**ЛЕКЦИЯ ДЛЯ МАГИСТРАНТОВ**  **ОТДЕЛЕНИЯ ДНЕВНОЙ ФОРМЫ ОБУЧЕНИЯ 061917 ГРУППЫ ПЕРВОГО КУРСА МАГИСТРАТУРЫ ЮИ ТГУ ДЛЯ ДИСТАНЦИОННОЙ ПОДГОТОВКИ ПО ДИСЦИПЛИНЕ: «ТЕОРИЯ ДОГОВОРНОГО ПРАВА» ПО НАПРАВЛЕНИЮ ПОДГОТОВКИ: «РОССИЙСКОЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВЕННОЕ ПРАВО»**

 **Лекция подготовлена и прочитана дистанционно доцентом кафедры гражданского права ЮИ ТГУ Титовым Н.Д.**

**Электронный адрес кафедры: *gr\_pravo\_ui@mail.ru***

**ТЕМА: СУЩНОСТЬ ПРИНЦИПОВ ИСПОЛНЕНИЯ ДОГОВОРНЫХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ И ТЕНДЕНЦИИ ИХ РАЗВИТИЯ В ДОКТРИНЕ, ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВЕ И ПРАВОПРИМЕНЕНИИ**

 **ЧАСТЬ ПЕРВАЯ**

 **(общая оценка проблемы принципов гражданского права)**

Традиционно принципы гражданского права (далее ПГП) рассматриваются как стабильные и устойчивые категории, которые однако могут и подвергаются определенным изменениям.

Принципы отражают фундаментальные свойства гражданского права, тенденции развития отрасли в целом, его структурных подразделений (подотраслей и институтов), являются правовым каркасом ГП РФ. Существенным свойством отраслевых ПГП, как закрепленных в ст.1 ГК РФ, так и выводимых из норм гражданского законодательства, является их непосредственно регулирующие воздействие на общественные отношения, входящие в предмет гражданского права.

Понятию и значению ПГП в регулировании общественных отношений важное значение уделялось в доктрине советского гражданского права, его подотраслей и институтов.

 Между тем смена (общественно-экономической формации (ОЭФ) в российском государстве, становление и развитие гражданского законодательства, соответствующего новым, реально складывающимся отношениям, практики его применения, а также формирование новой цивилистической доктрины в России свидетельствует о том, что принципы гражданского права, с одной стороны, это не нечто застывшее, а динамичное правовое явление, способное к саморазвитию, восприятию внешних, объективно влияющих на гражданское законодательство общественных отношений, с другой стороны, необходимо видеть преемство оценке ПГП доктриной и законодателем, оценки законодателем их значения в правовом регулировании на всех стадиях процесса правового регулирования: правотворчества, правоосуществления и правоприменения.

Указанная характеристика принципов известна давно и основана на вполне очевидном факте системности гражданского права. Системность принципов гражданского права была признана на доктринальном уровне достаточно давно, но в качестве тенденции развития учения о принципах в науке, правоприменительной практике и законодательстве все активнее проявляется в настоящее время.

**Влияние судебной практики.** Одной из тенденций развития современного частного права является возрастание роли правоприменительной практики, ее влияние на правотворческий процесс и совершенствование гражданского законодательства. Сказанное, в частности, означает, что сложившаяся правоприменительная практика способствует правильному пониманию принципов гражданского права: определяет границы действия того или иного принципа, указывает на его пределы и ограничения по конкретным делам. Динамизм общественных отношений, составляющих предмет ГП, недостаточное для потребностей реальных общественных отношений качество законов, регулирующих эти отношения, требуют систематической коррекции норм права, уточнение перечня и сущности ПГП.

**На содержание норм и ПГП права оказывают влияние и нормы международного права, зарубежного законодательства стран, в которых веками «шлифовались» нормы гражданского законодательства, его принципы.**

Подобная тенденция проявляется и применительно к его основным началам (принципам) гражданского права России. Характерна этом плане история появления принципа добросовестности в отечественном гражданском праве.

В связи с закреплением принципа добросовестности в ст.1 ГК РФ возникло немало проблем, связанных с его пониманием и применением. В частности, к ним следует отнести вопрос о том, **существует ли в российском обязательственном праве принцип содействия сторон.** Названная категория прямо закреплена некоторыми международными актами. С другой стороны, к примеру, итальянское законодательство не содержит прямо сформулированного правила об обязанности сотрудничать. Тем не менее иностранные авторы указывают, что эта обязанность прямо вытекает из общего принципа добросовестности и честности и должна применяться как общее правило регулирования обязательственных отношений.

Как видим, придание категории "добросовестность" статуса принципа, а также установление в качестве одного из его проявлений правила п.3 ст.307 ГК РФ об обязанности сторон действовать добросовестно, взаимно оказывая необходимое содействие для достижения цели обязательства, в полной мере отвечают современным тенденциям развития частного права во многих государствах.

Следует сказать, что в определенной мере международное право и зарубежное законодательство оказывают влияние на понимание практически любого гражданско-правового принципа. Другое дело, что принципы сами по себе являются основой российского права и **могут быть** таковыми только в том случае, если в полной мере вписываются в отечественные социально-экономические отношения. Но не только. Принципы как основополагающие установления должны быть порождены потребностями реальных общественных отношений.

**Появление новых принципов.** Развитие отечественного гражданского законодательства доказывает тот факт, что их перечень (ПГП, его структурных подразделений) может изменяться и дополняться в зависимости от определенных условий. Сказанное можно наглядно проиллюстрировать на том, как постепенно в отрасли гражданского права возник и совершенствовался принцип добросовестности, а затем был закреплен в качестве принципа договорных обязательств.

**Появление принципов, которые прямо в законе не указаны, но вытекают из его смысла.** Появление новых принципов возможно отнюдь не одним-единственным путем - внесением изменений в законодательство. Одной из тенденций в развитии принципов является появление таких основополагающих начал, которые прямо в законе не указаны, но вытекают из его смысла, отдельных норм гражданского законодательства. Например, принцип защиты слабой стороны в договорном обязательстве.

Фундаментальные идеи гражданского права, прямо не закрепленные в законе, могут признаваться принципами только в том случае, если они соответствуют определенным признакам:

1)находят свое отражение в определенной совокупности гражданско-правовых норм;

2)применяются в судебной практике при обосновании постановляемых решений;

3)рассчитаны на многократное использование;

4)их смысл и содержание вытекают из положений Конституции РФ.

Одним из принципов, вытекающих из отдельных существующих правил действующего гражданского законодательства, а также смысла гражданского закона в целом, является принцип защиты слабой стороны в договорном обязательстве, который основывается на идеях справедливости, равенстве граждан, социальной сущности Российского государства.

**Взаимосвязь и взаимозависимость принципов.** Вполне очевидный факт системности принципов отечественного гражданского права нередко в доктрине рассматривается лишь в качестве их теоретического свойства. Но вместе с тем следует признать, что практические аспекты системности и взаимосвязи принципов гражданского законодательства в отечественной цивилистике хотя и исследованы недостаточно, однако имеют не только теоретическое значение, но и важное прикладное значение.

С позиции правоприменителя взаимосвязь и взаимодействие различных принципов гражданского права означает, что судам для принятия законных и обоснованных решений, правильного толкования норм надлежит руководствоваться не просто принципами гражданского права, но и использовать их в системе. Важным аспектом системы принципов в ГП является наличие в нем институциональных принципов (подотраслей, институтов). Системность является отличительным и существенным признаком гражданско-правовых принципов, включая и принципы его подразделений (подотраслей и институтов).

**Выводы**

1)Современные тенденции в развитии ПГП можно условно поделить на две группы. К первой относятся **генеральные** направления развития, которые характерны для развития частного права в целом: легальная закрепленность либо выводимость из норм гражданского права, системность, межотраслевые связи, влияние судебной практики, международного права и зарубежного законодательства. Ко второй группе можно отнести такие тенденции в развитии принципов гражданского права как появление новых принципов, в том числе таких, которые прямо в законе не указаны, но применяются судами на основании системного толкования норм права, наличие "исключений" из принципов, взаимосвязь и взаимодействие основных начал. Полагаем, что на сегодняшний день важнейшей характеристикой, отражающей суть процессов, связанных с действием ПГП, является их направленность на решение не только теоретических, но и практически ориентированных задач.

2)Система ПГП включает в качестве структурных элементов принципы подсистемы – подотраслей и институтов, являющихся реализацией конституционных принципов организации правового регулирования отношений, включенных в предмет ГП как отрасли.

 **ЧАСТЬ 2**

**(некоторые особенности принципов договорного права в связи с совершенствованием общей части ГК РФ)**

Анализ существенного обновления общей части ГК РФ в связи принятием ФЗ №42-ФЗ от 08.04.2015 позволяет выделить 2 тенденции в развитии принципов исполнения договорных обязательств:

1)сохранение экономико-правового и политико-правового опыта предшествующего периода в сфере (при) исполнения договорных обязательств в определенных пределах;

2) совершенствование и обновление законодательных решений по развитию принципов исполнения договорных обязательств (ПИДО), что в свою очередь обусловлено уровнем развития реальных общественных отношений в целом, более высоким уровнем развития гражданского оборота, потребностями гражданского оборота.

Что сохранено при условии обновления содержания:

1)ПНИДО (принцип надлежащего исполнения договорных обязательств)(ст.309 ГК РФ);

2)ПРИДО (принцип реального исполнения договорных обязательств)(ст.308.3, 396 ГК РФ);

3) Принцип стабильности договорных обязательств (ст.310, 405-453 ГК РФ);

4)Принцип добросовестности при установлении, исполнении и после прекращения договорных обязательств (п.3 ст.307 ГК РФ).

В действующем ГК РФ **не закреплены в качестве самостоятельных**  принципы экономичности исполнения договорных обязательств, принцип сотрудничества (или взаимного содействия). Легально закреплены ПНИДО (ст.309 ГК РФ), ПРИДО (ст.ст.308.3, ст.396 ГК РФ). Принцип недопустимости одностороннего отказа от исполнения договорных обязательств как проявление более общего принципа – стабильности договорных обязательств получил своеобразное закрепление в ст.ст.310, 450-453 ГК РФ. Особенности законодательных решений относительно принципов ГП РФ, его структурных подразделений отражают особенности социальных, экономических, политических и правовых изменений в российском государстве.

Принцип добросовестности закрепляется в целом как отраслевой гражданско-правовой принцип, а также как принцип подразделений гражданского права (п.3 ст.307 ГК РФ). В доктрине сущность принципа добросовестности является дискуссионным. Но для практических целей вопросы применения данного принципа разъяснены в п.1 Постановления Пленума ВС РФ №25 «О применении судами некоторых положений раздела 1 ч.1 ГК РФ» от 23.06.2015, в частности разъяснено следующее.

1. Положения ГК РФ, законов и иных актов, содержащих нормы гражданского права ст.3 ГК РФ, подлежат истолкованию в системной взаимосвязи с основными началами гражданского законодательства, закрепленными в ст.1 ГК РФ.

Согласно п.3 ст.1 ГК РФ при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей участники гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. В силу п.4 ст.1 ГК РФ никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения.

Оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей, в том числе в получении необходимой информации.По общему правилу п.5 ст.10 ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются, пока не доказано иное.

Поведение одной из сторон может быть признано недобросовестным не только при наличии обоснованного заявления другой стороны, но и по инициативе суда, если усматривается очевидное отклонение действий участника гражданского оборота от добросовестного поведения. В этом случае суд при рассмотрении дела выносит на обсуждение обстоятельства, явно свидетельствующие о таком недобросовестном поведении, даже если стороны на них не ссылались (ст.56 ГПК РФ, ст.65 АПК РФ.

 Если будет установлено недобросовестное поведение одной из сторон, суд в зависимости от обстоятельств дела и с учетом характера и последствий такого поведения отказывает в защите принадлежащего ей права полностью или частично, а также применяет иные меры, обеспечивающие защиту интересов добросовестной стороны или третьих лиц от недобросовестного поведения другой стороны (п.2 ст.10 ГК РФ), например, признает условие, которому недобросовестно воспрепятствовала или содействовала эта сторона соответственно наступившим или ненаступившим (п.3 ст.157 ГК РФ); указывает, что заявление такой стороны о недействительности сделки не имеет правового значения (п.5 ст.166 ГК РФ).

 Судебная практика подтверждает тенденцию увеличения количества дел, рассматриваемых судами, свидетельствующих о недобросовестности субъектов ГПО. При таких обстоятельствах отраслевой принцип добросовестности, его проявления, в том числе и закрепленные легально, в отдельных институтах, является эффективным правовым инструментом при судебном разрешении гражданско-правовых споров.

Качественный прорыв (так он квалифицирован в литературе) в развитии законодательных представлений о ПИДО внес ФЗ №42-ФЗ от 08.04.2015, в частности закрепление в п.3 ст.307 ГК РФ принципа добросовестности.

Так в п.3 ст.307 ГК РФ установлено, что при установлении, исполнении обязательства и после его прекращения стороны обязаны действовать добросовестно, учитывая права и законные интересы друг друга, взаимно оказывая необходимое содействие для достижения цели обязательства, а также предоставляя друг другу необходимую информацию.

 Здесь принцип добросовестности наполняется следующими требованиями:

1. учитывать интересы друг друга,
2. оказывать содействие для достижении цели обязательства,
3. предоставлять друг другу необходимую информацию.

Как соотносятся эти правила? Разъяснения даны в:

 двух Постановлениях Пленума ВС РФ: №7 от 24.03.2016 «О применении судами некоторых положений ГК РФ об ответственности за нарушение обязательств» и №54 от 22.11.2016 «О некоторых вопросах применения общих положений ГК РФ об обязательствах и их исполнении» (п.14) при осуществлении стороной права на одностороннее изменение условий обязательства или односторонний отказ от его исполнения она должна действовать **разумно и добросовестно, учитывая права и законные интересы другой стороны (п.3 ст.307, п.4 ст.450.1 ГК РФ).** Нарушение этой обязанности может повлечь отказ в судебной защите названного права полностью или частично, в том числе признание ничтожным одностороннего изменения условий обязательства или одностороннего отказа от его исполнения (п.2 ст.10, п.2 ст.168 ГК РФ).

Например, по этому основанию суд может отказать во взыскании части процентов по кредитному договору в случае одностороннего, ничем не обусловленного непропорционального увеличения банком процентной ставки.

Как представляется более обоснованно рассматривать приведенные правила как содержание принципа добросовестности (ПД).

Зачем этот принцип закреплен в ст.307 ГК РФ, есть же ст.1 ГК РФ? Ответ кроется в том, что здесь он наполнен своеобразным содержанием, отличающим принцип добросовестности, закрепленным в ст.1 ГК РФ и п.1 Постановления №25, как требование к поведению субъектов гражданского оборота.

В литературе новеллы расцениваются как свидетельство соответствия ГП РФ общи глобальным тенденциям в ГП.

**ПРИДО (новое правовое решение в ст.308.3 ГК РФ**).

Что нового? Оценку необходимо давать в связке со ст.396 ГК РФ. Ст.308.3 ГК РФ усиливает действие ПРИДО, допускается понуждение к реальному исполнению договорного обязательства, если иное не вытекает из закона, иного НПА и существа обязательства. При этом гарантируется реальное исполнение решения суда: судебная неустойка (астрент) на случай неисполнения решения суда. Размер которой должен отвечать началам справедливости, соразмерности, и недопустимости извлечения выгоды из незаконного или недобросовестного поведения.

Оценка ст.308.3 ГК РФ.

1. Реальные общественные отношения свидетельствуют о том, что на данном этапе рынок не все расставляет по своим местам.

 В связи с этим в данной норме закона усиливается роль ПРИДО. Правила диспозитивные, но реальное исполнение обеспечивается возможностью предъявления иска о понуждении к реального исполнения. А исполнимость решения суда обеспечивается специальной санкцией – судебной неустойкой (астрент).

 21)Новое и в принципе недопустимости одностороннего отказа как части более широкого принципа – стабильности договорного обязательства (ст.310 ГК РФ). Новое в праве на одностороннее изменений условий или на отказ от исполнение договорного обязательства предоставляется лишь стороне, не являющейся предпринимателем. Между предпринимателями может быть предусмотрено такое право на возмездной основе. Оба правила являются диспозитивным.

НЕДООЦЕНЕННОЙ В ДОКТРИНЕ ЯВЛЯЕТСЯ СТ.307.1ГК РФ, которая устанавливает следующие правила.

1)К обязательствам, возникшим из договора (договорным обязательствам), общие положения об обязательствах (настоящий подраздел) применяются, если иное не предусмотрено правилами об отдельных видах договоров, содержащимися в настоящем Кодексе и иных законах, а при отсутствии таких специальных правил - общими положениями о договоре (подраздел 2 раздела 3 ГК РФ).

**В чем сущность правила, приведенного в п.1 ст.307.1 ГК РФ?**

Во-первых, в нем закрепляется последовательность применения норм о конкретных договорах: прежде всего применяются специальные нормы, относящиеся к конкретному договору, затем нормы договорного права и нормы обязательственного права, а затем правила о сделках.

Во-вторых, установлено, что указанная последовательность применения норм ГК РФ распространяется на все договорные основания возникновения, изменения и прекращения договорных обязательств,

В-третьих, всякого рода отступления от правила, закрепленного в п.1 ст.307.1 ГК РФ, могут предусматриваться только ГК РФ и в иных законах.

В соответствии с п.2 ст.307.1 ГК РФ к обязательствам вследствие причинения вреда и к обязательствам вследствие неосновательного обогащения общие положения об обязательствах (настоящий подраздел) применяются, если иное не предусмотрено соответственно правилами глав 59 и 60 настоящего Кодекса или не вытекает из существа соответствующих отношений.

Нормы обязательственного права применяются и к внедоговорным обязательствам (деликты, обязательства из неосновательного обогащения), за исключением наличия специальных норм или невозможности применения общих норм в связи с существом соответствующих отношений.

В п.3 данной статьи ГК РФ установлено, что поскольку иное не установлено настоящим Кодексом, иными законами или не вытекает из существа соответствующих отношений, общие положения об обязательствах (настоящий подраздел) применяются к требованиям:

1) возникшим из корпоративных отношений (глава 4 );

2) связанным с применением последствий недействительности сделки (параграф 2 главы 9).

Корпоративные отношения включены в предмет ГП РФ. Какова их правовая природа? Вопрос спорный, в литературе высказан ряд мнений. Но законодатель решил проблему оригинально: включив эти отношения в предмет гражданского права, распространил на эти отношения нормы обязательственного права (за указанными исключениями). Как представляется распространить нормы обязательственного права на те или иные отношения не тождественно определению правовой природы отношений (корпоративных и реституционных) и соответствующих правоотношений.