

ЕСТЕСТВЕННО-ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ ПРИНЦИПА СВОБОДЫ ДОГОВОРА

Шляхтин Игорь Сергеевич

аспирант, Российский экономический университет им. Г. В. Плеханова, РФ, г. Москва

The natural law foundation of the principles of freedom of contract

Igor Shlyakhtin

post-graduate student, Russian University of Economics named after G. V. Plekhanov, Russia, Moscow

Аннотация. Известно, что в современном гражданском праве, как в России, так и за рубежом, наблюдаются две противоположные тенденции. С одной стороны, все большее признание свободы договора как одного из основных начала частного права, наиболее значимое проявление частной автономии и гарантии свободы личности. С другой стороны, повсеместное установление правовых ограничений данной свободы в тех или иных особо значимых целях, в том числе с целью защиты слабой стороны договора. Статья посвящена первой из названных тенденций: в ней рассматриваются естественно-правовая сущность свободы договора и формы ее проявления. Исследование правовой природы договорной свободы позволяет более целостно взглянуть на наблюдаемые процессы.

Abstract. It is known that there are two opposing tendencies in the modern civil law of Russia and foreign countries. On the one hand, the increasing recognition of freedom of contract as the primary origin of private law, the most significant expression of private autonomy and the guarantee of individual freedom. On the other hand, the widespread legal restriction of this freedom in certain especially significant purposes, in particular to protect the weaker party. The article is devoted to the first of these trends: it discusses the natural law essence and forms of expression of freedom of contract. A research

of the legal nature of contractual freedom allows a more coherent look at the ongoing processes.

Ключевые слова: свобода; личность; экономическая деятельность; договор; автономия; равенство; Европейский союз; Евразийский экономический союз.

Keywords: freedom; individual; economic activity; contract; autonomy; equality; European Union; Eurasian Economic Union.

«Все люди рождаются свободными и равными в своем достоинстве и правах. Они наделены разумом и совестью и должны поступать в отношении друг друга в духе братства», – провозглашает Всеобщая декларация прав человека (ст. 1). Признание прав и свобод человека высшей ценностью является характерной чертой современного общества и основой конституционного строя всякого государства, определяемого как демократическое. В экономической сфере общества одной из форм проявления свободы личности является свобода экономической деятельности. Провозглашение свободы экономической деятельности одной из экономических основ конституционного строя, а права каждого на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной (не запрещенной законом) экономической деятельности – одним из основных прав и свобод человека и гражданина, характерно для большинства современных конституций.

В свою очередь, свобода экономической деятельности вкупе с правом каждого на свободное использование своих способностей и имущества для экономической деятельности подразумевает, среди прочего, свободу гражданско-правового договора. Родовидовая связь между свободой экономической деятельности (основой конституционного строя) и свободой договора (основным началом гражданского права) повсеместно отмечается в отечественной научной литературе [4, с. 48; 8, с. 129; 11, с. 191; 13, с. 73; 14, с. 193]. С. С. Алексеев называл свободу договора одним из важнейших демократических завоеваний России, предназначенных для конституирования последовательно правового и политического строя российского общества [2, с. 225]. Также и В. А. Рахмилович отмечал, что принцип свободы договора является необходимым элементом правовой системы, поскольку экономическую основу рыночной экономики составляют начала свободы [20, с. 28]. Конституционную природу принципа свободы договора подтверждает и Конституционный Суд РФ [18].

Особая естественно-правовая природа свободы договора отмечается и в зарубежной юридической литературе [26, с. 23]. Так, по словам Х. Кётца и Ф. Лорана, свобода договора в Германии «означает, что в принципе каждый волен самостоятельно решать, заключать или не заключать договор, и с кем его заключать. Только в исключительных случаях устанавливается так называемая обязанность заключить договор» [9, с. 39]. «В немецкой правовой науке, – отмечает Ю. Базедов, – свобода договоров рассматривается как наиболее значительное проявление независимости личности и, следовательно, как гарантия индивидуальной свободы. В позитивном праве это закреплено в п. 1 ст. 2 Конституции Германии» [5, с. 89]. Основопологающим принципом экономического регулирования и одним из основных начал частного права свобода договора признается и в других государствах-членах Европейского союза. В России, равно как и во всех других государствах-членах Евразийского экономического союза, свобода договора считается одним из основных начал гражданского законодательства. В целом можно сказать, что принцип свободы договора приобретает все более общепризнанный характер и становится «одним из фундаментальных начал законодательств всех современных государств» [3, с. 57].

Основопологающее значение принципа свободы договора для гражданского оборота отмечали еще классики отечественной цивилистики. Так, Г. Ф. Шершеневич писал: «Свобода договора, с устранением субъективных ограничений, а также формализма, стала рядом с правом частной собственности одной из главных основ современного правопорядка» [24, с. 78]. Как

верно замечал И. А. Покровский, «всякий договор является осуществлением частной автономии, которая составляет необходимую предпосылку самого гражданского права. Вместе с началом частной собственности этот принцип служит краеугольным камнем всего современного гражданского строя» [17, с. 249-450]. В современной цивилистической доктрине принцип свободы договора также занимает место среди основных начал гражданского (шире – частного) права. «Принцип свободы договора является основополагающим для развития имущественного (гражданского) оборота», – пишет Е. А. Суханов [21, с. 76]. «...Свобода договора... – это принцип, интегрирующий всю структуру и систему договорных отношений в единое целое», – отмечает Е. О. Паулова [16, с. 13].

Свобода договора тесно связана с другими принципами гражданского права, в том числе юридического равенства и автономии воли, недопустимости произвольного вмешательства в частные дела и необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, а также требованиями добросовестности, разумности и, наконец, справедливости, на что тоже повсеместно указывается в научной литературе. Тесную связь свободы договора с другими основными началами гражданского законодательства признает и Конституционный Суд РФ [19]. Особо отмечается связь свободы договора с юридическим равенством и автономией воли. «...Принцип свободы договора граничит с принципом свободы воли и связан с понятием собственного интереса», – отмечает А. Я. Рыженков и уточняет: «Такое сложное и неоднозначное понятие, как свобода, с правовой точки зрения традиционно толкуется как возможность действовать в своей воле и в своем интересе в предусмотренных и не предусмотренных законом обстоятельствах, но при этом не нарушая закона» [22, с. 67]. По словам С. С. Алексеева, равенство участников гражданского оборота, недопустимость наличия у них каких-либо преимуществ, неприкосновенность собственности, судебная защита, недопустимость вмешательства кого-либо в частные дела, еще более – правовая автономия, диспозитивность, способность самому, своей волей и в своем интересе определять условия своего поведения, договорный метод определения взаимоотношений – все это есть не что иное, как определяющие черты и ориентиры современного гражданского общества в целом, при этом закрепленные в гражданском законодательстве [1, с. 21].

По своей сути свобода договора есть проявление автономии воли, как одного из основных начал общественных отношений, регулируемых гражданским правом. Значение свободы договора для гражданского оборота определяется значимостью самого гражданско-правового договора, как одного из правовых регуляторов экономических (имущественных) отношений, возникающих, изменяющихся и прекращающихся между частными лицами (сторонами договора). Раскрывая экономический смысл правового принципа договорной свободы, цивилистическая доктрина традиционно рассматривает договор как правовую форму экономических отношений обмена. При этом особо выделяется регулятивная функция договора как соглашения двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении их гражданских прав и обязанностей. Принцип свободы договора придает осуществляемому частными лицами посредством соглашений индивидуальному правовому регулированию экономических отношений автономный характер. Аналогичные взгляды на сущность и значение свободы договора выражает и зарубежная цивилистика. Так, по словам К. Осаке, «свобода договора позволяет контрагентам управлять своими делами без вмешательства извне, создавать “свое частное право”, которое наряду с судебным правом и законодательством является обязательным источником права. Правовое закрепление этой свободы считается первостепенной задачей права договора. То есть сущность... договорного права заключается в подтверждении свободы частных лиц заниматься частным правотворчеством» [15, с. 85].

Принцип свободы договора является обобщенным понятием: он включает в себя множество элементов (аспектов), зачастую именуемых формами проявления свободы договора. В гражданском праве свобода договора обнаруживает себя в различных юридических возможностях, признаваемых за договаривающимися лицами (контрагентами). Конкретизируясь в нормах гражданского права, (конституционный) принцип свободы договора, тем самым, получает в них свое содержательное наполнение и, благодаря этому, более ясно раскрывает свой действительный частноправовой смысл. Как в отечественной, так и в зарубежной цивилистике существуют различные подходы к определению содержания свободы договоров. Мнения ученых по вопросу о формах проявления свободы договора отличаются чрезвычайным разнообразием, на что неоднократно указывалось и в самой

научной литературе [6, с. 31]; [10, с. 58]; [13, с. 74].

По смыслу ст. 421 ГК РФ, свобода договора имеет три основные формы проявления (элемента): 1) свобода заключать или не заключать договор; 2) свобода выбирать вид заключаемого договора, включая возможность заключения смешанного или непоименованного договора; 3) свобода определять условия договора. Эти элементы традиционно выделяются в юридической литературе. Между тем есть и иные подходы к содержанию свободы договора. В качестве самостоятельных элементов можно выделить: 4) свободу выбора контрагента по договору; 5) свободу выбора формы договора; 6) свободу выбора места и времени заключения договора, а также порядка его заключения; 7) свободу установления срока действия договора; 8) свободу изменения и расторжения договора по соглашению сторон; 9) свободу выбора права, подлежащего применению к договору. Ряд авторов в качестве форм проявления (элементов) свободы договора называет и другие юридические возможности контрагентов: 10) возможность ведения переговоров о заключении договора [16, с. 12]; [23, с. 14]; 11) возможность руководствоваться любыми мотивами и целями при вступлении (невступлении) в договор [12, с. 165]; 12) «право на односторонний отказ от исполнения договора» [25, с. 15]; 13) «свободу изменения условий договора и прекращения отдельных условий договора» [4, с. 50]; и прочие.

Представляется верным утверждение о том, что содержание принципа свободы договора, как правового регулятора экономических отношений между частными лицами, должно быть максимально всеобъемлющим и не ограничиваться лишь теми элементами, которые получили прямое отражение в ныне действующем гражданском законе и традиционно выделяются в цивилистической доктрине. В вопросе раскрытия содержания принципа свободы договора, по мнению В. С. Белых, «...не обязательно ограничиваться только теми формами, которые прямо названы в ст. 421 ГК РФ. Элементы принципа свободы договорного регулирования содержатся и в других статьях Гражданского кодекса» [6, с. 31]. «Представляется необходимым, – пишет А. А. Волос, – признать как с научной, так и с практической точки зрения, что проявления свободы договора нельзя ограничить каким-либо закрытым перечнем» [7, с. 169].

Зарубежная, особенно англо-американская, цивилистическая доктрина в вопросе содержания свободы договора в целом придерживается «расширительного» подхода, демонстрирующего чрезвычайное многообразие форм проявления договорной свободы (несколько десятков), однако, как и отечественная, все же склонна к изложению исчерпывающего, а не открытого, перечня таких форм проявления (элементов) [15, с. 86-86]. Более умеренный, чем в англо-американском праве, но, тем не менее, многоаспектный подход к вопросу о содержании свободы договора превалирует и в Европейском союзе [5, с. 191-193].

Список литературы:

1. Алексеев С. С. Частное право. Научно-публицистический очерк. – М.: Статут, 1999.
2. Алексеев С. С. Философия права. – М.: Норма, 1998.
3. Анохина Ю. С. Некоторые аспекты эволюции представлений о свободе договора в России и Европе // Нотариус. – 2012. – № 4.
4. Анохина Ю. С. Принцип свободы заключения договоров с точки зрения механизма правового регулирования // Предпринимательское право. – 2014. – № 1.
5. Базедов Ю. Свобода договоров в Европейском союзе / пер. с нем. Ю. М. Юмашев // Право. – 2011. – № 2.
6. Белых В. С. Принцип свободы договора в английском праве: доктрина и судебная практика // Право и государство. – 2015. – № 4.
7. Волос А. А. Свобода договора в российском обязательственном праве: сущность и реализация // Вестник Саратовской государственной юридической академии. – 2015. – № 2.

8. Иванов Н. В. Научно-теоретическая концепция принципа свободы договора в гражданском праве // Научное обозрение. Реферативный журнал. – 2015. – № 2.
9. Кётц Х., Лоран Ф. Проблемы гражданского и предпринимательского права Германии. – М.: БЕК, 2001.
10. Климова А. Н. Особенности реализации принципа свободы договора в предпринимательских договорах // Юридическая наука. – 2016. – № 1.
11. Кратенко М. В. Злоупотребление свободой договора: постановка проблемы // Известия вузов. Правоведение. – 2010. – № 1.
12. Кузнецова О. А. Нормы-принципы российского гражданского права. – М.: Статут, 2006.
13. Кузнецова О. А. Применения судами принципа свободы договора // Вестник Пермского университета. Юридические науки. – 2009. – № 1.
14. Мухамедова Н. Ф. Экономическая философия свободы договора // Вестник Тюменского государственного университета. Социально-экономические и правовые исследования. – 2007. – № 2.
15. Осаке К. Свобода договора в англо-американском праве: понятие, сущность и ограничения. (Начало) // Журнал российского права. – 2006. – № 7.
16. Паулова Е. О. Особенности принципа свободы договора в условиях современности // Вопросы экономики и права. – 2015. – № 5.
17. Покровский И. А. Основные проблемы гражданского права. – 3-е изд., стереотип. – М., 2001.
18. Постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 23 февраля 1999 г. № 4-П «По делу о проверке конституционности положения части второй статьи 29 Федерального закона от 3 февраля 1996 года “О банках и банковской деятельности” в связи с жалобами граждан О. Ю. Веселяшкиной, А. Ю. Веселяшкина и Н. П. Лазаренко» // Справочно-правовая система «КонсультантПлюс». – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_22135 (дата обращения: 05.04.2017)
19. Постановление Конституционного Суда Российской Федерации от 25 июля 2001 г. № 12-П «По делу о проверке конституционности пункта 7 статьи 21 Федерального закона “О приватизации государственного имущества и об основах приватизации муниципального имущества в Российской Федерации” в связи с запросом Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации» // Справочно-правовая система «КонсультантПлюс». – URL: http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_32694 (дата обращения: 05.04.2017)
20. Рахмилович В. А. Экономические основы государства // Право и экономика. – 1998. – № 1.
21. Российское гражданское право: Учебник: В 2 т. Т. I: Общая часть. Вещное право. Наследственное право. Интеллектуальные права. Личные неимущественные права / Отв. ред. Е. А. Суханова. – 4-е изд., стереотип. – М.: Статут, 2016.
22. Рыженков А. Я. Вопросы свободы договора в свете постановления Пленума Высшего Арбитражного суда Российской Федерации № 16 // Юрист - Правоведъ. – 2015. – № 2.
23. Синельникова В. Н., Пучков Е. А. Договор как условие предпринимательской деятельности. – М.: Викор-Медиа, 2007.
24. Шершеневич Г. Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 г.). – М.: Спарк, 1995.
25. Щетинкина М. Ю. Реализация и ограничение действия принципа свободы договора:

Автореф. дис. канд. юрид. наук. – М., 2009.

26. Tillotson J. Contract law in perspective. – London: Cavendish Publishing Limited, 1995.