



Институт законодательства и сравнительного правоведения
при Правительстве Российской Федерации

ДОГОВОР КАК ОБЩЕПРАВОВАЯ ЦЕННОСТЬ

Монография



УДК 347.4
ББК 67.404
Д59

*Издание подготовлено к XIII Ежегодным научным чтениям,
посвященным памяти профессора С.Н. Братуся*

*Одобрено секцией «Частное право» ученого совета
Института законодательства и сравнительного правоведения
при Правительстве Российской Федерации*

Редакционная коллегия:

В.М. Жуйков, А.В. Габов, О.В. Гутников, С.А. Сеницын, М.Л. Шелютто

Рецензенты:

Е.П. Губин — заведующий кафедрой предпринимательского права МГУ им. М.В. Ломоносова, доктор юридических наук, профессор, заслуженный юрист Российской Федерации

К.Б. Ярошенко — главный научный сотрудник Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации, доктор юридических наук, профессор, заслуженный деятель науки Российской Федерации

Договор как общеправовая ценность: монография / В.Р. Авхадеев, В.С. Асташова, Л.В. Андриченко и др.; Ин-т законодат. и сравнит. правоведения при Правительстве РФ. — М.: Статут, 2018. — 381 с.

ISBN 978-5-8354-1482-6 (в пер.)

Договор рассматривается как универсальный регулятор различных общественных отношений как в частном, так и в публичном праве. Являясь традиционным источником гражданско-правового и международно-правового регулирования, договор находит все большее применение и доказывает свою эффективность в самом широком правовом контексте.

Исследуется использование договорных форм в сферах, нетипичных для договора с точки зрения отечественной правовой традиции, — в конституционном праве, уголовном судопроизводстве. Показаны преимущества и препятствия на пути применения согласительных процедур в гражданском судопроизводстве.

Освещены тенденции договорного регулирования в зарубежных странах.

Для научных работников, преподавателей, юристов-практиков, сотрудников государственных и муниципальных органов, аспирантов и студентов юридических вузов, а также для широкого круга читателей.

УДК 347.4
ББК 67.404

ISBN 978-5-8354-1482-6

© Институт законодательства
и сравнительного правоведения
при Правительстве Российской Федерации, 2018
© Издательство «Статут», 2018

The Institute of Legislation and Comparative Law
under the Government of the Russian Federation

AGREEMENT AS A LEGAL VALUE

Monograph



*Publication is edited for XIII Annual Scientific Conference
dedicated to the memory of Professor S.N. Bratus*

*Approved by section «Private Law» of the Academic Council
of the Institute of Legislation and Comparative Law
under the Government of the Russian Federation*

Editorial Board:

V.M. Zhuykov, A.V. Gabov, O.V. Gutnikov, S.A. Sinitsyn, M.L. Shelyutto

Reviewers:

Gubin E.P. — head of the department of business law, Law Faculty of Moscow State University, doctor of legal sciences, professor, Honored Lawyer of the Russian Federation

Yaroshenko K.B. — chief research fellow, Institute of Legislation and Comparative Law under the Government of the Russian Federation, doctor of legal sciences, professor, Honored Scientist of the Russian Federation

Agreement as a legal value: monograph / V.R. Avkhadeev, V.S. Astashova, L.V. Andrichenko, etc.; The Institute of Legislation and Comparative Law under the Government of the Russian Federation. — M.: Statut, 2018. — 381 p.

ISBN 978-58354-1482-6

In this edition an agreement is considered as a universal regulator of various social relations in both private and public law. A traditional source of civil law and international legal regulation, agreement is increasingly being used and proves its effectiveness in the broadest legal context.

The use of contractual forms in areas that are not typical for the contract from the point of view of the domestic legal tradition — in constitutional law, criminal proceedings is analyzed. The advantages and existing obstacles to the application of conciliation procedures in civil proceedings are shown.

The tendencies of contractual regulation in foreign countries are described.

For researches, teachers, legal practitioners, government officials, graduate and students of higher law school, as well as for a wide circle of readers.

АВТОРСКИЙ КОЛЛЕКТИВ

Авахдеев В.Р., ведущий научный сотрудник отдела зарубежного конституционного, административного, уголовного законодательства и международного права Института законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве Российской Федерации (далее — ИЗИСП), кандидат юридических наук, доцент — § 6 главы 1;

Асташова В.С., магистрант Московского государственного юридического университета им. О.Е. Кутафина — § 6 главы 3 (в соавторстве с О.М. Сакович, Н.Г. Семилутиной, С.В. Соловьевой, О.А. Терновой, В.П. Шрамом, С.С. Щербакком);

Андриченко Л.В., заведующий центром публично-правовых исследований ИЗИСП, доктор юридических наук, профессор, заслуженный юрист Российской Федерации — § 2 главы 2;

Бальхаева С.Б., ведущий научный сотрудник ИЗИСП, кандидат юридических наук — § 3 главы 1;

Беляева О.А., ведущий научный сотрудник, заведующий кафедрой частноправовых дисциплин ИЗИСП, доктор юридических наук, профессор РАН — § 5 главы 3 (в соавторстве с Ю.В. Трунцевским);

Габов А.В., доктор юридических наук, член-корреспондент РАН, заслуженный юрист Российской Федерации — § 3 главы 3;

Гаврилов Е.В., консультант юридического экспертно-правового управления Законодательного Собрания Красноярского края — § 4 главы 3;

Галиновская Е.А., ведущий научный сотрудник отдела экологического и аграрного законодательства ИЗИСП, кандидат юридических наук — § 1 главы 5;

Голованова Н.А., ведущий научный сотрудник отдела зарубежного конституционного, административного, уголовного законодательства и международного права ИЗИСП, кандидат юридических наук, заслуженный юрист Российской Федерации — § 5 главы 7;

Городов О.А., профессор Санкт-Петербургского государственного университета, доктор юридических наук, профессор — § 12 главы 3;

Гутников О.В., заместитель заведующего отделом гражданского законодательства и процесса ИЗИСП, кандидат юридических наук — § 2 главы 3;

Долова М.О., научный сотрудник отдела гражданского законодательства и процесса ИЗИСП, кандидат юридических наук — § 1 главы 6;

Зайцев О.А., главный научный сотрудник отдела уголовного, уголовно-процессуального законодательства; судоустройства ИЗИСП, доктор юридических наук, профессор, заслуженный деятель науки Российской Федерации, почетный работник высшего профессионального образования Российской Федерации — § 1 главы 7;

Капустин А.Я., заместитель директора ИЖиСП, президент Российской ассоциации международного права, доктор юридических наук, профессор, заслуженный деятель науки Российской Федерации — § 1 главы 1;

Кикавец В.В. доцент кафедры финансового права Российского государственного университета правосудия, кандидат юридических наук — § 7 главы 3;

Кубанцев С.П., старший научный сотрудник отдела зарубежного конституционного, административного, уголовного законодательства и международного права ИЖиСП, кандидат юридических наук, доцент — § 4 главы 7;

Лазарев В.В., заведующий отделом судебной практики и правоприменения ИЖиСП, доктор юридических наук, профессор, заслуженный деятель науки Российской Федерации, почетный работник высшего профессионального образования Российской Федерации — введение;

Лясковский И.К., адвокат, адвокатское бюро г. Москвы «Тонкий и партнеры» — § 2 главы 6;

Макарова О.В., ведущий научный сотрудник отдела уголовного, уголовно-процессуального законодательства; судоустройства ИЖиСП, кандидат юридических наук — § 2 главы 7;

Михашин А.В., аспирант ИЖиСП — § 9 главы 3;

Морозов А.Н., заместитель заведующего отделом зарубежного конституционного, административного, уголовного законодательства и международного права ИЖиСП, кандидат юридических наук — § 4 главы 1;

Никитина Е.Е., ведущий научный сотрудник отдела конституционного права ИЖиСП, кандидат юридических наук — § 7 главы 1;

Оболонкова Е.В., ведущий научный сотрудник отдела гражданского законодательства и процесса ИЖиСП, кандидат юридических наук — § 1 главы 3;

Пономарев М.В., научный сотрудник отдела экологического и аграрного законодательства ИЖиСП — § 3 главы 5;

Постников А.Е., заведующий отделом конституционного права ИЖиСП, доктор юридических наук, профессор, заслуженный деятель науки Российской Федерации — § 1 главы 2;

Сакович О.М., ведущий научный сотрудник отдела гражданского законодательства иностранных государств ИЖиСП, кандидат юридических наук — § 6 главы 3 (в соавторстве с В.С. Асташовой, Н.Г. Семилютиной, С.В. Соловьевой, О.А. Терновой, В.П. Шрамом, С.С. Щербаком);

Семилютина Н.Г., заведующий отделом гражданского законодательства иностранных государств ИЖиСП, доктор юридических наук — § 6 главы 3 (в соавторстве с В.С. Асташовой, О.М. Сакович, С.В. Соловьевой, О.А. Терновой, В.П. Шрамом, С.С. Щербаком);

Семькина О.И., старший научный сотрудник отдела зарубежного конституционного, административного, уголовного законодательства и международного права ИЗИСП, кандидат юридических наук — § 3 главы 7;

Сиваков Д.О., ведущий научный сотрудник отдела экологического и аграрного законодательства ИЗИСП, кандидат юридических наук — § 2 главы 5;

Символоков О.А., ведущий научный сотрудник отдела гражданского законодательства и процесса ИЗИСП, кандидат юридических наук, доцент — § 11 главы 3;

Соловьева С.В., ведущий научный сотрудник отдела гражданского законодательства иностранных государств ИЗИСП, кандидат юридических наук — § 6 главы 3 (в соавторстве с В.С. Асташовой, О.М. Сакович, Н.Г. Семилютиной, О.А. Терновой, В.П. Шрамом, С.С. Щербаком);

Терновая О.А., ведущий научный сотрудник отдела гражданского законодательства иностранных государств ИЗИСП, кандидат юридических наук — § 6 главы 3 (в соавторстве с В.С. Асташовой, О.М. Сакович, Н.Г. Семилютиной, С.В. Соловьевой, В.П. Шрамом, С.С. Щербаком);

Трунцевский Ю.В., ведущий научный сотрудник отдела методологии противодействия коррупции ИЗИСП, доктор юридических наук, профессор — § 5 главы 3 (в соавторстве с О.А. Беляевой);

Хаванова И.А., и.о. заведующего отделом зарубежного конституционного, административного, уголовного законодательства и международного права ИЗИСП, доктор юридических наук — § 5 главы 1;

Чашкова С.Ю., доцент кафедры гражданского и предпринимательского права Всероссийского государственного университета юстиции, кандидат юридических наук, доцент — глава 4;

Чваненко Д.А., аспирант ИЗИСП — § 8 главы 3;

Шевченко Л.И., заместитель заведующего кафедрой правового регулирования топливно-энергетического комплекса Международного института энергетической политики и дипломатии Московского государственного института международных отношений МИД России, доктор юридических наук, профессор, заслуженный юрист Российской Федерации — § 10 главы 3;

Шрам В.П., старший научный сотрудник отдела гражданского законодательства иностранных государств ИЗИСП, кандидат экономических наук — § 6 главы 3 (в соавторстве с В.С. Асташовой, О.М. Сакович, Н.Г. Семилютиной, С.В. Соловьевой, О.А. Терновой, С.С. Щербаком);

Шульга С.В., ведущий научный сотрудник отдела конституционного права ИЗИСП, кандидат юридических наук — § 2 главы 1;

Щербак С.С., младший научный сотрудник отдела гражданского законодательства иностранных государств ИЗИСП — § 6 главы 3 (в соавторстве с В.С. Асташовой, Н.Г. Семилютиной, С.В. Соловьевой, О.А. Терновой, В.П. Шрамом).

AUTHORS

Andrichenko L.V., head of the Center for public law studies, ILCL, doctor of law, professor, honored lawyer of the Russian Federation — § 2 of Chapter 2;

Astashova V.S., graduate student, Kutafin Moscow State University — § 6 of Chapter 3 (coauthored by O.M. Sakovich, N.G. Semilyutina, S.S. Shcherbak, V.P.Shram, O.A.Ternovaya);

Avkhadeev V.R., leading research fellow, Institute of Legislation and Comparative Law under the Government of the Russian Federation (hereinafter referred to as ILCL), candidate of legal sciences, associate professor — § 6 of Chapter 1;

Balhaeva S.B., leading research fellow, ILCL, candidate of legal sciences — § 3 of Chapter 2;

Belyaeva O.A., leading research fellow, ILCL, doctor of legal sciences, professor of the Russian Academy of Sciences — § 5 of Chapter 3 (coauthored by Yu.V.Truntsevskiy);

Chashkova S.Yu., associate professor of civil and business law department of the Russian State University of Justice (Moscow), candidate of legal sciences, associate professor — Chapter 4;

Chvanenko D.A., postgraduate, ILCL — § 8 of Chapter 3;

Gabov A.V., Deputy Director, ILCL, doctor of legal sciences, corresponding member of the Russian Academy of Sciences, honored lawyer of the Russian Federation — § 3 of Chapter 3;

Galinovskaya Ye.A., leading research fellow, ILCL, candidate of legal sciences — § 1 of Chapter 5;

Gavrilov E.V., consultant of the legal expert and legal department of the Legislative Assembly of the Krasnoyarsk Territory — § 4 of Chapter 3;

Golovanova N.A., leading research fellow, ILCL, candidate of legal sciences, honored lawyer of the Russian Federation — § 5 of Chapter 7;

Gorodov O.A., professor of St. Petersburg State University, doctor of legal sciences, professor — § 12 of Chapter 3;

Gutnikov O.V., deputy head of Civil Law and Litigation Department, ILCL, candidate of legal sciences — § 2 of Chapter 3;

Dolova M.O., research fellow, ILCL, candidate of legal sciences — § 1 of Chapter 6;

Kapustin A.Ya., deputy director, ILCL, president of Russian branch of International Law Association, doctor of legal sciences, professor, honored scientist of the Russian Federation — § 1 of Chapter 1;

Khavanova I.A., head of the Department of foreign constitutional, administrative, criminal legislation and international law, ILCL, doctor of legal sciences — § 5 of Chapter 1;

Kikavets V.V., associate professor of finance law department of the Russian State University of Justice (Moscow), candidate of legal sciences — § 7 of Chapter 3;

Kubantsev S.P., senior research fellow, ILCL, candidate of legal sciences, associate professor — § 4 of Chapter 7;

Lazarev V.V., head of the Department of court practice and law enforcement, ILCL, doctor of legal sciences, professor, honored scientist of the Russian Federation, honored worker of higher education of the Russian Federation — Introduction;

Lyaskovskiy I.K., lawyer, law firm “Tonkiy and partners” (Moscow) — § 2 of Chapter 6;

Makarova O.V., leading research fellow, ILCL, candidate of legal sciences — § 2 of Chapter 7;

Mikhashin A.V., postgraduate, ILCL — § 9 of Chapter 3;

Morozov A.N., deputy head of the Department of foreign constitutional, administrative, criminal legislation and international law, ILCL, candidate of legal sciences — § 4 of Chapter 1;

Nikitina E.E., leading research fellow, ILCL, candidate of legal sciences — § 7 of Chapter 1;

Obolonkova E.V., leading research fellow, ILCL, candidate of legal sciences — § 1 of Chapter 3;

Ponomarev M.V., research fellow, ILCL — § 3 of Chapter 5;

Postnikov A.E., head of the Department of constitutional law, ILCL, doctor of legal sciences, professor, honored scientist of the Russian Federation — § 1 of Chapter 2;

Sakovich O.M., leading research fellow, ILCL, candidate of legal sciences — § 6 of Chapter 3 (coauthored by V.S. Astashova, N.G. Semilyutina, S.S. Shcherbak, V.P. Shram, S.V. Solovieva, O.A. Ternovaya);

Semykina O.I., senior research fellow, ILCL, candidate of legal sciences — § 3 of Chapter 7;

Semilyutina N.G., head of the Department of civil legislation of foreign states, ILCL, doctor of legal sciences — § 6 of Chapter 3 (coauthored by V.S. Astashova, O.M. Sakovich, S.S. Shcherbak, V.P. Shram, S.V. Solovieva, O.A. Ternovaya);

Shcherbak S.S., junior research fellow, ILCL — § 6 of Chapter 3 (coauthored by V.S. Astashova, O.M. Sakovich, N.G. Semilyutina, V.P. Shram, S.V. Solovieva, O.A. Ternovaya);

Authors

Shevchenko L.I., deputy head of the Department of legal regulation in fuel and energy of the International Institute of Energy Policy and Diplomacy in the Moscow State University of International Relations, doctor of legal sciences, professor, honored lawyer of the Russian Federation — § 10 of Chapter 3;

Shram V.P., senior research fellow, ILCL, candidate of economic sciences — § 6 of Chapter 3 (coauthored by V.S. Astashova, O.M. Sakovich, N.G. Semilyutina, S.S. Shcherbak, S.V. Solovieva, O.A.Ternovaya);

Shulga S.V., leading research fellow, ILCL, candidate of legal sciences — § 2 of Chapter 1;

Simvolokov O.A., leading research fellow, ILCL, candidate of legal sciences — § 12 of Chapter 3;

Sivakov D.O., leading research fellow, ILCL, candidate of legal sciences — § 2 of Chapter 5;

Solovieva S.V., leading research fellow, ILCL, candidate of legal sciences — § 6 of Chapter 3 (coauthored by V.S. Astashova, O.M. Sakovich, N.G. Semilyutina, S.S. Shcherbak, V.P. Shram, O.A.Ternovaya);

Ternovaya O.A., leading research fellow ILCL, candidate of legal sciences — § 6 of Chapter 3 (coauthored by V.S. Astashova, O.M. Sakovich, N.G. Semilyutina, S.S. Shcherbak, V.P.Shram, S.V. Solovieva);

Truntsevsky Yu.V., leading research fellow, ILCL, doctor of legal sciences § 5 of Chapter 3 (coauthored by O.A. Beliaeva);

Zaitsev O.A., chief research fellow, ILCL, doctor of legal sciences, honored scientist of the Russian Federation, honored worker of higher education of the Russian Federation — § 1 of Chapter 7;

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ	
<i>(В.В. Лазарев)</i>	20
Глава 1	
МЕЖДУНАРОДНЫЕ ДОГОВОРЫ	26
§ 1. Международный договор и международный правопорядок: некоторые концептуальные подходы <i>(А.Я. Капустин)</i>	26
§ 2. Значение международного договора в регулировании международных отношений <i>(С.В. Шульга)</i>	35
§ 3. Разрешение коллизий, возникающих при применении последовательно заключенных международных договоров, относящихся к одному и тому же вопросу <i>(С.Б. Бальхаева)</i>	48
§ 4. Международный договор как фундаментальная основа права Евразийского экономического союза: историческая преемственность и современные тенденции <i>(А.Н. Морозов)</i>	61
§ 5. Международные налоговые договоры: трансформация системы <i>(И.А. Хаванова)</i>	67
§ 6. Международные договоры по вопросам освоения углеводородных ресурсов континентального шельфа в Арктике: современное состояние и перспективы развития <i>(В.Р. Авхадеев)</i>	74
§ 7. Проблема соотношения Конституции Российской Федерации и международных договоров (на примере Конвенции о защите прав человека и основных свобод) <i>(Е.Е. Никитина)</i>	84
Глава 2	
ДОГОВОРЫ В КОНСТИТУЦИОННОМ ПРАВЕ	97
§ 1. Роль договора в системе источников конституционного права <i>(А.Е. Постников)</i>	97
§ 2. Договоры как форма разграничения компетенции между органами власти различных территориальных уровней <i>(Л.В. Андриченко)</i>	109

Глава 3

ДОГОВОРЫ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ..... 122

ОБЩИЕ ВОПРОСЫ

- § 1. Типы и виды договоров в гражданском праве России:
основания выделения
(*Е.В. Оболонкова*).....122
- § 2. Управленческие договоры в гражданском праве
(*О.В. Гутников*).....131
- § 3. Договор как правовое средство согласования интересов
учредителей при учреждении юридического лица
(*А.В. Габов*).....151
- § 4. Договор как средство легитимации
способов защиты гражданских прав
(*Е.В. Гаврилов*).....186
- § 5. Антикоррупционный ковенант
в гражданско-правовых договорах
(*Ю.В. Трунцевский, О.А. Беляева*).....194
- § 6. Современные тенденции развития договорного права
в отдельных зарубежных государствах
(*Н.Г. Семилютина, В.С. Асташова, О.А. Терновая,
С.В. Соловьева, В.П. Шрам, О.М. Сакович, С.С. Щербак*)204

ДОГОВОРЫ В СФЕРЕ ПУБЛИЧНЫХ ЗАКУПОК

- § 7. Баланс публичных и частных финансовых интересов
в структуре государственного контракта
(*В.В. Кикавец*)218
- § 8. Правовой режим контрактов унитарных предприятий
и договоров иных заказчиков в банкротном процессе
(*Д.А. Чваненко*)227
- § 9. Проблемы правового регулирования банковского
сопровождения сделок по государственному
оборонному заказу
(*А.В. Михашин*).....236

ДОГОВОРЫ В СФЕРЕ ЭНЕРГЕТИКИ

- § 10. Проблемы совершенствования договорного регулирования
отношений в сфере энергетики
(*Л.И. Шевченко*)246
- § 11. Правовая природа конкурсного отбора инвестиционных
проектов, предшествующего заключению договора
о предоставлении мощности квалифицированных
генерирующих объектов, функционирующих
на основе возобновляемых источников энергии
(*О.А. Символоков*).....256

**ДОГОВОРЫ В СФЕРЕ ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНОЙ
СОБСТВЕННОСТИ**

§ 12. Договорные формы ограничения исключительных прав (<i>О.А. Городов</i>)	268
Глава 4	
ДОГОВОРЫ В СЕМЕЙНОМ ПРАВЕ (<i>С.Ю. Чашкова</i>)	279
Глава 5	
ДОГОВОРЫ В СФЕРЕ ПРИРОДОПОЛЬЗОВАНИЯ И ЭКОЛОГИИ	294
§ 1. Договор в земельно-правовом регулировании (<i>Е.А. Галиновская</i>)	294
§ 2. Договорные способы регулирования водопользования (<i>Д.О. Сиваков</i>)	302
§ 3. Правовые проблемы реализации договоров в области обращения с отходами (<i>М.В. Пономарев</i>)	310
Глава 6	
МИРОВОЕ СОГЛАШЕНИЕ В ГРАЖДАНСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ	318
§ 1. Роль суда в примирении сторон в гражданском процессе (<i>М.О. Долова</i>)	318
§ 2. Препятствия к заключению мирового соглашения и иному примирению сторон (<i>И.К. Лясковский</i>)	329
Глава 7	
ДОГОВОРНЫЕ ФОРМЫ В УГОЛОВНОМ ПРАВЕ И УГОЛОВНОМ ПРОЦЕССЕ	338
§ 1. Особая роль договора в сфере уголовного судопроизводства (<i>О.А. Зайцев</i>)	338
§ 2. Согласительные (договорные) формы в уголовном праве и уголовном процессе: специфика и сфера действия (<i>О.В. Макарова</i>)	346
§ 3. Договор юридического лица с правосудием как способ урегулирования уголовно-правового конфликта (процессуальные модели отдельных постсоветских государств) (<i>О.И. Семькина</i>)	357

Оглавление

§ 4. Сделка о признании вины для юридических лиц в США и Японии (С.П. Кубанцев)	364
§ 5. Соглашение об отложенном судебном преследовании корпорации: опыт США и Великобритании (Н.А. Голованова)	370

CONTENTS

INRODUCTION <i>(Lazarev V.V.)</i>	20
Chapter 1	
INTERNATIONAL TREATIES	26
§ 1. International treaty and international legal order: some conceptual approaches <i>(Kapustin A.Ya.)</i>	26
§ 2. An international treaty value for the framework of the international relationship regulation <i>(Shulga S.V.)</i>	35
§ 3. Resolving conflicts of norms in application of successive international treaties relating to the same subject matter <i>(Balhaeva S.B.)</i>	48
§ 4. The international treaty as the fundamental basis of the right of the Eurasian Economic Union: historical continuity and modern trends <i>(Morozov A.N.)</i>	61
§ 5. International tax treaties: transformation of the system <i>(Khavanova I.A.)</i>	67
§ 6. International treaties on the Arctic continental shelf hydrocarbon resources exploration: contemporary reality and the perspectives of development <i>(Avkhadeev V.R.)</i>	74
§ 7. The problem of the correlation between the Constitution of the Russian Federation and the international treaties <i>(Nikitina E.E.)</i>	84
Chapter 2	
TREATIES IN CONSTITUTIONAL LAW	97
§ 1. The role of the treaty in the system of sources of constitutional law <i>(Postnikov A.E.)</i>	97
§ 2. Treaties as a form of delineation of competence between authorities of different territorial levels <i>(Andrichenko L.V.)</i>	109
Chapter 3	
CONTRACTS IN CIVIL LAW	122
<i>GENERAL ISSUES</i>	
§ 1. Types and classifications of contracts in civil law in Russia: grounds for separation <i>(Obolonkova E.V.)</i>	122

Contents

§ 2. Management contracts in civil law (<i>Gutnikov O.V.</i>).....	131	
§ 3. The contract as a legal means of coordinating the interests of founders in the establishment of legal entities (<i>Gabov A.V.</i>).....	151	
§ 4. Treaty as a means of legitimizing the way to protect civil rights (<i>Gavrilov E.V.</i>).....	186	
§ 5. Anti-corruption covenant in civil law contracts (<i>Truntsevsky Yu.V., Belyaeva O.A.</i>).....	194	
§ 6. The modern tendencies of contract law in some foreign countries (<i>Semilyutina N.G., Astashova V.S., Ternovaya O.A., Solovieva S.V., Shram V.P., Sakovich O.M., Shcherbak S.S.</i>).....	204	
<i>PUBLIC PROCUREMENT</i>		
§ 7. The balance of public and private financial interests in the structure of the state contract (<i>Kikavets V.V.</i>).....	218	
§ 8. The legal regime of contracts of unitary enterprises and contracts of other customers in a bankruptcy process (<i>Chvanenko D.A.</i>).....	227	
§ 9. Problems of legal regulation of bank support of transactions on the state defense order (<i>Mikhashin A.V.</i>).....	236	
<i>THE ENERGY SECTOR</i>		
§ 10. Problems of improving contractual regulation of relations in the energy sector (<i>Shevchenko L.I.</i>).....	246	
§ 11. The legal nature of the competitive selection of investment projects prior to the conclusion of a contract on the provision of capacity of qualified generating facilities operating on the basis of renewable energy sources (<i>Simvolokov O.A.</i>).....	256	
<i>INTELLECTUAL PROPERTY</i>		
§ 12. Contractual forms of restriction of exclusive rights (<i>Gorodov O.A.</i>).....	268	
Chapter 4		
AGREEMENTS IN FAMILY LAW		
(<i>Chashkova S.Yu.</i>).....	279	
Chapter 5		
CONTRACTS IN THE SPHERE OF NATURE MANAGEMENT AND ECOLOGY.....		294
§ 1. Contract in land law regulation (<i>Galinovskaya Ye.A.</i>).....	294	

§ 2. Contractual ways of regulating water use (<i>Sivakov D.O.</i>).....	302
§ 3. Legal problems of development of contractual relations in the field of waste management (<i>Ponomarev M.V.</i>).....	310
Chapter 6	
SETTLEMENT IN CIVIL PROCEEDINGS	318
§ 1. The role of the court in reconciling the parties in the civil process (<i>Dolova M.O.</i>).....	318
§ 2. Obstacles to concluding an amicable settlement and to other reconciliation of the parties (<i>Liaskovskiy I.K.</i>).....	329
Chapter 7	
AGREEMENTS FORMS IN CRIMINAL LAW AND CRIMINAL PROCESS	338
§ 1. Specific role of the contract in the sphere of criminal trial (<i>Zaitsev O.V.</i>).....	338
§ 2. Conciliation (contractual) forms in criminal law and criminal process: specificity and scope (<i>Makarova O.V.</i>).....	346
§ 3. Plea agreement of the legal entity as a means of settling a criminal case (procedural models of some post-Soviet states) (<i>Semykina O.I.</i>).....	357
§ 4. Plea agreement for corporations in USA and Japan (<i>Kubantsev S.P.</i>).....	364
§ 5. Agreement on the pending prosecution of the corporation: the experience of the United States and Great Britain (<i>Golovanova N.A.</i>).....	370

ВВЕДЕНИЕ

В.В. Лазарев

В монографии рассматриваются отраслевые вопросы, относящиеся к заключению договора и его роли в решении многообразных социально-экономических проблем. Акцент делается скорее на юридической стороне дела, на инструментально-правовой ценности договора. И здесь спрос на договор велик, а в перспективе демократического развития общества и государства он будет неуклонно возрастать.

На первое место выдвигаются проблемы международных договоров и их соотношения с Конституцией РФ и внутренним законодательством, по отношению к которому конституционно закрепляется первенство международных договоров. В связи с этим логично рассматривать затем договоры в конституционном праве.

Большая часть издания посвящена типам и видам договоров в гражданском праве России, однако интерес для компаративистов представляет и исследование современных тенденций развития договорного права в отдельных зарубежных государствах. В цивилистическом разделе представлен материал о совершенствовании договорного регулирования, о договоре как средстве легитимации способа защиты и возможного ограничения гражданских прав, о балансе публичных и частных, финансовых и иных интересов в разного рода контрактах.

Продолжают оставаться актуальными вопросы земельно-правового регулирования, договорных способов регулирования водопользования, проблемы развития договорных отношений в области обращения с отходами.

Неординарна в сравнении с классическими представлениями постановка вопроса о договорных формах в уголовном праве и уголовном процессе (гл. 7).

Следует определить некоторые реперные точки исследования по договорной проблематике, чтобы, во-первых, наметить его направления и, во-вторых, содействовать восприятию методологических аспектов крайне важной в практическом отношении темы.

Проблема договора отечественными юристами традиционно относится к частному праву. В Гражданском кодексе РФ договор определяется как «соглашение двух или более лиц об установлении, из-

менении или прекращении гражданских прав и обязанностей». Но кругозор юриста не должен ограничиваться собственно правовой, тем более догматической, легистской теорией. Это обедняет исследования. Есть общеправовое и социальное видение проблемы, есть аспекты философии и теории права и государства. Ж.-Ж. Руссо писал «Общественный договор», рассматривая договорные отношения как основание формирования государственности. На этой почве складывались моральные теории и этические суждения, на этой основе развивалась политическая теория, в том числе и в том варианте, в каком она связана с классами и классовой борьбой. У Руссо, в частности, богатые, пренебрегая всеми моральными принципами, обманули бедных, прибрав богатства и власть к своим рукам.

Но независимо от политических воззрений ключевым моментом в понимании договора и договорного отношения является признание частного интереса в качестве первичного, самостоятельного и автономного ценностного фактора. Без него не будет договора. Публичный интерес есть, его нельзя игнорировать, более того — в идеале он обеспечивает реализацию договора, но договор зиждется на согласии сторон, преследующих свои разного рода выгоды. Следует согласиться с тем, что деонтологические теории не дают исчерпывающего ответа на вопрос о том, почему мы *вообще* должны быть моральными, нравственными и «в столь же малой степени политические теории могут дать ответ на вопрос, почему граждане демократического общества должны в борьбе за принципы совместной жизни ориентироваться на общее благо, вместо того чтобы удовлетвориться ориентированным на реализацию рациональных целей и достигаемым путем взаимных уступок *modus vivendi*»¹.

Акцентируя внимание на частном интересе, имеющем место и в публичной сфере, мы выходим (через призму единичного и особенного) на широкий спектр общих вопросов, без осмысления которых, в свою очередь, нельзя правильно оценивать договорно-правовую практику. Ее успех обеспечивается атмосферой общего согласия по принципиальным вопросам развития общества.

Принимавший участие в дискуссии по книге А.А. Аузана «Договор-2008» (М.: ОГИ, 2007), проходившей 14 июня 2007 г. в лите-

¹ Хабермас Ю. Будущее человеческой природы / пер. с нем. М., 2002. С. 9. Автор исповедует теорию коммуникативного действия, в центре внимания которой находится понятие коммуникативной рациональности и в качестве практического содержания «постепенно улучшающаяся институционализация способов разумного коллективного формирования воли, которое не могло бы нанести никакого ущерба конкретным целям участников процесса» (с. 50).

ратурном кафе "Bilingua" в рамках проекта «Публичные лекции "Полит.ру"»,¹ писатель М. Арсенин сказал: «...Спроса на общественный договор нет, в парламент можно привести лошадь, мост можно построить вдоль реки. Можно его вообще не строить, потому что в условиях замены откатов распилами можно вообще не строить». Речь шла о договоре как о соглашении об общественном согласии. Полагаем, целесообразно акцентировать внимание на том, что исследование о договоре не исчерпывается юридической догматикой. Это важнейшая социальная и политическая проблема, в свете которой только и возможно исследование всех вопросов отраслевой юридической науки.

«Договор» по определению представляет собой и свободу, и компромисс, и взаимную выгоду, и многое из того, что заключает в себе понятие «справедливость», поэтому не следует ограничиваться в характеристике договора гражданско-правовыми ценностями. Здесь имеется прямой выход на конституционные нормы и принципы. А если это так, то первый шаг состоит в характеристике договора как социальной и политической ценности.

Методологически договор следует рассматривать как нечто особенное, в чем присутствует все то общее, что свойственно ценности вообще. Проблема соизмерения ценностей, таким образом, решается на уровне единичного и особенного. Но в общесоциальном аспекте согласимся с тем, что «первая из таких ценностей... это договороспособность»².

В преамбуле Конституции РФ указаны исторически сформировавшиеся гражданские и общественные ценности, основополагающие для обеспечения благополучия граждан России и безусловные для устройства демократического государства. Конституция провозглашает народовластие в качестве важнейшей основы конституционного строя России, закрепляет природу российского государства как демократического, федеративного, правового, с республиканской формой правления, с принципом разделения властей, социального и светского, провозглашает такие ценности, как политическое многообразие и плюрализм, предполагая существование разнообразных объединений граждан, их участие в управлении общественными и государственными делами.

¹ URL: <http://www.polit.ru/lectures/2007/06/28/dogovor2008.html>

² Аузан А. Национальные ценности и конституционный строй // Новая газета. 2008. № 4. 21 января.

Утверждение добра и справедливости напрямую связано с правом, а право само по себе является одной из определяющих конституционных ценностей. На правовой основе возрождается суверенная государственность России и утверждается незыблемость ее демократических принципов. Именно правовое и социальное государство способно обеспечить благополучие и процветание России. В основе любого государства лежит общественный договор. Теория договорного происхождения государства (независимо от того, заключался ли договор в действительности) наиболее продуктивна в развитии государства на перспективу. Конституция РФ объявила человека, его права и свободы высшей ценностью. Но именно договорная теория государства вменяет в обязанность государству признание, соблюдение и защиту прав и свобод человека и гражданина.

Граждане России соединены общей судьбой на своей земле, и государство должно способствовать этому единению, утверждая права и свободы человека, гражданский мир и согласие. Исторически сложившееся государственное единство — одно из ценностных явлений, разрушение которого чревато негативными последствиями. Базовыми ценностями, на которых зиждется в том числе и единство государства, являются общепризнанные принципы равноправия и самоопределения народов. Российская Федерация исторически в своей основе имеет договорные начала. Вместе с тем положения Конституции РФ действуют в случае несоответствия положениям Конституции РФ положений Федеративного договора — Договора о разграничении предметов ведения и полномочий между федеральными органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти суверенных республик в составе Российской Федерации, Договора о разграничении предметов ведения и полномочий между федеральными органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти краев, областей, городов Москвы и Санкт-Петербурга Российской Федерации, Договора о разграничении предметов ведения и полномочий между федеральными органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти автономной области, автономных округов в составе Российской Федерации, а также других договоров между федеральными органами государственной власти Российской Федерации и органами государственной власти субъектов Российской Федерации, договоров между органами государственной власти субъектов Российской Федерации.

Преамбула Конституции РФ возводит в ценностную категорию ответственность за свою Родину перед нынешним и будущими по-

колениями. В эпоху глобализации в условиях, когда миру угрожают природные и техногенные катастрофы, эта ценность приобретает особое значение: поведение всех и каждого в отдельности определяет единую судьбу мирового сообщества. И здесь договорный инструментарий (международные договоры) далеко не исчерпал своих возможностей.

Юридическая ценность договора прослеживается в ходе его анализа в качестве правоотношения¹. И в этом случае в анализ вовлекается состав правоотношения (договора): субъекты, заключающие соглашение; объект — то, по поводу чего возникает правовая связь; объективная сторона — содержание данной связи; субъективная сторона, то есть те мотивы, которые положены в основу соглашения с обеих сторон, явные и скрытые намерения участников договора.

Договоры имеют видовое отличие в зависимости от сферы общественных отношений и отрасли права, которая их регулирует, а также от субъектного состава (двусторонние и многосторонние). Однако названные элементы состава правоотношения так или иначе должны получить свое выражение. Например, предмет договора обязательно присутствует, равно как и содержание. Но цена договора явно обозначается в гражданско-правовом соглашении и может не просматриваться в административно-правовом. Особенностью последнего является правоспособность органа управления, принявшего решение о заключении договора, а в гражданско-правовой сфере — правоспособность и дееспособность представителя стороны по договору. Форма и структура договоров могут быть разными (не в каждом из них, например, обязательна преамбула, не каждый содержит заключительный раздел), но титул договора, место и время подписания обязательны. Важное значение имеет исполнение договора, и потому в самом договоре содержатся, как правило, основные условия на этот счет.

В последние годы отраслевые науки часто берут на себя функции теории государства и права. Здесь не место рассматривать вопрос, в каких исследованиях наиболее эффективно разрешать конфликты, доходящие до Конституционного Суда РФ, но одно бесспорно: без обращения к теории это невозможно. Ключевая тема в этом отношении — договор как источник права. Для того чтобы понять его в этом качестве, надо иметь системное межотраслевое знание о видах договора, его роли в разных жизненных сферах и соотношении с

¹ См.: Серков П.П. Правоотношения. Теория и практика современного правового регулирования. М., 2018.

иными источниками. Того же требуют вопросы пределов использования договора, его ограничения в пользу иных способов правового регулирования.

Полагаем, следует обратить внимание на необходимость теоретического осмысления общих положений о правовой основе договорной практики (соотношение закона, правительственных актов, судебных и корпоративных актов), об обязательствах и их исполнении (сроках), о содержании и форме договоров (порядок заключения договоров, их действие и их толкование), о сторонах договора в зависимости от его вида и организационно-правовой формы (праводееспособность), о юридических лицах и управленческих структурах в реализации договора (юридическая ответственность), о межотраслевом подходе к оценке договоров. Требуется внимания теоретиков проблема недействительности договора, новые отношения в связи с денежными обязательствами, с появлением криптовалюты и т.д. Обозначается проблема самоисполнимости договора. Выход на общую теорию и философию права просматривается в изучении рисков договорных отношений¹.

Приведенный перечень не является полным. Проблемы, которые возникают в договорной практике, многообразны, а ценностные свойства договора в любой частноправовой и публично-правовой сфере определяются в конечном счете сущностными характеристиками государственно-правовой системы. Исследовательский потенциал в анализе договорных процессов далеко не исчерпан, теория договора и договорная практика как в юридическом, так и в экономическом аспекте дискуссионны и требуют практически выверенных выводов.

¹ См.: Тихомиров Ю.А. Юридическое прогнозирование: научно-практическое пособие. М., 2018. С. 70–75.

Глава 1

МЕЖДУНАРОДНЫЕ ДОГОВОРЫ

§ 1. МЕЖДУНАРОДНЫЙ ДОГОВОР И МЕЖДУНАРОДНЫЙ ПРАВОПОРЯДОК: НЕКОТОРЫЕ КОНЦЕПТУАЛЬНЫЕ ПОДХОДЫ

А.Я. Капустин

Современный период развития человечества характеризуется глобализацией всех наиболее важных мировых процессов, в том числе и укрепления международного правопорядка. Несмотря на то что глобализация иногда влечет противоречивые социальные последствия и затрудняет решение ряда международных проблем, в международном сообществе растет понимание необходимости использования международно-правового потенциала для противодействия угрозам глобальной стабильности. Важную роль в этом играет формирование международного правосознания, признающего важную роль норм и принципов международного права, получающих закрепление и развитие в международных договорах и других международных нормах. Об этом свидетельствует позиция государств — членов ООН, заявляющих о своей неизменной приверженности международному порядку, основанному на верховенстве права и международном праве, что наряду с принципами справедливости необходимо для мирного сосуществования и сотрудничества государств¹.

Не ставя задачи всеобъемлющего исследования роли международных договоров в упрочении международно-правовых основ международного сообщества, остановимся на международно-правовой концепции международных договоров, различные интерпретации которой позволяют выявить риски для международного правопорядка, основанного на Уставе ООН и других общепризнанных принципах и нормах общего международного права.

Речь идет о так называемой концепции автономных режимов (self-contained regime), которая в последние годы не перестает быть

¹ См.: Резолюция Генеральной Ассамблеи ООН 72/119 от 7 декабря 2017 г. / Дос. ООН A/Res/72/119, 18 December. 2017.

Научное издание

**ДОГОВОР
КАК ОБЩЕПРАВОВАЯ
ЦЕННОСТЬ**

Монография

*Электронные издания можно приобрести
в интернет-магазине statut-digital.ru*

Подписано в печать 26.09.2018.
Формат 60×90/16. Бумага офсетная.
Гарнитура Newton. Усл. печ. л. 24,0.
Тираж 500 экз. (1-й з-д 1–250).
Заказ № .

Издательство «Статут»:
119454, г. Москва, ул. Лобачевского, д. 92, корп. 2;
тел./факс: +7(495) 649-18-06
E-mail: book@estatut.ru
www.estatut.ru

ISBN 978-5-8354-1482-6



Институт законодательства и сравнительного правоведения
при Правительстве Российской Федерации