Научная статья

Студент 1 курса

Негосударственного образовательного частного учреждения высшего образования

«Московский финансово-промышленный университет «Синергия»

Казаринова Вячеслава Викторовича.

**СВОБОДА ДОГОВОРА И ЕЁ ПРЕДЕЛЫ.**

***Аннотация:*** *В статье анализируется реализация основополагающего принципа гражданского прав, свободы договора, в предпринимательской деятельности, раскрывается содержание принципа свободы договора, а также исследуются основания (условия) ограничения данного принципа.*

***Ключевые слова:*** *характерные условия для договоров особенной части, процесс заключения договора, элементы свободы договора, принцип свободы договора, содержание свободы договора, предпринимательская деятельность, предпринимательские договоры, ограничение свободы договора.*

Свобода договора - ГК РФ определяет ее как один из важнейших принципов гражданского права, без которого невозможно развитие экономических отношений. Но реализация этой свободы допускается в рамках принципов и норм, которые являются актуальными на сегодняшний день, и мы рассмотрим это в нашей статье.

Одним из основных начал развития рыночной экономики страны является предпринимательская деятельность. В свою очередь государство посредствам права устанавливает правила ведения (осуществления) предпринимательской деятельности. Наиболее универсальной правовой конструкцией осуществления предпринимательской деятельности является возможность установления договорных правоотношений[[1]](#footnote-1). Договорные отношения между субъектами предпринимательской деятельности строятся в соответствии с определенными исходными принципами гражданского законодательства. Одним из таких основополагающих начал является свобода в установлении своих прав и обязанностей на основе договора и в определении любых не противоречащих законодательству условий договора, то есть принцип свободы договора.

В числе фундаментальных оснований частного права принцип свободы договора закреплен в ст. 8 Конституции РФ (свобода перемещения товаров, услуг и финансовых средств, свобода экономической деятельности), а также прямым текстом в ч. 1 ст. 1 ГК РФ.

Это законоположение подразумевает:

1. Возможность самостоятельно определять, вступать ли в договорные правоотношения и с кем это делать (выбор контрагента).

2. Возможность произвольного выбора объекта, в отношении которого будет совершена сделка.

3. Свободу в определении содержания прав и обязанностей сторон в рамках соглашения, которая включает право заключить договор, предусмотренный либо не предусмотренный законом.

Относительно понятия принципа свободы договора существует плюрализм мнений ученых, в то же время следует отметить единство мнений тех же ученых в части понимания содержания указанного принципа. Традиционно содержание свободы договора включат в себя следующие элементы: свободу заключения договора, свободу выбора вида договора, свободу определения условий договора[[2]](#footnote-2).

Рассмотрим реализацию принципа свободы договора субъектами предпринимательской деятельности, через его содержание, то есть при реализации правомочий на заключение договора (свобода заключения договора), свободу выбора договора, свободу определения условий договора.

Первым и наиболее важным элементом содержания принципа свободы договора является свобода заключения договора.

Основа правового регулирования заложена в ст. 421 ГК РФ[[3]](#footnote-3), которая содержит 5 частей, каждая из которых несет свою смысловую нагрузку:

1. Запрет на понуждение к совершению сделки.

2. Свобода заключения непоименованного договора. Причем редакция закона от 08.03.2015 № 42-ФЗ устраняет возможность применения к нему норм о договорах близкого вида.

3. Возможность заключения смешанного договора (складывающегося из элементов других договоров: аренды и хранения, подряда и поставки и др.).

4. Обязательность императивных норм и необязательность диспозитивных при установлении условий договора.

5. Восполнение пробелов правового регулирования обычаем.

Согласно ч. 1 ст. 421 ГК РФ, граждане и юридические лица свободны в заключение договора, понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством.

Толкование норм гражданского законодательства приводит к выводу, что свобода заключения договора включает в себя как свободу (самостоятельность) лица в решении вопроса о заключении или незаключении договора, так и отказ от понуждения к заключению договора[[4]](#footnote-4).

Свобода в решении вопроса о заключении или незаключении договора означает, что стороны сами, независимо друг от друга и от государства, вправе решать вопрос о вступлении между собой в договорные отношения.

Самостоятельность же в решении вопроса «вступать или не вступать в договор» сводится в основном к свободе воли, к свободе выбора лица и к возможности заключения договоров по своей воле. Свобода заключения договора проявляется в автономии, независимости воли граждан и юридических лиц.

По мнению В.Ф. Попондопуло, свобода выбора вида договора заключается в следующем:

1) стороны могут сами конструировать свои взаимоотношения и руководствоваться правилами, установленными в договоре;

2) современное договорное право не знает замкнутого перечня договорных институтов;

3) нельзя все же, чтобы договор не соответствовал императивным нормам, действующим в момент заключения договора.

Свобода выбора договора означает право субъекта предпринимательской деятельности определить намерен ли он заключать договор, поименованный в ГК РФ, смешанный договор, либо непоименованный договор.

Свобода определения условий договора предполагает самостоятельное определение контрагентами его условий. Свободой определения условий в ее нормативном смысле является объективная допускаемая законом возможность лиц самоопределять содержание будущего взаимоотношения[[5]](#footnote-5).

Согласно устоявшемуся в цивилистике мнению, принято считать, что существует три вида договорных условий: существенные, обычные и случайные.

Исходя из вышеизложенного, субъекты предпринимательской деятельности свободны в заключение любых договоров, в том числе и непоименованных в гражданском законодательстве, свободны в определении условий заключаемого договора.

Следует отметить, что принцип свободы договора имманентно связан с методом гражданско-правового регулирования «разрешено все, что не запрещено ».

С другой стороны, свобода договора не является безграничной. Стороны свободны в установлении прав и обязанностей (при отсутствии императивных норм, регулирующих соответствующие отношения). Однако зачастую бывает сложно предугадать вероятность применения дополнительных ограничений, вытекающих из общих начал права:

1. Противоречие публичному порядку. Устоявшейся практикой (начиная с 2007 года) является признание противоречащим публичному порядку установление по договору об оказании юридических услуг (судебном представительстве) дополнительного вознаграждения за результат по делу, в т. ч. в процентах от присужденного. Основанием является невозможность установления обязательств в связи с актом судебной власти (см. мотивировочную часть постановления президиума ВАС РФ от 04.02.2014 № 16291/10).

2. Нарушение прав третьих лиц. Например, в определении ВС РФ от 25.09.2015 № 307-ЭС15-6545 указано, что не может быть нарушено право должника на зачет встречного требования при уступке права требования. Таким образом, принимая требование в порядке цессии, новый кредитор должен быть готов к тому, что должник заявит о зачете, основываясь на отношениях с прежним кредитором.

3. Баланс интересов сторон. В определении ВС РФ от 06.10.2016 № 305-ЭС16-7657 указано, что неустойка должна исчисляться не от полной суммы обязательства, а от размера неисполненного, иначе кредитор будет поставлен в преимущественное положение перед должником. По другому делу, напротив, высший суд разъяснил, что приостановление платежа при не предоставлении банковской гарантии не нарушает баланс интересов и является реализацией принципа свободы договора (п. 15 Обзора практики ВС РФ № 3 (2016)). Исходя из толкования правоприменительной практики, в частности Постановления Пленума ВАС от 14.03.2014 №16 «О свободе договора и его пределах»[[6]](#footnote-6), следует, что свобода договора может быть ограничена в следующих случаях:

-если договорные установления нарушают публичные интересы;

-если договорные установления нарушают права, свободы и законные интересы третьих лиц;

-если договорные установления нарушают баланс интересов.

Иными словами, ограничения принципа свободы договора детерминированы охраной публичных интересов и третьих лиц, не являющихся участниками договорных правоотношений, а также соблюдением баланса интересов участников предпринимательской деятельности. Таким образом, пользуясь свободой при определении условий договора, стороны могут выработать индивидуальные правила регулирования взаимных отношений. Однако необходимо учитывать риски:

-Применения судом ограничений, основанных на общих принципах. Во избежание этого необходимо анализировать судебную практику по спорным моментам.

-Толкования условий не в соответствии с намерениями сторон. Например, если стороны недостаточно четко выразили свою волю. Такая ситуация имела место по делу, рассмотренному в определении ВС РФ от 21.08.2015 № 310-ЭС15-4004[[7]](#footnote-7): стороны намеревались закрепить возможность немотивированного расторжения договора аренды, а суд не истолковал соответствующий пункт нужным образом.

Итак, применение принципа свободы договора, закрепленного в нормах ГК РФ, возможно, однако с развитием судебной практики все более усложняется. В связи с этим разработка нетиповых договорных условий должна быть продуманной. Важно учитывать не только прямые запреты, но и некоторые общие положения, которые могут быть применены судом в случае спора между сторонами.

1. Гражданское право. Словарь-справочник. - М.: Издание Тихомирова М. Ю., 2018. - 376 c. [↑](#footnote-ref-1)
2. Танага А.Н. Принцип свободы договора в гражданском праве России. – СПб.: Из-во «Юридический Центр Пресс», 2021. – С. 93. – 211 с. [↑](#footnote-ref-2)
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2019) Режим доступа: http://www.consultant.ru/document/cons [↑](#footnote-ref-3)
4. Суханов, Е.А. Гражданское право / Е.А. Суханов. - М.: БЕК, 2017. - 384 c [↑](#footnote-ref-4)
5. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга первая: Общие положения. – М.: Статут , 2015. С. 153. – 847 с. [↑](#footnote-ref-5)
6. О свободе договора и ее пределах: Постановление Пленума ВАС РФ [от 14.03.2014 № 16] // Вестник ВАС РФ. – № 5, май. – 2014. [↑](#footnote-ref-6)
7. Определение ВС РФ N 310-ЭС15-4004 от 21 августа 2015 г. <https://lawnotes.ru/pract/Opredelenie-VS-RF-N-310-ES15-4004-ot-21-avgusta-2015-g./> [↑](#footnote-ref-7)