

ПОНЯТИЕ "ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИЕ СВОБОДОЙ ДОГОВОРА" В РОССИЙСКОМ ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

В современной цивилистической литературе не утихают споры относительно юридической природы как злоупотребления правом, в общем, так и злоупотребления свободой договора в частности. Следует согласиться с точкой зрения тех авторов, которые относят злоупотребление правом к числу противоправных действий¹. Предусмотренные в ст. 10 ГК РФ санкции в отношении лица, злоупотребляющего принадлежащим ему правом, наглядно свидетельствуют об отрицательном отношении законодателя к подобному поведению.

Для злоупотребления свободой договора характерна часть тех признаков, с помощью которых в литературе описывают феномен злоупотребления субъективным правом: видимость легальности поведения субъекта; использование недозволенных средств и способов осуществления права (свободы); осуществление права вопреки его социальному назначению; осознание лицом незаконности своих действий (наличие умысла); причинение ущерба другим лицам вследствие совершения вышеуказанных действий². Сходны и предпосылки возникновения на практике случаев злоупотребления субъективным гражданским правом и свободой договора: пробельность гражданского закона или недостаточная четкость правовой регламентации тех или иных отношений, обусловленная общедозволительной направленностью и диспозитивностью гражданско-правового метода регулирования³.

Специфика злоупотребления свободой договора заключается в том, что

¹ Зайцева С.Г. Злоупотребление правом как правовая категория: Вопросы теории и практики: Дис. ... канд. юрид. наук. - Коломна, 2003; Малиновский А.А. Злоупотребление субъективным правом как юридический феномен: Дис. ... д-ра юрид. наук. М., 2009; Поротикова О.А. Проблема злоупотребления субъективным гражданским правом: Дис. ... канд. юрид. наук. - Саратов, 2002; и др.

² Кратенко М.В. Злоупотребление свободой договора: частноправовые и публично-правовые аспекты: монография. - М.: Волтерс Клувер, 2010. - С. 51.

³ Волков А.В. Злоупотребления гражданскими правами: проблемы теории и практики: Монография. - М., 2009. - С. 211.

многие формы злоупотребления прямо запрещены законом, например, продавцу (исполнителю) запрещается навязывать потребителю дополнительные товары (работы, услуги), а также включать в договор условия, ущемляющие законные интересы потребителя, хозяйствующим субъектам запрещается заключать соглашения, направленные на ограничение или устранение конкуренции на товарном рынке. Несоблюдение указанных запретов является основанием для привлечения субъекта, допустившего злоупотребление, к гражданской, административной и даже уголовной ответственности. Следует согласиться с А.В. Волковым в том, что о злоупотреблении субъективным гражданским правом можно говорить лишь в отсутствие специальной нормы, запрещающей те или иные действия (бездействие). В противном случае утрачивается специфика данного типа правонарушения и вообще потребность в использовании конструкции злоупотребления правом¹.

В то же время судебная практика исходит из возможности применения ст. 10 ГК РФ в совокупности с другими положениями кодекса или иных федеральных законов. В обзоре практики ВАС РФ по вопросам применения ст. 10 ГК РФ приводится соответствующий пример: суд признал недействительным договор купли-продажи имущества на основании п. 2 ст. 10 и ст. 168 ГК РФ, поскольку со стороны покупателя имело место злоупотребление правом при заключении договора².

В отличие от злоупотребления субъективным гражданским правом, которое относят к особому типу правонарушений, злоупотребление свободой договора в большинстве случаев является правонарушением безусловным (обычным) и влечет применение соответствующих мер гражданско-правовой ответственности. В целом злоупотребление свободой договора можно определить как умышленное несоблюдение одним из контрагентов предусмотренных законом ограничений договорной свободы, повлекшее причинение ущерба другому контрагенту, третьим лицам или государству.

Несмотря на отмеченные выше особенности злоупотребления свободой

¹ Волков А.В. "Иные формы" злоупотреблений гражданскими правами по ст. 10 ГК РФ // Исполнительное право. - 2008. - №2. - С. 2 - 3.

² Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 25 ноября 2008 г. №127 // Вестник ВАС РФ. - 2009. - №2.

договора, в литературе встречаются попытки рассматривать данное явление с позиции классического злоупотребления субъективным правом. Поводом служит то обстоятельство, что в ст. 10 ГК РФ упоминается о злоупотреблении доминирующим положением на товарном рынке. С точки зрения терминологии, по мнению В.Н. Даниленко, правильнее было бы говорить о злоупотреблении гражданским правом хозяйствующим субъектом, занимающим доминирующее положение на рынке. По мнению ученого, доминирующее положение - это лишь средство для злоупотребления правом¹. Что касается характеристики указанного права, то здесь автор солидарен с Ю.Л. Ершовым и М.Ю. Козловой - речь идет о "праве свободного заключения договора", включая свободу установления цен на собственную продукцию, свободу выбора контрагента по договору и т.д.².

Как представляется, неточность формулировки ст. 10 ГК РФ гораздо существеннее. Злоупотребление доминирующим положением на товарном рынке не может быть отнесено к числу злоупотреблений субъективным гражданским правом, поскольку образует состав гражданского и административного правонарушений (или уголовного преступления - в случае причинения крупного ущерба). Действия или бездействие, прямо запрещенные законом под угрозой применения соответствующих мер ответственности, не могут рассматриваться ни при каких обстоятельствах в качестве осуществления субъективного права. Следует согласиться с А.В. Волковым в том, что злоупотребление доминирующим положением и недобросовестная конкуренция на товарном рынке уже давно обрели свою самостоятельность как явления и не вписываются в модель злоупотребления субъективным гражданским правом (ст. 10 ГК РФ)³.

¹ Даниленко В.Н. Гражданско-правовая ответственность за злоупотребление доминирующим положением на товарных рынках: Дис. ... канд. юрид. наук. - М., 2005. - С. 7 - 8.

² Ершов Ю.Л. Принцип свободы договора и его реализация в гражданском праве России: Дис. ... канд. юрид. наук. - Екатеринбург, 2001. - С. 117; Козлова М.Ю. Проблема свободы договора и антимонопольное законодательство РФ: Дис. ... канд. юрид. наук. - Волгоград, 2002. - С. 116.

³ Волков А.В. Недобросовестная конкуренция и злоупотребление доминирующим положением на рынке как формы злоупотребления правом // Законность. - 2009. - №11. - С. 34.