

ПРИНЦИП СВОБОДЫ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОГО ДОГОВОРА В РОССИЙСКОМ ПРАВЕ

Садовая И.Г.

*Садовая Ирина Геннадьевна – магистр,
кафедра гражданско-правовых дисциплин, юридический факультет,
Московский финансово-юридический университет,
руководитель отдела продаж,
ООО «Центр Традиционного Акушерства и семейной медицины»
г. Москва*

Аннотация: в статье исследуются особенности правовой регламентации принципа свободы договора в гражданском праве России. Также поднимаются некоторые вопросы применения важнейшей для частного права доктрины - свободы договора, ставшие актуальными после появления Постановления Пленума ВАС РФ «О свободе договора и ее пределах». Статья содержит краткую характеристику основных моделей ограничения свободы договорного регулирования.

Ключевые слова: принцип гражданского права, свобода договора, злоупотребление правом, принцип диспозитивности.

Принцип свободы договора установлен в п. 2 ст. 1 ГК РФ, согласно которому граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют свои гражданские права своей волей и в своем интересе, они свободны в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора.

Принимая во внимание значительное количество монографических работ, посвященных принципам гражданского права [2], уровень их научной исследовательности, как отмечает А.Я. Рыженков, крайне неравномерен и в целом не соответствует их реальному значению в гражданско-правовом регулировании [7, с. 4]. Помимо данного обстоятельства, принципы гражданского права, как отмечается в литературе, сформулированы на высшем уровне правовой абстракции, что обуславливает высокую правовую неопределенность и высокий уровень субъективизма при их применении [1, с. 10].

В литературе содержание данного принципа детализируется. В частности, Ю.В. Рогова включает следующие элементы в содержание данного принципа – «возможность сторон договора по своему усмотрению:

- 1) определять, заключать или не заключать договор, иными словами, вступать или не вступать в договорные отношения (свобода заключения договора);
- 2) определять, с кем заключать договор (свобода выбора контрагента договора);
- 3) определять, где заключать договор (свобода выбора места заключения договора);
- 4) определять, когда заключать договор (свобода выбора времени заключения договора);
- 5) определять форму заключаемого договора (свобода выбора формы договора);
- 6) определять вид заключаемого договора (свобода выбора вида договора);
- 7) определять содержание (условия) заключаемого договора, включая возможность изменять и отменять условия договора (свобода определения условий договора);
- 8) расторгать договор, иным образом прекращать действие договора, т.е. выходить из договорных отношений (свобода расторжения договора)» [6].

Следует согласиться с мнением о том, что действие данного принципа распространяется и на стадии исполнения договорных обязательств и прекращения действия договора. Как указал Конституционный Суд РФ, в соответствии с п. 1 ст. 450 ГК РФ изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено данным ГК, другими законами или договором. Предоставляя сторонам возможность в договорном порядке самостоятельно определить основания, при которых возможны изменение или расторжение договора, кроме как по их взаимному соглашению, сама по себе оспариваемая норма направлена на реализацию гражданско-правового принципа свободы договора и не может рассматриваться как нарушающая права и свободы заявителя, указанные в жалобе [5].

Свобода договора прежде всего выражается в возможности заключить договор добровольно, в том числе самостоятельно выбрать форму договора.

Стороны, как уже говорилось выше, вправе заключить любой договор, даже не предусмотренный законом, либо же по своим условиям - смешанный договор, содержащий в себе условия различных договоров.

При этом значение будет иметь не название такого договора, а предмет договора, действительное содержание прав и обязанностей сторон, распределение рисков и т.д. [4, п. 5]. К не предусмотренным законом договорам положения закона о предусмотренных договорах могут применяться по аналогии (п.

2 ст. 421 ГК РФ). Общие положения о заключении договора будут распространяться и на не предусмотренные законом договоры, так же как и на «обычные» договоры.

Согласно п. 1 ст. 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Это означает, что стороны для заключения договора должны, во-первых, изъявить желание на его заключение, во-вторых, прийти к общему соглашению по поводу условий договора, т.е. выдержать баланс интересов, который бы устроил всех при заключении договора. Как правило, это происходит через направление оферты и ее акцепта либо же вступления в переговоры относительно условий договора при наличии разногласий (гл. 28 ГК РФ).

Стороны могут выработать и согласовать условия договора «с нуля» либо же воспользоваться примерными условиями (стандартной документацией), разработанными в том числе саморегулируемыми и иными некоммерческими организациями участников рынка для договоров соответствующего вида и опубликованными в печати (ст. 427 ГК РФ). При этом стороны могут своим соглашением предусмотреть применение таких примерных условий (стандартной документации) к их отношениям по договору как в полном объеме, так и частично, в том числе по своему усмотрению изменить положения стандартной документации или договориться о неприменении отдельных ее положений [4, п. 7].

В ГК РФ ограничения принципа свободы договора установлены в виде правил, сформулированных в форме запретов и позитивных обязываний, отдельных договорных конструкций. В качестве таковых можно рассматривать публичный договор, договор присоединения. Причем если раньше в качестве слабой стороны, в интересах которой были установлены правила, ограничивающие действие свободы договора, рассматривался гражданин - физическое лицо, то после внесения изменений и дополнений в ГК РФ слабой стороной может быть признан и предприниматель.

В доктрине были выделены две основные модели ограничения свободы договорного регулирования - пассивная и активная [1, с. 10].

Первая модель состоит в установлении государством прямых ограничений свободы договора путем указания на то, какие конкретно условия сторонами согласовывать в договоре запрещено. Эти указания облакаются в императивные нормы, вводящие прямые запреты или позитивные предписания. При такой модели, как указывают А.Г. Карапетов и А.И. Савельев, государство минимизирует роль конкретного суда, рассматривающего спор в качественной оценке договорных условий.

Вторая модель ограничения свободы договора требует от законодателя или высших судов закрепления на уровне закона или прецедентной практики общих оценочных понятий, которым сделка и ее условия должны соответствовать, и фактически предоставляет основную долю оценки соответствия конкретных договорных условий оценочным понятиям судам, рассматривающим конкретный спор.

Исходя из новых правил, внесенных в первую часть ГК РФ, и позиции Пленума ВАС РФ, определенной им в Постановлении от 14 марта 2014 года № 16 «О свободе договора и ее пределах», следует отметить тенденцию преобладания именно второй модели ограничения договора [4].

Правовые позиции, сформулированные в Постановлении Пленума ВАС РФ от 14.03.2014 № 16 «О свободе договора и ее пределах», позволяют судам сделать еще один шаг на пути от буквального толкования норм к системному, не просто воспроизводя готовые подходы ВАС РФ, а формируя новые на основе принципа диспозитивности. Практика нижестоящих судов показывает, что они начали пользоваться этим инструментом.

Таким образом, гражданские правоотношения основываются на принципе свободы договора, возможности участниками правоотношений самостоятельно определять потребность в заключении договора, выбирать вид договора и согласовывать такие его условия, которые максимально отвечают их интересам. Между тем свобода договора не абсолютна, в целях соблюдения баланса интересов публичных и интересов участников гражданских правоотношений могут устанавливаться ограничения по форме и условиям договора, добровольности или обязательности его заключения и т.п.

Список литературы

1. Волков А.А. Злоупотребления принципом свободы договора // Юрист, 2015. № 4. С. 10.
2. Карапетов А.Г., Савельев А.И. Свобода договора и ее пределы: В 2 т. М.: Статут, 2012. Т. 1: Теоретические, исторические и политико-правовые основания принципа свободы договора и его ограничений.
3. Карапетов А.Г., Савельев А.И. Свобода договора и ее пределы. Т. 2: Пределы свободы определения условий договора в зарубежных странах.
4. Постановление Пленума ВАС РФ от 14.03.2014 № 16 «О свободе договора и ее пределах».
5. Определение Конституционного Суда РФ от 24.05.2005 № 170-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы Свободного профсоюза работников МП «Медавтотранс» на нарушение

конституционных прав и свобод п. 1 ст. 450 Гражданского кодекса Российской Федерации» // СПС КонсультантПлюс.

6. *Рогова Ю.В.* Договор как средство обеспечения стабильности гражданского оборота. М.: Статут, 2015. С. 59.
7. *Рыженков А.Я.* Основные начала (принципы) российского гражданского законодательства и смежных отраслей права: Монография. М.: Юрлитинформ, 2015. С. 4.
8. *Щетинкина М.Ю.* Пределы реализации принципа свободы договора: Монография. М.: Российская академия правосудия, 2012.