

ВВЕДЕНИЕ

В настоящее время в период развития рыночных отношений особую роль играет обязательственное право, которое оказывает значительное влияние на весь экономический оборот в стране. Сказанное обусловлено тем, что обязательственное право регулирует отношения по обмену товарами, выполнению работ, оказанию услуг, перевозке, операциям с денежными средствами и т.п. Не будет преувеличением сказать, что от эффективности норм обязательственного права зависят уровень развития экономики России, благосостояния граждан, инвестиционная привлекательность.

Изучение любого явления невозможно без понимания его основополагающих идей. Любая подотрасль права базируется на определенной системе принципов, которая состоит из общеправовых и отраслевых начал. В то же самое время существуют отдельные принципы, характерные исключительно для конкретной подотрасли права. В нашем случае речь идет о принципах обязательственного права. Актуальность изучения указанной категории предопределена следующими аспектами.

Во-первых, принципы обуславливают построение всей системы обязательственного права — как его общей части, так и норм об отдельных обязательствах. Подобное понимание следует учитывать при толковании конкретных положений, будь то правила, относящиеся к отдельным договорам, или нормы, регулирующие внедоговорные отношения.

Во-вторых, принципы обязательственного права имеют особое значение на практике. Они могут быть применены при использовании аналогии права, для разрешения конкретного дела по существу, регулирования определенных общественных отношений. Причем принципы актуальны и значимы как для судов, которые обязаны им следовать в своей деятельности, так и для иных правоприменительных органов. Любой практикующий юрист может использовать основополагающие положения для обоснования своей позиции по рассматриваемому в суде делу, при составлении гражданско-правового договора, проведении консультации и т.п. Игнорирование же основ обязательственного права приведет к неправильному толкованию его норм и, как следствие, незаконному решению суда, некор-

ректной консультации, невозможности защитить права субъектов оборота.

В-третьих, существенная роль отводится принципам и в правотворческой деятельности. Современное развитие гражданского законодательства характеризуется масштабными изменениями. Следует отметить, что основополагающие идеи обязательственного права нашли свое отражение в Концепции развития гражданского законодательства от 7 октября 2009 г., Федеральном законе от 8 марта 2015 г. № 48-ФЗ «О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации», других актах. Четкое следование законодателя принципам права — серьезная предпосылка к непротиворечивому, стабильному, доступному в понимании законодательству. В этой связи доктринальное осмысление системы принципов обязательственного права приобретает особую актуальность.

В-четвертых, одной из тенденций современного развития частного права является возрастание роли судебной практики. Трудно переоценить ее значение в определении содержания принципов. Ярким примером возможности быть сформулированным судом служит принцип добросовестности. Указанное основное начало гражданского законодательства достаточно активно применялось судами еще до того, как оно было закреплено в ст. 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее — ГК РФ). Таким образом, анализ влияния судебной практики на формирование принципов обязательственного права — еще одна важная задача современной цивилистики.

Вопросы, связанные с принципами той или иной отрасли права, а также отдельных подотраслей и институтов, нередко становились объектом различных научных изысканий. Так, имеются диссертационные исследования, посвященные общим вопросам принципов гражданского права (Е.Г. Комиссарова «Принципы в праве и основные начала гражданского законодательства», 2002 г.; О.А. Кузнецова «Специализированные нормы российского гражданского права: теоретические проблемы», 2007 г.; В.В. Ершов «Юридическая природа общих и гражданско-правовых принципов», 2009 г. и др.). Анализировались и отдельные принципы, в частности: свободы договора (Ю.Л. Ершов, 2001 г.; К.И. Забоев, 2002 г.; А.Н. Танага, 2001 г., М.Ю. Шетинкина, 2009 г. и др.); защиты слабой стороны (Д.В. Славецкий, 2004 г.); стабильности договора (А.С. Егорова, 2011 г.), а также принципы исполнения обязательств (Н.А. Амирова, 2009 г.; Ю.М. Доренкова, 2010 г.; З.И. Цыбуленко, 1991 г.; А.А. Чайка, 2007 г. и т.д.). Показательно, что

чаще всего объектом изучения становились основные начала гражданского законодательства, закрепленные в ст. 1 ГК РФ.

Заявленная проблематика рассматривалась в исследовании Г.А. Свердлыка («Принципы советского гражданского права», 1985 г.). Однако, во-первых, оно проводилось в других социально-экономических условиях и опиралось на совершенно иной законодательный и правоприменительный материал. Во-вторых, в указанной работе разрешены далеко не все проблемы, касающиеся принципов обязательственного права (не рассмотрено их соотношение с принципами гражданского права, не раскрыты некоторые актуальные вопросы применения отдельных принципов, в частности принципа защиты слабой стороны, и т.п.).

Вместе с тем до настоящего времени в доктрине отсутствовал целостный подход к изучению принципов обязательственного права. Специальное исследование, посвященное изучению названной категории, не проводилось.

В этой монографии на доктринальном уровне разработана теоретическая основа системы принципов обязательственного права, выделены отличительные признаки принципов обязательственного права. Предложены дефиниция, а также перечень принципов обязательственного права, раскрыто соотношение категорий «принципы гражданского права» и «принципы обязательственного права». Данные проблемы разрешаются в монографии в контексте действия механизма осуществления прав и исполнения обязанностей.

Кроме того, в авторской интерпретации рассмотрены актуальные проблемы общих положений обязательственного права исходя из ранее существовавших и предлагаемых категорий, разработаны оригинальные подходы к их разрешению.

Надеемся, что предложенная монография станет основой для дальнейших научных дискуссий по проблемам, связанным с цивилистическими принципами и практическими вопросами их применения.

ГЛАВА 1

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ПРИНЦИПОВ ОБЯЗАТЕЛЬСТВЕННОГО ПРАВА

§ 1. Понятие и аксиология принципов обязательственного права

Цивилистической литературы, посвященной выявлению и анализу принципов отдельных подотраслей и институтов гражданского права, несмотря на всю актуальность подобных исследований, не так много. Сказанное характерно и применительно к принципам обязательственного права: не определена их сущность, отличительные черты, не предложено единого устоявшегося перечня основных начал подотрасли обязательственного права, не разрешены иные вопросы, имеющие важное значение как для теории, так и для практики. К существенному пробелу современной науки следует отнести и то, что не рассмотрено соотношение между отраслевыми принципами и основополагающими началами обязательственного права. Представляется, что разрешение перечисленных и иных проблем позволит системно и всесторонне подойти к вопросам, связанным с принципами обязательственного права.

Предварительно заметим, что наукой начала отдельных подотраслей и институтов оцениваются неоднозначно. Одним из первых о сложной структуре принципов писал Е.В. Васьковский, по утверждению которого принцип «нередко опирается на другой, высший принцип, который в свою очередь может быть следствием более общего и так далее, вплоть до какого-либо первоначального и основного положения права»¹. Приведенный тезис в полной мере согласуется с позицией о том, что существуют отдельные взаимосвязанные принципы гражданского, обязательственного права, отдельных институтов.

В советское время одним из тех, кто отмечал важность изучения принципов подотраслей и институтов, стал Ю.Х. Калмыков. По его мнению, «в гражданском праве подобное разграничение (на принципы отрасли, подотрасли, отдельных институтов, субинститутов — А.В.) имеет особое значение, так как в этой отрасли права чаще, чем где-

¹ Васьковский Е.В. Цивилистическая методология. Учение о толковании и применении гражданских законов. М., 2002. С. 222.

либо встречаются такие структурные подразделения, как подотрасль и субинститут»¹. Тогда же появляются и первые исследования, посвященные принципам отдельных институтов гражданского права: исполнения обязательств², осуществления и защиты гражданских прав³ и др. При всей актуальности подобных работ они лишь косвенно касались объекта нашего исследования.

На сегодняшний день также нельзя утверждать, что все элементы системы принципов гражданского права в полной мере изучены. Сказанное прежде всего относится применительно к принципам отдельных подотраслей и институтов. Как отмечает Е.В. Вавилин, «к наиболее освоенным направлениям «принципологии» можно отнести исследования, посвященные изучению общих и отраслевых начал гражданского права. Исходным положениям отдельных юридических институтов повезло меньше»⁴.

Тем не менее встречаются исследования, в которых выделяются самостоятельные принципы отдельных подотраслей гражданского права. Например, предлагаются следующие принципы права собственности: равенства форм собственности, неприкосновенности собственности, недопустимости лишения имущества иначе, чем по решению суда и др.⁵. В науке существует ряд подходов к определению основных начал наследственного права. Выделяются такие как принцип свободы завешания, принцип универсального правопреемства, принцип учета воли наследодателя⁶. Общеизвестно, что отдельные институты гражданского права также имеют свои принципы (например, институт исполнения обязательств). Более того, существуют основополагающие начала более узких групп общественных отношений. В частности, законодательно выделены принципы приватизации государственного

¹ Калмыков Ю.Х. Принципы советского гражданского права // Правоведение. 1980. № 3. С. 70.

² См.: Иоффе О.С., Толстой Ю.К. Основы советского гражданского законодательства. Л., 1962. С. 93–97.

³ См.: Грибанов В.П. Осуществление и защита гражданских прав. М., 2001. С. 214–233; Максименко С.Т. Осуществление гражданских прав и исполнение обязанностей: Автореф. дис. ... к.ю.н. Саратов, 1970.

⁴ Вавилин Е.В. Принципы гражданского права. Механизм осуществления и защиты гражданских прав. Саратов, 2012. С. 198.

⁵ См., например: Богданов В.Я. Принципы и механизм правового регулирования обязательственных отношений: Науч.-метод. пособие. М., 2003. С. 129.

⁶ См.: Кириллова Е.А. Значение и роль принципов наследственного права // Вестник Пермского университета. 2012. № 3. С. 114–124.

и муниципального имущества¹, принципы государственного регулирования деятельности по опеке и попечительству² и многие другие.

Прогрессивной для развития современной науки представляется мысль о существовании двух уровней принципов: целеполагающих (через них выражается общая правовая цель) и принципов-методов (в которых заложены основания для выбора определенных средств и способов достижения этой цели)³. Исходя из указанной классификации следует отнести принципы обязательственного права к принципам-методам, которые раскрывают фундаментальные целеполагающие принципы гражданского права, указывают на конкретные направления действия, методологию обязательственного права.

Между тем среди цивилистов отсутствует согласие по вопросу об обоснованности выделения и изучения самостоятельных принципов подотраслей и институтов гражданского права. Так, Е.М. Тужилова-Орданская отмечает, что «отражая принципы подотрасли, института или субинститута права, следует руководствоваться, прежде всего, отраслевыми принципами»⁴. В обоснование подобного мнения приводится аргумент о том, что принципы отражают специфику отрасли наряду с предметом и методом правового регулирования. По мнению некоторых авторов, таким образом нельзя сказать о подотрасли. Из этого утверждения делается вывод о невозможности выделения самостоятельных принципов подотрасли, института, субинститута.

При всей внешней обоснованности подобной точки зрения отметим следующее. Предмет подотрасли обязательственного права является составной частью предмета отрасли гражданского права. В то же самое время предмет различных подотраслей гражданского права специфичен. Отношения, регулируемые вещным, наследственным, обязательственным правом, правом интеллектуальной собственности, взаимосвязаны, но не идентичны. Каждые из них имеют свои отличия

¹ См. ст. 2 Федерального закона от 21.12.2001 г. № 178-ФЗ «О приватизации государственного и муниципального имущества» (в ред. от 06.04.2015 г.) // Собрание законодательства Российской Федерации (далее – СЗ РФ). 2002. № 4. Ст. 251; 2015. № 14. Ст. 2022.

² См. ст. 5 Федерального закона от 24.04.2008 г. № 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве» (в ред. от 22.12.2014 г.) // СЗ РФ. 2008. № 17. Ст. 1755; 2014, № 52 (ч. I). Ст. 7543.

³ См.: *Вавилин Е.В.* Понятие и функциональное назначение принципов осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей // Журнал российского права. 2009. № 1. С. 85–90.

⁴ *Тужилова-Орданская Е.М.* Проблемы защиты прав на недвижимость в гражданском праве России: Монография. М., 2007. С. 146.

тельные черты. То же можно сказать и о методе. Исходя из этого мы не поддерживаем мысль о том, что не существует самостоятельных принципов отдельных подотраслей и институтов.

Особая позиция у В.И. Бородянского. По его мнению, выделение специальных начал правовых институтов «противоречило бы единству и внутренней согласованности нормативного гражданско-правового регулирования»¹. Трудно согласиться с указанным выводом. Скорее, наоборот, наличие взаимозависимых, взаимосвязанных принципов гражданского права, обязательственного права, институтов обеспечивает системность отрасли гражданского права. В этом, как представляется, выражается теоретическое предназначение системы принципов российского права.

На основе сказанного можно сделать вывод о том, что выделение принципов отдельных подотраслей и институтов гражданского права обосновано, однако вопросы, связанные с принципами обязательственного права, их отличительными чертами, не в должной мере изучены цивилистикой.

Для наиболее полного и детального рассмотрения принципов обязательственного права необходимо предварительно дать понятие рассматриваемого явления.

В логике выделяют четыре метода построения и обоснования дефиниций. Исходя из задач настоящего исследования наиболее применимым из них по отношению к понятию «принципы обязательственного права» видится индуктивный способ. Его суть заключается в выявлении отличительных черт анализируемого явления². Таким образом, для уяснения сущности принципов обязательственного права необходимо установить его родовые признаки, т.е. понятие принципов гражданского права, а также видовые признаки — отличительные черты принципов обязательственного права.

На вопрос, каким должно быть понятие принципов гражданского права, единого ответа в науке нет. Одним из первых определение принципов права дал Г.Ф. Шершеневич, под которыми он понимал «общее направление, раскрываемое в ряде юридических норм»³. Советская цивилистика предложила для принципов гражданского права

¹ Бородянский В.И. Механизм взаимодействия принципов и норм гражданского права современной России: Дис. ... к.ю.н. М., 2002. С. 78.

² См.: Горский Д.П. Определение (логико-методологические проблемы). М., 1974.

³ Шершеневич Г.Ф. Задачи и методы гражданского правоведения. Казань, 1898. С. 12.

ряд новых дефиниций¹. Например, Ю.Х. Калмыков утверждал, что принципы — это «основное начало, основная идея, пронизывающая систему норм»². Дефиницию принципов договорного права предложил Г.А. Свердлык, по мнению которого это «стабильные нормативно-руководящие положения, в соответствии с которыми строятся база договорно-правового регулирования и регламентация поведения субъектов договорного права, а также правоприменение»³.

В.И. Бородинский определил принципы гражданского права как «обусловленные объективными потребностями развития экономических отношений и закреплённые в законодательстве основные начала (идеи), определяющие сущность и содержание гражданско-правового регулирования»⁴. Принципы гражданского права, по трактовке Е.В. Вавилина, — «это основные нормативно-руководящие начала (положения, идеи), которые характеризуют гражданское законодательство, выражают фундаментальные тенденции его развития»⁵.

О.А. Кузнецова, рассматривая нормы-принципы гражданского права, даёт им следующее определение: «специализированные императивные предельно общие нормы, определяющие содержание всех других гражданско-правовых норм и обладающие по отношению к ним высшей юридической силой, имеющие нетипичную структуру и выполняющие специфические функции в гражданско-правовом регулировании»⁶. В.В. Кулаков предлагает квалифицировать принципы гражданского права как особую форму права, которая обладает наивысшей степенью обобщения⁷.

Представляется, что при всем обилии различных определений основной смысл такого явления, как «принцип», в том, что это определённая идея, общая для всех норм, регулирующих конкретный вид или род общественных отношений (в зависимости от того, с чем мы имеем дело:

¹ См., например: *Братусь С.Н.* Предмет и система советского гражданского права. М., 1963. С. 135; *Грибанов В.П.* Указ. соч. С. 216; *Свердлык Г.А.* Принципы советского гражданского права. Красноярск, 1985. С. 17.

² *Калмыков Ю.Х.* Указ. соч. С. 70.

³ *Свердлык Г.А.* Указ. соч. С. 132.

⁴ *Бородинский В.И.* Механизм взаимодействия принципов и норм гражданского права современной России: Автореф. дис. ... к.ю.н. М., 2002. С. 7.

⁵ *Вавилин Е.В.* Основные принципы гражданского права // Вестник Саратовской государственной академии права. 2003. № 1. С. 69–72.

⁶ *Кузнецова О.А.* Нормы-принципы российского гражданского права. М., 2006. С. 47.

⁷ См.: *Кулаков В.В.* Основные принципы гражданского права как особая форма права // Вестник Пермского университета. Юридические науки. 2013. № 4. С. 185–192.

принцип отрасли, подотрасли и т.п.). Подобная мысль прослеживается практически в каждой дефиниции. Итак, принцип обязательственного права — это основополагающая идея (положение), которая является фундаментальной для всей подотрасли обязательственного права.

Полагаем, что в дефиниции принципов обязательственного права должен найти свое отражение ответ на вопрос о способах их возникновения, который в науке гражданского права является весьма спорным.

Указанная проблема была затронута еще в работах Г.Ф. Шершеневича, который утверждал, что «мысль (т.е. юридический принцип — *А.В.*)... улавливается по некоторым частным и косвенным признакам. Нередко самим творцом нормы она только чувствуется, но не создается ясно»¹. Иначе говоря, можно сказать, что уже в дореволюционный период развития цивилистики возникает суждение о том, что принципы могут и не быть прямо закреплены в законе, но вытекают из его основных идей, смысла, направленности на решение конкретных задач. Советская наука также не обошла вниманием рассматриваемый вопрос. Например, С.Н. Братусь отмечал, что «принципы могут быть обнаружены из общего смысла норм. В последнем случае... большую роль играет судебная практика»².

Среди современных подходов к вопросу о способах возникновения принципов гражданского права можно выделить как минимум три точки зрения. Так, Н.А. Амирова утверждает, что принципы исполнения договоров могут устанавливаться не только нормативно-правовыми актами, но и обычаями, предусматриваться сторонами в договорах, в судебных решениях³. Сложно согласиться с тем, что к источникам основных начал следует относить базовые положения отдельных договоров. Последние обязательны лишь для субъектов конкретных правоотношений и не являются императивными для остальных участников гражданского оборота.

Аналогичные аргументы приводят к мысли, что обычаи не относятся к источникам принципов права. Например, особую роль играют кодифицированные обычаи международного торгового оборота: Принципы международных коммерческих договоров 2010 г.⁴ Однако

¹ Шершеневич Г.Ф. Указ. соч. С. 12.

² Братусь С.Н. Указ. соч. С. 137.

³ См.: Амирова Н.А. Принципы исполнения обязательств в торговом обороте: Автореф. дис. ... к.ю.н. М., 2009. С. 7.

⁴ Принципы международных коммерческих договоров 2010 г. (Принципы УНИДРУА) // Доступ из СПС «КонсультантПлюс».