

А.Г. Карапетов
А.И. Савельев

СВОБОДА ДОГОВОРА И ЕЕ ПРЕДЕЛЫ

В двух томах

Том первый

ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ, ИСТОРИЧЕСКИЕ
И ПОЛИТИКО-ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ
ПРИНЦИПА СВОБОДЫ ДОГОВОРА
И ЕГО ОГРАНИЧЕНИЙ



УДК 347.4
ББК 67.404.2
К 21

Карпетов Артем Георгиевич — доктор юридических наук, научный руководитель Юридического института «М-Логос», профессор Российской школы частного права при Правительстве РФ, автор ряда монографий и научных статей по вопросам договорного права и теории права.

Савельев Александр Иванович — кандидат юридических наук, магистр частного права, юрисконсульт компании IBM (Россия/СНГ), автор ряда научных работ по вопросам договорного права и права интеллектуальной собственности.

Карпетов А.Г., Савельев А.И.

К 21 Свобода договора и ее пределы. Т. 1: Теоретические, исторические и политико-правовые основания принципа свободы договора и его ограничений. — М.: Статут, 2012. — 452 с.

ISBN 978-5-8354-0870-2 (Т. 1) (в пер.)

ISBN 978-5-8354-0869-6

Настоящая книга посвящена анализу комплекса проблем, возникающих в связи с реализацией принципа свободы договора в частном праве. В первом томе книги авторы анализируют данную проблематику в рамках широкой исторической, сравнительно-правовой и политико-правовой методологии. Большое внимание уделено истории развития принципа свободы договора в контексте мировой экономической истории и эволюции экономических учений, а также экономическим основаниям принципа договорной свободы и его ограничений в современном праве. Во втором томе книги изучаются наиболее актуальные частные проблемы реализации принципа свободы договора и его ограничения (императивные нормы, смешанные и непоименованные договоры, судебный контроль справедливости договорных условий, договоры присоединения и кабальные сделки и др.). На основе сделанных в первом томе общих теоретических выводов во втором томе анализируются действующее законодательство и судебная практика зарубежных стран и России и обосновываются предложения по дальнейшему совершенствованию отечественного права.

Книга может быть интересна ученым, преподавателям, судьям, адвокатам, студентам юридических вузов и всем юристам, которые интересуются вопросами частного права. Книга (в особенности ее первый том) может быть также полезна юристам и экономистам, изучающим взаимосвязь экономики и права.

УДК 347.4
ББК 67.404.2

ISBN 978-5-8354-0870-2 (Т. 1)

ISBN 978-5-8354-0869-6

© А.Г. Карпетов, 2012

© А.И. Савельев, 2012

© Издательство «Статут», редподготовка, оформление, 2012

ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение	6
Раздел I. ОБЩИЕ ЗАМЕЧАНИЯ	9
Глава 1. Уточнение предмета исследования	9
§ 1. Pacta sunt servanda	9
§ 2. Соотношение принципа обязательности контрактов и принципа свободы договора	22
§ 3. Содержательные и процедурные проявления свободы договора	25
§ 4. Свобода договора и дефекты заключения договора.....	26
§ 5. Свобода договора и пределы договорного права	27
Глава 2. Методологические аспекты политико-правового анализа принципа свободы договора	30
§ 1. Обоснование необходимости политико-правового анализа	30
§ 2. Экономический анализ	42
§ 3. Этическая подоплека проблематики договорной свободы и ее ограничений	48
Раздел II. ИСТОРИЯ РАЗВИТИЯ ПРИНЦИПА СВОБОДЫ ДОГОВОРА В ПОЛИТИКО-ПРАВОВОМ КОНТЕКСТЕ	50
Глава 1. С древних времен до конца XVIII в.	50
§ 1. Развитие экономики и экономической мысли	50
§ 2. Эволюция социальной этики	59
§ 3. Влияние на частное право	64
Глава 2. Эпоха laissez-faire	90
§ 1. Экономические предпосылки.....	90
§ 2. Социально-этическая основа наступления эпохи laissez-faire	118
§ 3. Отражение в области частного права.....	122
Глава 3. Конец эпохи laissez-faire	153
§ 1. Социально-экономический аспект	153
§ 2. Социально-этические предпосылки краха laissez-faire.....	169

§ 3. Влияние краха идеологии и политики laissez-faire в области права	171
Глава 4. После второй мировой войны и до наших дней	181
§ 1. Экономический аспект	181
§ 2. Социально-этический аспект	209
§ 3. Влияние на частное право	215
Глава 5. Итоговые замечания	231
Раздел III. ЭКОНОМИЧЕСКИЕ И ЭТИЧЕСКИЕ ОСНОВАНИЯ ПРИНЦИПА СВОБОДЫ ДОГОВОРА	243
Глава 1. Экономические предпосылки презумпции договорной свободы	243
§ 1. Общие замечания	243
§ 2. Теория рационального выбора как основание принципа свободы договора	245
§ 3. Улучшение по Парето	254
§ 4. Ограничения свободы договора и разрушение спонтанного порядка балансирования спроса и предложения	264
§ 5. Проблема неэффективности государства как заменителя рыночного порядка	269
§ 6. Некоторые уточнения	275
Глава 2. Этические предпосылки принципа свободы договора	278
§ 1. Свобода договора и идея негативной свободы	278
§ 2. Свобода договора и индивидуализм	282
Глава 3. Выводы	284
Раздел IV. ПОЛИТИКО-ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ ОГРАНИЧЕНИЯ ДОГОВОРНОЙ СВОБОДЫ	289
Глава 1. Общие вопросы	289
§ 1. Релевантные политико-правовые ценности	289
§ 2. Этика и справедливость	296
§ 3. Утилитарная неприемлемость	310
§ 4. Функциональное разделение политико-правовых оснований ограничения договорной свободы	312
Глава 2. Ограничения договорной свободы во имя интересов общества, государства или третьих лиц	313
§ 1. Противодействие гражданско-правовому оформлению деятельности, запрещенной в публичном праве	313
§ 2. Нарушение сделкой основ общественной морали	314
§ 3. Защита интересов третьих лиц	317
§ 4. Обеспечение стабильности и развития экономики в целом	321

§ 5. Ограничение конкуренции	325
Глава 3. Ограничения договорной свободы в патерналистских целях.....	329
§ 1. Понятие патерналистского ограничения свободы договора ...	329
§ 2. Возможные экономические резоны	331
§ 3. Этические основания патерналистских ограничений свободы договора.....	339
§ 4. Примеры развития патерналистски обусловленных ограничений свободы договора	344
§ 5. Опасности интенсивного патернализма.....	350
§ 6. Дополнительные условия введения патерналистски обусловленных ограничений свободы договора	374
§ 7. Общие принципы патерналистского ограничения свободы договора	393
Глава 4. Финальные замечания.....	416
Раздел V. ОБЩИЕ ВОПРОСЫ РЕАЛИЗАЦИИ ПРИНЦИПА СВОБОДЫ ДОГОВОРА В РОССИЙСКОМ ПРАВЕ	421
Глава 1. Описание проблемы	421
§ 1. Суть проблемы.....	421
§ 2. Конкретные примеры.....	424
Глава 2. Причины проблемы и пути ее решения.....	433
§ 1. Непонимание экономической логики принципа свободы договора	433
§ 2. Непонимание этической подоплеку принципа свободы договора	441
§ 3. Методологические причины проблемы	442
§ 4. Страх перед злоупотреблениями.....	444