

ПРИНЦИП СВОБОДЫ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОГО ДОГОВОРА И ЕГО ОГРАНИЧЕНИЯ

Садовая И.Г.

*Садовая Ирина Геннадьевна – магистр,
кафедра гражданско-правовых дисциплин, юридический факультет,
Московский финансово-юридический университет, г. Москва*

Аннотация: *согласно принципу свободы договора, 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. В статье исследуются ограничения принципа свободы договора в гражданском праве России. Также включает в себя информацию о составных элементах входящих в принцип свободы договора. Соотношение принципа свободы договора и принципа диспозитивности. Статья содержит научно-популярные мнения в данной области исследования.*

Ключевые слова: *принцип гражданского права, свобода договора, ограничение свободы выбора, свобода заключения договора, вид договора, условия договора.*

УДК 34

Принцип свободы договора включает в себя несколько элементов и одним из них является *свобода заключения договора*. Данная свобода первична по отношению ко всем остальным элементам принципа свободы договора. Она тесно связана с диспозитивностью и инициативой участников как основными идеями гражданско-правового регулирования общественных отношений.

Содержание рассматриваемого элемента составляет положение, в соответствии с которым граждане и юридические лица свободны в заключении договора, то есть имеют возможность по своему усмотрению решать вопрос о вступлении в договорные связи, определять место и время вступления. Свобода заключения договора имеет и другую сторону: понуждение к заключению договора не допускается, кроме случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена ГК РФ, иным федеральным законом или добровольно принятым на себя сторонами обязательством (п. 1 ст. 421 ГК РФ). К примеру, это публичные договоры (ст. 426 ГК РФ). Законодательно указанный договор выделен именно для того, чтобы закрепить возможность отступления от договорной свободы в тех ситуациях, когда этого требуют интересы экономически слабой стороны. Обязанность заключить договор в публичных договорах лежит лишь на одной стороне - коммерческой организации. По утверждению В.В. Витрянского, «для коммерческой организации, заключающей данный договор, исключается действие принципа свободы договора» [1, с. 16]. Однако, данное утверждение звучит сомнительно, так как исключается только один элемент - свобода заключения договора. Условия же договора в большинстве случаев определяются именно коммерческой организацией, так как публичные договоры часто являются и договорами присоединения.

Ограничения свободы заключения договоров содержат и нормы об обязательном заключении договоров в государственных или общественных интересах. Так, законом установлена обязанность заключить контракт о поставке для государственных нужд (п. 2 ст. 527 ГК РФ) [3].

Аналогичные обязанности установлены п. 4 ст. 3 Закона «О государственном оборонном заказе» [4].

Вторым элементом содержания принципа свободы договора выступает *свобода определения вида заключаемого договора*. Данному элементу принципа свободы договора в литературе уделяется большое внимание. Его содержание заключается в том, что стороны могут заключить договор как предусмотренный, так и не предусмотренный правовыми актами (п. 2 ст. 421 ГК РФ). Субъекты получают возможность наиболее полно, используя все доступные, не противоречащие закону, способы устанавливать свои права и обязанности для извлечения максимальной выгоды имущественного и неимущественного характера.

Действующий ГК РФ также признал возможность заключения безымянных договоров. Данное правомочие выступает в качестве элемента принципа свободы договора, основного принципа договорных отношений.

ГК позволяет сторонам заключить договор, содержащий элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор). Б.Д. Завидов называет подобные соглашения договорами смешанного типа [6, с. 52]. К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора (п. 3 ст. 421 ГК РФ).

Следующим элементом принципа свободы договора является *свобода выбора контрагента по договору*. Экономический аспект реализации этой составляющей принципа свободы договора

заключается в том, что выбор лучших условий договора, предлагаемых одним продавцом, по сравнению с худшими, предлагаемыми другими продавцами, позволяет поддерживать конкуренцию на рынке и своеобразный естественный отбор среди предпринимателей.

Свобода выбора контрагента прямо не выделена в нормах ГК РФ. Данное положение вытекает из содержания ст. 421 ГК РФ: В связи с этим не все авторы выделяют указанную свободу в качестве самостоятельного элемента принципа свободы договора, а включают ее в содержание свободы заключения договора [9, с. 37-38]. Свобода выбора лица, с кем заключать договор, имеет важное значение при формировании договорных связей.

Иногда право свободного выбора партнера ограничивается законодателем намеренно - для обеспечения интересов менее защищенной категории субъектов. Такие ограничения могут вытекать из характера определенных договорных связей. О том, что субъект ограничен в возможности выбирать того, с кем будет заключен договор, можно говорить в следующих случаях:

1. При возникновении отношений в рамках публичного договора, где предприниматель лишен возможности не только отказать в заключении договора при наличии возможности такой договор заключить, но и обязан заключить договор с каждым, кто выразит такое желание (ст. 426 ГК РФ);

2. В случае заключения договоров в интересах государства и общества - поставка для государственных нужд, подрядные работы для государственных нужд (ст.ст. 526, 723 ГК РФ). Здесь установлен обязательный субъект, уполномоченный представлять государственные интересы;

3. Когда закон устанавливает чье-либо преимущественное право заключить тот или иной договор (например, преимущественное право покупки). Однако и в этих случаях инициатива в заключении договора проявляется субъектом самостоятельно, без какого-либо к тому понуждения. Но в ходе реализации своих прав при заключении договора он вынужден подчиняться некоторым, законодательно установленным стеснениям.

Одним из важнейших элементов содержания принципа свободы договора является *свобода формирования условий договора*. Условия договора устанавливаются по усмотрению сторон. Исключения составляют случаи, когда содержание соответствующего условия определяется правовыми актами (п. 4 ст. 421 ГК РФ). Условия соглашения должны быть строго обязательны для сторон. Свобода договора не дает контрагентам возможности отступать по любому поводу от заключенного договора и односторонне пересматривать его условия [11, с. 24]. ГК РФ также устанавливает, что договор должен соответствовать императивным нормам, действующим в момент его заключения (п. 1 ст. 422 ГК РФ). При этом нельзя не согласиться с утверждением О.Н. Садикова, что стороны при заключении договоров учитывают и диспозитивные нормы, поэтому нормы ст. 422 ГК РФ следует толковать расширительно, а в последующем желательна уточнение ее редакции [11, с. 138].

Как отмечает Е.В. Богданов, причины ограничения свободы договора заключаются в том, что «участники договора не становятся партнерами, они остаются антагонистами... Каждый из участников договора ставит собственные интересы непримиримо выше интересов своего контрагента... Поведение сторон договора обусловлено антагонизмом их экономических интересов, что превращает договор в нестабильную конструкцию» [2, с. 125].

При столкновении принципа свободы договора и принципа добросовестности приоритет должен отдаваться последнему, так как именно он способен обеспечить справедливый баланс между правами и обязанностями сторон договора.

В завершение можно отметить, что благодаря провозглашению свободы договора принципом гражданского права усилилось диспозитивное начало в регулировании договорных отношений. У сторон существенно расширились возможности в формировании условий договора.

Список литературы

1. *Витрянский В.В.* Общие положения о договоре. // *Хозяйство и право*, 1999. № 12. С. 16.
2. *Богданов Е.В., Богданов Д.Е., Богданова Е.Е.* Указ. соч. С. 125.
3. Гражданского кодекса Российской Федерации от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ.
4. ФЗ РФ от 29 декабря 1994 г. № 79-ФЗ «О государственном материальном резерве» в ред. от 02.11.2004. // *СЗ РФ*, 1995. № 1. Ст. 3.
5. ФЗ РФ от 27 декабря 1995 г. № 213-ФЗ «О государственном оборонном заказе» в ред. от 06.05.1999. // *СЗ РФ*, 1996. № 1. Ст. 6.
6. *Завидов Б.Д.* Договорное право России. М., 1999. С. 52.
7. *Каранетов А.Г.* Свобода договора и пределы императивности норм гражданского права // *Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ (Вестник ВАС РФ)*, 2009. № 11. С. 106.
8. Постановления Пленума ВАС РФ от 14.03.2014 № 16 «О свободе договора и ее пределах».
9. *Танага А.Н.* Принцип свободы договора в гражданском праве России. СПб.: Изд. «Юрич. Центр Пресс», 2003. С. 37-38.

10. *Садиков О.Н.* Принципы нового гражданского законодательства СССР. // Советское государство и право, 1991. № 10. С.24.
11. *Садиков О.Н.* Договор и закон в новом гражданском праве России. // Вестник ВАС РФ, 2000. № 2. С. 138.