Введение в договороведение

Автор: *Антон Богатов,* юридический советник *TeliaSonera*

Статья публикуется в рамках конкурса "Формула связи"

Сложно отыскать юридический термин, более употребительный в обыденной практике, чем понятие «договор». Между тем, как это часто случается, общеупотребительность лишь размывает значение термина, придавая ему жаргонный характер. Не избежал этой нелегкой судьбы и термин «договор»: интуитивное представление о договоре обычно оказывается неправильным, но это выявляется только при возникновении спора, да и то, не всегда. В результате часто оказывается, что действительные права и обязанности сторон договора существенно отличаются от того, что имелось в виду при заключении сделки.

Природа договора | Форма договора | Существенные условия договора | Заключение, изменение и расторжение договора | Исполнение договора | Договорная ответственность | Как читать договор |

Цель этой статьи заключается в том, чтобы помочь человеку с инженерным образованием научиться правильно читать и адекватно понимать гражданско-правовые договоры. Этот навык пригодится отнюдь не только в профессиональной деятельности, но и в частной жизни, многие аспекты которой определяются именно договорными отношениями. Естественно, для профессионального юриста все далее написанное покажется совершеннейшей банальностью, но, к счастью для всех, перечень профессий юристами отнюдь не исчерпывается

Данная работа не претендует на полноту изложения материала, напротив, из огромного массива гражданского законодательства были выбраны, пожалуй, наиболее простые правоотношения. Тем не менее, совсем без теории обойтись не удалось, в результате чего прочтение дальнейшего текста потребует от читателя определенных интеллектуальных усилий.

Природа договора

Основным элементом юридической картины мира являются субъекты, наделенные (неважно, кем) правоспособностью, то есть способностью иметь права и обязанности. В самом широком смысле существует три источника юридических прав и обязанностей:

1. Нормативный правовой акт, действие которого распространяется на неопределенный круг лиц (закон, постановление Правительства, приказ федерального органа исполнительной власти и т.п.);

2. Изданный каким-либо государственным уполномоченным органом индивидуальный правовой акт, действие которого распространяется только на определенных лиц, обычно указанных в этом акте (лицензия, водительское удостоверение, решение суда и т.п.);

3. Договор, то есть «соглашение двух и более лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей» (определение ст. 420 ГК РФ).

Таким образом, действующий договор является таким же источником прав и обязанностей, как и законодательный акт или решение суда. Разумеется, в иерархии источников права договор стоит на нижней ступеньке - в том смысле, что не может противоречить законодательному акту или судебному акту, вынесенному по поводу данного договора. Но об этом чуть позже.

Итак, **договор есть соглашение двух и более лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.** Лица, как известно, могут быть физическими или юридическими – на природу договора это никак не влияет. Собственно, юридическое лицо, будучи совершеннейшей фикцией с физической точки зрения, потому и называется лицом, что обладает отдельной, самостоятельной правоспособностью несмотря на то, что его личная воля реализуется только волей физических лица - руководителей и представителей этого юридического лица. Из правоспосообности следует и гражданская *деликтоспособность* юридического лица, то есть его *способность лично нести ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение* гражданских *обязанностей*, в том числе возникших из гражданско-правового договора или в связи с ним (от латинского "деликт" – правонарушение).

Здесь можно отметить, что в российском праве отсутствует уголовная деликтоспособность юридических лиц (юрлицо не может быть привлечено к уголовной ответственности по российскому законодательству), зато существует административная деликтоспособность, чем очень успешно пользуются разные надзорные органы, нещадно штрафуя юридических лиц за различные административные правонарушения.

Из легального определения договора как соглашения двух и более лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей следует, помимо прочих, два принципиально

важных вывода:

Во-первых, договор есть соглашение лиц, то есть выражение согласованной их воли установить, изменить или прекратить **свои** гражданские права и обязанности в отношениях друг с другом. При этом, договор не устанавливает обязанности для третьих лиц, которые не участвуют в договоре в качестве сторон, однако может создавать для третьих лиц права по отношению к одной или нескольким сторонам договора (пункт 3 ст. 307 ГК РФ).

Во-вторых, права и обязанности, возникшие из договора, сами по себе ничем не отличаются от прав и обязанностей, возникающих из закона или , однако его действие ограничено кругом лиц, указанных в договоре. Поэтому право договора юристы называют "частным правом", правом частных лиц, которые свободно и без принуждения (ст. 421 ГК РФ) связали себя договорными обязательствами и получили соответствующие договорные права.

В отсутствие договорных отношений лица никак юридически не связаны между собой, отвечая только перед законом, который действует в отношении всех субъектов независимо от их воли и желания. Заключением договора эти лица добровольно и взаимно обязываются друг перед другом, приобретают частные права и обязанности. Говоря юридическим языком, в результате заключения договора между лицами, которые стали сторонами договора, возникают правовые отношения (правоотношения), причем эти правоотношения охраняются законом и защищаются правосудием.

Можно сказать, что стороны договора образуют особое "комьюнити", существующее по правилам, установленным договором и гражданским законодательством, которое применимо к данному виду правоотношений. Лица свободны в заключении договора, но самим фактом его заключения они обязываются соблюдать не только условия договора, но и нормы законодательства, которые регулируют данный вид правоотношений.

Юридический факт заключения, исполнения или прекращения договора сам по себе имеет серьезные правовые последствия. Такие действия изменяют правовое положение их участников путем установления, изменения или прекращения соответствующих гражданских прав и обязанностей. Действия, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей в гражданском законодательстве называются сделкой (ст. 153 ГК РФ).

Таким образом, договор можно рассматривать как сделку, то есть юридический факт совершения сторонами договора действий, направленных на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей сторон договора. Как и любой юридический факт, сделка сама по себе не имеет внутреннего правового содержания: юриспруденция изучает право, а не сами действия, в результате совершения которых это право возникает, изменяется или прекращается. В некотором смысле сделка есть "начальная точка" в юридическом пространстве частного права – точка, из которой происходит множество правовых последствий, но сама точка по определению не содержит в себе ничего юридически значимого.

В результате совершения сделки между ее сторонами возникают правовые отношения (взаимные права и обязанности), совокупность которых составляет иной аспект общего понятия "договор", нежели "договор-сделка". Особые, частные правоотношения сторон договора по существу являются условиями сделки, но не самой сделкой. Когда говорят об исполнении договора, то речь идет именно об исполнении договора-правоотношения, то есть о реализации тех самых прав и обязанностей, установление, изменение или прекращение которых является предметом соглашения лиц, заключивших договор. По существу, договор-правоотношение и есть то самое частное право, возникшее из сделки, как юридического факта.

Само по себе право абстрактно и не всегда существует в какой-либо объективной форме. Например, устный договор купли-продажи хранится в только памяти сторон сделки, что, разумеется, создает дополнительные сложности в случае возникновения споров между сторонами по вопросам, связанным с заключением и исполнением такого договора. По этой причине договоры, содержащие сложные и многосоставные правоотношения, составляются письменно – тем самым частное право договора приобретает объективную форму документа. Таким образом, возникает третий аспект понятия "договор" – договор как документ, то есть объективная форма договорных правоотношений.

Таким образом, понятие "договор" включает в себя три различных аспекта:

1. Договор-сделка, то есть юридический факт действий лиц, направленных на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (условная аналогия – создание писателем литературного произведения). Сама по себе сделка не имеет *юридического* содержания, но имеет юридические последствия в виде совокупности договорных правоотношений;

2. Договор-правоотношение, то есть совокупность прав и обязанностей, возникших, изменившихся или прекращенных вследствие совершения сделки. Договор-правоотношение образует частное право сторон договора (условная аналогия – авторский замысел писателя, содержание литературного произведения);

3. Договор-документ, то есть объективная форма договора-правоотношения ("фиксация" правоотношений на материальном носителе – письменный текст, аудиовидеозапись и т.п.). В качестве условной аналогии можно привести рукопись литературного произведения, отражающую авторский замысел писателя).

Указанные выше три различных аспекта единого понятия "договор" (договор-сделка, договор-правоотношение и договор-документ) могут показаться чисто теоретической абстракцией. Между тем, эти представления являются фундаментальной основой доктрины договора, основой юридического мышления в области договорного права. Применяя термин "договор", юристы обычно не указывают аспект, в котором используется это слово, поскольку для специалиста это совершенно очевидно из контекста, очевидно до банальности. Между тем, очевидное юристу оказывается неочевидным с бытовой точки зрения. В результате возникает путаница понятий и бесконечные терминологические споры, корректное правопонимание оказывается невозможным.

К сожалению, невозможно научиться правильно толковать договор, сначала не научившись четко выделять из контекста надлежащий аспект этого термина, даже если поначалу эта задача кажется абстрактной и оторванной от реальности. Разумеется, это потребует определенной внутренней работы от читателя, но результат того стоит.

Форма договора

Гражданское законодательство России (ст. 158 ГК РФ) выделяет три формы сделок – устная, простая письменная и нотариальная.

В устной форме (ст. 159 ГК РФ) могут совершаться все сделки, кроме тех, для которых законом или соглашением сторон не установлена письменная (простая или нотариальная) форма. Договор-правоотношение в данном случае не имеет объективной формы договора-документа. Устно могут совершаться и сделки во исполнение договора, заключенного в письменной форме (простой или нотариальной), если это не противоречит законодательству или условиям договора.

В письменной форме должны заключаться сделки между юридическими лицами, сделки между юридическими и физическими лицами, а также сделки физических лиц между собой на сумму, превышающую десятикратный минимальный размер оплаты труда, а также в иных случаях, предусмотренных законодательством (ст. 161 ГК РФ).

Письменная форма сделки подразумевает составление договора-документа, подписанного уполномоченными представителями сторон. При этом допускается использование факсимиле, электронной цифровой подписи либо иного аналога собственноручной подписи представителя (например – электронного почтового сообщения или специальной функции программного обеспечения наподобие "кнопки" "Согласен"), но только в случаях и в порядке, предусмотренных законодательством или соглашением сторон. (ст. 160 ГК РФ).

Следует отметить, что несоблюдение простой письменной формы сделки в случаях, когда такая форма является обязательной, само по себе влечет ее недействительность лишь в случаях, прямо предусмотренных законодательством или соглашением сторон (п. 2 ст. 162 ГК РФ). В случае возникновения спора между сторонами сделки, обязательная письменная форма которой не была соблюдена, стороны лишаются права ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, однако сохраняют право приводить письменные и иные доказательства. Учитывая, что практическая роль свидетельских показаний в реальном арбитражном процессе близка к нулю, правовые последствия несоблюдения простой письменной формы сделки представляются не слишком суровыми...

Нотариальное удостоверение сделки осуществляется лицом, имеющим право совершения такого нотариального действия (нотариусом, а в ряде случаев и иными лицами), путем проставления удостоверительной надписи на соответствующем договоре-документе (ст. 163 ГК РФ). Таким образом, нотариально удостоверены могут быть только сделки, совершенные в письменной форме, то есть при наличии соответствующего договора-документа.

Нотариальное удостоверение сделок обязательно в случаях, указанных в законе (например, рента по правилам ст. 584 ГК РФ), либо в случаях, предусмотренных соглашением сторон – даже если по закону нотариальное удостоверение данного вида сделок не требовалось. Иногда стороны предпочитают нотариально удостоверять сделки, справедливо полагая, что такая сделка получит существенную дополнительную защиту от возможных притязаний третьих лиц.

Несоблюдение нотариальной формы сделки в случаях, когда такая форма является обязательной, влечет ее ничтожность (ст. 165 ГК РФ). Такая сделка не имеет никаких правовых последствий, за исключением последствий своей недействительности и недействительна с момента ее совершения. Надо заметить, что недействительность ничтожной сделки не зависит от решения суда, который лишь констатирует факт недействительности ничтожной сделки и применяет последствия ее недействительности (ст. 166, ст. 167 ГК РФ).

В случаях, прямо указанных в законе, сделки, совершенные в письменной форме (простой или нотариальной) подлежат государственной регистрации. В частности, государственной регистрации подлежат сделки с недвижимым имуществом (за исключением краткосрочной аренды на срок менее одного года). Надо иметь в виду, что регистрации подлежит именно договор-сделка, а не договор-правоотношение: регистрирующий орган регистрирует факт заключения договора, а не его содержание и, соответственно, не вправе влиять на правоотношения, возникающие из соответствующей сделки. При этом сама государственная регистрация осуществляется проставлением соответствующего штампа на экземплярах соответствующего договора-документа. Регистрация устных сделок, разумеется, невозможна.

Несоблюдение требования закона о государственной регистрации сделки влечет ничтожность этой сделки.

Существенные условия договора

Согласно ст. 432 ГК РФ, договор считается заключенным, если между сторонами достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора и это соглашение совершено в надлежащей форме (устной, простой письменной или нотариальной). Таким образом, договор не признается заключенным в случае, если стороны не достигли согласия хотя бы по одному существенному условию договора.

По правилам ст. 432 ГК РФ можно выделить следующие три вида существенных условий договора, первый из которых определяет договор как сделку, а два других определяет договор как правоотношение:

1. Предмет договора.

2. Условия, которые названы законодательством как существенные или необходимые для договоров данного вида;

3. Условия, которые названы любой стороной в качестве существенных.

Предметом договора являются действия, которые стороны будут совершать в качестве исполнения договора. Иначе говоря, предмет договора определяет сделку, то есть юридический факт, из которого возникают правоотношения сторон договора. Именно предметом договора определяется договор-сделка, порождающий договор-правоотношение. Например, предметом договора об оказании услуг связи является деятельность по приему, обработке и хранению сообщений электросвязи, предметом договора купли-продажи является действие по передаче вещи (объекта купли-продажи) в собственность покупателя, предметом договора подряда является выполнение определенной работы и так далее.

Предмет договора, за редкими и весьма специальными исключениями, всегда действие или деятельность, которая будет осуществляться на условиях, установленных договором как правоотношением. В этом смысле условие о предмете договора есть то, что связывает юридические абстракции договора-правоотношения и реальный мир, в котором стороны договора совершают действия, регулируемые этим договором. Очевидно, что предмет договора есть ключевое условие, позволяющее адекватно толковать договор применительно к реальным действиям его сторон.

Иные условия договора в совокупности составляют договор как правоотношение, то есть определяют права и обязанности сторон, которые устанавливаются, изменяются или прекращаются исполнением данного договора. Часть этих условий названа законодателем, другая часть определяется самими сторонами по своему усмотрению, причем законодательные и "частно-правовые" (устанавливаемые самими сторонами) условия взаимно дополняют друг друга.

Гражданское законодательство устанавливает специальные требования к некоторым видам договоров, причем к числу этих требований относятся и существенные условия соответствующих договоров. Такие договоры принято называть "поименованными договорами", широкий спектр которых приводится как в Гражданском кодексе, так и в других законодательных актах. В частности, к поименованным договорам относится договор об оказании услуг связи и договор о присоединении сетей электросвязи, поименованные в законодательных актах Российской Федерации в области связи.

Помимо существенных условий, установленных законодательством, любая из сторон вправе настаивать на своих условиях, существенных для этой стороны. В случае отказа другой стороны (сторон) договора от принятия таких условий договор не считается заключенным. В частности, в подавляющем большинстве случаев, к числу таких "частных" условий относится условие о цене договора, поскольку гражданское законодательство в качестве общего правила не устанавливает цену в качестве существенного условия.

Следует отметить, что стороны вправе заключить договор как поименованный, так и

непоименованный договор, а также смешанный договор, содержащий элементы различных поименованных договоров. Разумеется, к смешанным договорам применяются правила, установленные законодательством для каждого из поименованных договоров, входящих в состав смешанного договора (ст. 421 ГК РФ).

Заключение, изменение и расторжение договора

Термин "заключение договора" имеет два значения: согласование сторонами предмета договора и его существенных условий, а также юридические действия, направленные на заключение сделки.

Разумеется, достижение согласия сторон по предмету и условиям договора является наиболее сложным и деликатным этапом заключения договора. Стороны свободны в заключении договора и в любой момент имеют право отказаться от его заключения, причем понуждение к заключению договора запрещено ст. 421 ГК РФ. Так что результат этого предварительного этапа зависит исключительно от квалификации и доброй воли переговорщиков.

В то же время существует два типа договоров, существенные условия и предмет которых не подлежат обсуждению. Другая сторона вправе либо согласиться с ними, либо отказаться от заключения договора. К таким договорам относится публичный договор и договор присоединения (не путать с договором о присоединении сетей связи).

По правилам ст. 426 ГК РФ публичным договором признается договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые данная организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское и гостиничное обслуживание и т.п.).

Цена товаров, работ, услуг, а также иные условия публичного договора устанавливаются одинаковыми для всех потребителей, за исключением случаев, когда законодательством допускается предоставление льгот для отдельных категорий потребителей.

Договором присоединения признается договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах ли иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе, как путем присоединения к предложенному договору в целом.

Таким образом, в публичном договоре одинаковым для всех потребителей является договор-правоотношение, при этом договоры-документы могут отличаться как текстуально, так и по форме – если только при этом не нарушается принцип единообразия правоотношений, формализованных в соответствующих документах.

В отличие от публичного договора-правоотношения, договор присоединения одинаков для всех потребителей именно как документ. Разумеется, идентичность документа означает идентичность правоотношений, которые определяются этим документом, так что договор присоединения есть более жесткая форма публичного договора.

Согласно ст. 432 ГК РФ договор как сделка заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной. При этом оферта должна содержать все существенные условия договора (ст. 435 ГК РФ). Этот порядок существует со времен Римской империи и вполне успешно применяется во всем мире, и Россия отнюдь не исключение. Например, ценник розничного магазина есть оферта о приобретении товара по объявленной цене – покупатель вправе принять предложение и купить товар, либо отказаться от акцепта и остаться без покупки.

Нетрудно заметить, что в случае заключения договора в письменной форме путем акцепта оферты образуются два документа (оферта и ее акцепт), каждый из которых подписан одной стороной и которые в совокупности составляют договор-документ. Однако, наиболее широкое распространение получила практика заключения договора в виде одного документа, подписанного обеими сторонами. В некоторых случаях заключение договора в виде одного документа прямо предписывается законодательством – в частности, такое требование установлено к договорам о присоединении сетей электросвязи.

Необходимо отличать заключение договора от подписания договора. Термин "заключение договора" означает совершение сделки, из которой возникает договор-правоотношение, о котором, собственно, и идет речь. Подписание договора-документа уполномоченными представителями сторон лишь только удостоверяет факт совершения сделки на определенных условиях, но не имеет самостоятельного значения. Тем более, что в некоторых случаях подписанный договор ничтожен как сделка и не имеет правовых последствий.

Закон предусматривает довольно много случаев недействительности (незаключенности) договора,

подписанного обеими сторонами и скрепленного их печатями. В частности, недействителен договор, противоречащий закону или нормативному правовому акту. Недействителен договор в случае несоблюдения нотариальной формы сделки или ее государственной регистрации. Недействителен договор, в котором стороны не достигли согласия по предмету договора или по всем существенным условиям договора, существует и еще целый ряд оснований недействительности подписанного договора. Наконец, существуют специальные правила, применимые к поименованным договорам, так, в частности, недействителен договор аренды, из которого невозможно однозначно установить объект аренды (ст. 607 ГК РФ). Таким образом, подписание договора уполномоченными представителями сторон отнюдь не всегда означает, что этот договор действительно заключен и вступил в юридическую силу.

Об уполномоченных представителях сторон следует сказать особо. Не обладая ни собственным разумом, ни собственным телом, юридическое лицо по своей природе физически не может совершать действия само по себе. От имени юридического лица всегда действуют представители, полномочия которых основаны либо на законодательстве и учредительном документе юридического лица, либо на доверенности, выданной от имени этого юридического лица.

От имени хозяйственных обществ (в частности, обществ с ограниченной ответственностью и акционерных обществ) на основании устава общества без доверенности действует единоличный исполнительный орган общества (например, генеральный директор). Полномочия единоличного исполнительного органа удостоверяются протоколом собрания участников или акционеров хозяйственного общества, на котором принято решение о назначении (образовании) единоличного исполнительного органа, а также выпиской из Единого государственного реестра юридических лиц (ЕГРЮЛ).

Единоличный исполнительный орган вправе не только совершать сделки от имени общества, но и выдавать от имени общества другим лицам доверенности, уполномочивающее таких лиц (представителей) представлять общество перед третьими лицами (ст. 183 ГК РФ). Следует отметить, что полномочия административного характера (издание приказов, распоряжений и т. п.) не могут быть основаны на доверенности, поскольку такие действия не являются представительством перед третьими лицами.

О доверенностях следует сказать особо. Доверенность должна быть составлена в письменной форме, подписана собственноручно единоличным исполнительным органом юридического лица с приложением печати этого юридического лица (ст. 183 ГК РФ). Доверенность на совершение сделок, требующих нотариальной формы, должна быть нотариально удостоверена. Обязательному нотариальному удостоверению подлежит также доверенность, выданная в порядке передоверия (ст. 187 ГК РФ). Впрочем, закон не препятствует нотариальному удостоверению и других доверенностей по желанию доверителя.

Доверенность, в которой не указана дата ее совершения, ничтожна. Срок действия доверенности не может превышать трех лет. В случае, если в доверенности не указан срок ее действия, то доверенность действительна в течение одного года, за исключением нотариально удостоверенных доверенностей, предназначенных для совершения действий за границей РФ. Такая доверенность действует в течение неопределенного срока до ее отмены доверителем (ст. 186 ГК РФ).

При отсутствии полномочий действовать от имени доверителя (то есть при отсутствии доверенности) или при превышении полномочий, предоставленных доверенностью, сделка считается заключенной от имени совершившего ее лица, если только доверитель впоследствии не одобрит данную сделку и тем самым примет на себя соответствующие права и обязанности.

Как уже отмечалось ранее, договор есть соглашение об установлении, изменении и прекращении гражданских прав и обязанностей. Изменение или расторжение договора-правоотношения означает изменение или расторжение соответствующих прав и обязанностей и, как следует из ст. 450 ГК РФ, осуществляется по соглашению обеих сторон, если иное не предусмотрено законом или самим договором. Таким образом, соглашение об изменении или расторжении договора также является договором, предметом которого служит внесение изменений в соответствующий договор или его прекращение. Соглашение об изменении или расторжении договора, как правило, совершается в той же форме, что и договор (ст. 452 ГК РФ).

По общему правилу гражданское законодательство запрещает односторонний отказ от исполнения обязательства или одностороннее изменение его условий. Однако, односторонний отказ от исполнения обязательства, связанного с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, и одностороннее изменение условий такого обязательства допускаются также в случаях, предусмотренных договором, если иное не вытекает из закона или существа обязательства (ст. 310 ГК РФ).

Исполнение договора

Признавая частное право, закон постулирует, что договорные обязательства должны исполняться

надлежащим образом (ст. 309 ГК РФ), неисполнение или ненадлежащее исполнение договорных обязательств влечет гражданско-правовую (имущественную) ответственность, о которой будет сказано далее. Надо заметить, что исполнение договорных обязательств по общему правилу представляет собой действие или бездействие (воздержание от совершения определенных действий). Действие или бездействие юристы называют красивым словом "деяние".

В советском документальном обороте юридический факт исполнения, ненадлежащего исполнения или неисполнения обязательств по договору удостоверялся документом под названием "акт", которые подписывали представители сторон договора. Данную традицию унаследовали практически все страны СНГ, обычаи делового оборота которых предусматривают составление акта в удостоверение исполнения или неисполнения договорных обязательств.

Двусторонний акт представляет собой пример соглашения сторон, которое, однако, не является договором. Сам по себе акт не влечет установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей, однако акт удостоверяет юридический факт, последствия которого определяются договором. Например, акт (накладная) удостоверяет факт передачи товара покупателю, что, в соответствии с договором, влечет наступление обязанности покупателя выплатить продавцу договорную цену товара.

В соответствии со статьей 6 федерального закона "О бухгалтерском учете", бухгалтерские операции совершаются только на основании соответствующих первичных документов. Налоговое законодательство также предусматривает необходимость первичных документов для целей налогового учета (исчисления налога на прибыль) и исчисления налога на добавленную стоимость. Таким первичным документом является акт.

Для целей бухгалтерского учета и исчисления налоговых платежей акт должен соответствовать типовой форме утвержденным федеральным органом власти в области статистики (Госкомстат, Росстат). Такие типовые формы актов утверждены для некоторых видов поименованных договоров, в частности для договоров поставки и строительного подряда. Несоблюдение формы акта чревато для стороны-плательщика невозможностью уменьшить налогооблагаемую базу по налогу на прибыль и невозможностью применить налоговые вычеты по НДС.

Помимо акта, исполнение обязательств косвенно удостоверяется счетом-фактурой. Сам по себе счет-фактура применяется исключительно в качестве основания для применения налогового вычета по НДС и не имеет гражданско-правового содержания. Порядок выставления и учета, а также форма счетов-фактур устанавливается налоговым законодательством. Однако, судебная практика показывает, что суды принимают счет-фактуру в качестве доказательства факта исполнения обязательств стороной, выставившей счет-фактуру, хотя последний подписывается представителем только одной стороны.

В случае, если сделка имеет длящийся и однородный характер (например, оказание услуг связи в течение неопределенного срока), стороны договора обычно предусматривают в договоре разделение периода действия договора на условные расчетные периоды. Расчетный период как правило равен одному календарному месяцу. В этом случае приемка исполнения по договору и расчеты сторон осуществляются отдельно за каждый расчетный период. Необходимо отметить, что если условия длящейся сделки не предусматривают введение расчетных периодов, то приемка исполнения по сделке и, соответственно, взаимные расчеты сторон, производятся после окончания договора.

Договорная ответственность

Сторона договора, не исполнившая или ненадлежащим образом исполнившая свои обязательства по договору, по общему правилу обязана полностью возместить убытки другой стороне (сторонам) договора (ст. 393, ст.15 ГК РФ). При этом ответственность наступает при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законом или договором не предусмотрены иные основания ответственности, причем заключенное заранее соглашение об устранении или ограничении ответственности за умышленное нарушение обязательств считается ничтожным и не имеет правовых последствий. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство, (ст. 401 ГК РФ).

Под убытками в гражданском законодательстве (ст. 15 ГК РФ) понимаются:

-расходы, которые пострадавшая сторона произвела или должна будет произвести для восстановления нарушенного права (в том числе права пользования услугой, обязательство по оказанию которой не было исполнено надлежащим образом);

- утрата или повреждение имущества в денежном выражении (реальный ущерб);

- упущенная выгода, то есть неполученные доходы, которые пострадавшая сторона получила бы при обычных условиях деятельности, если бы ее право не было нарушено.

В то же время законом или самим договором может быть предусмотрено возмещение убытков в

меньшем размере. Учитывая предельную жесткость общего правила о полном возмещении убытков, условия договора в подавляющем большинстве случаев предусматривают возмещение убытков в меньшем размере. Иначе говоря, договариваясь об ответственности за нарушение договора, стороны фактически договариваются о снижении ответственности по сравнению с общим правилом. В случае, если в договоре вообще отсутствуют условия об ответственности сторон, применяется общее правило ст. 15 ГК РФ.

Договором может быть предусмотрена неустойка за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств. В таком случае убытки возмещаются в части, не покрытой неустойкой, однако законом или договором могут быть специально предусмотрены следующие случаи (ст. 394 ГК РФ):

-допускается взыскание только неустойки, но не убытков;

-убытки могут быть взысканы в полной сумме сверх неустойки;

-по выбору пострадавшей стороны могут быть взысканы либо неустойка, либо убытки.