автономии воли участников правоотношений, способствует установлению и укреплению экономических отношений субъектов гражданского права. Таким образом, принцип свободной формы договора отличается от принципа свободы договора сферой действия и содержанием, является самостоятельным принципом института сделки.

В Постановлении Президиума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 05 ноября 2013 г. № 9738/13 отмечено, что «принцип свободы договора

---

<sup>16</sup> Татаркина К. П. Форма сделок в гражданском праве России : монография. Томск, 2012. С. 46.

является фундаментальным частноправовым принципом, основополагающим началом для организации современного рыночного оборота, его ограничения могут быть допущены лишь в крайних случаях в целях защиты интересов и экономических ожиданий третьих лиц, слабой стороны договора (потребителей), основ правопорядка или нравственности или интересов общества в целом»<sup>17</sup>.

В ряде решений Конституционного Суда Российской Федерации сформулирована его правовая позиция в отношении принципа свободы договора. В частности, свобода гражданско-правовых договоров в её конституционно-правовом смысле предполагает соблюдение принципов равенства и согласования воли сторон. Кроме того, он даёт трактовку свободы договора как предполагающую соблюдение принципов равенства и согласования воли сторон, которые подразумевают не только формальное признание юридического равенства субъектов правоотношений, но и реальные гарантии их соблюдения<sup>18</sup>.

Свободу договора в качестве принципа гражданского права выделяют практически все учёные, рассматривающие вопросы гражданско-правовых принципов. В частности, отечественные авторы считают, что принцип свободы договора выполняет, прежде всего, функцию выражения основных идей отрасли гражданского права, а также, функцию непосредственного регулирования общественных отношений, которая реализуется при использовании аналогии права и мировоззренческую функцию<sup>19</sup>. Важность этого принципа для гражданского права как для отрасли права видится в том, что нередко наличие или отсутствие свободы договора в правоотношениях сторон позволяет произвести правильную отраслевую квалификацию соответствующих правоотношений.

Сам принцип закреплён в статье 421 Гражданского кодекса Российской Федерации и звучит следующим образом: «Граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена законом или добровольно принятым обязательством»<sup>20</sup>. Основу этой составляющей принципа составляют добровольность решения и автономность воли сторон. После принятия решения о заключении договора

---

<sup>17</sup> Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 05 ноября 2013 г. № 9738/13 // Вестн. ВАС РФ. 2013. № 1114/13.

<sup>18</sup> Правовые позиции Конституционного Суда Российской Федерации по вопросам гражданского права // Журнал российского права. 2013. № 12. С. 20.

<sup>19</sup> Устинов Р.Е. Функциональная роль принципа свободы договора // Вестн. Челябинского гос. ун-та. 2008. № 8. С. 74.

<sup>20</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) : федер. закон от 21 окт. 1994 г. № 51-ФЗ : (ред. от 29.12.2017) // Собр. законодательства Рос. Федерации. 1994. № 32. Ст. 3301.

стороны начинают процесс заключения и подписания договора, в котором они должны руководствоваться законом<sup>21</sup>.

Принцип свободной формы сделки отличается от принципа свободы договора сферой действия и содержанием, является самостоятельным принципом института сделки. Согласно Гражданскому кодексу Российской Федерации договор может быть заключен в любой форме, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма (ст. 434 ГК РФ). Сделка, для которой законом или соглашением сторон не установлена письменная (простая или нотариальная) форма, может быть совершена устно. Если иное не установлено соглашением сторон, могут совершаться устно все сделки, исполняемые при самом их совершении, за исключением сделок, для которых установлена нотариальная форма, и сделок, несоблюдение простой письменной формы которых влечёт их недействительность (ст. 159 ГК РФ)<sup>22</sup>. То есть действующий кодекс относит подход к заключению договора в устной форме к принципу свободной формы сделки. Применение такой формы сделки фактически определяется по остаточному принципу. Устная форма сделки – это проявление данного принципа, его воплощение: действующий ГК не устанавливает специальных требований к этой форме. Устное волеизъявление обеспечивает участнику сделки наибольшую возможность по своему усмотрению реализовать все составляющие принципа свободной формы. Легальное установление письменной формы ограничивает свободу формы сделки. Требование письменной формы, согласованное сторонами, представляет собой самоограничение свободы формы.

Принцип свободной формы сделки имеет большое практическое значение: благодаря его действию как не предусмотренные законом способы выражения воли, так и предусмотренные, считаются формой совершения сделок и приводят к наступлению правовых последствий.

Содержание принципа свободной формы раскрывают следующие составляющие: право лица, совершающего сделку, по собственному усмотрению определить, каким способом должна быть выражена его внутренняя воля, то есть самостоятельно избрать форму сделки. Исключения составляют лишь случаи, когда форма сделки установлена законом. Во-вторых, если закон определяет совершение сделки в конкретной форме (устной или простой письменной), стороны вправе согласовать более сложную форму сделки, что не будет являться нарушением закона и не повлечет негативных последствий.

---

<sup>21</sup> Пашацкая Л. В. Принцип свободы договора и его реализация применительно к договору розничной купли-продажи // Вестн. Саратовской гос. юр. академ. 2012. № 3 (86). С. 59.

<sup>22</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) : федер. закон от 21 окт. 1994 г. № 51-ФЗ : (ред. от 29.12.2017) // Собр. законодательства Рос. Федерации. 1994. № 32. Ст. 3301.

Третьим проявлением свободы формы сделки служит право сторон самостоятельно установить недействительность сделки в качестве особого последствия несоблюдения согласованной ими простой письменной формы. Четвертым элементом принципа является допустимость для оформления сделок способов, не указанных в ГК РФ.

Анализ статей Гражданского кодекса Российской Федерации позволяет утверждать, что субъекты правоотношений вправе приобретать и осуществлять свои гражданские права согласно принципу свободы воли, а также на основе договоров и в любых не противоречащих законодательству условий договора. Иначе говоря, закон не запрещает использовать иные формы сделок, которые законом не регламентированы, при соблюдении их законности.

В рамках данного исследования представляется особенно актуальным рассмотреть функции формы сделки, поскольку данный вопрос является недостаточно изученным в современной юридической литературе. Форма сделки, по мнению В.П. Камышанского, призвана служить интересам сторон, её совершающих, а именно: должна оказывать содействие в выявлении воли сторон, которые совершают сделку, а также не должна создавать препятствий, затрудняющих совершение сделки<sup>23</sup>. Кроме того, принимая конкретную форму, сделка призвана стать своеобразным способом достижения законности, защиты интересов сторон, гарантией прав. Например, обязательное соблюдение простой письменной формы договора становится особым способом установления порядка оформления прав и обязанностей сторон и необходимо для того, чтобы лицо не оказалось связанным обязательством, которое оно не намеревалось на себя принимать. Кроме того, сделка, совершенная в определенной форме указывает на серьезность намерений сторон, а также установить факт её совершения. Данное обстоятельство особенно важно для функции доказывания, нормативного закрепления прав и обязанностей на длительное время, что напрямую связано со сроками давности, а также служит средством защиты прав стороны, чье право было нарушено. В частности, требование соблюдения письменной формы сделки обеспечивает возможность уполномоченным органам осуществлять контроль за законностью совершений действий в рамках сделок. В этой связи форма договора выполняет контрольную функцию. Таким образом, под формой сделки в российском гражданском праве понимают способ выражения воли лиц, участвующих в сделке. Каждая из форм сделок выполняет целый ряд задач, направленных на соблюдение целого условий<sup>24</sup>. В рамках данного

---

<sup>23</sup> Гражданское право. В 2 ч. Ч. 1 : учебник для студентов вузов, обучающихся по направлению «Юриспруденция» / под ред. В.П. Камышанского, Н. М. Коршунова, В. И. Иванова. Москва, 2012. С. 343.

<sup>24</sup> Татаркина К. П. Форма сделок в гражданском праве России : монография. Томск, 2012. С. 64.

исследования представляется актуальным рассмотреть также такие важные составляющие для более детального изучения природы формы гражданско-правового договора, как способы волеизъявления в договоре, а также принцип свободы договора. Именно этим вопросам посвящены следующие параграфы.

## 1.2 Виды форм договора

Правовое регулирование форм совершения договоров составляет один из важнейших институтов гражданского права и выражается в определённых к ней требованиях и последствиях её нарушения. Современное российское законодательство не содержит определения формы договора. В связи с тем, что воля субъектов правоотношений должна быть закреплена особым способом, то встаёт вопрос о форме договора, как о способе выражения такой воли. В связи с этим под формой сделки в российском гражданском праве понимают способ выражения воли лиц, участвующих в сделке. Данный подход к определению не имеет противоречий среди авторов. Можно отметить тот факт, что в современном российском праве исследование формы договора чаще всего сведено к обсуждению и описанию тех форм, которые отражены в законе. Наименования форм договора обозначены в статьях 158 - 164, 434 Гражданского кодекса Российской Федерации. Так, выделяют три основные формы договора: устную, письменную и нотариальную.

Согласно Гражданскому кодексу Российской Федерации договор может быть заключен в любой форме, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма (ст. 434 ГК РФ). Сделка, для которой законом или соглашением сторон не установлена письменная (простая или нотариальная) форма, может быть совершена устно. Если иное не установлено соглашением сторон, могут совершаться устно все сделки, исполняемые при самом их совершении, за исключением сделок, для которых установлена нотариальная форма, и сделок, несоблюдение простой письменной формы которых влечёт их недействительность (ст. 159 ГК РФ)<sup>25</sup>. То есть действующий кодекс относит подход к заключению договора в устной форме к принципу свободной формы сделки. Применение такой формы сделки фактически определяется по остаточному принципу.

Формы волеизъявлений в сделках такой формы могут быть различные, а именно: слово, письмо, жест (например, утвердительное или отрицательное наклонение головы), в известных случаях – молчание<sup>26</sup>. С развитием различных технических средств, заключение устной сделки стало возможным с помощью применения телефона, цифровых технологий и иных средств.

---

<sup>25</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) : федер. закон от 21 окт. 1994 г. № 51-ФЗ : (ред. от 29.12.2017) // Собр. законодательства Рос. Федерации. 1994. № 32. Ст. 3301.

<sup>26</sup> Римское право : учеб. для академического бакалавриата / И. Б. Новицкий. Москва, 2016. С. 98.

Молчание признается выражением воли совершить сделку в случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон. В случае использования молчания, очевидно, что оно не может дать представления о воле субъекта. Ведь молчание само по себе никакой воли выразить не может. Представляется, что законодателю необходимо чётко определить как стороны заранее могут согласовать вопрос такого молчания. Например, законом установлено, что если арендатор продолжает пользоваться имуществом после истечения срока действия договора аренды при отсутствии возражений арендодателя, то договор считается возобновленным на неопределенный срок (ч. 2 ст. 621 ГК РФ).

**Устная форма договора.** Важно уточнить, что устная форма сделки позволяет сторонам выразить свою волю для непосредственного восприятия другой стороной путём произнесения необходимых слов. Следовательно, заключение сделки в устной форме предполагает, что её участники могут слышать и говорить. Однако не все люди обладают этими способностями. Так, слабослышащие люди и люди с ограниченными возможностями здоровья общаются с применением жестового языка, дактильной (пальцевой) азбуки.

Вместе со словами, допускается также использование конклюдентных действий, понятие которых произошло от лат. «con cludo» - «закрываю», «делаю вывод». В гражданском праве это действия лица, которые выражаются не в форме устного или письменного волеизъявления, а в конкретных поведенческих актах, однозначно выражающие его волю установить правоотношение<sup>27</sup>. При конклюдентном волеизъявлении воля субъекта выражается действиями, по которым другие участники оборота делают вывод о наличии у него намерения. Как и устное волеизъявление, выражение воли при помощи жестов допустимо только в присутствии субъекта, для восприятия которого предназначено.

По своей правовой природе конклюдентные действия являются юридическим фактом, то есть фактом реальной действительности, с наступлением которого нормы права связывают определенные правовые последствия: возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений. Так как конклюдентные действия совершаются по воле лица, то в системе юридических фактов их относят к действиям<sup>28</sup>. Следовательно, под понятием «конклюдентные действия» подразумевается обязательное совершение именно активных действий. Бездействие конклюдентным действием являться

---

<sup>27</sup> Большой юридический словарь / под ред. А. В. Малько. Москва, 2011. С.402.

<sup>28</sup> Гражданское право : учебник. Т. 1 / под ред. А. П. Сергеева. Москва, 2011. С. 306.



не будет, так как бездействие по своей природе представляет собой отсутствие всякого действия. Категория бездействия приравнивается, прежде всего, к молчанию.

«Под юридически значимым молчанием, - писал О.А. Красавчиков, - следует понимать отсутствие известных юридических действий»<sup>29</sup>. Молчанием участника оборота можно считать момент, при котором отсутствует проявление воли в какой-либо установленной форме, будь то письменной, нотариальной или иной. Иначе говоря, молчание и есть бездействие.

Необходимо провести разъяснение о том, что невербальные способы общения, используемые слабослышащими людьми и людьми с ограниченными возможностями речи, существенным образом отличаются от устной речи. Вместе с тем, относить способ выражения воли жестами к конклюдентному волеизъявлению отнести нельзя. Поскольку, как было сказано выше, конклюдентное волеизъявление выражается, прежде всего, действиями. Жестикуляцию здесь стоит приравнивать именно к выражению воли словами, но в их специфическом облики в связи с физиологическими особенностями лиц, их выражающих. Кроме того, язык жестов может быть воспринят другой стороной сделки только в его присутствии, что также относит такой способ волеизъявления к устным.

В римском праве, например, устное волеизъявление относилось к числу формальных и считалось действительным только при соблюдении определенных правил: в ответе должника должен был употребляться тот же глагол, который использовал кредитор, задавая вопрос, в противном случае обязательство не возникало. Современное законодательство предоставляет сторонам возможность изъявлять свою волю в любых словесных выражениях<sup>30</sup>. В римском частном праве заключать договоры в устной форме, таким образом, разрешалось только тем, кто мог слышать и говорить.

Законом не определён перечень тех случаев, при которых допускается устная форма сделки, указывая лишь на то, что это сделка, для которой законом или соглашением сторон не установлена письменная форма. Таким образом, в гражданском праве действует общее правило о допустимости устной формы сделок во всех случаях, когда для совершения сделки не требуется иная квалифицированная форма.

В это же время сделки, требующие в силу закона простой письменной формы, также могут совершаться устно. Речь идет о случаях, когда момент исполнения обязательства, возникающего из сделки, совпадает с моментом её совершения, при этом

---

<sup>29</sup> Красавчиков О. А. Юридические факты в советском гражданском праве. Москва, 1958. С. 83.

<sup>30</sup> Татаркина К. П. Форма сделки : цели, обоснованность установления и правовое значение // Вестн. Том. гос. ун-та. 2008. № 313. С. 86.

важно, чтобы несоблюдение простой письменной формы сделки не влекло её недействительность. В соответствии с п. 1 ст. 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Возможность совершения договора в устной форме ограничена по признаку его субъектного состава и суммы, составляющей его предмет. Так, согласно ст. 161 ГК РФ вытекает недопустимость заключения в устной форме договоров, совершаемых между юридическими лицами, а также юридическими лицами и гражданами. А также договоров граждан между собой на сумму, превышающую десять тысяч рублей, а в случаях, предусмотренных законом, - независимо от суммы сделки.

Например, устно могут совершаться сделки розничной купли-продажи. Подтверждением этого правила являются специальные положения о розничной купле-продаже (ст. 493 ГК РФ), в соответствии с которыми письменная форма для этого вида сделок не является обязательной, договор считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара. Отсутствие у покупателя указанных документов не лишает его возможности сослаться на свидетельские показания в подтверждение заключения договора и его условий. Как правило, момент исполнения такого договора, в частности, передача товара и оплата цены, происходят в момент самого заключения договора розничной купли-продажи.

Таким образом, исполнение сделок, совершенных в устной форме, может сопровождаться выдачей документов, подтверждающих их исполнение (товарных чеков, справок о покупке товарно-материальных ценностей и т.п.). Но этот, сопровождающий её процесс, не меняет сути самой устной формы, так как сам договор с обозначением прав и обязанностей сторон, предмета договора и его цены, сроков исполнения обязательств отсутствует. В качестве примеров совершения сделок в устной форме можно также отнести покупку билета в театр, проездного билета и т.д.<sup>31</sup>

Важно уточнить, что кассовый чек не является письменной формой заключения договора, так как не выражает волю сторон заключить договор купли-продажи. Однако при возврате товара ненадлежащего качества предъявление покупателем кассового чека является подтверждением совершения покупки в данном магазине в дату, указанную в чеке, по определенной цене. В случае обращения стороны за защитой нарушенных прав в судебном порядке кассовый чек станет доказательством факта совершения такой сделки.

---

<sup>31</sup> Российское гражданское право : Учебник : В 2 т. Т. 1 : Общая часть / Отв. ред. Е. А. Суханов. Москва, 2014. С. 958.

Аудио, видео или цифровая запись, которые фиксируют волеизъявление сторон, также является доказательством волеизъявления, но не изменяет устной формы сделки<sup>32</sup>.

Сургутский городской суд Ханты-Мансийского автономного округа – Югры по делу № 2-15381/2016, рассмотрев в открытом судебном заседании гражданское дело по иску гражданина к индивидуальному предпринимателю о взыскании предоплаты за товар, неустойки, компенсации морального вреда, своим решением в удовлетворении исковых требований гражданину отказал. Истец обратился в суд с иском к ответчику - индивидуальному предпринимателю мотивируя это тем, что истец дистанционным способом продажи, с помощью интернет-сайта, заказал запасные части для своего автомобиля. Факт предварительной оплаты подтвердил квитанцией к приходно-кассовому ордеру. В дальнейшем, истец заказал ещё несколько запчастей для указанного автомобиля. Сделки совершались в устной форме. Поставщик товар не поставил, в связи с этим истцом была направлена претензия, ответа на которую не поступило.

Суд, исследовав и оценив представленные доказательства, пришёл к следующим выводам. Согласно наряд - заказу заказчиком указан не истец, а иное лицо, которым согласно квитанции к приходному кассовому ордеру, были оплачены денежные средства. Наряд - заказ не содержит информации о заказчике, подписи заказчика не имеется, квитанция к приходному кассовому ордеру также не содержит информации о плательщике.

Суд, установив фактические обстоятельства дела, при принятии решения руководствовался основаниями, согласно которым каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений, если иное не предусмотрено федеральным законом. Согласно ст. 162 ГК РФ несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и её условий на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства. Истцом доказательств заключения сделки с ответчиком суду представлено не было. Как указал суд в случаях, прямо указанных в законе или в соглашении сторон, несоблюдение простой письменной формы сделки влечёт её недействительность. На основании вышеизложенного, суд пришёл к выводу о недоказанности истцом совершения сделки с ответчиком, в удовлетворении исковых требований отказал.

Другим примером, можно привести Письмо Министерства экономического развития Российской Федерации от 21.10.2016 № Д28и-2803, согласно пояснениям которого, в соответствии с п. 9 ч. 2 ст. 103 Закона № 44-ФЗ копия заключенного

---

<sup>32</sup> Татаркина К. П. Форма сделок в гражданском праве России : монография. Томск, 2012. С. 164.

контракта, подписанная усиленной электронной цифровой подписью заказчика, включается в реестр контрактов, заключенных заказчиками. Однако в указанный реестр не включается информация о контрактах, заключенных с единственным поставщиком (подрядчиком, исполнителем) на основании пунктов 4, 5 и 23 статьи 93 Закона № 44-ФЗ. В связи с этим, заключение контракта в устной форме возможно в случаях, обозначенных в пунктах 4,5 и 23 статьи 93 Закона № 44-ФЗ.

Иными словами, контрактная система не запрещает заказчикам в устной форме заключать договоры, подходящие под одно из трех оснований: в случае осуществления закупки на сумму, не превышающую ста тысяч рублей; осуществления закупки государственным или муниципальным учреждением культуры, а также иным государственным или муниципальным учреждением (зоопарк, планетарий, парк культуры и отдыха, заповедник, ботанический сад, национальный парк, природный парк, ландшафтный парк, театр, учреждение, осуществляющее концертную деятельность, телерадиовещательное учреждение, цирк, музей, дом культуры, дворец культуры, клуб, библиотека, архив), государственной или муниципальной образовательной организацией, физкультурно-спортивной организацией на сумму, не превышающую четырехсот тысяч рублей; заключение контракта на оказание услуг по содержанию и ремонту одного или нескольких нежилых помещений, переданных в безвозмездное пользование или оперативное управление заказчику, услуг по водо, тепло, газу и энергоснабжению, услуг по охране, услуг по вывозу бытовых отходов в случае, если данные услуги оказываются другому лицу или другим лицам, пользующимся нежилыми помещениями, находящимися в здании, в котором расположены помещения, переданные заказчику в безвозмездное пользование или оперативное управление<sup>33</sup>.

Существуют также специальные правила, определяющие возможность заключения сделки в устной форме в случаях, когда момент исполнения совпадает с моментом совершения сделки. В соответствии со ст. 574 ГК РФ договор дарения может быть заключен в устной форме, если дарение сопровождается передачей дара одаряемому. При этом передача дара осуществляется посредством его вручения, символической передачи (вручение ключей и т.п.) либо вручения правоустанавливающих документов. Исключением являются случаи, предусмотренные п. п. 2, 3 ст. 574 ГК РФ:

– дарителем является юридическое лицо, стоимость дара превышает 3 тысячи рублей;

---

<sup>33</sup> О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд : федер. закон от 05 апр. 2013 г. № 44-ФЗ : (ред. от 23.04.2018) // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2013. № 14. Ст. 1652.

- договор содержит обещание дарения в будущем;
- предметом договора дарения является недвижимое имущество, подлежащее государственной регистрации.

Судебная практика, посвященная вопросу заключения договора в устной форме, чаще всего сводится к тому, что субъекты гражданских правоотношений не соблюдают установленную законом письменную форму договора, не уделяют должного внимания и времени на подписание договора, а заключают сделку устно, или не имеют достаточных доказательств для подтверждения факта заключения сделки, что приводит к последствиям недействительности такой сделки.

**Простая письменная форма** договора является прямым способом волеизъявления, который наиболее распространён в гражданском праве. Простая письменная форма договора служит законным интересам сторон и помогает проводить сопоставление между реальной волей сторон договора, а также оказывает помощь в процессе соответствия воли и волеизъявления<sup>34</sup>. Гражданский кодекс Российской Федерации имеет множество статей, которые устанавливают для отдельных групп отношений наличие письменной формы договора. Закон делит письменную форму договоров на две, а именно: простую письменную и нотариальную. Обязательная письменная форма предусмотрена для правоотношений, которые складываются при проведении лотерей, тотализаторов (взаимных пари) и иных, основанных на риске игр (ст. 1063 ГК РФ), договоров коммерческой концессии (ст. 1028 ГК РФ), проката (ст. 626 ГК РФ), аренды транспортных средств без экипажа и с экипажем (ст. 643 и 633 ГК РФ), банковского вклада (ст. 836 ГК РФ), хранения с обязанностью хранителя принять вещь (ст. 887 ГК РФ), страхования (ст. 940 ГК РФ), найма жилых помещений (ст. 674 ГК РФ) и многих других.

Должны заключаться в простой письменной форме договоры:

- 1) между юридическими лицами и между юридическими лицами и гражданами;
- 2) граждан между собой на сумму, превышающую десять тысяч рублей, а в случаях, предусмотренных законом, независимо от суммы сделки (ст. 161 ГК РФ).

Соблюдение простой письменной формы не требуется для сделок, которые в соответствии с ГК РФ могут быть совершены устно.

Закон определяет, что договор в письменной форме может быть заключён с помощью составления одного документа, подписанного сторонами, а также путём обмена письмами, телеграммами, телефаксами и иными документами, в том числе электронными

---

<sup>34</sup> Гражданское право. В 2 ч. Ч. 1 : учебник для студентов вузов, обучающихся по направлению «Юриспруденция» / под ред. В. П. Камышанского, Н. М. Коршунова, В. И. Иванова. Москва, 2012. С. 343.

документами, передаваемыми по каналам связи, позволяющими достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору (ст. 434 ГК РФ).

Широкое развитие электронного документооборота, а также локальной сети «Интернет» позволило заключать договоры в электронном виде, при этом действующее законодательство не содержит в себе определения электронной формы договора. Согласно пункту 11.1 статьи 2 Федерального закона «Об информации, информационных технологиях и о защите информации», электронный документ - документированная информация, представленная в электронной форме, то есть в виде, пригодном для восприятия человеком с использованием электронных вычислительных машин, а также для передачи по информационно-телекоммуникационным сетям или обработки в информационных системах<sup>35</sup>. Согласно логике статьи 434 ГК РФ электронная форма - есть разновидность простой письменной формы, но с определенными особенностями. В частности, непосредственный контакт между сторонами сделки отсутствует в связи с тем, что заключение договора происходит удаленно с помощью каналов связи, собственноручная подпись лиц заменяется простым обменом документов либо подписанием договора с помощью средств цифровой подписи.

Согласно нормам Федерального закона от 06 апреля 2011 г. № 63-ФЗ «Об электронной подписи» электронной подписью считают информацию, представленную в электронной форме, которая присоединяется к другой электронной подписываемой информации или иным образом связана с такой информацией и которая используется для определения лица, подписывающего информацию<sup>36</sup>.

В качестве примера заключения договора в электронной форме можно привести следующий: заключение контракта по результатам электронного аукциона в единой информационной системе (статья 70 Федерального закона «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»).

В случае использования электронной цифровой подписи для подписания электронного договора стороны обязаны соблюдать требования специального законодательства, регулирующего правовые и технические аспекты использования электронной подписи в РФ, прежде всего, положениями Федерального закона «Об электронной подписи». Как указано в законе, информация, подписанная

---

<sup>35</sup> Об информации, информационных технологиях и о защите информации : федер. закон от 27 июля. 2006 г. № 149-ФЗ : (ред. от 25.11.2017) // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2006. № 31 (1 ч.). Ст. 3448.

<sup>36</sup> Об электронной подписи : федер. закон от 06 апр. 2011 г. № 63-ФЗ : (ред. от 23.06.2016) // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2011. № 5. Ст. 2036.

квалифицированной электронной подписью, признается электронным документом, равнозначным документу на бумажном носителе, подписанному собственноручной подписью, и может применяться в любых правоотношениях в соответствии с законодательством Российской Федерации, кроме случая, если федеральными законами или принимаемыми в соответствии с ними нормативными правовыми актами установлено требование о необходимости составления документа исключительно на бумажном носителе. А информация в электронной форме, подписанная простой электронной подписью или неквалифицированной электронной подписью, признается электронным документом, равнозначным документу на бумажном носителе, подписанному собственноручной подписью, в случаях, установленных федеральными законами или соглашением между участниками электронного взаимодействия.

Кроме того закон допускает заключение гражданско-правовых договоров путем обмена документами, подписанными только усиленными электронными подписями, поскольку простая электронная подпись может признаваться равнозначной собственноручной только в случаях, предусмотренных законом, иными нормативными правовыми актами РФ или соглашением между участниками электронного взаимодействия. Для использования усиленной квалифицированной электронной подписи необходимо получить квалифицированный сертификат с ключом проверки электронной подписи, созданный и выданный удостоверяющим центром, аккредитованным в установленном порядке.

Если стороны сначала заключают договор в простой письменной форме с последующим документооборотом в электронном виде, можно обойтись без использования электронной подписи, поскольку действующим законодательством РФ допускается обмен информацией посредством электронной почты без заключения соглашения об обмене электронными документами. При этом такой способ взаимодействия участников гражданского оборота должен быть закреплен в договоре.

Следовательно, главным условием соблюдения простой письменной формы сделки, в том числе, сделки, совершенной в электронной форме, является её совершение путём составления документа, выражающего её содержание и подписанного лицом или лицами, совершающими сделку, или должным образом уполномоченными ими лицами. Законом или иными нормативными правовыми актами, а также соглашением сторон могут устанавливаться дополнительные требования, которым должна соответствовать форма сделки (совершение на бланке определенной формы, скрепление печатью и т.п.), и предусматриваться последствия несоблюдения этих требований (ст. 160 ГК РФ).

Из приведенного правила сделано исключение в специальных нормах, посвященных отдельным видам договоров. Так, например, договоры продажи недвижимости (ст. 550 ГК РФ), продажи предприятия (ст. 560 ГК РФ), аренды зданий и сооружений (ст. 651 ГК РФ), аренды предприятия (ст. 658 ГК РФ) должны быть заключены в письменной форме, путём составления непременно одного документа, подписанного сторонами<sup>37</sup>.

Важно отметить, что указание в законе на соблюдение сторонами письменной формы договора означает, что если такая форма не была соблюдена, то договора как будто и не было. То есть такой договор, который был заключен не с соблюдением нормы закона, будет признан недействительным или ничтожным. В случае отступления субъектов правоотношений от нормы закона о соблюдении письменной формы договора, ограничивается круг возможных доказательств, и, в таком случае, не допускается использование свидетельских показаний.

В ряде случаев имеются исключения, например, простая письменная форма договора хранения, считается соблюденной, если принятие вещи на хранение удостоверено хранителем выдачей поклажедателю:

– сохранной расписки, квитанции, свидетельства или иного документа, подписанного хранителем;

– номерного жетона (номера), иного знака, удостоверяющего прием вещей на хранение, если такая форма подтверждения приема вещей на хранение предусмотрена законом или иным правовым актом либо обычна для данного вида хранения (ст. 887 ГК РФ).

Согласно статье 836 ГК РФ письменная форма договора банковского вклада считается соблюденной, если внесение вклада удостоверено сберегательной книжкой, сберегательным или депозитным сертификатом, либо иным выданным банком вкладчику документом, отвечающим требованиям, предусмотренным для таких документов законом, установленными в соответствии с ним банковскими правилами и применяемыми в банковской практике обычаями делового оборота.

Последствия недействительности договора указаны в самих статьях, где обозначено условие о соблюдении его формы. В таких случаях несоблюдения формы договора в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации, закон предусматривает такие последствия, которые могут привести к признанию договора недействительным, ничтожным.

---

<sup>37</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) : федер. закон от 21 окт. 1994 г. № 51-ФЗ : (ред. от 29.12.2017) // Собр. законодательства Рос. Федерации. 1994. № 32. Ст. 3301.



Нам представляется особо важным в рамках данного исследования отметить, что товарная накладная, товарный чек, кассовый чек не могут являться соблюдением простой письменной формой сделки, поскольку они не содержат существенных условий договора, прав и обязанностей сторон, и других обязательных реквизитов договора. Это, однако, не означает, что эти документы не имеют никакого юридического значения, поскольку они, прежде всего, могут использоваться в качестве доказательств в суде. Отсутствие у покупателя кассового или товарного чека либо иного документа, удостоверяющего факт и условия покупки товара, не является основанием для отказа в удовлетворении его требований и не лишает его возможности ссылаться на свидетельские показания в подтверждение заключения договора и его условий<sup>38</sup>.

Законом или иными нормативными правовыми актами, а также соглашением сторон могут быть введены дополнительные требования к простой письменной форме договора, а именно: бланк установленной формы, бумага с водяными знаками и иные способы защиты. Фактически, заключение договора перевозки пассажира происходит в таком простом порядке: пассажир отдаёт деньги кондуктору и получает билет. То есть билет и является договором перевозки, или его своеобразной письменной формой. Формы такого билета и багажной квитанции на багаж устанавливаются в порядке, предусмотренном транспортными уставами и кодексами. Согласно статье 785 ГК РФ заключение договора перевозки груза подтверждается составлением и выдачей отправителю груза транспортной накладной или иного документа на груз.

Для соблюдения простой письменной формы обязательным условием является также подписание документа уполномоченным лицом. Иными словами, физическое лицо, выступающее стороной сделки, должно проставить на документе свою подпись. Если гражданин не может собственноручно подписать документ, к примеру, вследствие физического недостатка, болезни или неграмотности, то такой документ может подписать другой гражданин по его просьбе. Подпись этого гражданина должна быть засвидетельствована нотариусом с указанием причин, в силу которых совершающий сделку гражданин не мог подписаться собственноручно (ст. 160 ГК РФ). Никаких прав и обязанностей у такого лица, который ставит свою подпись, в отношении такой сделки не возникает. В соответствии с законом, свидетельствуя подлинность подписи, нотариус удостоверяет, что подпись на документе сделана определённым лицом, но не удостоверяет фактов, изложенных в документе.

---

<sup>38</sup> Рассолова Т. М. Гражданское право : учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция». Москва, 2012. С. 647.

От имени юридического лица подписывает договор, как правило, единоличный исполнительный орган или руководитель коллегиального исполнительного органа. Полномочие конкретного физического лица, подписывающего сделку, определяется учредительными документами стороны или исполнительного органа. Президиум ВАС РФ в своём постановлении указал на то, что заявление участника общества с ограниченной ответственностью о выходе его из общества, представленное им, но не подписанное, свидетельствует о несоблюдении требований к форме указанной сделки. Неподписанное заявление не может являться документом, удостоверяющим волеизъявление лица<sup>39</sup>. В иных источниках содержится идея о том, что подпись буквально замыкает документ и говорит об окончании выражения волеизъявления.

Другим примером может стать признание недействительным договора приобретения доли в обществе с ограниченной ответственностью. Судом, в частности, было установлено, что подпись от имени приобретателя в договоре была совершена факсимильным способом. Суд указал на то, что при подписании договора были нарушены правила применения аналога собственноручной подписи лица, установленные статьёй 160 ГК РФ, и признал своим решением такой договор недействительным. Стороны не смогли представить доказательств, свидетельствующих о наличии соглашения об использовании факсимиле (Постановление ФАС Московского округа от 10 сентября 2004 г. № КГ-А40/5987-04)<sup>40</sup>.

Согласно статье 75 АПК РФ документы, подписанные аналогом собственноручной подписи, допускаются и в качестве письменных доказательств в случаях и в порядке, которые установлены федеральными законами, иными нормативными правовыми актами или договором. Факсимиле представляет собой клише, то есть точное воспроизведение рукописи, документа, подписи средствами фотографии и печати. Оно является аналогом собственноручной подписи и, следовательно, носит вторичный, производный характер от собственноручной подписи, является её технической имитацией.

Современное российское законодательство не содержит норм, регулирующих возможность использования факсимиле при заключении гражданско-правовых договоров. При этом нет ни самого легального определения понятия, нет и обозначенных пределов и гарантий, способов использования и достоверности использования факсимиле. Стороны договора могут лишь предусмотреть такую возможность в самом договоре и тем самым

---

<sup>39</sup> Постановление Президиума Высшего арбитражного суда Российской Федерации от 18 января 2005 г. № 11809/04 [Электронный ресурс] // КонсультантПлюс : справ. правовая система. Электрон. дан. М. 2017. Доступ из локальной сети Науч. б-ки Том. гос. ун-та.

<sup>40</sup> Кондакова К. А. Заключение договора в простой письменной форме : способы и риски // Предприниматель без образования юридического лица. 2007. № 7. С.7.

обезопасить себя. Иначе говоря, если договор или соглашение предусматривают, что документы, составленные с использованием факсимиле имеют место быть тогда такая подпись будет иметь юридическую силу, поскольку стороны согласовали возможность использования факсимиле и составленные таким образом документы оформлены надлежащим образом<sup>41</sup>.

Таким образом, простая письменная форма договора может выражаться в:

1) составлении документа, выражающего содержание сделки и подписанного лицами (лицом), совершающими сделку, или должным образом уполномоченными ими лицами:

2) использовании собственноручной подписи, факсимильного воспроизведения подписи, электронной подписи либо иного аналога собственноручной подписи;

3) обмене документами посредством почтовой, телеграфной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору;

4) совершении иных требований, установленных законом или соглашением сторон (бланки, скрепление печатью, тип бумаги, степени защиты от подделок и т.д.)<sup>42</sup>.

**Нотариальная форма договора** отличается от простой письменной формы наличием удостоверительной надписи нотариуса или другого должностного лица, имеющего право на совершение такого нотариального действия. В связи с тем, что договор является юридическим актом, который относится к классификации юридических фактов, следовательно, нотариальным удостоверением договора или сделки является удостоверение факта. При удостоверении сделки нотариус совершает подтверждение факта, а именно: в рамках своих полномочий удостоверяет волеизъявление сторон. В связи с тем, что по своей природе сделка есть волеизъявление, то сущность удостоверительной деятельности нотариуса состоит в проверке правдивости воли сторон и её изъявления. Нотариус и иное уполномоченное на такого рода действия должностное лицо не имеет права по закону удостоверить субъективную сторону договора<sup>43</sup>.

Согласно статье 163 ГК РФ нотариальное удостоверение сделки означает проверку законности сделки, в том числе наличия у каждой из сторон права на её совершение, и осуществляется нотариусом или должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие<sup>44</sup>. Из этого можно сделать вывод о том, что нотариальное

---

<sup>41</sup> Зрелов А. Факсимильная подпись в договорах // Налоговый вестник. 2014. № 7. С. 12.

<sup>42</sup> Вронская М. В. Гражданское право : учебник. Владивосток, 2015. С. 210.

<sup>43</sup> Андронатий А. А. Воля и волеизъявление в системе нотариата // Нотариат. 2006. № 6. С. 15.

<sup>44</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) : федер. закон от 21 окт. 1994 г. № 51-ФЗ : (ред. от 29.12.2017) // Собр. законодательства Рос. Федерации. 1994. № 32. Ст. 3301.

удостоверение помогает участникам гражданских правоотношений осуществлять реализацию своего права, создавать необходимые условия для дальнейшего доказывания верности своих действий и волеизъявлений, поскольку содержание сделки, время и место её совершения, намерения сторон сделки и другие обстоятельства, официально зафиксированные нотариусом, считаются очевидными и достоверными<sup>45</sup>.

Согласно статье 35 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате нотариусы совершают нотариальные действия, в том числе, удостоверяют сделки, для которых законодательством Российской Федерации установлена обязательная нотариальная форма<sup>46</sup>.

Современное российское законодательство не содержит в себе легального понятия нотариальной формы договора. Отсутствует также и единый нормативный правовой акт, предусматривающий исчерпывающий перечень таких договоров, для которых нотариальная форма является обязательной. Нотариальное удостоверение сделок является обеспечением надлежащей защиты прав и законных интересов граждан и юридических лиц. Выделение нотариальной формы договора связано, прежде всего, с полномочиями нотариуса и его статусом в юридической сфере, поскольку он имеет доверие со стороны государства и общества. Из этого следует, что нотариальная форма договора это документальный способ фиксации как самого факта, так и содержания волеизъявления, который осуществляется уполномоченным лицом в результате нотариального удостоверения.

Нотариальное удостоверение сделок обязательно:

- 1) в случаях, прямо указанных в законе;
- 2) в случаях, предусмотренных соглашением сторон, хотя бы по закону для сделок данного вида эта форма не требовалась. Таким образом, Гражданский кодекс не содержит предписаний, устанавливающих общих признаков нотариальной сделки, а лишь отсылает к специальным нормам закона. При этом делается упоминание о том, что если нотариальное удостоверение сделки является обязательным, несоблюдение нотариальной формы сделки влечет ее ничтожность.

Согласно ГК РФ нотариально удостоверенными должны быть такие сделки, как: договор залога (ст. 339 ГК РФ); уступка требования (ст. 389 ГК РФ); перевод долга (ст. 391 ГК РФ); договор ренты (ст. 584 ГК РФ)<sup>47</sup>.

---

<sup>45</sup> Абрамова Е. Н. К вопросу о понятии формы сделки // Нотариус. 2015. № 6. С. 3.

<sup>46</sup> Основы законодательства Российской Федерации о нотариате : утв. ВС РФ от 11.02.1993 г. № 4462-1 // Рос. Газета. 1993. 13 марта. № 49.

<sup>47</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) : федер. закон от 21 окт. 1994 г. № 51-ФЗ : (ред. от 29.12.2017) // Собр. законодательства Рос. Федерации. 1994. № 32. Ст. 3301.

В соответствии с законом нотариальному удостоверению подлежат следующие односторонние сделки:

- 1) доверенность на совершение сделок;
- 2) доверенность, выдаваемая в порядке передоверия;
- 3) завещание;
- 4) соглашение об обращении взыскания во внесудебном порядке на заложенное имущество должно быть заключено в той же форме, что и договор залога этого имущества;
- 5) сделка по продаже доли в праве общей собственности постороннему лицу;
- 6) сделка, связанная с распоряжением недвижимым имуществом на условиях доверительного управления или опеки;
- 7) сделка по продаже недвижимого имущества, принадлежащего несовершеннолетнему гражданину или гражданину, признанному ограниченно дееспособным;
- 8) соглашение о разделе общего имущества, нажитого супругами в период брака <sup>48</sup>.

Традиционно выделяют несколько основных правил совершения нотариальных действий. Такие правила соблюдаются в конкретной последовательности: прежде всего, это установление личности обратившихся за совершением нотариальных действий граждан, их представителей или представителей юридического лица. Установление личности производится на основании документов, а именно: паспорта или других документов, которые помогут подтвердить личность, а также исключить сомнения. При установлении личности нотариус использует также соответствующие государственные информационные ресурсы, доступ к которым предоставляет федеральный орган исполнительной власти, осуществляющий правоприменительные функции, функции по контролю, надзору и оказанию государственных услуг в сфере миграции, в порядке, установленном Правительством Российской Федерации. Для установления личности нотариус может также использовать и специальные технические и программно-технические средства, позволяющие удостовериться в подлинности представленных гражданином документов. Важно подчеркнуть тот факт, что закон не запрещает нотариусу при совершении нотариального действия использовать видео-средства.

Нотариус может обратиться в Федеральные органы государственной власти, выдающие документы, для того, чтобы удостовериться в их действительности, и такие

---

<sup>48</sup> Донцова Т. К. Кому мешает простая письменная форма сделки, заключаемая в отношении недвижимого имущества : гражданам или государству ? // Пробелы в российском законодательстве. 2013. № 4. С. 59.

органы обязаны представить информацию в течение десяти рабочих дней со дня получения запроса.

При удостоверении сделок осуществляется также проверка дееспособности граждан и правоспособности юридических лиц, обратившихся за совершением нотариального действия.

Наличие у лица психического заболевания само по себе не может являться основанием для отказа в совершении нотариального действия. Гражданин может быть признан недееспособным только в судебном порядке (п. 1 ст. 29 ГК РФ), поэтому до вступления решения суда в законную силу у нотариуса отсутствуют основания для отказа в удостоверении сделки. В случае, если один из обратившихся граждан не способен понимать значение своих действий или руководить ими, нотариус должен разъяснить иным участникам сделки правила статьи 177 ГК РФ<sup>49</sup>. Так, сделка, совершенная гражданином, который в момент её совершения не был способен понимать значение своих действий или руководить ими, может быть признана судом недействительной. Сделка, совершенная гражданином, впоследствии признанным недееспособным, также может быть признана судом недействительной. Как и сделка, совершенная гражданином, впоследствии ограниченным в дееспособности вследствие психического расстройства, может быть признана судом недействительной.

Однако статья 48 Основ о нотариате устанавливает исчерпывающий перечень оснований для отказа в совершении нотариального действия, в частности, недееспособность гражданина. Следовательно, если соответствующее решение суда отсутствует, нотариус не вправе отказать в удостоверении сделки. Таким образом, нотариус обязан удостоверить даже такую сделку с участием лица, в дееспособности которого он сомневается.

В частности, как указано в законе, нотариус должен отказать в совершении нотариального действия, если: совершение такого действия противоречит закону; действие подлежит совершению другим нотариусом; с просьбой о совершении нотариального действия обратился недееспособный гражданин или представитель, не имеющий необходимых полномочий; сделка, совершаемая от имени юридического лица, противоречит целям, указанным в его уставе; сделка не соответствует требованиям закона; документы, представленные для совершения нотариального действия, не соответствуют требованиям законодательства; факты, изложенные в документах, не

---

<sup>49</sup> Татаркина К. П. Форма сделок в гражданском праве России : монография. Томск, 2012. С. 164.

подтверждены в установленном порядке<sup>50</sup>. Следующим обязательным шагом становится проверка полномочий представителя в случае, если за совершением нотариального действия обратился представитель лица.

По смыслу порядка удостоверения договоров (ст.ст. 53 – 59 Основ законодательства о нотариате) нотариус, прежде всего, обязан разъяснить сторонам смысл и значение предоставленного ими проекта сделки и проверить, соответствует ли его содержание действительным намерениям сторон и не противоречит ли требованиям закона.

При удостоверении сделок, направленных на отчуждение или залог имущества, права на которое подлежат государственной регистрации, нотариус проверяет принадлежность данного имущества лицу, его отчуждающему или закладывающему, за исключением случаев, если в соответствии со сделкой на момент ее совершения данное имущество еще не принадлежит этому лицу.

Удостоверение договоров об отчуждении объектов недвижимого имущества производится нотариусом, осуществляющим свою деятельность в любом из нотариальных округов, расположенных в пределах субъекта Российской Федерации, на территории которого находится указанное имущество. Удостоверение договора об отчуждении объектов недвижимого имущества, находящихся в разных субъектах Российской Федерации, производится нотариусом, осуществляющим свою деятельность в любом из нотариальных округов, расположенных в пределах одного из субъектов Российской Федерации, на территориях которых находится указанное имущество.

Важным правилом является тот факт, что нотариус удостоверяет завещания только лично представленные нотариусу. Удостоверение завещаний через представителей не допускается. Нотариус в случае получения уведомления об отмене завещания, а равно получения нового завещания, отменяющего или изменяющего составленное ранее завещание, делает об этом отметку на экземпляре завещания, хранящемся у нотариуса, и в реестре регистрации нотариальных действий. Распоряжение об отмене завещания должно быть нотариально удостоверено.

Нотариус удостоверяет доверенности от имени одного или нескольких лиц, на имя одного или нескольких лиц.

Документ, содержащий условия нотариально удостоверяемой сделки, должен быть составлен в письменной форме. Этот документ в присутствии нотариуса должен быть

---

<sup>50</sup> Основы законодательства Российской Федерации о нотариате : утв. ВС РФ от 11.02.1993 г. № 4462-1 // Рос. газета. 1993. 13 марта. № 49.

подписан лицом (если сделка односторонняя) или лицами (если сделка двусторонняя или многосторонняя), совершающими сделку, либо их представителями.

В отношении физических лиц в соответствующем документе должны содержаться сведения об имени. Имя включает в себя фамилию, собственно имя, а также отчество, если иное не вытекает из закона или национального обычая (п. 1 ст. 19 ГК РФ). Имя должно быть указано в договоре полностью (без сокращений). В договоре обычно указываются также дата рождения гражданина и место его жительства, под которым понимается место, где он постоянно или преимущественно проживает. Местом жительства несовершеннолетних, не достигших 14 лет, или граждан, находящихся под опекой, признается место жительства их законных представителей (ст. 20 ГК РФ).

Если в сделке участвует юридическое лицо, то указывается его полное (без сокращений) наименование и, кроме того, обычно называются дата и место государственной регистрации, реквизиты свидетельства о государственной регистрации, индивидуальный номер налогоплательщика, место нахождения юридического лица.

При совершении сделки через представителя в договоре указываются основания представительства и называются реквизиты соответствующего документа.

Документ, содержащий условия сделки, должен быть зачитан нотариусом вслух лицам (лицу), совершающим сделку, до её удостоверения. Кроме того, эти лица могут самостоятельно прочесть документ. Лица (лицо), совершающие сделку, могут высказывать свои замечания и предложения по обсуждаемому проекту сделки.

Текст нотариально оформляемого документа на бумажном носителе, а также удостоверительная надпись, исполнительная надпись должны быть изготовлены с помощью технических средств или написаны от руки и легко читаемы. В нотариально оформляемом документе на бумажном носителе, состоящем из двух и более листов, листы должны быть прошиты, пронумерованы и скреплены печатью нотариуса, для обеспечения целостности документа.

Таким образом, подробно рассмотрев вопросы практической реализации удостоверения сделок нотариусом, проведя анализ нормативной базы, можно сделать выводы о том, что в настоящее время в законодательстве нет легального определения нотариальной формы договоров. Руководствуясь изложенным выше можно дать следующее определение данному понятию: нотариальная форма договора – это осуществляемый в случаях, указанных в законе, в особом порядке и в рамках определённой процедуры, с участием уполномоченных законом должностных лиц (чаще всего нотариусов) способ фиксации воли и волеизъявлений участников правоотношений и



иных юридических фактов, который означает проверку законности сделки, и придающий сделке особую доказательственную силу.

Важно отметить, что положительным моментом такого рода сделок является участие в них нотариуса, которое направлено на защиту прав и интересов граждан. Нотариус не только проверяет законность сделки, но и способствует формированию воли сторон, разъясняя её правовые последствия. Уяснив истинные последствия сделки, лицо может принять верное решение. Нотариус является своего рода арбитром, который помогает обратившимся к нему лицам юридически грамотно и корректно сформулировать свою волю, изложить её законным способом.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что процедура нотариального удостоверения договора связана со следующими группами обстоятельств:

- 1) соблюдением особой процедуры, установленной Основами законодательства о нотариате, обеспечивающей полное и правильное изложение волеизъявления в документе;
- 2) производный характер нотариальных действий по своей юридической характеристике, поскольку они надстраиваются над первичными юридическими фактами (например, подтверждающими право собственности);
- 3) осуществлением документального способа фиксации содержания волеизъявления уполномоченным законом лицом в результате нотариального удостоверения сделки.

Таким образом, нотариальная форма удостоверения сделок это особая и обязательная письменная форма удостоверения нотариусом сделок в установленном законом порядке и в присутствии правообладателей и (или) их представителей, совершающих сделку.

### 1.3. Последствия несоблюдения формы договора

Главной составляющей принципа свободы договора в российском гражданском праве является гарантированная законом возможность участников оборота по своему усмотрению выбирать способ волеизъявления на момент совершения сделки. Случается, что участники гражданских правоотношений очень часто недобросовестно относятся к правилам об оформлении договоров в соответствии с установленными требованиями. Поскольку договоры представляют собой сделку, к ним применяются и нормы закона о признании действительности и недействительности сделок. В частности, для действительности сделки необходимо соблюдение определённых условий: договор должен соответствовать требованиям действующего законодательства; участники договора должны в необходимой мере обладать правоспособностью и дееспособностью; воля и волеизъявление участников договора должны быть едины; воля сторон должна быть выражена в форме, которую закон устанавливает для данного договора. Нарушение хотя бы одного из вышеуказанных условий приводит к недействительности договора. Все основания недействительности договоров делят на общие, предусмотренные главой 9 ГК РФ, и специальные, предусмотренные иными законами. Среди общих выделяют договоры, совершенные с нарушением формы, или как их еще называют в литературе, договоры с пороком формы.

Нарушением формы договора является неисполнение установленного законом либо соглашением сторон требования относительно способа волеизъявления её участников. В соответствии с ГК РФ несоблюдение формы договора приводит к различным правовым последствиям. Так, несоблюдение простой письменной формы договора по общему правилу лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение договора и его условий на свидетельские показания, но не лишает их возможности приводить письменные и другие доказательства (п. 1 ст. 162 ГК РФ). Данная норма получила неоднородную оценку ученых. Например, есть точка зрения о том, что в нем лишь отказ (но не недействительность договора) государства защищать права участника договора, фактически нарушившего предписание гражданского законодательства о необходимости соблюдения формы договора. Такие меры являются своего рода ограничением средств и способов отстаивания гражданами своих интересов. Нужно принять во внимание, что в случае несоблюдения простой письменной формы ссылаться на свидетельские показания не могут обе стороны договора. Введение установленного запрета только для одной из сторон договора могло бы нарушить принцип равноправия сторон процессуального права. Обратить внимание нужно и на то факт, что свидетельские показания запрещено

применять лишь в том случае, если спорный момент возник из договора, который не имел установленную законом форму. В иных вопросах, например, при доказывании вопроса о ненадлежащем исполнении договора, использование показаний свидетелей допускается законом. Рассматриваемая норма, которая ставит в затруднение процесс доказывания по делу, является своего рода стимулом к соблюдению требований о форме сделок и весьма успешно этой цели достигает <sup>51</sup>.

Важно отметить тот факт, что последствия несоблюдения формы договора не являются санкциями, как считали некоторые советские ученые. Этот тезис подтверждается тем, что санкции применяются в случае неисполнения субъектом обязанности, возложенной на него законом или соглашением сторон. Требование же о форме волеизъявления правовой обязанностью не является. Соблюдение установленной законом формы договора связано, прежде всего, с наступлением правового результата, предусмотренного таким видом договора и желаемого для сторон, а также возможность доказывания заключения договора, в том числе свидетельскими показаниями в случае возникновения спора. Субъекты гражданских правоотношений не обязаны заключать договоры, как и осуществлять защиту своих прав в суде. Устанавливая требование к определенной форме договора, закон допускает варианты в поведении сторон: если требование о форме исполнено надлежащим образом, то такой договор может быть доказан и (или) действителен, а если нет, то факт его заключения может быть не доказан сторонами, либо договор ничтожен. Кроме того, правовая природа санкции состоит в защите нарушенных прав и интересов граждан. Так, ненадлежащее исполнение стороной договора своих обязательств, приводит к наступлению неблагоприятных для неё последствий, в частности, по договору купли-продажи могут быть начислены неустойка или штраф.

Несоблюдение формы договора противоречит интересам всех его сторон. Но такое нарушение нельзя назвать общественно опасным. Поэтому целью установления последствий несоблюдения формы договора является защита интересов всех участников договора, и, устанавливая последствия несоблюдения формы договора, законодатель побуждает субъектов гражданских правоотношений действовать наиболее выгодно для всех них способом. Итак, последствия несоблюдения формы договора не могут быть санкцией <sup>52</sup>.

В случаях, прямо указанных в законе или в соглашении сторон, несоблюдение

---

<sup>51</sup> Параскевова Д. В. Недействительность сделок с пороками письменной формы // Пробелы в российском законодательстве. 2010. № 2. С. 74.

<sup>52</sup> Татаркина К. П. Правовая природа последствий несоблюдения письменной формы сделки // Правовые проблемы укрепления российской государственности. 2010. Часть 45. С. 40.

простой письменной формы приводит к недействительности договора, и является еще одним из последствий (п. 2 ст. 162 ГК РФ). В остальных случаях несоблюдение формы договора влечёт его незаключенность.

Недействительность устанавливается законом или соглашением сторон за несоблюдение: простой письменной формы договора (п. 2 ст. 162 ГК РФ), несоблюдении нотариальной формы договора (п. 1 ст. 165 ГК РФ). При недействительности договора каждая из сторон обязана возвратить другой всё полученное по договору, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) возместить его стоимость, если иные последствия недействительности договора не предусмотрены законом.

Недействительность это правовое понятие, смысл которого состоит в том, что закон не признает юридической силы за определёнными действиями, документами. Недействительность договора означает, что за этим действием не признается значение юридического факта, в связи с этим недействительный договор не может создать юридические последствия, которые стороны имели в виду при заключении такого рода договора. Между тем недействительный договор приводит к определенным юридическим последствиям, связанным с устранением последствий его недействительности <sup>53</sup>. Недействительный договор не влечёт за собой никаких юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с его недействительностью, и считается недействительным с момента его подписания.

Недействительность означает ненаступление того результата, который имели в виду лица, заключившего договор, и наступление результата, предусмотренного законом <sup>54</sup>. Другими словами, при разного рода условиях такой договор порождает нежелательные для сторон последствия. Таким образом, недействительность договора это гражданско-правовые последствия несоблюдения формы договора, а также мера пресечения таких действий.

В ряде статей, которые посвящены отдельным видам договоров, содержится прямое указание на то, что в соответствующих случаях договор признаётся ничтожным. Например, предварительный договор (п. 2 ст. 429 ГК РФ), договор дарения (п. 3 ст. 572 и п. 2 ст. 574 ГК РФ), субаренды (п. 2 ст. 618 ГК РФ), страхования предпринимательского

---

<sup>53</sup> Рассолов М. М. Гражданское право. Москва, 2010. С. 512.

<sup>54</sup> Гражданское право. В 2 ч. Ч. 1 : учебник для студентов вузов, обучающихся по направлению «Юриспруденция» / под ред. В.П. Камышанского, Н.М. Коршунова, В.И. Иванова. Москва, 2012. С. 343.

риска (ст. ст. 933 и 951 ГК РФ), коммерческой концессии (п. 1 ст. 1028 ГК РФ) при несоблюдении правил о форме такого договора влечёт его ничтожность.

Вместе с тем во многих статьях употребляется понятие «недействительность договора». Имеются в виду договор залога (ст. 339 ГК РФ), поручительства (ст. 362 ГК РФ), купли - продажи недвижимости (ст. 550 ГК РФ), купли - продажи предприятия (п. 2 ст. 560 ГК РФ), аренды здания или сооружения (п. 1 ст. 651 ГК РФ) и многие другие.

В некоторых статьях (ст. ст. 449, 684, 934 ГК РФ), предусмотрено, что сторона в соответствующем случае может требовать признания договора недействительным. Такая редакция нормы означает его оспоримость. Указанный вывод непосредственно следует из статьи 168 ГК РФ<sup>55</sup>.

Отсюда вытекает традиционное деление недействительных договоров на оспоримые и ничтожные. Так, согласно статье 166 Гражданского кодекса Российской Федерации оспоримым является договор, который недействителен по основаниям, установленным законом, в силу признания его таковым судом по иску, заявленному стороной договора или иным лицом, указанным в законе. Ничтожной признается договор, который недействителен по основаниям, предусмотренным законом независимо от признания его таковым судом. Недействительность такого договора вытекает из самого факта его заключения<sup>56</sup>. Вместе с тем классификация недействительных договоров на ничтожные и оспоримые на протяжении веков была предметом дискуссий. «Противопоставление ничтожным договорам оспоримых договоров не покоится на принципиальной основе: если оспаривание осуществляется, оно приводит к ничтожности договора, притом не с момента оспаривания, а по общему правилу с момента заключения договора, то есть с обратной силой», - писал И.Б. Новицкий<sup>57</sup>.

Оспоримость договора означает право стороны доказать любой факт, которые может иметь значение для признания такого договора действительным. Могут быть доказаны, в частности, вопросы, связанные с наличием воли и её правильным отражением в волеизъявлении. Оспоримым договора может быть признана только судом. Если иск о признании оспоримым договор не предъявлен в течение установленного законом срока исковой давности, то договор считается действительной. Срок исковой давности по требованию о признании оспоримым договор или недействительным и о применении последствий его недействительности составляет один год. К числу оспоримым договорам

---

<sup>55</sup> Договорное право. Книга первая. Общие положения / М. И. Брагинский, В. В. Витрянский. Москва, 2009. С. 645.

<sup>56</sup> Шаблова Е. Г. Гражданское право: учебное пособие. Екатеринбург, 2015. С. 36.

<sup>57</sup> Новицкий И. Б. Обычаи гражданского оборота в проекте обязательственного права // Избранные труды по гражданскому праву : Москва, 2006. Т. 2. С. 165.

законом отнесены, к примеру, договора, совершенные гражданином, не способным понимать значение совершаемых им действий или руководить ими (ст. 177 ГК РФ) и многие другие. Таким образом, за исключением случаев, предусмотренных законом, договор, нарушающий требования закона или иного правового акта, является оспоримым, если из закона не следует, что должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью договора (ст. 168 ГК РФ). В прежней редакции кодекса данная статья содержала мысль о том, что договор, который не соответствует требованиям закона, является ничтожным, если законом не установлено, что договор оспорим, или не предусматривает иных последствий нарушения.

Ничтожный договор недействителен изначально, его порок настолько серьезен, что не требует установления этого факта судебным либо иным органом. Однако иногда недействительным оказывается не весь договор, а лишь какое-то его условие. Недействительность части договора не порочит весь договор, если можно предположить, что он был бы заключен и без включения недействительной его части (ст. 180 ГК РФ). В частности, ничтожны мнимые и притворные договоры (ст. 170 ГК РФ), договоры недееспособных граждан (ст. 171 ГК РФ) и другие. Срок исковой давности по требованию о применении последствий недействительности ничтожного договора составляет три года<sup>58</sup>. Договор, нарушающий требования закона или иного правового акта и при этом посягающий на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожен, если из закона не следует, что такой договор оспорим или должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью договора.

Таким образом, в статье 168 ГК РФ для разграничения ничтожности и оспоримости не соответствующей закону договор принят критерий характера интереса: за исключением случаев, когда «иное следует из закона», незаконный договор оспорим, если он нарушает интересы самих сторон, и ничтожен во всех остальных случаях, т.е. если он посягает на интересы третьих лиц или на публичные интересы. Поскольку случаи нарушения публичных интересов и интересов третьих лиц при несоответствии договора закону значительно преобладают над случаями нарушения интересов самих сторон, то следует признать, что ничтожность незаконного договора фактически и сейчас остается общим правилом. О презумпции оспоримости можно говорить условно, с сугубо формальной точки зрения, как о способе текстового формулирования правовых норм, а не реальной сфере их применения.

---

<sup>58</sup> Рассолов М. М. Гражданское право. Москва, 2010. С. 612.

Согласно нормам ГК РФ ничтожности договора по общему правилу присуща необратимость, никакие действия сторон не способны устранить ничтожность договора. Устранить ничтожность договора не может и его реальное исполнение сторонами. Исправить положение можно только единственным способом, а именно: путем повторного заключения договора, но уже с помощью его надлежащего оформления. В таком случае законом может быть установлено исключение, которое может допустить применение конвализации ничтожной сделки. Сущность конвализации направлена на решение социальных задач, в частности, она гарантирует интересы добросовестных участников правоотношений, которые лишены возможности защитить свои права иными законными способами. Конвализация представляет собой своеобразный способ защиты прав и интересов добросовестных участников.

То есть при наличии условий, установленных законом, ничтожному договору придаётся юридическая сила с момента его оформления. Случаи конвализации ничтожных договоров в ГК РФ определены исчерпывающим образом. Суд по своему усмотрению не может восстановить действительность ничтожного договора, если законом не установлено специальное основание для конвализации.

Российский закон содержит только одно основание конвализации договоров, ничтожных вследствие несоблюдения формы: согласно п. 2 ст. 165 ГК РФ «если одна из сторон полностью или частично исполнила сделку, требующую нотариального удостоверения, а другая сторона уклоняется от такого удостоверения сделки, суд вправе по требованию исполнившей сделку стороны признать сделку действительной». Следует обратить внимание на тот факт, что требовать конвализации ничтожной вследствие несоблюдения нотариальной формы сделки заинтересованное лицо может не только в том случае, когда контрагенты выразили свою волю в письменном документе, но и в том случае, когда они не удостоверили сделку нотариально.

В отличие от нормативных актов иных государств, ГК РФ не допускает восстановление действительности сделки, ничтожной вследствие несоблюдения требования о простой письменной форме. Учитывая такой факт, представляется актуальным закреплением в действующем кодексе возможности конвализации сделки, ничтожной вследствие несоблюдения простой письменной формы.

Таким образом, недействительная сделка не влечёт за собой юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с её недействительностью. 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. При наличии в законе специального

основания недействительности такая сделка признается недействительной по этому основанию<sup>59</sup>.

---

<sup>59</sup> О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации о нотариате [Электронный ресурс] : постановление Пленума Верховного суда Российской Федерации от 23.06.2015 № 25 // КонсультантПлюс : справ. правовая система. Электрон. дан. М., 2017. Доступ из локальной сети Науч. б-ки Том. гос. ун-та.



## 2 Порядок заключения гражданско-правового договора

### 2.1 Общий порядок заключения договора

Гражданско-правовой договор как юридический факт возникает в результате процедуры его заключения. Общие положения о порядке заключения договора содержатся в 28 главе Гражданского кодекса Российской Федерации. Правила этой главы не являются исчерпывающими и применяются в совокупности со специальными нормами, которые предусматривают особенности заключения отдельных видов договоров.

Заключение договора как правового акта влечёт за собой возникновение гражданского правоотношения, стороны которого преследуют свой личный интерес, поскольку по своей направленности договор всегда порождает обязательство<sup>60</sup>. Важно подчеркнуть, что основанием договора является совокупность юридически значимых обстоятельств, которые стали причиной его заключения на определенных условиях, а его целью - установление обязательств. Договор призван определять, какие именно действия должны совершаться одной стороной в пользу другой, а также меры, которые понуждают эти действия выполнять.

Поскольку воля субъектов должна быть закреплена особым способом, вопрос о форме договора, как о способе выражения такой воли, является особо значимым. Под формой сделки в российском гражданском праве понимают способ выражения воли лиц, участвующих в сделке<sup>61</sup>. Вместе с тем огромное значение в процессе заключения договора имеют не конкретные воля и волеизъявление, а совпадение воли и волеизъявлений сторон договорных отношений. Иными словами, гражданско-правовой договор является важным инструментом, с помощью которого стороны приходят к согласованию своих волеизъявлений, регулятором правоотношений в гражданском праве, при помощи которого субъекты правоотношений самостоятельно устанавливают права и обязанности, конкретизируют и детализируют правовые нормы, восполняют пробелы законодательства и устанавливают юридическую связь между собой. Процесс согласования волеизъявлений сторон имеет определенную последовательность, которая фактически и является порядком заключения договора. Однако, для того, чтобы более полно раскрыть понятие «порядок заключения договора» необходимо отдельно для

---

<sup>60</sup> Чеговадзе, Л. А. Действия по исполнению договорных обязательств // Вестн. Пермского ун-та. - 2008. Выпуск 1 (1). С. 74.

<sup>61</sup> Татаркина К. П. Форма сделки : цели, обоснованность установления и правовое значение // Вест. Том. гос. ун-та. 2008. № 313. С. 126.

каждого вида договора рассмотреть его составляющие элементы, которые необходимы для возникновения правоотношений и для признания такого договора действительным<sup>62</sup>.

В соответствии с частью 1 статьи 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Под существенными условиями договора законодатель понимает условия о предмете договора, либо 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<sup>63</sup>. Следовательно, в теории права отсутствие указания на предмет договора, либо отсутствие хотя бы одного существенного условия фактически можно рассматривать как факт того, что договор считается незаключенным<sup>64</sup>.

Закрепляя ряд существенных условий отдельных договоров, законодатель использует разные варианты конструкций. Например, перечень существенных условий договора залога, а именно: предмет залога, существо, размер и срок исполнения обязательства можно определить только путем анализа ст. 339 ГК РФ.

Президиум ВАС РФ указывает на то, что условия договора о залоге ценных бумаг, индивидуализирующие его предмет, могут оформляться несколькими взаимосвязанными документами. Так, залогодержатель обратился в арбитражный суд с иском к залогодателю об обращении взыскания на заложенные ценные бумаги - простые векселя, переданные ему в заклад без совершения на них каких-либо передаточных надписей в его пользу. Ответчик в своих возражениях сослался на статью 339 ГК РФ, в соответствии с которой условие о предмете является существенным условием договора о залоге. В данном случае договор о залоге не заключен, поскольку в тексте подписанного сторонами договора отсутствуют необходимые условия, позволяющие индивидуализировать предмет залога. В тексте договора содержались сведения о векселедателях передаваемых векселей, их вид (простые), номинал и сроки платежа, но их серии и номера приведены не были. Эти данные не были указаны и в акте приема - передачи векселей в заклад.

Истец (залогодержатель) объяснял, что индивидуальные признаки векселей были определены в тексте кредитного договора, исполнение которого должно было обеспечиваться залогом. Поскольку залогодатель являлся заемщиком по данному договору, условия договора о залоге содержатся одновременно в двух не противоречащих

---

<sup>62</sup> Внуков Н. А. О порядке заключения потребительских договоров // Среднерусский вестник общественных наук. 2010. № 4. С. 106.

<sup>63</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) : федер. закон от 21 окт. 1994 г. № 51-ФЗ : (ред. от 29.12.2017) // Собр. законодательства Рос. Федерации. 1994. № 32. Ст. 3301.

<sup>64</sup> Белов В. А. Гражданское право в 2 т. Том 1. Общая часть : учебник. Москва, 2017. С. 251.

друг другу и взаимосвязанных документах. Кроме того, при передаче векселей в заклад залогодатель передал истцу перечисленные в тексте кредитного договора ценные бумаги. Это подтверждается самим фактом нахождения именно этих бумаг у истца.

Арбитражный суд в удовлетворении заявленного требования отказал, поскольку в договоре о залоге должны быть указаны предмет залога, его оценка, существо, размер и срок исполнения обязательства, обеспечиваемого залогом. Пункт 1 статьи 339 ГК РФ требует совершения договора о залоге в письменной форме. Сделка в письменной форме должна быть совершена путем составления документа, выражающего ее содержание, либо путем обмена документами посредством связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору. Поскольку в данном случае в едином документе существенные условия договора о залоге не были определены, обмена документами между сторонами не произведено, суд признал договор о залоге незаключенным.

Апелляционная инстанция решение отменила, сославшись на статьи 160 и 434 ГК РФ, по смыслу которых под документом, выражающим содержание заключаемой сделки, понимается не только единый документ, но и несколько взаимосвязанных документов, каждый из которых подписывается её сторонами. В связи с этим отсутствуют основания для признания договора о залоге незаключенным только на том основании, что его условия определены в двух документах - в тексте самого договора о залоге и тексте кредитного договора, при наличии взаимных отсылок в этих документах <sup>65</sup>.

На наш взгляд Апелляционная инстанция на основе анализа текстов кредитного договора и договора о залоге сделала правомерный вывод о согласовании сторонами всех существенных условий договора о залоге.

В другом примере существенные условия договора четко обозначены в законе. В частности, статья 942 ГК РФ содержит существенные условия договора страхования, и имеет одноименное название. Так, при заключении договора имущественного страхования между страхователем и страховщиком должно быть достигнуто соглашение: 1) об определенном имуществе либо ином имущественном интересе, являющемся объектом страхования; 2) о характере события, на случай наступления которого осуществляется страхование (страхового случая); 3) о размере страховой суммы; 4) о сроке действия договора (ч. 1 ст. 942 ГК РФ). А при заключении договора личного страхования между страхователем и страховщиком должно быть достигнуто соглашение: 1) о застрахованном

---

<sup>65</sup> Обзор практики рассмотрения арбитражными судами споров, связанных с применением норм о договоре, о залоге и иных обеспечительных сделках с ценными бумагами [Электронный ресурс] : Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 21 января 2002 г. № 67 // КонсультантПлюс : справ. правовая система. Электрон. дан. М., 2017. Доступ из локальной сети Науч. б-ки Том. гос. ун-та.

лице; 2) о характере события, на случай наступления которого в жизни застрахованного лица осуществляется страхование (страхового случая); 3) о размере страховой суммы; 4) о сроке действия договора (ч. 2 ст. 942 ГК РФ)<sup>66</sup>.

Принято считать, что предмет любого гражданско-правового договора имеет решающее значение для определения его правовой природы и именно предмет рассматривается как основное существенное условие<sup>67</sup>. Однако имеются реальные примеры из практики, которые идут в разрез с данной теоретической нормой. В частности, пункт 7 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 25.02.2014 № 165 «Обзор судебной практики по спорам, связанным с признанием договоров незаключенными» указывает на то, что «если работы выполнены до согласования всех существенных условий договора подряда, но впоследствии сданы подрядчиком и приняты заказчиком, то к отношениям сторон подлежат применению правила о подряде. Если стороны не согласовали какое-либо условие договора, относящееся к существенным, но затем совместными действиями по исполнению договора и его принятию устранили необходимость согласования такого условия, то договор считается заключенным»<sup>68</sup>.

Президиум ВАС РФ отмечает, что при наличии спора о заключенности договора суд должен оценивать обстоятельства дела в их взаимосвязи в пользу именно сохранения, а не аннулирования обязательств. Существует мнение, что судебная практика, так или иначе, создаёт необходимость внесения соответствующих изменений в законодательство с целью закрепления точного перечня существенных условий для каждого отдельного вида договора так, как это сделано в статье 942 ГК РФ в отношении договора страхования.

С таким мнением можно согласиться, только в том случае, если чрезмерная четкость и закрепление в законе существенных условий договора никак не ограничит принцип свободы договора, согласно которому условия договора определяются по усмотрению сторон, кроме случаев, когда содержание соответствующего условия предписано обязательными для сторон правилами, установленными законом или иными правовыми актами (императивными нормами), действующими в момент его заключения (статья 422 ГК РФ). В случаях, когда условие договора предусмотрено нормой, которая применяется постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное (диспозитивная норма), стороны могут своим соглашением исключить её применение

---

<sup>66</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) : федер. закон от 21 окт. 1994 г. № 51-ФЗ : (ред. от 29.12.2017) // Собр. законодательства Рос. Федерации. 1994. № 32. Ст. 3301.

<sup>67</sup> Авакян А. М. Предмет как существенное условие договора страхования // Теория и практика общественного развития. 2015. № 8. С. 86.

<sup>68</sup> Обзор судебной практики по спорам, связанным с признанием договоров незаключенными [Электронный ресурс] : Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 25 февраля 2014 г. № 165 // КонсультантПлюс : справ. правовая система. Электрон. дан. М., 2017. Доступ из локальной сети Науч. б-ки Том. гос. ун-та.

либо установить условие, отличное от предусмотренного в ней. При отсутствии такого соглашения условие договора определяется диспозитивной нормой (ст. 421 ГК РФ).

Постановление Пленума ВАС РФ от 14.03.2014 № 16 «О свободе договора» содержит указание на то, что суд должен принимать во внимание не только буквальное значение слов и выражений, но и те цели, которые преследовал законодатель, устанавливая данное правило. И в случае «возникновения спора об императивном или диспозитивном характере нормы, регулирующей права и обязанности по договору, суд должен указать, каким образом существо законодательного регулирования данного вида договора, необходимость защиты соответствующих особо значимых охраняемых законом интересов или недопущение грубого нарушения баланса интересов сторон предопределяют императивность этой нормы либо пределы ее диспозитивности».

К примеру, пункт 2 статьи 610 ГК РФ предусматривает право каждой из сторон договора аренды, заключенного на неопределенный срок, немотивированно отказаться от договора, предупредив об этом другую сторону в обозначенные законом сроки. Эта норма не содержит запрета на установление иного соглашением сторон, но из существа договора аренды следует, что стороны такого договора не могут исключить право на такой отказ полностью, поскольку в результате этого передача имущества во владение и пользование фактически утратила бы временный характер.

Пункт 1 статьи 463 ГК РФ, в соответствии с которым покупатель вправе отказаться от исполнения договора купли-продажи, если продавец отказывается передать покупателю проданный товар, не содержит запрета предусмотреть договором иной порядок расторжения договора по такому основанию. Однако договором не может быть вообще исключена из положений договора возможность его прекращения по инициативе покупателя, поскольку это грубо нарушило бы баланс интересов сторон.

Здесь важно отметить то, что если норма не будет содержать запрета на установление соглашением сторон того или иного существенного условия договора, отличающегося от предусмотренного в ней, и будут отсутствовать критерии императивности, она будет рассмотрена судом как диспозитивная. В таком случае отличие условий договора от содержания данной нормы само по себе не может служить основанием для признания этого договора или отдельных его условий недействительными по статье 168 ГК РФ<sup>69</sup>.

---

<sup>69</sup> О свободе договора и её пределах [Электронный ресурс] : постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 14 марта 2014 г. № 16 // КонсультантПлюс : справ. правовая система. – Электрон. дан. – М., 2017. – Доступ из локальной сети Науч. б-ки Том. гос. ун-та.

Нормы ГК РФ о существенных условиях договора носят императивный характер и не могут изменяться соглашением сторон, но функциональным механизмом ограничения действия принципа свободы договора императивные нормы права могут быть тогда, когда они исключают применение форм договора <sup>70</sup>. Очевидно, что закрепление в качестве существенных условий договора тех норм, которые являются регулируемыми, является нецелесообразным.

Таким образом, существенные условия, необходимые для отграничения одного вида договора от другого (предмет договора) необходимо закрепить законодательно для каждого вида договора и четко их обозначить, что нельзя сказать по отношению к иным существенным условиям. Представляется целесообразным также закрепить позицию ВАС РФ о возможности существования договорного обязательства при недостижении соглашения по какому-либо существенному условию договора, если сам договор сторонами фактически исполнялся.

Таким образом, общая процедура заключения договора состоит в соблюдении следующих условий: если между сторонами достигнуто соглашение по всем его существенным условиям и если соблюдена требуемая форма договора. По общему правилу договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной (ч. 2 ст. 432 ГК РФ). Также, в соответствии со статьей 433 ГК РФ, договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, её акцепта. Если в соответствии с законом для заключения договора необходима также передача имущества, договор считается заключенным с момента передачи соответствующего имущества. Договор, подлежащий государственной регистрации, считается для третьих лиц заключенным с момента его регистрации, если иное не установлено законом <sup>71</sup>.

Исходя из вышесказанного, вынесем основные рекомендации в рамках совершенствования гражданского законодательства: все существенные условия заключаемого договора, прямо не указанные в законе, оставить без четкого разграничения и указания в законе, а такое условие как предмет договора, четко закрепить для каждого отдельного вида договора по примеру ст. 942 ГК РФ. Как результат проблема с признанием договоров незаключенными по причине отсутствия в них существенных условий должна возникать реже.

---

<sup>70</sup> Романов А. В. Реальная и формальная свобода договора // Юрист. 2015. № 4. С. 13.

<sup>71</sup> Гражданское право : учебник. В 2 т. / Под ред. Б. М. Гонгало. Москва, 2017. С. 243.

## 2.2 Стадии заключения договора

Общий порядок заключения договора состоит в том, что одна из сторон направляет другой свое предложение о заключении договора (оферту), а другая сторона, получив оферту, принимает предложение заключить договор (ст. 432 ГК РФ). Так, последовательность действий сторон при заключении гражданско-правового договора в общем порядке выражается в соответствующих стадиях:

1. преддоговорные контакты сторон (переговоры);
2. оферта;
3. акцепт;
4. направление акцепта оференту.

При стадии оферты и акцепта являются обязательными для заключения всех договоров, и в отношении этих стадий у авторов нет дискуссий. Другие стадии, такие как государственная регистрация договора, передача имущества, преддоговорные переговоры носят факультативный характер и используются по усмотрению сторон, вступающих в договорные отношения, за исключением случаев заключения договора в обязательном порядке<sup>72</sup>. По мнению некоторых авторов, совершение подобных действий не во всех случаях является необходимым для возникновения договора<sup>73</sup>.

Статья 434.1 ГК РФ, регулирующая переговоры о заключении договора, была введена только в 2015 году, до этого времени так называемым «преддоговорным» отношениям практически не уделялось внимания. Норма данной статьи указывает на то, что граждане и юридические лица свободны в проведении переговоров о заключении договора, если иное не предусмотрено законом или договором. В настоящее время специальным законом, который содержит норму, запрещающую проведение переговоров, является Федеральный закон РФ от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд». Статья 46 вышеуказанного закона указывает на то, что «проведение переговоров заказчиком, членами комиссий по осуществлению закупок с участником закупки в отношении заявок на участие в определении поставщика (подрядчика, исполнителя), окончательных предложений, в том числе в отношении заявки, окончательного предложения, поданных таким участником, не допускается до выявления победителя указанного определения, за исключением случаев, предусмотренных законом. При проведении электронного аукциона проведение переговоров заказчика с оператором

<sup>72</sup> Вронская М. В. Гражданское право. Владивосток, 2015. С. 410.

<sup>73</sup> Блинкова Е. В. Конклюдентные деяния как формы заключения договоров снабжения товарами через присоединенную сеть // Юрист. 2004. № 10. С. 25.

электронной площадки и оператора электронной площадки с участником электронного аукциона не допускается в случае, если в результате этих переговоров создаются преимущественные условия для участия в электронном аукционе и (или) условия для разглашения конфиденциальной информации»<sup>74</sup>.

В остальных случаях заключения договора, при вступлении в преддоговорные переговоры, а также в ходе их проведения и по их завершении стороны обязаны действовать добросовестно, не допускать их продолжение при заведомом отсутствии намерения достичь соглашения с другой стороной. В качестве недобросовестных действий при проведении переговоров законодатель указывает на:

1. предоставление стороне неполной или недостоверной информации, умолчание об обстоятельствах, которые должны быть доведены до сведения другой стороны;
2. внезапное и неоправданное прекращение переговоров при таких обстоятельствах, при которых другая сторона переговоров не могла этого ожидать. При этом сторона, которая ведет или прерывает переговоры недобросовестно, обязана возместить другой стороне причиненные этими действиями убытки.

Стороны имеет право также заключить соглашение о порядке проведения таких переговоров. Соглашение может содержать конкретные указания в части требований к добросовестности сторон, порядок распределения расходов по ведению переговоров и иные подобные права и обязанности сторон переговорных отношений<sup>75</sup>.

В соответствии со статьей 435 ГК РФ офертой признается предложение заключить договор. Направляя оферту, сторона фактически выражает свою волю и сообщает другой стороне о намерении заключить договор. Такое предложение имеет ряд обязательных требований:

- должно быть адресовано одному или нескольким конкретным лицам;
- должно быть достаточно определенным (адресат должен сделать правильный вывод о воле оферента);
- должно выражать намерение лица, сделавшего предложение;
- должно содержать существенные условия договора;
- должно связывать направившее его лицо с момента ее получения адресатом.

При этом если извещение об отзыве оферты поступило ранее или одновременно с самой офертой, то она считается не полученной.

---

<sup>74</sup> О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд : федер. закон от 05 апр. 2013 г. № 44-ФЗ : (ред. от 23.04.2018) // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2013. № 14. Ст. 1652.

<sup>75</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) : федер. закон от 21 окт. 1994 г. № 51-ФЗ : (ред. от 29.12.2017) // Собр. законодательства Рос. Федерации. 1994. № 32. Ст. 3301.



Еще одной важной особенностью оферты является ее безотзывность, а именно: полученная адресатом оферта не может быть отозвана в течение срока, установленного для ее акцепта, если иное не оговорено в самой оферте, либо не вытекает из существа предложения или обстановки, в которой оно было сделано (ст. 436 ГК РФ).

Вместе с тем анализ норм ГК РФ позволяет сделать вывод о том, что не любое предложение может быть названо офертой. В законе такие случаи названы «приглашением делать оферты». Так, реклама и иные подобные предложения не являются офертой. Реклама адресована неопределенному кругу лиц и, как правило, не бывает достаточно определенной для заключения договора. Однако сама по себе реклама не имеет своей целью сообщить существенные условия будущего договора, а является только приглашением заключить такой договор<sup>76</sup>.

Так, истец обратился в суд с иском к обществу с ограниченной ответственностью «М.Видео». В обоснование исковых требований истцом указано, что он обратился в магазин с просьбой продать ноутбук за 12990 рублей, информация о котором размещена на сайте с пометкой «реклама». Однако оператор сообщил о том, что стоимость ноутбука составляет 77990 рублей, что не соответствует заявленному в рекламе. На основании изложенного, истец просит обязать ООО «М.видео» заключить договор купли-продажи ноутбука за 12990 рублей, взыскать компенсацию морального вреда за недостоверное предоставление информации о товаре в размере 70 000 рублей. Выслушав истца, представителя ответчика, исследовав письменные материалы дела, суд пришел к выводу об отсутствии правовых оснований для удовлетворения иска<sup>77</sup>.

Предложение, которое содержит в себе все существенные условия и из которого усматривается воля лица заключить договор на указанных в предложении условиях, признается публичной офертой (ст. 437 ГК РФ). ГК РФ содержит специальное правило о публичной оферте товара (ст. 494 ГК РФ), в частности, в отношении договоров розничной купли-продажи прямо установлено, что предложение товара в его рекламе, каталогах и описаниях товаров, обращенных к неопределенному кругу лиц, признается публичной офертой, если оно содержит все существенные условия договора розничной купли-продажи. В этом случае выставление в месте продажи (на прилавках, в витринах и т.п.) товаров, демонстрация их образцов или предоставление сведений о продаваемых товарах (описаний, каталогов, фотоснимков товаров и т.п.) в месте их продажи признается публичной офертой независимо от того, указаны ли цена и другие существенные условия

---

<sup>76</sup> Вронская М. В. Гражданское право. Владивосток, 2015. С. 240.

<sup>77</sup> Решение Советского районного суда г. Казани по делу № 2-9801/2015 [Электронный ресурс] // КонсультантПлюс : справ. правовая система. Электрон. дан. М., 2017. Доступ из локальной сети Науч. б-ки Том. гос. ун-та.

договора розничной купли-продажи, за исключением случая, когда продавец явно определил, что соответствующие товары не предназначены для продажи. Это правило направлено на защиту прав потребителей и отличается от требования об адресности оферты.

Важно отметить тот факт, что даже в случае розничной купли-продажи оферта не является юридическим фактом и не представляет собой договор как таковой, поскольку само существо договора состоит в согласовании воли и волеизъявлений двух сторон, а не одной стороны в отдельности. Кроме того, оферта сама по себе есть отдельное действие, которое не влечет за собой правовых последствий, приводящих к установлению, изменению и прекращению договорных прав и обязанностей<sup>78</sup>.

За направлением предложения заключить договор следует вторая стадия его заключения, которая названа акцептом. Согласно статье 438 ГК РФ акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о её принятии. Акцепт, аналогично оферте, выражает волю только одной стороны, но при этом он не может являться односторонней сделкой, а представляет собой только часть процедуры заключения двусторонней сделки<sup>79</sup>. Акцепт не позволяет достичь удовлетворения интересов субъектов гражданских правоотношений<sup>80</sup>.

По общему правилу акцепту присущи следующие особенности: он должен быть полным и безоговорочным. Следует отметить, что для признания соответствующих действий адресата оферты акцептом кодекс не требует выполнения условий оферты в полном объеме. Достаточно того, чтобы лицо, получившее оферту, приступило к её исполнению на условиях, указанных в оферте, и в установленный для её акцепта срок<sup>81</sup>. Именно совершение лицом, получившим оферту, в срок, установленный для ее акцепта, действий по выполнению указанных в ней условий договора (например, отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ и т.д.) считается акцептом. Когда в оферте срок для акцепта определён, то договор считается заключенным, если акцепт получен лицом, направившим оферту, в пределах указанного в ней срока (ст. 440 ГК РФ). Однако в том случае, если ответ о согласии заключить договор дан на иных условиях, чем было предложено в оферте, то такой ответ акцептом являться не будет, а будет признан новой офертой.

---

<sup>78</sup> Поваров Ю. С. Сущность и юридическое значение оферты (критический анализ доктринальных подходов) // Вестник ВГУ. 2014. № 4 (25). С. 23.

<sup>79</sup> Давыдова Г. Н. Юридические процедуры заключения, изменения и расторжения гражданско-правового договора // Актуальные вопросы экономики и права. 2011. № 2. С. 76.

<sup>80</sup> Серкова Ю. А. Сущность гражданско-правового договора как юридической конструкции // Ученые записки Казанского университета. 2013. № 4. С. 167.

<sup>81</sup> Сапунова А. О. Акцепт как стадия заключения договора : некоторые теоретические и практические аспекты // Экономика и социум. 2017. № 4 (35). С. 174.

В случаях, когда своевременно направленное извещение об акцепте получено с опозданием, акцепт не считается опоздавшим, если сторона, направившая оферту, немедленно не уведомит другую сторону о получении акцепта с опозданием и этот факт является принципиальным. Если сторона, направившая оферту, немедленно сообщит другой стороне о принятии ее акцепта, полученного с опозданием, договор считается заключенным.

Что касается формы акцепта, этот вопрос является схожим с вопросом о форме сделок, в частности, акцепт может быть выражен в устной и в письменной форме, а также в форме конклюдентного действия. При этом если в письменной оферте сроки для акцепта не определены, 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, - в течение нормально необходимого для этого времени. А когда оферта сделана устно без указания срока для акцепта, то договор считается заключенным, если другая сторона немедленно заявила о её акцепте (ст. 441 ГК РФ).

Особое внимание уделяется роли молчания, поскольку по закону оно не является акцептом, если иное не вытекает из закона, соглашения сторон, обычая или из прежних деловых отношений сторон (ч. 2 ст. 438 ГК РФ). Молчание признается выражением воли совершить сделку в случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон, как указывает уже другая статья кодекса (ст. 158 ГК РФ). В случае использования молчания, очевидно, что оно не может дать представления о воле субъекта. Представляется, что законодателю необходимо чётко определить как стороны заранее могут согласовать вопрос такого молчания. Например, законом установлено, что если арендатор продолжает пользоваться имуществом после истечения срока действия договора аренды при отсутствии возражений арендодателя, то договор считается возобновленным на неопределенный срок (ч. 2 ст. 621 ГК РФ). В таком случае молчание следует отличать от бездействия как такового, поскольку именно бездействие будет говорить об отсутствии желания и воли стороны правоотношений.

Таким образом, сами по себе оферта и акцепт сделками не являются, только совокупность всех требований закона могут привести к заключению договора, при этом и оферта, и акцепт представляют собой отдельные стадии заключения договора как выражения и совпадения воли и волеизъявлений двух сторон. Следовательно, порядок заключения договора состоит в том, что одна из сторон направляет другой свое предложение о заключении договора (оферту), а другая сторона, получив оферту, принимает предложение заключить договор. Только при соблюдении всех условий,

указанных в законе, как на стадии оферты, так и на стадии акцепта, договор будет считаться заключенным.

### 2.3 Особый порядок заключения договора

Особый порядок заключения гражданско-правового договора установлен статьями 445 – 449.1 ГК РФ, которые регулируют заключение договора в обязательном порядке и заключение договора на торгах.

Статьи, посвященные заключению договора в обязательном порядке, применяются лишь в тех случаях, когда такое заключение является обязательным в соответствии с законом. Такое правило, например, содержится в законах, регулирующих деятельность естественных монополий, и фактически является одним из способов защиты интересов сторон. В частности, «субъекты естественных монополий не вправе отказываться от заключения договора с отдельными потребителями на производство (реализацию) товаров, при наличии у субъекта естественной монополии возможности произвести (реализовать) такие товары»<sup>82</sup>.

Так, антимонопольный орган обязал организацию, доминирующую на рынке услуг связи, заключить договор на доступ к телефонной сети с конкретным потребителем, а затем принял решение о наложении на эту организацию штрафа за невыполнение предписания. При наложении штрафа антимонопольный орган исходил из того, что представленный потребителю проект договора не содержал существенных условий, обязательность которых для договоров данного вида предусмотрена Организацией. Организация обратилась в арбитражный суд с требованием признать недействительным решение о наложении штрафа, поскольку считала предписание исполненным с момента направления потребителю проекта договора. При этом заявитель исходил из того, что ГК РФ не относится к антимонопольному законодательству и оценка проекта договора на предмет соответствия не входит в компетенцию антимонопольного органа. Заключение публичного договора является обязательным, поэтому разногласия по его условиям должны разрешаться арбитражным судом в соответствии со статьями 445 и 446 ГК РФ.

Суд в удовлетворении требования отказал, правомерно руководствуясь при этом следующим: антимонопольный орган дал предписание о заключении договора на доступ к телефонной сети в пределах полномочий по контролю за соблюдением антимонопольного законодательства. Предписание имело целью пресечь злоупотребление организацией, доминирующей на рынке услуг связи. Злоупотребление доминирующим положением не допускается, поэтому отказ организации, занимающей доминирующее положение на рынке услуг связи, заключить договор с потребителем при наличии соответствующей

---

<sup>82</sup> О естественных монополиях : федер. закон от 17 авг. 1995 г. № 147-ФЗ : (ред. от 29.07.2017г.) // Собр. законодательства Рос. Федерации. 1995. № 34. Ст. 3426.

возможности являлся нарушением и гражданского, и антимонопольного законодательства. При вынесении решения о наложении штрафа антимонопольный орган оценивал не содержание проекта договора, определяемого усмотрением сторон, а наличие в нем существенных условий, обязательных по правилам для договора, о заключении которого давалось предписание. Направленный потребителю проект договора не содержал обязательства организации электросвязи обеспечить доступ потребителя к телефонной сети и других, необходимых для договоров данного вида условий. При таких обстоятельствах антимонопольный орган имел основания считать предписание неисполненным и взыскать за это нарушение штраф<sup>83</sup>.

В случаях, когда в соответствии с законом для стороны, которой направлена оферта (проект договора), заключение договора обязательно, эта сторона должна направить другой стороне извещение об акцепте, либо об отказе от акцепта, либо об акцепте оферты на иных условиях (протокол разногласий к проекту договора) в течение тридцати дней со дня получения оферты.

В случаях, когда в соответствии с законом заключение договора обязательно для стороны, направившей оферту (проект договора), и ей в течение тридцати дней будет направлен протокол разногласий к проекту договора, эта сторона обязана в течение тридцати дней со дня получения протокола разногласий известить другую сторону о принятии договора в её редакции либо об отклонении протокола разногласий. При отклонении протокола либо неполучении извещения о результатах его рассмотрения в указанный срок сторона, направившая протокол разногласий, вправе передать разногласия, возникшие при заключении договора, на рассмотрение суда.

В соответствии с частью 5 статьи 12 Федерального закона от 07.12.2011 № 416-ФЗ «О водоснабжении и водоотведении» организации, эксплуатирующие отдельные объекты централизованной системы холодного водоснабжения и (или) водоотведения, обязаны заключить с гарантирующей организацией договор по водоподготовке, по транспортировке воды и (или) договор по транспортировке сточных вод, по очистке сточных вод, а также иные договоры, необходимые для обеспечения холодного водоснабжения и (или) водоотведения<sup>84</sup>. Также согласно пункту 46 Правил холодного водоснабжения и водоотведения, утвержденных постановлением Правительства РФ от 29.07.2013 г. № 644, заключение организацией водопроводно-канализационного

---

<sup>83</sup> Обзор практики разрешения споров, связанных с применением антимонопольного законодательства [Электронный ресурс] : Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 30 марта 1998 г. № 32 // КонсультантПлюс : справ. правовая система. Электрон. дан. М., 2017. Доступ из локальной сети Науч. б-ки Том. гос. ун-та.

<sup>84</sup> О водоснабжении и водоотведении : федер. закон от 07 дек. 2011 г. № 416-ФЗ : (ред. от 29.07.2017) // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2011. № 50. Ст. 7358.

хозяйства, осуществляющей холодное водоснабжение и (или) водоотведение, и транзитной организацией, осуществляющей транспортировку холодной воды или транспортировку сточных вод, соответственно договора по транспортировке холодной воды или договора по транспортировке сточных вод является обязательным<sup>85</sup>.

Поскольку в соответствии с частью 4 статьи 445 ГК РФ, если сторона, для которой в соответствии с законом заключение договора обязательно, уклоняется от его заключения, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор. В частности, такая обязанность предусмотрена в отношении договоров, являющихся публичными, при заключении договора на основании предварительного договора и др.

Таким образом, в случае, если гарантирующая организация или транзитная организация без обоснованных причин отказываются заключить договор по транспортировке воды и (или) сточных вод, но при этом фактически транспортировка осуществляется, то другая сторона может обратиться в суд с иском о понуждении к заключению договора. Однако если обязанность по заключению договора не установлена ни законом, ни договором, то требования о понуждении к заключению договора не подлежат удовлетворению.

Можно сделать вывод о том, что вмешательство суда в процесс заключения договора является исключением из принципа свободы, поэтому такое вмешательство допустимо лишь на основании прямого указания в законе или в силу соглашения сторон. Решение суда призвано восполнить недостающую для заключения договора волю одной (или обеих сторон) следующими способами: путем понуждения уклоняющейся стороны к заключению договора или путем устранения разногласий по отдельным условиям договора. Именно по этой причине споры сторон закон делит на споры о понуждении к заключению договора (п. 4 ст. 445 ГК РФ) и споры о рассмотрении разногласий, возникших при заключении договора (ст. 446 ГК РФ).

Важно отметить, что в соответствии со статьей 173 АПК РФ по спору о понуждении заключить договор суд в своем решении указывает условия, на которых стороны обязаны заключить договор и выводы по каждому спорному условию<sup>86</sup>. Следовательно, именно оценка условий договора на предмет указания в нем всех

---

<sup>85</sup> Об утверждении Правил холодного водоснабжения и водоотведения и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации : постановление Правительства Российской Федерации от 29 июля 2013 г. № 644 : (ред. от 12.04.2018) // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2013. № 32. Ст. 4306.

<sup>86</sup> Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации : федер. закон от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ : (ред. от 28.12.2017) // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2002. № 30. Ст. 3012.

существенных условий, а также оценка всех доводов сторон является обязанностью суда при рассмотрении исков о понуждении к заключению договора.

Следует отметить, что судебная практика по этой теме изначально указывала на то, что если ответчик не отказывался от заключения договора, а только не был согласен с его отдельными условиями, то иск о понуждении к заключению договора не мог быть удовлетворен в связи с отсутствием факта уклонения ответчика от его заключения.

В настоящее время практика складывается на основании постановления Президиума ВАС РФ от 31.01.2012 №11657/11, согласно которому, если лицо уклонилось от подписания договора, заключение которого для него обязательно, но в ходе рассмотрения дела представило разногласия по условиям предложенного проекта договора, то суд обязан их рассмотреть. Реализация права стороны, имеющей право требовать заключения договора в судебном порядке, не может зависеть от формы уклонения обязанной стороны от его заключения на предложенных условиях (отказ от подписания договора, подписание его в суде с протоколом разногласий и т.п.). Поскольку заключение договора является обязательным, обязанностью суда является обеспечение защиты прав лица, обратившегося с требованием о понуждении к заключению договора<sup>87</sup>.

Следовательно, разрешение судом спора о понуждении к заключению договора и при уклонении от заключения договора, и при возникновении разногласий по конкретным его условиям сводится по существу к внесению определённости в правоотношения сторон и установлению судом условий, не урегулированных сторонами в досудебном порядке.

Другим способом заключения договора в особом порядке закон называет заключение договора на торгах с лицом, их выигравшим. Из формулировки данной нормы следует, что сначала торги проводятся, затем определяется лицо, их выигравшее, а только после этого с победителем торгов заключается договор. Таким образом, в таком смысле торги выступают как способ определения участника, предложившего лучшие условия, а не как способ заключения договора. В свою очередь, они являются именно процессом заключения договора из смысла части 2 статьи 449 ГК РФ, которая гласит о том, что признание торгов недействительными влечет недействительность договора, заключенного с лицом, выигравшим торги. Подобная неоднозначность формулировок породила ряд проблем в применении норм. В частности, в одном из своих определений ВАС РФ сделал вывод: «торги, на участие в которых было подано менее двух заявок, признаются несостоявшимися. Следовательно, по результатам таких торгов договор не может быть

---

<sup>87</sup> Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 31 января 2012 г. № 11657/11 [Электронный ресурс] // КонсультантПлюс : справ. правовая система. Электрон. дан. М., 2017. Доступ из локальной сети Науч. б-ки Том. гос. ун-та.



заключен, и такие торги как способ заключения сделки не могут быть признаны недействительными». Впоследствии ВАС РФ пришел к противоположному мнению, утверждая, что «по смыслу положений пункта 5 статьи 447 ГК РФ объявление публичных торгов несостоявшимися является результатом проведения таких торгов. Будучи проведенными с нарушением правил, установленных законом, они могут быть признаны недействительными по иску заинтересованного лица»<sup>88</sup>.

В качестве видов торгов выделяют аукцион, конкурс, а также иные, предусмотренные законом формы. При этом форма торгов определяется собственником продаваемой вещи или обладателем реализуемого имущественного права, если иное не предусмотрено законом. При этом ГК РФ не даёт определения данных понятий, что требует обращения к специальным законам.

Федеральный закон РФ от 05.04.2013 г. № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» даёт понятия аукциона и конкурса<sup>89</sup>. Вышеуказанный закон называет их «конкурентными способами определения поставщиков (подрядчиков, исполнителей)». Под аукционом в законе понимается способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя), при котором победителем признается участник закупки, предложивший наименьшую цену контракта. При его проведении информация сообщается неограниченному кругу лиц путем размещения извещения о проведении такого аукциона и документации о нем, а к участникам закупки предъявляются единые требования и дополнительные требования.

Под конкурсом понимается способ определения поставщика (подрядчика, исполнителя), при котором победителем признается участник закупки, предложивший лучшие условия исполнения контракта. При этом информация о закупке аналогичным образом сообщается неограниченному кругу лиц путем размещения извещения о проведении такого конкурса, конкурсной документации и к участникам закупки предъявляются единые требования.

Закон выделяет такие их виды: открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс, аукцион в электронной форме, закрытый аукцион. Статья 448 ГК РФ указывает на то, что в открытой процедуре может участвовать любое лицо. В закрытой - только лица, специально приглашенные для этой цели.

---

<sup>88</sup> Тонков К. В. Понятийные противоречия правового регулирования торгов по гражданскому кодексу Российской Федерации // *Общественные науки. Политика и право.* 2013. № 3 (27). С. 17.

<sup>89</sup> О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд : федер. закон от 05 апр. 2013 г. № 44-ФЗ : (ред. от 23.04.2018) // *Собр. законодательства Рос. Федерации.* 2013. № 14. Ст. 1652.

Первым этапом процедуры заключения договора через торги является публикация извещения, которое должно быть опубликовано заранее за то количество дней, которое указано в законе, до даты их проведения. Оно должно содержать сведения о времени, месте и форме торгов, об их предмете, о существующих обременениях продаваемого имущества и о порядке проведения торгов, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене, условиях договора, заключаемого по результатам торгов. Очевидно, что по своей природе и определению извещение является офертой, поскольку является адресованным предложением, которое достаточно определённо и выражает намерение лица, сделавшего предложение. Кроме того, извещение содержит в себе, как минимум, два существенных условия: условие о предмете и условие, относительно которого по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (условие о начальной или минимальной цене предмета торгов). Этого вполне достаточно, чтобы квалифицировать извещение как оферту<sup>90</sup>. Организатор торгов, публикуя извещение с закреплёнными в нём сведениями, возлагает на себя обязательство заключить договор с победителем таких торгов. Суды указывают на то, что «извещение о проведении торгов не является односторонней сделкой создающей права и обязанности сторон, а потому она не может быть признана недействительной в соответствии со ст. 168 ГК РФ»<sup>91</sup>. Суд указывает на то, что приглашение на участие в публичных торгах любого, кто согласен на предложенные условия и подаст соответствующую заявку или внесет задаток в размере, сроки и порядке, которые указаны в извещении о проведении торгов, является публичной офертой.

Важно подчеркнуть, что ГК РФ не содержит четкого разъяснения о заявке, которую подает участник торгов, а также требования к содержанию такой заявки. Этот пробел восполняет Закон о контрактной системе, который содержит нормы, регулирующие порядок подачи заявки, её содержание, порядок отзыва, а также порядок рассмотрения.

Следующим этапом торгов является оценка заявок и как результат определение победителя. Если иное не установлено законом, лицо, выигравшее торги, и организатор торгов подписывают в день проведения аукциона или конкурса протокол о результатах торгов, который имеет силу договора. Лицо, уклонившееся от подписания протокола, обязано возместить причиненные этим убытки в части, превышающей размер

---

<sup>90</sup> Тонков К. В. Извещение о проведении торгов // Пробелы в российском законодательстве. 2011. № 1. С. 87.

<sup>91</sup> Постановление ФАС Московского округа от 15 декабря 1999 г. № КГ-Ф40/4076-99 [Электронный ресурс] // КонсультантПлюс : справ. правовая система. Электрон. дан. М., 2017. Доступ из локальной сети Науч. б-ки Том. гос. ун-та.

предоставленного обеспечения. Если в соответствии с законом заключение договора возможно только путем проведения торгов, при уклонении организатора торгов от подписания протокола победитель торгов вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор, а также о возмещении убытков, вызванных уклонением от его заключения. Условия договора, заключенного по результатам торгов в случае, когда его заключение допускается только путем проведения торгов, могут быть изменены сторонами, если это изменение не влияет на условия договора, имевшие существенное значение для определения цены на торгах, а также в иных случаях, установленных законом.

Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции» устанавливает антимонопольные требования к торгам, а именно: при их проведении запрещаются действия, которые приводят или могут привести к недопущению, ограничению или устранению конкуренции, например, заключение соглашений между организаторами торгов и (или) заказчиками с участниками этих торгов; создание участнику торгов преимущественных условий; нарушение порядка определения победителя. Нарушение таких правил является основанием для признания судом торгов недействительными, в том числе по иску антимонопольного органа<sup>92</sup>. Признание торгов недействительными влечет недействительность договора, заключенного с лицом, выигравшим торги.

Случаи нарушения процедуры торгов обозначены гражданским законодательством. Так, торги могут быть признаны недействительными в случае, если:

- кто-либо необоснованно был отстранен от участия в торгах;
- на торгах неосновательно была не принята высшая предложенная цена;
- продажа была произведена ранее указанного в извещении срока;
- были допущены иные существенные нарушения порядка проведения торгов, повлекшие неправильное определение цены продажи;
- были допущены иные нарушения правил, установленных законом (ст. 449 ГК РФ)<sup>93</sup>.

Анализ судебных актов свидетельствует о том, что к наиболее часто встречающимся нарушениям, влекущим признание торгов недействительными, относятся несоблюдение законодательных требований к извещению, необоснованный допуск или

---

<sup>92</sup> О защите конкуренции : федер. закон от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ : (ред. от 23.04.2018) // Собр. законодательства Рос. Федерации. 2006. № 31 (1 ч.). Ст. 3434.

<sup>93</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) : федер. закон от 21 окт. 1994 г. № 51-ФЗ : (ред. от 29.12.2017) // Собр. законодательства Рос. Федерации. 1994. № 32. Ст. 3301.

отказ в допуске участников торгов, несоответствие документации закону, а также ошибки при определении победителя (неверная оценка критериев).

Так, закрытое акционерное общество обратилось в суд с иском к Государственному учреждению здравоохранения о признании конкурса на право заключения государственного контракта на оказание услуг по стирке белья недействительным.

Истец полагал, что при определении победителя не учтены предложенные им условия, а именно наиболее низкая цена контракта, что позволило бы ему стать победителем. Требования к представляемым в конкурсной заявке документам и критерии оценки конкурсных заявок, были определены заказчиком в конкурсной документации. Одним из критериев оценки заявок на участие в конкурсе является минимальная цена контракта по каждому лоту.

Суд признал торги недействительными, поскольку при определении победителя заказчик руководствовался не ценой контракта, а непредусмотренными критериями оценки, в связи с чем, суд сделал вывод о том, что несоблюдение требований, утвержденных конкурсной документацией, является грубым нарушением процедуры торгов, приведшим к неправильному определению победителя, поскольку победителем определен участник с наибольшей ценой контракта.

Конкурсная комиссия, определяя победителя конкурса, не приняла во внимание ценовое предложение претендентов, что противоречит ч. 4 ст. 447 Гражданского кодекса Российской Федерации и привело к недействительности проведенного конкурса<sup>94</sup>

В качестве примера можно привести предоставление земельных участков, находящихся в государственной или муниципальной собственности, которое осуществляется на торгах, проводимых в форме аукционов, за исключением закрытого перечня случаев, установленных Земельным кодексом Российской Федерации. Продажа и аренда таких земельных участков может осуществляться на торгах и без их проведения (как исключение по основаниям, указанным в законе). Несоблюдение установленного порядка и непроведение торгов лишает потенциальных покупателей и арендаторов возможности принять участие в конкурентной борьбе, что фактически приводит к ограничению конкуренции<sup>95</sup>. Как следствие, сделка будет признана недействительной.

---

<sup>94</sup> Обобщение практики рассмотрения Арбитражным судом Республики Башкортостан споров, связанных с признанием торгов недействительными [Электронный ресурс] // КонсультантПлюс : справ. правовая система. Электрон. дан. М., 2017. Доступ из локальной сети Науч. б-ки Том. гос. ун-та.

<sup>95</sup> О применении законодательства Российской Федерации, регулирующего земельные отношения [Электронный ресурс] : письмо Федеральной Антимонопольной Службы от 11 января 2016 г. № ИА/90/16 // КонсультантПлюс : справ. правовая система. Электрон. дан. М., 2017. Доступ из локальной сети Науч. б-ки Том. гос. ун-та.

Недействительность это правовое понятие, смысл которого состоит в том, что закон не признает юридической силы за определёнными действиями, документами. Недействительность договора означает, что за этим действием не признается значение юридического факта, в связи с этим недействительная сделка не может создать юридические последствия, которые стороны имели в виду при заключении такого рода сделки. Между тем недействительная сделка приводит к определенным юридическим последствиям, связанным с устранением последствий её недействительности <sup>96</sup>. Недействительная сделка не влечёт за собой никаких юридических последствий, за исключением тех, которые связаны с её недействительностью, и считается недействительной с момента её совершения.

Недействительность означает ненаступление того результата, который имели в виду лица, совершавшие сделку, и наступление результата, предусмотренного законом <sup>97</sup>. Другими словами, при разного рода условиях такая сделка порождает нежелательные для сторон последствия.

Можно прийти к выводу о том, что сама процедура торгов является достаточно сложной, трудоемкой и длительной, однако, правовому регулированию торгов в ГК РФ посвящены только три статьи, которых явно недостаточно. Представляется внести предложение о расширении норм, посвященных заключению договора на торгах, вынести их в отдельный параграф в связи с тем, что большинство проблем, с которыми сталкиваются участники гражданских правоотношений в ходе организации и проведения торгов остаются за пределами законодательного регулирования.

---

<sup>96</sup> Рассолов М.М. Гражданское право. Москва, 2010. С. 412.

<sup>97</sup> Гражданское право. В 2 ч. Ч. 1 : учебник для студентов вузов, обучающихся по направлению «Юриспруденция» / под ред. В.П. Камышанского, Н.М. Коршунова, В.И. Иванова. Москва, 2012. С. 243.

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Правовое регулирование форм договоров составляет один из важнейших институтов гражданского права и выражается в определённых к ней требованиях и последствиях её нарушения. Современное российское законодательство не содержит определения формы договора. В связи с тем, что воля субъектов правоотношений должна быть закреплена особым способом, то встаёт вопрос о форме договора, как о способе выражения такой воли. В связи с этим под формой договора в российском гражданском праве предлагается понимать способ выражения воли лиц, сторон договора. Данный подход к определению не имеет противоречий среди авторов.

Согласно Гражданскому кодексу Российской Федерации договор может быть заключен в любой форме, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма (ст. 434 ГК РФ). Если стороны договорились заключить договор в определенной форме, он считается заключенным после придания ему условленной формы, хотя бы законом для договоров данного вида такая форма не требовалась. Важное значение в процессе заключения договора имеют не конкретные воля и волеизъявление, а совпадение воли и волеизъявлений сторон договорных отношений. В современном российском гражданском праве преобладающим принципом является принцип приоритета волеизъявления воли, что следует из нормы статьи 431 Гражданского кодекса Российской Федерации. При толковании волеизъявления сторон по гражданско-правовому договору следует установить действительную волю, а не исходить из буквального содержания договора, то есть нужно уяснить волю сторон.

Принципы свободы договора и принцип свободной формы сделки имеют разную сферу действия в российском гражданском праве. Принцип свободной формы продолжает и дополняет принцип свободы договора, но не является его составной частью. Граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена законом или добровольно принятым обязательством. Кроме этого, стороны могут заключать смешанные договоры, то есть договоры, содержащие элементы различных договоров.

Можно отметить тот факт, что в современном российском праве исследование формы договора чаще всего сведено к обсуждению и описанию тех форм, которые отражены в законе. Гражданский кодекс Российской Федерации выделяет три основные формы договора: устную, письменную и нотариальную.

Устная форма договора позволяет сторонам выразить свою волю для непосредственного восприятия другой стороной путём произнесения необходимых слов. Следовательно, заключение договора в устной форме предполагает, что её участники могут слышать и говорить. Однако не все люди обладают этими способностями. Так, слабослышащие люди и люди с ограниченными возможностями здоровья общаются с применением жестового языка, дактильной (пальцевой) азбуки.

Конклюдентные действия – это действия лица, которые выражаются не в форме устного или письменного волеизъявления, а в конкретных поведенческих актах, однозначно выражающих его волю установить правоотношение. При конклюдентном волеизъявлении воля субъекта выражается действиями, по которым другие участники оборота делают вывод о наличии у него намерения.

Простая письменная форма договора является прямым способом волеизъявления, который наиболее распространён в гражданском праве. Простая письменная форма договора служит законным интересам сторон и помогает проводить сопоставление между реальной волей сторон договора, а также оказывает помощь в процессе соответствия воли и волеизъявления. Закон делит письменную форму договоров на две, а именно: простую письменную и нотариальную.

Нотариальная форма договора отличается от простой письменной формы наличием удостоверительной надписи нотариуса или другого должностного лица, имеющего право на совершение такого нотариального действия. Нотариальное удостоверение сделки означает проверку законности сделки, в том числе наличия у каждой из сторон права на её совершение, и осуществляется нотариусом или должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие.

Важно отметить, что последствия несоблюдения формы договора не являются санкциями. Устанавливая требование к определенной форме сделки, закон допускает варианты в поведении сторон: если требование о форме исполнено надлежащим образом, то такая сделка может быть доказуема и (или) действительна, а если нет, то факт её заключения может быть не доказан сторонами, либо сделка ничтожна.

В случаях, прямо указанных в законе или в соглашении сторон, несоблюдение простой письменной формы приводит к недействительности такой сделки. В остальных случаях несоблюдение формы сделки влечёт её незаключенность. Недействительность устанавливается законом или соглашением сторон за несоблюдение: простой письменной формы договора, нотариальной формы. При недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой всё полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в

пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) возместить его стоимость, если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом.

Недействительность договора означает, что за этим действием не признается значение юридического факта, в связи с этим недействительная сделка не может создать юридические последствия, за исключением тех, которые связаны с её недействительностью. 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. При наличии в законе специального основания недействительности такая сделка признается недействительной по этому основанию.

При заключении договоров способы оформления волеизъявления не безграничны. Формы договора определяются физическими возможностями человека, а также уровнем развития культуры, техники в стране.

Как показало исследование, регулирование форм договора осуществляется посредством определения необходимых элементов каждой формы договора, отсутствие которых ведет к признанию ее несоблюденной и применению установленных законом последствий, а также при помощи легальных предписаний соблюдать конкретные формы при заключении некоторых договоров.



## СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ И ЛИТЕРАТУРЫ

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) : федер. закон от 21 окт. 1994 г. № 51-ФЗ : (ред. от 29.12.2017) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 1994. - № 32. – Ст. 3301.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) : федер. закон от 21 янв. 1996 г. № 14-ФЗ : (ред. от 29.12.2017) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 1996. – № 5. – Ст. 410.
3. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации : федер. закон от 24 июл. 2002 г. № 95-ФЗ : (ред. от 28.12.2017) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2002. – № 30. Ст. 3012.
4. О естественных монополиях : федер. закон от 17 авг. 1995 г. № 147-ФЗ : (ред. от 29.07.2017г.) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 1995. – № 34. – Ст. 3426.
5. О защите конкуренции : федер. закон от 26 июля 2006 г. № 135-ФЗ : (ред. от 23.04.2018) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2006. – № 31 (1 ч.). – Ст. 3434.
6. Об информации, информационных технологиях и о защите информации : федер. закон от 27 июл. 2006 г. № 149-ФЗ : (ред. от 25.11.2017) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2006. – № 31 (1 ч.). – Ст. 3448.
7. Об электронной подписи : федер. закон от 06 апр. 2011 г. № 63-ФЗ : (ред. от 23.06.2016) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2011. – № 5. – Ст. 2036.
8. О водоснабжении и водоотведении : федер. закон от 07 дек. 2011 г. № 416-ФЗ : (ред. от 29.07.2017) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2011. – № 50. – Ст. 7358.
9. О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд : федер. закон от 05 апр. 2013 г. № 44-ФЗ : (ред. от 23.04.2018) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2013. – № 14. – Ст. 1652.
10. Об утверждении Правил холодного водоснабжения и водоотведения и о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации : постановление Правительства Российской Федерации от 29 июл. 2013 г. № 644 : (ред. от 12.04.2018) // Собр. законодательства Рос. Федерации. – 2013. – № 32. – Ст. 4306.
11. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате : утв. Верховным Судом РФ от 11.02.1993 г. № 4462-1 // Рос. газета – 1993. – 13 марта. – № 49.
12. О свободе договора и её пределах [Электронный ресурс] : постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 14 марта 2014 г. № 16 // КонсультантПлюс : справ. правовая система. – Электрон. дан. – М., 2017. – Доступ из локальной сети Науч. б-ки Том. гос. ун-та.

13. О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации о нотариате [Электронный ресурс] : постановление Пленума Верховного суда Российской Федерации от 23 июня 2015 № 25 // КонсультантПлюс : справ. правовая система. – Электрон. дан. – М., 2017. – Доступ из локальной сети Науч. б-ки Том. гос. ун-та.

14. Постановление Президиума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 18 января 2005 г. № 11809/04 [Электронный ресурс] // КонсультантПлюс : справ. правовая система. – Электрон. дан. – М., 2017. – Доступ из локальной сети Науч. б-ки Том. гос. ун-та.

15. Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 31 января 2012 г. № 11657/11 [Электронный ресурс] // КонсультантПлюс : справ. правовая система. – Электрон. дан. – М., 2017. – Доступ из локальной сети Науч. б-ки Том. гос. ун-та.

16. Постановление Президиума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации от 05 нояб. 2013 г. № 9738/13 // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. – 2013. – № 1114/13.

17. Обзор практики разрешения споров, связанных с применением антимонопольного законодательства [Электронный ресурс] : Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 30 марта 1998 г. № 32 // КонсультантПлюс : справ. правовая система. – Электрон. дан. – М., 2017. – Доступ из локальной сети Науч. б-ки Том. гос. ун-та.

18. Обзор практики рассмотрения арбитражными судами споров, связанных с применением норм о договоре, о залоге и иных обеспечительных сделках с ценными бумагами [Электронный ресурс] : Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 21 января 2002 г. № 67 // КонсультантПлюс : справ. правовая система. – Электрон. дан. – М., 2017. – Доступ из локальной сети Науч. б-ки Том. гос. ун-та.

19. Обзор судебной практики по спорам, связанным с признанием договоров незаключенными [Электронный ресурс] : Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 25 февраля 2014 г. № 165 // КонсультантПлюс : справ. правовая система. – Электрон. дан. – М., 2017. – Доступ из локальной сети Науч. б-ки Том. гос. ун-та.

20. О применении законодательства Российской Федерации, регулирующего земельные отношения [Электронный ресурс] : письмо Федеральной Антимонопольной Службы от 11 января 2016 г. № ИА/90/16 // КонсультантПлюс : справ. правовая система. – Электрон. дан. – М., 2017. – Доступ из локальной сети Науч. б-ки Том. гос. ун-та.

21. Абрамова Е. Н. К вопросу о понятии формы сделки // Нотариус. – 2015. – № 6. – С. 3-7.
22. Авакян А. М. Предмет как существенное условие договора страхования // Теория и практика общественного развития. – 2015. – № 8. – С. 107-108.
23. Андронатий А. А. Воля и волеизъявление в системе нотариата // Нотариат. – 2006. – № 6. – С. 15-24.
24. Арсланов К. М. Формальные требования к сделке по законодательству России и Германии // Ученые записки Казанского университета. – 2014. – № 4. – С. 54-62.
25. Ахмедов А. Я. Свобода совершения сделок под условием, наступление которого зависит от воли сторон сделки // Вестник Саратовской государственной юридической академии. – 2015. – № 4 (105). – С. 89- 92.
26. Бабенко А. Н. Понятие и признаки нормативного договора / А. Н. Бабенко, Т. А. Парфенова // Сибирский юридический вестник. – 2004. – № 2. – С. 8-18.
27. Багаутдинов И. И. Гражданско-правовые последствия несоблюдения формы сделки // Вестник экономики, права и социологии. – 2015. – № 3. – С. 121-126.
28. Баранов А. В. Теория государства и права : учебное пособие / под ред. М. М. Журавлева. – Томск : Издательский Дом Томского государственного университета, 2014. – 138 с.
29. Бахитова Д. Ф. Нотариальное удостоверение и государственная регистрация сделок с недвижимостью // Вестник Омского университета. – 2010. - № 1 (22). – С. 77-81.
30. Бекабаев Е. З. Единый критерий классификации юридических фактов // Пробелы в российском законодательстве. – 2011. - № 3. – С. 61-63.
31. Белов В. А. Гражданское право в 2 т. Том 1. Общая часть : учебник / В. А. Белов, М. : Юрайт, 2017. – 451 с.
32. Блинкова Е. В. Конклюдентные деяния как формы заключения договоров снабжения товарами через присоединенную сеть // Юрист. – 2004. – № 10. – С. 25-28.
33. Большой юридический словарь / А. В. Малько, К. Е. Игнатенкова, Г. Н. Комкова ; под ред. А. В. Малько. – М. : Проспект, 2011. – 702 с.
34. Брезгулевская Л. К. Проблема согласия на совершение сделок в свете реформы гражданского законодательства // Закон. – 2014. – № 9. – С. 156-165.
35. Витрянский В. В. Реформа российского гражданского законодательства : промежуточные итоги. М. : Статут, 2016. – 431 с.
36. Внуков Н. А. О порядке заключения потребительских договоров // Среднерусский вестник общественных наук. – 2010. – № 4. – С. 106-111.

37. Вронская М. В. Гражданское право : учебник. - Владивосток ВГУЭС, 2015. – 410 с.
38. Гапанович А. В. Реализация принципа свободы договора в законе о размещении заказов // Наука и современность. – 2010. – № 2. – С. 303-308.
39. Гражданское право : учебник / под. ред. О. Н. Садикова. Т. 1. М. : ИНФРА-М, 2010. – 493 с.
40. Гражданское право. В 2 ч. Ч. 1 : учебник для студентов вузов, обучающихся по направлению «Юриспруденция» / под ред. В.П. Камышанского, Н.М. Коршунова, В.И. Иванова. – М. : ЮНИТИ-ДАНА, 2012. – 543 с.
41. Гражданское право : учебник. В 2 т. / Под ред. Б.М. Гонгало. Т. 1. – 2-е изд., перераб. и доп. – М. : Статут, 2017. – 511 с.
42. Груздев В. Торги : понятие, правовая природа, признание недействительными // Хозяйство и право. – 2004. – № 7. – С. 25-27.
43. Грызыхина Е.А. О нотариальной форме сделок с недвижимостью // Вестник Омского университета. – 2016. – № 3 (48). – С. 114-117.
44. Гулидов П. Письменная форма договора. Правила и порядок // Современный предприниматель. – 2010. – № 5. – С. 5-6.
45. Давыдова Г. Н. Юридические процедуры заключения, изменения и расторжения гражданско-правового договора // Актуальные вопросы экономики и права. – 2011. – № 2. – С. 176-179.
46. Демин А. А. Договор и соглашение : соотношение понятий // Вестник Волжского университета им. В. Н. Татищева. – 2013. – № 2 (78). – С. 15-25.
47. Демина Т. В. Конституционно-правовые основы ограничения свободы договора // Вестник Амур. гос. ун-та. – 2010. – № 48. – С. 75-77.
48. Демкина А. В. Основания возникновения преддоговорного обязательства // Журнал российского права. – 2017. – № 1. – С. 109-115.
49. Демкина А. В. Особенности преддоговорных отношений : торги и ведение переговоров // Имущественные отношения в РФ. – 2016. – № 8 (179). – С. 12-19.
50. Договорное право. Книга первая. Общие положения / М. И. Брагинский, В. В. Витрянский. – М. : Статут, 2009. – 845 с.
51. Договорное право. Книга 2 / М. И. Брагинский, В. В. Витрянский. – М. : Статут, 2009. – 778 с.
52. Донцова Т. К. Кому мешает простая письменная форма сделки, заключаемая в отношении недвижимого имущества : гражданам или государству ? / Т. К. Донцова, Е. М. Донцов // Пробелы в российском законодательстве. – 2013. – № 4. – С. 59-62.

53. Егоров Ю. П. Правовой режим сделок как средств индивидуального гражданско-правового регулирования : автореф. дис. ... канд. юрид. наук / Ю. П. Егоров. - Екатеринбург. : 2004. – 50 с.
54. Жиленкова Т. В. Понятие и соотношение воли, риска и вины в гражданском праве России // Сибирский юридический вестник. – 2015. – № 3 (70). – С. 38- 43.
55. Зрелов А. Факсимильная подпись в договорах // Налоговый вестник. – 2014. – № 7. – С. 21-25.
56. Зырянов А. И. Нотариальная форма удостоверения сделок с земельными участками и вопросы ограничения совершения сделок по распоряжению совместной собственностью супругов // Пробелы в российском законодательстве. – 2014. – № 4. – С. 68-72.
57. Избранные труды по гражданскому праву : из истории цивилистической мысли, гражданское правоотношение, критика теории «хозяйственного права» / О. С. Иоффе. – М. : Статут, 2003. – 780 с.
58. Иншакова А. О. Обязательное нотариальное удостоверение сделок с недвижимостью как гарант стабильности её гражданского оборота / А. О. Иншакова, Ю. А. Тымчук // Вестн. Волгор. гос. ун-та. Сер. 5. Юриспруд. – 2016. – № 2 (31). – С. 125-131.
59. Кагальницкова Н. В. Теоретико-правовые проблемы разграничения ничтожных и оспоримых сделок в гражданском праве // Вопросы частноправового регулирования. – 2015. – № 1 (26). – С. 103-109.
60. Казанцев М. Ф. Свобода гражданско-правового договорного регулирования как проявление свободы договора // Пробелы в российском законодательстве. – 2008. – № 1. – С. 142-144.
61. Карапетов А. Г. Свобода договора и ее пределы : В 2 томах. – М. : Статут, 2012. – 541 с.
62. Климова А. Н. Из истории развития принципа свободы договора в российском гражданском праве // Юридическая наука. – 2015. – № 2. – С. 48-53.
63. Климова А. Н. Особенности реализации принципа свободы договора в предпринимательских договорах // Юридическая наука. – 2016. – № 1. – С. 57-63.
64. Козлова М. Ю. Действие принципа свободы договора в отношении хозяйствующих субъектов, занимающих доминирующее положение // Вопросы цивилистической науки и современность. – 2013. – № 1 (18). – С. 51-55.
65. Козьяр Н. В. Действующее законодательство о ничтожных сделках в современной России, тенденции и проблемы практики его применения // Научные ведомости. – 2011. – № 2 (97). – С. 279-291.

66. Колчанова Н. Л. Проблемы правового регулирования ничтожных сделок в гражданском законодательстве // Символ науки. – 2016. – № 12-3. – С. 98-101.
67. Кондакова К. А. Заключение договора в простой письменной форме : способы и риски // Предприниматель без образования юридического лица. – 2007. – № 7. – С. 31-37.
68. Корецкий А. Различия между институтами сделки и договора по основанию // Законность. – 2005. – № 12. – С. 70-75.
69. Кочев В. А. К вопросу о сущности договорной свободы // Юридическая наука и правоохранительная практика. – 2010. – № 2 (12). – С. 50-54.
70. Красавчиков О. А. Юридические факты в советском гражданском праве / О. А. Красавчиков. - М. : Госюриздат, 1958. – 183 с.
71. Кузнецова О. А. Применение судами принципа свободы договора // Вестник Пермского университета. – 2009. – № 1 (3). – С. 73-83.
72. Курмашев Н. В. Учение о воле в юридической сделке в советской и современной российской цивилистической науке // Вестник гражданского права. – 2007. – № 1. – С. 17-22.
73. Лазарева А. С. Юридический состав сделки, в цивилистике не разработано понятие юридического состава сделки // Пробелы в российском законодательстве. – 2009. – № 2. – С. 100-101.
74. Лебедев В. М. О понятии сделки в ГК РФ // Вестник Томского государственного университета. – 2012. – № 361. – С. 115-116.
75. Ломакина Е. В. Гражданско-правовой договор как регулятор общественных отношений // Вестник ЮУрГУ. – 2013. – № 3. – С. 108-109.
76. Лукина В. В. Понятие нотариальной формы удостоверения сделок с земельными участками : общие положения // Бизнес в законе. – 2014. – № 4. – С. 56-60.
77. Лунева С. П. Оспоримые и ничтожные сделки : новеллы законодательства // Юридические исследования. – 2013. – № 3. – С. 48-49.
78. Максимова Н. Э. Воля и волеизъявление как существенные элементы гражданско-правового договора // Вестник Чувашского университета. – 2006. – № 5. – С. 12-14.
79. Мартемьянова А. М. Проблемы толкования гражданско-правового договора // Пробелы в российском законодательстве. Юридический журнал. – 2010. – № 2. – С. 120-125.
80. Мечетин Д. В. Пределы правового регулирования договорных отношений // Юридическая наука. – 2015. – № 4. – С. 57-62.

81. Михайленко Е. М. Гражданское право. Общая часть : учеб. пособие / Е. М. Михайленко. – 4-е изд., перераб. и доп. – М. : Издательство Юрайт, 2014. – 255 с.
82. Морозова Л. А. Теория государства и права / Л. А. Морозова. – М. : Норма, 2016. – 463 с.
83. Новицкий И. Б. Обычаи гражданского оборота в проекте обязательственного права // Новицкий И. Б. Избранные труды по гражданскому праву : в 2 т. – М. : Статут, 2006. – Т. 1. – 365 с.
84. Оржаховская И. Ю. Эволюция принципа свободы договора, его место и роль в современной правовой науке и практике // Юридическая наука. – 2014. – № 3. – С. 124 – 126.
85. Параскевова Д. В. Недействительность сделок с пороками письменной формы // Пробелы в российском законодательстве. – 2010. – № 2. – С. 174-178.
86. Пашацкая Л. В. Принцип свободы договора и его реализация применительно к договору розничной купли-продажи // Вестник Саратовской государственной юридической академии. – 2012. – № 3 (86). – С. 159-165.
87. Петров А.Ю. Гражданско-правовое значение воли и волеизъявления в сделке // Известия Российского государственного педагогического университета им. А.И. Герцена. – 2007. – № 45. – С. 180-185.
88. Пиголкин А. С. Теория государства и права / А. С. Пиголкин, А. Н. Головистикова, Ю. А. Дмитриев. – М. : Юрайт, 2016. – 515 с.
89. Пиляева В. В. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (постатейный) / В. В. Пиляева. – М. : КноРус, 2007. – 740 с.
90. Платонов В. М. Притворные сделки как сделки с пороком воли // Актуальные проблемы экономики и права. – 2014. – № 1. – С. 212-218.
91. Поваров Ю. С. Сущность и юридическое значение оферты (критический анализ доктринальных подходов) // Вестник ВГУ. – 2014. – № 4 (25). – С. 123-130.
92. Покровский И. А. Основные проблемы гражданского права / И. А. Покровский. М. : Статут, 2001. – 352 с.
93. Политова И. П. Воля и волеизъявление : монография / И. П. Политова. – М. : Проспект, 2016. – 111 с.
94. Политова И. П. О задачах исследования понятий «воля» и «волеизъявление» в цивилистике // Вестник Самарской гуманитарной академии. Серия «Право». – 2012. - № 1(11). – С. 97-101.
95. Политова И. П. Роль нотариата в определении соответствия воли и волеизъявления граждан в Российской Федерации // Вестник Балтийского федерального

университета им. И. Канта. Серия : Гуманитарные и общественные науки. – 2013. – № 9. – С. 76-80.

96. Постатейный комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой / под ред. П. В. Крашенинникова. – М. : Статут, 2011. – 802 с.

97. Рассолов М. М. Гражданское право. Изд. 4-е, перераб., доп. – М. : Юнити-Дана, 2010. – 912 с.

98. Рассолова Т. М. Гражданское право : учебник для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / Т. М. Рассолов. – М. : ЮНИТИ-ДАНА, 2012. – 847 с.

99. Рафикова З. Р. Значение системы юридических фактов в гражданском праве // Актуальные проблемы экономики и права. – 2014. – № 1. – С. 219-224.

100. Римское право : учебник для академического бакалавриата / И. Б. Новицкий. – М. : Юрайт, 2016. – 298 с.

101. Ровный В. В. Последствия несоблюдения формы сделки // Сибирский юридический вестник. – 2016. – № 2 (73). – С. 68-77.

102. Романов А. В. Реальная и формальная свобода договора // Юрист. – 2015. – № 4. – С. 13-16.

103. Российское гражданское право : учебник : В 2 т. Т. 1 : Общая часть / Отв. ред. Е. А. Суханов. – 4-е изд., стереотип. – М. : ИНФРА-М, 2014. – 958 с.

104. Савченко Е. Я. Понятие и роль гражданско-правового договора. Свобода договора // Правопорядок : история, теория, практика. – 2015. – № 3 (6). – С. 44-49.

105. Садилов О. Н. Гражданское право Российской Федерации : учебник / О. Н. Садилов, В. Ю. Борисов, Е. С. Гетман. – М. : ИНФРА-М, 2010. – 595 с.

106. Сапунова А. О. Акцепт как стадия заключения договора : некоторые теоретические и практические аспекты // Экономика и социум. – 2017. – № 4 (35). – С. 1744-1752.

107. Сатина Э. А. Сущность, значение и функции гражданско-правового договора // Вестник Тамбовского университета. – 2014. – № 7 (135). – С. 15-20.

108. Свеженцева Н. П. Свобода договора как индикатор развития гражданского законодательства в Российской Федерации // Бизнес в законе. – 2011. – № 1. – С. 51-54.

109. Серкова Ю. А. Сущность гражданско-правового договора как юридической конструкции // Ученые записки Казанского университета. – 2013. – № 4. – С. 167-173.

110. Смородникова Е. С. Институт свободы договора в гражданском праве России и ФРГ // Российское правоведение : трибуна молодого ученого. – 2013. – № 13. – С. 80-81.



111. Схабо Н. С. Некоторые аспекты эволюции принципа свободы договора в отечественной цивилистике // Вестник Адыгейского государственного университета. – 2005. – № 4. – С. 93-94.
112. Татаркина К. П. Правовая природа последствий несоблюдения письменной формы сделки / К. П. Татаркина // Правовые проблемы укрепления российской государственности. – 2010. - Часть 45. – С. 40-42.
113. Татаркина К. П. Форма сделки : цели, обоснованность установления и правовое значение // Вестник Томского государственного университета. – 2008. – № 313. – С. 126-129.
114. Татаркина К. П. Форма сделок в гражданском праве России : моногр. / К.П. Татаркина. – Томск : Изд-во Томск. гос. ун-та систем упр. и радиоэлектроники, 2012. – 264 с.
115. Томах М. С. Порядок проведения торгов на право заключения договоров, предусматривающих переход прав в отношении государственного или муниципального имущества // Имущественные отношения в РФ. – 2013. – № 3 (138). – С. 6-12.
116. Тонков К. В. Извещение о проведении торгов // Пробелы в российском законодательстве. – 2011. – № 1. – С. 87-90.
117. Тонков К. В. Понятийные противоречия правового регулирования торгов по гражданскому кодексу Российской Федерации // Общественные науки. Политика и право. – 2013. – № 3 (27). – С. 17-24.
118. Тымчук Ю. А. Существенные условия договора : прошлое, настоящее и будущее // Юридический вестник молодых ученых. – 2015. – № 1. – С. 66-72.
119. Устинов Р. Е. Функциональная роль принципа свободы договора // Вестник Челябинского государственного университета. – 2008. – № 8. – С. 74-77.
120. Филиппова С. Ю. Частноправовые средства организации и достижения правовых целей. – М. : Статут, 2011. – 320 с.
121. Фрик О. В. Обязательная нотариальная форма : понятие и содержание // Вестник Омского университета. Серия «Право». – 2008. – № 3 (16). – С. 235-238.
122. Холоденко Ю. В. Недействительность сделок с пороками воли : автореф. дис. ... канд. юрид. наук / Ю. В. Холоденко. – М. : 2008. – 33 с.
123. Чеговадзе, Л. А. Действия по исполнению договорных обязательств // Вестник Пермского университета. – 2008. - Выпуск 1 (1). – С. 74-78.
124. Чесная П. В. Правомерность как обязательный признак сделки // Вестник Уральского юридического института МВД России. – 2015. – № 4. – С. 71-73.

125. Шаблова Е. Г. Гражданское право: учебное пособие / Е. Г. Шаблова, О. В. Жевняк ; под общ. ред. д. юрид. наук, проф. Е. Г. Шабловой. – Екатеринбург : Изд-во Урал. ун-та, 2015. – 136 с.

126. Шершеневич Г. Ф. Учебник русского гражданского права. По изданию 1907 г. – М. : Спарк, 1995. – 556 с.

127. Ячменёв Ю. В. Доктрина юридических фактов : проблемы отраслевого (цивилистического) подхода // Вестник Санкт-Петербургского университета МВД России. – 2012. – № 1 (53). – С. 75-80.

128. Яшин Е. А. Правовые ограничения свободы гражданско-правового договора // Вопросы частного права России и зарубежных стран. – 2007. – № 5. – С. 185-187.