

Чаканова Н.И., Нуркулова Н.М.

АТУУЛДУК УКУКТУК КЕЛИШИМДИ ЖӨНГӨ САЛУУ КОНЦЕПЦИЯСЫ

Чаканова Н.И., Нуркулова Н.М.

КОНЦЕПЦИИ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОГО ДОГОВОРНОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ

N.I. Chakanova, N.M. Nurkulova

THE CONCEPT OF CIVIL LAW REGULATION

УДК 341.242.21

Бул макалада жарандык-укуктук келишимди жөнгө салуунун концепциясына теориялык анализ берилди.

Негизги сөздөр: келишим, укуктук-мамиле, талаш-тартыш, административдик, концепция.

В данной статье дан теоретический анализ концепции гражданско-правового договорного регулирования.

Ключевые слова договор, право-отношение, спор, административный, концепция.

Article is devoted to theoretical development of the conception of civil contractual regulation which is based on understanding of the civil contract as the regulatory legal act.

Key words: contract, right attitude, dispute, administrative, concept.

Гражданско-правовой договор всегда был одним из основных объектов исследования цивилистики, что обусловлено значением договора как важнейшего основания возникновения гражданских прав и обязанностей. [1.242] Активизировалось изучение договора с общетеоретических позиций [2.179]. И все же учение о гражданско-правовом договоре характеризуется пока неполной разработанностью и прежде всего – теории договорного права. Достаточно сказать, что в юридической науке не сложилось устойчивого понимания договора, адекватно отражающего его юридическую природу. Показательно в этом отношении, что цивилистика до сих пор не выработала методологии, позволяющей надежно решать даже такие элементарные вопросы, как отграничение договора от односторонней сделки, иначе прекратились бы, например, давние споры о юридической природе векселя, в ходе которых цивилисты пытаются выяснить, что есть вексель – договор или односторонняя сделка. С учетом сказанного, статья посвящена теоретической разработке концепции гражданско-правового договорного регулирования, базирующейся на понимании гражданско-правового договора как регулятивного правового акта. Выявить юридическую природу гражданско-правового договора – это значит определить, к какому роду юридических явлений относится гражданско-правовой договор и какое место он занимает среди других явлений данного рода. Кроме юридической природы (сущности) гражданско-правового договора допустимо говорить и о других аспектах его сущности, например, об экономической, социальной, философской сущности гражданско-правового договора. Юридическая традиция донесла в качестве доминирующего воззрение, согласно

которому гражданско-правовой договор (как сделка, соглашение) является юридическим фактом, с которым связываются возникновение, изменение и прекращение правовых отношений, урегулированных нормами права.

Значение договора как юридического факта проявляется в основном лишь в факте заключения договора. В самом деле, для возникновения правоотношений, моделируемых нормами права, важен лишь факт существования договора. Из сделанного уточнения, однако, отнюдь не следует, что из юридического обихода надо устранить выражение «договор является юридическим фактом» или подобные ему, такие выражения укоренились в юридической науке и практике. Важно только, чтобы определение договора как юридического факта не заслоняло собой другие, не менее важные свойства договора. Факт заключения договора – далеко не единственный юридический факт, необходимый для развития договорного правоотношения. Сам по себе факт заключения договора влечет чаще всего только возникновение договорного правоотношения, притом нередко лишь в самом общем виде. Дальнейшее развитие договорного правоотношения происходит уже вследствие появления других конкретных юридических фактов, предусмотренных нормами права или условиями договора, определяющими содержание договорного правоотношения (например, таких юридических фактов, как наступление сроков поставки товара, сроков его оплаты, просрочка поставки товара). Таким образом, не только договор выступает в роли юридического факта, но и условия договора сами нуждаются в наличии юридических фактов для того, чтобы на основе условий договора возникли моделируемые ими договорные права и обязанности. Например, для возникновения договорного правоотношения на основе условия договора поставки о договорной неустойке за просрочку поставки товара необходим такой юридический факт, как просрочка поставки товара поставщиком. Изложенное обстоятельство наводит на мысль о необходимости уточнения общего понятия юридического факта. В настоящее время под юридическим фактом обычно понимается конкретное жизненное обстоятельство, с которым юридическая норма связывает возникновение, изменение или прекращение правоотношений. [3.281] Однако, как видно из приведенного примера с гражданско-правовым договором, юридические факты необходимы для наступления правовых по-

следствий, предусмотренных не только правовыми нормами, но и ненормативными положениями (актами). Юридический факт – это факт, с которым правовые нормы и ненормативные правовые положения (акты) связывают наступление юридических последствий.[4.159] Из приведенного определения следует, что ненормативные положения (акты), в частности договоры, выступают, с одной стороны, как юридические факты, при наличии которых возникают предусмотренные правовыми нормами правовые отношения, а с другой – для возникновения прав и обязанностей, предусмотренных ненормативными положениями (актами), может потребоваться наступление дополнительных юридических фактов. Юридико-фактическое свойство договора – это вторичное юридическое свойство договора как правового явления. Юридическими фактами могут быть самые различные, практически любые, факты (явления) действительности, в том числе явления, по своей изначальной природе неюридические (например, такие события, как рождение или смерть человека, землетрясение, дорожное происшествие) или же юридические (например, сделки, судебные решения) [5.116]. Изначально неюридическое явление, становясь юридическим фактом, обретает вторичное юридическое свойство – свойство юридического факта. В результате такое явление сохраняет свою первичную неюридическую сущность и дополняется юридическим свойством.

Гражданско-правовой договор как изначально юридическое явление имеет свою первичную юридическую – сущность правового акта. Наряду с первичной сущностью правового акта договор обладает вторичным юридическим свойством – свойством юридического факта. Раскрывая регулятивную сущность договора через правовой акт и противопоставляя эту сущность юридико-фактическому свойству договора, нельзя оставить без пояснения то обстоятельство, что по традиционной классификации юридических фактов гражданско-правовой договор рассматривается как разновидность большой группы юридических фактов, именуемых юридическими актами. Означенное обстоятельство, казалось бы, сводит на нет по методологическим соображениям усилия выявить регулятивную сущность договора. Однако это только на первый взгляд. В самом деле, отнесение договора к юридическим актам в традиционной классификации юридических фактов и квалификация договора как разновидности правового (юридического) акта при выявлении регулятивной сущности договора существенно различаются по своему юридическому смыслу.

Гражданско-правовой договор по своей юридической природе является правовым актом и в этом своем качестве регулирует правовые отношения сторон между собой или также с другими (третьими) субъектами права (лицами), наделенными правами по отношению к сторонам.

Содержание договора как правового акта составляют условия договора.

Особенностью договора как правового акта – регулятора общественных отношений является то, что он упорядочивает отношения между сторонами договора и выступает как средство саморегулирования отношений сторон. В отличие от договора односторонний правовой акт направлен на регулирование отношений других лиц. Указанная особенность регулятивных свойств договора позволяет более четко отграничить договор от односторонних правовых актов, изданных двумя или более субъектами. Последние, как и договор, выражают согласованную волю двух или более лиц, издавших совместный односторонний правовой акт. Однако, договор заключается сторонами для урегулирования своих взаимоотношений, его воздействие направлено на внутренние взаимоотношения, на их саморегулирование. Между тем такое воздействие одностороннего правового акта, принятого двумя или более субъектами права, направлено вовне, т. е. на регулирование отношений, как правило, других лиц между собой. При этом то обстоятельство, что субъектами регулируемых односторонними правовыми актами отношений могут быть и сами субъекты, издавшие эти акты, не меняет существа дела, так как не меняется внешняя направленность регулятивного воздействия одностороннего правового акта.

Гражданско-правовое договорное регулирование – это правовое регулирование, осуществляемое посредством гражданско-правового договора. Наряду с гражданско-правовым договорным регулированием на договорные отношения воздействуют общее нормативное правовое регулирование, административное правовое регулирование и судебное правовое регулирование. Общее нормативное правовое регулирование – это правовое регулирование, осуществляемое посредством нормативных правовых актов (норм права).

Административное правовое регулирование – это правовое регулирование, осуществляемое посредством ненормативных административных правовых актов.

Судебное правовое регулирование – это правовое регулирование, осуществляемое посредством судебных правовых актов.

Основным предметом гражданско-правового договорного регулирования являются обязательственные правовые отношения. Соответственно, обязательственные договоры – самые распространенные гражданско-правовые договоры.

Помимо обязательственных отношений предметом договорного регулирования могут быть также вещные правовые отношения, отношения в сфере исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности (интеллектуальной собственности), наследственные правовые отношения и даже личные неимущественные правовые отношения.

Место и значение гражданско-правового договорного регулирования в правовой системе обусловлено тем, что договор является важнейшим право-

вым регулятором наряду с законом (в широком смысле этого слова) и административным (иным директивным) ненормативным правовым актом. Значение договорного регулирования состоит в том, что отдельные виды отношений не могут быть урегулированы иначе как посредством договора. Речь идет об отношениях между юридически равными субъектами и прежде всего об имущественных отношениях в сфере гражданского оборота. Без договора, договорного регулирования правовая система не может существовать. Сфера договорного регулирования под воздействием тех или иных экономических, социальных, политических факторов может сужаться, но никогда не может исчезнуть совсем.

Как правовой регулятор договор обладает гибкостью, причем гораздо большей, нежели закон. С помощью договора стороны могут дорегулировать свои отношения, не урегулированные законом, или даже в допустимых пределах адаптировать к своим потребностям законодательное регулирование.

Договор, договорное регулирование обладают большой социальной ценностью. Договор является средством социального взаимодействия между людьми, средством автономного саморегулирования отношений между ними. С договором неразрывно связаны такие ценности, как свобода, демократия, гражданское общество, права человека. Уровень договорной свободы является показателем и проявлением свободы человека и общества в целом. В функциональном плане договор – это то правовое средство, без которого невозможно построение гражданского общества.

Договор присущ всем правовым системам, всем государственным режимам. Но если сопоставить тоталитарный и демократический режимы, то нельзя не увидеть, что в тоталитарном обществе роль договора принижена и, наоборот, в гражданском обществе договор процветает и является распространенным и эффективным правовым средством.

Договорное право – право свободного человека. Благодаря договору свободные люди сами творят право для себя. Именно право, творимое гражданами и юридическими лицами посредством заключения

ими договоров, – это воистину частное право. В контексте сказанного вполне уместна постановка вопроса о гражданско-правовом договоре как источнике права.

Одна из самых значимых современных тенденций в правовом регулировании – расширение сферы договорного регулирования, распространяющееся на те виды отношений, которые ранее договором вообще не регулировались, в частности на налоговые, бюджетные отношения. Увеличение объема договорного регулирования происходит и в тех сферах, которые раньше были подвержены договорному регулированию. Типичный пример – договорное регулирование имущественных отношений между супругами. Если раньше правовой режим супругов определялся исключительно законом, то теперь закон допускает и договорное регулирование имущественных отношений между супругами. Приведенные исходные положения концепции гражданско-правового договорного регулирования, конечно, нуждаются в более детальном обосновании и развитии. Познание этих свойств, механизма взаимодействия договора с законом, другими правовыми актами будет способствовать более эффективному использованию договора как мощного правового средства достижения экономических, социальных, бытовых и иных целей.

Литература:

1. Нечаев В.М. Теория договора. Юридический вестник. 1888. №10. С. 242 – 265.
2. Казанцев М.Ф. К вопросу об общей теории правового договора. Научный ежегодник Института философии и права Уральского отделения Российской академии наук. Вып. 1. Екатеринбург, 1999. С. 179 – 196.
3. Общая теория государства и права: Академический курс в 2 т. Т.2: Теория права. Отв. ред. М. Н. Марченко. М., 1998. С. 281.
4. Иванов В.В. Общие вопросы теории договора. М., 2000; Корецкий А.Д. Теоретико-правовые основы учения о договоре Отв. ред. П.П. Баранов. СПб., 2001.
5. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право: Общие положения. С. 116.

Рецензент: кандидат юридических наук Мазитов Р.Я.