

Арабаев Ч.И.

**РОЛЬ И ЗНАЧЕНИЕ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВОГО ДОГОВОРА В УСЛОВИЯХ
РАЗВИВАЮЩЕЙСЯ РЫНОЧНОЙ ЭКОНОМИКИ**

Ch.I. Arabaev

**ROLE AND IMPORTANCE OF CIVIL LEGAL CONTRACT CONDITIONS
EMERGING ECONOMIES**

УДК: 341:336.02 (575.2)

В статье рассматриваются вопросы правового значения договора: историческое и современное понятие. Признаки договора и виды договоров.

The questions of the legal value of the contract: historical and modern concept. Signs the contract and types of contracts.

Настоящая статья является попыткой раскрыть некоторые аспекты общей теории гражданско-правового договора в условиях развивающейся рыночной экономики, потому что гражданский оборот сегодня предполагает заключение огромного количества самых разнообразных гражданско-правовых договоров.

Высказывание видного исследователя русского гражданского права Д.И.Мейера в наши дни несколько не потеряло актуальности и весьма точно характеризует роль и значение гражданско-правового договора: «Каждое отдельное лицо нуждается в силах других лиц, но зато и само должно представлять им свои силы: только при взаимности услуг, только при мене имущественных средств возможно равновесие между потребностями и средствами к их удовлетворению»¹.

Необходимость существования гражданско-правового договора в современных условиях обусловлена тем, что он затрагивает различные сферы жизнедеятельности субъектов гражданского права, экономического оборота. Как правовой институт гражданско-правовой договор порожден товарным производством.

Если обратиться к истории человечества, то, как мы знаем, с разделением труда возникла необходимость обмена товарами, для чего и нужен был договор. Договор как правовая конструкция возник еще в Древнем Риме.

В истории человечества ранее договоров возникли только деликты. В период расцвета Римского права деликты и договоры были единственными признаваемыми государством основаниями возникновения обязательств, и становилась все более ясной узость двучленной формулы оснований возникновения обязательств, а соответственно, Юстинианом, а вслед за ним Гаем была высказана идея о необходимости, по крайней мере, еще двух групп оснований: квазиделиктов и квази-договоров.

Однако и при этих условиях, когда уже определилось четырех членное деление гражданских обязательств, договор продолжал играть главенствующую

роль в их системе. Более того, значение договора все более возрастало. Не случайно одна из высказанных еще в XIX в. идей относительно перспектив развития гражданского права состояла в том, что «договор занимает девять десятых действующих кодексов, а когда-нибудь ему будут посвящены в кодексах все статьи от первой и до последней»².

В любом обществе, где есть товарное производство и товарное обращение, должен существовать договор. Это не означают, что во всех формациях развития общества он одинаков. С развитием общества договор, удовлетворяя интересы участников товарного производства, менялся, не теряя самое главное свое назначение.

С возникновением и развитием рыночных отношений роль и значение гражданско-правового договора неуклонно усиливается и соответственно растет интерес ученых-юристов к проблеме договоров. В частности известные российские ученые-юристы М.И. Брагинский, В.В. Витрянский подчеркивает, что гражданско-правовой договор являясь одним из инструментов рынка, стабилизирует отношения гражданского оборота, делает их предсказуемыми, обеспечивает формирование уверенности участников договора в том, что предпринимательская деятельность будет обеспечена всем необходимым, и также стимулирует инициативу субъектов гражданских правоотношений, а значит, и способствует развитию производства³.

Другие авторы считают, что договор представляет собой одно из самых уникальных правовых средств, в рамках которого интерес каждой стороны в принципе может быть удовлетворен лишь посредством удовлетворения интереса другой стороны. Это и порождает общий интерес сторон в заключении договора и его надлежащем исполнении⁴. Поэтому именно гражданско-правовой договор определяет объем прав и обязанностей участников гражданских правоотношений, порядок и условия исполнения обязательства, ответственность за их неисполнение или ненадлежащее исполнение.

² См.: Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право: - М., 1998. С.6. Покровский И.А. История римского права. Петроград, 1918. С. 291.

³ Голованов ЕМ. Гражданско-правовые договоры. Санкт-Петербург, 2002. С. 10.

⁴ Договор в народном хозяйстве (вопросы общей теории). М.К. Сулейменов, Б.В. Покровский, В.А. Жакенов и др.; Отв. ред. М.К. Сулейменов. - Алма-Ата, 1987. С.32.

¹ Русское гражданское право. М., 2000. С. 203.

Применение договоров на протяжении уже несколько тысяч лет объясняется, помимо прочего тем, как совершенно справедливо отмечает проф. М.И. Брагинский, что речь идет о гибкой правовой форме, в которую могут облекаться различные по характеру общественные отношения⁵.

Гражданско-правовой договор способствовал взаимной заинтересованности, обеспечению организованности товарного производства и товарного обращения. Ведь, как известно, обмен между сторонами всегда производится, как правило, на основе эквивалентности. Возмездность отношений (к примеру, юридических лиц) в условиях товарного производства облекается в товарно-денежную форму и требует, чтобы их хозяйственные связи опосредовались договором как правовой формой обмена и юридически оформлялись в виде гражданско-правовых обязательств.

Исполнение обязательств взятых на себя сторонами будет гарантировано, если обязанности каждой стороны будут облечены в форму гражданско-правового договора и взаимные права и обязанности сторон будут конкретизированы с установлением имущественной ответственности за их невыполнение.

В настоящее время гражданско-правовой также играет важную роль и значение как средство материального стимулирования исполнения гражданско-правовых обязательств, поскольку как исполнение, так и неисполнение договора отражается на результатах деятельности участников гражданско-правовых отношений.

Договор позволяет правильно определить спрос и предложение, а значит, и общественно необходимые затраты на товары, услуги и т.п.⁶

В современных условиях, в условиях развивающийся рыночной экономики правоотношения между субъектами гражданского права возникают как волевой акт на базе свободного волеизъявления сторон. Это на языке гражданского права называется гражданско-правовым договором.

Термин «договор» в науке гражданского права употребляется в различных значениях. Это, прежде всего юридический факт, обязательство и документ, закрепленный факт установления обязательственного правоотношения, разновидность сделки и т.д.⁶ Однако понятие, стоящее за этим термином, раскрывается в ГК КР.

В соответствии с п. 1 ст. 381 ГК КР, договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

Договор - основной правовой институт гражданского права, использующий в нем более половины действующих гражданско-правовых норм. Как отмечает М.И.Брагинский, «основное назначение договора сводится к регулированию в рамках закона поведения людей путем указания на пределы их

возможного и должного поведения, а равно последствия нарушения соответствующих требований»⁷, и в этом, на наш взгляд, заключается главная сущность договора.

Гражданско-правовой договор имеет присущие только ему признаки, суть которых заключается в следующем:

1. Договор - это соглашение сторон. Следовательно, соглашение сторон - основной конститутивный признак договора и в нем принимает участие не менее двух лиц (синоним слова «договорились» - «согласились»). Такое соглашение может быть заключено в письменной или устной форме.

2. Договор - это юридический факт, и здесь соглашение всегда направлено на установление определенных прав и обязанностей или изменение их, или прекращение.

3. Договор - это есть разновидность сделок, но не всякая сделка является договором, т.к. это двустороннее (многостороннее) соглашение, для заключения которого требуется волеизъявление двух или более сторон, для чего применяются правила о двух- и многосторонних сделках. Сделка может быть двусторонней и односторонней, и действовать может и одна сторона, а соглашаться и договариваться можно с кем-то. Следовательно, понятие договора уже, чем понятие сделки.

4. Отличие договора от обязательства. Договор - лишь одно из оснований возникновения обязательств, которые возникают и из других юридических фактов (ст. 7 ГК КР), ибо обязательство может возникнуть не только из договора, но и из односторонних сделок, неправомерных действий (например, из причинения вреда и т.д.). К обязательствам, возникающим из договора, применяются общие положения об обязательствах, если иное не предусмотрено общими правилами о договорах и правилами об отдельных видах договоров.

1. Договор это свободное волеизъявление сторон и это означает, что гражданско-правовой договор предполагает свободное волеизъявление участников договорных отношений. Для того, чтобы воля сторон была закреплена в договоре, она должна быть свободна от воздействий других лиц.

В этой связи в ст. 382 ГК КР установлены нормы регламентирующие свободу договора. В частности, граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена ГК КР, иным законом или добровольно принятым обязательством.

2. Равенство сторон. В гражданско-правовом договоре стороны юридически равны и не подчинены друг другу. Участники договорных правоотношений вправе по своему усмотрению определять

⁵ Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. - М., 1998. С.9.

⁶ Пичяева В.В. Гражданское право. Юридические конструкции, понятия, схемы и таблицы: Учебное пособие. - М., 2001. С.11.

⁷ Новицкий И.Б., Луиц Л.А. Общее учение об обязательстве. М.; Госюриздат, 1954. С. 94; Иоффе О.С. Обязательственное право. - М.: Госюриздат, 1975. С. 26; Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право: - М., 1998. С. 13; Голованов КМ. Гражданско-правовые договоры. - Санкт- Петербург, 2002. С. 9 и др.

условия договора в порядке и пределах, предусмотренных законодательством.

В случаях, когда условие договора предусмотрено нормой, которая в соответствии с законодательством действует, если соглашением сторон не установлено иное (диспозитивная норма), стороны могут своим соглашением исключить ее применение либо установить условие, отличное от предусмотренного в ней. При отсутствии такого соглашения условие договора определяется диспозитивной нормой (п. 4. ст. 382 ГК КР). Если условие договора не определено сторонами или диспозитивной нормой, соответствующие условия определяются обычаями делового оборота, применимыми к отношениям сторон.

Таким образом, договор это соглашение, выражающих согласованную волю сторон (участников) для возникновения определенных гражданских прав и обязанностей направленную на достижение поставленные цели, не противоречащей гражданскому законодательству Кыргызской Республики.

Гражданско-правовая наука в современных условиях по разным критериям осуществляют классификации гражданско-правовых договоров. Классификация проводится по определенным признакам разграничения, указывающим на те или иные особенности гражданско-правового договора.

Классификация гражданско-правовых договоров облегчает применение на практике определенных норм именно по тому или иному типу договора, способствует дальнейшему совершенствованию и систематизации законодательства, служит цели лучшего изучения договоров.⁸

Отграничение гражданско-правовых договоров друг от друга, также помогает ориентироваться и правильно применять их на практике, способствует выявлению черт сходства и различия правового регулирования тех или иных договорных отношений, исследованию наиболее приемлемых и значимых ролей гражданско-правовых договоров в условиях развивающегося рынка.

В соответствии с различными критериями, положенными в основу классификации, гражданско-правовые договоры подразделяться на следующие виды:

1. По способу совершения на консенсуальные и реальные.

Консенсуальный (от лат. «consensus» - согласие, соглашение) договор - для заключения которого достаточно одного соглашения сторон. По консенсуальному договору права и обязанности возникают с момента достижения такого соглашения (например, купля-продажа, поставка, имущественный наем, аренда, подряд и др.).

Реальный договор (от лат. «res» - вещь)- договор, который считается заключенным с момента передачи вещи, т.е. права и обязанности сторон договора устанавливаются только с момента передачи вещи. До момента передачи вещи права и обязанности не могут возникнуть (например, заем, хранение с участием граждан, перевозка и др.).

2. По соотношению или в зависимости от распределения прав и обязанностей различаются односторонние, двусторонние договоры, договоры в пользу их участников и договоры в пользу третьих лиц.

Односторонним называется договор, в котором одна сторона только имеет права, а другая сторона только несет обязанности. Примером может служить договор поручительства или договор займа. По договору займа заемщик обязан вернуть взятую займы сумму, не имея никаких прав, а займодавец имеет право требовать от заемщика возврата полученной суммы денег, не неся перед ним никаких обязанностей.

Двусторонним взаимным называется договор, по которому права и обязанности принадлежат всем сторонам, т.е. здесь обе стороны являются взаимно управомоченными и взаимно обязанными. Примером данного договора являются договоры купли-продажи, где продавец имеет право требовать уплаты денег, и обязан передать покупателю вещь, соответственно покупатель обладает правом требовать передачи ему вещи и несет обязанность уплатить деньги.

В гражданском праве основную массу договоров составляют двусторонние, или, как их еще на практике называют, взаимные договоры. Например, договор перевозки, договор аренды, договор хранения, договор подряда и др.

Гражданско-правовые договоры подразделяется также по субъекту, в пользу которого совершен договор на следующие виды: договор в пользу их участников и договор в пользу третьего лица

Договор в пользу их участников - это приобретение права и обязанности самими сторонами.

Договором в пользу третьего лица признается договор, в котором стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу (п.1 ст. 389 ГК КР). Пример договора в пользу третьего лица - внесение вклада в сберегательный банк на чье-либо имя или заключение договора страхования жизни в пользу названного в договоре третьего лица.

1. В соответствии со ст. 384 ГК КР и характером, присущим гражданско-правовым договорам перемещения благ и по способу возмездности, гражданско-правовые договоры бывают возмездные и безвозмездные.

Возмездным является договор, по которому одна сторона должна получить плату или иное встречное предоставление за исполнение своих обязанностей. Например, имущественный наем – возмездный договор, так как в нем имущественную выгоду получают обе стороны, т.е. наниматель – имущество, наймодатель - наемную плату.

Безвозмездным признается гражданско-правовой договор, по которому одна сторона обязуется предоставить что-либо другой стороне без получения от нее платы или иного встречного предоставления. Так, например, по договору дарения одаряемый получает имущество, у дарителя же нет никакого имущественного интереса.

⁸ Гражданское право. Часть первая: Учебник /Под ред. А.Г. Калпина, А.й. Масляева - М., 1997. С. 383.

В гражданском праве договоры по существу могут быть безвозмездными (дарение) или возмездными (купля-продажа, подряд, аренда), в некоторых же случаях они могут быть по содержанию как возмездными, так и безвозмездными, в зависимости от усмотрения сторон или указания закона (поручение, заем, хранение). Кроме того, в целом же, как следует из ст. 384 ГК КР, договор предполагается быть возмездным, если из гражданского законодательства Кыргызской Республики, содержания или существа договора не вытекает иное.

2. По моменту возникновения обязательства или юридической направленности гражданско-правовые договоры делятся на основные и предварительные.

Основной договор непосредственно порождает права и обязанности сторон, которые могут быть направлены на различные цели или связаны с перемещением материальных благ, выполнением работы, оказанием услуг, передачей денег и т.п.

Предварительный договор - это соглашение сторон о заключении основного договора в будущем.

Согласно п.1 ст. 388 ГК КР, по предварительному договору стороны обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг на условиях, предусмотренных предварительным договором. При этом предварительный договор должен содержать условия, позволяющие установить предмет, а также другие существенные условия основного договора. В нем должен быть указан срок, в который стороны обязуются заключить основной договор. Если такой срок в предварительном договоре не определен, основной договор подлежит заключению в течение года с момента заключения предварительного договора. В установленные сроки не заключение договора и отсутствие предложения одной из сторон заключить этот договор прекращают обязательства сторон, предусмотренные ими в предварительном договоре.

Предварительный договор заключается в форме, установленной гражданским законодательством Кыргызской Республики для основного договора, а если форма основного договора не установлена, то в письменной форме.

5. В зависимости от степени обязательности и по основаниям заключения гражданско-правовые договоры подразделяются на свободные и обязательные.

Свободный договор - это договор, заключение которого всецело зависит от усмотрения сторон.

Само слово «свободный» означает то, что заключение такого рода договоров поставлено в зависимость от воли участников, т.е. от желания сторон.

Обязательный договор - это договор, заключение которого обязательно для одной или обеих сторон в силу действующего гражданского законодательства Кыргызской Республики.

Среди обязательственных гражданско-правовых договоров особое место занимают публичные договоры. Понятие публичного договора и его характерные признаки отражены в статье 386 ГК КР. Публичным признается договор заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.).

В зависимости от участия сторон в согласованности действий гражданско-правовые договоры подразделяются на взаимосогласованные и договоры присоединения.

Взаимосогласованные договоры - условия устанавливаются всеми сторонами, участвующими в договоре, т.е. условия договора устанавливаются путем согласования воли сторон, участвующих в договоре.

Договоры присоединения заключаются в случае, когда условия устанавливаются только одной стороной, другая сторона лишь решает вопрос о принятии их путем присоединения. Согласно п.1 ст. 57 ГК КР, договором присоединения признается договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах могли быть приняты другой стороной не иначе как тем присоединения к предложенному договору в лом.

С учетом сказанного можно, сделать вывод о том, что в условиях развивающейся рыночной экономики, роль и значение гражданско-правового договора неопределимы, как одним из важнейших элементов рыночной экономики. Поэтому автор в данной статье остановился лишь на тех аспектах проблемы, которые имеют, прежде всего теоретические и практические значение и нуждаются в специальном научном анализе из-за их недостаточной разработанности в нашей стране.

Рецензент: д.ю.н., профессор Мукамбаева Г.А.