

*Халаев М.Б. Особенности феномена свободы договора // Академия педагогических идей «Новация». – 2019. – №11 (ноябрь). – АРТ 262-эл. – 0,2 п. л. – URL: <http://akademnova.ru/page/875548>*

**РУБРИКА: ЮРИДИЧЕСКИЕ НАУКИ**

**УДК 347**

**Халаев Мехди Бай-Алиевич**  
магистрант 2 курса, 0.04.01 Гражданское право  
Чеченского государственного университета  
г. Грозный, Российская Федерация  
e-mail: dd.aksenov@yandex.ru

**ОСОБЕННОСТИ ФЕНОМЕНА СВОБОДЫ ДОГОВОРА**

*Аннотация:* В статье рассмотрены особенности феномена свободы договора. Обращается внимание на правовые особенности свободы договора и предпосылки его появления, как правового явления.

*Ключевые слова:* договор, договорное право, свобода договора, гражданское право, правовой институт.

**Khalaev Mehdi Bai-Alievich**  
magistrant 2 year, direction 0.04.01 Civil law  
Chechen state University  
G. Grozny, Russian Federation  
e-mail: dd.aksenov@yandex.ru

**FEATURES OF THE PHENOMENON OF FREEDOM OF CONTRACT**

*Abstract:* the article deals with the peculiarities of the phenomenon of freedom of contract. Attention is drawn to the legal features of freedom of contract and the prerequisites for its emergence as a legal phenomenon.

*Keywords:* contract, contract law, freedom of contract, civil law, legal institution.

Возникновение и развитие учения о свободе договора тесно связано с развитием товарно-денежных, рыночных отношений [3]. История показывает, что рыночная экономика и принцип свободы договора взаимообусловлены и взаимосвязаны.

Так, свобода договора является неотъемлемым элементом рыночной экономики, условием её функционирования, а в области права - проявлением идеи о свободной экономической деятельности. В те периоды истории, когда рыночная экономика становилась более интенсивной и свободной от государственного контроля, существенно расширялась сфера реальной свободы договора в позитивном праве (например, классическое римское право, частное право западных стран 19 в.). И наоборот: в условиях упадка рыночной экономики или замены её на плановые методы организации экономической жизни ценность договорной свободы значительно снижалась, а в праве вводилось множество ограничений свободы договора (например, средневековое право европейских стран, плановая экономика «народных демократий») [5]. Идея свободы договора в обществе набирала силу по мере усиления понимания важности в экономике свободы экономического оборота. Развитие исследуемого принципа связывают с началом XIX века, когда в Европе становится крайне популярной идея шотландского экономиста Адама Смита о «невидимой руке рынка» [2].

Идея «невидимой руки» постулирует наличие естественных законов, то есть самопроизвольного естественного движения ресурсных потоков к состоянию рыночного равновесия, при котором рынок работает как своего рода регулятор с обратной связью [2]. Таким образом, максимальная эффективность экономики достигается и без активного участия государства.

Однако уже с конца XIX века выяснилось, что практически абсолютная, ничем не ограниченная договорная свобода может привести к негативным последствиям [1]. Поэтому в последнее время намечается общемировая тенденция к защите слабой стороны в договорных обязательствах и, как следствие, к некоторому ограничению свободы договора. Так, в послевоенный период практически все страны признали право суда снизить завышенную договорную неустойку. Кроме того, современное законодательство не допускает действий, направленных на ограничение конкуренции [3].

На протяжении истории последних лет западные страны постоянно ищут какой-либо компромисс между абсолютной договорной свободой и тотальной государственной регламентацией. Однако все эти колебания в регулятивной политике государств имеют по существу чисто количественное, но не качественное влияние на реальную сферу договорной свободы, не опровергая её значения как опровержимой презумпции. Идея свободы договора стала краеугольным камнем в фундаменте современной рыночной экономики развитых и активно развивающихся стран [4].

Большинство современных учёных согласны с тем, что договорная свобода должна рассматриваться как базовая презумпция, для опровержения которой требуются убедительные и весомые аргументы, и спорят по сути лишь о количестве исключений. В период 19 - 20 веков в западных странах изменения сферы допустимой договорной свободы были достаточно чувствительны, но мало напоминали то, что произошло в советской России, где как раз и имело место то самое полноценное падение свободы договора [2].

Само по себе существование свободы договора как категории рыночной экономики оправдывается прежде всего представлением о человеке как участнике оборота, который обладает рациональным поведением и осуществляет в основном рациональный выбор, что предполагает, что никто не может оценить интересы взрослого человека лучше, чем он сам. Поэтому люди в процессе заключения контрактов чаще всего действуют рационально, осознавая издержки, выгоды и стремясь максимизировать реализацию своих целей, как бы они ни понимали выгоды, издержки и сами цели.

Помимо всего прочего, свобода договора всегда шла неразрывно с идеей свободы личности. Многие современные работы, касающиеся свободы договора, опираются прежде всего на анализ проблематики свободы договора через призму конституционных ценностей и этических идеалов [2,3,4]. И это не случайно, так как становление и возвышение принципа свободы договора в 19 веке совпало по времени с процессом разрушения коллективистских этических установок и с популяризацией идеалов индивидуализма личности. Человек перестал рассматриваться как элемент группы, а взаимодействие людей друг с другом начало выстраиваться преимущественно на контрактных началах [3]. Свобода договора проявляется в качестве ценности личной свободы, элемента конституционных прав и свобод человека, в том числе свободы экономической деятельности.

Новая эпоха сформировала свободную личность, свободно вступающую в социальные и экономические взаимосвязи с другими личностями на основе рационального расчёта. Свободный экономический обмен граждан в условиях разделения труда стал во главе западного либерально-этического консенсуса второй половины 20 века и элементом

системы прав и свобод личности [4]. Поэтому не удивительно, что в последнее время принцип свободы договора приобрёл во многих странах конституционный статус.

С.С. Алексеев, говоря о политико-правовом значении свободы договора в нашей стране, назвал свободу договора одним из важнейших демократических завоеваний России, предназначенных для конструирования правового и политического строя российского общества [1].

Свобода договора является принципом, сквозной идеей гражданского права, и провозглашается законодателем основным началом гражданского законодательства в статье 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее по тексту – Гражданский кодекс РФ, ГК РФ, ГК). Дальнейшее его раскрытие содержится в норме статьи 421 ГК, относящейся к совокупности норм и понятий о договоре общих положений обязательственного права. Можно сказать, что в этом контексте она, несомненно, выступает, с одной стороны, как закреплённое в законе основное начало гражданского права, а с другой стороны, как непосредственный и практический регулятор гражданско-правовых отношений в процессе правоприменения, а также непосредственной реализации права.

#### **Список использованной литературы:**

1. Венедиктов А. В. Избранные труды по гражданскому праву. В 2-х томах. Т. 2 / Венедиктов А.В.; Науч. ред.: Иванов А.А. М.: Статут, 2004. - 557 с.
2. Волос. А.А. Свобода договора в истории юриспруденции [Электронный ресурс] / Законность и правопорядок в современном обществе: сборник материалов XVII Международной научно-практической конференции / под общ. ред. С.С. Чернова. – С. 42. URL:<http://cyberleninka.ru/article/n/svoboda-dogovora-v-istorii-yurisprudentsii> (дата обращения: 13.12.19).

3. Карапетов А.Г. Экономические основания принципа свободы договора [Электронный ресурс] / Предпринимательство и право, информационно-аналитический портал. URL: <http://lexandbusiness.ru/view-article.php?id=1048> (дата обращения: 13.12.19).
4. Карапетов А.Г., Савельев А.И. Свобода договора и её пределы. Т. 1: Теоретические, исторические и политико-правовые основания принципа свободы договора и его ограничений. – М.: Статут, 2012. - С. 96.
5. Смит Адам. Исследование о природе и причинах богатства народов (книги I-III). – М.: Наука, 1992. – с. 80.

*Дата поступления в редакцию: 18.11.2019 г.*

*Опубликовано: 18.11.2019 г.*

*© Академия педагогических идей «Новация», электронный журнал, 2019*

*© Халаев М.Б., 2019*