МІНІСТЕРСТВО ОСВІТИ І НАУКИ УКРАЇНИ

КИЇВСЬКИЙ НАЦІОНАЛЬНИЙ УНІВЕРСИТЕТ

БУДІВНИЦТВА І АРХІТЕКТУРИ

Похиленко І.С.

ДОГОВІРНЕ ПРАВО

Конспект лекцій

(для студентів ОПП «Менеджмент організацій і адміністрування спеціальності 073 «Менеджмент» галузі знань 07 «Управління та адміністрування»)

Рецензент: Мамонтов І.О., кандидат юридичних наук, доцент

Затверджено на засіданні кафедри політичних наук і права, протокол №12 від 19 червня 2021 р.

ЗМІСТ

Тема 1. Поняття та загальна характеристика договірного права в Україні

Тема 2. Загальні положення про договори у сфері підприємницької діяльності

Тема 3. Виконання договірних зобов'язань суб'єктами господарювання (підприємцями)

Тема 4. Договори про передачу майна у власність

Тема 5. Договори про передачу майна у користування

Тема 6. Договори про виконання робіт

Тема 7. Договори про надання юридичних та фактичних послуг

Тема 8. Правове регулювання кредитно-розрахункових відносин

Тема 9. Зобов'язання про спільну діяльність. Договір про створення юридичної особи

Тема 10. Правове регулювання договірних відносин у сфері зовнішньоекономічної діяльності

Питання для самоперевірки

Список рекомендованої літератури

ТЕМА 1. ПОНЯТТЯ ТА ЗАГАЛЬНА ХАРАКТЕРИСТИКА ДОГОВІРНОГО ПРАВА В УКРАЇНІ

Договірне право як галузь права – це система правових норм, що регулюють договірні відносини. Договірне право включає в себе елементи (розділи, частини), що встановлюють: 1) загальні положення договірного права та 2) положення окремих видів договорів. Отже, умовно договірне право можна поділити на Загальну і Особливу частини.

Загальна частина договірного права містить положення, що визначають: поняття, принципи, джерела договірного права; поняття зобов'язання і договору, їх співвідношення; зміст, структура договору, його форму; класифікацію договорів; порядок укладення, виконання (способи забезпечення виконання договірних зобов'язань), зміни, розірвання договору; відповідальність за порушення договірних зобов'язань.

Особлива частина договірного права містить правові норми, що визначають порядок передання, майна, надання послуг, виконання робіт тощо, тобто окремі види договорів залежно від предмету договору. Підставою для такого поділу є правова спрямованість або юридична мета договорів (типи договорів).

Предметом договірного права є суспільні відносини, що пов'язані із укладенням, зміною, виконанням чи припиненням договорів, зокрема господарських (підприємницьких) договорів.

Методи договірного права – це способи і прийоми, за допомогою яких здійснюється регулювання суспільних відносин, що входять у предмет договірного права. Види методів договірного права: диспозитивний (юридична рівність сторін, ініціатива сторін при встановленні правовідносин, можливість вибору варіанта поведінки, що не суперечить цивільному законодавству і моралі суспільства) та імперативний (укладення обов'язкових договорів).

Принципи договірного права можна визначити як основні керівні засади (основні ідеї), які знаходять своє закріплення в нормах договірного права. Система принципів, які найповніше визначають правову природу та зміст договірного права: принцип свободи договору; принцип диспозитивності (рівності); принцип економічності та співробітництва; принцип обов'язковості виконання сторонами умов договору; принцип належного і реального виконання договірних зобов'язань; принцип судового захисту та застосування договірних санкцій та санкцій, передбачених законом до порушника договірного зобов'язання; принцип справедливості, добросовісності й розумності; принцип моральності; принцип не зловживання правом.

Отже, договірне право – системно упорядкована сукупність правових норм, розміщених у ЦК, ГК, інших актах законодавства та норм-вимог, розміщених в інших джерелах права, які встановлюють принципи договірних відносин, правила та порядок укладення договору, зміст договору, тобто права і обов’язки сторін, порядок виконання договірних зобов’язань, правові наслідки неналежного виконання (невиконання) договірних зобов’язань та способи захисту порушених прав сторін договору.

Норми договірного права є переважно диспозитивними, а недоговірні зобов'язання регламентуються імперативними нормами.

Згідно ст. 202 ЦК правочин - дія особи, спрямована на набуття, зміну або припинення цивільних прав та обов'язків. Вони можуть бути односторонніми та дво- багато-сторонніми (договори).

Односторонні створюють обов'язки для особи, яка його вчинила, а для інших осіб лише у випадках, встановлених законом, або за домовленістю з ними. До правовідносин, які виникли з односторонніх правочинів, застосовуються загальні положення про зобов'язання та про договори, якщо це не суперечить цивільному законодавству або суті правочину.

ЦК передбачено, що двосторонні та багатосторонні правочини (угоди) є договорами.

2. Поняття та ознаки цивільно-правового договору. Функції цивільно-правового договору.

Згідно з ст. 626 ЦК: Договором є домовленість двох або більше сторін, спрямована на встановлення, зміну або припинення цивільних прав та обов'язків.

ЦК передбачено, що двосторонні та багатосторонні правочини (угоди) є договорами.

Ознаки договору: 1. це юридичний факт, здатний породжувати виникнення цивільних прав та обов’язків 2. це, дія, яка є результатом внутрішнього волевиявлення обох сторін; 2) Волевиявлення має характер угоди сторін; 3) Волевиявлення сторін виражене в конкретній формі (усній чи письмовій); 4) Взаємне волевиявлення досягається у встановленому нормами права порядку; 5) Угодою сторін встановлюється (а також змінюються та припиняються) їх цивільні права та обов`язки.

Можна сказати, що Договір з однієї сторони – угода, право-відношення, підстава для виникнення зобов’язань, з іншого – це документ про фіксацію укладення угоди чи саме зобов’язання.

З прийняттям нового ЦК змінилася роль договору у співвідношенні зовнішнього (державного) і внутрішнього регулювання (саморегулювання) шляхом посилення засобів договірного саморегулювання.

Ст..6 ЦК закріплюється самостійна саморегулююча роль договору, особливо коли сторони можуть відступити від положень актів цивільного законодавства і врегулювати відносини на власний розсуд.

Сторони в договорі не можуть відступити від положень актів цивільного законодавства, якщо в цих актах прямо вказано про це, а також у разі, якщо обов'язковість для сторін положень актів цивільного законодавства випливає з їх змісту або із суті відносин між сторонами.

3. Поняття вертикальної ієрархії норм договірного права. Співвідношення внутрішнього і міжнародного регулювання договірних відносин.

Джерела договірного права за юридичною силою поділяються на: 1. Конституцію У., 2. ЦК та ГК – основні кодифіковані акти 3. інші акти цивільного законодавства (спеціальні закони (про лізинг, про концесії, про ЗЕД…) та підзаконні акти (акти Президента, постанови КМУ, акти інших органів державної влади та місцевого самоврядування у випадках і в межах, встановлених Конституцією та законом., ); 3. договори суб’єктів цивільного права; 4. звичаї; 5. міжнародні договори; 6. інші форми цивільного законодавства («неформалізовані прецеденти», корпоративні норми тощо).

Вертикальну ієрархію норм чітко визначають ЦК (ст. 4) та ГК (ст.. 7). Норми Конституції мають пряму дію, інші акти не можуть їй суперечити. Акти цивільного законодавства приймаються відповідно до К., ЦК та ГК. Законопроект, який регулює цивільні відносини інакше, ніж ЦК має розглядатися одночасно із законопроектом про внесення змін до ЦК. ОВВ приймають нормативні акти лише у випадках і в межах встановлених К., ЦК, ГК, та законами.

Горизонтальна ієрархія: 1) новий закон має пріоритет по відношенню до раніше виданого (ст.. 5 ЦК); 2) спеціальний закон витісняє загальний (не закріплено в жодному акті, але загальновизнано).

ЦК та іншими законами встановлено пріоритет міжнародного договору, так ст. 10 ЦК чинний міжнародний договір, який регулює цивільні відносини, згода на обов'язковість якого надана ВРУ, є частиною національного цивільного законодавства У. Якщо у міжнародному договорі У. містяться інші правила, ніж ті, що встановлені відповідним актом цивільного законодавства, застосовуються правила відповідного міжнародного договору У.

4. Співвідношення та взаємодія договору й закону як джерел регулювання договірних відносин за ЦК України та ГК України.

Згідно ст.. 6 ЦК Сторони мають право укласти договір, який не передбачений актами цивільного законодавства, але відповідає загальним засадам цивільного законодавства.

Сторони мають право врегулювати у договорі, який передбачений актами цивільного законодавства, свої відносини, які не врегульовані цими актами.

Сторони в договорі можуть відступити від положень актів цивільного законодавства і врегулювати свої відносини на власний розсуд.

Сторони в договорі не можуть відступити від положень актів цивільного законодавства, якщо в цих актах прямо вказано про це, а також у разі, якщо обов'язковість для сторін положень актів цивільного законодавства випливає з їх змісту або із суті відносин між сторонами.

Зазначені положення застосовуються як до договорів так і до односторонніх правочинів.

Джерела договірного права за юридичною силою поділяються на: 1. Конституцію У., 2. ЦК та ГК – основні кодифіковані акти 3. інші акти цивільного законодавства (спеціальні закони (про лізинг, про концесії, про ЗЕД…) та підзаконні акти (акти Президента, постанови КМУ, акти інших органів державної влади та місцевого самоврядування у випадках і в межах, встановлених Конституцією та законом., ); 3. договори суб’єктів цивільного права; 4. звичаї; 5. міжнародні договори; 6. інші форми цивільного законодавства («неформалізовані прецеденти», корпоративні норми тощо).

5. Співвідношення понять “договір”, “угода” та “правочин”.

Законодавством не завжди послідовно і узгоджено визначено співвідношення цих понять.

Згідно ст.. 11 Цк підставами виникнення цивільних прав та обов’язків є договори та інші правочини.

Згідно ст. 202 ЦК правочин - дія особи, спрямована на набуття, зміну або припинення цивільних прав та обов'язків. Вони можуть бути односторонніми та дво- багато-сторонніми

Майже такі ж визначення для «угоди» були закріплені в ст.. 41 ЦК УРСР, якою передбачалося, що угодами визначаються дії громадян і організацій, спрямовані на встановлення, зміну чи припинення цивільних прав та обов’язків.

При цьому, і в ЦК і в ЦК УРСР однозначно сформульовано, що двосторонні та багатосторонні правочини (угоди) є договорами.

Згідно з ст. 626 ЦК: Договором є домовленість двох або більше сторін, спрямована на встановлення, зміну або припинення цивільних прав та обов'язків. Таким чином кожен договір є правочином.

Слід зазначити, що значна кількість НПА містить посилання на угоди.

Так, у ГК перевага надається термінам «договір» та «угода».

Таким чином можна зробити наступний висновок про співвідношення понять:

1. Двосторонні й багатосторонні правочини є договорами і водночас угодами.

2. Договори і угоди – тотожні поняття

6. Звичаї та звичаї ділового обороту як регулятори договірних відносин.

Правовий звичай – усталене правило поведінки у певній сфері цивільних відносин, яке внаслідок визнання державою набуло загальнообов’язкового характеру. Звичай став джерелом права на рівні окремих інститутів цивільного права.

Згідно ст. 7 ЦК звичаї можуть бути регулятором цивільних відносин якщо вони не суперечать договору або актам цивільного законодавства. Звичаєм є правило поведінки, яке не встановлене актами цивільного законодавства, але є усталеним у певній сфері цивільних відносин і може бути зафіксоване у відповідному документі. Правознавці виокремлюють міжнародні звичаї; звичаї внутрішньодержавні; звичаї ділового обігу; звичаї, що ґрунтуються на звичаєвому праві; судові звичаї.

Звичай ділового обігу – усталене правило поведінки, яке застосовується у певній сфері підприємницької діяльності (у торгівлі, розрахункових операціях, торговельному мореплавстві тощо). До них відносять Уніфіковані правила по інкасо. Дія звичаїв ділового обігу безпосередньо передбачена окремими статтями ЦК (наприклад при виконанні зобов’язань боржника та кредитора)

Одним з найпоширеніших міжнародних торговельних звичаїв ділового обігу є Правил «ІНКОТЕРМС», розроблених Міжнародною торгівельною палатою. В Україні відповідно до рішень Президента України при укладенні договорів запроваджено їх обов’язкове, таким чином міжнародні торговельні звичаї та звички набули нормативного характеру

Не можуть бути джерелами цивільного права звички (умови договору - усталені правила, якими погоджуються керуватися сторони договору) та заведений порядок (практика взаємовідносин сторін конкретного договору, що добровільно ними підтримується при довготривалому співробітництві)

7. Система принципів договірного права за чинним цивільним законодавством. Зміст принципів справедливості, добросовіс-ності та розумності в договірних зобов’язаннях.

Система принципів договірного права визначена Конституцією У., ЦК, ГК законами У. З урахуванням ст..3 ЦК до них відносяться 1) неприпустимість свавільного втручання у сферу особистого життя людини; 2) неприпустимість позбавлення права власності, крім випадків, встановлених Конституцією України та законом; 3) свобода договору; 4) свобода підприємницької діяльності, яка не заборонена законом; 5) судовий захист цивільного права та інтересу; 6) справедливість, добросовісність та розумність

Крім того ЦК визначено принципи : «належного» виконання; «реального» виконання; стабільності» виконання зобов’язання; принципи «взаємного сприяння» та «економічності» при виконанні господарських зобов’язань.

У ЦК відсутнє безпосереднє визначення змісту принципів справедливість, добросовісність та розумності, водночас деякі статті ЦК містять посилання на ці принципи.

Принцип добросовісності є засобом певного обмеження принципу свободи договору сторін, дає можливість Сторонам контролювати виконання договору, захищати більш слабку сторону. Добросовісною вважається така поведінка сторони, яка знаючи (повинна була знати), що здійснення нею або іншою стороною прав та обов’язків може призвести до негативних наслідків, вжила доступних їй заходів для їх усунення. Джерелом регулювання принципу добросовісності є Принципи УНІДРУА.

В статтях ЦК щодо виконання зобов’язань вживається терміни, пов’язані з принципом розумності: розумна поведінка, розумний строк, розумна ціна, розумна плата, розумні витрати, розумний час.

8. Співвідношення принципів реального виконання та належного виконання.

У Цивільному кодексі України встановлено принципи:

- «належного» виконання;

Відповідно до ст. 526 ЦК України зобов’язання має виконуватися належним чином відповідно до умов договору, та вимог цього Кодексу, інших актів цивільного законодавства, а за відсутності таких умов та вимог – відповідно до звичаїв ділового обороту або інших вимог, що звичайно ставляться.

Принцип належного виконання, як правило, передбачає виконання зобов’язання: 1) належними сторонами; 2) щодо належного предмету; 3) належним способом; 4) у належні строки (терміни): 5) у належному місці.

- «реального» виконання; Принцип «реального» виконання встановлено у ст. 622 ЦК України.

Відповідно до ч.1 ст. 622 боржник, який сплатив неустойку і відшкодував збитки, задані порушенням зобов’язання, не звільняється від обов’язку виконати зобов’язання в натурі, якщо інше не встановлено договором або законом.

Боржник звільняється від виконання зобов’язання в натурі у разі: 1) відмови кредитора від прийняття виконання, яке внаслідок прострочення втратило для нього інтерес; 2) передання кредиторові відступного; 3) відмови кредитора від договору.

Реальне і належне виконання розмежовують тим, що:

Реальне виконання виражає суть виконання як здійснення певної дії,

а належне виконання – якісну характеристику дії або утримання.

9. Зміст принципу свободи договору та його обмеження

Однією із засад договірних зобов’язань, як і засад (принципів) приватного права взагалі, є свобода договору. Цей принцип є неодмінною ознакою, передумовою та умовою існування ринкової економіки. Принцип свободи договору закріплено у ст. 627 ЦК України.

Ознаки цього принципу: а) неприпустимість вступу в договірні відносини; б) можливість вільного вибору майбутнього контрагента; в) можливість сторін вільно визначати характер (тип) договору, який вони укладають; г) можливість учасників вільно визначати зміст договору.

Юридичне закріплення засади свободи договору, однак не є безмежним. Свобода договору визнається, але за умови, що при здійсненні волевиявлення на укладення договорів відповідні суб’єкти не можуть діяти всупереч положенням Цивільного кодексу, інших актів цивільного законодавства, звичаїв ділового обороту, вимог розумності та справедливості. Водночас принцип свободи договору доповнюється вимогою обов’язковості його виконання сторонами (ст. 629 ЦК України).

ТЕМА 2. ЗАГАЛЬНІ ПОЛОЖЕННЯ ПРО ДОГОВОРИ У СФЕРІ ПІДПРИЄМНИЦЬКОЇ ДІЯЛЬНОСТІ

Зобов'язанням є правовідношення, в якому одна сторона (боржник) зобов'язана вчинити на користь другої сторони (кредитор) певну дію (передати майно, виконати роботу, надати послугу, сплатити гроші тощо) або утримуватися від певної дії, а кредитор має право вимагати від боржника виконання його обов'язку (ст. 509 ЦКУ).

Поняття договору у цивільному праві є одним з основних. У сучасному цивільному праві договір розглядається в трьох аспектах: 1) як юридичних факт, що породжує виникнення договірного зобов'язального правовідношення; 2) як зобов'язальне правовідношення; 3) як документ, у якому фіксуються його умови.

У частині 1 ст. 626 ЦК дається визначення договору як юридичного факту, підстави виникнення цивільного зобов'язання. У цьому розумінні договір – це домовленість двох або більше сторін, спрямована на встановлення, зміну або припинення цивільних прав та обов'язків. Договір – це правомірна юридична дія,є двостороннім або багатостороннім правочином (ч. 3, 4 ст. 626 ЦК). Договір є універсальним способом регулювання цивільних відносин у першу чергу тому, що визначення змісту договору здійснюється його безпосередніми учасниками (контрагентами). Саме об'єднана воля сторін визначає характер і остаточний зміст договору.

Договір може розглядатися не лише як юридичний факт, підстава виникнення цивільного зобов'язання, а й як відповідне зобов'язальне правовідношення. У цьому випадку поняття "договір" збігається з такими поняттями, як "договірне зобов'язання" або "зобов'язальне правовідношення". Термін "договір" нерідко застосовується і щодо самого документа, у якому містяться умови договору. Поняття "зобов'язання", "договір" тісно пов'язані також з поняттями "господарське зобов'язання", "господарський договір".

Згідно з ч. 1 ст. 173 ГК господарське зобов'язання – це зобов'язання, що виникає між суб'єктом господарювання та іншим учасником (учасниками) відносин у сфері господарювання з підстав, передбачених ГК, в силу якого один суб'єкт (зобов'язана сторона, у тому числі боржник) зобов'язаний вчинити певну дію господарського чи управлінсько-господарського характеру на користь іншого суб'єкта (виконати роботу, передати майно, сплатити гроші, надати інформацію тощо), або утриматися від певних дій, а інший суб'єкт (управнена сторона, у тому числі кредитор) має право вимагати від зобов'язаної сторони виконання її обов'язку.

Організаційно-господарські зобов'язання суб'єктів можуть виникати з договору та набувати форми договору (наприклад, засновницького договору про створення об'єднання підприємств, в якому визначаються взаємовідносини між учасниками об'єднання та органом управління об'єднання).

Категорії "договір" і "господарський договір" співвідносяться як загальне і особливе, тому що господарський договір – це домовленість суб'єкта господарювання з іншим учасником (учасниками) відносин у сфері господарювання, спрямована на встановлення, зміну або припинення їх прав та обов'язків у сфері господарювання.

Господарський договір згідно із законом співвідноситься з юридичною категорією господарського зобов'язання. Так, майново-господарські зобов'язання, які виникають між суб'єктами господарювання або між суб'єктами господарювання і негосподарюючими суб'єктами – юридичними особами на підставі господарських договорів, є господарсько-договірними зобов'язаннями (ч. 1 ст. 179 ГК).

Категорія господарського зобов'язання водночас є і загальною (широкою), і частковою (вужчою) стосовно господарського договору. Загальною вона є тому, що господарські зобов'язання виникають з ряду підстав, наведених у ст. 174 ГК, однією з яких є господарський договір. З іншого боку, зміст господарського договору – це сукупність господарських зобов'язань сторін, тобто їх взаємних прав і обов'язків, що виникають саме з такого договору.

У сфері господарювання використовується велике розмаїття господарських договорів, що зумовлює доцільність їх класифікації з навчальною метою та з практичних міркувань - з метою виявлення тенденцій в регулюванні певного виду договірних відносин та застосуванні їх в законотворчій та правозастосовній діяльності. Поділ господарських договорів на певні види можна здійснити за різними критеріями:

1. За ознакою підстав виникнення договірних зобов'язань розрізняють:

плановані договори - укладаються на підставі прийнятого державного замовлення у випадках, коли таке прийняття є обов'язковим для певних суб'єктів: державних підприємств, підприємств-монополістів та підприємств, які функціонують переважно на базі державної власності;

регульовані договори - укладаються вільно, на розсуд учасників господарських відносин.

2. За ознакою взаємного становища сторін у договірних відносинах господарські договори поділяють на:

вертикальні - укладаються між нерівноправними суб'єктами - органом господарського керівництва та підпорядкованим йому підприємством (наприклад, державний контракт); певні умови договору є обов'язковими для підпорядкованої сторони і не можуть корегуватися навіть із застосуванням судової процедури (переддоговірного спору);

горизонтальні - укладаються між рівноправними суб'єктами; при цьому всі умови договору сторони погоджують між собою, а в разі виникнення спору, можуть звернутися до суду.

3. За строками дії розрізняють:

довгострокові договори - укладаються на строк понад 5 років (наприклад, концесійні договори, договір оренди цілісного майно­вого комплексу підприємства); в таких договорах організаційні елементи переважають майнові;

середньострокові договори - строком дії від одного до 5 років (наприклад, договори підряду на капітальне будівництво); організаційні елементи в подібних договорах урівноважені з майновими;

короткострокові договори - строком дії до одного року; в цих договорах переважають майнові елементи;

разові договори - укладаються на одну господарську операцію, містять зазвичай лише майнові елементи.

4. За сукупністю критеріїв (економічним змістом та юридичними ознаками) господарські договори можна поділити на такі групи:

договори на реалізацію майна (купівлі-продажу, поставки, міни/бартеру, контрактації сільськогосподарської продукції, забезпечення електроенергією, газом, водою тощо);

договори на передачу майна в користуванні (безоплатне користування майном, оренда, лізинг);

підрядні договори (підряд на капітальне будівництво, підряд на виконання проектно-вишукувальних, дослідно-конструкторських та інших робіт);

транспортні договори (перевезення вантажів, буксирування, тайм-чартеру, подачі та забирання вагонів, експлуатації залізничної під'їзної колії та ін.);

договори на надання банківських послуг (договори на розрахунково-касове обслуговування, банківського кредитування, факторингу та ін.);

договори на надання інших послуг (щодо охорони об'єктів, зберігання майна та ін.);

договори про спільну діяльність - договори про кооперацію, про спільну інвестиційну діяльність, про заснування господарської організації корпоративного типу, що діє на підставі статуту (акціонерне товариство, товариство з обмеженою відповідальністю, товариство з додатковою відповідальністю, статутне господарське об'єднання), та ін.;

засновницькі договори (договори, що відіграють роль установчого документа господарської організації корпоративного типу - повного товариства, командитного товариства, договірних господарських об'єднань - асоціації, корпорації).

5. За тривалістю застосування у сфері господарювання (підприємництва) можна виділити:

Традиційні договори - застосовуються протягом багатьох століть (договори купівлі-продажу, підряду, про спільну діяльність, перевезення);

Новітні договори — поява яких протягом останнього століття викликана ускладненням господарського життя (договір лізингу, договір факторингу, агентські договори та ін.).

6. За ступенем складності розрізняють:

прості договори - містять ознаки договору одного виду (відповідно до класифікації 4); до них належить більшість традиційних договорів, у т. ч. купівлі-продажу, перевезених, підряду, майнового найму;

комплексні (складні) договори — передбачають наявність ознак кількох вищезгаданих договорів (договір факторингу, договір консигнації, договір лізингу, концесійний договір та ін.).

7. Залежно від ролі у встановленні господарських зв'язків розрізняють:

генеральні договори (рамочні контракти) — визначають основних учасників договірних відносин та параметри їх наступних договірних зв'язків (генпідрядні договори, договір комерційної концесії);

субдоговори - укладаються на підставі генеральних договорів (договори субпідряду) або рамочних контрактів (наприклад, договір комерційної субконцесії).

8. За ознакою можливості чи неможливості корегування договірних умов господарські договори можна поділити на:

некореговані договори — одна чи дві сторони договірних відносин позбавлені можливості корегування заздалегідь визначених умов договору; до них належать типові договори (затверджуються Кабінетом Міністрів України чи у випадках, передбачених зако­ном, іншим органом державної влади) та договори приєднання (зміст договору визначається однією із сторін без права іншої наполягати на його зміні; наприклад, договори купівлі-продажу акцій у процесі проведення відкритої підписки на акції);

кореговані договори - умови договору шляхом вільного волевиявлення (сторони мають право на власний розсуд погодити будь-які умови договору, якщо це не суперечить законодавству), в т. ч. з використанням примірних договорів, що мають рекомендаційний характер.

9. У разі використання при встановленні господарського зв'язку попередніх переговорів договірні відносини між їх учасниками оформляються за допомогою двох категорій договорів:

попереднього договору, в якому фіксуються: намір сторін укласти в майбутньому (не пізніше року з моменту укладення попереднього договору - ч. 1 ст. 182 ГК) основний договір певних параметрів (предмет та інші умови договору), зобов'язання сторін щодо проведення підготовчих дій, спрямованих на забезпечення укладення та виконання основного договору (страхування ризиків, підготовка відповідної документації, отримання ліцензій, інших дозволів тощо), а також відповідальність сторін за ухилення від укладення основного договору;

основний договір укладається на умовах та у термін, визначені попереднім договором (проте зобов'язання сторін укласти основний договір припиняється, якщо до закінчення встановленого терміну жодна з них не надішле іншій проект основного договору -ч. 4ст. 182ГК).

10. Залежно від домінування в господарському договорі майнових чи організаційних елементів розрізняють:

майнові договори: до них належать договори, в яких домінують майнові елементи (за можливої наявності організаційних елементів, проте без переваги останніх). Переважно майновими є більшість господарських договорів, у т.ч. поставки, міни/бартеру, підрядні, банківського обслуговування, значна частина транспортних та ін.;

організаційні договори (ст. 186 ГК) спрямовані на забезпечення організації господарської діяльності двох і більше учасників господарських відносин (суб'єктів господарювання), хоча і можуть містити майнові елементи (без переваги останніх над організаційними). До таких договорів належать засновницькі договори, договори про кооперацію, про спільну інвестиційну діяльність та ін.

ТЕМА 3. ВИКОНАННЯ ДОГОВІРНИХ ЗОБОВ'ЯЗАНЬ СУБ'ЄКТАМИ ГОСПОДАРЮВАННЯ (ПІДПРИЄМЦЯМИ)

Виконання зобов’язання – це здійснення боржником дії (або утримання від дії), яка є об’єктом зобов’язального правовідно­шення.

Виконання зобов’язання здійснюється за загальними прави­лами або принципами виконання зобов’язань. У радянській юридичній науці досить глибоко досліджень питання про пере­лік і співвідношення цих принципів. Зокрема, до них відносили:

принцип реального виконання;

принцип належного виконання;

принцип взаємного співробітництва;

принцип економічності.

При цьому найбільш дискусійною була й залишається проблема співвідношення принципів реаль­ного та належного виконання.

Із цього приводу в літературі висловлено три основні точки зору:

виконання в натурі є однією зі складових належного вико­нання;

належне виконання є частиною реального виконання;

принцип реального виконання – це загальне правило, згід­но з яким зобов’язання має бути виконане в тому вигляді, у яко­му воно визначене законом або договором. Цей принцип суттєво впливає на виконання зобов’язання протягом усього терміну йо­го дії як на стадії нормального розвитку, так і в разі порушення. Але на кожній з указаних стадій він виявляється по-різному.

Доки зобов’язання не порушене жодною зі сторін, воно має виконуватися в точній відповідності зі всіма елементами, що становлять його зміст (за предметом, строком, способом тощо). У цьому разі реальне виконання означає належне виконання, і не лише боржник має належно його виконати, а й кредитор не має права ухилятися від прийняття такого виконання. Але коли зобов’язання порушене, можливість належного виконання в пов­ному обсязі виключається, проте зберігається можливість фак­тично здійснити ті дії, що є основною метою зобов’язання, тоб­то виконати його в натурі.

На наш погляд, слід погодитися з тими авторами, які вважа­ють, що реальне й належне виконання – різноплощинні явища. У першому випадку виражена сутність виконання як вчинення певної дії, у другому – якісна характеристика дії (утримання від дії). Перевіряючи, чи виконав боржник зобов’язання, треба дати відповідь на два самостійні за значенням запитання:

чи вчинила особа дію, яка є об’єктом відповідного правовідношення (чи дотримані вимоги реального виконання);

яким чином ця дія вчинена (чи дотримані вимоги належ­ного виконання).

Визначення обсягу конкретного цивільного правовідношення дає можливість порівняти реальну поведінку учасників із ком­плексом їхніх прав і обов’язків, установлених нормами права та договором, тобто з тією моделлю поведінки суб’єктів, якої вони мають дотримуватися, причому особливості виконання зо­бов’язання обумовлені матеріальним змістом цих відносин.

Згідно зі ст. 526 ЦК України зобов’язання має виконуватися належним чином відповідно до умов договору, вимог цього ко­дексу та інших актів цивільного законодавства, а за відсутності таких умов та вимог – відповідно до звичаїв ділового обороту або інших вимог, що звичайно ставляться, а ст. 527 ЦК України закріплює обов’язковість виконання зобов’язання належними сторонами.

Аналіз вищевказаних та інших загальних положень дозволяє зробити висновок, що поняття належного виконання зобов’язан­ня охоплює виконання його належними суб’єктами, у належно­му місці, у належний строк (термін), щодо належного предмета та належним способом.

Якщо при виконанні зобов’язання порушується хоча б одна з вищевказаних вимог, таке виконання вважається неналежним. А коли боржник взагалі не вчинив дії (або не утримався від дії), яка складає предмет зобов’язання, або допустив порушення та­ких умов, що надають кредитору право відмовитися від прий­няття виконання, і останній реалізував це право, має місце неви­конання зобов’язання.

Коли суб’єктами зобов’язання є тільки дві особи, то одна з них, яка є кредитором, може вимагати виконання зобов’язання в повному обсязі тільки від тієї особи, яка є боржником.

За загальним правилом зобов’язання має бути виконане кре­диторові боржником особисто. Але у випадках, установлених законом або договором, та коли це випливає зі звичаїв ділового обороту чи суті зобов’язання, суб’єкти зобов’язання та суб’єкти його виконання можуть не збігатися, оскільки відповідно до ст. 528 ЦК України виконання зобов’язання може бути покла­дене боржником на іншу особу. У цьому разі кредитор зобов’я­заний прийняти виконання, запропоноване за боржника іншою особою. Але коли остання не виконає зобов’язання або виконає його неналежним чином, це зобов’язання повинен виконати сам боржник. Крім того, інша особа може задовольнити вимогу кре­дитора без згоди боржника в разі небезпеки втратити право на майно боржника (право оренди, застави тощо) унаслідок звер­нення кредитора щодо стягнення на це майно. У цьому разі до іншої особи переходять права кредитора в зобов’язанні й засто­совуються положення ст. 512–519 ЦК України.

Кожна зі сторін має право вимагати доказів того, що зобо­в’язання виконується належним боржником або приймається на­лежним кредитором чи уповноваженою на це особою, і несе ри­зик наслідку непред’явлення такої вимоги.

Коли суб’єктами зобов’язального правовідношення є лише дві особи – кредитор і боржник, то цілком зрозуміло, кому нада­вати виконання. Але на практиці трапляються зобов’язання з множиною осіб у зобов’язанні.

У ст. 540 ЦК України закріплений частковий порядок вико­нання зобов’язань із множиною осіб: якщо в зобов’язанні беруть участь кілька кредиторів або кілька боржників, кожний із креди­торів має право вимагати виконання, а кожний із боржників по­винен виконати зобов’язання в рівній частці, якщо інше не вста­новлене договором або актами цивільного законодавства.

Солідарний обов’язок або солідарна вимога виникають у ви­падках, установлених договором або законом, зокрема в разі неподільності предмета зобов’язання (ст. 541 ЦК України).

Виконання солідарного обов’язку в повному обсязі одним із боржників припиняє обов’язок решти солідарних боржників пе­ред кредитором.

Боржник, який виконав солідарний обов’язок, має право на зворотну вимогу (регрес) до кожного з решти солідарних бор­жників у рівній частці, якщо інше не встановлене договором або законом, за вирахуванням частки, яка припадає на нього.

Якщо один із солідарних боржників не сплатив частки тому із них, хто в повному обсязі виконав солідарний обов’язок, не­сплачене припадає в рівній частці на всіх солідарних боржників. Відносини за взаємними розрахунками між боржниками після того, як один із них виконав солідарний обов’язок, також мають зобов’язальний характер і називаються регресними зобов’язан­нями.

За регресним зобов’язанням кредитор (регредієнт) зобов’яза­ний перед третьою особою до виконання, вправі віднести його повністю або частково за рахунок боржника (регресата), дія чи бездіяльність якого обумовили залучення кредитора до такого виконання.

Характерними ознаками регресного зобов’язання є:

його похідний характер щодо основного зобов’язання;

один або всі його учасники є також суб’єктами основного зобов’язання;

виконання одним із них основного зобов’язання або навіть саме його виникнення обумовлюється дією чи бездіяльністю осіб, з якими внаслідок цього й установлюється регресне зобо­в’язання.

Регресні зобов’язання можуть виникати не лише внаслідок виконання солідарного обов’язку одним із боржників, а також і в інших випадках, установлених законом.

Заміна осіб означає, що первісні учасники із зобов’язання ви­бувають, а їхні права та обов’язки переходять до інших суб’єк­тів. Заміна осіб у зобов’язанні може здійснюватися заміною кре­дитора або боржника.

Кредитор у зобов’язанні може бути замінений іншою особою внаслідок:

передання ним своїх прав іншій особі за правочином (від­ступлення права вимоги);

правонаступництва;

виконання зобов’язання боржника його поручителем або заставодавцем (майновим поручителем);

виконання третьою особою за боржника його зобов’язання перед кредитором, а також в інших випадках, установлених за­коном (ст. 512 ЦК України). Але така заміна може бути заборо­нена приписом закону або договором. Наприклад, заміна креди­тора не допускається в зобов’язаннях, нерозривно пов’язаних з особою кредитора, зокрема в зобов’язаннях про відшкодування шкоди, завданої ушкодженням здоров’я або заподіянням смерті.

Передання кредитором своїх прав іншій особі за правочином називається цесією. Кредитора, який поступається своїм пра­вом, називають цедентом, а особу, якій право уступається, – це­сіонарієм.

Правочин щодо заміни кредитора в зобов’язанні вчиняється в тій формі, що й правочин, з якого виникло зобов’язання, право вимоги за яким передається новому кредиторові. Правочин щодо заміни кредитора в зобов’язанні, яке виникло з правочину, що підлягає державній реєстрації, має бути зареєстрований у по­рядку, встановленому для реєстрації цього правочину, якщо інше не встановлене законом.

До нового кредитора переходять права первісного кредитора в зобов’язанні в обсязі й на умовах, що існували на момент переходу права, при цьому згода боржника на таку заміну не потрібна, оскільки цесія жодною мірою не погіршує його стано­вища. Але вищевказане правило не є імперативним приписом, оскільки договором або законом може бути встановлене інше.

Первісний кредитор у зобов’язанні повинен передати новому кредиторові документи, що засвідчують передані права, та інформацію, яка є важливою для їх здійснення, а боржник має право не виконувати свого зобов’язання новому кредиторові до надання йому доказів переходу до нього прав за зобов’язанням. Крім того, закон вимагає, щоби боржник був повідомлений про заміну кредитора в письмовій формі. При порушенні цього при­пису боржник має право здійснити виконання первісному креди­торові, і воно буде вважатися належним.

Первісний кредитор у зобов’язанні відповідає перед новим кредитором за недійсність переданої йому вимоги, але не несе відповідальності за її невиконання боржником, крім випадків, коли первісний кредитор поручився за боржника перед новим кредитором.

Боржник у зобов’язанні має право висувати проти вимоги но­вого кредитора заперечення, які він мав проти первісного креди­тора на момент одержання повідомлення про його заміну.

Заміна боржника в зобов’язанні називається переведенням боргу. Первісний боржник вибуває із зобов’язання й заміняється іншою особою. На це потрібна згода кредитора, тому що для нього особистість боржника (його кредитоздатність та інші якості) може мати суттєве значення. Новий боржник має право висувати проти вимоги кредитора всі заперечення, що ґрунту­ються на відносинах між кредитором і первісним боржником.

Заміна боржника в зобов’язанні, забезпеченому порукою або заставою, має певні особливості. Зокрема, порука й застава, установлені іншою особою, припиняються після заміни борж­ника, якщо поручитель або заставодавець не погодився забезпе­чувати виконання зобов’язання новим боржником. Указане пра­вило є логічно обґрунтованим, оскільки, гарантуючи виконання зобов’язання, поручитель та заставодавець виходили насам­перед з індивідуальних якостей первісного боржника, його діло­вої репутації тощо, а добропорядність нового боржника може викликати в них певні сумніви. Але застава, установлена первіс­ним боржником, зберігається після заміни боржника, якщо інше не встановлене договором або законом.

Форма правочину щодо заміни боржника визначається відпо­відно до правил, установлених ст. 513 ЦК України.

Місце виконання зобов’язання – це місце, де боржник має вчинити дії, що складають об’єкт зобов’язального правовідно­шення, а кредитор має прийняти запропоноване йому боржни­ком належне виконання.

Визначення місця виконання зобов’язання має велике прак­тичне значення, оскільки від цього залежить, хто й у яких розмі­рах несе витрати, пов’язані з виконанням.

Згідно зі ст. 532 ЦК України місце виконання зобов’язання встановлюється в договорі.

Якщо місце виконання зобов’язання не встановлене за зго­дою сторін, виконання провадиться:

за зобов’язанням про передання нерухомого майна – за місцезнаходженням цього майна;

за зобов’язанням про передання товару (майна), що вини­кає на підставі договору перевезення, – за місцем здавання това­ру (майна) перевізникові;

за зобов’язанням про передання товару (майна), що вини­кає на підставі інших правочинів, – за місцем виготовлення або зберігання товару (майна), якщо це місце було відоме кредито­рові на момент виникнення зобов’язання;

за грошовим зобов’язанням – за місцем проживання кре­дитора, а якщо кредитором є юридична особа, – за її місцезнахо­дженням на момент виникнення зобов’язання. Якщо кредитор на момент виконання зобов’язання змінив місце проживання (місцезнаходження) і сповістив про це боржника, зобов’язання виконується за новим місцем проживання (місцезнаходженням) кредитора з віднесенням за рахунок кредитора всіх витрат, по­в’язаних зі зміною місця виконання;

за іншим зобов’язанням – за місцем проживання (місце­знаходженням) боржника.

Зобов’язання може бути виконане в іншому місці, якщо це встановлене актами цивільного законодавства або випливає із суті зобов’язання чи звичаїв ділового обороту.

Строк (термін) виконання – це момент чи відрізок часу, об’єкт зобов’язального правовідношення має вчинити дію.

Відповідно до ст. 530 ЦК України, якщо в зобов’язанні вста­новлений строк (термін) його виконання, то воно підлягає вико­нанню в цей строк (термін).

Зобов’язання, строк (термін) виконання якого визначений указівкою на подію, яка неминуче має настати, підлягає вико­нанню після настанням цієї події.

Якщо строк (термін) виконання боржником обов’язку не встановлений або визначений моментом пред’явлення вимоги, кредитор має право вимагати його виконання в будь-який час. Боржник повинен виконати такий обов’язок у семиденний строк від дня пред’явлення вимоги, якщо обов’язок негайного вико­нання не випливає з договору або актів цивільного законо­давства.

Відповідно до ст. 531 ЦК України боржник має право вико­нати свій обов’язок достроково, якщо інше не встановлене дого­вором, актами цивільного законодавства або не випливає із суті зобов’язання чи звичаїв ділового обороту.

При зустрічному виконанні зобов’язання сторони мають ви­конувати свої обов’язки одночасно, якщо інше не встановлене договором, актами цивільного законодавства, не випливає із суті зобов’язання або звичаїв ділового обороту.

Сторона, яка наперед знає, що вона не зможе виконати свого обов’язку, повинна своєчасно повідомити про це кредитора. У разі невиконання однією зі сторін свого обов’язку або наявності очевидних підстав вважати, що вона не виконає свого обов’язку в установлений строк (термін) або виконає його не в повному обсязі, друга сторона має право зупинити виконання свого обо­в’язку, відмовитися від його виконання частково або в повному обсязі. Якщо зустрічне виконання обов’язку здійснене однією зі сторін, незважаючи на невиконання другою стороною свого обов’язку, ця сторона повинна виконати свій обов’язок.

Предмет виконання – це сукупність юридичних та мате­ріальних (якщо такі є) об’єктів зобов’язального правовідношення, тобто ті дії, що мають бути вчинені суб’єктами (або утри­мання від дії), та майно, що має бути передане за зобов’язанням (якщо останнє пов’язане з його переданням). У юридичній, науковій і навчальній літературі предмет виконання інколи називають предметом зобов’язання.

Від належного виконання умов зобов’язання щодо предмета його виконання залежить досягнення мети зобов’язання, визна­ченої при його встановленні.

Переважна кількість зобов’язань установлюється щодо одно­го предмета. Але законодавство передбачає можливість установ­лення так званих альтернативних зобов’язань, за якими боржник зобов’язаний вчинити одну з двох або кількох дій. При цьому він має право вибору предмета зобов’язання, якщо інше не вста­новлене договором, актами цивільного законодавства, не випли­ває із суті зобов’язання або звичаїв ділового обороту.

Існують спеціальні правила щодо виконання грошових зобо­в’язань. Згідно зі ст. 533 ЦК України зобов’язання має бути ви­конане в гривнях.

Якщо в зобов’язанні визначено грошовий еквівалент в іно­земній валюті, сума, що підлягає сплаті в гривнях, визначається за офіційним курсом відповідної валюти на день платежу, якщо інший порядок її визначення не встановлений договором або законом чи іншими нормативно-правовими актами.

Використання іноземної валюти, а також платіжних докумен­тів в іноземній валюті при здійсненні розрахунків на території України за зобов’язаннями допускається у випадках, порядку та на умовах, установлених законом.

За користування чужими коштами боржник зобов’язаний сплачувати відсотки, якщо інше не встановлене договором між фізичними особами.

Спосіб виконання зобов’язання перебуває в прямій залежнос­ті від предмета виконання. Зобов’язання може виконуватись:

у формі однократного акта;

у формі кількох відокремлених у часі дій. Крім того, чин­не цивільне законодавство передбачає можливість виконання зо­бов’язання внесенням боргу в депозит нотаріуса.

Відповідно до ст. 529 ЦК України кредитор має право не приймати від боржника виконання його обов’язку частинами, якщо інше не встановлене договором, актами цивільного зако­нодавства або не випливає із суті зобов’язання чи звичаїв діло­вого обороту. Тоді належним визнається лише виконання в пов­ному обсязі у формі однократного акта. На практиці кредитор може й не реалізувати це право. Тоді часткове виконання, здійс­нене за його згодою, буде вважатися належним виконанням. Про згоду кредитора прийняти часткове виконання можуть свід­чити: пряма заява, конклюдентні дії (приступивши до викорис­тання частково виконаного, кредитор вважається тим, хто прий­няв виконання, навіть якщо він заявив про свою відмову від нього).

Відмова від часткового виконання має бути виражена або у фактичному його неприйнятті, або, якщо це неможливо (наприк­лад, коли товар уже доставлений транспортною організацією), у заяві про відмову. Наприклад, відповідно до ч. 1 ст. 670 ЦК України, якщо продавець передав покупцеві меншу кількість то­вару, ніж це встановлено договором купівлі-продажу, покупець має право вимагати передання кількості товару, якої не виста­чає, або відмовитися від переданого товару та його оплати, а якщо він оплачений – вимагати повернення сплаченої за нього грошової суми.

Прийнявши виконання зобов’язання, кредитор, якщо цього вимагає боржник, повинен видати останньому розписку про одержання виконання зобов’язання частково або в повному обсязі. При цьому боржникові повертаються всі боргові доку­менти, які він видав кредиторові, а в разі неможливості їх повер­нення кредитор повинен указати про це у своїй розписці. У разі відмови кредитора повернути борговий документ, видати роз­писку на підтвердження виконання зобов’язання боржник має право затримати виконання, а кредитор у цьому разі вважається як такий, що прострочив його прийняття.

Наявність боргового документа в боржника підтверджує ви­конання зобов’язання. Цей факт свідчить про припинення остан­нього, оскільки сторони вчинили дії, що складали предмет вико­нання зобов’язання.

Спеціальним способом виконання є внесення боргу в депозит нотаріуса. Відповідно до ст. 537 ЦК України боржник має право виконати зобов’язання внесенням належних із нього кредито­рові грошей або цінних паперів у депозит нотаріуса в разі:

відсутності кредитора або уповноваженої ним особи в міс­ці виконання зобов’язання;

ухилення кредитора або уповноваженої ним особи від прийняття виконання або в разі іншого прострочення з їхнього боку;

відсутності представника недієздатного кредитора.

Нотаріус повідомляє кредитора про внесення боргу в депозит у порядку, установленому законом.

ТЕМА 4. ДОГОВОРИ ПРО ПЕРЕДАЧУ МАЙНА У ВЛАСНІСТЬ

Серед договорів виділяється такий їх вид, до якого належать договори, які опосередковують передання майна у власність від однієї особи до іншої. Відповідно, у відчужувача майна право власності припиняється, а у набувача - виникає. До них належать: договори купівлі-продажу (у тому числі поставки, міни тощо), дарування, ренти, довічного утримання (догляду).

Від договорів цього виду, незважаючи на наявність спільної ознаки (перехід права власності), слід відмежовувати договір позики, що по суті відноситься до договорів фінансової сфери, але майно, яке позичається (гроші чи речі, визначені родовими ознаками), передається у власність позичальника з його обов'язком повернути таке ж майно; договір про передання предмета фінансового лізингу у власність лізингоодержувача; договір про задоволення вимог іпотекодержателя шляхом передання йому права власності на предмет іпотеки в рахунок виконання основного зобов'язання; спадковий договір, який, будучи договірним зобов'язанням, регулюється спадковим правом та договори між подружжям, що регулюються нормами сімейного права. Свою специфіку мають договори управління майном, унаслідок яких виникає право довірчої власності,

Перехід права власності відбувається й у випадку укладення засновницького договору, договорів про створення ТОВ і АТ, хоча вони не мають за безпосередню мету перехід права власності, проте з їх укладенням майно, що передається учасниками, змінює свій правовий режим і право на нього виникає у інших суб'єктів.

Договір купі елі-продажу є найпоширенішим договором про набуття права власності. Він укладається з приводу різного майна і не тільки. Міжнародною Конвенцією про договір купівлі-продажу допускається навіть купівля-продаж послуг та результатів робіт. Різновиди договору купівлі-продажу: роздрібна купівля-продаж (§ 2 гл. 54 ЦК), найм-продаж (ст. 705 ЦК), поставка (§ 3 гл. 54 ЦК), контрактація (§ 4 гл. 54 ЦК), постачання енергетичними та іншими ресурсами через приєднану мережу (§ 5 гл. 54), міна (§ 6 гл. 54 ЦК).

Покупець прагне придбати товар, а продавець - професійний торговець або виготівник, який продає свій товар, - не просто виручити гроші, а й отримати прибуток, адже це є метою підприємницької діяльності. Способи для цього постійно вдосконалюються. Це і розширення мережі магазинів, у тому числі спеціалізованих, та дистриб'юторів, і запровадження різних методик просунення товару на ринку (сітьового маркетингу, брендингу), і співпраця з банками для надання покупцям споживчого кредиту та ін.

Предмет договору купівлі-продажу може бути різним, але називається він узагальнено - товар. Важливе значення мають відповідні вимоги до нього - якість, кількість, тара, упаковка тощо (ст. 673 - 681 ЦК). Значну увагу цьому питанню приділяє законодавство про захист прав споживачів, яким врегульовується безпека продукції, надання інформації про неї, правила експлуатації тощо.

Ціна товару за ЦК не є істотною умовою договору, зокрема у ст. 691 ЦК визначається можливість встановити ціну в разі відсутності її позначення в договорі. Тоді товар дорівню- ється звичайній або ринковій ціні. Взагалі ціна відсутня у ф'ючерсних договорах та опціонах. Не виключається можли-вість перегляду ціни (п.З ст. 691 ЦК). Ціна має бути еквівалентною вартості товару та враховувати інші чинники. З ціною можуть пов'язуватися негативні наслідки у випадках, якщо її встановлення свідчить про недобросовісну конкуренцію або якщо її розмір слугує підставою визнання правочину недійсним, вчиненого під збігом тяжких обставин, унаслідок обману, погрози тощо (ст. 230 - 233 ЦК). При оплаті товару (ст. 692 - 695 ЦК) допускаються різні варіанти, в тому числі кредит, роз-строчення платежу. Момент виникнення права власності за договором купівлі-продажу у ст. 334 ЦК визначений з особливостями, передбаченими в ст. 697 ЦК, у разі оплати товару з розстроченням платежу, коли право власності на переданий покупцеві товар зберігається за продавцем до оплати товару або настання інших обставин, якщо це встановлено договором.

Право власності на обмінювані товари, що передаються сторонами за договором міни, виникає у сторін одночасно після виконання кожною з них своїх зобов'язань щодо передання майна, якщо інше не встановлено договором або законом (ч. 4 ст. 715 ЦК).

Мають місце схожі з купівлею-продажем правовідносини, які, тим не менш, слід відрізняти. Це, наприклад, відносини, що виникають із представництва за довіреністю, особливо безвідкличною (ст. 244, ч.І ст. 249 ЦК). У побуті досить часто можна почути навіть такий вираз, як "продав за довіреністю", під чим розуміється видача довіреності, зокрема, на реалізацію транспортного засобу. Поглиблює таке змішання різних правових конструкцій і податкове законодавство, яким видача довіреності дорівнюється передачі права власності на майно, що передається довірителем іншій особі, якщо умови такої довіреності передбачають право цієї особи продати таке майно або відчужити його в інший спосіб, крім такої передачі між подружжям у межах спільної часткової або спільної сумісної власності (п. 1.2 Закону України "Про податок з доходів фізичних осіб"). Це суперечить цивільному законодавству, оскільки передача майна повіреному ще не свідчить про перехід права власності, адже повірений власником не став, а право на майно набуде третя особа, з якою укладатиметься договір.

Не є купівлею-продажем і передача об'єктів права державної власності в комунальну власність територіальних громад сіл, селищ, міст, районів у містах або у спільну власність територіальних громад сіл, селищ, міст, а також об'єктів права комунальної власності в державну власність, що здійснюється на підставі Закону України "Про передачу об'єктів права державної та комунальної власності", який визначає основні засади такої передачі і наголошується, що вона відбувається безоплатно або шляхом обміну майна. При цьому відсутній договір на його передачу, хоча сама процедура максимально наближена до договірної.

Договір дарування (гл. 55 ЦК) нині є не лише реальним, а може бути й консенсуальним (ч. З ст. 719 ЦК). Можливість встановлення в договорі обов'язку передати дарунок в майбутньому (ст. 723 ЦК) означає не лише те, що цей договір став консенсуальним, а й що він став двостороннім.

Частина 4 ст. 719 ЦК містить специфічні наслідки недодержання форми правочину дарування цінних рухомих речей: замість звичайно вживаних моделей цих наслідків, передбачених у ст. 218 ЦК, встановлюється правомірність передан- ня речі за усним договором дарування, якщо суд не встановить незаконності заволодіння нею обдаровуваним.

Щодо договору дарування законодавчо встановлені обмеження шляхом заборон та приписів про додержання певних правових механізмів. Це стосується дарування майна дітей (ч .2 ст. 720 ЦК) та майна підприємницьких товариств (ч. З ст. 720 ЦК). Стаття 721 ЦК встановлює обов'язки дарувальника, а ст. 725 ЦК - обов'язки обдаровуваного, що свідчить про певні обмеження права власності останнього. ЦК передбачає і додаткові підстави розірвання договору дарування (ст. 727 у порівнянні зі статтями 651, 652 ЦК).

Договір дарування можливо укладати через повіреного (ч. 4 ст. 720 ЦК). Момент виникнення права власності в обдарованого також має специфіку порівняно із загальним підходом, визначеним у ст. 334 ЦК. У частині 1 ст. 722 ЦК встановлюється, що право власності переходить з моменту прийняття дарунка обдаровуваним. Дарувальник може відмовитися від договору до вручення обдаровуваному речі, яка передана організації транспорту або іншій особі (ч. 2 ст. 722 ЦК), або якщо його майновий стан погіршився (ч. 1 ст. 724 ЦК). Зауважимо, що й обдаровуваний має право на відмову від прийняття дарунка (ч.2 ст.724 ЦК).

Стосовно договору дарування має місце специфіка припинення зобов'язання (ч. З ст. 723 ЦК у порівнянні зі ст. 608 ЦК), а також спеціальний строк позовної давності, який становить один рік (ст. 728 ЦК, на відміну від ст. 256 ЦК).

Видом дарування є пожертва (ст. 729 ЦК), для якої значущою є мета, досягнення якої пов'язується з безоплатним переданням майна набувачеві. Передача вкладів до статутного (складеного) капіталу господарських товариств не є даруванням, оскільки замість них учасник набуває корпоративних прав. Якщо ж учасник товариства виходить з товариства і не претендує на проведення з ним розрахунків, передбачених ст. 148 ЦК, це має дорівнюватися даруванню. Про таке ж свідчить і прощення боргу (ст. 605 ЦК). Податкове законодавство вживає також поняття безповоротної фінансової допомоги (п. 1.22 Закону "Про оподаткування прибутку підприємств"), під чим розуміється передання набувачеві суми коштів не лише за договорами дарування, а й іншими подібними договорами, які не передбачають відповідної компенсації чи повернення таких коштів (за винятком бюджетних дотацій і субсидій).

Договір ренти (ст. 731 ЦК) відрізняється від купівлі-продажу і, зокрема, від найму-продажу (з чим найбільш схожий цей договір) насамперед тим, що вартість майна, яке переходить у власність набувача, безпосередньо не пов'язана з рентними платежами, які в сукупності можуть значно переви-щувати вартість майна. При ренті можливі два варіанти: 1) з оплатною передачею набувачеві майна у власність, коли крім його вартості ще й сплачуються рентні платежі; 2) з безоплатною передачею майна, яке не підлягає оплаті, тобто сплачуються лише рентні платежі. Утім їх розмір, на відміну від орендних або лізингових платежів, не пов'язаний із вартістю майна. Залежно від оплатності або безоплатності передачі майна при ренті мають застосовуватися, відповідно, загальні положення про купівлю-продаж або дарування (ст. 734 ЦК). Окремих норм про особливості переходу права власності на майно за цим договором не встановлено, отже, воно переходить при передачі речі або при нотаріальному посвідченні та державній реєстрації правочину (ст. 334 ЦК).

Довічне утримання (догляд) регулюється гл. 57 ЦК. Предмет цього договору становить не будь-яке майно, а лише те, що має значну цінність (ст. 744 ЦК). Договір довічного

утримання слід нотаріально посвідчити незалежно від його предмета (ст. 745 ЦК), а якщо у власність за цим договором передається нерухомість, він підлягає державній реєстрації.

Суб'єктний склад цього договору в порівнянні з договорами ренти та купівлі-продажу (ст. 746) має свої особливості. Відчужувачем може бути будь-яка особа, а не лише хвора чи стара, як то зазвичай буває в житті, а набувачем - лише фізична особа з повною дієздатністю або юридична особа. Іншими словами, власниками за цим договором можуть стати не всі особи. Момент виникнення права власності за договором догляду у набувача виникає за загальним правилом, встановленим у ст. 334 ЦК. Це право може бути відновлено й у відчужу- вача (ч. 1 ст. 756, ч. 2 ст. 757 ЦК), який набуває його з розірванням договору або у випадку смерті набувача, якщо ніхто не прийняв спадщину.

Набувач, який за договором догляду став власником майна, додатково обтяжується встановленням для нього законом певних обов'язків: забезпечити відчужувача житлом (ст. 750 ЦК), надавати йому матеріальне забезпечення та догляд (ч. З ст.749 ЦК), а також встановленням заборони відчуження його майна до смерті відчужувача (ст. 754 ЦК). Тобто на відміну від звичайного власника особа, яка набула у власність майно за договором догляду, певною мірою залишається зв'язаною цим договором, тому її право власності є обмеженим.

При регулюванні спадкового договору (ст. 1302 ЦК), на відміну від договору довічного утримання, законодавець не висуває ніяких вимог до предмета договору та сутності розпоряджень відчужувача. Предметом договору може бути охоплена вся спадкова маса або її частка, а розпорядження відчуження можуть стосуватися чого завгодно, в той час коли за договором довічного утримання набувач має нести витрати лише по догляду та утриманню відчужувача). Моментом виникнення права власності за цим договором є смерть відчужувача (сам цей юридичний факт по собі), що також відрізняє його від договору догляду.

Тема 5. ДОГОВОРИ ПРО ПЕРЕДАЧУ МАЙНА У КОРИСТУВАННЯ

На загальному рівні можливість передачі майна в найм (оренду) передбачена ЦК (глави 58-60) та іншими актами законодавства, що регулюють різновиди найму (див. закони України від 10 квітня 1992 р. "Про оренду державного та комунального майна" (в редакції Закону від 14 березня 1995 р.), від 16 грудня 1997 р. "Про фінансовий лізинг" (в редакції Закону від 11 грудня 2003 р.), від 6 жовтня 1998 р. "Про оренду землі" (в редакції Закону від 2 жовтня 2003 р.) та інші).

Найм є найбільш загальним поняттям, що опосередковує передачу майна в користування. Інші форми такої передачі (оренда майна різних форм власності, лізинг тощо) відповідають ознакам найму, з урахуванням специфічних ознак, притаманних саме їм. Виходячи з цього, положення § 1 гл. 58 ЦК "Загальні положення про найм (оренду)" застосовуються в усіх випадках, якщо таке застосування не суперечить спеціальним положенням як, власне, ЦК, що регулюють різновиди найму (наприклад, положенням §§ 2-6; главам 59-60 тощо), так і спеціальних актів, зокрема, тих, що зазначені вище. Тобто, для визначення, які нормативні положення слід застосувати до відповідних відносин, слід визначити, чи існують документи, що на спеціальному рівні регулюють їх; у разі їх відсутності застосовуються загальні положення гл. 58 ЦК.

Поняття договору найму (оренди)

Згідно зі ст. 759 ЦК за договором найму (оренди) наймодавець передає або зобов'язується передати наймачеві майно у користування за плату на певний строк.

Характеристика договору найму (оренди)

1. За договором найму наймодавець передає або зобов'язується передати наймачеві майно. Згідно зі ст. 760 ЦК предметом договору найму (тобто, "майном") може бути річ, яка визначена індивідуальними ознаками і яка зберігає свій первісний вигляд при неодноразовому використанні (неспоживна річ). Проте законодавство не обмежується можливістю передання в найм лише речей: ч. 2 ст. 760 ЦК дозволяє передавати в найм майнові права.

Характерною ознакою класичного договору найму є те, що законодавство не вказує, яке майно може бути предметом найму, і на які цілі воно може використовуватися. Це означає, що предметом найму може бути будь-яке майно, що відповідає вищенаведеним ознакам, не обмежене у цивільному обігу (наприклад, громадянин, який має вогнепальну мисливську зброю та відповідний дозвіл на її використання, не може передати її у користування іншій особі, яка не має такого дозволу) та сферою застосування.

Законодавством встановлені вимоги стосовно якості майна, що передається у найм, а також визначені права та обов'язки сторін договору найму, що випливають з цих вимог.

Так, майно як предмет договору найму характеризується показниками щодо комплектності та якості, на які вправі розраховувати наймач, який укладає договір найму. Згідно зі ст. 767 ЦК наймодавець зобов'язаний передати наймачеві річ у користування у комплекті і у стані, що відповідають умовам договору найму та її призначенню, а також попередити наймача про особливі властивості та недоліки речі, які йому відомі і які можуть бути небезпечними для життя, здоров'я, майна наймача або інших осіб або призвести до пошкодження самої речі під час користування нею.

Наймач зобов'язаний у присутності наймодавця перевірити справність речі. Якщо наймач у момент передання речі в його володіння не переконається у її справності, річ вважається такою, що передана йому в належному стані.

Стаття 768 ЦК дозволяє встановити гарантійний термін на річ на весь строк найму. Якщо у речі, яка була передана наймачеві з гарантією якості, виявляться недоліки, що перешкоджають її використанню відповідно до договору, наймач має право за своїм вибором вимагати:

1) заміни речі, якщо це можливо;

2) відповідного зменшення розміру плати за користування річчю;

3) безоплатного усунення недоліків речі або відшкодування витрат на їх усунення;

4) розірвання договору і відшкодування збитків, які були йому завдані.

Наймодавець зобов'язаний передати наймачеві майно негайно або у строк, встановлений договором найму. Якщо наймодавець не передає наймачеві майно, наймач має право за своїм вибором:

- вимагати від наймодавця передання майна і відшкодування збитків, завданих затримкою;

- відмовитися від договору найму і вимагати відшкодування завданих йому збитків.

Сторонами договору найму (оренди) є наймач і наймодавець. За загальними положеннями ЦК наймодавцями і наймачами можуть бути будь-які юридичні та фізичні особи, в тому числі суб'єкти підприємницької діяльності. Умовою укладення договору найму є наявність у сторін право- та дієздатності у повному обсязі.

Проте певні особливості щодо суб'єктного складу передбачені законодавством для деяких різновидів найму. Зокрема, за ст. 787 ЦК наймодавцем за договором прокату може бути особа, що здійснює підприємницьку діяльність із передання речей у найм, тобто суб'єкт підприємницької діяльності, про що докладніше йдеться далі.

Стаття 761 ЦК надає право на передання майна у найм власнику речі або особі, якій належать майнові права. Останніми є, зокрема, державні, комунальні підприємства, майно яких знаходиться не на праві власності, а на праві повного господарського відання (праві оперативного управління). Наймодавцем може бути також особа, уповноважена на укладання договору найму.

Передання речі у найм не припиняє та не змінює прав на неї третіх осіб, зокрема, права застави. При укладенні договору найму наймодавець зобов'язаний повідомити наймача про всі права третіх осіб на річ, що передається у найм. Якщо наймодавець не повідомив наймача про всі права третіх осіб на річ, що передається у найм, наймач має право вимагати зменшення розміру плати за користування річчю або розірвання договору та відшкодування збитків.

У разі зміни власника речі, переданої у найм, до нового власника переходять права та обов'язки наймодавця.

Майно, що є предметом найму, надається у користування. Це означає, що наймач має повноваження володіння майном (без якого користування ним неможливе), а також повноваження на здобуття корисних для нього властивостей майна, що передається у найм. Повноваження на розпорядження майном, наявність якого характерна для права власності, наймач не має.

Згідно зі ст. 773 ЦК наймач зобов'язаний користуватися річчю відповідно до її призначення та умов договору. Якщо наймач користується річчю, переданою йому у найм, не за її призначенням або з порушенням умов договору найму, наймодавець має право вимагати розірвання договору та відшкодування збитків.

Наймач має право змінювати стан речі, переданої йому у найм, лише за згодою наймодавця (ч. З ст. 773 ЦК). З цим положенням безпосередньо пов'язані норми Кодексу щодо поліпшення (погіршення) стану майна, що передається за договором найму, а також щодо його ремонту.

За ст. 778 ЦК наймач може поліпшити річ, яка є предметом договору найму, лише за згодою наймодавця. Якщо поліпшення можуть бути відокремлені від речі без її пошкодження, наймач має право на їх вилучення.

Якщо поліпшення речі зроблено за згодою наймодавця, наймач має право на відшкодування вартості необхідних витрат або на зарахування їх вартості в рахунок плати за користування річчю.

Якщо в результаті поліпшення, зробленого за згодою наймодавця, створена нова річ, наймач стає її співвласником. Частка наймача у праві власності відповідає вартості його витрат на поліпшення речі, якщо інше не встановлено договором або законом.

Якщо наймач без згоди наймодавця зробив поліпшення, які не можна відокремити без шкоди для речі, він не має права на відшкодування їх вартості.

У разі погіршення стану речі, переданої у найм, наймач зобов'язаний усунути такі погіршення, що сталися з його вини. У разі неможливості відновлення речі наймодавець має право вимагати відшкодування завданих йому збитків.

Наймач не відповідає за погіршення речі, якщо це сталося внаслідок нормального її зношення або упущень наймодавця.

Специфічні положення встановлені Кодексом щодо ремонту речі, переданої в найм. Так, за змістом ст. 776 ЦК поточний ремонт речі, переданої у найм, провадиться наймачем за його рахунок, якщо інше не встановлено договором або законом. Капітальний ремонт речі, переданої у найм, провадиться наймодавцем за його рахунок, якщо інше не встановлено договором або законом. Такий ремонт провадиться у строк, встановлений договором. Якщо строк не встановлений договором або ремонт викликаний невідкладною потребою, капітальний ремонт має бути проведений у розумний строк.

Тема 6. ДОГОВОРИ ПРО ВИКОНАННЯ РОБІТ

Загальні правові норми, що регулюють відносини підряду, містяться в ЦК (гл. 61). Джерела спеціального правового регулювання договору підряду залежать від конкретного його виду. Наприклад, відносини будівельного підряду окрім ЦК додатково регулюються ГК (гл. 33), а також численними правилами та іншими документами; особливості відносин підряду з використанням державних коштів встановлюються Законом "Про здійснення державних закупівель"; операції з перероблення (оброблення, збагачення чи використання) давальницької сировини регулюються Законом України від 15 вересня 1995 р. "Про операції з давальницькою сировиною у зовнішньоекономічних відносинах" (в редакції Закону від 4 жовтня 2001 р.) тощо.

Поняття договору підряду

Згідно зі ст. 837 ЦК за договором підряду одна сторона (підрядник) зобов'язується на свій ризик виконати певну роботу за завданням другої сторони (замовника), а замовник зобов'язується прийняти та оплати ти виконану роботу. Договір підряду може укладатися на виготовлення, обробку, переробку, ремонт речі або на виконання іншої роботи з переданням її результату замовникові.

Характеристика договору підряду

1. Предметом договору підряду є робота, що виконується підрядником, а точніше - її результат. Поняття "робота" сформульоване в ст. 1 Закону "Про здійснення державних закупівель", за якою до робіт належить проектування, будівництво нових, розширення, реконструкція, капітальний ремонт та реставрація існуючих об'єктів і споруд виробничого і невиробничого призначення, роботи із нормування у будівництві, геологорозвідувальні роботи, технічне переоснащення діючих підприємств та супровідні роботам послуги, у тому числі геодезичні роботи, буріння, сейсмічні дослідження, аеро- і супутникова фотозйомка та інші послуги, які включаються до кошторисної вартості робіт, якщо вартість таких послуг не перевищує вартості самих робіт.

Проте обсяг робіт, які можуть виконуватися за договором підряду, є набагато ширшим. Закупівля робіт, що їх перераховано у вищенаведеному Законі, здійснюється відповідно до спеціальної тендерної процедури, проведення якої у випадках виконання робіт, що не вимагають великої кількості державних коштів (наприклад, ремонт дверцят або чищення салону службового автомобіля) є недоцільною. Тому, на нашу думку, при визначенні предмета договору підряду слід користуватися загальнотеоретичним його визначенням, відповідно до якого предметом договору підряду є індивідуалізований результат роботи підрядника, який набуває тієї чи іншої матеріалізованої форми'. Тобто, роботи можна визнати такими, що здійснюються в Межах договору підряду, якщо їх результатом є відповідні зміни матеріальних об'єктів.

2. Сторонами договору підряду є замовник і підрядник. Крім того, згідно зі ст. 838 ЦК підрядник має право, якщо інше не встановлено договором, залучити до виконання роботи інших осіб (субпідрядників), залишаючись відповідальним перед замовником за результат їхньої роботи. У цьому разі підрядник виступає перед замовником як генеральний підрядник, а перед субпідрядником - як замовник.

Загальні положення ЦК щодо договору підряду не обмежують суб'єктний склад відносин за договором підряду'. Тобто, сторонами договору підряду можуть бути юридичні й фізичні особи, в тому числі суб'єкти підприємницької діяльності. Особливості передбачені лише щодо договорів підряду на виконання окремих робіт і обумовлені специфікою останніх. Так, наприклад, за договором побутового підряду замовником може бути лише фізична особа, а підрядником - юридична або фізична особа-суб'єкт підприємницької діяльності (ст. 865 ЦК).

Юридичні особи можуть бути сторонами договорів підряду, як і будь-яких інших договорів, тільки в разі, якщо їх укладання і виконання відповідає їх установчим документам. Крім того, ч. З ст. 837 ЦК вимагає одержання підрядником для виконання окремих видів робіт, встановлених законом, спеціального дозволу.

3. Згідно зі ст. 839 ЦК підрядник зобов'язаний виконати роботу, визначену договором підряду, зі свого матеріалу і своїми засобами, якщо інше не встановлено договором. Іншими словами, сторони можуть встановити обов'язок замовника забезпечити підрядника матеріалами і засобами.

Пункт 2.2 Правил визначення країни походження товарів, затв. рішенням Ради глав урядів СНД від 30 листопада 2000 р., визначає поняття "матеріал" як інгредієнти, сировину, складові елементи, частини тощо, використані для виготовлення продукту. Саме їх використовує підрядник для виконання роботи за договором підряду.

Поняття "засоби" у контексті договору підряду тлумачиться широко і означає використання підрядником як основних, так і оборотних засобів.

Основними засобами згідно з п. 4 Положення (стандарту) бухгалтерського обліку 7 "Основні засоби" є матеріальні активи, які підприємство утримує з метою використання їх у процесі виробництва або постачання товарів, надання послуг, здавання в оренду іншим особам або для здійснення адміністративних і соціально-культурних функцій, очікуваний строк корисного використання (експлуатації) яких більше 1 року (або операційного циклу, якщо він довший за 1 рік). Відповідно, оборотними активами вважаються, зокрема, активи, призначені для реалізації чи споживання протягом операційного циклу чи протягом 12 місяців з дати балансу (п. 4 Положення (стандарту) бухгалтерського обліку 2 "Баланс", затв. наказом Міністерства фінансів України від 31 березня 1999 р. № 87).

Таким чином, до засобів, що використовуються підрядником для виконання договору підряду, відносяться як засоби виробництва, так і відповідна сировина, що споживається в процесі виконання договору.

В процесі виконання договору підряду можуть використовуватися як матеріальні, так і нематеріальні активи, тобто об'єкти інтелектуальної, в тому числі промислової, власності, а також інші аналогічні права, визнані у порядку, встановленому відповідним законодавством (п. 1.2 ст. 1 Закону "Про оподаткування прибутку підприємств"). Наприклад, для виконання певних робіт із використанням товарного знаку та технології (ноу-хау) відомих фірм, необхідно мати належним чином оформлене право - дозвіл власника - на таке використання. Тому якщо сторони передбачили таке використання в договорі підряду, воно вважається правомірним, оскільки, хоча прямо не встановлено, проте не суперечить цивільному та господарському законодавству.

ТЕМА 7. ДОГОВОРИ ПРО НАДАННЯ ЮРИДИЧНИХ ТА ФАКТИЧНИХ ПОСЛУГ

За агентським договором одна сторона (комерційний агент) зобов'язується надати послуги другій стороні (суб'єкту, якого представляє агент) в укладенні угод чи сприяти їх укладенню (надання фактичних послуг) від імені цього суб'єкта і за його рахунок.

Агентський договір повинен визначати сферу, характер і порядок виконання комерційним агентом посередницьких послуг, права та обов'язки сторін, умови і розмір винагороди комерційному агентові, строк дії договору, санкції в разі порушення сторонами умов договору, інші визначені сторонами необхідні умови.

Договором повинна бути передбачена умова щодо території, у межах якої комерційний агент здійснює діяльність, визначену угодою сторін.

Агентський договір укладається в письмовій формі. У договорі має бути визначено форму підтвердження повноважень (представництва) комерційного агента (ст. 297 ГКУ).

Агентська винагорода виплачується комерційному агенту після оплати третьою особою за угодою, укладеною з його посередництвом, якщо інше не передбачено договором сторін.

У ст. 302 ГКУ зазначаються обов'язки щодо нерозголошення конфіденційної інформації в агентських відносинах.

Поняття і зміст доручення

Відповідно до ст. 1000 ЦК України за договором доручення одна сторона (повірений) зобов'язується виконати від імені і за рахунок другої сторони (довірителя) певні юридичні дії. Право- чин, вчинений повіреним, створює, змінює, припиняє цивільні права та обов'язки довірителя.

Договір доручення є двостороннім, консенсуальним, може бути як оплатним, так і безоплатним. На підставі договору доручення довіритель повинен видати повіреному довіреність і таким чином легалізувати повіреного як представника перед третіми особами. Довіреність відтворює повноваження повіреного, визначене умовами договору доручення. Довіреність може охоплювати лише частину юридичних дій, обумовлених у договорі доручення.

Повіреним і довірителем можуть бути дієздатні громадяни та юридичні особи. Довіритель зобов'язаний виплатити повіреному плату, якщо вона йому належить (ст. 1007 ЦК України).

Якщо повірений діє як підприємець, сторона, яка відмовляється від договору, має повідомити другу сторону про відмову від договору не пізніш як за один місяць до його припинення, якщо триваліший строк не встановлений договором.

У разі припинення юридичної особи, яка є комерційним представником, довіритель має право відмовитися від договору доручення без попереднього повідомлення про це повіреному.

Наслідки припинення договору доручення. Якщо договір доручення припинений до того, як доручення було повністю виконане повіреним, довіритель повинен відшкодувати повіреному витрати, пов’язані з виконанням доручення, а якщо повіреному належить плата — також виплатити йому плату пропорційно виконаній ним роботі. Це положення не застосовується до виконання повіреним доручення після того, як він довідався або міг довідатися про припинення договору доручення.

Відмова довірителя від договору доручення не є підставою для відшкодування збитків, завданих повіреному припиненням договору, крім випадку припинення договору, за яким повірений діяв як комерційний представник.

Відмова повіреного від договору доручення не є підставою для відшкодування збитків, завданих довірителеві припиненням договору, крім випадку відмови повіреного від договору за таких умов, коли довіритель позбавлений можливості інакше забезпечити свої інтереси, а також відмови від договору, за яким повірений діяв як комерційний представник (ст. 1009 ЦК України).

Поняття договору комісії. Договір комісії є видом договору доручення. Але на відміну від договору доручення, де має місце пряме представництво, тобто повірений виступає від імені довірителя, у договорі комісії комісіонер — сторона, яка виконує договір, виступає в інтересах комітента, але від влас-ного імені, що виключає можливість виникнення представ-ницьких відносин.

Договір комісії — це договір, за яким одна сторона (комісіонер) зобов’язується за дорученням другої сторони (комітента) за плату вчинити один або кілька правочинів від свого імені, але за рахунок комітента ( ст. 1011 ЦК України).

Характеристика договору. Договір комісії є консенсуальним, оскільки для його укладення достатньо згоди сторін, двостороннім, оскільки права та обов’язки виникають у обох сторін, та завжди оплатним.

Договір комісії належить до договорів з надання нематеріальних посередницьких послуг, головним чином у сфері торгівлі. Види комісійного договору у сфері роздрібної торгівлі: агентські, дилерські, брокерські та консигнаційні угоди. Нор-ми про агентські, дилерські та брокерські угоди містяться у страховому, біржовому законодавстві, законодавстві про цінні папери тощо.

Сторони договору комісії — комітент і комісіонер. Комітент — це особа, яка доручає в її інтересах і за її рахунок іншій особі вчинити певні правочини. Комісіонером є особа, яка вчиняє правочини або інші юридичні дії від свого імені за рахунок комітента. Комісіонером можуть бути як громадяни, так і юридичні особи, суб’єкти підприємницької діяльності.

Умови договору комісії. Договір комісії може бути укла-дений на визначений строк або без визначення строку, з визначенням або без визначення території його виконання, з умовою чи без умови щодо асортименту товарів, які є предметом комісії. Комітент може бути зобов’язаний утримуватися від укладення договору комісії з іншими особами.

Істотними умовами договору комісії, за якими комісіонер зобов’язується продати або купити майно, є умови про це май-но та його ціну.

Ціна в договорі комісії залежить від ціни вчиненої комісіонером угоди. Комітент при здаванні товару на комісію за домовленістю з комісіонером встановлює ціну на комісійний товар на підставі ринкового попиту.

Закон не містить вимоги щодо виконання договору комісії особисто комісіонером. Тому комісіонер може залучати до ви-конання третіх осіб, у тому числі і на підставі договорів суб-комісії. За договором субкомісії комісіонер набуває щодо суб-комісіонера права та обов’язки комітента.

У виняткових випадках, якщо цього вимагають інтереси комітента, комісіонер має право укласти договір субкомісії без згоди комітента.

Комітент не має права без згоди комісіонера вступати у відносини з субкомісіонером (ст.1015 ЦК України). Так, на-приклад, якщо комісіонер з не залежних від нього причин не може виконати договір, але прострочення виконання може за-подіяти збитки комітентові, він може самостійно зобов’язати іншу особу (субкомісіонера) проведення всіх угод, доручених йому за договором комісії.

На комітента покладається обов’язок прийняти від комісіонера все належно виконане за договором. Оскільки договір комісії належить до посередницьких договорів, все май-но, що передано комісіонеру або отримано ним за кошти комітента, є власністю комітента комісії.

Відмова від договору комісії. Згідно із ЦК України від договору комісії може відмовитись як комітент, так і комісіонер. Так, комітент має право відмовитися від договору комісії, якщо договір комісії укладено без визначення строку. Він повинен повідомити комісіонера про відмову від договору не пізніше ніж за тридцять днів.

У разі відмови комітента від договору комісії він повинен у строк, встановлений договором, а якщо такий строк не встановлений, — негайно розпорядитися своїм майном, яке є у комісіонера. У разі невиконання комітентом цього обов’язку комісіонер має право передати це майно на зберігання за рахунок комітента або продати майно за найвигіднішою для комітента ціною.

У разі відмови комітента від договору комісії комісіонер має право на відшкодування витрат, зроблених ним у зв’язку з виконанням договору (ст. 1025 ЦК України).

ТЕМА 8. ПРАВОВЕ РЕГУЛЮВАННЯ КРЕДИТНО-РОЗРАХУНКОВИХ ВІДНОСИН

Положенням Національного банку України “Про кредитування” кредитні правовідносини визначаються як позичкові відносини, що виникають при наданні (передачі, користуванні, проведенні) грошових коштів або інших речей, визначених родовими ознаками, на умовах повернення. Вивчення даної теми вимагає ознайомлення, поряд з рядом постанов Національного банку України, із Законом "Про оподаткування прибутку підприємств", де чітко визначене загальне поняття "кредитна операція", тобто - це господарська операція суб'єкта підприємницької діяльності, що передбачає надання права на купівлю матеріальних цінностей і нематеріальних активів з відстроченням платежів, а також позичку грошових коштів з відстроченням термінів їх погашення.

Особливого значення при засвоєнні даної теми має виділення форм кредиту, які можуть використовувати суб'єкти господарської діяльності. До них відносяться: банківський, комерційний, лізинговий, іпотечний, бланковий, консорціумний. Кожен із згаданих видів кредиту надається окремим господарським суб'єктам на визначені терміни. При цьому потрібно враховувати, що процес банківського кредиту здійснюється за принципами забезпеченості, поверненості, строковості і платності.

Відповідно до Положення Національного банку України "Про кредитування" основою кредитування є кредитні договори, які укладаються у письмовій формі з обов'язковим визначенням об'єктів кредитування, розмірів кредиту, умов видачі та погашення позички, процентних ставок за його користування, порядку сплати процентів, а також способів забезпечення виконання зобов'язань за договором клієнтів та майнової відповідальності за порушення умов договорів. При цьому варто враховувати, що суб'єкти підприємницької діяльності мають право на отримання кредитів від іноземних суб'єктів господарської діяльності.

Згідно ст. 380 Цивільного кодексу України платежі за зобов'язання між організаціями проводяться в порядку безготівкових рахунків через кредитні установи у яких зазначені організації зберігають свої кошти. Для відкриття рахунків у банках господарюючий суб'єкт, у відповідності до постанови Правління Національного банку України №169 від 11 жовтня 1994 року, укладає договір на відкриття та обслуговування банківського рахунку, який містить реквізити сторін, номера та види рахунків, умови відкриття та закриття рахунків, види послуг, що надаються банком, а також зобов'язання про відповідальність за невиконання зобов'язань. Рахунок відкривається з письмового дозволу керівника банку. Юридичні особи-нерезиденти, які здійснюють інвестиції в Україні, можуть відкривати рахунки у валюті в уповноважених банках.

Для закриття рахунків в банках необхідні: заява власника рахунку; рішення органу, на який відповідно до законодавства покладено функцію ліквідації або реорганізації підприємства, а також відповідне рішення суду чи арбітражного суду про ліквідацію підприємства або визнання його банкрутом.

Переважна більшість розрахунків між суб'єктами господарського права здійснюється в безготівковому порядку у встановленій законодавством формі. З метою вдосконалення організації розрахунково-касового обслуговування Правлінням Національного банку України ЗО червня 1995 року за №166 затверджено "Порядок організації розрахунково-касового обслуговування комерційними банками клієнтів і взаємовідносин з цього питання між установами Національного банку України та комерційними банками". Відповідно до цього документа, банк укладає договір з клієнтом на розрахунково-касове обслуговування, яке включає в себе комплекс взаємних платежів щодо використання коштів і банківського рахунку. Безготівкові розрахунки здійснюються у формах: платіжних доручень, платіжних вимог, платіжних доручень-вимог, чеків, акредитивів, векселів.

До кредитних правовідносин застосовуються правові норми інституту позики (ст. 1048, 1049, 1050, 1052 ЦК). Крім того, відносини, що виникають із цього договору, регулюються Зако­нами України «Про банки та банківську діяльність», «Про фі­нансові послуги та державне регулювання ринків фінансових послуг». Консорціумний договір кредиту регулюється ще й По­ложенням про порядок здійснення консорціумного кредитуван­ня, затвердженим постановою Правління Нацбанку України від 26.02.1996 р. № 37.

За законодавством України не може бути стороною такого договору благодійна організація (ст. 19 Закону України «Про благодійництво та благодійні організації).

Від договору позики він відрізняється тим, що цей договір, як правило, відплатний, предметом є тільки грошові кошти.

Зміст договору:

назва договору; адреси та реквізити сторін; їхнє місцезна­ходження, найменування фінансової операції; розмір кредиту, ціль; відсоткова ставка за кредит; умови надання кредиту; строк дії договору; порядок зміни та припинення договору; права та обов’язки сторін; відповідальність за порушення умов договору; інші умови; підписи сторін.

Предмет договору факторингу:

право грошової вимоги, строк платежу за якою настав;

право вимоги, яке виникне в майбутньому (ця вимога вва­жається переданою з дня виникнення права вимоги до борж­ника, а якщо право грошової вимоги зумовлене певною подією, воно вважається переданим з моменту настання цієї події).

Права фактора (ст. 1084 ЦК):

фактор набуває права на всі суми, які він одержить від боржника на виконання вимог, а клієнт не відповідає перед фак­тором, якщо одержані ним суми є меншими від суми, сплаченої фактором клієнтові (предмет – право грошової вимоги, здійсне­не шляхом купівлі-продажу);

якщо відступлення права грошової вимоги факторові здійснюється з метою забезпечення виконання зобов’язання клі­єнта перед фактором, фактор зобов’язаний надати клієнтові звіт і передати суму, що перевищує суму боргу клієнта, який за­безпечений відступленням права грошової вимоги, якщо інше не встановлене договором факторингу.

Якщо сума, одержана фактором від боржника, виявилася меншою від суми боргу клієнта перед фактором, який забезпе­чений відступленням права вимоги, клієнт зобов’язаний сплати­ти факторові залишок боргу.

Зустрічні вимоги боржника регулюються ст. 1085 ЦК Укра­їни. Якщо фактор пред’явив боржнику вимогу здійснити платіж, боржник має право пред’явити до заліку свої грошові вимоги, що ґрунтуються на договорі боржника з клієнтом, які виникли в боржника до моменту, коли він одержав повідомлення про від­ступлення права грошової вимоги факторові.

Визначення договорів дані в схемах до модуля. Щодо дого­вору банківського рахунка, то в схемі вказані предмет договору, сторони, зміст, форма договору. Студентам потрібно уважно ознайомитися із Законами України «Про платіжні системи та пе­реказ грошей в Україні», «Про банки та банківську справу», «Про фінансові послуги та державне регулювання ринків фінан­сових послуг», «Про платіжні системи та переказ грошей в Україні», з Інструкцією про порядок відкриття та використання рахунків у національній та іноземній валюті, затвердженою Пос­тановою Правління Національного банку України від 18.12.1998 р., Інструкцією про міжбанківські розрахунки в Укра­їні, затвердженою постановою Правління Національного банку України від 27.12.1999 р., знати перелік документів, які пода­ються для відкриття банківського рахунка, яким чином здійсню­ються банківські операції, права та обов’язки банку.

Ст. 1071 ЦК вказує на підстави списання грошових коштів із рахунка. Банк може відмовити клієнтові у виконанні його розпо­рядження на перерахування з його рахунка грошових коштів:

якщо на рахунку клієнта відсутні грошові кошти, необхід­ні для виконання його розпорядження;

якщо клієнт подав до банку розрахунковий документ, яким ініціюється списання грошових коштів із його рахунка, що підписаний особами, підписи яких не зазначені в картці із зраз­ками підписів осіб, що мають право розпоряджатися рахунком;

реквізити розрахункового документа заповнені непра­вильно;

в інших випадках, установлених законом або правилами банку.

Необхідно звернути увагу й на черговість списання грошових коштів із рахунка (ст. 1072 ЦК України).

Договір банківського рахунка може бути розірваний клієнтом у будь-який час. Банк також має право вимагати розірвання договору на підставах, указаних у ст. 1075 ЦК України.

Визначення договору банківського вкладу, його форма, сто­рони, предмет та зміст договору дані в схемах. Студенти повин­ні звернути увагу на види таких договорів та порядок виплати процентів на банківський вклад. Законом передбачена можли­вість внесення на рахунок грошових коштів іншою особою, при цьому вважається, що вкладник погодився на одержання коштів від таких осіб.

Укладення договору з фізичною особою підтверджується ощадною книжкою. Ощадний (депозитний) сертифікат підтвер­джує суму вкладу, внесеного в банк, і права вкладника (влас­ника сертифіката) на одержання після закінчення установленого строку суми вкладу та процентів, установлених сертифікатом.

ТЕМА 9. ЗОБОВ'ЯЗАННЯ ПРО СПІЛЬНУ ДІЯЛЬНІСТЬ. ДОГОВІР ПРО СТВОРЕННЯ ЮРИДИЧНОЇ ОСОБИ

Спільна діяльність може здійснюватись у двох формах із виникненням при цьому двох видів зобов'язань. По-перше, учасники можуть обрати організаційно-правову форму здійснення спільної діяльності без створення юридичної особи. В цьому разі відносини, що виникають між учасниками, оформляються договором про спільну діяльність. По-друге, спільна діяльність учасників може бути спрямована на співробітництво в межах самостійного суб'єкта права – юридичної особи. В цьому разі між учасниками укладається засновницький договір, який не тільки регулює їх спільну діяльність, а й визначає правовий статус створеної ними з цією метою юридичної особи.

Згідно з ч. 1 ст. 1132 ЦК України за договором простого товариства сторони (учасники) беруть зобов'язання об'єднати свої вклади та спільно діяти з метою одержання прибутку або досягнення іншої мети.

У відносинах із третіми особами повноваження учасника вчиняти угоди від імені всіх учасників посвідчується довіреністю, виданою йому іншими учасниками, або договором простого товариства.

Рішення щодо спільних справ учасників приймаються учасниками за спільною згодою, якщо інше не встановлено договором простого товариства.

Метою договору простого товариства є одержання прибутку або інша мета. Згідно зі ст. 1139 ЦК України прибуток, одержаний учасниками договору простого товариства в результаті їх спільної діяльності, розподіляється пропорційно вартості вкладів учасників у спільне майно, якщо інше не встановлено договором простого товариства або іншою домовленістю учасників.

Договори простого товариства є консенсуальними договорами, укладаються у письмовій формі.

Засновницький договір про створення юридичної особи.

В теорії засновницький договір визначається як консенсуальний цивільно-правовий договір, що регулює відносини між засновниками у процесі створення та діяльності юридичної особи як суб'єкта підприємницької діяльності.

Договір для того, щоб вважатися засновницьким і, відповідно, установчим документом, повинен не просто регулювати відносини між засновниками (учасниками) корпоративної юридичної особи з приводу її створення і функціонування. Правовий статус цієї юридичної особи повинен обумовлювати обов'язкову особисту спільну участь її засновників в діяльності, що нею здійснюється. Саме це характерно для повних та командитних товариств, а також для фермерських господарств. Інакше договір, що укладається між засновниками (учасниками) з приводу створення юридичної особи, наділення її майном тощо, є договором про заснування і установчим документом не вважається.

Загальні реквізити засновницьких договорів містяться у ГК України. Згідно з ч. З ст. 57 цього Кодексу (див. також ст. 88 ЦК України) у засновницькому договорі засновники зобов'язуються утворити суб'єкт господарювання, визначають порядок спільної діяльності щодо його утворення, умови передачі йому свого майна, порядок розподілу прибутків і збитків, управління діяльністю суб'єкта господарювання та участі в ньому засновників, порядок вибуття та входження нових засновників, інші умови діяльності суб'єкта господарювання, які передбачені законом, а також порядок його реорганізації та ліквідації відповідно до закону.

Засновницький договір повинен укладатися у письмовій формі, тому що чинне законодавство вимагає його подання для здійснення державної реєстрації повного та командитного товариств, який також є консенсуальним.

ТЕМА 10. ПРАВОВЕ РЕГУЛЮВАННЯ ДОГОВІРНИХ ВІДНОСИН У СФЕРІ ЗОВНІШНЬОЕКОНОМІЧНОЇ ДІЯЛЬНОСТІ

Основоположним регулятором правових відносин між су­б’єктами підприємницької діяльності в зовнішньоекономічній сфері (так звані «горизонтальні» відносини) є договір (конт­ракт), який іменують зовнішньоекономічним або зовнішньотор­говельним. Уживаються також терміни зовнішньоекономічна (зовнішньоторговельна) угода (правочин), міжнародний комер­ційний контракт. Однак різноманітність термінології не впливає на єдину правову природу цього інструмента регулювання, яке здійснюється на приватноправовій основі, тобто на засадах рів­ності сторін, свободи договору, диспозитивності у визначенні його умов тощо.

Особливість «горизонтальних» приватноправових зовнішньо­економічних відносин полягає в наявності в їхньому складі іно­земного елемента, яким найчастіше виступає іноземний контра­гент договору, що укладається як на території України, так і в іншій державі, тобто юридичний факт як різновид іноземного елемента має місце за кордоном. Наявність іноземних елементів у цих правовідносинах пов’язана із застосуванням інститутів міжнародного приватного права, зокрема колізійних норм, принципу автономії волі сторін, який полягає в можливості ви­бору права, що буде застосовуватись для регулювання відносин сторін.

Джерелами приватноправового регулювання ЗЕД є, зокрема, ЦК України, Кодекс торговельного мореплавства України, Зако­ни України «Про зовнішньоекономічну діяльність» від 16 квітня 1991 р., «Про міжнародний комерційній арбітраж» від 24 лютого 1994 р. Указ Президента України від 7 листопада 1994 р. № 659/94 «Про облік окремих видів зовнішньоекономічних до­говорів (контрактів) в Україні».

Міжнародно-правовими джерелами є, зокрема, Конвенція ООН про договори міжнародної купівлі-продажу товарів (Ві­день, 1980 p.), Офіційні правила тлумачення торговельних тер­мінів «Інкотермс-2010», Принципи міжнародних комерційних договорів (Принципи УНІДРУА).

Відповідно до Закону України «Про зовнішньоекономічну діяльність» зовнішньоекономічний договір (контракт) – це мате­ріально оформлена угода двох або більше суб’єктів ЗЕД та їхніх іноземних контрагентів, спрямована на встановлення, зміну або припинення їхніх взаємних прав і обов’язків у ЗЕД. Таке виз­начення свідчить про наявність двох спільних характерних ознак цих договорів: одна зі сторін знаходиться в іншій державі і є іноземною, а предметом договору є зовнішньоекономічна операція, певний вид діяльності у цій сфері.

Загальний критерій розмежування зовнішньоекономічних і внутрішніх договорів міститься й у Конвенції ООН про дого­вори міжнародної купівлі-продажу товарів (Відень, 1980 p.), яким є ознака місцезнаходження комерційних підприємств сто­рін у різних державах.

Найпоширенішим серед зовнішньоекономічних договорів є договір міжнародної купівлі-продажу товарів. Разом із тим різ­номанітність видів і форм ЗЕД обумовлює широке використання інших різновидів договорів – бартерних (товарообмінних), агентських, перевезення, комісії (консигнації), лізингу, право­вого оформлення операцій із давальницькою сировиною тощо. Базуючись на загальних засадах правового забезпечення дого­вірних відносин у сфері ЗЕД, кожному окремому виду договору властиві певні особливості й спеціальне нормативно-правове ре­гулювання.

Процедура укладення зовнішньоекономічного договору детально врегульована. Суб’єкти, які є сторонами договору, повинні бути здатними до його укладення відповідно до законодавства України або за­кону місця укладення контракту. Вимоги вітчизняного законо­давства до осіб, що укладають договір, передбачені ст. 3 і 5 Закону України «Про зовнішньоекономічну діяльність», які виз­начають склад суб’єктів ЗЕД та їхнє право на здійснення цієї діяльності.

До форми зовнішньоекономічних договорів та порядку їх підписання вітчизняне законодавство завжди висувало особливі вимоги.

У Законі України «Про зовнішньоекономічну діяльність» не­має вимог щодо кількості осіб, які повинні підписувати зов­нішньоекономічний контракт. Він укладається суб’єктом ЗЕД або його представником у простій письмовій формі, якщо інше не передбачене міжнародним договором України чи іншим за­коном.

Повноваження представника на укладення зовнішньоеконо­мічного договору може випливати з доручення, статутних доку­ментів, договорів та інших підстав. Причому дії, які здійсню­ються від імені іноземного суб’єкта вітчизняним суб’єктом, уповноваженим на це належним чином, вважаються діями цього іноземного контрагента з усіма правовими наслідками, що вип­ливають із цього. Тобто якщо український представник у межах дії, на яку він уповноважений, порушить, наприклад, валютне законодавство, то вважатиметься, що це правопорушення здійс­нив іноземний суб’єкт. Тому в преамбулі контракту згідно з По­ложенням про форму зовнішньоекономічних договорів (конт­рактів) указуються відомості про особу, від імені якої уклада­ється контракт, якщо договір підписує представник контрагента.

За законодавством України форма зовнішньоекономічної угоди визначається правом місця її укладення. Разом із тим установлено, що угода, яку укладено за кордоном, не може бути визнана недійсною внаслідок недодержання форми, якщо не по­рушені вимоги законодавства України.

Обов’язковість письмової форми зовнішньоекономічного до­говору, якщо хоча б одним із його учасників є український суб’єкт, не залежить від місця його укладення, тобто форма контракту в усіх випадках підпорядковується законодавству України.

Правове значення письмової форми контракту полягає в то­му, що її додержання є необхідною умовою визнання договору укладеним і виникнення на його підставі відповідних зобов’я­зань. Причому під письмовою формою розуміється складання одного документа, підписаного сторонами, а також обмін доку­ментами з використанням поштового, телеграфного, телетайп­ного, телефонного, електронного та іншого зв’язку, що дозволяє достовірно встановити, що документ надійшов від потенційної сторони за договором.

Недодержання сторонами письмової форми правочину, яка встановлена законом, відповідно до ст. 218 ЦК України не має наслідком його недійсність, крім випадків, установлених за­коном.

Інакше питання про форму договору вирішується Конвен­цією ООН про договори міжнародної купівлі-продажу товарів (м. Відень, 1980 p.). Згідно зі ст. 11 Конвенції не вимагається, щоб договір купівлі-продажу укладався чи підтверджувався в письмовій формі або підпорядковувався іншій вимозі стосовно форми. Він може доводитися будь-якими засобами, включаючи свідчення.

Зміст зовнішньоекономічного договору розробляється відпо­відно до базового та інших законів України з урахуванням між­народних договорів України. Суб’єкти ЗЕД при складанні тек­сту контракту мають право використовувати рекомендації між­народних органів та організацій, якщо це прямо не заборонене законодавством України.

Положення про форму зовнішньоекономічних договорів (контрактів) визначає умови, які повинні бути передбачені в договорі, якщо сторони не домовилися про інше. У всякому разі домовленість сторін не повинна позбавляти договір істотних умов, за відсутності яких він може вважатися неукладеним. Ра­зом із тим треба мати на увазі, що чинне законодавство України про зовнішньоекономічні договори не містить переліку їхніх істотних умов. Тому це питання повинне вирішуватись відпо­відно до ст. 638 ЦК України. Вважаємо, що для висновку про необхідні умови для договорів цього виду може бути вико­ристана Конвенція ООН про договори міжнародної купівлі-про­дажу товарів, згідно з якою пропозиція про укладення договору є достатньо виразною, якщо в ній зазначено товар та без­посередньо чи опосередковано встановлюються його кількість і вартість або передбачено порядок їх визначення (ст. 14).

Таким чином, істотними для зовнішньоекономічних догово­рів є щонайменше умови про предмет та ціну. Якщо такий до­говір (а точніше – документ) не містить істотних умов, то конт­ракт вважається неукладеним, тобто він не існує, не створює правових наслідків, і зобов’язання за договором не виникають. Це важливо враховувати, вивчаючи можливість і підстави виз­нання договору недійсним у судовому порядку, якщо він не від­повідає встановленим вимогам (ч. 5 ст. 6 Закону України «Про зовнішньоекономічну діяльність»).

Положенням про форму зовнішньоекономічних договорів (контрактів) рекомендовано певну структуру контракту з визна­ченням змісту кожного розділу, а саме:

назва, номер договору (контракту), дата та місце його укладення;

преамбула;

предмет договору (контракту);

кількість та якість товару (обсяги виконання робіт, на­дання послуг);

базисні умови поставки товарів (приймання-здавання ви­конаних робіт або послуг);

ціна та загальна вартість договору (контракту);

умови платежів;

умови приймання-здавання товару (робіт, послуг);

упаковка та маркування;

форс-мажорні обставини;

санкції та рекламації;

урегулювання спорів у судовому порядку;

місцезнаходження (місце проживання), поштові та пла­тіжні реквізити сторін.

За домовленістю сторін у контракті можуть визначатися й до­даткові умови, зокрема про страхування, гарантії якості, різного роду захисні застереження, забезпечення виконання зобов’язань (крім штрафних санкцій), можливість та порядок внесення змін і доповнень до контракту тощо. Так, Кабінет Міністрів і Нацбанк України рекомендують суб’єктам ЗЕД застосовувати під час укладання зовнішньоекономічних договорів (контрактів) типове застереження про те, що будь-яка претензія, позов чи інша пра­вова вимога не можуть бути пред’явлені до держави Україна та держави іноземної сторони чи до окремих їхніх органів за неви­конання або неналежне виконання контрактів.

Серед умов зовнішньоекономічного контракту є суто юри­дичні, відсутність або невизначеність яких може призвести до негативних правових наслідків, спричинити утруднення або не­можливість належного захисту прав та інтересів сторін. Такими є положення про санкції та рекламації, форс-мажорні обставини, урегулювання спорів у судовому порядку та погоджений сторо­нами вибір матеріального й процесуального права, яке буде зас­тосовуватись як для врегулювання відносин за договором, так і судом при вирішенні спору.

Визначення застосовного права має пріоритетне значення в здійсненні торговельно-економічних зв’язків між їхніми учасни­ками, комерційні підприємства яких перебувають у різних дер­жавах. Важливим є також визначення правил процедури судо­вого урегулювання спорів щодо тлумачення, невиконання та/або неналежного виконання контракту. Необхідним є зазначення назви суду або чітких критеріїв його визначення залежно від предмета та характеру спору.

У законодавстві більшості країн світу й у багатьох між­народних конвенціях закріплюється принцип автономії волі сто­рін, що означає їхню свободу підпорядкувати договір обраному ними правопорядку.

У вітчизняному законодавстві принцип автономії волі сторін викладений у ст. 6 Закону України «Про зовнішньоекономічну діяльність», згідно з якою права та обов’язки сторін зовнішньо­економічних договорів (контрактів) визначаються правом кра­їни, обраної сторонами при їх укладенні або в результаті подаль­шого погодження. Така домовленість повинна бути безпосеред­ньо відображена або має випливати з умов договору чи обставин справи. Спеціальних вимог стосовно форми угоди про застосов­не право немає.

За відсутності погодження сторін про вибір права до зовніш­ньоекономічного договору застосовується право країни, де зас­нована, має своє місце проживання або основне місце діяльності сторона, що повинна здійснити виконання, яке має вирішальне значення для змісту договору.

Закон містить і певні уточнення стосовно здійснення зобов’я­зань. Наприклад, при прийманні виконання за зовнішньоеконо­мічним договором береться до уваги право місця проведення та­кого приймання, оскільки сторони не узгодили інше.

Визначення права, що застосовується до зовнішньоекономіч­них договорів, тісно пов’язане з установленням сфери його дії. Уживається поняття зобов’язального статуту правочину (конт­ракту), який охоплює питання дійсності договору, його тлума­чення, права та обов’язки сторін, виконання або неналежного виконання, припинення договору.

Указом Президента України «Про облік окремих видів зов­нішньоекономічних договорів (контрактів) в Україні» запрова­джено їхню реєстрацію. Ця вимога встановлена щодо конт­рактів, предметом яких є:

товари, відносини з реекспорту яких регулюються чинним законодавством України та міжнародними договорами України;

товари походженням з України, щодо яких міжнародними договорами України передбачені добровільні обмеження екс­порту з метою запобігання демпінгу;

товари походженням з України, щодо яких здійснюються антидемпінгові процедури;

товари походженням з України, імпорт яких до інших дер­жав квотується, контингентується, ліцензується відповідно до законодавства цих держав або нормативних актів економічних угруповань, митних союзів;

товари походженням з України, експорт яких здійснюєть­ся в рамках бартерних (товарообмінних) операцій чи операцій із зустрічною торгівлею.

Викладені положення й вимоги стосовно форми, змісту та порядку укладення зовнішньоекономічних договорів є необхід­ними й однаковими для всіх контрактних зобов’язань суб’єктів ЗЕД. Особливості окремих їх видів регулюються спеціальними законодавчими та іншими нормативно-правовими актами. Це, зокрема, Закон України від 23 грудня 1998 р. «Про регулювання товарообмінних (бартерних) операцій у галузі зовнішньоеконо­мічної діяльності», зазначений вище Закон України «Про операції з давальницькою сировиною в зовнішньоекономічних відно­синах», Порядок віднесення операцій резидентів у разі прова­дження ними зовнішньоекономічної діяльності до договорів ви­робничої кооперації, консигнації, комплексного будівництва, оперативного та фінансового лізингу, поставки складних техніч­них виробів і товарів спеціального призначення, затверджених Постановою Кабінету Міністрів України від 30 березня 2002 р. № 445.

ПИТАННЯ ДЛЯ САМОПЕРЕВІРКИ

1. Визначте структуру Договірне право України: поняття та структура.

2. Метод договірного права.

3. Система договірного права та характеристика його основних інститутів.

4. Загальна характеристика джерел господарського договірного права України.

5. Господарське законодавство України у сфері укладання та виконання договорів (внутрішньонаціональний рівень). Можливість застосування до змісту договору національного законодавства іноземних країн; поняття колізійних норм.

6. Конвенційний рівень джерел договірного права.

7. Звичаї ділового обороту (торговельні звичаї), узвичаєння, заведений порядок як регулятори господарсько-договірних відносин.

8. Принципи договірного права та їх закріплення у чинному законодавстві.

9. Свобода договору та її обмеження.

10. Аналогія права та аналогія закону як засоби подолання прогалин в регулюванні договірних відносин.

11. Публічно-правові та приватно-правові елементи в господарсько-договірній діяльності.

12. Поняття та види господарських зобов’язань.

13. Підстави виникнення господарських зобов’язань.

14. Публічні зобов’язання у сфері господарювання.

15. Суб’єктний склад організаційно-господарських зобов’язань.

16. Загальні умови виконання господарських зобов’язань.

17. Вимоги виконання господарського зобов’язання щодо суб’єкта, часу, місця, способу.

18. Передоручення виконання майново-господарських зобов’язань (переадресування прийняття виконання майново-господарських зобов’язань); делегування прав (повноважень) за організаційно-господарськими зобов’язаннями.

19. Заміна осіб в господарському зобов’язанні.

20. Загальні умови та види забезпечення виконання господарських зобов’язань.

21. Порука як засіб забезпечення виконання зобов’язань.

22. Гарантія як засіб забезпечення виконання зобов’язань.

23. Застава як засіб забезпечення виконання зобов’язань.

24. Завдаток та притримання як засоби забезпечення виконання зобов’язань.

25. Підстави припинення господарських зобов’язань.

26. Поняття господарсько-договірної відповідальності та зміст принципу її невідворотності.

27. Поняття форс-мажору як підстави звільнення від відповідальності за невиконання (неналежне виконання) господарсько-договірних зобов’язань.

28. Межі господарсько-договірної відповідальності суб’єктів господарювання.

29. Форми реалізації господарсько-договірної відповідальності. Строки позивної давності під час реалізації господарсько-договірної відповідальності у судовому порядку.

30. Досудовий порядок реалізації господарсько-договірної відповідальності.

31. Стягнення збитків за порушення господарсько-договірних зобов’язань.

32. Оперативно-господарські санкції як засіб господарсько-договірної відповідальності.

33. Застосування штрафних санкцій за порушення господарсько-договірних зобов’язань.

СПИСОК РЕКОМЕНДОВАНОЇ ЛІТЕРАТУРИ

1. Беляневич О.А. Господарське договірне право України (теоретичні аспекти): Монографія. – К.: Юрінком Інтер, 2006. – 592 с.
2. Вінник О. М. Господарське право: Навч. посіб./ 2-ге вид., змін. та доп. – К.: Правова єдність, 2009. – 766 с.
3. Господарський кодекс України: науково-практ. коментар / За ред. О.І Харитонова. – Х.: Одіссей, 2007. – 831 с.
4. Договірне право України. Загальна частина: навч. посіб. для студ. вищ. навч. закл. / За ред. О.В. Дзери. – К.: Юрінком Інтер, 2008. – 896 с.
5. Мічурін Є.О. Техніка складання договорів: Навч.-практ. посіб. – Х.: Юрсвіт, 2006. – 536 с.
6. Науково-практичний коментар Цивільного кодексу України / За ред. В.М. Коссака. – К.: Істина, 2007.
7. Науково-практичний Коментар до Господарського кодексу України 2-е видання, перероблене і доповнене / За заг. ред. Г.Л. Знаменського, В.С. Щербини. – К.: Юрінком Інтер, 2008. – 720 с.
8. Підприємницьке право: Підручник / за ред.. О.В. Старцева. – 3-тє вид., перероб. і допов. – К.: Істина, 2007. – 864 с.
9. Правове регулювання підприємницької діяльності у сфері торгівлі: зб. Нормативно-правових актів / Упоряд. О.І. Дорошенко. – Д.: Дніпрокнига, 2008. 1056 с.
10. Хозяйственное право Украины: Учебник / Под ред. В.К. Мамутова. – К.: Юринком Интер, 2002. – 912 с. 29
11. Бервено С.М. Проблеми договірного права України: Монографія. – К.: Юрінком Інтер, 2006. – 392 с.
12. Подцерковний О.П. Грошові зобов’язання господарського характеру: проблеми теорії і практики. – К.: «Юстініан», 2006. – 424 с.
13. Мілаш В.С. Комерційний договір у контексті сучасних ринкових умов: Монографія. – Харків: Видавець ФО-П Вапнярчук Н.М., 2007. – 440 с.
14. Луць В.В. Контракти в підприємницькій діяльності: Навч. пос. – К.: Юрінком Інтер, 2008. − 576 с.
15. Віхров О.П. Організаційно-господарські правовідносини: Монографія. – К.: Видавничий Дім «Слово», 2008. – 512 с.
16. Мілаш В.С. Господарське право: Курс лекцій: У 2-х ч. – Ч.1. – Х.: Право, 2008. – 496 с.
17. Мілаш В.С. Господарське право: Курс лекцій: У 2х ч. – Ч.2. – Х.: Право, 2008. – 336 с.
18. Хозяйственный кодекс Украины: Научно-практический комментарий / Под общ. ред. А.Г. Бобковой. – Харьков: Издатель ФЛ-П Вапнярчук Н.Н., 2008. – 1296 с.
19. Збірник нормативно-правових актів (Господарське законодавство України: Зб. нормат. актів / Упоряд. В.С. Мілаш. – Харків: Право, 2009. – 720 с.
20. Щербина B.C. Господарське право: Підручник / 4-те вид., перероб. і допов. – К.: Юрінком Інтер, 2009. – 640 с.
21. Рєзнікова В.В. Правове регулювання посередництва у сфері господарювання (теоретичні аспекти): Монографія. – Хмельницький: Вид-во Хмельницького університету управління та права, 2010. − 706 с.
22. Кравець І.М. Правове становище суб’єктів організаційно-господарських повноважень: Монографія. – К.: Юрінком Інтер, 2010. – 240 с.
23. Господарське право: Підручник / О.П. Подцерковний, О.О. Квасніцька, А.В. Смітюх та ін.; За ред. О.П. Подцерковного. – X.: Одіссей, 2010. – 424 с.