

ПРИНЦИПЫ СВОБОДЫ ДОГОВОРА В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

Сидорова Анна Юрьевна

магистрант Университета Синергия, РФ, г. Благовещенск

Как нам известно, договор является одной из наиболее древних правовых конструкций. Развитие разнообразных форм общения между людьми выдвинуло потребность в предоставлении им возможности по согласованной сторонами воле использовать предложенные законодателем или самим создать правовые модели. Такими моделями и стали договоры (контракты).

Тенденция к повышению роли договора, характерная для всего современного гражданского права. В современной России данная тенденция также стала проявляться во все возрастающем объеме.

ГК РФ не только провозгласил «свободу договоров», но и создал необходимые гарантии для ее осуществления. Признание со стороны ГК РФ возросшей значимости договоров нашло свое формальное выражение в том, что только во второй его части из общего числа 656 статей, регулирующих отдельные виды обязательств, около 600 посвящено отдельным видам договоров.

Свобода заключения договора – это важнейший принцип гражданского законодательства. Имея свободу в данной области, участники правовых отношений получили возможность самостоятельно выбирать своих будущих контрагентов, выбирать условия договора и порядок реализации.

Однако абсолютная свобода договора является скорее утопической идеей, чем объективной действительностью. Государственное регулирование должно обеспечивать, с одной стороны, необходимые условия для функционирования рыночных механизмов, а с другой – приемлемые рамки их действия. Поэтому ограничения принципа свободы договора необходимы.

Поскольку договор служит идеальной формой активности участников гражданского оборота, исследование принципов свободы, а в частности принципа свободы договора является весьма актуальным в современных условиях.

Теперь стоит сказать о генезисе такого явления как свобода договора. Как нам известно, развитие договорных отношений берет свое начало со времен древнего Рима, где были выработаны основные категории и понятия гражданского права, а также и основные принципы заключения договора. Многие страны использовали римскую модель как образец в своем гражданском законодательстве, и договорные отношения развивались уже по общепризнанным нормам и принципам всего мира.

Говоря о России, стоит сделать ссылку на мнение профессора И.А. Зенина, который писал: «Российская империя, относясь к англо-саксонской модели управления, не искала легких путей, и вырабатывало собственные категории в гражданском праве, отражая специфику общественных отношения того периода». Что же касается именно гражданского – правового договора и специфики принципа свободы его заключения, то необходимо определить, что понималось под договором в дореволюционном гражданском праве.

Под договором в русском гражданском праве подразумевалось «такое юридическое отношение, устанавливаемое добровольным соглашением двух или более лиц, в котором одни

приобретают право требовать от других совершения или не совершения известного действия. Таким образом, договорное обязательство отличается от других обязательств тем, что возникновение юридического отношения немыслимо без воли, ведома и согласия обеих сторон, а характер отношений должен быть имущественным – приобретение, изменение, прекращение прав, носящих имущественный характер. Поэтому верховным началом во всей этой области является принцип договорной свободы.

Меновое хозяйство, свобода личности, труда, свобода избрания занятий, свобода передвижения, промышленности, рынка и конкуренции - вот те важные факторы, на которых развивались договорные отношения, основанные на принципе свободы договора.

Все требования к действительности договора, в том числе и ограничения свободы договора, установленные гражданскими законами Российской империи, можно объединить в несколько групп.

Первая группа требований относится к субъектам договорных отношений. По общему правилу договоры должны были заключаться по взаимному согласию сторон, т.е. договор являлся актом выражения свободной воли. Воля человека могла быть признана несвободной по естественным причинам, например, когда его физическое состояние позволяет предположить отсутствие у него ясного сознания своих действий и их возможных последствий. Это относится к детям и к лицам, страдающим умственными расстройствами.

Вторая группа требований относилась к объектам договорных отношений. Прежде всего, закон позволял заключение лишь таких договоров, предметом которых являлось имущество или действия лиц. Личное - неимущественное право предметом договора быть не могло»

Третья группа требований относилась к условиям договора. Закон, предоставляя на волю сторон включать в договор условия, ему не противоречащие, находил в некоторых случаях необходимым внести некоторые ограничения. Иногда они делались в форме прямого запрещения: «Недвижимые частные имущества запрещается отдавать в наем сроком свыше 12 лет». (Ст. 1692 Свода русских гражданских законов).

Еще одна группа требований была связана с целью договора. В этом случае предусматривалась невозможность пересечения цели договора с охраной интересов государства и общественного строя, охраной публичных интересов с одной стороны или - с другой стороны - с охраной интересов частных лиц.

Последняя, пятая группа требований, установленных законом в отношении свободы договора, была связана с согласием договаривающихся лиц. Под понятием «согласие сторон» закон подразумевал вполне сознательное и свободное волеизъявление каждого из вступающих в договорные отношения лиц. Сознание - это необходимое условие свободы согласия, т.к. при отсутствии сознания воля не может быть признана свободной».

Перечисленные ограничения принципа свободы договора в дореволюционном праве отражают специфику развития общественных отношений того времени.

В современной России свобода договора вместе с равенством участников гражданских правоотношений и рядом иных принципов относится статьей 1 ГК РФ к числу основных начал гражданского законодательства.

Субъекты гражданских правоотношений свободны в заключении договора. При этом понуждение к заключению договора не допускается за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена законом или добровольно принятым обязательством (п. 1 ст. 421 ГК). Тем самым Кодекс отвергает господствовавшую на протяжении многих лет систему типовых договоров.

Гражданский кодекс РФ не только провозгласил принцип свободы договора (ст.1 ГК), но закрепил и раскрыл его в конкретных нормах о договорах. Отправные положения о свободе договора даны в ст.421 ГК, где установлено, что стороны свободны как в заключении договора, так и в определении его условий. При этом стороны могут заключать договор, как

предусмотренный, так и не предусмотренный законом. Договор становится доступен каждому, любой может свободно выбирать контрагента и определять условия договора по соглашению с ним. Таким образом осуществляется одно из основных условий рыночной экономики - свобода договора.

Важно понимать, что Гражданский кодекс не только декларирует, но и гарантирует свободу договоров. Прежде всего такие гарантии выражаются в признании недействительными сделок, совершенных под влиянием обмана, насилия, угрозы, злонамеренного соглашения представителя одной стороны с другой стороной или вследствие стечения тяжелых обстоятельств на крайне невыгодных для себя условиях, чем другая сторона воспользовалась (кабальная сделка).

Гарантии свободы договоров наиболее широко представлены в антимонопольном законодательстве. В частности, это относится к ст. 5 Закона «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках», посвященной злоупотреблению хозяйствующим субъектом своим доминирующим положением на рынке, и особенно к ст. ст. 18 - 20 и сл. Закона, устанавливающим конкретные принудительные меры, которые применяются в случаях нарушения требования свободы договоров. В новой редакции Закона РСФСР «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» установлен запрет объединениям коммерческих организаций (союзам или ассоциациям), хозяйственным обществам и товариществам осуществлять координацию предпринимательской деятельности коммерческих организаций, которая имеет либо может иметь своим результатом ограничение конкуренции.

Раскрытию сущности свободы договоров способно содействовать предусмотренное в антимонопольном законе соотношение двух коррелирующих понятий: конкуренция и недобросовестная конкуренция. Имеется в виду, что конкуренцией признается состязательность «хозяйствующих субъектов», когда их самостоятельные действия эффективно ограничивают возможность каждого односторонне воздействовать на общие условия обращения товаров на соответствующем товарном рынке, а недобросовестной конкуренцией - любые направленные на приобретение преимуществ в предпринимательской деятельности действия «хозяйствующих субъектов», которые противоречат положениям действующего законодательства, обычаям делового оборота, требованиям добросовестности, разумности и справедливости и могут причинить или причинили убытки другим хозяйствующим субъектам - конкурентам либо нанесли ущерб их деловой репутации.

Наряду с гражданско-правовыми средствами обеспечения свободы договоров используются и такие, которые содержатся в других отраслях права. В частности, новый Уголовный кодекс РФ включил две заслуживающих особого внимания статьи. Одна из них - ст. 178 УК «Монополистические действия и ограничение конкуренции» - предусматривает ответственность за такие преступления, как установление «монопольно высоких или монопольно низких цен, а равно ограничение конкуренции путем раздела рынка, ограничения доступа на рынок, устранения с него других субъектов экономической деятельности, установления или поддержания единых цен». Другая - ст. 179 УК («Принуждение к совершению сделки или к отказу от ее совершения») посвящена принуждению к «совершению сделки или к отказу от ее совершения под угрозой применения насилия, уничтожения или повреждения чужого имущества, а равно распространения сведений, которые могут причинить существенный вред правам и законным интересам потерпевшего или его близких».

Свобода договора вообще и свобода заключения конкретного договора не может быть абсолютной, так как человек, живя в обществе, не может быть абсолютно свободен. Он должен соблюдать правила этого общества, по которым свобода одного не должна нарушать свободы другого.

Поэтому закон устанавливает пределы свободного волеизъявления участников гражданского оборота, желающих вступить друг с другом в договорные отношения. На наш взгляд, основанием для вмешательства государства в регулирование договорных отношений могут быть положения ч.2 п.2 ст.1 ГК РФ, а именно: необходимость защиты основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечение

оборонеспособности страны и безопасности государства.

В то же время, устанавливая рамки дозволенного поведения участников договорных правоотношений, государство должно ограничить свое произвольное вмешательство в частные дела, чтобы избежать возврата к существовавшим ранее командно-административным методам управления экономикой.

Прежде всего такие исключения относятся уже к основному вопросу - о свободе заключения договора. Так, законодатель определяет случаи обязательного заключения договора, что является также ограничением свободы договора, например, договоров для обеспечения государственных нужд, обязывает стороны соблюдать императивные предписания, которые не могут не учитываться партнерами по договору.

Как уже неоднократно отмечалось, в нашей стране в течение длительного времени ситуация в гражданском обороте была прямо противоположной той, которая закреплена в новом Кодексе: общим правилом служило обязательное заключение договоров, а то, что укладывалось в рамки свободы договоров, составляло лишь исключение. Имеется в виду, что действительно свободным можно было считать лишь заключение договоров во взаимоотношениях с участием граждан. Во всех других случаях свободное заключение договоров было возможным, главным образом, только в крайне редких случаях, когда предметом договора служили товары, работы и услуги, изъятые из планового распределения и по этой причине реализуемые по усмотрению соответственно изготовителя товаров (снабженческо-бытовой организации), предприятия, выполняющего работы или оказывающего услуги, и др.

Статья 445 ГК относится к числу тех, которые, не определяя сферы своего действия, ограничились ссылкой к соответствующим, изданным на этот счет нормам. Придавая особое значение самому принципу договорной свободы, составляющему основу современного договорного права в стране, указанная статья предусмотрела: обязательное заключение договора возможно лишь при условии, если соответствующая норма принята на уровне ГК РФ или иного закона.

Гражданское законодательство включает не только ограничения свободы договоров, но и пределы таких ограничений. Речь идет о п. 2 ст. 1 ГК, который, провозгласив свободу участников оборота в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых, не противоречащих законодательству условий договора, допускает ограничение гражданских прав исключительно на основании федерального закона и вместе с тем содержит определенный перечень целей, для достижения которых ограничения могут быть введены. В этот перечень входят защита основ конституционного строя, нравственности, здоровья, прав и законных интересов других лиц, обеспечение обороны страны и безопасности государства.

Закрепление в ГК определенных рамок для введения соответствующих ограничений может иметь значение, в частности, при возникновении спора, связанного с «юридической невозможностью» исполнения обязательства. Имеются в виду случаи, когда нормативным актом, принятым органом государственной власти, введены запреты, соблюдение которых исключает для должника возможность исполнить обязательство. В таком положении может, например, оказаться фирма, импортирующая товары, ввоз которых в страну был впоследствии запрещен, или предприниматель, лишенный лицензии. Суд, разрешающий споры, возникшие в связи с недопоставкой, будет в данной ситуации оценивать законность соответствующего акта, руководствуясь исходными положениями п. 3 ст. 1 Кодекса.

Значение договорной свободы в конечном счете сводится к тому, что участникам оборота предоставляется возможность решить, будет ли заключен между ними договор, а если будет, то каким станет его содержание. Вместе с тем индивидуальная свобода, составляющая основу свободы договоров, относительна. Принимая соответствующее решение, граждане и юридические лица должны руководствоваться существующими на этот счет законами. Закон в таком случае выступает в роли ограничителя свободы договоров.

Действующие в стране нормы определяют необходимость облекать гражданские отношения в

форму договора и соблюдать порядок его заключения; в отдельных случаях они формулируют прямо или косвенно условия договоров (например, о цене, качестве и др.), а также предусматривают последствия нарушения контрагентами принятых на себя обязательств.

Приведенные и все иные ограничения свободы договоров могут быть сведены в две группы. В одних случаях такие ограничения являются негативными, а в других - позитивными. Первые предполагают выделение в законе случаев, при которых заранее предусмотрено, между кем и какие договоры заключаться не могут. А вторые имеют в виду обязательное заключение договоров и (или) обязательное включение в них определенных условий. Те и другие ограничения могут проводиться как по субъектам, так и по объектам.

Итак, в заключении важно сказать, что принцип свободы договора заключается в том, что граждане и юридические лица свободны в заключении договора, и понуждение его заключить допускается только в случаях, предусмотренных ГК и иными законами или добровольно принятым обязательством.

Граждане и юридические лица свободны в заключении договора, и понуждение его заключить допускается только в случаях, предусмотренных ГК и иными законами или добровольно принятым обязательством. Таким образом, понуждение к договору может вводиться только законами и не должно устанавливаться актами Правительства РФ, а тем более - министерств и агентств.

Свобода договора означает, что стороны самостоятельно определяют своих партнеров с учетом имеющейся информации об их профессиональности, надежности и предлагаемых ими условиях. Нет правовых препятствий для заключения договоров с иностранными фирмами и гражданами, действующими на территории Российской Федерации с соблюдением установленного порядка. Однако условия таких договоров могут иметь особенности в отношении расчетов и ответственности иностранного партнера. Эти особенности изучаются в курсах международного частного права.

ГК заметно расширил перечень регулируемых договоров по сравнению с ранее действовавшим законодательством. При этом субъекты гражданского права могут заключать как предусмотренные, так и не предусмотренные законодательством договоры. Возможны соглашения, содержащие элементы договоров разного рода, так называемые смешанные договоры, и они получили в современных условиях заметное распространение.

Наконец, и это наиболее важное проявление свободы договора, стороны вправе определять условия заключаемого договора по собственному усмотрению с учетом, естественно, реального состояния рынка и своих хозяйственных и финансовых потребностей и возможностей. Стороны определяют также порядок заключения договора: самостоятельно, через представителя, на конкурсной основе и т.д.

Однако свобода договора не означает полную самостоятельность сторон при его заключении и определении его условий. Действующее законодательство содержит немало число императивных норм, обязательных для граждан и юридических лиц при совершении ими договоров и выработке их условий. Установление таких норм отражает общегосударственные интересы, особенность отдельных групп договоров и необходимость защиты прав других участников имущественного оборота.

Таким образом, можно сделать вывод, что в цивилистике не существует абсолютной свободы договора. Наложённые императивные ограничения на свободу договора направлены на защиту субъектов хозяйственной деятельности, в тех ситуациях, когда существует объективная возможность ущемления интересов одного из субъектов договорных отношений, и такое ограничение направлено на защиту интересов данного субъекта.

Список литературы:

1. Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 г. // Российская газета. 1993. 25

декабря.

2. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть первая от 30 ноября 1994 г. (ред. от 30.12.2008) // Справочная правовая система Консультант Плюс.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть вторая от 26 января 1996 г. (ред. от 30.12.2008) // Справочная правовая система Кон-сультант Плюс.
4. Закон РСФСР от 22.03.1991 № 948-1 «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» (ред. от 26.07.2006) // Справочная правовая система Консультант Плюс.
5. Богданова Е. Понуждение к заключению договора // Право и экономика. 2005. № 1
6. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Общие положения (Книга 1). – М.: Статут, 2001.
7. Витрянский В.В. Гражданский кодекс о договоре // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. – 1999. – № 10.
8. Гражданское право.: В 2 Т. Том 1: Учебник / Под ред. Е.А. Суханова. – М.: Волтерс Клувер, 2007.
9. Гражданское право. Часть первая: Учебник / Отв. ред. В.П. Мозолин, А.И. Масляев. – М.: Юрист, 2005.
10. Денисов С.А. Преимущественное право на заключение договора как институт, устанавливающий пределы свободы заключения договора // Законодательство. 1997. № 2.
11. Евдокимов Д. К вопросу принципа свободы договора // Юридическая практика. 2008. № 3.