

Понятие и порядок заключения договоров по законодательству Федеральной Республики Германии

Олинец Ольга Владимировна

студентка 4-го курса юридического факультета

Львовского национального университета имени Ивана Франко

baryla@ukr.net

В Гражданском кодексе Германии (далее ГКГ) не имеет нормы, которая бы свидетельствовала о принципиальном интересе законодателя к социальной функции договора, его содержания или следствий. Творцы ГКГ не считали необходимым посвятить договорному праву хотя бы один специальный раздел. В общей части понятия договора появляется лишь как особенная категория сделок. Во втором разделе ГКГ, под названием "сделка" (ст. 145 – 157), договор характеризуется как особенный случай обязательственных отношений [1, ст. 193].

Актуальность избранной темы предопределяется тенденцией к повышению роли договора, которая в последнее время наблюдается в гражданском праве.

Договор – это обоюдное согласие двух или больше лиц, относительно достижения установленного правового результата [1, ст. 65] – такое определение договора, как правового явления, было предложено одним из немецких цивилистов. Договор предусматривает по меньшей мере два согласованных волеизъявления разных субъектов права. Принцип частной автономии, что положен в основу существующего правопорядка в Германии позволяет каждому, урегулировать жизненные отношения в рамках права, на собственную ответственность. [5, ст. 278] Важнейшим средством при этом выступает договор; в нем стороны закрепляют, что между ними должно быть правового. Но, как было отмечено, первоочередное значение, которое договор имеет для оформления правоотношений и системы частного права выражено в структуре лишь поверхностно.

Содержание и действие договора освещают нормы, которые касаются отдельных видов договоров и их типов. Что касается воли сторон, направленной на достижение правовых результатов, то договор должен быть направлен именно на наступление правовых следствий, а не на любые другие. Договоренность, которая основывается на позаправовой основе, такой как -порядочность совесть или обычай не является договором в правовом смысле. Разграничение в каждом отдельном случае является сложным, особенно при предоставлении услуги, которая основывается на любезности и так называемому *gentelment's agreement* [5, ст. 87].

Не всегда правовой результат в договоре наступает в результате лишь общего волеизъявления, иногда должны наступить и другие обстоятельства, в частности, регистрация, наступление определенного события и т.д. Договор не регулирует все без исключения правовые следствия в окончательном варианте. Необходимым является, чтобы договор закреплял именно существенное содержание (существенные условия). Договор не приобретет силы, если стороны не согласовали существенную составную часть договора (при купле, например, товар и цену), или об этом нельзя сделать вывод из обстоятельств, которые сложились.

Волеизъявление в котором другой стороне предлагается заключить договор, а также его содержание – называется **предложением**. Волеизъявлением, в котором дается согласие – согласование.

Предложение заключить договор должно содержать существенные условия договора в полном объеме, с тем чтобы оно могло быть принято одним простым словом "да". В дальнейшем воля превращается в обязанность. Если такие условия отсутствуют, то

в таком случае договор не имеет места, а возникает лишь приглашение другому лицу сделать со своей стороны предложение. Разница может быть существенной, поскольку предложение заключить договор обязывает, а именно лишь приглашение нет.

Пример **оферты**: изложение газет к продаже, отправка не заказанных товаров. Исключительно **приглашением сделать предложение** есть: рассылки каталогов, разложения вещей (товаров) на витрине, объявления в газетах, театральные плакаты, меню. Сторона, которая делает оферту, является обязанной до тех пор, пока не закончится установленный в законе или в самой оферте срок принятия или пока оферта не будет отклонена[2,ст.54].

Местом заключения договора является то, где акцепт будет действенным, как правило, там, где он поступает к оференту.(в соответствии со ст. 151 – это есть место предоставления акцепта). Время заключения договора совпадает с моментом вступления в силу акцепта(как правило с момента поступления акцепта).

Акцепт – это выявление согласия контрагентом в договоре. Чтобы акцепт набрал силу, он должен быть объявлен оференту. Это может быть – прямое выражение воли, или выражения воли путем конклюдентных действий, то есть таких, что указывают на желание принять предложение. Например, немедленное отправление заказанного товара. В исключительных случаях, договор заключается без объявления акцепта оференту, а именно, когда такое объявление не ожидается в соответствии с нормами поведения в обществе, или когда оферент отказался от такого объявления(ст. 151 ГКГ). Хотя допускается предоставление согласия путем молчания. Это является возможным лишь тогда, когда акцепт, предоставленный в соответствии с принципом добросовестности контрагентов. В случае отклонения предложения (отказы) необходимо немедленно сообщить об этом оферента. *Пример*: лицо А регулярно продает апельсины лицу В в рамках длительных торговых отношений. В случае, если В не хочет получать отдельную партию апельсинов, то он должен сообщить об этом лицо А. если он будет молчать, то это объективно будет значить его согласие на получение продукции. Окончательное содержание договора формируется общими условиями сделки. Они используются почти всеми предпринимателями, которые заключают однотипные сделки в большом количестве. Например, банки, страховые организации, туристические компании[2,ст.175].

Общие условия сделки (Типичные договора) – это сформулированные для большого числа договоров условия, которые одна сторона предоставляет другой стороне при заключении договора. Поскольку общие условия сделки складываются в одностороннем порядке той стороной, которая их предлагает, то эта сторона имеет подавляющее право закрепить свои собственные интересы. Соответственно эти условия, могут быть невыгодными для стороны, которая находится в более слабой позиции по отношению к стороне, которая предлагает общие условия сделки, ведь возможность влиять на формирование условий договора почти отсутствует. Более того, эта сторона имеет лишь два варианта поведения:

1. Заключить договор со стороной, которая применяет общие условия сделки, в соответствии с предложенными условиями договора;
2. Вообще не заключать договор.

Третий вариант поведения является возможным при условии изменения предложения, но это уже в соответствии с ГКГ является отклонением предложения, связанным с новым предложением.

Необходимость в защите договорной стороны, что соглашается с общими условиями сделки, немецкий законодатель учел путем принятия закона, что регулирует право сторон на установление общих условий заключения сделок. Этот Закон регулирует, при каких обстоятельствах общие условия сделки становятся содержанием договора.