

Кашина Ю.В.,

студент магистратуры

Волго-Вятского института (филиала)

Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), г. Киров

Научный руководитель: Карavaев Николай Викторович,

к.ю.н., доцент кафедры гражданского права и процесса

Волго-Вятского института (филиала)

Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА) г. Киров

ПОНЯТИЕ И ПРИЗНАКИ ПУБЛИЧНЫХ ДОГОВОРОВ В РОССИЙСКОМ ПРАВЕ

***Аннотация:** В статье рассматриваются различные подходы к квалификации договора в качестве публичного. Рассматриваются его основные признаки, а также виды публичных договоров.*

***Ключевые слова:** публичный договор, потребитель, «слабая» сторона, субъектный состав, признаки договора.*

***Annotation:** The article presents various approaches to qualifications. Its main features, as well as types of public contracts are considered.*

***Key words:** public contract, consumer, “weak” party, subject composition, signs of the contract.*

Публичные договоры являются самыми распространенными договорами в гражданском праве, и практически каждый человек сталкивается с публичными договорами ежедневно. Пользуясь услугами связи, транспортными услугами, услугами бытового подряда, страхования и др., мы вряд ли серьезно задумываемся над природой этих правоотношений.

Появление публичных договоров как субъектов гражданско-правовых отношений было вызвано необходимостью защитить права и законные интересы

потребителей, как наименее защищенной стороны договоров данного вида¹. Объясняется это тем, что обычный рядовой потребитель вступает в экономические отношения с крупными организациями, что ставит стороны в неравное положение.

Цель публичного договора – защита «слабой» стороны в договоре (потребителя) и установление в экономическом правоотношении фактического, а не юридического равенства сторон.

Кроме того, как отмечал М.И. Брагинский, положения ст. 426 ГК РФ призваны создать односторонние гарантии потребителю — экономически более слабой стороне, «которая, нуждаясь в товарах, работах и услугах, обращается за ними к тому, кто занимает заведомо экономически более сильные позиции на рынке, — к коммерческой организации». Таким образом, нормы о публичном договоре уравнивают положения обеих сторон, а также создают гарантии функционирования свободного рынка и способствуют борьбе с монопольными тенденциями².

По мнению Е.В. Вавилина³, слабой стороной в обязательстве признается та, которая имеет субъективное право, однако формы и способы его реализации, а также предусмотренный нормативно-правовыми актами механизм осуществления этого права в конкретном правоотношении несовершенен.

По мнению Каширина И. О.⁴ нормы о публичном договоре, получившие отражение в ГК РФ, представляют собой один из противоречивых институтов. Противоречивость заключается в том, что существует три разных подхода к квалификации того или иного договора в качестве публичного.

Первый подход к квалификации договора в качестве публичного заключается в правиле: если законом прямо не предусмотрено, что договор

¹ Малютина Елена Юрьевна Публичный договор как институт гражданского права // Вопросы науки и образования. 2018. №3 (15). URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/publichnyy-dogovor-kak-institut-grazhdanskogo-prava> (дата обращения: 02.09.2019).

² Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право: Общие положения. М.: Статут, 1997. С. 198 — 200.

³ Вавилин Е.В. Слабая сторона в обязательстве: понятие и классификация // Современное состояние и тенденции Российского законодательства в условиях преемственности государственно-правового развития России : Сб. науч. трудов // Ответ. ред. Е.В. Вавилин, Д.Е. Петров.— Саратов: ИЦ «Наука», 2008. С. 67.

⁴ Каширин Игорь Олегович Публичный договор как элемент защиты слабой стороны // Юридическая наука. 2012. №1. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/publichnyy-dogovor-kak-element-zaschity-slaboy-storony> (дата обращения: 02.09.2019).

является публичным, то он таковым не является. Сторонниками данного подхода, в частности, являются А. Кабалкин, Л. Санникова⁵. По их мнению, положения ст. 426 ГК РФ, определяющие требования к публичному договору, распространяются на конкретный вид договора в том случае, если в особенной части ГК РФ закреплено положение о публичном характере данного договора.

Второй подход к отнесению договоров к категории публичных основывается на анализе совокупности положений гражданского законодательства и подзаконных актов, регулирующих определенный тип отношений. По мнению А.Е. Шерстобитова, вывод о публичности договора возмездного оказания услуг связи следует из ст.27 ФЗ «О связи», а вывод о публичности договора возмездного оказания услуг почтовой связи – из положений ст. 19 ФЗ «О почтовой связи»⁶.

Третий подход к квалификации договоров в качестве публичных заключается в непосредственном применении ст. 426 ГК РФ к договорным отношениям.

Согласно положениям п. 1 ст. 426 ГК РФ: «Публичным договором признается договор, заключенный лицом, осуществляющим предпринимательскую или иную приносящую доход деятельность, и устанавливающий его обязанности по продаже товаров, выполнению работ либо оказанию услуг, которые такое лицо по характеру своей деятельности должно осуществлять в отношении каждого, кто к нему обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п.)»⁷.

Существуют также и иные взгляды на понимание «публичного договора». Так, О.С. Левченко со ссылкой на посвященную публичному договору кандидатскую диссертацию Г.А. Калашниковой⁸, рассматривая вопрос о сущности и системе отношений, подвергающихся регулированию нормами о

⁵ Кабалкин А., Санникова Л. Договор проката // Рос.юстиция. 2000. №6. С.16.

⁶ Гражданское право: в 2 т. : учеб. / отв.ред. Е.А. Суханов. М.2000. Т.2, полут. 2. С.15

⁷ "Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 18.07.2019) // КонсультантПлюс [Электронный ресурс]: правовой сайт. – 2019.

⁸ Калашникова Г.А. Публичный договор: Дис. ... канд.юрид.наук. Краснодар, 2002.

публичном договоре, предлагает рассматривать публичный договор как некое правовое явление, которое не является договором, а охватывает более широкий круг отношений. Согласно позиции О.С. Левченко: «публичный договор» – это сложная правовая конструкция, включающая различные последовательно сменяющиеся правоотношения, что и характеризует ее специфику⁹.

Представляется правильным рассматривать публичный договор как некую юридическую формулу, которой обязаны придерживаться его участники, вступая в договорные отношения, и которая представляет собой совокупность неких обязательных условий-признаков.

Выделяют несколько признаков, характеризующих договор как публичный. При этом учеными предлагается разное их количество. Так, в статье Лесковой Ю.Г.¹⁰ выделяются четыре признака публичного договора: особый субъектный состав (коммерческая организация и потребитель), характер осуществляемой коммерческой организацией деятельности, обязанность для коммерческой организации заключить договор с любым обратившимся к ней лицом и одинаковость условий для всех потребителей.

Совокупность перечисленных признаков характеризует договор как публичный. Вместе с тем, заслуживает внимания точка зрения, в соответствии с которой два последних признака в качестве таковых рассматриваться не могут, а являются целью публичного договора.

В литературе выделяют и другие признаки публичного договора. К примеру, в учебнике по гражданскому праву под редакцией А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого¹¹, помимо вышеперечисленных двух, предлагается выделять в качестве признака публичного договора его предмет, под которым авторы понимают деятельность, указанную в п. 2 и 3 ст. 426 ГК РФ.

⁹ Левченко Ольга Сергеевна Некоторые дискуссионные вопросы понимания публичного договора // Теория и практика общественного развития. 2008. №1. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/nekotorye-diskussionnye-voprosy-ponimaniya-publichnogo-dogovora> (дата обращения: 03.09.2019).

¹⁰ Лескова Юлия Геннадьевна Частноправовые средства как инструменты публичной организации предпринимательских отношений // Современная наука. 2011. №3. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/chastnopravovyye-sredstva-kak-instrumenty-publichnoy-organizatsii-predprinimatelskih-otnosheniy> (дата обращения: 03.09.2019).

¹¹ Гражданское право: Учеб.: В 3 т. Т.1. 6-е изд., перераб. и доп./Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2012.–776 с.

Таким образом, квалифицирующим признаком публичного договора, выделяющим этот тип договора, является субъектный состав лиц – его участников (формальный признак), а также характер осуществляемой коммерческой организацией деятельности (субъективный признак).

Из закона не следует, что договор рассматривается как публичный только в том случае, если об этом прямо указано в законе. Исчерпывающего перечня видов договоров, подпадающих под режим публичного договора, закон не устанавливает, а определяет лишь квалифицирующие признаки, которые рассмотрены выше.

Перечень видов публичных договоров приводится в п.1 ст.426 ГК РФ. К ним относятся розничная торговля, услуги связи, электроснабжение, медицинское, гостиничное обслуживание и т.п. Данный перечень, указанный в ст. 426 ГК РФ не является исчерпывающим, а дополняется другими нормами кодекса, законами и нормативными актами. Прямое указание на то, что договор является публичным, содержится в определенных нормах ГК РФ. Однако если договор прямо не назван публичным в законе, это не значит, что он не будет являться публичным, в частности имеется в виду договор энергоснабжения.

Публичный договор – это один из инструментов ограничения принципа свободы договора. Смыслом такого ограничения является стремление законодателя защитить экономически более слабую сторону договора – потребителя, что разъяснял Конституционный Суд РФ в своем Определении от 06.06.2002 № 115-О¹². Юридическая наука развивает позицию высшего суда, указывая, что потребитель является слабой стороной в публичном договоре не только с экономической точки зрения, но и по той причине, что не обладает всей полнотой информации в соответствующей сфере как его контрагент, занимающийся соответствующей деятельностью на профессиональной основе.

Таким образом, на основании анализа статьи 426 ГК РФ можно сделать вывод о том, что публичный договор в гражданском праве – это определенная

¹² Определение Конституционного Суда РФ от 06.06.2002 №115-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Мартыновой Евгении Захаровны на нарушение ее конституционных прав пунктом 2 статьи 779 и пунктом 2 статьи 782 Гражданского кодекса Российской Федерации // КонсультантПлюс» [Электронный ресурс]: правовой сайт. – 2019.

группа гражданско-правовых договоров, объединенных общими признаками, позволяющими охарактеризовать такой договор как обязательный к заключению и предусматривающий равные условия для потребителей.

ИСПОЛЬЗОВАННЫЕ ИСТОЧНИКИ

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 18.07.2019) // КонсультантПлюс» [Электронный ресурс]: правовой сайт. – 2019.
2. Определение Конституционного Суда РФ от 06.06.2002 №115-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалобы гражданки Мартыновой Евгении Захаровны на нарушение ее конституционных прав пунктом 2 статьи 779 и пунктом 2 статьи 782 Гражданского кодекса Российской Федерации // КонсультантПлюс» [Электронный ресурс]: правовой сайт. – 2019.
3. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право: Общие положения. М.: Статут, 1997. С. 198 — 200.
4. Вавилин Е.В. Слабая сторона в обязательстве: понятие и классификация // Современное состояние и тенденции Российского законодательства в условиях преемственности государственно-правового развития России: Сб. науч. трудов // Ответ. ред. Е.В. Вавилин, Д.Е. Петров.– Саратов: ИЦ «Наука», 2008. С. 67.
5. Гражданское право: Учеб.: В 3 т. Т.1. 6-е изд., перераб. и доп./Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2012.–776 с.
6. Гражданское право: в 2 т. : учеб. / отв.ред. Е.А. Суханов. М.2000. Т.2, полут. 2. С.15
7. Кабалкин А., Санникова Л. Договор проката // Рос.юстиция. 2000. №6. С.16.
8. Калашникова Г.А. Публичный договор: Дис. ... канд.юрид.наук. Краснодар, 2002.
9. Каширин Игорь Олегович Публичный договор как элемент защиты слабой стороны // Юридическая наука. 2012. №1. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/publichnyy-dogovor-kak-element-zaschity-slaboy-storony> (дата обращения: 02.09.2019).

10. Левченко Ольга Сергеевна: Некоторые дискуссионные вопросы понимания публичного договора // Теория и практика общественного развития. 2008. №1. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/nekotorye-diskussionnye-voprosy-ponimaniya-publichnogo-dogovora> (дата обращения: 03.09.2019).
11. Лескова Юлия Геннадьевна: Частноправовые средства как инструменты публичной организации предпринимательских отношений // Современная наука. 2011. №3. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/chastnopravovye-sredstva-kak-instrumenty-publichnoy-organizatsii-predprinimatelskih-otnosheniy> (дата обращения: 03.09.2019).
12. Малютина Елена Юрьевна Публичный договор как институт гражданского права // Вопросы науки и образования. 2018. №3 (15). URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/publichnyy-dogovor-kak-institut-grazhdanskogo-prava> (дата обращения: 02.09.2019).