

*Турсунбай кызы Г., Төлөгөн уулу Т.*

**КЫРГЫЗ РЕСПУБЛИКАСЫНЫН ЖАРАНДЫК МЫЙЗАМДАРЫ БОЮНЧА  
КЕЛИШИМДИН КОНЦЕПЦИЯСЫНЫН ӨНҮГҮҮ ТЕНДЕНЦИЯСЫ**

*Турсунбай кызы Г., Тологон уулу Т.*

**ТЕНДЕНЦИИ РАЗВИТИЯ КОНЦЕПЦИИ ДОГОВОРА ПО ГРАЖДАНСКОМУ  
ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВУ КЫРГЫЗСКОЙ РЕСПУБЛИКИ**

*Tursunbai kyzu Guliza, Tologon uulu Talant.*

**TRENDS OF THE CONCEPT OF A CONTRACT FOR CIVIL LAW OF THE KYRGYZ  
REPUBLIC**

УДК: 341.241

*Бул макалада Кыргыз Республикасынын жарандык укуктарынын өнүгүү концепциясындагы келишимдин өзгөчөлүктөрү анализденет.*

**Негизги сөздөр:** *жарандык укук келишим, келишимдин эркиндик принциби.*

*В данной статье анализируются особенности развития концепции договора по гражданскому законодательству Кыргызской Республики.*

**Ключевые слова:** *гражданско-правовой договор, принцип свободы договора.*

*This article analyzes the characteristics concept of the contract under the civil legislation of the Kyrgyz Republic.*

**Key words:** *civil contract, the principle of freedom contract.*

Исследование социальной ценности договора необходимо для правильного понимания его как универсального основания возникновения, изменения и прекращения гражданских прав и обязанностей. Рассмотрим договор, как один из основных правовых институтов, в широком и узком смысле. На сегодняшний день современное гражданское законодательство Кыргызской Республики предусматривает ряд новых правовых инструментов, предназначенных для эффективного регулирования гражданско-правовых отношений. Гражданский Кодекс Кыргызской Республики (далее – ГК КР), в части первой <sup>1</sup> впервые включил в качестве самостоятельного подраздела «Общие положения о договоре» в целях обеспечения стабильного и четкого регулирования договорных отношений в сфере имущественного оборота.<sup>1</sup> Преимущество подобных договоров является несомненным, так как между контрагентами складываются нормальные деловые отношения, построенные на сотрудничестве и взаимопомощи.

На разных этапах развития нашего государства использование договора было неодинаковым ни по сфере охвата, ни по характеру регулирования товарно-денежных отношений, ни по функциональной связи договора с плановым регулированием экономики. Эффективность исполь-

зования договорной формы в сфере товарно-денежного обращения обуславливалась как внутренними, так и внешними условиями.<sup>2</sup>

Длительное время в отечественном гражданском праве все договоры подразделялись на два типа: общегражданские и хозяйственные. Сейчас хозяйственные договоры в том понимании, в котором они применялись до реформирования экономики, уже неадекватны существующим общественным отношениям и действующему законодательству. Особую актуальность приобретает предпринимательский договор, как регулятор имущественных отношений в условиях становления рыночной экономики. Формирование нормативной базы, стимулирующей развитие предпринимательства, позволяет организациям более эффективно использовать договорную форму.

Исходя из этого, выделяют несколько теорий (концепций) развития договора. 1. Цивилистическая теория договора.

Она имеет глубокую историю, уходящую корнями в римское частное право, где сформулированы многие принципы и модели обязательственных отношений. Практически наиболее важным источником обязательств в Риме был договор (contractus).

Таким образом, согласованная воля нескольких лиц, выраженная путем встречного волеизъявления, должна быть направлена на определенные юридические последствия, т.е. на возникновение, изменение или прекращение правоотношений.

Приведенные аспекты договора свидетельствуют о том, что договор является не только особым юридическим фактом, устанавливающим юридическую связь между субъектами, но и средством правового регулирования общественных отношений. Так, В.Ф. Яковлев охарактеризовал такое регулирование как «поднормативное».<sup>3</sup> Согласно этой точке зрения, стороны в договоре

<sup>1</sup> Гражданский кодекс Кыргызской Республики часть 1 22 глава С.167-179 от 08.05. 1996 №15.

<sup>2</sup> Гражданское право Кыргызской Республики том 1 С. 367. Бишкек 2010.

<sup>3</sup> Яковлев В.Ф. Развитие советского гражданского права на современном этапе. М., 1986. – С. 134.

обязаны руководствоваться в своих действиях прежде всего нормами законодательства, относящимися к конкретному договору. Роль договора в такой жесткой юридической конструкции ограничивалась тем, что он обеспечивал реализацию закона в конкретных обязательственных правоотношениях.

Аналогичный подход отражен, в частности, в понятии договора, сформулированном Ф.И.Гавзе: «Гражданско-правовой договор социалистического общества, – по его мнению, – является правовой формой экономического оборота социалистического общества в условиях товарного производства и представляет собой направляемый плано-регулирующими мероприятиями государства общий волевой акт сторон об установлении между ними, изменении или прекращении гражданско-правового обязательства с целью лучшего удовлетворения потребности общества и отдельных его членов.»<sup>4</sup>

2. Традиционная цивилистическая концепция дает весьма стройное объяснение договору, понимая под ним цельное юридическое образование, воплощающее в себе свойства предмета и метода регулирования. Договор находясь в плоскости имущественных отношений, выступает как согласительный способ установления обязательства, и в случае необходимости может быть изменен или расторгнут.

Ученые, поддерживающие точку зрения А.Г.Быкова, считают хозяйственными договорами «те же самые договоры, исходя из более широкой концепции понятия плана (т.е. плановые и однотипные с ними)».<sup>5</sup> К таким хозяйственным договорам они относили договоры поставки, контракта, договоры, связанные с расчетами и кредитованием и другие договора.

Концепция договора в буржуазном праве. Договор имел большое значение и в буржуазном праве, т.к. буржуазное обязательственное право – это, прежде всего, договорное право. Гегель писал: «разум делает необходимым, чтобы люди вступали между собой в договорные отношения, дарили, обменивали, торговали и т. д. – точно так же, как он делает необходимым, чтобы они обладали собственностью. Договор предполагает, что вступающие в него признают друг друга лицами и собственниками».

Наука права, по мнению ряда авторов, должна игнорировать учет оснований (целей) договора. По утверждению Е.Годэмэ, «теория основания должна быть изгнана из гражданского права».<sup>6</sup> На отношения к целям договора наглядно прослеживается противоположность так называемых

социалистических и буржуазной правовых доктрин. Социалистическое общество заинтересовано в экономном, целенаправленном расходовании ресурсов и потому не могут оставаться индифферентным к основаниям (целям) договоров и их реальному достижению.

Преследующая контрагентами договора цель предопределяет формирование условий договора и порядке их исполнения. По степени достижения сторонами их целей может оцениваться эффективность применения договоров, поэтому, для правового регулирования в этой сфере характерна определенная гибкость, что проявляется в установлении различных правовых инструментов, призванных обеспечить удовлетворение интересов участников оборота с учетом конкретной ситуации, в том числе, возможности изменить или расторгнуть договор.

Однако в литературе 60-80-х годов Н.Г.Вилковой, З.М.Заменгоф, П.С.Смирновым высказывались предположения о том, чтобы признать правовое значение изменившихся обстоятельств не только для внешнеторговых договоров, но также внести общие изменения в законодательство.<sup>7</sup>

Наиболее полное исследование данного договорного принципа провел, на наш взгляд, И.А.Покровский. «Принцип договорной свободы» он назвал «верховным началом» гражданского права, «одним из краеугольных камней всего современного гражданского строя».<sup>8</sup> Он говорил об отрицательном и положительном выражении принципа свободы договора. В отрицательном аспекте свободу договора он видел в том, что никто против своей воли не обязан заключать договор; в положительном аспекте – в праве контрагентов заключать договоры любого содержания. В дальнейшем законодательство о договорах развивалось лишь в сторону расширения свободы контрагентов. Так, В.Г.Вердников и А.Ю.Кабалкин отмечали, что договор – это свободное соглашение сторон, выражение их свободной воли; причем свобода договора определялась ими так же, как ныне действующим гражданским законодательством.<sup>9</sup> Ими отмечалась также тенденция расширения свободы усмотрения сторон и обоснована необходимость данного процесса, т.к. договор оказывается бесполезным, когда не остается места

<sup>7</sup> Вилкова Н.Г. Срок исполнения в договоре внешне-торговой купли – продажи. – дисс. канд. наук. М., 1979.– С.151-152, Заменгоф З.М. Изменение и расторжение хозяйственных договоров. – М., Юрид. лит.-ра, 1967.

<sup>8</sup> Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. М., 1998 (глава «Обязательства из договоров. Проблема договорной свободы»).

<sup>9</sup> Вердников В.Г., Кабалкин А.Ю. Гражданско-правовые формы товарно-денежных отношений. М., 1970. – С. 46-47. 150 НАУЧНЫЕ ВЕДОМОСТИ № 14 (54) 2008

<sup>4</sup> Гавзе Ф.И. Социалистический гражданско-правовой договор. М., 1972. – С. 6.

<sup>5</sup> Быков А.Г. Эффект хозяйственного договора. Автореферат докт диссертации. М., 1982. – С. 20.

<sup>6</sup> Годэмэ Е. Общая теория обязательств. М.: Юридат, 1948. – С. 123.

волеизъявлению сторон. В литературе до принятия ГК КР отмечалось, что совершение различного рода сделок всецело зависит от свободной воли их участников.

В настоящее время в гражданском праве Кыргызской Республики свобода договора предполагает следующие положения:

1. Граждане и юридические лица свободны в заключении договора.

2. Субъекты права осуществляют свободный выбор лица, с которым намерены заключить договор.

3. Стороны свободно определяют содержание будущего договора.

4. Участники соглашения свободно решают вопрос о способе и форме заключения договора, за теми исключениями, когда требование к определенной форме является императивным.

5. Субъекты могут свободно изменить договор в целом или в отдельных его положениях.

6. Стороны вправе решать вопрос о прекращении договора.

Таким образом, закрепление в законе данного принципа является исторической обусловленной необходимостью – в силу того, что он является концентрированным воплощением накопленного опыта в сфере договорных отношений.

**Нормативно –правовые акты:**

1. Конституция Кыргызской Республики в ред., 27.06.2010 года.
2. Гражданский кодекс Кыргызский Республики часть 1 от 08.05.1996.
3. Гражданское право Кыргызский Республики том 1 Бишкек 2010 С.367.

**Литература:**

1. Новицкий И.Б., Перетерский И.С. Римское частное право: учебник. М.: Юрист, 2006. – С. 315.
2. Яковлев В.Ф. Развитие советского гражданского права на современном этапе. М., 1986. – С. 134.
3. Гавзе Ф.И. Социалистический гражданско-правовой договор. М., 1972. – С.
5. Быков А.Г. Эффект хозяйственного договора. Автореферат докт диссертации. М., 1982. – С. 20.
6. Годэмэ Е. Общая теория обязательств. М.: Юриздат, 1948. – С. 123.
7. Вилкова Н.Г. Срок исполнения в договоре внешнеторговой купли – продажи. – дисс. канд. наук. М., 1979. – С. 151-152, Заменгоф З.М. Изменение и расторжение хозяйственных договоров. – М., Юрид. лит-ра, 1967.
8. Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. М., 1998 (глава «Обязательства из договоров. Проблема договорной свободы»).
9. Вердников В.Г., Кабалкин А.Ю. Гражданско-правовые формы товарно-денежных отношений. М., 1970. - С. 46-47. 150 НАУЧНЫЕ ВЕДОМОСТИ № 14 (54) 2008

**Рецензент: к.ю.н., доцент Кармышаков М.А.**

---