

ДОГОВОР – ВЕЛИКИЙ КОММУНИКАТОР

М.Ф. Казанцев



Казанцев
Михаил Федорович

заведующий отделом права
Института философии и
права
УрО РАН
доктор юридических наук,
доцент

Договором профессионально интересуются, прежде всего, юристы: цивилисты – гражданско-правовым договором, трудовики – трудовым договором, международники – международно-правовым договором. Подавляющее большинство юристов при этом считают, что других – не правовых договоров в природе вообще нет. Но это не так. Не правовые (не юридические) договоры есть и их даже больше чем юридических. Договор – важнейший социальный (не только правовой) феномен, пронизывающий все сферы жизни общества.

Договор – и правовой и не правовой – имеет огромное коммуникационное значение. Посредством договора люди, коллективы, организации, органы власти, государства (одним словом социальные субъекты) вступают в разнообразные отношения между собой, определяя их характер и содержание. Ежедневно в мире заключаются миллиарды договоров. Каждый человек заключает в среднем хотя бы один договор в день (конечно, не каждый день, но в расчете на один день).

Чтобы лучше представить, что такое договор, какие договоры бывают, в чем и как проявляется их роль как средства социокультурных коммуникаций полезно дать несколько штрихов из общей теории договора.

Договор (вообще) – это акт, который совершен (заключен) двумя или более лицами (сторонами), выражает их согласованную волю и направлен на регулирование отношений между сторонами или также с их

участием.

Договоры (вообще) в зависимости от наличия или отсутствия у них юридического характера подразделяются на правовые (юридические) договоры и неправовые (неюридические) договоры.

Правовой договор – это договор, который направлен на правовое регулирование отношений между сторонами или также с их участием и обеспечен возможностью государственного принуждения.

Неправовой договор – это договор, который направлен на неправовое регулирование отношений между сторонами или также с их участием и не обеспечен возможностью государственного принуждения.

Повседневная жизнь людей, деятельность органов власти, должностных лиц, политических партий, иных общественных образований пронизана многочисленными договорами (соглашениями) неюридического характера. Причем в количественном плане неюридические договоры едва ли не доминируют над юридическими. Поэтому возможна и актуальна разработка теории договора вообще, а не только теории правового договора.

Неправовые договоры могут быть подразделены (среди прочих, разумеется, оснований) в зависимости от того, в какой сфере общественной жизни они регулируют отношения (поведение) заключивших их субъектов. При делении неправовых договоров по сфере общественной жизни из их числа можно, в частности, выделить политические неправовые договоры, бытовые неправовые договоры, производственные неправовые договоры. Приведенное деление не претендует на строгую научную классификацию неправовых договоров. Скорее, это иллюстративный, притом неполный перечень неправовых договоров, помогающий получить представление об этой группе договоров.

Политический неправовой договор – это неправовой договор, направленный на ре-

гулирование неправовых отношений (поведения) в политической сфере, т.е. в сфере общественной жизни, связанной с деятельностью органов государственной власти, политических партий, движений, общественно-политических организаций и групп.

Примерами политических договоров могут служить пакетные соглашения фракций в Государственной Думе о распределении руководящих постов, соглашения политических партий о создании межпартийных блоков, а также договоры, заключаемые в рамках предвыборных технологий (например договоры между кандидатом в президенты и избирателями). Одним из последних заметных примеров политического договора, широко обсуждавшегося в средствах массовой информации, может служить Общественный договор «Выборы-2003», подписанный 22 августа 2003 г. в Москве представителями политических партий, союзов и ассоциаций специалистов в области массовой информации и политических технологий (общим числом около сорока).

Бытовой неправовой договор – это неправовой договор, направленный на регулирование неправовых отношений (поведения) в сфере быта, т.е. в сфере общественной внепроизводственной жизни, включающей удовлетворение материальных потребностей людей в пище, одежде, жилище, поддержании здоровья, а также освоение человеком духовных благ, культуры, человеческое общение, спорт, развлечения.

Бытовых договоров в повседневной жизни заключается весьма большое количество, поскольку любая договоренность в бытовой сфере (о посещении театра, рыбалке, наконец, о распитии спиртных напитков «на троих» в определенное время и в определенном месте) является ничем иным, как бытовым договором. Соглашение между спортивными командами об определенном результате игры – тоже бытовой договор (для таких случаев сложился даже специальный термин – договорный матч). В группу бытовых договоров входят и договоры в сфере личных отношений, в том числе с выраженной морально-нравственной и эмоциональной

направленностью, в частности такие договоры, как договор между девушкой и юношей (в том числе в форме взаимной клятвы) о хранении верности друг другу, пока юноша служит в рядах вооруженных сил.

Производственный неправовой договор – это неправовой договор, направленный на регулирование неправовых отношений (поведения) в производственной сфере, т.е. сфере общественной жизни, связанной с общественно-полезным трудом в народном хозяйстве.

Производственные договоры опосредуют деловые, служебные отношения, которые складываются, что называется, «на работе». К их числу относятся и договор между начальниками отделов о порядке совместного выполнения производственного задания, и соглашение между начальником и подчиненным о том, что в случае достижения работником определенного производственного результата начальник повысит ему заработную плату, и так называемое джентльменское соглашение – устный договор неправового характера в деловой сфере (например между двумя директорами о досрочной поставке оборудования).

В связи с рассмотрением неправовых договоров, особенно после упоминания в качестве политического Общественного договора «Выборы-2003», уместно поставить вопрос о том, какова природа общественного договора, о котором писали такие известные мыслители, как Гроций, Гоббс, Спиноза, Локк и в особенности Руссо, с именем которого общественный договор, собственно, и ассоциируется. Сам Руссо, излагая суть учения об общественном договоре, использовал характерную юридическую терминологию: «Найти форму ассоциации, которая всеми общими силами охраняет и защищает личность и имущество каждого своего члена... – такова основная задача, решение которой дает *Общественный Договор*. Статьи этого общественного договора так точно установлены самой природой акта, что малейшее изменение сделало бы их напрасными и недействительными; ... если мы отбросим от общественного договора, все, что не со-

ставляет его сущности, мы увидим, что он сводится к следующему положению: *каждый из нас отдает свою личность в общее владение и всю свою силу подчиняет верховному распоряжению общей воли; и в общем организме мы получаем каждого члена, как нераздельную часть целого*¹.

Из приведенной цитаты и в целом трактата Руссо следует, что общественный договор мыслится как договор между людьми о создании общего организма (государства) с наделением его верховной властью, которой подчинены члены общего организма.

Понимаемый таким образом общественный договор вполне может быть расценен как договор, так как ему присущи все признаки договора: он представляет собой акт (сам Руссо характеризует общественный договор как акт); у него наличествуют стороны – люди (индивидуумы); он выражает согласованную волю этих людей; он направлен на регулирование отношений (поведения) между людьми, а именно отношений по созданию коллективного образования, а также взаимоотношений членов данного коллективного образования, в том числе с его верховной властью.

Однако реально общественный договор (именно как договор в строгом значении этого слова) никогда не заключался ни в устной форме (в том числе в форме молчаливого согласия), ни, тем более, в письменной. Впрочем, заключение договора между всеми людьми практически невозможно, тем более с такой серьезной целью.

Таким образом, общественный договор мыслим лишь как сугубо теоретическая конструкция, выражающая идею всеобщего согласия и положенная в основу философской и юридической доктрины, объясняющей возникновение государства, государственной власти на основе соглашения между людьми.

Сама по себе идея согласия в обществе, согласия между обществом и властью весьма популярна и нередко берется на вооружение властью, политическими силами, отдельными политиками, политическими технологами. И тогда время от времени на свет появ-

ляются реальные документы под названием «общественный договор» или, на иностранный лад, «социальный контракт», одним из которых и является упоминавшийся ранее Общественный договор «Выборы-2003».

Как видно из сказанного, коммуникационное значение договора обусловлено его природой как многостороннего волевого акта, совершаемого самими сторонами с целью урегулирования своих взаимоотношений.

В коммуникационном плане важны как правовые, так и не правовые договоры. Даже трудно отдать приоритет по важности тому или другому. Жизнь невозможна без обеих. Но все же наиболее значимые социальные связи опосредуются правовыми договорами, самыми массовыми из которых являются гражданско-правовые договоры. Благодаря именно этим договорам люди продают и покупают, например, и квартиры, и автомашины, и телевизоры, и колбасу. Поэтому несколько слов о значении гражданско-правовых договоров и осуществляемом с их помощью договорном регулировании.

Место и значение гражданско-правового договора и, соответственно, договорного регулирования в правовой системе обусловлено тем, что договор является важнейшим правовым регулятором, наряду с законом (в широком смысле этого слова) и административным (иным директивным) ненормативным правовым актом. Значение договорного регулирования состоит в том, что отдельные виды отношений не могут быть урегулированы иначе как посредством договора. Речь идет об отношениях между юридически равными субъектами и прежде всего об имущественных отношениях в сфере гражданского оборота. Без договора, договорного регулирования правовая система не может существовать. Сфера договорного регулирования под воздействием тех или иных экономических, социальных, политических факторов может сужаться, но никогда она не может исчезнуть совсем.

Одной из самых значимых современных тенденций в правовом регулировании выступает расширение сферы договорного регулирования. Оно выражается в том, что договор-

ное регулирование распространяется на те виды отношений, которые ранее договором вообще не регулировались, в частности на бюджетные и налоговые отношения. Увеличение объема договорного регулирования происходит также в тех сферах, которые и ранее были подвержены договорному регулированию. Типичный пример – договорное регулирование имущественных отношений между супругами. Если раньше правовой режим супругов определялся исключительно законом, то теперь закон допускает и договорное регулирование имущественных отношений между супругами.

Договор, договорное регулирование для гражданского права как отрасли имеет системообразующее значение, так как в нем прежде всего воплощается метод гражданско-правового регулирования (гражданского права), характеризуемый юридическим равенством, самостоятельностью, инициативой участников отношений, регулируемых гражданским правом, и диспозитивностью регулирования, и, кроме того на нем, большей частью, основан гражданско-правовой оборот.

Как правовой регулятор договор обладает гибкостью, причем гораздо большей, нежели закон. С помощью договора стороны могут дорегулировать свои отношения, не урегулированные законом, или даже в допускаемых пределах адаптировать к своим потребностям законодательное регулирование.

В силу своих качеств договорное регулирование используется как эффективное средство разрешения конфликтов, ибо договор является продуктом самих конфликтующих сторон, а не навязывается извне. Не случайно Р. Иеринг считал мировую сделку, являющуюся по своей природе договором, не только допустимым, но самым правильным способом решения спора².

Договор, договорное регулирование обладают большой социальной, поистине цивилизационной, ценностью. Договор является средством социального взаимодействия между людьми, средством автономного саморегулирования отношений между ними. И с договором неразрывно связаны такие

ценности, как свобода³, демократия, гражданское общество, права человека. Уровень договорной свободы является показателем и проявлением свободы человека и общества в целом. С функциональной стороны договор – это правовое средство, без которого невозможно построение гражданского общества.

Договор присущ всем правовым системам, всем государственным режимам. Но если сопоставить тоталитарный и демократический режимы, то нельзя не увидеть, что в тоталитарном обществе роль договора принижена, и, наоборот, – в гражданском обществе договор социально-юридически значим и является популярным и эффективным правовым средством.

Договорное право – право свободного человека. Благодаря договору свободные люди сами творят право для себя. Именно право, творимое гражданами и юридическими лицами своей волей и в своем интересе путем заключения между собой договоров, – это в полной мере частное право.

Сказанное, думается, не оставляет сомнений в справедливости вынесенного в заголовке утверждения: договор – бесспорно, великий коммуникатор.

1. **Руссо, Ж.-Ж.** Общественный договор или принципы государственного права / Пер. с фр. С. Нестеровой. – М.: Издание С. Скримунта, 1906. – С. 13, 14. Стоит заметить, что в современных переводах этого трактата Руссо договорная терминология несколько отличается от использованной в приведенной цитате (см., напр.: **Руссо, Ж.-Ж.** Об общественном договоре. Трактаты / Пер. с фр. А.Д. Хаютина, В.С. Алексеева-Попова. – М.: Канон-пресс; Кучково поле, 1998. – С. 207, 208).

2. **Иеринг, Р.** Борьба за право / Пер. с нем. В.И. Лойко. – СПб.: Изд-во «Вестника Знания» (В.В. Битнера), 1912. – С. 27.

3. Б.Н. Чичерин определил договор кратко: «договор есть явление свободы в отношении к другим лицам» (см.: **Чичерин, Б.Н.** Договор // Чичерин, Б.Н. Избранные труды. – СПб.: Изд-во СПб. ун-та, 1998. – Гл. IV кн. 2-й моногр. «Философия права». – С. 96), а И.А. Покровский называл договор «живым фактором интенсивного имущественного общения» (см.: **Покровский, И.А.** Основные проблемы гражданского права. – Изд. 3-е, стереотип. – М.: Статут, 2001. – С. 240).