

Водолажская Д.С. Ограничение свободы договора в гражданском праве // Академия педагогических идей «Новация». – 2018. – №5 (май). – АРТ 140-эл. – 0,2 п. л. – URL: <http://akademnova.ru/page/875548>

РУБРИКА: ЮРИДИЧЕСКИЕ НАУКИ

УДК 347.441.42

Водолажская Диана Сергеевна
Студентка 2 курса, юридический факультет
Научный руководитель: Пасикова Т.А.;
доцент кафедры юридического факультета РГЭУ (РИНХ)
ФГБОУ ВО «Ростовский государственный
экономический Университет» (РИНХ)
г. Ростов-на-Дону, Российская Федерация
e-mail: vodolazhskaya99@mail.ru

**ОГРАНИЧЕНИЕ СВОБОДЫ ДОГОВОРА В ГРАЖДАНСКОМ
ПРАВЕ**

Аннотация: В статье рассмотрены проблемы ограничения свободы договора, рассматриваются границы, по достижении которых целесообразно вводить ограничения. Для исследования данной проблемы сначала исследуется само понятие свобода договора и его возможные проявления.

Ключевые слова: договор, гражданское право, свобода договора, ограничения, автономия воли.

Vodolazhskaya Diana
Second-year student, Faculty of Law
Scientific adviser: Pasikova T. A., Associate Professor
of the Faculty of Law of the Russian State Economic University (RHEU)
FGBOU VO "Rostov State Economic
University "(RINH)
Rostov-on-Don, Russian Federation

THE RESTRICTION OF FREEDOM OF CONTRACT IN CIVIL LAW

Abstract: the article deals with the problems of limiting the freedom of contract, the boundaries, which are appropriate to introduce restrictions. To study this problem, the concept of freedom of contract and its possible manifestations is first investigated.

Key words: contract, civil law, freedom of contract, restrictions, autonomy of will.

В законодательстве Российской Федерации одним из основополагающих принципов гражданского права является принцип свободы договора. Но, как известно, свобода договора в целом и свобода заключения конкретного договора имеет свои ограничения.

Данный принцип рассматривали такие ученые, как Ю.Л. Ершов, А.Н. Танга, А.Г. Карапетов, также Е.А. Яшин в своей статье «Правовые ограничения свободы гражданско-правового договора» затрагивал проблемы понимания свободы договора и проблемы ее ограничения. Однако нестабильность договорного оборота в связи с несовершенством гражданского законодательства и с противоречивой по своей сущности судебной практикой делают проблему реализации изучаемого принципа актуальной по сей день. Перед учеными встает вопрос - где граница, по достижении которой законодатель должен вводить ограничения свободы договора? Поэтому целью данной работы является изучение принципа свободы договора и рассмотрение основы ограничения свободы договора гражданским законодательством.

Принцип свободы договора упоминается в первом же пункте Гражданского кодекса Российской Федерации. В то же время Конституционный суд РФ выделяет данный принцип в качестве принципа гражданского права в ст. 34 Конституции Российской Федерации: «Каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности. В развитие названного конституционного положения Гражданский кодекс Российской Федерации, формулируя основные начала гражданского законодательства, определяет, что граждане (физические лица) и юридические лица приобретают и осуществляют гражданские права своей волей и в своем интересе, на основе принципа свободы договора...»¹

В юридической литературе можно выделить несколько аспектов проявления автономии воли. М. Н. Марченко в своих трудах выделяет четыре таких элемента²:

- 1) лица имеют право выбирать заключать или не заключать договор;
- 2) лица индивидуально, независимо ни от каких-то ни было обстоятельств выбирают себе партнера по договору;
- 3) лица обладают свободой в выборе того или иного вида договора;
- 4) лица самостоятельно определяют условия договора .

В.В. Калемина предлагает перечень чуть шире, чем у другого автора³:

¹ Конституция Российской Федерации 1993г. (в последней ред. Законов РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ. 2014. № 31. Ст. 34.

² Марченко М.Н. Общая теория договора: основные положения (статья первая) // Вестн. Моск. ун-та. Сер. 11. Право. 2003. № 6. – С. 14.

³ Калемина В.В. Договорное право: учеб. пособие. - М.: Омега - Л, 2007. – 8с.

- 1) право самостоятельно определять, вступать в договор или нет;
- 2) право предоставления сторонам договора широкого усмотрения при выборе условий договора;
- 3) право свободного выбора контрагента по договору;
- 4) право заключать договоры как предусмотренные, так и не предусмотренные ГК РФ;
- 5) право по своему усмотрению выбирать вид договора и право заключать смешанный договор.

При всем значении и полноте исследуемого принципа, как уже было выше отмечено, принцип имеет свои ограничения. Отечественное законодательство допускает ограничение прав только на основании федерального закона и вместе с тем содержит конкретный перечень целей, для достижения которых ограничения могут быть введены. К ним относят: защита основ конституционного строя, здоровья, прав и законных интересов других лиц, нравственности, обеспечение обороны страны и безопасности государства. Для нахождения границ ограничения свободы договора необходимо рассмотреть случай применения данного принципа. Представим ситуацию, в которой сделка заключается между физическим и юридическим лицом. В таких случаях позволительно говорить о неравенстве переговорных возможностей между сторонами, а также о финансовом превосходстве юридического лица над физическим. При значительном «перевесе» сил на стороне одного из участников договора, введение ряда ограничений принципа свободы договора представляется целесообразным. Для защиты прав более слабой стороны в такой ситуации предполагается создание типовых правил и договоров на законодательном уровне и признание их неотъемлемой частью

отечественного гражданского законодательства. Однако при утверждении таких правил и договоров, ни один из контрагентов не сможет оказывать влияние на условия заключаемого договора, что также будет нарушать принцип свободы договора. Исходя из положений гражданского законодательства и указанных особенностей принципа свободы договора, имеет место быть систематизация и группировка критериев ограничения данного принципа. Ограничение этого принципа при его заключении сторонами возможно в различных вариантах. К примеру, не все субъекты гражданских правоотношений могут по своему усмотрению выбирать контрагента и заключать с ним договор. В частности, такие ограничения присущи ситуации, в которой речь идет о заключении публичного договора. Здесь возможно понуждение к заключению договора в случаях, к примеру, нарушения права преимущественной покупки (ст. 250 Гражданского Кодекса Российской Федерации), а также преимущественного права арендатора на заключение договора в новый срок (ст. 621 Гражданского Кодекса Российской Федерации) и в некоторых других случаях, которые прямо указаны в законе.⁴ Кроме того, бытует противоположный взгляд на применение и распространение принципа свободы договора. Исходя из него, субъекты вправе избрать для любого договора как реальную, так и консенсуальную модель. В современном российском законодательстве это отражено значительно шире, чем, к примеру, в римском праве, которое предполагало наличие реальных непоименованных контрактов. Ну и главным критерием действия принципа свободы договора должно служить соответствие условий договора основным началам и смыслу гражданского

⁴ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 05.05.2014) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2014) // Российская газета. № 238-239. 08.12.1994. –С. 137.

законодательства. На этой почве практически всегда возникают споры о реальной возможности контрагентов изменить модель договора. Ведь если модель установлена на законодательном уровне императивно, то, соответственно, действие принципа свободы договора ограничивается.

Таким образом, мы приходим к выводу, что ограничение свободы договора в Российском законодательстве имеет место быть. Отсутствие ограничений однозначно привело бы к возникновению массы проблем и спорных точек зрения на тот или иной прецедент в договорном праве. В экономических отношениях к неизбежности произвола. А в конечном итоге – к подрыву государственности. Поэтому закон и устанавливает определенные ограничения свободного волеизъявления участников гражданского оборота, желающих вступить друг с другом в договорные отношения.

Список использованной литературы:

1. Конституция Российской Федерации 1993г. (в последней ред. Законов РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ. 2014. № 31. Ст. 34.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 05.05.2014) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.09.2014) // Российская газета. № 238-239. 08.12.1994. –С. 137.
3. Калемина В.В. Договорное право: учеб. пособие. - М.: Омега - Л, 2007. – 8с.
4. Марченко М.Н. Общая теория договора: основные положения (статья первая) // Вестн. Моск. ун-та. Сер. 11. Право. 2003. № 6. – С. 14.

Дата поступления в редакцию: 22.05.2018 г.

Опубликовано: 27.05.2018 г.

© Академия педагогических идей «Новация», электронный журнал, 2018

© Водолажская Д.С., 2018