**ОСНОВИ ПРАВА**

**IX ПРЕДАВАЊЕ 20.04.2021.**

1. Услов и рок у уговору

Уговори се најчешће склапају да би одмах произвели правна дејства. Постоје разлози због којих странке, међутим, могу одгодити наступање дејства уговора или везати их за наступање или ненаступање неког будућег догађаја. Такви се уговори такође сматрају закљученим, али не производе правна дејста до испуњења услова за који су везани. То се у праву назива модификацијом уговора условом и роком.

**Услов** је будућа неизвесна чињеница од чијег наступања или ненаступања зависи почетак или престанак дејства неког уговора. Да би неку чињеницу сматрали условом у овом смислу, она мора наступити у будућности и мора бити неизвесна. Ако од услова зависи почетак дејства уговора, називамо га одложни или суспензивни, а ако зависи престанак дејства уговора онда се ради о раскидном или резолутивном услову.

Уговор у коме постоји недопуштен услов ништаван је. Недопуштен је услов који је противан уставним начелима, позитивним принудним нормама и важећем моралу.

**Рок** је одређени тренутак времена или одређени протек времена од кога зависи настанак или престанак дејства уговора. То је будући догађај, али чије је наступање извесно. Може бити одређен календаром или неким другим будућим извесним догађајем. И рокови, према дејствима која изазивају могу бити одложни и раскидни.

Рокови се рачунају према следећим правилима:

1. Рок одређен у данима почиње тећи првог дана после догађаја од кога се рок рачуна, а завршава се истеком последњег дана рока.

2. Рок одређен у недељама, месецима или годинама завршава се оног дана који се по имену и броју поклапа са даном настанка догађаја од кога рок почиње да тече, а ако таквог дана нема у последњем месецу, крај рока пада на последњи дан тог месеца.

3. Ако последњи дан рока пада у дан када је законом одређено да се не ради, као последњи дан рока рачуна се следећи радни дан.

4. Почетак месеца означава први дан у месецу, средина петнаести, а крај последњи дан у месецу, ако шта друго не произилази из намере странака или из природе уговорног односа.

1. Обезбеђење уговорних облигација

Претпоставља се да странке склапају уговоре полазећи од начела BONA FIDES и да ће се придржавати начела PACTA SUNT SERVANDA. Да би се, међутим, осигурале за случај неизвршења уговорне обавезе друге стране, уговором се могу предвидети и посебна правна средства обезбеђења. Деле се на стварна (залога, ретенција, капара, одустаница и уговорна казна) и лична (јемство). Размотрићемо следећа средста обезбеђења уговорних облигација: капара, одустаница, уговорна казна и јемство.

**Капара** се може дефинисати као износ новца или одређена количина неких других заменљивих ствари коју једна страна даје другој у тренутку закључења уговора, а као знак да је уговор закључен и са циљем обезбеђења његовог правилног извршења. Ако су странке уговором предвиделе исплату капаре, сматра се да је уговор закључен тек након давања. Ако се уговор изврши на начин како је то предвиђено, износ капаре, урачунава се у уговорену цену, а може се и вратити.

Уколико уговор не буде извршен како је договорено, судбина капаре зависи од разлога неиспуњења. Ако постоји споразум странака о неизвршењу или обострана кривица за неизвршење уговора, капара се враћа. Ако постоји одговорност једне странке за неиспуњење уговора, Закон о облигационим односима предвиђа следеће:

1. Ако је за неизвршење уговора одговорна страна која је дала капару, друга страна може по свом избору тражити извршење уговора, ако је то још могуће, и тражити накнаду штете, а капару урачунати у накнаду или вратити, или се задовољити примљеном капаром.

2. Ако је за неизвршење уговора одговорна страна која је примила капару, друга страна може, по свом избору, тражити извршење уговора, ако је то још могуће, или тражити накнаду штете и враћање капаре, или тражити враћање удвојене капаре.

Битно је да крива страна не може одустати од уговора, док страна која је у праву може да бира, хоће ли се задовољити само износом капаре, или ће користити и друга правна средства која јој стоје на располагању: тужба ради извршења уговора и накнада штете због задоцњења, одустанак од уговора, или тужба за накнаду штете због његовог неиспуњења.

Аванс (предујам) који се често користи приликом плаћања, није капара, не служи обезбеђењу облигација и у случају враћања не враћа се у двоструком већ у једноструком износу.

**Одустаница** је свота новца или нека друга имовинска вредност, коју обећава да плати странка која пре испуњења одустане од уговора. Закон о облигационим односима дозвољава да се споразумом уговорних страна може овластити једна или свака страна да одустане од уговора давањем одустанице.[[1]](#footnote-2) Уколико није одређен рок у коме овлашћена страна може одустати од уговора, она то може учинити све док не протекне рок одређен за испуњење уговора. Ако овлашћена страна да одустаницу као знак одустајања од уговора, ни једна странка више не може захтевати испуњење уговора.

За разлику од капаре, као плаћања одустанице нема претпоставке кривице странке која је уговорила одустаницу. Плаћањем одустанице истовремено са давањем изјаве о одустајању од уговора, она може одустати без икаквог образложења.

**Уговорна казна** представља најчешће и најважније средство обезбеђења уговорних облигација у нашем привредно-правном промету. Она служи вршењу притиска на дужника да изврши своју обавезу из уговора. То је уговором предвиђена свота новца или нека друга имовинска вредност, коју једна страна мора дати другој ако своју обавезу из уговора не испуни или испуни са задоцњењем. Природа уговорне казне је акцесорна и она прати судбину главне обавезе. Уговара се само за неиспуњење или задоцнело испуњење *неновчаних* потраживања. Ако је казна уговорена за неизвршење обавезе, поверилац може захтевати или испуњење обавезе или уговорну казну. Ако је, пак, уговорна казна за случај задоцнелог испуњења, поверилац може да захтева и извршење обавезе и уговорну казну кумулативно. Плаћањем казне дужник не може одустати од уговора, осим ако уговором није другачије предвиђено. Уговорна казна одређује се: одсеком, у процентима, за сваки дан задоцњења, или на неки други начин. Несразмерно велика уговорна казна према вредности и значају обавезе може се смањити, али тек у судском поступку.

Овај облик обезбеђења уговорних облигација представља погодно средство за повериоца јер не мора да доказује претрпљену штету. Уговорна казна му припада чак и ако није претрпео никакву штету. Ако је штета већа од уговорне казне, поверилац може захтевати и ту разлику. Поверилац стиче право на уговорну казну од тренутка дужниковог западања у доцњу. Наравно, дужник се ослобађа обавезе ако је до неиспуњења или доцње дошло без његове кривице. То значи да је претпоставка плаћања уговорне казне кривица дужника, на коме је истовремено и терет доказивања да он није крив за неиспуњење, односно задоцњење.

**Јемство** представља облик личног обезбеђења извршења облигације. Оно настаје када се треће лице обавеже повериоцу да ће испунити дуговање дужника ако овај своју обавезу не изврши. Чланом 998. Закона о облигационим односима, одређује се да се јемство заснива посебним уговором који обавезно мора бити у писменој форми. Обавеза јемца је акцесорна, те ако је главна обавеза неважећа и јемац се ослобађа своје обавезе. Застарелост главне обавезе повлачи и застарелост јемства. Обавеза јемца не може бити већа, али може бити мања од главне обавезе. Јемац одговара и за повећан износ главног дуга, с тим што има право истицања пригвора главног дужника против повериочевог захтева.

Обавеза јемца је супсидијарне природе, тј. поверилац може тражити испуњење од јемца само ако главни дужник своју обавезу није извршио ни након опомене.

У односу на главног дужника јемац има, након што је измирио обавезу према повериоцу, право на регрес. То право јемца обавезује повериоца да му стави на располагање све исправе које му могу послужити као доказно средство да је исплатио дуг главног дужника. Ако без знања главног дужника исплати повериоца, дуг касније на захтев дужника буде поништен или угашен пребијањем, јемац нема регресно право према дужнику, већ само право да захтева повраћај од повериоца.

1. Правна дејства уговора

Напред је наглашено да уговори по правилу изазивају правна дејства само између лица која су га закључила (INTER PARTES). Уговором поверилац стиче права, а дужник обавезе док се за друга лица њиме не стварају никаква права нити обавезе (PACTA TERTIIS NEC NOCET NEC PROSUNT).

За странке, уговор је закон и оне су обавезне да све обавезе из њега изврше. У супротном, следи одговорност. Поверилац има право да преко суда (дакле принудно) тражи извршење уговорне обавезе и накнаду штете коју је претрпео. Странка у уговору је лице које непосредно или преко заступника закључује уговор. Поред тога, уговор се простире и на универзалне наследнике уговорних странака иако у њиховом закључивању нису учествовали. Ово не важи за уговоре који су закључени с обзиром на лична својства странака, те њиховим нестанком уговор престаје да производи правна дејства. Иако је наглашено да уговори у принципу не производе дејства према трећим лицима, постоје случајеви у којима две странке закључују уговор у корист трећег лица.

Типичан пример таквог уговора јесте осигурање за случај смрти. Склапање уговора на терет трећег лица није дозвољено: „Обећање учињено другом да ће трећи нешто учинити или пропустити, трећег не обавезује, а обећавалац одговара за штету коју би други претрпео због тога што трећи неће да се обавеже или да изврши или пропусти одређену радњу“.

* 1. Доцња

Неиспуњење обавезе дужника о року, као и безразложно и неоправдано одбијање пријема испуњења од стране повериоца, без обзира на извор облигација, назива се **доцња**. Из ове дефиниције може се закључити да постоји дужничка и поверилачка доцња. Рокови за испуњење обавеза могу унапред бити одређени уговором, а ако ништа није договорено „дужник долази у доцњу када га поверилац позове да испуни своју обавезу“.

Правило је да онај који је крив за доцњу сноси штету која од тренутка наступања доцње настане, чак и за штету насталу услед више силе. Општа санкција доцње јесте накнада штете. Поред тога, поверилац може, кад дужник западне у доцњу; тражити испуњење уговора судским путем, или раскинути уговор. Пре раскида уговора, поверилац мора дужнику оставити примерен рок за извршење обавезе, изузев када из понашања дужника произилази да ни у накнадном року неће своју обавезу испунити. Незнатно неиспуњење уговора није услов за његов раскид. Дужник се ослобађа одговорности за штету ако је у доцњу запао због околности насталих после закључења уговора, а које није могао спречити, отклонити или избећи. Ово се правило не примењује када се ради о новчаним обавезама.

* 1. Промене у уговору и престанак уговора

Престанак уговора не коинцидира са престанком облигација које уговор ствара. Облигација престаје извршењем уговорне обавезе, али уговор постоји и даље и из њега могу проистећи друге, нове облигације (одговорност за скривене мане робе). Постоје случајеви када се мења или престаје сам уговор и то пре свега вољом странака. Нема ограничења у том смислу, изузев ако је промена немогућа или недопуштена, у ком случају промена не важи, а уговор остаје на снази. Поред споразумног раскида уговора који настаје вољом обеју уговорних стрнака, свака странка може раскинути уговор ако друга странка не изврши своје обавезе.

Следећи разлог престанка уговора може бити смрт дужника, али само за уговоре везане за одређена лична својства једне од странака.

Немогућност извршења уговора за коју није крива ни једна од странака, такође може бити узрок престанка уговора.

* 1. Измене и раскид уговора због промењених околности

Подразумева се да су странке дужне да се придржавају својих уговорних обавеза и да их савесно испуњавају. Оне их се могу ослободити ако испуњење спречавају узроци за које нису одговорне (VIS MAJOR). Има, међутим, случајева у којима од закључења до испуњења уговора наступе одређене околности које дужнику онемогућавају, или несразмерно отежавају испуњење обавезе из уговора. Закон о облигационим односима дозвољава измене и раскид уговора због овако промењених околности полазећи од теорије REBUS SIC STANTIBUS. Њена суштина је у следећем: странке су дужне да испуне уговорне обавезе ако се прилике које су постојале у време закључења уговора нису битно измениле, тј. да „околности остану такве какве јесу“. У супротном, Закон дозвољава промене и раскид уговора. Да би до тога дошло морају бити испуњени следеће услови:

• промена околности мора наступити након закључења уговора;

• промењене околности морају отежавати испуњење обавеза једне стране, или да се због њих не може остварити сврха у тој мери да је „очигледно да уговор више не одговара очекивањима уговорних страна и да би по општем мишљењу било неправично одржати га на снази такав какав је“;

• не може се тражити раскид уговора ако су промењене околности могле да се избегну или савладају;

• не може се тражити раскид уговора ако су се околности промениле по истеку рока одређеног за испуњење обавезе.

Ако друга страна прихвати правичне измене уговора, он се може одржати на снази. Најчешћи разлози промене околности због којих се може тражити раскид уговора јесу: *управне мере* и *економске појаве*.

Одредбе о промењеним околностима су диспозитивног карактера, па их се странке у уговору могу унапред одрећи, изузев у случају када би то било у супротности са начелом савесности и поштења.

* 1. Доцња

Неиспуњење обавезе дужника о року, као и безразложно и неоправдано одбијање пријема испуњења од стране повериоца, без обзира на извор облигација, назива се **доцња**. Из ове дефиниције може се закључити да постоји дужничка и поверилачка доцња. Рокови за испуњење обавеза могу унапред бити одређени уговором, а ако ништа није договорено „дужник долази у доцњу када га поверилац позове да испуни своју обавезу“.[[2]](#footnote-3)

Правило је да онај који је крив за доцњу сноси штету која од тренутка наступања доцње настане, чак и за штету насталу услед више силе. Општа санкција доцње јесте накнада штете. Поред тога, поверилац може, кад дужник западне у доцњу; тражити испуњење уговора судским путем, или раскинути уговор. Пре раскида уговора, поверилац мора дужнику оставити примерен рок за извршење обавезе, изузев када из понашања дужника произилази да ни у накнадном року неће своју обавезу испунити. Незнатно неиспуњење уговора није услов за његов раскид. Дужник се ослобађа одговорности за штету ако је у доцњу запао због околности насталих после закључења уговора, а које није могао спречити, отклонити или избећи. Ово се правило не примењује када се ради о новчаним обавезама.

* 1. Промене у уговору и престанак уговора

Престанак уговора не коинцидира са престанком облигација које уговор ствара. Облигација престаје извршењем уговорне обавезе, али уговор постоји и даље и из њега могу проистећи друге, нове облигације (одговорност за скривене мане робе). Постоје случајеви када се мења или престаје сам уговор и то пре свега вољом странака. Нема ограничења у том смислу, изузев ако је промена немогућа или недопуштена, у ком случају промена не важи, а уговор остаје на снази. Поред споразумног раскида уговора који настаје вољом обеју уговорних стрнака, свака странка може раскинути уговор ако друга странка не изврши своје обавезе.

Следећи разлог престанка уговора може бити смрт дужника, али само за уговоре везане за одређена лична својства једне од странака.

Немогућност извршења уговора за коју није крива ни једна од странака, такође може бити узрок престанка уговора.

* 1. Измене и раскид уговора због промењених околности

Подразумева се да су странке дужне да се придржавају својих уговорних обавеза и да их савесно испуњавају. Оне их се могу ослободити ако испуњење спречавају узроци за које нису одговорне (VIS MAJOR). Има, међутим, случајева у којима од закључења до испуњења уговора наступе одређене околности које дужнику онемогућавају, или несразмерно отежавају испуњење обавезе из уговора. Закон о облигационим односима дозвољава измене и раскид уговора због овако промењених околности[[3]](#footnote-4) полазећи од теорије REBUS SIC STANTIBUS. Њена суштина је у следећем: странке су дужне да испуне уговорне обавезе ако се прилике које су постојале у време закључења уговора нису битно измениле, тј. да „околности остану такве какве јесу“. У супротном, Закон дозвољава промене и раскид уговора. Да би до тога дошло морају бити испуњени следеће услови:

• промена околности мора наступити након закључења уговора;

• промењене околности морају отежавати испуњење обавеза једне стране, или да се због њих не може остварити сврха у тој мери да је „очигледно да уговор више не одговара очекивањима уговорних страна и да би по општем мишљењу било неправично одржати га на снази такав какав је“;[[4]](#footnote-5)

• не може се тражити раскид уговора ако су промењене околности могле да се избегну или савладају;

• не може се тражити раскид уговора ако су се околности промениле по истеку рока одређеног за испуњење обавезе.

Ако друга страна прихвати правичне измене уговора, он се може одржати на снази. Најчешћи разлози промене околности због којих се може тражити раскид уговора јесу: *управне мере* и *економске појаве*.

Одредбе о промењеним околностима су диспозитивног карактера, па их се странке у уговору могу унапред одрећи, изузев у случају када би то било у супротности са начелом савесности и поштења.

1. Неважност уговора

Сагласност воља и евентуално форма уговора нису довољни услови за пуноважност уговора. Потребно је да сагласност воља буде у складу са објективним правом као и да садржина уговора буде дозвољена. Уговор, дакле, не призводи правна дејства ако његова садржина није у складу са одредбама објективног права или ако воља странака није слободно изражена. Такви уговори називају се неважећим, а деле се на: ништаве и рушљиве.

Први повређују јавни, а други интерес појединца, па су због тога ништави забрањени императивним нормама, не производе правно дејство и сматра се да нису ни закључени, док су други важећи све док заинтересована (и оштећена) страна не захтева њихово поништење.

**Ништави уговори** су лишени свих правних дејстава и не стварају ни права ни обавезе. На ништавост се може позвати свака заинтересована странка, док су суд и други државни органи по службеној дужности позвани да пазе на узроке ништавости. У ову категорију спадају следећи уговори:

1. *Противзаконити уговори* су сви они који су изричито забрањени законским прописима.

2. *Неморални правни послови* су они који својом садржином вређају и стоје у супротности са важећим моралним схватањима.

3. *Зеленашки уговори* су они где једна страна искоришћава стање нужде, тежак материјални положај (или нешто друго), друге стране да би себи или трећем лицу прибавила имовинску корист очигледно несразмерну ономе што је дала или учинила другој страни.

4. *Симуловани уговори* су они које странке привидно закључују како би прикриле постојање стварно закљученог посла.

5. *Фиктивни уговори* су они који се не закључују стварно, већ се ствара привидност њиховог закључења како би се изиграли законски прописи.

6. *Уговори које правно лице закључи ван оквира делатности за који је регистровано*, такође су ништави и

7. *Уговори закључени са потпуно пословно неспособним лицима* ништави су.

**Рушљиви уговори** су они уговори код којих постоји и може се доказати мана воље једне од уговорних страна. Мане воље могу бити изазване: заблудом, преваром, претњом и принудом.

**Заблуда** је несагласност која постоји између стварног стања и представе коју неко лице има о некој чињеници. Ако, полазећи од погрешне представе о некој чињеници лице изјави вољу која треба да изазове правно дејство, онда постојање заблуде може бити од утицаја на пуноважност уговора. Заблуда може постојати у погледу природе уговора, идентитета предмета уговора, лица и мотива уговора. Уговор је рушљив само ако постоји заблуда која је до битног значаја за настанак уговора. То су заблуде које не би довеле до склапања уговора да је сауговарач за њих знао.

**Превара** је намерно изазивање, појачавање или одржавање заблуде код другог лица у вези неких елемената уговора, а са циљем да се оно наведе да га закључи. У овом случају заблуда код једног лица намерно је изазвана недопуштеним радњама другог лица. Потребно је да између заблуде и изјаве воље сауговарача постоји узрочна веза, а да би заблуда била узрок рушљивости уговора.

**Претња** је стављање у изглед неког зла другом учеснику у уговору, а чиме се код њега изазива страх. Ово лице изражава своју изјаву воље под дејством осећања страха и због тога она није слободна и разлог је рушљивости уговора. Да би се позвало на рушљивост уговора због претње, она мора да буде озбиљна, неотклоњива и да је противправна.

**Принуда** је причињавање физичког или психичког зла учеснику у уговору, а са циљем да он изјави одређену вољу. Наравно, таква изјава воље није слободна, а уговор закључен под принудом, је рушљив. Сматра се рушљивим и уговор који закључи ограничено пословно способно лице.

Ништави правни послови не производе правна дејста као да нису ни постојали. Потребно је, међутим, да надлежни орган констатује ништавост таквог уговора. Не постоји рок за истицање узрока ништавости, као ни ограничење у погледу овлашћења лица да тај узрок истакну.

Код рушљивих уговора, судбина правног посла је потпуно у рукама лица које је таквим уговором оштећено. Ако оно постави захтев, сматра се да уговор није постојао од тренутка када је закључен. Ако се захтев не постави, уговор постоји.

Чланом 117. Закона о облигационим односима предвиђено је да се право на захтев за поништај рушљивог уговора гаси истеком рока од једне године од сазнања за разлог рушљивости, односно од престанка принуде, а у сваком случају за три године од дана закључења уговора. Ако је по одредбама рушљивог уговора нешто испуњено, па дође до његовог поништења, то се има вратити у пређашње стање, или дати одговарајућа накнада у новцу.

1. З.О.О., чл. 82. [↑](#footnote-ref-2)
2. З.О.О., чл. 324. [↑](#footnote-ref-3)
3. З.О.О., чл. 133–136. [↑](#footnote-ref-4)
4. З.О.О., чл. 133, ст. 1. [↑](#footnote-ref-5)