

Слайд 1

Уважаемый Председатель и уважаемые члены ГЭК. Вашему вниманию предлагается выпускная квалификационная работа на тему – Принцип свободы договора в гражданском праве.

Слайд 2

Целью работы является исследование теоретико-правовых проблем, вопросов правового регулирования и реализации принципа свободы договора, на основе изучения норм российского гражданского законодательства и практики его применения. Задачи исследования представлены на слайде.

Слайд 3

На данный момент ГК РФ определил возможность разных способов заключения договоров. При составлении договора как единого документа, подписанного обеими сторонами, офертой является проект договора, который направляется контрагенту. А подписанный им со своей стороны документ – это согласие заключить договор, то есть акцепт. Обмен документами возможен, в том числе, по электронной почте. Заключить договор можно, не только подписав единый договор, но и при помощи обмена документами. В одних из них будет содержаться оферта, а в других – акцепт. Итак, конклюдентные действия – это согласие с контрагентом, который предложил заключить, изменить или расторгнуть договор. При этом согласие выражено в поведении, а не в документе. Лицо совершает конклюдентные действия, когда фактически исполняет то, что предложил контрагент, в срок, который установил контрагент, что, по общему правилу, означает заключение договора (п. 3 ст. 438 ГК РФ). Заключить договор конклюдентными действиями можно при наличии ряда условий. Они отображены на слайде. Если конклюдентные действия совершены до истечения срока, установленного для акцепта, то, по общему правилу, договор считается заключенным с момента, когда оферент узнал об их совершении (п. 1 ст. 433, п. 3 ст. 438 ГК РФ, п. 13 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25.12.2018 N 49).

Слайд 4

При наличии спора о заключенности договора, суд оценивает обстоятельства по делу обычно в пользу сохранения, а не аннулирования обязательств. Кроме того, необходимо обратить внимание на то, что сторона не вправе недобросовестно ссылаться на то, что договор является незаключенным, если эта сторона приняла

полное или частичное исполнение по договору либо иным образом подтвердила его действие (п. 3 ст. 432 ГК РФ, п. 6 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 25.12.2018 N 49). Важный момент, как определяются условия договора, когда он фактически исполнен, но не подписывался. Они определяются, прежде всего, тем, что стороны так или иначе согласовали условия, несмотря на отсутствие договора как единого документа (ст. 309 ГК РФ). В частности, стороны могут согласовать условия договора следующими способами, отображенными на слайде.

Слайд 5

Одной из важных проблем для договора предварительного является общая проблема для любого соглашения сторон – проблема квалификации. А как понять, что стороны заключили именно предварительный договор, как отграничить предварительный договор от аналогичных конструкций, от смежных институтов? Главными конкурентами, пожалуй, являются основной договор (который стороны, собственно, рассчитывают заключить), рамочный договор и разного рода опционные конструкции. Прежде всего, следует констатировать, что предварительный договор – это договор, направленный на установление обязательства заключить договор в будущем. Если стороны не договорились, если из соглашения сторон не вытекает, что они хотят обязаться друг перед другом к заключению другого, основного договора, то перед нами что-то иное, не предварительный договор, иная конструкция. Соответственно, по этой линии мы можем провести разграничение предварительного договора и иных институтов. Также проблемы представлены на слайде. Таким образом, свобода заключения договоров стала сегодня общим правилом и должна стать основой дальнейшего развития гражданского законодательства. Однако и ограничения должны развиваться, в пределах и целях, установленных Конституцией РФ и ГК РФ. Ограничение принципа свободы договора объективно и целесообразно. Осуществление любого права не должно приводить к отрицанию или умалению других общепризнанных прав и свобод.

Слайд 6

Свобода договора в плане согласования условий договора может ограничиваться не только в силу диспозитивности или императивности норм права о соответствующем виде договора, но и субъектным составом сторон договора и условиями его заключения, в частности возможностью соблюсти равенство сторон при согласовании условий. Так, закон, а также суд при отсутствии прямой защиты закона может встать на защиту более слабой стороны, которая не могла

полноценно вести переговоры об установлении условий договора. Таким образом, гражданские правоотношения основываются на принципе свободы договора, возможности участниками правоотношений самостоятельно определять потребность в заключении договора, выбирать вид договора и согласовывать такие его условия, которые максимально отвечают их интересам.

Слайд 7

В соответствии с действующим российским законодательством публичный договор является исключением из общего принципа диспозитивности гражданского права и принципа свободы договора, что обуславливает особенности его правовой регламентации, порядка и условий заключения, а также судебной защиты нарушенных прав его участников.

Однако необходимо отметить, что на сегодняшний день предоставлением услуг на коммерческой основе могут заниматься не только коммерческие организации, но также и некоммерческие организации, и индивидуальные предприниматели.

Таким образом получается, что коммерческая организация не имеет права уклоняться от заключения договора и устанавливать дискриминационные условия договоров по отношению к различным потребителям, в то время, как медицинское учреждение или индивидуальный предприниматель, оказывающие аналогичные услуги на платной основе, имеют полную свободу в выборе контрагентов и неравного отношения к ним. Аналогичная ситуация складывается также и по отношению к образовательным и иным услугам, предоставляемым некоммерческими организациями и индивидуальными предпринимателями на коммерческой основе.

В этой связи настоящим предлагается распространить действующие нормы о публичном договоре, предусмотренные статьей 426 Гражданского кодекса Российской Федерации, не только на коммерческие организации, но и на любое лицо, занимающееся предпринимательской деятельностью. Для решения такой проблемы надо в статью 426 части первой ГК РФ внести следующие изменения, представленные на слайде.

Слайд 8

Неудачной выглядит и редакция абзаца 2 пункта 2 статьи 428 ГК РФ, согласно которой договоры присоединения и иные договоры с неравенством переговорных возможностей могут изменяться и расторгаться ретроспективно, т.е. договор считается действовавшим в измененной редакции либо соответственно не

действовавшим с момента его заключения. Подобная попытка решить к моменту изменения или расторжения договора судьбу, исполненного по договору слабой стороной не соотносится с общими классическими представлениями об изменении и прекращении договорных обязательств, а также учением о недействительности сделок. Представляется, что эта правовая проблема могла быть решена путем указания на то, что истец, помимо требования об изменении или расторжении договора, вправе заявить требование о взыскании причиненных недобросовестным поведением контрагента убытков по правилам статьи 15 ГК РФ.

Слайд 9

Таким образом, обобщив вышеизложенное, можно сделать вывод, что достижение эффективного функционирования рыночной экономики напрямую зависит от закрепления идеи опровержимой презумпции принципа свободы договора, заключающейся в предоставлении возможности субъектам гражданского оборота добровольно заключать по собственной воле любые договора с любыми субъектами и с любыми условиями. По общему правилу указанные соглашения должны признаваться и не ограничиваться со стороны государства. Отступления от презумпции договора должны быть обоснованы и аргументированы с точки зрения политики права, в том числе экономическими доводами. Обязанность аргументирования отхода от презумпции свободы договора лежит на лице, которое инициирует данный отход.

Слайд 10

Таким образом, Цель работы достигнута. Спасибо за внимание!