

Социолого-правовой анализ проблем договорных отношений

Научный руководитель – Лубенченко Константин Дмитриевич

Жигулина Алёна Владимировна

Аспирант

Московский государственный университет имени М.В.Ломоносова, Юридический факультет, Кафедра теории государства и права и политологии, Москва, Россия

E-mail: a.v.zhigulina@gmail.com

Аспирант 1-ого года обучения

Кафедры теории государства и права и политологии

Юридического факультета МГУ им. Ломоносова

Жигулина Алёна Владимировна

Тезисы на тему: Социолого-правовой анализ проблем договорных отношений

Введение Являясь одним из самых важных средств регулирования общественных отношений между субъектами права, договор устанавливает юридическую связь между его участниками, определяет их взаимные права и обязанности, а также порядок их реализации. Как правило, заключение договора рассматривается как своеобразный длящийся процесс согласования воли субъектов будущего договорного отношения. Проблема соотношения воли и волеизъявления при вступлении в договорные отношения не раз вставала в юридической науке, в частности гражданского права. М.И. Брагинский свел её к двум вариантам: сторонники одной точки зрения (совпадение воли сторон) акцентируют внимание на сущности соглашения, сторонники другой (те, кто говорит главным образом о едином волевым акте) - на внешней форме, которую соглашение принимает¹.

Таким образом, исследование воли сторон, являющейся основой договора, безусловно, необходимо при толковании условий договора. Данный вопрос будет рассмотрен подробнее в одном из разделов.

В настоящее время существуют определенные теоретические, или скорее идеологические, проблемы российской договорной теории. Некоторые из них автор также попытается раскрыть в настоящей работе.

1 М.И. Брагинский, В.В. Витрянский. Договорное право. Книга первая, изд-е 3-е, 20

1. Риск неисполнения договора Кризисные явления современной экономики и ужесточение конкуренции ведут к необходимости более четкого определения будущих направлений развития предпринимательской деятельности, а также вероятности возникновения рисков объективного и субъективного характера в опосредующих данную деятельность договорных отношениях². Наиболее актуальным автору представляется риск неисполнения хозяйственных договоров, который требует проведения причинно-следственной оценки его возникновения на практике. Организация процедуры оценки риска и представление результатов в соответствии с нормами действующего законодательства также является важным аспектом в обозначенной сфере.

В современных условиях несерьезного, но все же существующего экономического кризиса, затронувшего все аспекты предпринимательской деятельности, с особой остротой встал вопрос минимизации различного рода рисков, присущих данной области.

Уже стало аксиомой, что в условиях современной рыночной экономики при наличии конкуренции и возникновении порой непредсказуемых ситуаций хозяйственная, производственная или коммерческая деятельность невозможна без рисков. Актуальность и практическую значимость этого вопроса подтверждает тот факт, что для формирования полного представления о финансовом положении организации, результатах ее деятельности и изменениях в финансовом положении в годовой отчетности требуется раскрывать показатели и приводить пояснения о потенциально существующих

2 М.Д. Акатьева: «Выбор и оценка контрагентов в условиях повышения риска неисполнения хозяйственных договоров». Бухгалтерский учет в издательстве и полиграфии, № 1 (173) / 2015

рисках хозяйственной деятельности, которым подвержена организация³. Кроме того, дополнительное раскрытие информации о существующих рисках в компании предусмотрено и в других нормативных актах (дополнительные обязанности налагаются на кредитные организации)⁴. Таким образом, при вступлении в правовую связь в форме договорных отношений контрагент (или, например, покупатель долей/акций) имеет возможность ознакомиться с документами, позволяющими сделать выводы о потенциальных рисках для компании, при наступлении которых она (компания) будет претерпевать неприятные последствия или даже «впадет» в банкротство.

По мнению автора, наиболее значимым для другой стороны по сделке является риск неисполнения хозяйственных договоров (контрактов). Разнообразные деловые связи между организациями коллективной формы деятельности и другими субъектами права опосредуются заключением хозяйственных договоров в соответствии с гражданским законодательством. В отношении юридических лиц иногда используется термин корпоративное законодательство. Предпринимательская деятельность базируется на сделках, своевременное исполнение которых контрагентами является важным условием устойчивой работы организаций.

Данный вид риска - неисполнения контрагентом своих договорных обязательств - рассматривается и Минфином России, относящим его к кредитным рискам. Однако кредитные риски в данном контексте связаны с возможными неблагоприятными для организации последствиями при неисполнении (ненадлежащем исполнении) другими лицами обязательств по предоставленным им заемным средствам, что очевидно сужает причинно-факторную оценку возникновения этой разновидности рисков.

3 <Информация> Минфина России N ПЗ-9/2012 "О раскрытии информации о рисках хозяйственной деятельности организации в годовой бухгалтерской отчетности"// СПС Консультант Плюс

4 Положение по бухгалтерскому учету "Бухгалтерская отчетность организации" (ПБУ 4/99), утвержденное Приказом Минфина России от 06.07.1999 N 43н. // СПС Консультант Плюс

На практике чаще всего причиной неисполнения хозяйственных договоров выступает неплатежеспособность партнеров. К тому же неплатежеспособность одного партнера отрицательно влияет на всех предпринимателей, задействованных с ним в одной цепочке договоров. Производственный риск как таковой возникает в связи с отказом партнера от заключения договора после завершения переговоров, заключением договоров с неплатежеспособными партнерами, частичным невыполнением партнером договорных обязательств и в других случаях, включая выбор недобросовестного партнера⁵.

Правильный выбор надежных и добросовестных контрагентов, вот основной момент сферы договорных отношений. Необходимо доверять (данная проблема будет рассмотрена в следующем разделе), а также быть уверенным в своем партнере по бизнесу. Конечно, такая уверенность должна быть не на всю жизнь, но, хотя бы на срок действия договора точно.

Проблема выбора и оценки контрагента, как правило, связана с вопросом получения необоснованной налоговой выгоды - минимизации налоговых платежей. Поэтому именно налогоплательщикам нужно быть готовым обосновать перед налоговым органом (в ряде случаев - перед судом) причины выбора контрагента, доказав факт проявления своей осмотрительности и осторожности при осуществлении выбора. Исключительно налоговый аспект данной проблематики сужает практическую значимость и перспективность оценки контрагентов. В связи с чем в настоящей работе автором будут рассмотрена сфера договорных отношений вне зависимости от конкретных отраслей.

5 См. выше

2. Недоверие в сфере договорных отношений

Недоверие в сфере договорных отношений порождает нормы закона, дающие законодателю право внедряться в частноправовые отношения. Чрезмерное регулирование области контрактов, установление существенных условий для определенных видов договоров, недоверие к судебному корпусу в Российской Федерации являются первопричинами недоверия контрагентов друг к другу.

Как отмечал П.А. Столыпин, «Эффективный гражданский оборот невозможен без доверия к законодателю, определяющему "правила игры". Не только каждый законопроект, но каждая отдельная его черта, каждая особенность может чувствительно отозваться на благе страны»⁶. На сегодняшний день недоверие между сторонами договорных отношений порождает не сколько активное нормотворчество законодателя, сколько принятие нормативных правовых актов, дублирующих друг друга (например, положения Гражданского кодекса РФ в отношении юридических лиц в форме общества с ограниченной ответственностью и специальный Федеральный закон «Об обществах с ограниченной ответствен-

стью» содержат противоречащие друг другу положения по вопросу срока оплаты уставного капитала). И чем руководствоваться другой стороне договора (например, желающей купить долю в обществе) при поиске ответа на поставленный вопрос? Важнейшее значение здесь приобретает доверие к судебной системе, о котором было упомянуто ранее, которое несомненно должно позволять субъектам гражданского оборота рассчитывать на то, что в случае принятия нормы, нарушающей их права, суд будет достаточно независим и компетентен, чтобы дать строгую интерпретацию такой нормы.

6 Речь П.А. Столыпина во II Государственной Думе 6 марта 1907 г. // <http://dugward.ru/library>

Реформирование судебной системы Российской Федерации и упразднение Высшего Арбитражного суда РФ также не способствовали укреплению доверия населения к этой ветви власти.

С точки зрения буквы закона наибольшее доверие в гражданском обороте вызывает физическое лицо, поскольку оно отвечает по своим обязательствам всем принадлежащим ему имуществом, за исключением имущества, на которое в соответствии с законодательством не может быть обращено взыскание. При условии, конечно, что это имущество у него имеется.

В случаях, когда речь идет о юридических лицах, степень доверия значительно снижается, поскольку по общему правилу тот, кто стоит за юридическим лицом (собственник имущества, учредитель, участник), не будет нести ответственность за его действия. Исключением выступают полные товарищества, товарищества на вере (для полных товарищей). Показательным примером в этом смысле является общество с ограниченной ответственностью, участники которого не отвечают по его обязательствам и несут риск убытков, связанных с деятельностью общества, в пределах стоимости внесенных ими вкладов. Не случайно данная организационно-правовая форма юридического лица пользуется большой популярностью в отличие от полного товарищества.

Следует признать, что доверие формируется не одномоментно, а на протяжении определенного периода времени и предопределяется репутацией контрагентов, долгосрочностью и устойчивостью договорных отношений, гарантирующих надлежащее исполнение обязательств. Доверительные отношения компаний друг к другу находят свое воплощение в форме и содержании заключаемых контрактов, характере вносимых в них предложений, сроках и форме реализации контрактов, форме оплаты. Пока же недостаток доверия между субъектами, вступающими в гражданско-правовые отношения, чаще всего восполняется путем применения различных способов

обеспечения исполнения обязательств. Феномен же "честного купеческого слова" современному гражданскому обороту чужд⁷.

Дефицит доверия выступает сегодня одним из важнейших факторов, тормозящих развитие договорного права и снижающих его эффективность. Между тем "благополучие страны, а также ее хозяйственная способность на фоне других стран определяются одной универсальной культурной характеристикой - присущим ее обществу уровнем доверия"⁸. По мнению автора, укреплению доверия будет способствовать диспозитивность норм договорных отношений, возможность сторон самостоятельно определять условия взаимодействия, без «нелепых» ограничений законодателя. Доверие должно стать основополагающим принципом взаимоотношений между различными субъектами договорных отношений.

3. Толкование договорных отношений

Сложившаяся практика следует по пути того, что, если правила, содержащиеся в определенном договоре между сторонами не позволяют определить содержание договора, должна быть выяснена действительная общая воля сторон с учетом цели данного договора (например, действительно ли одна сторона намеревалась поставить, а другая - получить поставленный товар). В качестве доказательств направленности воли принимаются во внимание все соответствующие обстоятельства, включая предшествующие договору переговоры и переписку, практику, установившуюся во взаимных

7 Мильнер Б.З. Теория организации: Учебник. 2-е изд., перераб. и доп. М.: Инфра-М, 2000. С. 99.

8 Фукуяма Ф. Доверие: социальные добродетели и путь к процветанию / Пер. с англ. М.: АСТ; Ермак, 2004. С. 10.

отношениях сторон, обычаи делового оборота, последующее поведение сторон.

Анализ этой нормы позволяет вычленить несколько способов толкования договора:

- филологический способ - определение буквального значения условия договора;
- логический способ - осуществление интерпретации договора с помощью обращения к законам логики.

При необходимости выяснить действительную общую волю сторон требуется применение социологического, историко-политического, функционального, целевого, психологического способов⁹.

Необходимо отметить, что, исходя из толкования данной нормы, преддоговорные контакты сторон приобретают гражданско-правовое значение только в том случае, если они приводят к заключению договора.

Поэтому, при обращении в судебный орган за разрешением возникшего из договора спора сторонам необходимо учитывать особенности и, самое главное, важность доказывания факта наличия отношений, предшествующих заключению договора. В каждом конкретном случае отношения, предшествующие заключению договора, имеют определенное значение при толковании договора¹⁰.

9 Березина Е. А. Толкование договора как вид юридического толкования. Диссертация на соискание ученой степени кандидата наук 12.00.01., 2006 г.

10 Деменкова А.А. Влияние преддоговорных и "последоговорных" отношений контрагентов на толкование условий заключенного договора: проблемы теории и обзор судебной практики,

"Вестник арбитражной практики", 2013, N 5

Заключение

Если взглянуть на процесс появления договора с философской точки зрения, что безусловно необходимо для всестороннего понимания сущности договора, можно прийти к следующему выводу.

Договор - это тонкая материя, сотканная усилиями сторон, каждая нить которой - потребность той или иной стороны. При отсутствии воли, направленной на заключение договора, нити потребностей невозможно объединить в единое полотно. В то же время при замещении реальных и желаемых потребностей ложными искусственная нить притворства рано или поздно оборвется, что бывает, например, при заключении мнимых и притворных сделок, и материя прекращает свое целостное существование. В связи с этим наличие воли играет решающую роль в зарождении договора. Поэтому при толковании условий уже заключенного договора большое значение имеет обращение к преддоговорным переговорам сторон.