

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО; ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЕ ПРАВО; МЕЖДУНАРОДНОЕ ЧАСТНОЕ ПРАВО

УДК 346.2

С.А. АЛЕКСЕЕВ,

аспирант

Казанский (Приволжский) федеральный университет, г. Казань, Россия

ДОГОВОР С УЧАСТИЕМ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЕЙ: ПОНЯТИЕ И ПРАВОВАЯ ПРИРОДА

Цель: сформулировать теоретическое авторское определение договора с участием предпринимателей.

Методы: Методологическую основу исследования составили общенаучные и частнонаучные методы познания, включающие диалектический, формально-логический, исторический, системно-структурный методы, метод сравнительного правоведения, межотраслевой метод юридических исследований.

Результаты: Сформулировано теоретическое авторское определение гражданско-правового договора с участием предпринимателей. Это соглашение об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей в сфере предпринимательской деятельности, являющееся правовым средством извлечения прибыли или создания организационных предпосылок для осуществления предпринимательской деятельности посредством совершения определенных юридических процедур.

Научная новизна: Сформирована авторская научная концепция договора с участием предпринимателей как гражданско-правового средства создания организационных предпосылок для осуществления предпринимательской деятельности.

Практическая значимость: Сформулированные в исследовании теоретические положения могут быть использованы в дальнейших научных исследованиях в области договорного права в целом и договорного регулирования отношений с участием предпринимателей в частности, а также в учебной и методической литературе, при чтении лекций, проведении семинарских занятий, при подготовке учебных и учебно-методических пособий по курсам «Гражданское право», «Предпринимательское право», «Коммерческое право».

Ключевые слова: договор; гражданско-правовой договор; договор с участием предпринимателей; правовое средство; юридическая процедура.

Введение и результаты исследования

Отношения с участием предпринимателей возникают в процессе подготовки к предпринимательской деятельности, организации и ее непосредственного осуществления. Как правило, такие отношения вытекают из заключаемых хозяйствующими субъектами договоров. Именно они являются универсальными основаниями возникновения гражданских прав и обязанностей, направленными на упорядочение складывающихся в дальнейшем между его участниками как

имущественных, так и организационных отношений [1, с. 75]. Организационные отношения объективно существуют наряду с имущественными и личными неимущественными отношениями и направлены на организацию последних.

Не вызывает сомнений, что договоры с участием предпринимателей являются разновидностью гражданско-правовых договоров. Специфика отношений, в которых присутствует предприниматель, позволяет утверждать, что соглашения в сфере предпринимательской деятельности в

совокупности представляют собой особый тип договора – договор с участием предпринимателей. Для доказательства этого тезиса целесообразно провести правовой анализ сущности договора с участием предпринимателей, раскрыв его понятие.

В связи с тем, что в науке гражданского права отсутствует единый подход к определению понятия гражданско-правового договора, возникают определенные сложности при определении в отечественной юридической науке понятия «договор с участием предпринимателей». В свою очередь решение проблемы понимания договора с участием предпринимателей, его юридической природы оказывает значительное влияние на разработку теоретических проблем гражданско-правового договорного регулирования отношений с участием предпринимателей. Поэтому, как справедливо отмечается некоторыми авторами, важной задачей является выявление юридической природы гражданско-правового договора (в том числе договора с участием предпринимателей, поскольку последний, представляя собой обособленный тип гражданско-правового договора, занимает собственное место в системе гражданско-правовых договоров) [2, с. 10] или, иными словами, формулирование его понятия, поскольку последнее по законам логики должно отражать юридическую природу гражданско-правового договора [3, с. 10].

В России, в науке гражданского права понятие договора употребляется как минимум в четырех различных смыслах: во-первых, договор – это определенный юридический факт, на основе которого возникают, изменяются и прекращаются правоотношения; во-вторых, это обязательство, которое возникает из него; в-третьих, документ, в котором заключено соглашение сторон; в-четвертых, источник права [4, с. 18].

В соответствии с п. 1 ст. 420 ГК РФ договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей.

Договор в его специально юридическом смысле представляет собой согласованное волеизъявление двух или нескольких лиц, направленное на достижение определенного правового результата (установление, изменение или прекращение прав и обязанностей) [5, с. 135]. При таком подходе договор в сфере предпринимательской деятельно-

сти (или договор с участием предпринимателей) в наиболее общем виде определен в науке как соглашение между лицами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, или с их участием об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности [6, с. 43]. Универсальность данного определения заключается в том, что оно основывается на общем понятии гражданско-правового договора; в свою очередь, данный вывод следует из п. 1 ст. 2 ГК РФ, определяющего отношения, регулируемые гражданским законодательством [6, с. 43].

Анализ нормы, изложенной в п. 1 ст. 420 ГК РФ, позволяет присоединиться к мнению ученых, считающих, что для уяснения понятия «договор» необходимо помнить, что не всякое соглашение само по себе составляет договор [7, с. 22]; таковым признается лишь соглашение, вытекающее из намерения участников породить те или иные гражданско-правовые последствия, т.е. всякий договор может быть признан соглашением, но не всякое соглашение может быть признано договором [8, с. 104].

Подобный подход получил свое отражение и в действующем законодательстве. Так, в силу прямого указания закона концессионное соглашение (законодатель использует именно термин «соглашение», а не «договор») является договором, поскольку содержит соответствующие намерения сторон породить юридические последствия, а именно: намерение концессионера создать и (или) реконструировать определенное концессионным соглашением имущество (объект концессионного соглашения), осуществлять деятельность с использованием (эксплуатацией) объекта концессионного соглашения, право собственности на который принадлежит или будет принадлежать его контрагенту (концеденту); и соответствующее намерение концедента предоставить концессионеру на срок, установленный концессионным соглашением, права владения и пользования таким объектом¹.

¹ О концессионных соглашениях: Федеральный закон 21 от июля 2005 г. № 115-ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 2005. – № 30 (ч. 2). – Ст. 3126.

Цивилистическое учение о договоре включает в себя общепризнанную догму о том, что договор также представляет собой и само обязательство, возникающее из такого соглашения [9, с. 26; 10, с. 397–416; 11, с. 288–289]. Так, в соответствии со ст. 307 ГК РФ под обязательством следует понимать урегулированное гражданским правом общественное отношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие – передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор имеет право требовать от должника исполнения его обязанности. Поэтому договор представляет собой правоотношение (договорное правоотношение), на которое в силу п. 3 ст. 420 ГК РФ распространяются общие положения об обязательствах. Соответственно отношения с участием предпринимателей, основанные на договоре, также признаются обязательствами.

Подобный подход использован и украинским законодателем при определении понятия хозяйственного обязательства, возникающего, в том числе из хозяйственного договора и иных соглашений, предусмотренных законом.

Обязательственные отношения, входящие в состав предмета договорного регулирования, не ограничиваются договорными обязательственными отношениями. Договор может подключаться к регулированию и недоговорных обязательственных отношений, т.е. обязательственных отношений, основанием возникновения которых являются не договоры, а другие юридические факты (обязательства из односторонних сделок, обязательства вследствие причинения вреда, обязательства вследствие неосновательного обогащения).

В ряде случаев закон прямым указанием допускает договор к регулированию недоговорных обязательственных отношений. Так, в обязательстве вследствие причинения вреда договором (соглашением) может быть увеличен размер возмещения вреда, понесенного в случае смерти кормильца (п. 3 ст. 1089 ГК РФ) [3, с. 20].

Договор часто рассматривается и как форма соглашения (сделки) – документ, который фиксирует права и обязанности сторон. В этом смысле о договоре говорится, например, в п. 2 ст. 434 ГК РФ. Кроме того, законодатель, отразив

в ст. 339 ГК РФ то обстоятельство, что в договоре о залоге должны быть указаны предмет залога и его оценка, существо, размер и срок исполнения обязательства, обеспечиваемого залогом, указание на то, у какой из сторон находится заложенное имущество, также подразумевает под договором документ, хотя в конечном итоге преследуется цель обозначить существенные условия договора как соглашения [12, с. 1195].

Однако такое понимание договора является достаточно условным, поскольку соглашение сторон может быть оформлено не только в форме единого документа, подписанного всеми участниками. Но в случае наличия такого документа он всегда именуется договором [13, с. 152]. Договор как документ, фиксирующий права и обязанности сторон, характерен также для отношений с участием предпринимателей. Так, в силу прямого указания закона (п. 2 ст. 626 ГК РФ) арендодателем, осуществляющим сдачу имущества в аренду в качестве постоянной предпринимательской деятельности, и арендатором-потребителем по достижении соглашения оформляется письменный документ; аналогичная ситуация имеет место при возникновении отношений с участием профессионального хранителя независимо от состава участников договора и стоимости вещи, передаваемой на хранение (п. 1 ст. 887 ГК РФ), при этом простая письменная форма договора хранения считается соблюденной, если принятие вещи на хранение удостоверено хранителем выдачей поклажедателю сохранной расписки, квитанции, свидетельства или иного документа, подписанного хранителем; номерного жетона (номера), иного знака, удостоверяющего прием вещей на хранение, если такая форма подтверждения приема вещей на хранение предусмотрена законом или иным правовым актом либо обычна для данного вида хранения (п. 2 ст. 887 ГК РФ); надлежащая форма отношений розничной купли-продажи между продавцом, осуществляющим предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, и покупателем-потребителем обусловлена моментом выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара (ст. 493 ГК РФ).

Специфика договора состоит в его правоустанавливающем характере, порождении им отно-

сительных субъективных прав и юридических обязанностей участников.

Таким образом, договор есть правовое средство организации субъектами координируемой деятельности путем установления взаимных прав и обязанностей [14, с. 107]. В свою очередь правовые средства представляют собой сочетание (комбинации) юридически значимых действий, совершаемых субъектами с дозволенной степенью усмотрения и служащих достижению этих целей (интересов), не противоречащих законодательству и интересам общества. В более узком значении правовые средства могут рассматриваться как юридические способы решения субъектами соответствующих задач, достижения своих целей, интересов [14, с. 87], представляя тем самым выраженный в праве инструмент для решения конкретных практических задач. По смыслу ст. 2 ГК РФ при осуществлении предпринимательской деятельности такой конкретной практической задачей является извлечение прибыли, а оформление отношений между предпринимателем и его контрагентами посредством заключения договора – правовым инструментом ее решения. Следовательно, гражданско-правовые договоры с участием предпринимателей выступают правовыми средствами извлечения прибыли. Однако роль договора не ограничивается регулированием действий предпринимателя, направленных на получение прибыли при осуществлении деятельности, связанной с пользованием имуществом, продажей товаров, выполнением работ или оказанием услуг. Главное свойство договора как юридического средства – возможность решения на его основе, т.е. правовым способом, широкого круга вопросов, возникающих во взаимоотношениях контрагентов [14, с. 116]. Указанное свойство может быть определено как регулятивные возможности договора в организации взаимосвязанной деятельности субъектов [15, с. 52–53]. Неслучайно главным при анализе договора как правового средства является ответ на вопрос «какие социальные задачи это правовое средство может решать, где и в каком порядке его можно использовать в практической правовой деятельности для достижения социально значимых результатов» [16, с. 3–4].

Нельзя отрицать организационную сущность договора как правового средства, которая выражается в том, что при помощи договора обеспечивается организация осуществления тех или иных субъективных гражданских прав и исполнения субъективных гражданских обязанностей. И уже через такие действия достигаются заданные цели [17, с. 19].

Во многих случаях оформленные правом инструменты представляют собой такие правовые средства, которые зачастую в той или иной мере носят процедурный характер [17, с. 19]. В этом смысле интересен научно-правовой анализ, проведенный Г.Н. Давыдовой, на основании которого сделано утверждение о том, что договор (в первую очередь, в части его исполнения) является юридической процедурой [18, с. 20, 24].

Если исходить из того, что юридическая процедура – это система последовательно совершаемых действий и возникающих на их базе отношений, направленных на достижение определенного правового результата [18, с. 22, 24], то в таком понимании договор представляет собой совокупность юридических процедур, направленных на достижение определенных гражданско-правовых последствий, порождаемых договором. Поскольку договоры с участием предпринимателей также представляют собой определенные юридические процедуры, можно сделать вывод о том, что такой подход свойствен договорам с участием предпринимателей. При данных обстоятельствах договор с участием предпринимателей является совокупностью юридических процедур, направленных на получение прибыли, а также на создание необходимых организационных предпосылок для осуществления предпринимательской деятельности.

Выводы

С учетом изложенного договор с участием предпринимателей представляет собой соглашение об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей в сфере предпринимательской деятельности, являющееся правовым средством извлечения прибыли или создания организационных предпосылок для осуществления предпринимательской деятельности посредством совершения определенных юридических процедур.

Список литературы

1. Кирсанов К.А. К вопросу об организационных договорах // Договоры в сфере профессиональной и предпринимательской деятельности: теория и практика: мат-лы круглого стола, посвященного 10-летию кафедры предпринимательского и коммерческого права, проводимого в рамках XIII Международной науч.-практ. конф. с элементами научной школы «Актуальные проблемы права России и стран СНГ – 2011» (1–2 апреля 2011 г.) / отв. ред. В.В. Кванина. – Челябинск: Два попугая. – 226 с.
2. Аврах А.М. Договор с участием потребителей в системе гражданско-правовых договоров: дис. ... канд. юрид. наук. – Казань, 2007. – 226 с.
3. Казанцев М.Ф. Концепция гражданско-правового договорного регулирования: автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. – Екатеринбург, 2006. – 39 с.
4. Долинская В.В. Договоры в предпринимательской деятельности: учеб. пособие. – М.: Эксмо, 2005. – 208 с.
5. Развитие советского гражданского права на современном этапе / отв. ред. В.П. Мозолин. – М.: Наука, 1986. – 269 с.
6. Попондопуло В.Ф. Понятие и особенности договоров в сфере предпринимательства // Предпринимательские договоры: материалы ежегодных научных чтений памяти проф. С.Н. Братуся (24 октября 2007 г.). – М.: Юриспруденция, 2008. – 192 с.
7. Корецкий А.Д. Договорное право России. Основы теории и практика реализации. – М.; Ростов-н/Д: МарТ, 2004. – 528 с.
8. Безбах В.В., Пучинский В.К. Основы российского гражданского права. – М.: Зерцало, ТЕИС, 1995. – 188 с.
9. Иоффе О.С. Обязательственное право. – М.: Юрид. лит., 1975. – 880 с.
10. Иоффе О.С. Избранные труды по гражданскому праву: Из истории цивилистической мысли. Гражданское правоотношение. Критика «теории хозяйственного права». – М.: Статут, 2000. – 777 с.
11. Чеговадзе Л.А. Структура и состояние гражданского правоотношения. – М.: Статут, 2004. – 542 с.
12. Постатейный комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Ч. 1. / под ред. П.В. Крашенинникова. – М.: Статут, 2011. – 1326 с.
13. Гражданское право: В 2-х т. Т. II. Полумом 1: учебник / отв. ред. проф. Е.А. Суханов. – 2-е изд., перераб. и доп. – М. БЕК, 2003. – 704 с.
14. Пугинский Б.И. Гражданско-правовые средства в хозяйственных отношениях. – М.: Юрид. лит., 1984. – 224 с.
15. Быков А.Г. План и хозяйственный договор. – М.: Изд-во Моск. университета, 1975. – 76 с.
16. Сапун В.А. Теория правовых средств и механизм реализации права: дис. ... д-ра юрид. наук. – Н. Новгород, 2002. – 321 с.
17. Гимазова Э.Н. Гражданско-правовые средства обеспечения третейской защиты субъективных гражданских прав: дис. ... канд. юрид. наук. – Казань, 2007. – 188 с.
18. Давыдова Г.Н. Юридические процедуры в гражданском праве (общая характеристика): дис. ... канд. юрид. наук. – Казань, 2004. – 163 с.

В редакцию материал поступил 11.12.12

© Алексеев С.А., 2013

Информация об авторе

Алексеев Станислав Анатольевич, аспирант кафедры гражданского и предпринимательского права, Казанский (Приволжский) федеральный университет
 Адрес: 420008, г. Казань, ул. Кремлевская, 18, тел.: (843) 233-71-38
 E-mail: lexstas@gmail.com

Как цитировать статью: Алексеев С.А. Договор с участием предпринимателей: понятие и правовая природа // Актуальные проблемы экономики и права. – 2013. – № 2(26). – С. 189–194.

S.A. ALEKSEYEV,
post-graduate student

Kazan (Volga) federal university, Kazan, Russia

CONTRACT WITH PARTICIPATION OF ENTREPRENEURS: NOTION AND LEGAL ESSENCE

Objective: to formulate the theoretical author's definition of a contract with participation of entrepreneurs.

Methods: The methodological basis of the research is general scientific and private scientific methods of cognition including the dialectical, formal-logic, historical, systemic-structural methods, method of comparative jurisprudence, inter-sector method of law studies.

Results: The theoretical author's definition of a contract with participation of entrepreneurs is formulated. It is the contract of establishing, changing or termination of civil rights and liabilities in the sphere of entrepreneurial activity, being the legal means of obtaining profit or creating the organizational prerequisites for carrying out the entrepreneurial activity by accomplishing certain juridical procedures.

Scientific novelty: The article formulates the author's scientific concept of contract with participation of entrepreneurs as a civil-legal means of creating the organizational prerequisites for carrying out the entrepreneurial activity.

Practical value: The theoretical provisions formulated in the research can be used in further scientific research in the sphere of contract law in general and contract regulation of relations with participation of entrepreneurs in particular, as well as in educational and methodological literature, in reading lectures, carrying out seminars, in preparing educational and educational-methodological manuals on “Civil Law”, “Entrepreneurship Law”, “Commercial Law”.

Key words: contract; civil-legal contract; contract with participation of entrepreneurs; legal means; juridical procedure.

References

1. Kirsanov K.A. K voprosu ob organizatsionnykh dogovorakh (On the issue of organizational contracts), *Dogovory v sfere professional'noi i predprinimatel'skoi deyatel'nosti: teoriya i praktika: mat-ly kruglogo stola, posvyashchennogo 10-letiyu kafedry predprinimatel'skogo i kommercheskogo prava, provodimogo v ramkakh XIII Mezhdunarodnoi nauch.-prakt. konf. s elementami nauchnoi shkoly «Aktual'nye problemy prava Rossii i stran SNG – 2011» (1–2 aprelya 2011 g.)*. Chelyabinsk: Dva popugaya, 226 p.
2. Avrakh A.M. *Dogovor s uchastiem potrebiteli v sisteme grazhdansko-pravovykh dogovorov* (Contract with participation of consumers in the system of civil-legal contracts), Kazan, 2007, 226 p.
3. Kazantsev M.F. *Kontsepsiya grazhdansko-pravovogo dogovornogo regulirovaniya* (The concept of civil-legal contract regulation). Ekaterinburg, 2006, 39 p.
4. Dolinskaya V.V. *Dogovory v predprinimatel'skoi deyatel'nosti* (Contracts in entrepreneurial activity), Moscow: Eksmo, 2005, 208 p.
5. Mozolin V.P. *Razvitie sovetskogo grazhdanskogo prava na sovremennom etape*, (Development of the Soviet civil law at the modern stage), Moscow: Nauka, 1986, 269 p.
6. Popondopulo V.F. Ponyatie i osobennosti dogovorov v sfere predprinimatel'stva (Notion and features of contracts in the sphere of entrepreneurship), *Predprinimatel'skie dogovory – materialy ezhegodnykh nauchnykh chtenii pamyati professora S.N. Bratusya (24 oktyabrya 2007 g.)*, Moscow: ID “Yurisprudentsiya”, 2008, 192 p.
7. Koretskii A.D. *Dogovornoe pravo Rossii. Osnovy teorii i praktika realizatsii* (Contract law of Russia. Bases of theory and practice of application), Moscow; Rostov on Don: MarT, 2004, 528 p.
8. Bezbakh V.V., Puchinskii V.K. *Osnovy rossiiskogo grazhdanskogo prava* (Bases of the Russian civil law), Moscow: Zertsalo, TEIS, 1995, 188 p.
9. Ioffe O.S. *Obyazatel'stvennoe pravo*, Moscow: Yurid. lit., 1975, 880 p.
10. Ioffe O.S. *Izbrannye trudy po grazhdanskomu pravu: Iz istorii tsivilisticheskoi mysli. Grazhdanskoe pravootnoshenie. Kritika “teorii khozyaistvennogo prava”* (Selected works on civil law: from the history of civilistic thought. Civil legal relationship. Criticism of the “theory of economic law”), Moscow: Statut, 2000, 777 p.
11. Chegovadze L.A. *Struktura i sostoyanie grazhdanskogo pravootnosheniya* (Structure and condition of civil legal relationship), Moscow: Statut, 2004, 542 p.
12. Krashennnikova P.V. *Postateinyi kommentarii k Grazhdanskomu kodeksu Rossiiskoi Federatsii, Ch. I*, (By-article comment to Civil Code of the Russian Federation. Part 1), Moscow: Statut, 2011, 1326 p.
13. Sukhanov E.A. *Grazhdanskoe pravo: V 2-kh t. T. II. Polutom 1*, (Civil law: In 2 vol. Vol 2. Half-volume 1, executive editor E.A. Sukhanov), Moscow: BEK, 2003, 704 p.
14. Puginskii B.I. *Grazhdansko-pravovye sredstva v khozyaistvennykh otnosheniyakh* (Civil-legal means in economic relations), Moscow: Yurid. lit., 1984, 224 p.
15. Bykov A.G. *Plan i khozyaistvennyi dogovor* (Plan and economic contract), Moscow: Izd-vo Mosk. universiteta, 1975, 76 p.
16. Sapun V.A. *Teoriya pravovykh sredstv i mekhanizm realizatsii prava* (Theory of legal means and mechanism of right realization). Nizhniy Novgorod, 2002, 321 p.
17. Gimazova E.N. *Grazhdansko-pravovye sredstva obespecheniya treteiskoi zashchity sub"ektivnykh grazhdanskikh prav* (Civil-legal means of providing the arbitral protection of subjective civil rights), Kazan, 2007, 188 p.
18. Davydova G.N. *Yuridicheskie protsedury v grazhdanskom prave (obshchaya kharakteristika)* (Juridical procedures in civil law (general characteristics)), Kazan, 2004, 163 p.

Information about the author

Alekseyev Stanislav Anatolyevich, post-graduate student of the chair of civil and entrepreneurship law, Kazan (Volga) federal university
Address: 18 Kremlyovskaya Str., 420008, Kazan, tel.: (843) 233-71-38
E-mail: lexstas@gmail.com

How to cite the article: Alekseyev S.A. Contract with participation of entrepreneurs: notion and legal essence, *Aktual'nye problemy ekonomiki i prava*. 2013, No. 2(26), pp. 189–194.