

*Арасланова А.И.,
студент магистратуры 3 курса, направление «Договоры в судебной и
деловой практике»
Волго-Вятский институт (филиал) ФГБОУ ВО «Московский
государственный юридический университет имени О.Е. Кутафина
(МГЮА)»
Россия, г. Киров*

ПРЕДМЕТ ПУБЛИЧНОГО ДОГОВОРА КАК ОДИН ИЗ ЕГО ОСНОВНЫХ ПРИЗНАКОВ

***Аннотация:** в статье приведена классификация признаков публичного договора на основные и второстепенные. Более подробно рассмотрен предмет публичного договора, как один из его основных признаков. Статья рассматривает публичный интерес как дифференцирующий признак предмета публичного договора.*

***Ключевые слова:** публичный договор, признаки публичного договора, предмет публичного договора, публичный интерес.*

***Annotation:** the article is about a classification of signs of a public contract into primary and secondary. It also considers the subject of a public contract as one of its main features. The article considers public interest as a differentiating feature of the subject of a public contract.*

***Key words:** public contract, signs of a public contract, the subject of a public contract, public interest.*

В теории права выделяют общие, относящиеся к любому договору признаки, в науке гражданского права выделяют признаки гражданско-правового договора. Если говорить о публичном договоре в гражданском праве,

то его исследователи отмечают следующие характеризующие его признаки: особый субъектный состав, предмет договора, ограничения договорной свободы.

Калашниковой Г.А. признаки публичного договора разделены на две группы: основные признаки, а точнее признаки, к которым она относит саму публичную деятельность исполнителя, и второстепенные признаки, к которым относятся стороны публичного договора, предмет, наличие в законе прямого указания об отнесении того или иного вида договора к публичным. Калашникова Г. А. считает, что основное значение имеет основной признак, ведь именно через него определяется сущность публичного договора. Второстепенные же признаки носят вспомогательный характер. Они могут встречаться не у всех однородных явлений, но в большинстве случаев все-таки присутствуют, позволяя определить частность в общий ряд [1, с. 18].

В этой статье мы подробнее остановимся на предмете публичного договора.

В общей теории права и в теории обязательственного права дано определение предмета договора как правоотношения. Предмет договора определяется как действие или совокупность действий, определяющих тип и характер условий заключаемой сделки. Исходя из того, что предметом договора является деяние, можно сделать вывод, что и обязанность по заключению договора, как и отсутствие права на отказ в заключении договора тоже относятся к предмету публичного договора. Предмет публичного договора имеет особенности, присущие только к данной категории договора [2, с. 172].

Говоря о предмете публичного договора, необходимо обратить внимание на то, что в ст. 426 ГК РФ не указано ни одного характеризующего предмет признака. Выполнение работ, оказание услуг и продажа товаров являются универсальными действиями, которые относятся ко всему гражданскому обороту. Заниматься выполнением работ, продажей товаров или оказанием услуг может любой субъект гражданского права с учетом объема его дееспособности. Но это не значит, что любой субъект в процессе осуществляемой им деятельности получает возможность стать стороной публичного договора.

Этой же точки зрения придерживается Брагинский М. И. «...на наш взгляд, вызывает сомнение отнесение к числу признаков публичных договоров, выделенных в ст. 426 ГК РФ то, что коммерческая организация... должна осуществлять деятельность по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг [2, с. 174]. Индивидуализирующим признаком вида... не может считаться то, что присуще всему роду (всем вообще коммерческим организациям как таковым)». Таким образом, определение публичного договора, законодательно закрепленное, в части формулировки предмета договора можно назвать спорным, т.к. оно не в полной мере соответствует правовой действительности.

По нашему мнению, предмет публичного договора необходимо дифференцировать через указание на публичный характер деятельности стороны, которая должна исполнять основные обязанности по договору, и через право каждого потребителя понуждать к заключению этого договора в судебном порядке. То есть в данном случае речь идет о наличии публичного интереса в сфере частного права в конкретном договорном правоотношении. В сферу действия публичного договора попадают только такие деяния по выполнению работ, передаче имущества или оказанию услуг, которые имеют публичный интерес, но только в сфере частных правоотношений и носят публичный характер [3, с. 66].

Мы считаем, что для формирования оптимальный подхода законодателя и субъектов правоприменительной деятельности к сочетанию частного и публичного элемента в правовой системе необходимо, прежде всего, правильно решить теоретические вопросы, связанные с категорией публичного характера деятельности. Необходимо определить, что такое публичный интерес или, как его еще называют, публичный характер деятельности?

Указанное понятие стало исследоваться учеными относительно недавно – лишь в последние десятилетия. Публичный интерес является оценочным понятием, законодательно его определение нигде не закреплено. По мнению Лукьяненко М. Ф., невозможно формализовать все признаки оценочного

понятия, так как они никогда не исчерпают всего содержания оценочного понятия.

На практике это обстоятельство относительно публичных договоров имеет негативную сторону. Так, правоприменители вследствие субъективного усмотрения часто не применяют к некоторым договорным правоотношениям правила о публичном договоре, ссылаясь на то, что закон прямо не относит указанный вид договора к публичному, а также ссылаясь на субъективное мнение об отсутствии публичного интереса в данном правоотношении.

Мы попытаемся дать определение термину «публичный интерес». Публичный интерес – это часть системы действующего права, чьи нормы направлены на защиту законных интересов и прав неопределенного круга лиц, публично-правовых, муниципальных образований, обеспечение безопасности жизни и здоровья граждан, а также обороны и безопасности государства, с выполнением общественных целей и задач.

Подводя итог, приходим к выводу, что одним из основных определяющих признаков публичного договора можно считать его предмет - деятельность, в основу которой заложен публичный интерес, как обеспечение частного интереса в его согласованности с интересами всего государства и общества, и как интерес всех и каждого.

Определяющими признаками, доказывающими наличие в правоотношении публичного интереса, можно считать вовлечение в сферу действия данного правоотношения большого, или, как указано в «Законе о защите прав потребителей», «неопределенного» круга лиц, а также открытый характер деятельности исполнителя, т.е. плоды такой деятельности предназначенный для широкой аудитории.

Использованные источники

1. Ларина Т.В. Особенности правового регулирования публичного договора в России [Текст] / Т.В. Ларина // Юрист. - 2004. - №4. - С. 18-19.

2. Брагинский М.И. Договорное права [Текст]: общие положения / М.И. Брагинский, В.В. Витрянский. - М.: Статут, 1997. – 682 с.
3. Гражданское право: В 2 т. Том 1 [Текст]: учебник / отв. ред. проф. Е.А. Суханов. - М.: 2003. – 450 с.