

---

© 2005 Н.С. Схабо

УДК 347

ББК 67.304

С 92

## Некоторые аспекты эволюции принципа свободы договора в отечественной цивилистике

### *Аннотация:*

В статье предпринята попытка рассмотреть принцип свободы гражданско-правового договора с точки зрения его эволюции, то есть исследовать в контексте процесса изменения, развития. В данной связи исследуется и обобщается опыт дореволюционной цивилистики, наработки советских ученых-правоведов, а также состояние современного отечественного гражданского права.

### *Ключевые слова:*

Отечественная цивилистика, свобода договора, принцип, эволюция, советское гражданское право, основное начало законодательства.

Гражданский кодекс Российской Федерации, закрепив свободу договора в качестве одного из основных начал гражданского законодательства, подтверждает ее значение для гражданского права в целом. Известный отечественный правовед С.С.Алексеев назвал свободу договора одним из важнейших демократических завоеваний России (1).

Отечественная цивилистика фактически с момента ее зарождения признавала как саму идею договорной свободы, так и её значимость для обязательственного права, что подтверждается словами И.А.Покровского, который писал о гражданском праве: «...верховным началом во всей этой области является принцип свободы договора. Вместе с началом частной собственности этот принцип служит одним из краеугольных камней всего современного гражданского строя» (2).

По мнению некоторых исследователей отечественное обязательственное право в своём историческом развитии характеризовалось неопределённостью форм гражданско-правовых отношений и отдельных обязанностей участников отношений, что и проявилось на примере принципа свободы договора. Так С. В. Пахман отмечал: «Понятно, что чем теснее сфера гражданской свободы и чем менее развита потребность в обороте ценностей, тем слабее развитие тех форм правоотношений, в которых господствует частное распоряжение, частная сделка. Поэтому и в нашем народном быту нельзя искать ни значительного развития отношений, основанных на сделке, ни тех развитых и сложных форм гражданского оборота, которые являются на высших ступенях народной культуры» (8).

Тем не менее, некоторые исследователи договорной свободы склоняются к мнению, что свобода договора в различной степени всегда была присуща обязательственному праву на всех этапах его эволюции: «Не является исключением и Россия, где всю историю договорных отношений пронизывает свобода договора, независимо от того, говорилось ли о ней.» (10). Данное мнение можно считать вполне обоснованным, учитывая то, что ещё в эпоху раннего Средневековья на Руси

обязательственные отношения между лицами появлялись, как правило, по обоюдной воле между сторонами, заключившими договор (7). То есть, договор признавался основанием возникновения обязательственных отношений, установление которых связывалось с согласованной волей сторон. Тот же С. В. Пахман отмечал: «Тем не менее, и в нашем крестьянском быту мы встречаемся почти со всеми формами гражданских сделок и обязательств и нередко с такими воззрениями и началами, которые свидетельствуют о значительных успехах правосознания...» (8). Таким образом, договорная свобода возникла задолго до появления цивилистики в нашем ее понимании. Несмотря на то, что свобода договора была законодательно признана принципом гражданского права России лишь в XX-м веке, она в различной степени всегда была присуща обязательственному праву на всех этапах его эволюции.

Ранее, в XIX веке, особенностью состояния рассматриваемого принципа стало то, что свобода договора, не получив должного законодательного оформления, изучалась правоведом-цивилистом (Г.Ф. Шершеневич, И.А. Покровский, Д.И. Мейер), а её содержание раскрывалось в их трудах и судебной практике. Названные учёные в основном связывали свободу договора с условиями действительности сделок: свободным волеизъявлением сторон или отсутствием насилия, принуждения. Большинство цивилистов того времени сходились во мнении, что свобода договора является одним из основных принципов не только обязательственного, но и всего гражданского права. Так, И.А. Покровский писал следующее: «Всякий договор является осуществлением частной автономии, осуществлением той активной свободы, «которая составляет необходимое предположение самого гражданского права» (9). А Г.Ф. Шершеневич считал, что: «свобода договора с устранением субъективных ограничений, а также формализма, стала рядом с правом частной собственности, одной из главных форм современного правового порядка» (11).

В последующие годы развитие обязательственного права можно было предположить в направлении его

либерализации, отмены ограничений национального и социального характера, и, что особенно важно, законодательного закрепления принципа свободы договора. Однако революционные события 1917 года направили ход истории по иному пути.

Сужение спектра гражданско-правовых отношений, национализация промышленности и отказ от частноправовых начал в регулировании экономики ознаменовали курс большевиков на искоренение товарно-денежных отношений, что привело к отрицанию свободы договора как таковой. Считается, что Россия в начале прошлого века, начиная с 1917 года, прошла длинный путь по вытеснению частного права и замене его правом публичным, которое стало практически всеобъемлющим (12). Десятилетиями в нашей стране товарно-денежные отношения строились на основе сочетания административных плановых актов и гражданско-правового договора.

Ситуация несколько изменилась с провозглашением «Новой экономической политики», когда государство начало денационализацию ранее экспроприированной у частных лиц собственности. Однако допущение в гражданский оборот частного капитала вовсе не означало признания принципов частного права. В дальнейшем советское гражданское право узаконило широкое вмешательство государства в гражданско-правовые отношения и существенно ограничивало свободу договора. Считалось, что буржуазный принцип свободы договора не мог быть воспринят советским правом, так как государство было заинтересовано в строгом соблюдении социалистическими предприятиями договорных обязательств.

Как отмечал С.Н.Братусь, преобладало мнение, что товарные отношения между государственными предприятиями будут вытесняться по мере расширения и укрепления планового начала (2). Таким образом, с начала 30-х годов в советском обязательственном праве возобладали административные методы регулирования, и началось формирование конструкции планового договора. Плановый договор подменил принцип свободы договора, так как договоры между государственными предприятиями заключались на основе административных плановых актов, определявших стороны и основные условия договоров. Тем самым наблюдался отказ от свободы договора как основы установления обязательственных отношений. Особенно ярко существовавшую систему характеризовали положения статьи 159 Гражданского кодекса РСФСР 1964 года, в соответствии с которой содержание обязательства, возникающего непосредственно из акта планирования народного хозяйства, определялось этим актом, а содержание договора, заключаемого на основании планового задания, должно было соответствовать этому заданию. Тем самым наблюдался отказ от свободы договора как основы установления обязательственных отношений в пользу актов планирования народного хозяйства.

Тем не менее, современные исследователи считают, что свобода договора в нашей стране существовала в определенных пределах и в период социалистического развития экономики (5). Так А. Ю. Кабалкин и В. Г. Вердников, считали, что договор – это свободное соглашение сторон, выражение их свободной воли (3). Тем

не менее, в реальности плановые предписания имели гораздо большую значимость в сравнении с договорами.

Тенденция либерализации обязательственного права обнаружилась в 80-е годы, когда существенно возросла роль договора в экономических отношениях. Крах плановой экономики и демократизация общества обусловили в том числе и возрождение важнейшего принципа обязательственного права – свободы договора в его классическом понимании. С принятием Конституции РФ и Гражданского Кодекса РФ свобода договора, получив законодательное закрепление как одно из начал гражданского законодательства, заняла среди прочих принципов права соразмерное её значению.

Возведение принципа свободы договора в ранг одного из основных начал гражданского законодательства позволяет сделать вывод о том, что свобода договора является принципом отечественного гражданского права. Данный вывод основан на анализе мнений большинства отечественных ученых. Ведущие отечественные цивилисты едины в отношении признания свободы договора принципом гражданского права. Например, Е.А. Суханов считает, что «Принцип свободы договора является основополагающим для развития имущественного (гражданского) оборота» (4). По мнению другого исследователя отечественного гражданского права О.Н. Садикова существуют «...два основных принципа договорного права – принципы свободы договора и его обязательности (исполнимости) для сторон. Эти принципы пронизывают все нормы о договорах...»(6). Приведенные мнения подтверждают, что свобода договора как одно из основных начал гражданского законодательства, закрепленных Гражданским кодексом Российской Федерации, признается отечественными цивилистами и современными исследователями в качестве принципа гражданского права. Таким образом, исторически свобода договора прошла длительный путь эволюции с момента своего возникновения и до признания в качестве принципа гражданского права.

#### Примечания:

1. Алексеев С.С. *Философия права*. – М., 1998. С.225.
2. Братусь С.Н. *Эволюция функций хозяйственного договора // Гражданское право и экономика*. – М., 1985. С.65.
3. Вердников В.Г., Кабалкин А.Ю. *Гражданско-правовые формы товарно-денежных отношений*. – М., 1970. – С.46-47.
4. *Гражданское право*. Том I. (под ред. доктора юридических наук, профессора Е.А. Суханова). – М.: Волтерс Клувер, 2004 // *Справочная правовая система «Гарант»*.
5. Забоев К. И. *Правовые и философские аспекты гражданско – правового договора*. – СПб., 2003. – С.122.
6. *Комментарий к Гражданскому кодексу РФ (постатейный)* (Под ред. О.Н.Садикова) – М., 1998 г. // *Справочная правовая система «Гарант»*.
7. Момотов В.В. *Формирование русского средневекового права в IX-XIV вв.* – М., 2003. – С.257.
8. Пахман С. В. *Обычное гражданское право в России / Под редакцией и с предисловием В. А. Томсинова*. – М., 2003. – С.50.
9. Покровский И.А. *Основные проблемы гражданского права*. – М., 1998. – С.249-250.
10. Танага А. Н. *Принцип свободы договора в гражданском праве России*. – СПб., 2003. – С.40.
11. Шершеневич Г.Ф. *Учебник русского гражданского права*. – М., 1995. – С.308.

12. Яковлев В.Ф. Развитие частного права в России // «ЖУРИСТ», – № 46. – ноябрь 2003 г. // Справочная правовая система «Гарант».