

УДК 338.24

**СВОБОДА ДОГОВОРА КАК ОСНОВОПОЛАГАЮЩИЙ ПРИНЦИП
ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА**

Иншакова А.О.

Доктор юридических наук, профессор

Волгоградский государственный университет

Волгоград, Россия

Станчуляк Я.А.

Студент 3 курса магистратуры, Институт права

Волгоградский государственный университет

Россия, Волгоград

Аннотация

В статье рассматриваются вопросы правового анализа принципа свободы договора. Приводятся различные мнения ученых-цивилистов относительно понятия принципа свободы договора, его содержания и пределов ограничения. Подтверждается значимость принципа свободы договора в гражданских правоотношениях и обосновывается позиция, согласно которой данный принцип является одним из базовых в гражданском праве.

Ключевые слова: договор, гражданское право, гражданский кодекс, принципы права, принцип свободы договора, гражданские правоотношения.

***FREEDOM OF CONTRACT AS A FUNDAMENTAL PRINCIPLE OF CIVIL
LAW***

Inshakova A.O.

Doctor of law, Professor

Volgograd state University

Volgograd, Russia

Stanchulyak Ya.A.

3rd year M.A. student, Institute of Law

Volgograd State University

Russia, Volgograd

Abstract

The article deals with the issues of legal analysis of the principle of freedom of contract. Various opinions of civil scientists regarding the concept of the principle of freedom of contract, its content and limits of restriction are presented. The author confirms the importance of the principle of freedom of contract in civil legal relations and substantiates the position according to which this principle is one of the basic ones in civil law.

Keywords: contract, civil law, civil code, principles of law, principle of freedom of contract, civil legal relations.

Принципы гражданского права отражают социально-экономическую сущность регулируемых отношений и экономической политики государства. В этом смысле принципы советского гражданского права и принципы гражданского права современной России существенно различаются, а в некоторых случаях являются прямо противоположными. Одним из принципов, получивших новую жизнь с переходом к рыночной экономике, является принцип свободы договора.

Принцип свободы договора является одним из ключевых принципов гражданского права. Данный принцип имеет большое значение не только для обязательственного права, но и для гражданского права в целом. В связи с этим возникает необходимость исследования проблем, связанных с действием свободы договора на данный институт.

Как отмечается в отечественной юридической литературе, принцип свободы договора реализуется в праве принимать решение о заключении договора, определять его условия, свободно выбирать контрагента. При этом право определять условия договора именуется содержательной свободой, а право выбирать контрагента и принимать решение о заключении договора процедурной свободой [5, с. 21].

Некоторые авторы включают в рамки принципа свободы договора также свободу выбрать способ и форму заключения договора, заключать непоименованные и смешанные договоры и др [6, с. 26].

Содержанием принципа свободы договора является с одной стороны право определять должен ли быть заключен договор и с кем, и с другой стороны право свободно оформлять (определять) содержание договора. Другие авторы, выделяют отдельно право сторон свободно выбирать форму, в которой будет заключен договор.

Данный принцип представляется одним из ключевых в гражданском праве и определяющим функционирование рыночной экономики. Сильнейшим ударом по такой экономике является отвержение или значительное подавление свободы договора.

Кроме того, российские авторы свободу договора на две категории: свободу заключения договора и свободу оформления договора. Свобода заключения договора включает в себя право сторон принимать решение о том заключать или не заключать договор, а также право выбирать контрагента. Содержанием свободы оформления договора является право свободно оформлять (определять) содержание договора.

Согласно ст. 421 ГК РФ [1] свобода договора может быть ограничена в том числе добровольно принятым на себя обязательством. Одним из вариантов такого ограничения является заключение предварительного договора, однако некоторые авторы придерживаются иной точки зрения.

По мнению П. А. Меньшенина, предварительный договор не ограничивает свободу договора, так как согласие на заключение основного договора переносится в предварительный договор, заключаемый свободно [7, с. 100]. Кроме того, как отмечает А. О. Иншакова, государственная регистрация не ограничивает свободу договоров, юридическое равенство сторон, автономию их воли и имущественную самостоятельность и потому не может рассматриваться как недопустимое произвольное вмешательство государства в частные дела или ограничение прав человека и гражданина [4, с. 88].

С данной точкой зрения сложно согласиться. Безусловно, возможность заключить предварительный договор является проявлением принципа свободы договора.

Согласно п. 2 ст. 429 ГК РФ предварительный договор заключается в форме, установленной для основного договора, а если форма основного договора не установлена, то в письменной форме. Несоблюдение правил о форме предварительного договора влечет его ничтожность.

Другими словами, данная норма устанавливает для формы предварительного договора минимум в виде письменной формы, таким образом, предварительный договор в устной форме не может быть заключен. Несоблюдение данных требований влечет ничтожность предварительного договора.

Данное последствие несоблюдения правил о форме предварительного договора свидетельствует о явном запрете предусмотреть иное, что приводит к выводу об императивности нормы.

Является дискуссионным вопрос о возможности уступки права требования в обязательстве из предварительного договора.

Согласно п. 1 ст. 382 ГК РФ право (требование), принадлежащее на основании обязательства кредитору, может быть передано им другому лицу по сделке (уступка требования) или может перейти к другому лицу на основании закона.

Исходя из данной нормы, допустимость перехода обязательственного права (требования) не связывается с его имущественным или неимущественным характером. Таким образом, следует сделать вывод о том, что переход организационных неимущественных прав и обязанностей, возникающих из предварительного договора, допустим, несмотря на отсутствие специального указания закона [2, с. 170].

В связи с этим нельзя согласиться с В. В. Витрянским, который, отрицая допустимость уступки права из предварительного договора, утверждает, что для того, чтобы сделать такую уступку возможной, требуется специальное указание закона [2, с. 147]. Данная точка зрения представляется необоснованной, так как запрет того, что прямо не предусмотрено законодательством, противоречит принципу свободы договора. Как представляется, неверно признавать уступку прав из предварительного договора недопустимой в силу отсутствия специального на то указания закона.

Принцип свободы договора является одним из ключевых принципов гражданского права. Отрицание или подавление свободы договора представляется сильным ударом по рыночной экономике. В то же время данный принцип не является абсолютным и его ограничение необходимо. Данный принцип реализуется в праве принимать решение о заключении договора, определять его условия, свободно выбирать контрагента. Также некоторые исследователи включают в принцип свободы договора право выбрать способ и форму заключения договора, заключать непоименованные и смешанные договоры.

Библиографический список:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 07.06.2020) // «Российская газета», N 238-239, 08.12.1994.

2. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Общие положения. М.: Статут, 2013. 475 с.

3. Зезекало А. Ю., Титов Н. Д. Правопреемство в отношениях из предварительного договора // Centesimus annus: памяти Б.Л. Хаскельберга (1918-2011), к столетию со дня рождения. Цивилистические исследования / под ред. Е. С. Болтановой, Д. О. Тузова. М., 2018. Вып. 5. С. 170.

4. Иншакова А.О., Козлова М.Ю. Конструкция договора аренды на страже результативности гражданского оборота имущества // Вестник Волгоградского государственного университета. Серия 5: Юриспруденция. 2013. № 2 (19). С. 85-90.

5. Карапетов А. Г. Свобода договора и ее пределы: в 2 т. [Электронный ресурс]. М., 2012. Т. 1: Теоретические, исторические и политико-правовые основания принципа свободы договора и его ограничений. Доступ из справ. правовой системы «Консультант Плюс».

6. Клейн Н. И. Принцип свободы договора и основания его ограничения в предпринимательской деятельности [Электронный ресурс] // Журн. рос. права. 2008. № 1. Доступ из справ. правовой системы «Консультант Плюс».

7. Меньшенин П. А. Предварительный договор в российском гражданском праве: дис. ... канд. юрид. наук. М., 2011. С. 99–100.

Оригинальность 82%