

НАУЧНО-ТЕОРЕТИЧЕСКАЯ КОНЦЕПЦИЯ ПРИНЦИПА СВОБОДЫ ДОГОВОРА В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

Иванов Н.В.

ФГБОУ ВПО «Чувашский государственный университет им. И.Н. Ульянова», Ivanov.N.V58@mail.ru

Статья содержит научную концепцию, раскрывающую правовую характеристику свободы договора в гражданском праве России. Актуальность статьи основана на том, что практически все сферы человеческой деятельности, так или иначе, пронизаны договорными отношениями, например, в сфере экономического оборота договор выступает в качестве особого регулятора товарно-денежных отношений и является универсальной формой рыночного обмена. Цель данной статьи обозреть концептуальные подходы к выражению свободы договора. В статье представлены различные точки зрения на то, что именно понимается под принципом свободы договора, по мнению российских авторов, исследующих цивилистическую науку.

Ключевые слова: гражданское право, субъекты, заключение договора, принцип, исследование, законодательство, рынок, имущественная самостоятельность.

SCIENTIFIC-THEORETICAL CONCEPT OF THE PRINCIPLE OF FREEDOM OF CONTRACT IN CIVIL LAW

Ivanov N.V.

The associate professor of civil disciplines of FGBOU VPO «The Chuvash state university of I.N. Ulyanov», Ivanov.N.V58@mail.ru

Article contains the scientific concept opening the legal characteristic of freedom of the contract in civil law of Russia. Relevance of article is based that practically all spheres of human activity are anyway penetrated by the contractual relations, for example, in the sphere of an economic turn the contract acts as the special regulator of the commodity-money relations and is a universal form of a market exchange. The purpose of this article to survey conceptual approaches to expression of freedom of the contract. Various points of view are presented in article on what is understood as the principle of freedom of the contract, according to the Russian authors investigating civil science.

Keywords: civil law, subjects, conclusion of the contract, principle, research, legislation, market, property independence.

Договор является общераспространенной формой взаимодействия участников гражданского оборота, который предполагает заключение договора на выгодных и приемлемых для сторон условиях. Кроме того, гражданско-правовой договор предоставляет своим участникам возможность свободно согласовать свои интересы и цели и определить необходимые действия по их достижению.

Как подчеркивает Б.И. Пугинский, «договор выполняет более значимую роль как средство правового регулирования в системе права в целом» [10 С.177].

Договорная форма является не только особым юридическим фактом, устанавливающим связь между его субъектами, но и средством правового регулирования и воздействия на общественные отношения. Практически все сферы человеческой деятельности, так или иначе, пронизаны договорными отношениями, например, в сфере экономического оборота договор выступает в качестве особого регулятора товарно-денежных отношений и является универсальной формой рыночного обмена.

Принцип свободы договора конкретизирован в п. п. 2, 3 и 4 ст. 421, в ст. ст. 423, 424, 425, 429 ГК РФ.

Прежде всего, принцип свободы договора, закреплен в ст. 8 Конституции РФ, где свобода экономической деятельности является одним из основных принципов государства. Далее, в ст. 34 Конституции РФ, данная норма конкретизирована и выражена следующим образом: «каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной, не запрещенной законом экономической деятельности» [6 С.5,10]. Таким образом, принцип свободы договора получил свое конституционное закрепление на высшем уровне.

Гражданскому праву как важнейшей отрасли присущи свои собственные принципы правового регулирования: принцип диспозитивности, эквивалентности отношений, стабильности обязательств, неприкосновенности частной собственности, ответственности и т.д.

Общие принципы гражданского права закреплены в ст. 1 ГК РФ, среди которых равенство участников, недопустимость произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимость беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечение восстановления нарушенных прав в судебном порядке и свобода договора.

Что касается последнего, то принцип свободы договора предполагает юридическое равенство сторон, которые независимы друг от друга в имущественном отношении и не находятся в административном подчинении. Профессор С.С. Алексеев отмечал, что «положения ст. 1 ГК РФ - это даже не некая «идеология», а целая философия, - философия свободы, самостоятельности и независимости участников хозяйственной, экономической деятельности, та философия, которая вполне может стать духовной основой идущих в России преобразований» [1 С.37].

По справедливому замечанию К. Осакве, «... свобода договора – это свобода его обладателя, ограниченная законом, устанавливающим определенные пределы для ее осуществления» [8 С.56].

Отметим, что вступая в гражданские правоотношения, его участники должны четко указать свои цели, чтобы избежать неблагоприятных последствий, поскольку рационально сформулированная внутренняя мотивация субъекта определяет оптимальный выбор способа ее волеизъявления и осуществления в будущем. Более того, договор в равной мере позволяет учесть специфику и особенности взаимоотношений сторон, согласовать их индивидуальные интересы, а также обеспечивать правовые гарантии этих интересов, а это предполагает обязательность надлежащего исполнения договора обеими сторонами в качестве общего

правила. Из сказанного следует, что согласие субъектов на заключение и исполнение договора, должно быть направлено на возникновение правоотношений.

Наиболее полное исследование принципа свободы договора в цивилистике проведено И. А. Покровским. Так, по мнению автора, «существует положительное и отрицательное содержание указанного принципа – отрицательная сторона заключается в том, что никто не обязан заключать договор против своей воли, положительная - лица вправе заключать договор с любым содержанием, кроме случаев противоречия договоров закону» [9 С.251].

Однако полагаем, следует помнить о том, что свобода договора не является абсолютно неограниченной. Можно привести примеры, когда договор используется для уклонения от уплаты налогов или причинения имущественного вреда гражданам и юридическим лицам. Примером злоупотребления является также совершение мнимой или притворной сделки, то есть сделки, совершенной лишь для вида, без намерения придать ей правовые последствия или с целью прикрыть другую сделку.

Нельзя не согласиться с М.Ф. Казанцевым, который определяет «принцип свободы договора как «принцип договорного права (и гражданского права в целом), в силу которого субъекты гражданского права имеют возможность заключать любые гражданско-правовые договоры, определять любые их условия, не противоречащие законодательству» [4 С. 147].

Вполне уместно отметить, что данный принцип предусматривает право самостоятельного выбора сторон при заключении договора, а также конкретного вида договора и его условий, на которых он будет заключен. В отдельных случаях, гражданское законодательство допускает отступление от принципа свободы договора, если данное положение прямо указано в законе (ст. 426 «публичный договор», ст. 428 «договор присоединения»).

В соответствии с нормами ст. 421 ГК РФ понуждение сторон к вступлению в договорные отношения не допускается, но возможно лишь при условии, если обязанность заключить договор предусмотрена нормами ГК РФ, законом или добровольно принятым обязательством, например, заключение договор поставки для государственных и муниципальных нужд на основании ст. 529 ГК РФ.

Принцип свободы договора формируется из элементов или компонентов, составляющих его основу.

Исследователь М.Н. Марченко, [7 С.14-15], выделяет четыре таких элемента:

- 1) лица свободны в решении вопроса: заключать или не заключать договор;
- 2) лица самостоятельно выбирают партнера по договору;
- 3) лица свободны в выборе того или иного вида договора;
- 4) лица самостоятельно определяют условия договора.

Все указанные элементы вполне оправдывают правовой характер свободы заключения договора.

Так, В.В. Калемина предлагает более широкий перечень аспектов проявления автономии воли и свободы договора:

- 1) право самостоятельно решать, вступать в договор или нет;
- 2) предоставление сторонам широкого усмотрения при определении условий договора;
- 3) право свободного выбора контрагента по договору;
- 4) право заключать договоры как предусмотренные, так и не предусмотренные ГК РФ;
- 5) право выбирать вид договора и право заключать смешанный договор.

В этот же перечень автор включает право выбора формы договора; возможность сторон в любое время своим соглашением изменить или расторгнуть договор, право выбирать способ обеспечения исполнения договора и т.д. [5 С.8]

В свете сказанного, наиболее признанными являются три аспекта принципа свободы договора:

- 1) отсутствие принуждения к вступлению в договорные отношения;
- 2) свободный характер заключаемого договора;
- 3) свободное определение условий (содержания) договора.

Между тем, по мнению М.И. Брагинского, «все три проявления свободы договора в совокупности необходимы участникам оборота для того, чтобы реализовать свою имущественную самостоятельность и экономическую независимость, конкурировать наравне с другими участниками рынка товаров, работ и услуг» [2 С. 153-154].

К примеру, М.Ю. Щетинкина выделила следующие формы поведения сторон, вытекающие из принципа свободы договора: «свобода субъектов гражданских правоотношений в решении заключать или не заключать договор; свобода выбора контрагента по договору; свобода выбора вида договора; свобода выбора консенсуального или реального договора; свобода выбора формы договора; свобода сторон в формировании условий договора; право изменять договор; право расторгать договор; право на односторонний отказ от исполнения договора»[11 С.15].

Данный вывод обусловлен тем, что проявление свободы договора необходимо участникам для того, чтобы реализовать свою имущественную самостоятельность и экономическую независимость, конкурировать на равных с другими участниками рынка товаров, работ и услуг.

Таким образом, основополагающим элементом в структуре договора является свобода его заключения. Вместе с тем во многих случаях данный принцип может быть ограничен

императивными нормами или действием какого-либо конкретного закона. Так, например, свобода выбора партнера по договору может быть ограничена нормой, содержащейся в ст. 250 ГК (преимущественное право покупки), выбор условий договора может быть ограничен императивными нормами закона (ст. 422 ГК) и т.д.

Договор всегда предполагает определенный уровень свободы его субъектов, опосредующий взаимоотношения участников хозяйственного оборота. Еще советские исследователи указывали на то, что «при отсутствии самостоятельности и инициативности сторон при конструировании индивидуальных отношений договор утрачивает свое значение» [3 С.28]. Однако свобода заключения договора, как составная часть принципа свободы договора, полагаем, не может быть абсолютной, в связи с чем закон устанавливает пределы такой свободы.

Разнообразие взглядов на содержание свободы договора объясняется тем, что довольно часто используется термин «свобода договора», а поскольку все сделки оформляются сторонами письменно по договорам, понимание данной категории крайне важно для делового оборота и защиты прав. Как показывает практика, участники гражданских правоотношений и арбитражные суды нередко допускают ошибки при определении правовой природы заключенного договора, упуская из виду действие принципа свободы договора и его пределы, то есть юридического равенства сторон, вследствие чего выносятся незаконные решения. Следовательно, проблема определения заключенного договора, исходя из конкретного принципа, вызывает некоторые сложности.

С учетом вышеизложенного мы пришли к выводу о том, что наиболее значимое место в числе основных начал гражданского законодательства принадлежит принципу свободы договора, который распространяется на любого участника гражданского оборота и реализуется во всех случаях установления указанных правоотношений.

Научное исследование концепции принципа свободы договора необходимо для понимания его сущности как основания возникновения, изменения и прекращения гражданских правоотношений, в частности в условиях активного развития рыночной экономики и бизнеса.

Список литературы

1. Алексеев С.С. Гражданский кодекс. Заметки из истории подготовки проекта. Замечания о содержании Кодекса, его значении и судьбе // Гражданский кодекс России: Проблемы. Теория. Практика: Сб. памяти С.А. Хохлова. / Отв. ред. А.Л. Маковский; исследовательский

центр частного права. М.: Международный центр финансово-экономического развития, 1998. 480 с.

2. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга первая: Общие положения. М. Статут 2001. 847 с.

3. Бугров Л.Ю. Свобода труда и свобода трудового договора в СССР. Юридический аспект. Красноярск, 1984. 127 с.

4. Казанцев М.Ф. Свобода гражданско-правового договорного регулирования как проявление свободы договора // Черные дыры в Российском Законодательстве. 2008. № 1. С. 147-149.

5. Калемина В.В. Договорное право: учеб. пособие. М., Омега-Л. 2007. 240 с.

6. Конституция Российской Федерации. М. Изд-во «Омега-Л», 2008. 61 с.

7. Марченко М.Н. Общая теория договора: основные положения (статья первая) // Вестн. Моск. ун-та. Сер. 11. Право. 2003. № 6. С.3-16.

8. Осакве К. Размышления о природе сравнительного правоведения: некоторые теоретические вопросы // Журнал зарубежного законодательства и сравнительного правоведения: Третий выпуск. № 6. 2007. С. 54-71.

9. Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. М. Статут, 1998 (глава «Обязательства из договоров. Проблема договорной свободы») 353 с.

10. Пугинский Б.И. Теория и практика договорного регулирования. М. Зерцало-М. 2008. 224 с.

11. Щетинкина М.Ю. Реализация и ограничение действия принципа свободы договора: Автореф. дис.... канд. юрид. наук. 12.00.03 / М.Ю. Щетинкина. М., 2009. 23 с.

Рецензенты:

Петров А.Г., д.ю.н., профессор, заведующий кафедрой конституционного и муниципального права Чебоксарского кооперативного института (филиала) АНО ВПО Центросоюза РФ «Российский университет кооперации», г. Чебоксары;

Петренко Н.И., д.ю.н., профессор, заведующий кафедрой теории и истории государства и права Чебоксарского кооперативного института (филиала) АНО ВПО Центросоюза РФ «Российский университет кооперации», г. Чебоксары.