

## ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	3
ГЛАВА 1 ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ АСПЕКТЫ ДОГОВОРОВ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ.....	5
1.1 Понятие и признаки договора в гражданском праве.....	5
1.2 Соотношение договора со сделкой.....	10
1.3 Функции договора в гражданском праве.....	12
ГЛАВА 2 КЛАССИФИКАЦИЯ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВЫХ ДОГОВОРОВ И ЕЕ АСПЕКТЫ.....	15
ГЛАВА 3 НАПРАВЛЕНИЯ РАЗВИТИЯ ДОГОВОРНЫХ КОНСТРУКЦИЙ В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ.....	26
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	30
СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ.....	33

## **ВВЕДЕНИЕ**

Каждая наука на конкретном этапе собственного развития приходит к необходимости систематизации накопленных познаний. Системность познаний, т.е. достаточно жесткая организованность по конкретным правилам, всегда является существенным признаком науки. Строение познаний по системному принципу содействует полному и всестороннему познанию объективной сущности окружающего мира. Правильно построенная система вскрывает более актуальные сходства и отличия между входящими в нее компонентами и, как результат, содействует тому, что бы наши представления об окружающем мире в максимальной мере соответствовали его истинному содержанию.

Все вышеотмеченное в полном объеме относится к созданию системы гражданских договоров. Исследования всех договоров в роли общей системы способствует рассмотрению договоров не в качестве разрозненной массы определенных разновидностей договоров, а в качестве определенной их совокупности, которая имеет внутреннюю целостную структуру. Системное исследование содействует пониманию того, что объединяет все договора в общее целое и что в пределах данного общего целого разграничивает их между собой.

Во – первых, системный метод в строении и анализе договорного права содействует достижению правотворческой цели (формирование эффективного и рационального законодательства). Он способствует установлению свойств правоотношений, которые непосредственным образом оказывают воздействие на правовую регламентацию и актуальной для права взаимосвязи между данными свойствами. Системный анализ обеспечивает необходимую соподчиненность норм права, их унификацию и дифференциацию. Научно – обоснованная система гражданских договоров способствует выявлению признаков общественных отношений, которые требуют использования определенного правового механизма, распределению общественных отношений по группам на основе данных свойств.

Во – вторых, анализ системы договоров целенаправлен на разрешение правоприменительной задачи. С целью эффективного и рационального использования норм гражданского законодательства к определенному договору нужно правильно его квалифицировать. Правоприменительная квалификация будет верной только лишь в той ситуации, когда она полностью совпадает с правотворческой квалификацией. По этой причине одна из основных задач правоприменения состоит в том, что бы установить, какие правоотношения, по замыслу законодателя, подлежат регламентации конкретными правовыми нормами, и разработать фактически удобный критерий выделения данных правоотношений, в точности соответствующий законодательному критерию.

Посредством анализа судебной практики, можно отметить наличие актуальности в исследовании системы договоров. Количество споров, которые вытекают из договорных правоотношений, систематически возрастает. Качество правосудия по таким делам во многом зависит от правильности квалификации договоров. Кроме того, системное применение законодательства о договорах влияет на оперативность разрешения споров. Квалификация обязательства предопределяет предмет доказывания. Правильное определение предмета доказывания обеспечивает полное исследование фактических обстоятельств, имеющих значение для разрешения спора, и, соответственно, способствует

уменьшению количества дел, направляемых вышестоящими инстанциями на новое рассмотрение.

Таким образом, тема курсового исследования является актуальной на сегодняшний день, а значит, требует, как теоретического, так и практического изучения.

Объектом курсового исследования являются общественные отношения, которые складываются в сфере договорного права Республики Беларусь.

Предметом курсового исследования являются нормативные правовые акты, которые регламентируют виды договоров в гражданском праве Республики Беларусь, а так же научная литература по теме исследования и правоприменительная практика.

Цель курсовой работы состоит в полном и всестороннем исследовании разновидностей договоров в гражданском праве.

Для достижения цели курсовой работы, необходимо разрешить следующий комплекс задач:

1. Раскрыть теоретические аспекты договоров в гражданском праве;
2. Выявить классификацию гражданско – правовых договоров и ее аспекты;
3. Рассмотреть направления развития договорных отношений в Республике Беларусь.

Теоретическую базу исследования составили учебные пособия, труды отечественных и зарубежных ученых-правоведов по проблематике видов договоров в гражданском праве, законодательные акты, статьи, опубликованные в периодической литературе, электронные ресурсы.

Важнейшими методами исследования в работе являются формально-юридический метод, метод сравнения, анализа и синтеза.

Структура и объем курсовой работы обусловлены целью и задачами исследования. Курсовая работа состоит из введения, трех глав, заключения, списка использованных источников.

## **ГЛАВА 1**

# ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ АСПЕКТЫ ДОГОВОРОВ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

## 1.1 Понятие и признаки договора в гражданском праве

Изначально, перед раскрытием разновидностей договоров в гражданском праве, по нашему мнению, необходимо выявить сущность данного правового института, а так же признаки, которые раскрывают его содержание.

Для Республики Беларусь договор получил специфическую актуальность из-за перехода государства к рыночным отношениям, т.е. когда активизировались взаимоотношения в сфере экономического оборота участники гражданских правоотношений стали в наибольшем количестве реализовать сделки по передаче имущества в собственность, владение и пользование, по исполнению работ, оказанию услуги, по передачи исключительного права, а так же передавать в определенном законодательстве порядке собственные права и обязанности иным лицам, применять различные способы обеспечения выполнения договоров, как предусмотренные в гражданском законодательстве, так и не предусмотренные в нем.

Официальная трактовка термина «договор» в гражданском праве закреплена законодателем в п. 1 ст. 390 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК) [10]. В последней закреплено, что договор является соглашением двух либо нескольких лиц об установлении, изменении либо прекращении гражданских прав и обязанностей. Вследствие анализа данной правовой нормы не возможно не заметить ее явное сходство со ст. 154 ГК «Понятие сделки», в которой закреплено, что: «сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей». Однако, при этом всем каждый договор выступает в качестве сделки, однако не каждая сделка является

договором. Данный вопрос раскрывается нами в разделе 1.2 данного курсового исследования.

Таким образом, белорусский законодатель сформулировал трактовку термина «договор», как договора – сделки. Эта интерпретация договора выступает в качестве более традиционной для белорусской цивилистики и не исключает существования других подходов.

Но, вне зависимости на наличие законодательной дефиниции договора, в правовой доктрине не прекратились споры по данной проблематике, свидетельствующие о том, что общий подход к пониманию данного термина так и не выработан, не сформировалось однозначной трактовки договора, которая отражает его сущность в полной мере.

В научном сообществе, договор рассматривается с различных позиций и выступает в качестве предмета исследования разных наук. Попытки сформулировать трактовку термина «договор» предпринимаются в общей теории права. В частности, В.Н. Протасов утверждал, что: «договор, являясь общеправовой категорией, является актом согласия между двумя либо более субъектами, который совершен в конкретной форме, определяющей в пределах, которые очерчены законодательством, взаимные права и обязанности его субъектов, регламентирующий их последующее поведение и обеспечивающий в ситуации его нарушения возможность применения мер государственно – принудительного влияния» [21, с. 334].

Д.И. Мейер подчеркивал, что: «договор является соглашением воли двух либо нескольких лиц, которое порождает право на чужое действие, которое имеет имущественный интерес» [17, с. 59]. По нашему мнению, не выражает в полной мере сущность договора, т.к. не все договора направлены на удовлетворение имущественного интереса.

Е.С. Сорокин отмечает, что: «договор представляет собой одно из самых универсальных (уникальных) правовых средств» [26, с. 13]. С данным утверждением достаточно трудно спорить, т.к. договор регламентирует

взаимоотношения между субъектами гражданского оборота фактически во всех областях жизнедеятельности человека.

В.В. Иванов убежден, что: «договор является совместным правовым актом, который представляет собой оформление выражения обособленных согласованных автономных волеизъявлений двух либо более формально равных субъектов права, которые устанавливают условия, выполнение которых подразумевается обязательным» [12, с. 78]. По нашему мнению, данная трактовка является достаточно сложной для восприятия, наравне с этим, не во всех ситуациях в процессе заключения договора возможно вести речь о равном положении сторон.

По нашему мнению, наиболее полной и всесторонней является трактовка, предложенная А.Д. Корецким. В частности, по его убеждению: «договор является юридическим, свободно согласованным, дозволяемым и охраняемым законодательством намерением нескольких лиц совершить по отношению друг к другу юридические или практические действия для осуществления личных интересов» [15, с. 12].

На основе анализа данной трактовки можно выделить признаки, которые наиболее всесторонне характеризуют сущность договора:

- договор является юридическим действием, т.е. подразумевает возникновение, изменение либо прекращение именно юридических прав и обязанностей сторон;
- договор является свободным намерением, т.е. понуждение к заключению договора законодательством не допускается, за исключением случаев, когда обязательства на заключение договора предусматриваются в законодательстве либо добровольно принятом обязательстве;
- договор дозволяется нормами гражданского законодательства;
- договор охраняется посредством норм законодательства;
- договор предусматривает наличие минимум двух сторон;

– договор устанавливает обязательства по совершению по отношению друг к другу юридических или практических действий для осуществления личных интересов.

Любой договор, выступая в качестве разновидности сделки, отличается такими характеристиками, как:

– наличие согласованных действий участников, которые выражают взаимное волеизъявление;

– направленность подобных волеизъявлений на установление, изменение либо прекращение гражданских прав и обязанностей сторон.

Данные признаки формируют один из основных принципов гражданского права – принцип свободы договора.

По нашему мнению, следует согласиться с утверждением В.Н. Годунова о том, что: «свобода договора включает в себя такие компоненты, как свободу вступления в договорные взаимоотношения; самостоятельный выбор контрагента по договору; установление содержания заключенного договора по соглашению сторон». Наравне с этим, автор справедливо подчеркивает, что: «свобода вступления в договорные взаимоотношения обозначает то, что субъект сам, вне зависимости от иных лиц и воли государства, принимает решение вступать ли ему в договорные взаимоотношения. При этом всем, могут заключаться договора, как предусмотренные в действующем законодательстве, так и не предусмотренные в нем. Первые в научном сообществе являются «именными», а вторые – «безымянными» договорами (агентский договор, которые отсутствуют в законодательстве Республики Беларусь)» [8, с. 145].

Соглашение сторон является основополагающим конструктивным признаком договора. В соглашении осуществляется проявление волевого компонента договора волеизъявление его субъектов. С целью достижения соглашения волеизъявление сторон в обязательном порядке должно быть встречным, а поэтому договор является общим волевым актом сторон. Наравне с этим, соглашение, а значит, и договор являются юридическим фактом, который



влечет за собой установление, изменение либо прекращение гражданских прав и обязанностей.

Однако, как справедливо отмечает Э.А. Сатина: «делая утверждение о том, что в базе договора находится соглашение (кроме ситуаций, которые предусмотрены законодательствам), нельзя не подчеркнуть то, что термин «договор» и «соглашение» хотя и тесно сопряжены, однако при этом все различные понятия и обладают различными правовыми последствиями. Соглашение осуществляет фиксацию только лишь воли лица в будущем вступить в договорные взаимоотношения, это может и не случиться, т.к. оно не порождает каких – либо прав и обязанностей у сторон. Достигая соглашения, стороны подразумевают собственную последующую модель поведения, допуская разные варианты, и только после соединения «оценки» соответствующего поведения участника правового отношения с предполагаемыми действиями, соглашение становится договором» [24].

Однако, без соглашения не имеется и договора. Однако, действующем законодательстве это, как правило, не принимается во внимание. В частности, в п. 73 Правил электроснабжения, которые утверждены посредством постановления Совета Министров Республики Беларусь от 17 октября 2011 года № 1394 [19], предусматривается то, что в случае отказа гражданина, который использует электрическую энергию с целью бытового потребления, от подписания договора электроснабжения данный договор признается заключенным на условиях, которые предусматриваются в законодательстве. В подобных ситуациях правильно устанавливать то, что взаимоотношения сторон регламентируются нормами законодательства.

Необходимо заметить и то, что сформулированная в ст. 390 ГК трактовка термина «договор» сходна не только с термином «сделка», но и с традиционным термином «юридический факт». Последний выступает в качестве жизненного обстоятельства, с которым правовые нормы связывают формирование, изменение либо прекращение правоотношений. И по этой причине в цивилистике договора, как правило, рассматриваются именно в качестве

юридических фактов и представляют собой их самую распространенную разновидность.

Юридическими фактами могут быть различные, практически любые, жизненные обстоятельства и явления окружающей действительности. Акт заключения договора является одним из тех самых жизненных обстоятельств, которые в зависимости от вида договора порождают правовые отношения, изменяют их либо прекращают. Любой договор является юридическим фактом, но не каждый юридический факт является договором. Данный подход выражает еще одну интерпретацию гражданско-правового договора, согласно которому договор приобретает вторичное юридическое свойство, т. к. изначально договор уже обладал юридическим свойством, в отличие от других видов юридических фактов, которые изначально могли иметь неюридическую природу, и только становясь юридическим фактом, приобрели юридическую сущность. Согласно общепринятой классификации юридических фактов, договор относится к большой группе юридических фактов, именуемых юридическими (правовыми) актами [5, с. 40]

Квалификация договора как юридического (правового) акта подчеркивает наличие вторичного юридического свойства договора, однако не выявляет его важную сущность – осуществление регулятивной функции. Признание договора разновидностью юридического (правового) акта свидетельствует о единстве его правовой природы с правовой природой законов, иных нормативных правовых актов, которые традиционно противопоставляются юридическим фактам. Осуществление договором регулирующей функции также сближает его с законом и иными нормативными правовыми актами, различия между ними выражаются в источнике происхождения правил поведения: договор выражает волю сторон, а нормативный правовой акт – волю издавшего его органа

В юридической науке, в гражданском обороте понятие «договор» часто интерпретируется не только как юридический факт, этот термин используется и для наименования самого обязательственного правоотношения, возникшего в

результате заключения договора. Это объясняется широкой трактовкой юридических фактов, в качестве которых может рассматриваться не только договор, но и правовое отношение, которое возникает из данного договора. Закон не отождествляет понятия «договор» и «обязательство», четко их различает и регулирует их в общей взаимосвязи между собой. Каждый договор является обязательством, содержание которого – права и обязанности сторон, но не каждое обязательство – договором [7, с. 95].

Существующая классификация юридических фактов, подразделяющая их на правообразующие, правоизменяющие и правопрекращающие, породила к жизни теорию, согласно которой договоры связаны только с правообразующими юридическими фактами, а правоизменяющие и правопрекращающие юридические факты порождают соглашения, которые изменяют и прекращают договоры. На наш взгляд, подобный подход к пониманию договора является ограниченным. Соглашения, изменяющие договор или прекращающие его, требуют выражения волеизъявления сторон и совершения ими необходимых действий, обладают определенной направленностью и поэтому должны признаваться договорами.

Таким образом, в нынешнем гражданском праве термин «договор» применяется в различных значениях: договор – сделка, договор – обязательственное правоотношение, договор – юридический факт и договор – документ. Но, договор в гражданском праве является не только юридическим фактом, сделкой либо правоотношением. Отмеченные аспекты раскрывает только лишь часть сущности договора, основным является то, что конструкция гражданского – правового договора выступает в качестве основания для возникновения обязательства, организатором и регулятором правоотношений сторон, которая имеет цель в виде достижения правового результата и возможности применения государственного влияния, как одного из методов правового санкционирования.

## **1.2 Соотношение договора со сделкой**

В качестве первого отличия договора и сделки, на которое непосредственным образом указывает сам законодатель выступает количество сторон, т.е. сделка может иметь одну, две и больше сторон. В договоре же может принимать участие не меньше двух сторон.

В силу ст. 154 ГК Республики Беларусь сделкой признается действие гражданина и юридического лица, которое целенаправленно на установление, изменение либо прекращение гражданских прав и обязанностей. В качестве подобных действий могут выступать – передача имущества сторонами сделки, предоставление недвижимости в пользование за плату и т.п.

Договор, в силу п. 1 ст. 390 ГК Республики Беларусь является соглашением двух либо нескольких лиц об установлении, изменении либо прекращении гражданских прав и обязанностей. Договор является соглашением сторон о последующих действиях, цель которых полностью и всестороннее соответствует и целям сделки. Не каждый договор в дальнейшем перестает быть лишь соглашением о взаимодействии и перерастает в реальные действия. В этом состоит второе отличие договора и сделки.

Третье отличие заключается в продолжительности во времени и вытекает из первых двух отличий, т.е. в случае, если сделка является неким единичным действием, относительно кратковременна (к примеру, передача недвижимости на основе акта в пользование либо передача платежа за пользование недвижимостью), то договор является соглашением о последующем взаимодействии, которое, на практике может быть, как кратковременным так и бессрочным (к примеру, бессрочный договор аренды).

Нужно заметить, что вид сделки устанавливает форму, которая должна быть использована в процессе заключения договора. Договор в этой ситуации необходимо различать с договорной конструкцией (предварительный договор, опцион на заключение договора, опционное соглашение и т.п.), поскольку договорная конструкция отражает не сущность сформировавшихся между сторонами правоотношений, а способ заключения договора [28, с. 120].

На основе вышеотмеченных тезисов возможно сделать утверждение, что понятие сделки намного шире понятия договора, хотя в рамках бытовой речи данные понятия, как правило, используются в виде синонимов.

О первичности понятия сделки так же свидетельствует применение законодателем в ГК Республики Беларусь отсылочных норм – правила, которые касаются договоров, как правило, основываются на нормах, которые регламентируют сделки (к примеру, п. 2 ст. 390 ГК Республики Беларусь о применении к договору тех же правил, что к двухсторонним и многосторонним сделкам).

Сделка является любым действием, которое влечет за собой гражданско – правовые последствия, в частности, возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей. Договор всегда является свидетельством соглашения между сторонами, и одностороннее действие договором не признается. Иными словами, договор на практике всегда подразумевает направление оферты и ее последующего акцепта непосредственным контрагентом [28, с. 122].

Договор возможно заключить на конкретный срок или действовать без какого – либо срока. Сделка же выступает в качестве разового проявления воли субъекта гражданских правовых отношений.

Сделка может не требовать каких – либо договоренностей между ее субъектами, если она является односторонней (к примеру, выдача доверенности). Договоры и сделки, которые являются многосторонними, требуют в обязательном порядке согласованности между субъектами, что подтверждается посредством их подписей в документе. Каждое изменение многосторонней сделки или договора влечет за собой составление дополнительного соглашения, составляемого сторонами в той же форме, что и первоначальный документ.

Однако, нужно заметить, что помимо различий, сделка и договор обладают определенными сходствами. В частности, к примеру:

1. Форма, т.е. как договор, так и сделка может быть заключена, как в устной, так и в письменной форме;

2. Содержание, т.е. содержание многостороннего договора аналогично содержанию многосторонней сделки. По существу они являются одним и тем же. Различия имеют место только лишь в той ситуации, когда сделка является односторонней;

3. Порядок удостоверения, т.е. как договор, так и сделка может заверяться нотариально, а так же требовать обязательной государственной регистрации [28, с. 123].

Таким образом, можно сделать утверждение, что всякий договор является сделкой, однако не всякая сделка является договором. Этот вывод основывается не только на системном исследовании приведенных ранее норм, но и на прямом обозначении законодателем договора как вида сделки, которая имеет не меньше двух сторон.

Также договор всегда является соглашением и волеизъявлением нескольких лиц. Для реализации сделки необходимо воли хотя бы одной из сторон (к примеру, принятие наследства). Сделка является реальными действиями, которые целенаправленны на достижение определенной цели. Договор является соглашением о выполнении действий. В бытовой речи сделка, как правило, является краткосрочным единым действием, а договор является продолжительным по времени взаимодействием.

### **1.3 Функции договора в гражданском праве**

В правовой доктрине, правоприменительной практике понятие «функции договора» употребляется в разных смысловых значениях. Существуют различные подходы к пониманию функций договора, один из них был предложен А.Г. Быковым, который полагал, что функция договора – это выражение основных целей его использования, проявление договором основного, определяющего назначения в социалистической экономике [2, с. 89].

Подобный взгляд обнаруживается и в работах В.Г. Вердникова: «Функции договора представляют собой выражение основных целей использования договорной формы отношений между социалистическими организациями в области хозяйства, проявления основного назначения названного договора» [3, с. 43].

Указанные авторы придерживаются мнения, согласно которому функция договора состоит в выражении основополагающих целей использования договора. Функции договора являются отражением его основополагающего предназначения, однако, наравне с этим, затруднительно согласиться с тем, что функции договора отражаются посредством целей его использования, т.к. при этом утрачивается указание на объекты, по отношению которых постановка вопроса о мере воздействия договора на объекты. Функции выступают в качестве основополагающих направлений действий самого объекта, они являются не формой деятельности, а самой деятельностью. Цель выражает конечный результат, который достигается при исполнении договора.

В.А. Семеусов отмечает: «понятия цели и функций договора скорее соотносятся как цель и средства ее достижения» [25, с. 67].

Функции договора характеризуются устойчивым характером, а цели определяются самими сторонами договора и, как правило, они различны у разных договоров. Договор может оказывать влияние на взаимоотношения субъектов даже тогда, когда его цели не достигнуты. Цель договора – это субъективно-желаемое для его сторон возникновение, изменение или прекращение их прав и обязанностей. Бесспорно, что цель того или иного договора проявляется в его функционировании.

О.А. Красавчиковым выражалась иная позиция, он рассматривал функции договора как: «виды воздействия на общественные отношения» и выделял следующие функции: инициативную, программно-координационную, информационную, гарантийную и защитную [16, с. 178]. Данная позиция основана на отождествлении функций договора и видах воздействия на общественные отношения, что ведет к ограниченному пониманию функций

договора. Этому же способствуют и дальнейшие выводы, в которых отождествляются договор и юридический факт: «функция договора – это не форма (выражение, проявление и т. п.), а известный вид действия (воздействия) рассматриваемого юридического факта на общественные отношения. Такой подход ведет к сужению понятия и договора и, соответственно, присущих ему функций.

Основное внимание при исследовании данной проблематики в советскую эпоху уделялось взаимосвязям договора с планом, например, показывались функции воздействия договора на план в процессе его формирования, обнаружения и устранения ошибок в планировании, содействия выполнению плановых заданий и др. Эти функции утратили свою актуальность в связи с отменой плановых оснований договора. О.А. Красавчиков при рассмотрении функций хозяйственного договора отмечал, что отдельно взятая его функция есть лишь один из элементов такой системы [16, с. 178].

Анализ оказываемого договором влияния на различные стороны взаимосвязанной деятельности контрагентов позволяет сделать вывод, что существует определенная совокупность функций договора, которая должна восприниматься как определенная система.

В условиях рыночной экономики роль и место договора в регулировании имущественного оборота изменились, подвергся изменению и характер присущих ему функций. Можно выделить такие функции договора, как установление юридической связи между участниками в виде обязательства, определение и юридическое фиксирование цели, определение подлежащих совершению сторонами фактических действий, правовой регламентации действий, подлежащих выполнению сторонами, охраны и защиты законных интересов. Выражение цели и ее юридическое закрепление вносит общий смысл во взаимоотношения сторон.

Р.О. Халфина отмечала: «Соглашение участников договора направлено на достижение определенного результата, права и обязанности сторон, как



правило, различны, но они взаимно согласованы и в совокупности дают единый результат» [27, с. 19].

Одной из основных функций договора является правовая регламентация действий, подлежащих выполнению сторонами по договору, придание им статуса субъективных прав и юридических обязанностей. Проявлением указанной функции выступает воплощение контрагентами необходимых будущих действий в виде взаимных прав и обязанностей. В результате реализации такой функции договор приобретает характер правового алгоритма юридически выраженной и обязательной программы взаимосвязанных действий лиц.

Важнейшей функцией договора в хозяйственном обороте выступает функция установления юридической связи между его сторонами в форме обязательственного правоотношения. Заключение договора ставит субъектов правоотношений в определенную юридическую зависимость друг от друга. В юридической литературе отмечалось значение договора в регулировании связей самого разнообразного содержания, необходимость осуществления которых опирается на механизм государственного принуждения. Значимость данной функции договора определяется тем, что она позволяет вступившим в договор лицам реализовать свои права и защищать их в случае надобности [13, с. 138]

Немаловажной является функция охраны и защиты прав и интересов сторон договора. Договор обязывает стороны к надлежащему исполнению его условий, он заключает в себе возможность государственного принуждения к его соблюдению.

Назначение договора как правового средства упорядочения общественных отношений выражается через функцию внесения правовой организованности во взаимоотношения договорных контрагентов. Договор выполняет функцию обеспечения сбалансированности производства и потребления товаров, работ и услуг. Особенность договорного механизма позволяет контрагентам корректировать содержание договорных обязательств с учетом изменения обстоятельств.

Таким образом, договор на практике осуществляет реализацию множества функций, выражающих его сущность. В качестве самых основных функций договора являются: правовая регламентация действий, подлежащих выполнению сторонами по договору, придание им статуса субъективных прав и юридических обязанностей; установление юридической связи между его сторонами в форме обязательственного правоотношения; охрана и защита прав и интересов сторон договора; внесение правовой организованности во взаимоотношения договорных контрагентов.

## **ГЛАВА 2**

### **КЛАССИФИКАЦИЯ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВЫХ ДОГОВОРОВ И ЕЕ АСПЕКТЫ**

Проблематика, которая сопряжена с классификацией договоров, относится к разряду давних проблем цивилистики. Как правило, с целью классификации договоров в правовой доктрине по гражданскому праву применяют дихотомию, т.е. «разделение надвое». Посредством нее, применяя последовательно конкретный критерий (основание), разделяют понятие на две группы, из которых одну характеризуют наличие данного основания, а иную – его отсутствие. Данное деление может быть произведено множество раз относительно к одному и тому же понятию при условии, что каждый раз применяется иное основание.

В процессе дихотомической классификации, осуществляется выделение признаков, которые характеризуют природу соответствующих гражданско-правовых договоров. Они могут обладать настолько актуальным значением, что приобретают закрепление в нормах гражданского законодательства. Помимо этого, отдельные свойства гражданско-правовых договоров в комплексе получают форму договорной конструкции [4, с. 302].

На основе этого, в научном сообществе выделяются следующие классификационные критерии, по которым осуществляется разделение гражданско – правовых договоров:

1. Исходя из того, с какого момента признается договор заключенным:

- реальный договор – договор признается заключенным с момента достижения соглашения либо передачи вещи;
- консенсуальный договор – договор признается заключенным с момента достижения сторонами согласия [6, с. 341].

Необходимо заметить, что в правовой доктрине имеется спор относительно того, могут ли стороны по собственному усмотрению изменить модель договора, к примеру, заключить реальную продажу либо консенсуальный займ. По убеждению М.И. Брагинского: «ответ на данный вопрос является отрицательным, т.к. модели договоров в законодательстве сформулированы императивно». Ученый отмечает, что: «к подобному договору сторон будут применяться не нормы ГК о соответствующем договоре, а общие положения обязательственного права» [1, с. 37].

В.В. Ровный также отрицает возможность подобной трансформации. Его позиция основывается на том, что: «если модель закреплена в законодательстве императивно, действие принципа свободы договора ограничено...» [22, с. 31]

Однако, мы придерживаемся точки зрения Ш.В. Калабеков, который утверждает, что: «в силу принципа свободы договора, стороны имеют право избирать для договора, как реальную, так и консенсуальную модель... Принцип свободы договора способствует избранию любой модели, формулировке любых условий, вплоть до неизвестных ГК, при том, что данные условий не противоречат основным началам и смыслу норм гражданского законодательства» [14, с. 53]. По нашему мнению, изменение сторонами договора собственным соглашением закрепленной п. 1 и п. 2 ст. 403 ГК конструкции договора с реальной на консенсуальную либо наоборот допускается. При этом всем, в ситуации ненадлежащего выполнения либо отказа одной из сторон выполнять договор, вторая сторона лишается права

судебной защиты, т.е. стороны собственным соглашением блокируют один их актуальных принципов гражданского права – договор должен исполняться. Для осуществления данного принципа в ходе формирования участниками гражданского оборота определенного договора нужно его соответствие законодательно предписанной договорной конструкции, которая опосредует те обязательственные правоотношения, возникновение которых подразумевают данные участники. Изменение соглашением сторон модели (конструкции) договора установленной законодательством, не влечет недействительности договора, но дезавуирует его принудительную силу.

Как свидетельствует правоприменительная практика, в зависимости от того, как квалифицируют договор, как правило, зависит исход дела. Приведем пример из практики.

*Суд Ленинского района г. Минска в собственном решении № 892728374 от 20 января 2019 года отказал в удовлетворении исковых требований. Из материалов дела видно, что истец просил признать кредитный договор незаключенным в связи с отсутствием факта передачи денежных средств. Однако, в собственном решении суд указал на то, что кредитные договор, в отличии от договора займа, признается консенсуальным договором, т.е. признается заключенным с момента его подписания [20].*

Приведем иной пример из практики.

*Лидский районный суд 6 января 2018 года удовлетворил исковые требования истца о признании договора займа с залоговым обеспечением незаключенным. Истец сослался на отсутствие обстоятельства передачи денежных средств заимодавцев, в связи с чем, договор не может признаваться заключенным, т.к. договор займа является реальным [20].*

2. По природе распределения прав и обязанностей между сторонами, можно выделить:

– односторонние договора – договора, в которых одна сторона обладает только правами, а вторая сторона несет исключительно обязанности. В частности, к примеру, договор займа является односторонним договором;