

Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего профессионального образования

«Уральский государственный экономический университет»

Курсовая работа

по дисциплине: Экономика гражданского права

Исполнитель: студент

юридического факультета гр. ЮР-14 Нев

Коростелев Евгений Викторович

г. Екатеринбург 2016

Содержание

Введение

1. Понятие и экономические функции договорного права

1.1 Признание действительности договора

1.2 Способы защиты договора

1.3 Эффективность способов защиты договора

2. Основы экономической теории договорного (контрактного) права

2.1 Общие положения экономической теории контрактов

2.2 Постконтрактный оппортунизм

3. Экономическая эффективность договорного права

3.1 Нормативно-правовое регулирование договорных отношений

3.2 Транзакционные издержки договоров

Заключение

Список использованных источников

Введение

В настоящее время экономический анализ права является абсолютно новым направлением, которое основывается на идеях и инструментах микроэкономики, экономики государственного сектора, экономики общественного выбора и институциональной экономики, которое пришло к нам непосредственно с историей ее возникновения и развития: сначала в Америке, в рамках обычного права, а также представляет слушателям основоположников этого направления экономической теории.

С экономическим анализом отдельных отраслей частного права, прежде всего, рассматривается право в более широком контексте как на один из способов социальной организации и координации экономических взаимодействий. При этом не остаются без внимания с другие способы общественной организации и координации, которые дополняют, а в некоторых случаях способны заменить правовую систему.

В этом направлении одной из наиболее актуальной темой с точки зрения

практической значимости всей проблемы для общества в целом, отдельно хозяйствующего субъекта или региона является предмет исследования как экономический анализ договорного (контрактного) права.

Вопросам исследования посвящено множество работ. В основном материал, изложенный в учебной литературе, носит общий характер, а в многочисленных монографиях по данной тематике рассмотрены более узкие вопросы проблемы. Однако требуется учет современных условий при исследовании проблематики обозначенной темы.

Высокая значимость и недостаточная практическая разработанность проблемы определяют несомненную новизну данной работы.

Также актуальность настоящей работы обусловлена, с одной стороны, большим интересом к данной теме в современной науке, с другой стороны, ее недостаточной разработанностью. Рассмотрение вопросов связанных с данной тематикой носит как теоретическую, так и практическую значимость.

Теоретическое значение изучения проблемы «экономический анализ договорного права» заключается в том, что избранная для рассмотрения проблематика находится на стыке сразу нескольких научных дисциплин.

Целью и задачами курсовой работы являются изучение основного понятия договорного права и теории контрактов, проведение комплексного анализа экономической теории договорного (контрактного) права, а также формулировка общих положений, значений и функций контрактов, выявление экономической эффективности договорного права, вывести итоговый результат - решение наиболее возникающих проблем правоприменительной практики и перспективы развития договорного права в законодательном процессе.

Экономический анализ договорного права выступает объектом и предметом исследования, где изложены понятие неполноты контракта и пост контрактного оппортунизма. Рассматриваются основные экономические функции договорного права, а также наиболее распространенные формы предусматриваемой законом компенсации стороны, пострадавшей вследствие нарушения условий договора. Подчеркивается, что современное право не возводит договор в абсолют и допускает возможность неисполнения контрактных обязательств при определенных обстоятельствах, когда исполнение договора связано с чрезмерными издержками. В частности, обсуждаются доктрины заблуждения и обмана, а также освобождения от договорной ответственности вследствие резко изменившихся обстоятельств.

Дается экономический анализ альтернативных вариантов правовой защиты договора и влияние этих вариантов на стимулы сторон. Такой анализ, помимо прочего, демонстрирует возможности экономических методов при выборе эффективной правовой нормы. Наконец, рассматриваются условия и предпосылки модификации договоров.

По результатам исследования был вскрыт ряд проблем, имеющих отношение к рассматриваемой теме, и сделаны выводы о необходимости дальнейшего изучения или улучшения состояния вопроса.

Таким образом, актуальность данной проблемы определила выбор темы работы

«Экономическая теория договорного (контрактного) права», круг вопросов и логическую схему ее построения.

Источниками информации для написания данной курсовой работы послужили базовая учебная литература, фундаментальные теоретические труды крупнейших мыслителей в рассматриваемой области, результаты практических исследований видных отечественных и зарубежных авторов, статьи и обзоры в специализированных и периодических изданиях, посвященных тематике, справочная литература, прочие актуальные источники информации.

1. Понятие и экономические функции договорного права

Договор (контракт) - заранее сформулированное согласованное описание разнесенных во времени действий сторон. Предпосылкой возникновения потребности в защите договора и создания договорного права является несовпадение времени передачи денег и выполнения обязательства. Не определенность и риски, возникающие в результате отложенных сделок, являются препятствием для обмена и сотрудничества, поскольку стороны могут отклонять заключение договоров, если риск слишком велик. Договорное право снижает риск и делает возможным заключение взаимовыгодных договоров. Основная цель договорного права состоит в том, чтобы позволить людям сотрудничать, создать условия для меж временного обмена, сократить риск потерь от оппортунистического поведения и уменьшить транзакционные издержки сотрудничества.

Данная цель достигается через реализацию функций договорного права:

- 1) Удержание сторон договора от оппортунистического поведения. Оппортунизм может приводить к снижению количества заключаемых договоров, а также к разрыву уже существующих договоров. Договорное право защищает эффективные договоры через снижение стимулов к оппортунизму: снижая выгоды и увеличивая издержки оппортунизма.
- 2) Обеспечение исполнения эффективных договоров. Выделяется два вида чрезмерного поведения: (1) чрезмерное исполнение договора - случай, при котором договор исполняется, хотя эффективно его неисполнение; (2) чрезмерное нарушение договора - ситуация, когда договор нарушается, несмотря на то, что эффективно его исполнение. Законом должна быть предусмотрена оптимальная сила юридической защиты обязательств по договорам, при которой отсутствует как чрезмерное исполнение, так и чрезмерное нарушение данных договоров.
- 3) Обеспечение оптимальной степени доверия. Сотрудничество в рамках договора связано с инвестициями со стороны кредитора, связанными с доверием к обещанию должника. Кредитор вкладывает средства в исполнение договора, в результате, чем больше он доверяет договору, тем больше средств он инвестирует и тем больше может потерять в результате невыполнения договора. Поэтому излишняя степень доверия может быть связана со снижением эффективности. Договорное право должно стимулировать кредитора к реальной оценке ситуации и выбору оптимальной степени доверия.
- 4) Снижение риска возникновения непредвиденных убытков. Стороны договора имеют разные возможности по предотвращению риска неблагоприятных ситуаций,

связанных с существованием договорных отношений. Необходимо мотивировать посредством возложения ответственности за неисполнение договора к принятию мер предосторожности именно ту сторону, которая наилучшим образом может нести риск неблагоприятных событий.

5) Минимизация транзакционных издержек разрешения споров. При отсутствии договорного права решение споров основано на традициях, праве силы либо иных механизмах, которые связаны со значительными издержками. Существование договорно го права задает единые правила для осуществления договорных отношений, снижает неопределенность и способствует экономии издержек.

6) Минимизация транзакционных издержек заключения договоров путем восполнения недостающих условий договора. Задачей суда в случае споров, возникающих из-за неполноты договоров, является реконструкция совершенного договора, который стороны не могут заключить из-за высоких транзакционных издержек. Суд способен восполнить пробелы в договоре путем внесения в него недостающих условий, которые очевидно были бы внесены, если бы стороны обсудили эти условия до подписания договора, не смотря на то, что на самом деле такого обсуждения не было.

7) Корректировка провалов рынка путем регулирования явных условий договора.

8) Стимулирование долгосрочных отношений, в которых отношения сотрудничества преобладают над отношениями формальной контрактации.

9) Снижение количества ошибок в процессе заключения договора. В рамках договорного права подробно описываются процесс заключения договора, последствия тех или иных действий и т.д. Знание этих правил помогает достичь единого понимания, происходящего сторонами договора и снизить количество спорных ситуаций.

1.1 Признание действительности договора

С юридической точки зрения необходимо принуждать к выполнению договора, если выполняются три условия:

- 1) сделано предложение;
- 2) предложение принято;
- 3) принятие предложения выгодно обеим сторонам (при заключении сделки отсутствует принуждение и чрезвычайные обстоятельства).

С точки зрения экономиста это лишь признаки существования договора. Договор следует признавать действительным, если он экономически эффективен как для заключивших его сторон, так и для общества. Эффективность договора подразумевает, что каждый ресурс передан именно той стороне, которая распорядится им наиболее эффективно; каждый риск несет именно та сторона, которая может с наименьшими издержками его предотвратить; каждый из пунктов договора способствует получению максимального выигрыша от кооперативной деятельности сторон.

Случаи неэффективности, возникающие из-за провалов рынка, нуждаются в исправлении с использованием корректирующих правовых доктрин. В этом случае неэффективные условия договора не учитываются или заменяются эффективными.

Выделяются следующие провалы рынка:

- (1) нерациональность сторон;
- (2) наличие внешних эффектов;
- (3) обладание рыночной властью;
- (4) отсутствие достаточно полной информации.

(1) Требование индивидуальной рациональности сторон подразумевает выполнение двух характеристик рационального индивидуального выбора:

а) Предпочтения сторон сделки стабильны и упорядочены. Если у лица, пытающегося дать определенное обязательство, абсолютно неустойчивые или неупорядоченные предпочтения, по закону оно не может заключать имеющие правовую силу договоры.

б) Отсутствуют жесткие ограничения при осуществлении выбора. Наличие жестких ограничений может стать оправданием неисполнения обязательств по договору.

(2) Внешние эффекты. Поскольку третья сторона не является стороной договора, интересы третьих сторон не учитываются договорным правом. Права третьих лиц защищаются другими отраслями права: уголовным правом, деликтным правом, законодательством о частной собственности, экологическим правом и др. В ряде случаев договорное право косвенно защищает права третьей стороны, не придавая законной силы договору двух лиц. Договор может быть признан недействительным, если он противоречит политике государства.

(3) Обладание рыночной властью одной из сторон приводит к заключению неравных, неэффективных сделок. Защиту от монополии предоставляет не договорное право, а антимонопольное законодательство. Исключения составляют: возможность не признавать соглашение, заключенное в условиях крайней необходимости; доктрина «бесмысленности», в соответствии с которой договоры, условия которых слишком несправедливы и неравны, не могут иметь поддержки со стороны закона; «договоры о присоединении», заключаемые по принципу - покупай или уходи.

(4) Отсутствие достаточно полной информации. Если в момент заключения договора одна или несколько договаривающихся сторон обладают неполной информацией, нарушается условие индивидуальной рациональности, и заключенный договор может оказаться неэффективным. Проблема эффективности сводится к определению варианта, при котором будет производиться наибольшее количество полезной для общества информации с минимально возможными затратами и потерями.

Выделяется два вида неполноты информации: (а) обман и (б) заблуждение.

(а) В случае обмана происходит передача заведомо неверной информации, искажение информации. Ответственность за невыполнение договора в случае обмана, мошенничества необходима, поскольку снижает транзакционные издержки заключения договоров.

(б) Заблуждение возникает в случае, одна из сторон информацией обладает, но не предоставляет ее другой стороне. Решение в случае заблуждения зависит от характера информации. Информация может быть:

- 1) производительной - если информация используется для создания материальных

ценностей;

2) перераспределительной - если информация используется для перераспределения материальных ценностей в пользу информированной стороны;

3) смешанной - если информация используется для достижения, как первой, так и второй целей.

В соответствии с характером информации формируется три принципа признания законной силы договоров:

1) Должна признаваться юридическая сила договоров, основанных на различии в производительной информации. В этом случае признание договора создает стимулы для производства такой информации.

2) Должна признаваться юридическая сила договоров, основанных на различии в смешанной информации. В этом случае приоритет отдается необходимости стимулирования поиска производительной информации.

3) Не должна признаваться юридическая сила договоров, основанных на различии только в перераспределительной информации. Получение перераспределительной информации затратно для общества, однако, не связано с созданием дополнительных материальных ценностей.

1.2 Способы защиты договора

Большинство юристов считает, что целью выплаты компенсации является возмещение потерь стороны, пострадавшей от невыполнения договора.

Экономический смысл использования средств судебной защиты в снижении экономической неэффективности разрыва договора. Вопрос определения способа судебной защиты больше похож на определение оптимальной цены нарушения договора, чем на определение справедливой компенсации потерь стороны договора: если цена занижена - эффективные договоры будут нарушаться, если завышена - неэффективные договоры будут выполняться.

Возможные средства правовой защиты:

1) Отсутствие правовой защиты договора. Отсутствие правовой защиты фактически означает аннулирование договора и разрешение не выполнять его условия.

2) Средства правовой защиты, предусмотренные в договоре. Договор может предусматривать оговоренные сторонами средства защиты от ущерба, полученного в результате невыполнения договора.

3) Выплата компенсации (норма ответственности). Возмещение ущерба за невыполнение договора компенсирует пострадавшей стороне потери, причиненные лицом, взявшим на себя обязательства. При этом само обязательство не выполняется.

4) Реальное исполнение обязательства (норма собственности). Реальное исполнение обязательства или исполнение договора в натуре предписывает выполнение нарушителем условий договора. Фактически использование данного средства правовой защиты означает требование выполнения договора в том виде, в каком он был заключен.

5) Другие виды защиты. Например, реституция, при которой сторона, нарушившая договор обязана вернуть все активы, полученные по сделке. Или возврат незаконно

полученной прибыли пострадавшей стороне.

(2) Средства правовой защиты, предусмотренные в договоре. В договоре могут быть заранее предусмотрены средства защиты от нарушения его условий. Например, может быть заранее определена штрафная неустойка, которую нарушитель обязуется выплатить пострадавшей стороне в случае нарушения договора.

Современные суды не всегда признают средства защиты, предусмотренные в договоре. В ряде случаев суды аннулируют или заменяют эти пункты.

(3) Компенсация ущерба. В теории выделяются следующие виды компенсации:

а) Компенсация ожидания. При использовании компенсации ожидания суд присуждает возмещение ущерба в размере, который ставит пострадавшую сторону в такое положение, в котором она оказалась бы в случае выполнения договора. В этом случае пострадавшей стороне безразлично, был ли заключенный договор исполнен или имело место возмещение ущерба. Данный вид компенсации является эффективным вариантом. В реальности должник склонен исполнять обязательства, если связанные с этим издержки меньше размера компенсации, и нарушит его, если издержки выполнения договора больше компенсации.

Экономическая эффективность требует максимизации суммарной величины выигрышей должника и кредитора. Выполнение обещания приносит выгоду кредитору и требует издержек от должника. Соображения эффективности требуют, чтобы должник выполнял обещание, если его издержки выполнения договора меньше, чем выгоды кредитора от данного договора. В противном случае должник должен нарушить обязательство.

Сопоставив формулы (1) и (2) мы видим, что они эквивалентны, если выгоды кредитора при выполнении равны компенсации должника при нарушении, т.е. эффективна компенсация ожидания.

б) Компенсация издержек упущенных возможностей. Заключение одного договора часто связано с отказом от заключения других, альтернативных договоров. При использовании компенсации издержек упущенных возможностей (альтернативных издержек) суд присуждает возмещение ущерба в размере, который ставит пострадавшую сторону в такое положение, в котором она оказалась бы в случае заключения наилучшего из альтернативных договоров. Если использование компенсации достигает своей цели, то пострадавшей стороне безразлично, был ли заключен альтернативный договор или имело место возмещение ущерба. Поскольку условия альтернативного договора будут заведомо хуже данного заключенного договора, компенсация издержек упущенных возможностей создает недостаточные стимулы к исполнению договора для должника.

в) Компенсация доверия. Кредитор вкладывает средства в сделку, рассчитывая на выполнение обязательств и доверяя должнику. Если договор нарушается, инвестиции в доверие оказываются убыточными, кредитор получает ущерб, возрастающий вместе с ростом доверия. Следовательно, нарушение договора ставит кредитора в худшее положение по сравнению с тем, в котором он оказался бы, если бы договор не был заключен. При использовании компенсации доверия суд присуждает возмещение ущерба в размере, который ставит пострадавшую сторону в

такое положение, в котором она оказалась бы, если бы данный договор не был заключен. Если использование компенсации достигает пострадавшей стороне безразлично, имело место возмещение ущерба или договор не был заключен вовсе. Отметим, что компенсация доверия будет меньше, чем компенсация ожидания (она также меньше, чем компенсация издержек упущенных возможностей), следовательно, использование данной компенсации не оптимальный, а лишь приемлемый вариант.

(4) Реальное исполнение договора (исполнение договора в натуре). Реальное исполнение договора требует исполнения данных должником обязательств в соответствии с условиями договора. В ряде случаев, когда точное выполнение условий невозможно, может иметь место требование выполнить аналогичные по характеру возможные действия, либо запрет на заключения аналогичных договоров с другими партнерами до момента выполнения данного договора.

1.3 Эффективность способов защиты договора

В ряде случаев, когда издержки выполнения договора превышают выгоду, нарушение договора более эффективно для одной из сторон договора, чем его выполнение. Выбор эффективного способа защиты договора зависит от размера транзакционных издержек:

а) Если транзакционные издержки незначительны, то предпочтительнее реальное исполнение договора. В этом случае стороны сами в процессе переговоров определяют размер возмещения убытков кредитора. Влияние судебных ошибок на эффективность незначительно, а экономия судебных издержек существенна, поскольку суд не тратит ресурсы на определение размера компенсации.

б) Если транзакционные издержки высоки, то предпочтительнее компенсация убытков. В этом случае стороны не смогут вступить в переговоры и изменить фактический результат судебного предписания. Суд, устанавливая оптимальный размер компенсации - цену нарушения договора, позволяет должнику самостоятельно определить, что эффективнее: нарушить договор и выплатить компенсацию, или выполнить договор. Поскольку стороны обладают лучшей, чем суд, информацией, принятое решение будет более эффективно.

Причины, по которым реальное исполнение договора продолжает использоваться, не смотря на значительный размер транзакционных издержек, характерных для современной экономики:

а) Если определение оптимального размера компенсации невозможно, использование механизма компенсации будет неэффективно. В этом случае может быть разумно использование реального исполнения обязательств, особенно если транзакционные издержки сравнительно невелики.

б) В случае, если не существует совершенных заменителей предлагаемых должником товаров или услуг, и кредитор связан с должником жесткими производственными взаимоотношениями, отказ от поставок может привести к прекращению функционирования фирмы кредитора. В этом случае издержки использования компенсации могут быть слишком высоки.

в) Реальное исполнение уменьшает уровень неопределенности для сторон договора,

предотвращает потери перед контрактными инвестициями. Традиция использования реального исполнения дает уверенность в том, что договор будет выполнен, и инвестиции осуществляются в больших объемах. Должники ведут себя более осмотрительно, и количество нарушений сокращается.

2. Основы экономической теории договорного (контрактного) права

По мере проводимой в современной России трансформации социально-экономической системы растут специализация и разделение труда, усложняются хозяйственные отношения между экономическими агентами, где большинство социально-экономических отношений субъектов осуществляется посредством разнообразных контрактов. Экономические субъекты заинтересованы в том, чтобы закрепить свои отношения в правовой форме. Соответственно возникают правовые ограничения и нормы.

Все также увеличивается необходимость санкций за нарушение обязательств контрактов, осуществление обменов происходит в условиях интеграции и глобализации мирохозяйственных связей, что требует знания и соблюдения международных норм и правил сделок. Контрактные правовые отношения обмена все в большей степени нуждаются в регулировании со стороны институциональной системы общества.

2.1 Общие положения экономической теории контрактов

Под контрактом понимается двусторонняя (или многосторонняя) законная транзакция, в которой две стороны (или много сторон) согласились на определенные взаимные обязательства.

Основопологающими принципами контрактных обязательств являются: свобода контракта, т.е. свобода заключения, определения содержания и формы контракта, свобода выбора контрагентов; ответственность за выполнение контракта, т.е. нарушение условий контракта служит основанием для привлечения нарушителя к ответственности. Поэтому составными частями контракта является описание обязательств сторон и санкций в случае нарушения принятых обязательств.

Классификация контрактов осуществляется с правовой и экономической точек зрения. С правовой точки зрения выделяются следующие типы контрактов:

Контракт купли-продажи предполагает на основе соглашения передачу на постоянной основе прав собственности на соответствующий актив от одной стороны к другой.

Контракт найма существует в двух видах: контракт найма физического объекта (аренда) и контракт найма личной собственности.

Трудовой контракт подразумевает выполнение действий одного индивида (наемного работника) в соответствии с инструкциями другого (работодателя).

Кредитный контракт выделяется не во всех правовых системах. Это такой контракт, в соответствии с которым человек, берущий деньги или другие ценные вещи, должен вернуть активы в количестве, качестве и виде, полученном от кредитора.

Классификации контрактов с экономической точки зрения достаточно многочисленны и проводятся по разным основаниям.

Выделяются следующие типы контрактов:

полные и неполные;

классические, неоклассические и отношенческие;

явные и неявные; обязывающие и необязывающие;

формальные и неформальные;

краткосрочные и долгосрочные;

стандартные и нестандартные (комплексные);

самовыполняющиеся и защищенные с помощью третьей стороны;

индивидуальные и коллективные;

контракты в условиях информационной симметрии и асимметрии;

контракты с верифицируемой и неверифицируемой судами информацией;

контракты, заключенные от собственного имени или по поручению, и др.

В экономической теории для примера рассмотрим несколько типов контрактов, согласно классификации Яна Макнейла: различают классический, неоклассический и отношенческие контракты.

Классический контракт - это двусторонний контракт, основанный на существующих юридических правилах, четко фиксирующий условия сделки, предполагающий санкции в случае невыполнения этих условий и решение споров в суде.

Неоклассический контракт - это долгосрочный контракт в условиях неопределенности, когда невозможно заранее предвидеть все последствия заключаемой сделки. Такой контракт напоминает скорее договор о принципах сотрудничества, чем юридический документ, учитывающий ситуации, возможные в будущем.

Если наряду с неопределенностью взаимоотношения агентов становятся непрерывными и высока степень специфичности ресурсов, то контракт называется отношенческие.

Отношенческие контракты - это долгосрочный взаимовыгодный контракт, в котором неформальные условия преобладают над формальными. Зачастую выполнение такого контракта гарантируется взаимной заинтересованностью сторон, хотя в качестве механизма защиты может использоваться два варианта: самозащита и защита со стороны партнера

Проблема определения экономической сущности термина «контракт»:

Форма и содержание контракта имеют значение в мире дискретных институтов и положительных транзакционных издержек. Именно так может быть сформулирован концептуальный тезис не институциональной теории контрактов.

Контракт устроен так, что обязательства одной стороны подразумевают наличие правомочий у другой. В этом и состоит природа контракта, через это положение, как правило, и начинается анализ его сущности. С юридической точки зрения контракт призван к защите прав собственности в процессе их перемещения от одного лица к другому.

Экономическая позиция предлагает расширенную трактовку. Взяв за основу защитную функцию контракта, современная (институциональная) экономическая теория объясняет контракт как частный институт (соглашение), который

предусматривает локализованный механизм поддержки транзакций. Экономическая теория непосредственно не рассматривает, но подразумевает контрактный торг, который является конкретизацией сущности контракта.

Контрактный торг сопровождает процесс конструирования соглашения, спецификации его условий и призван обеспечить, насколько это возможно (с точки зрения экономической целесообразности), повышение уровня достоверности принятых обязательств и эффективности правомочий, следующих из контракта. Эффективность правомочий есть мера их реализуемости в процессе выполнения контрактных обязательств. Поэтому эффективность правомочий прямо пропорциональна степени достоверности принятых обязательств. Очевидно, что торг имеет место вследствие наличия противонаправленных интересов контрагентов, так как одно и то же условие контракта для одной из сторон является обязательством, для другой - правомочием.

Контрактные отношения с позиции транзакционной экономической теории сталкиваются с необходимостью анализировать любое экономическое отношение как источник явных и неявных издержек. С данной позиции процесс спецификации обязательств и правомочий также продуцирует издержки. Именно поэтому контракт и имеет смысл как экономический феномен. Ведь предмет экономической науки возникает там, где есть место альтернативным вариантам, где человек стоит перед выбором. Идеализируя данное положение, можно сформулировать наиболее общее, на наш взгляд, экономическое определение сущности контракта.

Контракт - это компромисс между достоверностью обязательств и издержками на ее поддержание.

2.2 Постконтрактный оппортунизм

По Уильямсону, оппортунизм (сильная форма эгоистического поведения) - это преследование личного интереса с помощью коварства. Этот тип поведения включает такие формы, как ложь, воровство, а также предоставление неполной или искаженной информации. Такое поведение может реализоваться и принести выгоду, т.е. дать возможность добиться поставленной цели через пренебрежение этическими нормами вследствие неполноты и искажения информации.

Если классифицировать оппортунистическое поведение с точки зрения контрактного процесса, то следует выделить два его типа:

предконтрактное,

постконтрактное.

Предконтрактное оппортунистическое поведение возможно в период заключения контракта.

Предконтрактный оппортунизм выражается в сокрытии истинной информации. Это может иметь место как при приобретении товаров, так и при найме работников и является следствием существования скрытых для экономического агента характеристик благ. Результат предконтрактного оппортунизма - неблагоприятный, или ухудшающий условия обмена, отбор.

Постконтрактный оппортунизм заключается в нарушении условий договора. Он также выражается в сокрытии информации одной из сторон, позволяющей извлечь

выгоду в ущерб другой стороне. К постконтрактному оппортунистическому поведению относятся "моральный риск" и т.н. "fraud", что означает "прямое злонамеренное пренебрежение своими обязательствами".

Одной из причин возникновения постконтрактного оппортунизма является неполнота контракта, поскольку при его составлении невозможно предугадать все возможные действия агентов. Другая причина возникновения постконтрактного оппортунистического поведения заключается в сложности измерения качества деятельности сторон.

В качестве средств социального контроля во избежание оппортунизма можно рассматривать:

- Доверие как средство повышения эффективности, понижения расходов на контроль, более быстрого достижения соглашения и взаимопонимания в оценке риска.

- Культура Базовые юридические принципы хозяйствования, содержащиеся в гражданском законодательстве, включают понятие договора с перечислением фундаментальных его свойств и универсальных атрибутов - параметров, образующих его структуру.

В гражданском праве термин договор используется в трех значениях. Во-первых, договором называется юридический факт, двух- или многосторонняя сделка, порождающая обязательственное правоотношение; во-вторых, договором нередко называют и само обязательственное правоотношение, возникающее из договора; в-третьих, договором также называется и документ, в котором фиксируется юридический факт - договор как соглашение².

Как юридический факт, вызывающий возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений, договор - это соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей⁴.

В договорах реализуются нормы гражданского законодательства, но договоры выполняют и самостоятельную важную организационную и регулирующую функцию.

С помощью договоров устанавливаются правовые связи между конкретными лицами и определяются правила поведения участников гражданских правоотношений. Если после заключения договора принят закон, устанавливающий для сторон правила иные, чем те, которые действовали при заключении договора, условия ранее заключенного договора имеют приоритет и сохраняют силу, если в законе прямо не предусмотрено, что он будет иметь обратную силу (ст. 422 ГК РФ)¹.

Функции гражданско-правового договора - это основные направления правового воздействия, отражающие роль договора в упорядочении общественных отношений. Функции договора имеют комплексный, синтезирующий характер. Они никогда не отождествляются и не могут отождествляться с самой деятельностью участников или отдельными аспектами применения договора. По своему характеру, содержанию и назначению, функции никогда не бывают нейтральными. Они всегда выражают и отражают сущность и содержание конкретного договора. В них неизменно проявляется та реальная и ориентированная роль, которую выполняет договор в

процессе решения поставленных задач сторонами договора. В функциях договора прослеживается прямая связь не только с сущностью и содержанием договора, но и с его непосредственными основными целями и задачами.

Основополагающей функцией гражданско-правового договора является регулятивная функция, так как договор - есть способ регулирования отношений между частными лицами согласно их индивидуальным интересам и потребностям. Это основное функциональное предназначение проявляется в ряде более конкретных функций, проявляющих и отражающих сущность и содержание конкретного договора.

Большинство авторов, в том числе О.М. Садиков, отмечают следующие основные функции договора:

Договор является формой установления хозяйственных связей между участниками экономического оборота и основанием возникновения их взаимных прав и обязанностей. Договор наполняет эти связи конкретным содержанием, должен обеспечивать их практическую реализацию и ответственность за исполнение принятых обязательств.

Договор позволяет его участникам определить и согласовать их взаимные права и обязанности с учетом, как потребностей рынка, так и индивидуальных запросов и возможностей каждого из контрагентов. Эта функция обеспечивает обслуживание договором общественных нужд и потребностей; 3) заключение договора создает для сторон важные правовые гарантии. Это выражается в том, что договор подлежит обязательному исполнению (ст. 425 ГК РФ), одностороннее изменение его условий допускается только в определенных случаях и лишь по решению суда (ст. 450 ГК РФ), а нарушение принятых по договору обязательств влечет обязанность возместить причиненные этим убытки (ст. 15, 393 ГК РФ). Стороны могут предусмотреть в договоре и другие правовые средства обеспечения его исполнения: условие о неустойке, поручительство, гарантию. Сопутствующий договору механизм имущественной ответственности дополняется правом расторгнуть договор при его существенном нарушении контрагентом (ст. 450 ГК РФ)¹¹.

Договор выполняет также и функцию оценки результатов предпринимательской деятельности.

Договор представляет собой двух- или многостороннюю сделку, поэтому к договорам применяются все правила как о сделках вообще, так и о двух- и многосторонних сделках в частности (о форме сделок, необходимости свободы воли и волеизъявления, недействительности сделок и так далее).

Значение договоров:

договор является основанием возникновения гражданских прав и обязанностей;

договор - основной способ оформления отношений участников гражданского оборота;

договором опосредствуется движение объектов гражданских прав от одних субъектов к другим (например, передача имущества);

договором определяется объем прав и обязанностей участников гражданских правоотношений, порядок и условия исполнения обязательства, ответственность за неисполнение или же ненадлежащее исполнение обязательств;

договоры позволяют выявить истинные потребности участников гражданского оборота в определенных товарах, работах, услугах⁵.

По общему правилу, договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения (ст. 425 ГК)¹.

договор контракт оппортунизм транзакционный

3. Экономическая эффективность договорного права

3.1 Нормативно-правовое регулирование договорных отношений

Практически каждый день мы с кем-нибудь о чём-нибудь договариваемся: с друзьями, соседями, с фирмами или органами власти и т. д., то есть вступаем в договорные отношения. Мы договариваемся при встрече и по телефону, устно и письменно - заключаем договор.

Договорные отношения - большая область правоотношений, регулируемых нормами гражданского права. Принцип равенства участников гражданских правоотношений, как и ряд других особенностей регулирования в гражданском праве, присущ и договорным отношениям.

Общие положения о договоре сосредоточены в завершающем подразделе общей части обязательственного права Гражданского кодекса Российской Федерации.

Определение понятия договора дается в статье 420. Договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей или другими словами в гражданском праве договор - это соглашение, на основании которого возникают, изменяются или заканчиваются гражданские правоотношения.

Существует большое количество видов (типов) договоров. Но все они должны соответствовать двум правилам: свобода их заключения (подписания), кроме случаев, предусмотренных законодательством. И второе - положения, условия договора не должны противоречить обязательным правилам, установленным законом (например, можно заключить договор купить, продать квартиру, но не ограбить).

Субъекты гражданского права имеют возможность самим решать вопрос об объёме и характере своих прав и обязанностей. Обязанности в договорных отношениях делятся на пассивные и активные.

Наличие пассивных связано с тем, что в гражданском праве предусматривается ряд запретов, например, нельзя наносить ущерб природе, другим гражданам, а активные - означают необходимость выполнения действий, например, проделать какую-нибудь работу, написать статью, отремонтировать телевизор, квартиру и т. д.

Субъектами договорных отношений могут быть физические лица (граждане страны, иностранцы, лица без гражданства); юридические лица (отечественные, иностранные, международные фирмы, организации, предприятия и др.); государственные, административно-территориальные образования.

Заключение договоров прочно вошло в нашу повседневную жизнь.

Объектами договорных отношений могут являться: работы, услуги, имущество и права на него, результаты творческой, интеллектуальной деятельности и права на них, информация и т. д.

В ГК РФ оговаривается, рассматривается целый ряд вопросов, связанных с договорными отношениями, договорами, например: заключение, изменение и расторжение договора (в том числе заключаемого в обязательном порядке, на торгах), порядок проведения торгов, чем грозит нарушение этого порядка. Безусловно, в отличие от устных, в договорные отношения на письменной основе мы вступаем реже. Тем более, никогда не забывайте внимательно читать то, под чем собираетесь поставить свою подпись.

Гражданский кодекс РФ (далее ГК РФ) не дифференцирует договоры по срокам, но в то же время устанавливает общие правила в отношении всех договоров, а также конкретные виды договоров. Согласно п. 4 ст. 426 ГК РФ в случаях, предусмотренных законом, Правительство Российской Федерации может издавать правила, обязательные для сторон при заключении и исполнении публичных договоров (типовые договоры, положения и т.п.).

Правовое регулирование договоров выражается в установлении порядка их заключения и исполнения сторонами принятых на себя обязательств, а также ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение таких обязательств.

Указанными нормами Кодекса правовое регулирование договоров не исчерпывается.

По сути дела, в любом другом разделе ГК РФ, включая «Общие положения».

Достаточно указать на то, что договор является особым предметом регулирования при одной из наиболее распространенных моделей гражданско-правовой нормы - той, которая включает формулу: «Если иное не предусмотрено договором». Наконец, в то, что можно назвать договорным правом, входит и широкий набор различного рода актов за пределами Гражданского кодекса. Разумеется, ГК и названные в нем законы призваны составить только костяк гражданского права в целом, договорного в частности.

Договорное право, если воспользоваться терминологией права уголовного, может быть названо институтом особенной части рассматриваемой отрасли.

Соответственно вопросы, связанные с динамикой договорного правоотношения, регулируются, помимо подраздела 2 раздела III («Общие положения о договоре») и глав раздела IV ГК РФ («Отдельные виды обязательств»), также и нормами, которые входят в состав общей части Гражданского кодекса в целом, а равно общей части обязательственного права. Имеются в виду статьи раздела I («Общие положения») и подраздела I раздела III («Общие положения об обязательствах»).

ГК РФ выделяет в отдельных своих статьях значение для правового регулирования гражданских и тем самым договорных отношений обычаев делового оборота.

Поскольку договорное право составляет часть гражданского права, а договорное законодательство - часть законодательства гражданского, это последнее понятие нуждается в связи с принятием ГК РФ в определенном уточнении.

Применительно к регулированию договорных отношений можно указать на довольно большое число норм ГК, содержащих отсылку исключительно к законам.

ГК РФ прямо называет около 30 законов, из которых примерно 20 приходится на долю актов, посвященных договорам (законы об ипотеке, поставках товаров для

государственных нужд, энергоснабжении, подряде для государственных нужд, страховании, а также транспортные уставы и кодексы и др.). Наряду с ними предстоит принять с целью развития правового регулирования договоров большое число и других законов, а также указов Президента Российской Федерации, постановлений Правительства Российской Федерации, актов министерств и иных федеральных органов исполнительной власти.

3.2 Транзакционные издержки договоров

Так, к примеру, транзакции с высоким риском, по мнению Уильямсона, выгоднее проводить в условиях иерархических структур, в то время как менее рискованные операции, могут эффективно проведены в рыночных условиях.

Заключение

Контракты и процесс их заключения играют центральную роль в современной институциональной экономике.

Становление и развитие контрактных отношений осуществляется под воздействием разнообразных институтов, образующих институциональную систему общества. Функционирование этой системы происходит под воздействием ряда тенденций, учет которых крайне необходим в целях прогнозирования социально-экономических процессов и получения ожидаемых результатов. Вместе с тем, опыт проведения экономических реформ в России показывает недостаточность учета при этом специфики национальной институциональной системы. Игнорирование особенностей ее структурного содержания и тенденций развития приводит к низкой эффективности создаваемых социально-экономических институтов, препятствующих развитию и совершенствованию контрактных отношений. В реальном мире осуществление контрактов обусловлено значительными издержками, вследствие чего контракты несовершенны. В общей структуре издержек значительное место занимают транзакционные издержки, непосредственно связанные с обеспечением самого обмена - общения между людьми. Данные издержки оказывают существенное влияние на эффективность контрактов. Эти издержки создают систему стимулов, которая характеризует поведение участников контрактных отношений. Несовпадение целей сторон контрактов может обуславливать стремление одних экономических субъектов к снижению транзакционных издержек, в то время как другие будут заинтересованы в их росте. Именно это обстоятельство лежит в основе создания социально-экономических институтов, от реализации определенных функций которых зависят пути оптимизации данных издержек. Однако эти и другие проблемы транзакционных издержек контрактных отношений в экономике России являются малоисследованными в современной научной литературе.

Список использованных источников

1. Гражданский кодекс Российской Федерации: Федеральный закон от 30.11.94 г. № 52-ФЗ. - М.: МЦФЭР, 1996.
2. А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой. Гражданское право. М.: "ПБОЮЛ Л.В. Рожников", 2001 г.
3. А.П. Сергеев, Ю.К. Толстой. Гражданское право. М.: "ПБОЮЛ Л.В. Рожников", 2001 г.
4. А.Н. Гуев. Гражданское право: Учебник. - М.: Инфра - М., 2003 г.

5. В.В. Пиляева. Гражданское право: Учебник. - М.: ТК Велби, 2005 г.
6. С.П. Гришаев. Гражданское право. Учебник. - М.: Юристъ, 2001 г.
7. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ. - 2009. - № 4. - Ст. 445.
8. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга первая: Общие положения. - М.: Статут, 2006.
9. Тихомиров М.Ю. Гражданско-правовые договоры. - М.: Изд-во М.Ю. Тихомирова, 2008.
10. Кислицина О.В. Классификация гражданско-правовых договоров // Сибирский юридический вестник. - 2004. - № 6. - С.34-38.
11. Комментарий к ГК РФ. Ч. 1,2./ Отв.ред. О.Н. Садиков. М.: ЮРИНФОРМЦЕНТР, 2001 г....