



*Statut Publishers*

ИЗДАТЕЛЬСТВО СТАТУТ

А.А. Волос

# ПРИНЦИПЫ ОБЯЗАТЕЛЬСТВЕННОГО ПРАВА



**КонсультантПлюс**  
надежная правовая поддержка



**СТАТУТ**

Алексей Волос

**Принципы  
обязательственного права**

«Статут»

2016

УДК 347.4  
ББК 67.404.2

**Волос А. А.**

Принципы обязательственного права / А. А. Волос — «Статут»,  
2016

ISBN 978-5-8354-1269-3

Монография представляет собой одно из первых комплексных исследований категории «принципы обязательственного права», в ходе которого на доктринальном уровне разработана теоретическая основа системы принципов обязательственного права. Автором 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 контексте действия механизма осуществления прав и исполнения обязанностей. Для научных и практических работников, преподавателей, аспирантов и студентов юридических вузов, а также всех интересующихся проблемами принципов гражданского права.

УДК 347.4  
ББК 67.404.2

ISBN 978-5-8354-1269-3

© Волос А. А., 2016  
© Статут, 2016

# Содержание

Введение	6
Глава 1. Общая характеристика принципов обязательственного права	8
§ 1. Понятие и аксиология принципов обязательственного права	8
Конец ознакомительного фрагмента.	20

# **Алексей Волос**

## **Принципы обязательственного права**

© Волос А. А., 2016

© Издательство «Статут», редподготовка, 2016

\* \* \*

## 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, некорректной 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, име-

ются 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. Щетинкина, 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. Васильковский, 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»<sup>1</sup>. 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-либо встречаются такие структурные подразделения, как подотрасль и субинститут»<sup>2</sup>. Тогда же появляются и первые исследования, посвященные принципам отдельных институтов гражданского права: исполнения обязательств<sup>3</sup>, осуществления и защиты гражданских прав<sup>4</sup> 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»<sup>5</sup>.

---

<sup>1</sup> Васильковский Е. В. Цивилистическая методология. Учение о толковании и применении гражданских законов. М., 2002. С. 222.

<sup>2</sup> Калмыков Ю. Х. Принципы советского гражданского права // Правоведение. 1980. № 3. С. 70.

<sup>3</sup> См.: Иоффе О. С., Толстой Ю. К. Основы советского гражданского законодательства. Л., 1962. С. 93–97.

<sup>4</sup> 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.

<sup>5</sup> Вавилин Е. В. Принципы гражданского права. Механизм осуществления и защиты гражданских прав. Саратов, 2012. С. 198.



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.<sup>6</sup> В науке существует ряд подходов к определению основных начал наследственного права. Выделяются такие как принцип свободы завещания, принцип универсального правопреемства, принцип учета воли наследодателя<sup>7</sup>. 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 и муниципального имущества<sup>8</sup>, принципы государственного регулирования деятельности по опеке и попечительству<sup>9</sup> 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)<sup>10</sup>. 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»<sup>11</sup>. 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 отличительные 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 норматив-

<sup>6</sup> См., например: *Богданов В. Я.* Принципы и механизм правового регулирования обязательственных отношений: Науч. – метод. пособие. М., 2003. С. 129.

<sup>7</sup> См.: *Кириллова Е. А.* Значение и роль принципов наследственного права // Вестник Пермского университета. 2012. № 3. С. 114–124.

<sup>8</sup> 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.

<sup>9</sup> 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.

<sup>10</sup> См.: *Вавилин Е. В.* Понятие и функциональное назначение принципов осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей // Журнал российского права. 2009. № 1. С. 85–90.

<sup>11</sup> *Тужилова-Орданская Е. М.* Проблемы защиты прав на недвижимость в гражданском праве России: Монография. М., 2007. С. 146.

ного гражданско-правового регулирования»<sup>12</sup>. 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 явления<sup>13</sup>. 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»<sup>14</sup>. Советская цивилистика предложила для принципов гражданского права ряд новых дефиниций<sup>15</sup>. Например, Ю. Х. Калмыков утверждал, что принципы – это «основное начало, основная идея, пронизывающая систему норм»<sup>16</sup>. 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»<sup>17</sup>.

В. И. Бородянский определил принципы гражданского права как «обусловленные объективными потребностями развития экономических отношений и закрепленные в законодательстве основные начала (идеи), определяющие сущность и содержание гражданско-правового регулирования»<sup>18</sup>. Принципы гражданского права, по трактовке Е. В. Вавилина, – «это основные нормативно-руководящие начала (положения, идеи), которые характеризуют гражданское законодательство, выражают фундаментальные тенденции его развития»<sup>19</sup>.

О. А. Кузнецова, рассматривая нормы-принципы гражданского права, дает 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

---

<sup>12</sup> Бородянский В. И. Механизм взаимодействия принципов и норм гражданского права современной России: Дис. ... к.ю.н. М., 2002. С. 78.

<sup>13</sup> См.: Горский Д. П. Определение (логико-методологические проблемы). М., 1974.

<sup>14</sup> Шершеневич Г. Ф. Задачи и методы гражданского правоведения. Казань, 1898. С. 12.

<sup>15</sup> 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.

<sup>16</sup> Калмыков Ю. Х. Указ. соч. С. 70.

<sup>17</sup> Свердлык Г. А. Указ. соч. С. 132.

<sup>18</sup> Бородянский В. И. Механизм взаимодействия принципов и норм гражданского права современной России: Автореф. дис. ... к.ю.н. М., 2002. С. 7.

<sup>19</sup> Вавилин Е. В. Основные принципы гражданского права // Вестник Саратовской государственной академии права. 2003. № 1. С. 69–72.

функции в гражданско-правовом регулировании»<sup>20</sup>. В. В. Кулаков предлагает квалифицировать принципы гражданского права как особую форму права, которая обладает наивысшей степенью обобщения<sup>21</sup>.

Представляется, что при всем обилии различных определений основной смысл такого явления, как «принцип», в том, что это определенная идея, общая для всех норм, регулирующих конкретный вид или род общественных отношений (в зависимости от того, с чем мы имеем дело: 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 сознается ясно»<sup>22</sup>. 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»<sup>23</sup>.

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 решениях<sup>24</sup>. 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.<sup>25</sup> Однако они являются обязательными только в том случае, если стороны договорились об этом. В то же время принципы обязательственного права – это такие начала, которые распространяют свое действие на всю подотрасль, являются фундаментальными для всех норм, регулирующих обязательственные правоотношения. Из сказанного следует, что обычаи и основные положения отдельных договоров не относятся к источникам основных начал обязательственного права.

Многие ученые утверждают, что принципы находят свое отражение исключительно в нормативно-правовых актах. Например, Е. Г. Комиссарова выделяет следующие источники принципов: международно-правовые акты, ратифицированные Российской Федерацией на

<sup>20</sup> Кузнецова О. А. Нормы-принципы российского гражданского права. М., 2006. С. 47.

<sup>21</sup> См.: Кулаков В. В. Основные принципы гражданского права как особая форма права // Вестник Пермского университета. Юридические науки. 2013. № 4. С. 185–192.

<sup>22</sup> Шершеневич Г. Ф. Указ. соч. С. 12.

<sup>23</sup> Братусь С. Н. Указ. соч. С. 137.

<sup>24</sup> См.: Амирова Н. А. Принципы исполнения обязательств в торговом обороте: Автореф. дис. ... к.ю.н. М., 2009. С. 7.

<sup>25</sup> Принципы международных коммерческих договоров 2010 г. (Принципы УНИДРУА) // Доступ из СПС «Консультант-Плюс».

уровне законодательства, Конституцию РФ<sup>26</sup>, ГК РФ<sup>27</sup>, иные федеральные законы<sup>28</sup>. Н. В. Беребень утверждает, что «для того, чтобы какой-либо принцип (или основополагающая идея) соответствующей отрасли права подлежал применению и был реализован, необходимо его четкое законодательное закрепление в форме нормы права»<sup>29</sup>. В данном случае автор явно указывает на применение принципа в качестве нормы права, регулятора конкретных правовых отношений. Очевидно, что это важная функция принципов, но не единственная, о чем будет сказано ниже.

О. А. Кузнецова обоснованно отмечает, что принципы могут быть закреплены в праве как прямым, так и косвенным способом. Последние (косвенные принципы или принципы-идеи) получают свое название и наполняются конкретным содержанием в актах высших судов (в том числе в силу ст. 15 Конституции РФ в Решениях Европейского суда по правам человека)<sup>30</sup>. Автор утверждает, что «косвенные принципы права следуют из *смысла законодательства* (выделено нами – А.В.) путем его толкования высшими судебными инстанциями, при этом формируются принципы-идеи, не обладающие статусом нормы права»<sup>31</sup>.

Я. А. Осмоловская, давая определение принципов гражданского права, резонно замечает, что последние могут быть как закреплены гражданским законодательством, так и быть выведены из предмета, метода, функций и механизма гражданско-правового регулирования, конституционных основ отрасли гражданского права и законодательства<sup>32</sup>. Схожая позиция у С. Ф. Афанасьева и О. В. Исаенковой, утверждающих, что «такая черта принципа, как нормативность, может проявляться и опосредованно, когда принцип логически, лексически или иным путем выводится из одной (чаще – нескольких) норм»<sup>33</sup>. По мнению В. В. Ершова, анализ принципов, лишь прямо закрепленных в правовых актах, явно недостаточен, так как при этом за пределами исследования останутся иные объективно существующие начала<sup>34</sup>.

Думается, современное развитие гражданского права доказывает тот факт, что его принципы могут быть не только закреплены в правовых актах, но и выработаны судебной практикой, могут вытекать из смысла, духа закона. По данному поводу очень точным представляется замечание Е. В. Вавилина о том, что считать источником принципов лишь нормативно-правовой акт – означает «признать совершенство всей существующей правовой системы, что настойчиво опровергается судебной практикой»<sup>35</sup>.

<sup>26</sup> Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 г.) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 г. № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 г. № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 г. № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 г. № 11-ФКЗ) // СЗ РФ. 2014. № 31. Ст. 4398.

<sup>27</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 г. № 51-ФЗ (в ред. от 06.04.2015 г.) // СЗ РФ. 1994. № 32. Ст. 3301; 2015. № 14. Ст. 2020.

<sup>28</sup> См.: Комиссарова Е. Г. Принципы в праве и основные начала гражданского законодательства: Автореф. дис. ... д.ю.н. Екатеринбург, 2002. С. 10.

<sup>29</sup> Беребень Н. В. Теоретические основы современной системы принципов гражданского права России: Автореф. дис. ... к.ю.н. М., 2008. С. 14.

<sup>30</sup> См.: Кузнецова О. А. Специализированные нормы российского гражданского права: теоретические проблемы: Автореф. дис. ... д.ю.н. Екатеринбург, 2007. С. 6–7.

<sup>31</sup> Там же. С. 15.

<sup>32</sup> См.: Осмоловская Я. А. Реализация принципа свободы договора на примере сделок с недвижимостью: Автореф. дис. ... к.ю.н. Курск, 2013. С. 10.

<sup>33</sup> Афанасьев С. Ф., Исаенкова О. В. Развитие системы гражданских процессуальных принципов: недавнее прошлое и настоящее // Правоведение. 2011. № 2. С. 195.

<sup>34</sup> См.: Ершов В. В. Юридическая природа общих и гражданско-правовых принципов: Автореф. дис. ... к.ю.н. М., 2009. С. 4.

<sup>35</sup> Вавилин Е. В. Принципы гражданского права. Механизм осуществления и защиты гражданских прав. Саратов, 2012. С. 207.

Фундаментальные идеи гражданского права, прямо не закрепленные в нормативно-правовом акте, могут признаваться принципами только в том случае, если они соответствуют определенным признакам. К последним следует отнести следующие:

- 1) находят свое отражение в совокупности гражданско-правовых норм;
- 2) обосновываются и применяются судебной практикой по группе дел;
- 3) рассчитаны на многократное использование;
- 4) смысл и содержание принципов названной группы вытекают из положений Конституции РФ, общепризнанных принципов и норм международного права, основных начал гражданского законодательства.

Ярким примером того, что основополагающее начало может быть выработано судебной практикой, является принцип добросовестности. Он достаточно активно применялся судами еще до того, как его формулировка появилась в ст. 1 ГК РФ. Так, например, в одном из своих постановлений Высший Арбитражный Суд РФ указал, что в гражданском обороте лица должны действовать добросовестно (обоснование проводилось через п. 2 ст. 6, п. 3 ст. 10 ГК РФ)<sup>36</sup>. Активное использование и обоснование добросовестности в судебной практике привели к тому, что указанное начало появилось в ГК РФ<sup>37</sup>.

Одним из принципов, вытекающих из смысла закона, является принцип защиты слабой стороны в обязательстве. Он основывается на идеях справедливости, равенстве граждан, социальной сущности российского государства, политика которого направлена на создание условий, обеспечивающих достойную жизнь и свободное развитие человека<sup>38</sup>. Указанное начало проявляется в законодательстве (например, ст. 428, 577 ГК РФ, подп. 3 п. 1 ст. 10 Закона «О защите конкуренции»<sup>39</sup> и многие другие), а также в решениях различных судов.

Отметим, что вычленение основных начал из смысла и духа закона – это в большей мере особенность частного права. Гражданское (в частности, обязательственное) право как совокупность норм, неразрывно связанных с экономическим оборотом, должно активно развиваться, следовать за изменениями отношений по производству, потреблению, обмену благ. Именно поэтому в отличие, например, от уголовного в гражданском праве применяются аналогия права и аналогия закона. Развитие законодательства не всегда успевает (в силу как субъективных, так и объективных причин) за развитием экономических отношений, что восполняется судебной практикой.

Таким образом, более обоснованной видится точка зрения о том, что принципы права могут быть не только прямо сформулированы в нормативно-правовом акте, но и вытекать из смысла, духа закона, на основании чего применяться судебной практикой. Указанный тезис подтверждает, что в дефиниции принципов обязательственного права необходимо использовать не только термин «положение», но и термин «идея». Представляется, что понимание принципов как положений раскрывает их в качестве нормативных предписаний, конкретных норм права, а понимание начал как идей позволяет показать возможность выражения последних в смысле и духе закона через судебную практику.

Отличительные особенности принципов обязательственного права обусловлены сущностью обязательства, которая прежде всего вытекает из его положений, закрепленных в п. 1 ст. 307 ГК РФ. Различные дефиниции обязательства, предлагаемые в научных исследованиях,

<sup>36</sup> Постановление Президиума ВАС РФ от 21.02.2012 г. № 12499/11 по делу № А40–92042/10–110-789 // Вестник ВАС. 2010. № 10.

<sup>37</sup> Начало добросовестности стало нормой-принципом после вступления в силу Федерального закона от 30.12.2012 г. № 302-ФЗ (в ред. от 04.03.2013 г.) «О внесении изменений в главы 1, 2, 3 и 4 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // СЗ РФ. 2012. № 53 (ч. 1). Ст. 7627; 2013. № 9. Ст. 873.

<sup>38</sup> Эти и другие основы принципа защиты слабой стороны в обязательстве находят свое отражение в Конституции РФ.

<sup>39</sup> Федеральный закон от 26.07.2006 г. № 135-ФЗ (в ред. от 21.07.2014 г.) «О защите конкуренции» // СЗ РФ. 2006. № 31 (ч. 1). Ст. 3434; 2014. № 30 (ч. 1). Ст. 4266.

указывают на экономическую сущность, а также на некоторые иные отличительные признаки названной категории. Так, В. В. Кулаков определил обязательство «как относительное имущественное гражданское правоотношение, цель которого направлена по общему правилу на товарное перемещение имущества, в котором кредитор имеет право требования от должника совершения активного действия по передаче этого имущества»<sup>40</sup>. Г. В. Колодуб, определяя обязательство, делает акцент на динамичности данного правоотношения: это «относительное, динамичное гражданское правоотношение, содержанием которого становятся процедуры и процессы активной и пассивной деятельности сторон (должника и кредитора), формирующие действительный (формально и фактически) правовой результат»<sup>41</sup>.

Обязательственное право отличается от других подотраслей гражданского права особыми предметом и методом регулирования. В предмет подотрасли обязательственного права входит особая группа имущественных отношений – обязательственные, т. е. правоотношения, в силу которых одно лицо обязано совершить в пользу другого лица определенное действие или воздержаться от определенного действия. Метод регулирования обязательственных отношений также специфичен. В цивилистике отмечалось, что дозволительное регулирование обязательственного права имеет «ту особенность, что наделение субъективным правом сопровождается возложением на другое лицо встречной обязанности»<sup>42</sup>. Можно выделить и иные черты метода обязательственного права, отличающие его от способов регулирования иных подотраслей гражданского права<sup>43</sup>.

На основе дефиниции обязательства, а также указанной специфики предмета и метода в научной литературе выделяются следующие отличительные признаки обязательственного правоотношения<sup>44</sup>.

1. Определенность субъектного состава обязательства, т. е. относительность рассматриваемого правоотношения. Приведенный признак предопределяет вопрос о том, на ком лежит обязанность в данных отношениях и кто может нести ответственность за ненадлежащее исполнение (неисполнение) этой обязанности. Правильно отмечено, что «правонарушителем вещного права может быть всякий, заранее не определенный субъект, тогда как в обязательственных правоотношениях связь субъектов столь конкретна, что нарушение прав лица правомочного выражается в недолжном поведении лишь лица обязанного»<sup>45</sup>.

2. Динамичность обязательства. В отличие от отношений собственности (отношений принадлежности, статики) специфической чертой обязательств является постоянное обращение материальных благ<sup>46</sup>.

3. Повелительность содержания обязательства. При возникновении обязательственного правоотношения у кредитора появляется право требовать определенного поведения должника.

4. Целенаправленность обязательства. Основной целью, назначением норм обязательственного права прежде всего является обеспечение прав и законных интересов кредитора.

5. Конкретизированность содержания обязательства. Она характеризуется тем, что должник по гражданско-правовому обязательству обязан совершить строго определенное действие или воздержаться от конкретного действия.

<sup>40</sup> Кулаков В. В. Обязательство и осложнения его структуры в гражданском праве России: Монография. М., 2010 // Доступ из СПС «КонсультантПлюс».

<sup>41</sup> Колодуб Г. В. Исполнение гражданско-правовой обязанности: Автореф. дис. ... к.ю.н. Саратов, 2011. С. 8.

<sup>42</sup> Яковлев В. Ф. Гражданско-правовой метод регулирования общественных отношений: Учеб. пособие. Свердловск, 1972. С. 176.

<sup>43</sup> См. там же. С. 175–185.

<sup>44</sup> См.: Красавчиков О. А. Советское гражданское право. Т. 1. М., 1968. С. 409.

<sup>45</sup> Чеговадзе Л. А. Структура и состояние гражданского правоотношения. М., 2004. С. 20.

<sup>46</sup> См.: Попондопуло В. Ф. Динамика обязательственного правоотношения и гражданско-правовая ответственность. Владивосток, 1985.

Приведенные выше признаки в своей совокупности характеризуют всю подотрасль обязательственного права, отличают ее от других подотраслей. Поэтому и принципы обязательственного права будут обладать данными признаками. Причем именно эти признаки являются отличительными чертами принципов обязательственного права, способом разграничения основных начал подотрасли обязательственного права и отрасли гражданского права.

Итак, частными характеристиками принципов обязательственного права, отличающими их от иных основных начал, являются признаки обязательственного правоотношения: относительность, динамичность, повелительность содержания, целенаправленность, конкретизированность. Перечисленные признаки отличают принципы обязательственного права от гражданско-правовых принципов. Кроме того, наличие данных частных характеристик служит еще одним доказательством того, что основополагающие начала обязательственного права выступают самостоятельным звеном в системе принципов права.

Исходя из вышеизложенного *принципы обязательственного права – это фундаментальные положения, содержащиеся в нормах права, а также основополагающие идеи, применяемые в судебной практике на основе системного толкования законодательства, которые являются системообразующими для всей подотрасли обязательственного права и в которых находят свое отражение признаки обязательственного правоотношения (относительность, динамичность, повелительность содержания, целенаправленность, конкретизированность).*

Еще одной проблемой, не в полной мере исследованной цивилистикой, является вопрос о классификации принципов<sup>47</sup>. Можно предложить различные критерии разделения основных начал подотрасли обязательственного права на группы.

*I. По субъекту:*

- 1) принципы, направленные на обеспечение прав и интересов всех участников экономического оборота (например, принципы свободы договора, надлежащего исполнения обязательства);
- 2) принципы, направленные на обеспечение прав и интересов отдельных участников экономического оборота (принципы защиты слабой стороны в обязательстве, защиты прав кредитора, защиты должника).

*II. По закреплению в законодательстве:*

- 1) нормативно закрепленные (принципы свободы договора, надлежащего исполнения обязательства);
- 2) прямо не закрепленные в нормативно-правовых актах, но находящие свое отражение в судебной практике, исходя из смысла и духа закона (принцип защиты слабой стороны в обязательстве).

*III. В зависимости от характера выполняемой функции:*

- 1) регулятивные (принципы свободы договора, стабильности обязательства);
- 2) охранительные (принципы надлежащего, реального исполнения обязательств).

Указанные критерии классификации не могут рассматриваться в качестве единственно возможных и бесспорных. Они лишь способны показать соотношение различных начал в системе принципов права. Дальнейшая разработка критериев классификации, построение более полной и структурированной системы принципов – немаловажные задачи науки гражданского права, так как их решение позволит более детально и всестороннее взглянуть на основные начала обязательственного права.

Цивилистикой вполне обоснованно поставлена задача изучить принципы с позиции прагматического подхода, их правоприменительного значения<sup>48</sup>. Как утверждал Д. И. Мейер,

<sup>47</sup> См., например: Еришов В. В. Классификация принципов российского гражданского права // Российская юстиция. 2009. № 4. С. 13–15.

<sup>48</sup> См.: Кузнецова О. А. Принципы гражданского права: вопросы теории и практики // Правоведение. 2005. № 2. С. 24.

«назначение права – иметь приложение к жизни»<sup>49</sup>. Сказанное в полной мере относится и к принципам. Кроме того, основополагающие начала имеют особое теоретическое и правотворческое значение. Таким образом, актуальным направлением исследований в области «принципологии» является выявление смысла, ценностей, ради которых существуют основные начала. Такого рода исследования можно назвать аксиологией<sup>50</sup> принципов. *Аксиология принципов обязательственного права* раскрывается через категории «цель» и «значение».

Цель в философии понимается как идеальный или реальный предмет сознательного или бессознательного стремления субъекта; финальный результат, на который преднамеренно направлен процесс<sup>51</sup>, т. е. то, к чему мы стремимся, то, что необходимо осуществить. Можно сказать, что цель принципов обязательственного права – это формирование правового идеала в самых общих, фундаментальных положениях, создание базиса, твердой идеологической основы для всей совокупности норм обязательственного права.

В науке не сформировалось единого подхода по поводу трактовки значения принципов гражданского права. Между тем актуальность указанного вопроса очень велика, так как от его разрешения зависит то, насколько правоприменитель, законодатель, участники экономического оборота будут оценивать важность принципов, насколько эффективно и часто основополагающие начала будут применяться на практике. Отсутствие доказательств практической значимости принципов приведет к тому, что последние будут рассматриваться как сугубо теоретические, формальные категории, не предназначенные для разрешения конкретных ситуаций, что, разумеется, не соответствует действительности.

Одним из первых в отечественной цивилистике на особое значение принципов указал Г. Ф. Шершеневич. По его мнению, с помощью основных начал «мы предугадываем частные правила на непредусмотренные законодателем случаи»<sup>52</sup>. По меткому суждению Ж.-Л. Бержеля, «в случае когда закон молчит или недостаточно четко высказывается по данному вопросу, суд должен находить решение в свете общих принципов»<sup>53</sup>. Иначе говоря, фактически говорится об использовании принципов при применении аналогии права.

О. А. Кузнецова логично утверждает, что «в нормах-принципах в концентрированном виде представлено все гражданское право как отрасль права»<sup>54</sup>, поэтому им присущи основные функции права (регулятивная и охранительная). Указанный вывод представляется правильным. Тем не менее нормы-принципы – это особые категории, которые помимо общих имеют особые, отличительные функции.

Н. В. Беребенья, рассматривая теоретические основы системы принципов гражданского права, отмечает следующее: «назначение принципов гражданского права состоит в обеспечении функционирования механизма всего гражданского права, охватывающего наряду с фактическим его действием его содержание, внутреннюю непротиворечивость, а также единство правоприменительной практики»<sup>55</sup>. Думается, в данном положении раскрывается теоретическое предназначение принципов.

В. И. Бородянский выделяет три основные функции правовых принципов при их взаимодействии с нормами гражданского права: нормообразующую, регулятивную, информацион-

<sup>49</sup> Мейер Д. И. Русское гражданское право: В 2 ч. / Науч. ред.: В.С. Ем М., 2003. С. 51.

<sup>50</sup> Аксиология – философская дисциплина, исследующая категорию «ценность», характеристики, структуры и иерархии ценностного мира, способы его познания и его онтологический статус, а также природу и специфику ценностных суждений. См.: Интернет-версия издания: Новая философская энциклопедия: В 4 т. М., 2000–2001. URL: <http://iph.ras.ru/enc.htm> (Дата обращения – 12.01.2015 г.).

<sup>51</sup> См.: интернет-версия издания: Новая философская энциклопедия: В 4 т. М., 2000–2001. URL: <http://iph.ras.ru/enc.htm> (Дата обращения – 12.01.2015 г.).

<sup>52</sup> Шершеневич Г. Ф. Указ. соч. С. 13.

<sup>53</sup> Бержель Ж.-Л. Общая теория права / Под общ. ред. В. И. Даниленко. Пер. с фр. М., 2000. С. 181.

<sup>54</sup> Кузнецова О. А. Специализированные нормы российского гражданского права: теоретические проблемы. С. 19.

<sup>55</sup> Беребенья Н. В. Указ. соч. С. 10.



ную<sup>56</sup>. В. А. Абалдуев при рассмотрении принципов трудового права указывает, что они имеют следующее значение: правильное построение трудового законодательства, уяснение направленности правового регулирования, уяснение смысла законодательства, регулирование конкретных отношений<sup>57</sup>.

В науке раскрывались функции принципов законодательства, которые показывают их практическое предназначение: обеспечение согласованного развития правового пространства РФ, обеспечение стабильности законодательства, интегративная функция, регулятивная функция, обеспечение установления действительного смысла нормативных предписаний<sup>58</sup>. Очевидно, что принципы права и принципы законодательства – разные явления<sup>59</sup>. Тем не менее их аксиология имеет общие черты, поэтому некоторые функции принципов гражданского законодательства совпадают с функциями принципов гражданского права. Так, обеспечение стабильности законодательства – задача не только принципов законодательства, но и основ права.

Приведенные подходы к определению значения принципов представляются в большей или меньшей степени правильными и обоснованными. Между тем они не всегда обладают свойством всесторонности и полноты. При выявлении назначения принципов авторы очень часто рассматривают этот вопрос однобоко: например, с позиции правоприменительного или сугубо теоретического значения. Поэтому актуальной представляется задача выработать системный подход к изучению аксиологии (значения) принципов обязательственного права.

Думается, что наиболее систематизированно значение принципов обязательственного права можно представить в следующих положениях.

#### *1. Теоретическое (общефилософское) значение.*

Принципы обязательственного права являются фундаментом подотрасли обязательственного права, его первоосновой. В основных началах отражаются руководящие идеи, сущность всей подотрасли; они указывают на социальное назначение и ориентиры развития обязательственного права. В этом плане интерес представляет замечание С. С. Алексеева по поводу того, что положения ст. 1 ГК РФ – это целая философия свободы, самостоятельности и независимости участников хозяйственной, экономической деятельности, та философия, которая вполне может стать духовной основой идущих в России преобразований<sup>60</sup>. Подобную позицию следует применить и по отношению к основным положениям подотрасли обязательственного права.

Обязательственное право представляет собой систему норм, которые находятся в определенной взаимосвязи. Принципы являются руководящими началами всей системы норм, институтов, помогают избежать противоречий в правовых положениях, определяют наиболее общие направления развития обязательственного права. Таким образом, принципы обязательственного права – это философско-идеологическое обоснование всей совокупности норм обязательственного права.

#### *2. Правотворческое значение.*

Принципы обязательственного права используются законодателем при рассмотрении и принятии нормативно-правового акта, внесении изменений и дополнений в него. В этой связи заслуживает внимания позиция А. А. Павлушиной о том, что любой законопроект на стадии

<sup>56</sup> См.: Бородянский В. И. Указ. соч. С. 8.

<sup>57</sup> См.: Абалдуев В. А. Принципы трудового права // Принципы российского права: общетеоретический и отраслевой аспекты / Под ред. Н. И. Матузова, А. В. Малько. Саратов, 2010. С. 575–576.

<sup>58</sup> См.: Кожокаръ И. П., Калинин П. А. Принципы российского законодательства: Учеб. пособие. Саратов, 2013. С. 19–26.

<sup>59</sup> Об этом см., например: Сенякин И. Н. Принципы права и принципы законодательства: соотношение и взаимосвязь // Принципы российского права: общетеоретический и отраслевой аспекты / Под ред. Н. И. Матузова, А. В. Малько. Саратов, 2010. С. 128–144.

<sup>60</sup> См.: Алексеев С. С. Гражданский кодекс. Заметки из истории проекта. Замечания о содержании Кодекса, его значении и судьбе // Гражданский кодекс России: Проблемы. Теории. Практика: Сб. памяти С. А. Хохлова. М., 1998. С. 37.

рассмотрения «должен быть исследован с точки зрения его соответствия принципам права. Причем систему принципов права можно использовать в качестве методики оценки не только готовящегося, но и уже принятого нормативного акта»<sup>61</sup>. Подобную идею следует воспринять всем должностным лицам, осуществляющим законотворческую деятельность.

Игнорирование основных начал, их неправильное понимание законодателем приводит к появлению противоречий в законе, созданию норм, которые не вписываются в существующую правовую доктрину, возникновению неясностей в законодательных положениях. Все это крайне негативно сказывается на правосознании, правовой культуре граждан, создает предпосылки для таких явлений, как различные злоупотребления, коррупция. В конечном счете растет неуважение к закону и суду, активнее проявляется правовой нигилизм населения.

Так, в научной среде не раз высказывалась позиция по поводу несовершенства Уголовного кодекса Российской Федерации (далее – УК РФ)<sup>62</sup>. По мнению ряда ученых, в нем все меньше прослеживается системность, согласованность норм<sup>63</sup>. Одной из причин подобной ситуации является то, что законодатель при внесении изменений и дополнений в УК РФ не всегда учитывает принципы уголовного права: игнорирование принципов на практике создает возможности для ухода виновных от ответственности, необоснованного привлечения к ответственности невиновных, приводит к нарушениям прав граждан и т. д.<sup>64</sup> Как видим, отсутствие должного внимания со стороны законодательных органов к основным положениям той или иной отрасли права может привести к нарушению целей и задач правового регулирования.

Современный этап развития гражданского законодательства характеризуется масштабными изменениями. Важно, чтобы при подготовке и принятии изменений и дополнений в ГК РФ законодатель учитывал принципы обязательственного права, понимал их назначение и сущность.

В частности, одним из основных положений, которыми руководствуются правотворческие органы при принятии актов в сфере гражданского законодательства, является принцип защиты слабой стороны в обязательстве. Как указано в литературе, слабой стороной в обязательстве является та, которая имеет меньше возможностей для реализации своего права, а также обладает меньшим набором ресурсов для осуществления и защиты своих субъективных прав по сравнению с контрагентом<sup>65</sup>.

При использовании указанного принципа обязательственного права в законодательной деятельности важным является выбор того субъекта, которому необходимо предоставить дополнительные права. Это может быть гражданин-потребитель, производитель сельскохозяйственной продукции и т. д. При создании нормативно-правового акта может быть применен и другой способ выравнивания положения участников экономического оборота. Нередко в законе предусмотрено возложение дополнительных обязанностей на сильную сторону или усиление ее ответственности.

К сожалению, не всегда правотворческие органы придерживаются принципа защиты слабой стороны в обязательстве. Так, на уровне ГК РФ (п. 1 ст. 124) провозглашено, что публично-правовые образования на равных с другими субъектами участвуют в экономическом обороте. Подобное равенство редко достигается на практике в силу того, что экономически,

<sup>61</sup> Павлушина А. А. Правовое регулирование рыночных отношений: общетеоретический аспект: Автореф. дис. ... к.ю.н. Саратов, 1994. С. 13.

<sup>62</sup> Уголовный кодекс Российской Федерации от 13.06.1996 г. № 63-ФЗ (в ред. от 30.03.2015) // СЗ РФ. 1996. № 25. Ст. 2954; 2015. № 13. Ст. 1811.

<sup>63</sup> См., например: Дуюнов В. К. Совершенствование уголовного законодательства – это не починка «Тишкина кафтана» // Вопросы российского и международного права. 2012. № 1. С. 99–110.

<sup>64</sup> См. там же. С. 105.

<sup>65</sup> См.: Вавилин Е. В. Осуществление гражданских прав и исполнение обязанностей. Саратов, 2008. С. 82–101.

организационно, информационно более слабый контрагент государства (субъекта РФ, муниципального образования) не в полной мере способен реализовать и защитить свое право.

## **Конец ознакомительного фрагмента.**

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на ЛитРес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.