

Мигалюк Людмила Васильевна

соискатель Научно-исследовательского института
частного права и предпринимательства
Национальной академии правовых наук Украины
dom-hors@mail.ru

**ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВАЯ
ОТВЕТСТВЕННОСТЬ
ПО НЕПОИМЕНОВАННЫМ
ДОГОВОРАМ**

Аннотация:

В статье отражен вопрос оснований возникновения и регулирования договорной гражданско-правовой ответственности, возникающей из непоименованных договоров в гражданском праве Украины. Возникновение вины как последствия нарушения договорных обязательств. Проанализированы виды обеспечения выполнения обязательств и обоснована необходимость предусматривания в непоименованном договоре формы гражданско-правовой ответственности как одного из главных условий договора.

Ключевые слова:

непоименованный договор, гражданско-правовая ответственность, вина, убытки, санкции.

Myhaliuk Liudmyla Vasylyevna

PhD applicant, Research Institute
for the Private Law and Entrepreneurship Studies,
Ukraine National Academy of Legal Sciences
dom-hors@mail.ru

**CIVIL LAW
RESPONSIBILITY
UNDER THE NON-DEFINED
CONTRACTS**

Summary:

The article deals with grounds and regulation of the contractual civil law responsibility under the non-defined contract according to the Civil Law of Ukraine. The author considers modes of ensuring the fulfilment of commitments and substantiates the necessity of the civil law responsibility foresight in the non-defined contract as an essential clause in it.

Keywords:

non-defined contract, civil law responsibility, guilt, losses, penalties.

Непоименованный договор является документально оформленной договоренностью сторон, в которой установлены права и обязанности для каждой из них с соблюдением норм гражданского законодательства. А гражданско-правовая ответственность является одним из видов регулирования не предусмотренных законодательством договорных отношений, которая устанавливает для сторон допустимые пределы осуществления своих прав, делая невозможным несоблюдение законодательных норм и обязанностей для сторон, определенных заключенным договором. Основанием возникновения гражданско-правовой ответственности за непоименованными договорами является нарушение определенных такими договорами обязанностей сторон (как должника, так и кредитора).

Вопрос о возникновении и регулировании гражданско-правовой ответственности за непоименованными договорами является достаточно актуальным в современных договорных отношениях, поскольку сегодня существует тенденция к увеличению их использования, и во время выполнения таких договоров иногда невозможно избежать конфликтных вопросов, связанных с ненадлежащим выполнением условий и/или нарушением законодательства. А определение степени ответственности способствует более внимательному отношению не только к заключению непоименованных договоров, но и к выполнению обязательств по ним.

Вопрос применения гражданско-правовой ответственности за ненадлежащее исполнение договоров довольно часто рассматривался как отечественными, так и зарубежными учеными в юридической литературе, а именно: Е.А. Батлером, В.В. Луцем, О.В. Дзерой, М.И. Брагинским, А.С. Иоффе, И.М. Опадчим, Е.В. Бутенко, А.В. Сукмановой, А.И. Смотровым и другими.

Нарушение обязательств по непоименованным договорам и по гражданско-правовым договорам в целом – это неисполнение или ненадлежащее исполнение установленных на собственное усмотрение сторон условий договора, которые влекут за собой определенные правовые последствия нарушения обязательств. В частности, ст. 611 ГК Украины установлены следующие правовые последствия: 1) прекращение обязательств в связи с односторонним отказом от него (если это установлено договором или законом) или расторжение договора; 2) изменение условий обязательства; 3) уплата неустойки; 4) возмещение убытков и морального вреда.

Кроме того, из-за нарушения обязательств виновное лицо должно нести определенную (установленную договором или законом) гражданско-правовую ответственность. Так, согласно ч. 1 ст. 614 ГК Украины вина является основанием ответственности за нарушение обязательств, поэтому лицо, нарушившее обязательство, несет ответственность при наличии его вины (умыс-

ла или неограниченности), если иное не установлено договором или законом [1]. Итак, вина и ответственность взаимосвязаны последствиями нарушения договорных обязательств. По мнению И.С. Канзафаровой, ответственность есть тем негативным последствием, которое наступает после осознания лицом своей вины. При этом возникновение гражданско-правовой ответственности в первую очередь связано с моментом осуществления правонарушения [2, с. 25, 26].

Существуют случаи, когда лицо считается невиновным, в частности, если докажет, что пыталось избежать нарушения обязательств и были приняты все зависящие от него меры относительно надлежащего выполнения обязательств. То есть лицо имеет право самостоятельно доказать свою невиновность и может быть освобождено от ответственности за нарушения (ч. 2 ст. 614 ГК Украины).

По мнению А.Б. Гриняка, здесь прослеживается положение «поведенческой» концепции вины. Следовательно, понимание вины как условия договорной ответственности не может быть только субъективным, а должно содержать в себе и объективные характеристики [3, с. 399–400].

Е.В. Бутенко отмечает, что гражданско-правовая ответственность базируется именно на субъектном принципе вины и субъектном принципе риска, а нарушение обязательства по объективным обстоятельствам (непреодолимая сила) всегда исключает гражданско-правовую ответственность. Вина по общему правилу, которая имеет принципиальную исключительность, выступает условием договорной ответственности во всех случаях, но как исключение, законом или договором могут быть предусмотрены случаи ответственности независимо от вины. Единственное, чего стороны не могут, – это исключить свою ответственность за умышленную вину [4, с. 69–70].

Исследуя один из непоименованных договоров, А.И. Смотров отмечает, что основанием возникновения гражданской ответственности являются: противоправное нарушение чужого субъективного права (обязательственного или абсолютного). А необходимыми условиями такой ответственности являются: 1) противоправность (несоблюдение стороной условий договора, требований закона и иных правовых актов); 2) наличие ущерба; 3) необходимой причинно-следственной связи между противоправным нарушением субъективного права контрагента и причиненным ему вредом [5, с. 15].

Следовательно, вина является одним из последствий нарушения договорных обязательств. А ее возникновение напрямую зависит от субъективных и объективных причин и условий возникновения нарушения договорных обязательств.

Особенность ответственности за непоименованными договорами состоит и в том, что законом не предусмотрено применение каких-то особых и обязательных форм ответственности. Стороны в таких договорах самостоятельно определяют условия не только по установлению прав и обязанностей, но и по применению необходимой формы ответственности, которая будет гарантией обеспечения выполнения определенных договором обязательств в случае нарушения одной из сторон своих обязанностей, тем самым предостерегая себя от возможных рисков в процессе выполнения.

При этом И.С. Канзафарова указывает, что включение в договор некоторых правил относительно гражданско-правовой ответственности сторон, отличающихся от соответствующих общих норм гражданского законодательства, есть акт саморегуляции, одно из диспозитивных действий, которое может осуществляться только в рамках закона [6, с. 21].

Необходимо также учитывать и тот факт, что большинство непоименованных договоров являются договорами по предоставлению услуг и работ, а потому ответственность за нарушение таких обязательств устанавливается в зависимости от специфики самого договора. Так, согласно ст. 906 ГК Украины, убытки, причиненные заказчику невыполнением или ненадлежащим выполнением договора о предоставлении услуг за плату, подлежат возмещению (в полном объеме) исполнителем при наличии его вины, если иное не установлено договором. Исполнитель, который нарушил договор, отвечает за это нарушение, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, если иное не установлено договором или законом [7].

О.С. Иоффе утверждал, что гражданско-правовая ответственность – это санкция за правонарушение, вызывающая для нарушителя отрицательные последствия в виде лишения субъективных гражданских прав или наложения новых или дополнительных гражданско-правовых обязанностей [8, с. 97]. В частности, такими негативными последствиями, которые возникают при нарушении договорных обязательств, является применение определенных договором санкций (выплата неустойки, возмещение убытков), которые компенсируют понесенные расходы пострадавшему. Так, законодательство Украины содержит норму, согласно которой убытки, причиненные неисполнением или ненадлежащим исполнением договора о безвозмездном предоставлении услуг, подлежат возмещению исполнителем в размере, не превышающем двух

необлагаемых минимумов доходов граждан, если иной размер ответственности исполнителя не установлен договором.

Поэтому важным условием при исполнении договорных обязательств является заблаговременное отражение в его содержании положений, предусматривающих виды обеспечения выполнения обязательств в случае нарушения условий договора одной из сторон. Каждый непоименованный договор обычно является индивидуально определенной договорной конструкцией, определение условий которой осуществляется на усмотрение сторон, а потому это может привести к ненадлежащему исполнению. Кроме того, довольно часто определенные риски при исполнении непоименованных договоров создают неурегулированность их гражданским законодательством. Благодаря отсутствию прямых норм относительно конкретного непоименованного договора стороны иногда опрометчиво нарушают его условия, что может привести к возникновению конфликта. Именно поэтому для избежания нарушений договорных обязательств целесообразно предусматривать в нем виды обеспечения выполнения договорных обязательств. И это является определенным залогом избежания конфликтов, выполнения условий договора и, в случае необходимости, возможностью возмещения понесенных убытков. А благодаря гибкости содержания непоименованного договора в нем можно предусмотреть любой возможный вариант гарантирования обеспечения исполнения обязательств, благодаря чему избежать рисков в процессе его выполнения.

Ст. 546 ГК Украины выделяет следующие виды обеспечения исполнения обязательств: неустойка, поручительство, гарантия, залог, удержание, задаток. И этот перечень не является исчерпывающим, поскольку и здесь нормами гражданского законодательства выделяется свобода договора. Так, в ч. 2 ст. 546 ГК Украины отмечено, что договором или законом могут быть установлены другие виды обеспечения выполнения обязательств. Скажем, в одном из Информационных писем Высший хозяйственный суд Украины отметил, что в спорах относительно выполнения хозяйственных обязательств участники хозяйственных правоотношений имеют право устанавливать иные, чем предусмотрено ГК, виды обеспечения выполнения обязательств, определенные ч. 2 ст. 546 ГК, что согласуется со свободой договора, установленной ст. 627 ГК. Таким образом, субъекты хозяйственных отношений при заключении договора наделены правом обеспечения выполнения хозяйственных обязательств путем установки отдельного вида ответственности – договорной санкции за неисполнение или ненадлежащее исполнение договорных обязательств [9]. Существование таких условий в непоименованном договоре создает для сторон определенную защиту их прав и обязанностей, а в случае нарушения договора, предусматривает для виновника негативные последствия (например, штрафные санкции, возмещение убытков), а для пострадавшего – обеспечение возмещения убытков.

Определенные законодательством виды обеспечения исполнения обязательств, как отмечал М.И. Брагинский, являются реальными средствами гарантии выполнения обязательств [10, с. 414]. Тогда на сторону, которая не сдержала определенных условий договора, накладываются санкции, которые и являются средствами обеспечения исполнения обязательств.

В свою очередь наиболее присущими мерами гражданско-правовой ответственности по непоименованным договорам являются: неустойка, возмещение убытков, задаток.

Неустойка и возмещение убытков является наиболее используемыми мерами гражданско-правовой ответственности, поскольку удачно сочетаются друг с другом в одном договоре. Согласно со ст. 624 ГК Украины, за нарушение обязательства установлена неустойка, и она подлежит взысканию в полном объеме, независимо от возмещения убытков. В договоре иногда предусматривают и то, что убытки могут возмещаться лишь в той части, которая не покрыта неустойкой, либо взыскание неустойки без права на возмещение убытков, также предусмотрено право на выбор или неустойки, или возмещения убытков. Сочетание этих видов гражданско-правовой ответственности в первую очередь зависит от последовательности упоминания их в договоре.

В то же время каждый из непоименованных договоров заключается индивидуально в зависимости от возникновения нового вида деятельности, а потому имеет свою специфику не только при формировании содержания, выполнения его условий, но и при возникновении гражданско-правовой ответственности.

Поэтому первым шагом к надлежащему исполнению непоименованного договора и соблюдению норм гражданского законодательства является предвидение в самом договоре форм гражданско-правовой ответственности как одного из главных условий договора. Это позволит избежать судебных споров и обеспечить надлежащее выполнение обязательств по таким договорам. Это является залогом того, что виновная сторона все же выполнит свои обязательства и возместит убытки. Поскольку непоименованность договора не является поводом для несоблюдения его условий.

Ссылки:

1. Гражданский кодекс Украины от 16.01.2003 № 435-IV (ред. от 20.11.2012 № 5495-VI) // Верховная Рада Украины. Официальный интернет-портал правовой информации. URL: <http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/435-15>
2. Кanzaфарова И.С. Теоретические основы гражданско-правовой ответственности в Украине: автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. Киев, 2007.
3. Возмещение морального и материального вреда: учеб. пособие. / М.К. Галянтич, А.Б. Гриняк, А.И. Дришлюк, Т.С. Кивалова [и др.]; под ред. М.К. Галянтича. М., 2011.
4. Бутенко Е.В. Вина в нарушении договорных обязательств: дис. ... канд. юрид. наук. Краснодар, 2002.
5. Смотров О.И. Договор о возмездного оказания медицинских услуг: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Харьков, 2003.
6. Кanzaфарова И.С. Указ. соч.
7. Гражданский кодекс Украины от 16.01.2003 № 435-IV (ред. от 20.11.2012 № 5495-VI) // Верховная Рада Украины. Официальный интернет-портал правовой информации. URL: <http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/435-15>
8. Иоффе О.С. Обязательственное право. М., 1975.
9. Информационное письмо Высшего хозяйственного суда Украины № 01-06/249 от 15.03.2011 г. Официальный интернет-портал правовой информации. URL: <http://arbitr.gov.ua/news/872/>
10. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право: в 4-х кн. М., 2003. Кн. 1.

References and notes:

1. 'The Civil Code of Ukraine of 16.01.2003 no. 435-IV (ed. of 20.11.2012 no. 5495-VI)' 2012, *The Verkhovna Rada of Ukraine. The official internet-portal of legal information*, retrieved 18 April 2013, <<http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/435-15>>.
2. Kanzaforova, IS 2007, *Theoretical Foundations of Civil Law in Ukraine*, LL.D. thesis abstract, Kiev.
3. Galyantich, MK, Grinyak, AB, Drishlyuk, AI & Kivalova, TS 2011, *Compensation for moral and material damage: manual*, in MK Galyantich (ed), Moscow.
4. Butenko, EV 2002, *The guilt in violation of contractual obligations*, PhD thesis abstract, Krasnodar.
5. Smotrov, OI 2003, *Treaty of paid medical services*, PhD thesis abstract, Kharkov.
6. Kanzaforova, IS 2007, *Theoretical Foundations of Civil Law in Ukraine*, LL.D. thesis abstract, Kiev.
7. 'The Civil Code of Ukraine of 16.01.2003 no. 435-IV (ed. of 20.11.2012 no. 5495-VI)' 2012, *The Verkhovna Rada of Ukraine. The official internet-portal of legal information*, retrieved 18 April 2013, <<http://zakon4.rada.gov.ua/laws/show/435-15>>.
8. Ioffe, OS 1975, *Liability law*, Moscow.
9. 'Information Letter of the Supreme Economic Court of Ukraine no 01-06/249 from 15.03.2011', *The official portal of legal information*, retrieved 18 April 2013, <<http://arbitr.gov.ua/news/872/>>.
10. Braginskiy, MI, & Vitryanskiy, VV 2003, *Contract law*, Moscow, vol. 1.