

Н. Н. ТАРУСИНА, А. М. ЛУШНИКОВ, М. В. ЛУШНИКОВА

СОЦИАЛЬНЫЕ ДОГОВОРЫ В ПРАВЕ

МОНОГРАФИЯ



Электронные версии книг на сайте

www.prospekt.org



•ПРОСПЕКТ•

Москва
2017

УДК 349.3:364.662
ББК 67.405(2Рос)
Т22

Электронные версии книг
на сайте www.prospekt.org

Авторы:

Тарусина Н. Н. — гл. 1 (1.1, 1.4), гл. 2;
Лушников А. М. — гл. 1 (1.2, 1.3), гл. 3–5 (совм. с М. В. Лушниковой);
Лушникова М. В. — гл. 1 (1.2, 1.3), гл. 3–5 (совм. с А. М. Лушниковым).

Рецензенты:

Хохлов Е. Б., доктор юридических наук, профессор, заведующий кафедрой трудового права и охраны труда Санкт-Петербургского государственного университета;
Ильина О. Ю., доктор юридических наук, профессор, заведующая кафедрой гражданского права Тверского государственного университета.

Т22 Социальные договоры в праве : монография / Н. Н. Тарусина, А. М. Лушников, М. В. Лушникова. — Москва : Проспект, 2017. — 480 с.

ISBN 978-5-392-23504-9

Предлагаемый вниманию читателей монографический труд является продолжением многолетнего исследовательского проекта, осуществляемого в рамках традиций Ярославской юридической школы (см.: Ярославская юридическая школа: прошлое, настоящее, будущее. Коллективная монография под ред. С. А. Егорова, А. М. Лушников, Н. Н. Тарусиной. Ярославль, 2009. 834 с.). Он является комплексным исследованием учений о договорах в сфере семейного права, трудового права и права социального обеспечения — на основе общеправовой и цивилистической теории данной конструкции. Нацелен на развитие юридической доктрины, ориентирован на образовательные программы бакалавриата, магистратуры и аспирантуры по направлению «Юриспруденция». Может также представлять интерес для практикующих юристов, небезразличных к вопросам развития юридической науки, — в увязке с тенденциями законодательной и правоприменительной практики.

Законодательство приводится по состоянию на март 2016 г.

УДК 349.3:364.662
ББК 67.405(2Рос)

Научное издание

**Тарусина Надежда Николаевна,
Лушников Андрей Михайлович,
Лушникова Марина Владимировна**

СОЦИАЛЬНЫЕ ДОГОВОРЫ В ПРАВЕ

Монография

Оригинал-макет подготовлен компанией ООО «Оригинал-макет»
www.o-maket.ru; тел.: (495) 726-18-84

Санитарно-эпидемиологическое заключение
№ 77.99.60.953.Д.004173.04.09 от 17.04.2009 г.

Подписано в печать 06.10.2016. Формат 60x90 1/16.

Печать цифровая. Печ. л. 30,0. Тираж 1000 (1-й завод 200) экз. Заказ №

ООО «Проспект»

111020, г. Москва, ул. Боровая, д. 7, стр. 4.

© Тарусина Н. Н., Лушников А. М.,
Лушникова М. В., 2016
© ООО «Проспект», 2016

ISBN 978-5-392-23504-9

ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение	3
-----------------------	---

Глава 1

ДОГОВОР КАК ОБЩЕПРАВОВОЕ ЯВЛЕНИЕ: КЛАССИКА И НЕОКЛАССИКА ЖАНРА

1.1. Феномен договора за пределами гражданского права.....	6
1.2. Социальное право и конструкция социальных договоров.....	28
1.3. Многообразие договорных отношений в трудовом праве: самоопределение на перекрестке отраслей.....	43
1.4. Договоры в семейно-правовой сфере: открытая граница с гражданским правом или «визовый режим»?.....	53
1.4.1. Особенности семейных правоотношений как предпосылки относительной суверенности семейно-правового договора.....	53
1.4.2. Семейно-правовой договор: общая «феноменология духа».....	65

Глава 2

СЕМЕЙНО-ПРАВОВЫЕ И СМЕЖНЫЕ С НИМИ ДОГОВОРЫ: ТИПИЧНЫЕ, НЕТИПИЧНЫЕ И «АТИПИЧНЫЕ» КОНСТРУКЦИИ

2.1. Брак — не только и не столько договор... ..	72
2.1.1. Несколько тезисов о предпосылках и сущности брака.....	72
2.1.2. Несколько тезисов о недействительности брака.....	85
2.1.3. Несколько тезисов о прекращении брака.....	93
2.2. Фактический брак как непоименованный договор, юридическое ничто или нереализованная справедливость?.....	95
2.3. Нетрадиционные партнерства с «семейным элементом»: вчера, сегодня, завтра.....	107
2.4. Брачный договор: вектор развития.....	118
2.5. Соглашения о собственности в браке — «суррогаты» брачного договора?.....	137
2.6. Договоры в сфере родительства: «война и мир» или «война миров»?.....	144
2.7. Договоры о попечении над детьми: гражданско-правовой конструкт, или «хромая утка».....	148
2.8. Соглашения о предоставлении материального содержания члену семьи: границы «свободы передвижения».....	153
2.9. Договорное конструирование репродуктивной сферы: все действительно — возможно?.....	159
2.10. Фиктивность как способ существования материи с «семейным» элементом.....	168
2.11. Судебные мировые соглашения: универсальна ли конструкция?.....	181

Глава 3

ТРУДОВОЙ ДОГОВОР: ОТ РАБОЧЕГО ДОГОВОРА ДО ПРАВОВОГО ОПОСРЕДОВАНИЯ ТИПИЧНОЙ ЗАНЯТОСТИ

3.1. Юридическая конструкция трудового договора: прошлое и настоящее.....	191
3.2. Развитие учения о трудовом договоре в постсоветский период: новое и хорошо забытое старое.....	209

3.3. Условия действительности трудового договора и иных договоров о труде, изменение юридической квалификации трудового договора, аннулирование трудового договора: вопросы теории и практики	229
3.4. Международно-правовая квалификация трудовых договоров и презумпция трудовых отношений	250
3.5. К проблеме трудовой сделки: критические заметки	261

Глава 4

НЕТИПИЧНЫЕ (ГИБКИЕ) ТРУДОВЫЕ ДОГОВОРЫ: КОНТУРЫ И УГОЛ НАКЛОНА

4.1. Гибкость и стабильность юридической конструкции трудового договора: критерии и пределы отклонения	271
4.2. Договоры с дистанционными работниками	295
4.3. Договоры о заемном труде (о представлении труда работников (персонала))	303
4.4. Договорные начала регулирования внешней трудовой миграции: международные аспекты и национальная специфика	313

Глава 5

ИНТЕЛЛЕКТУАЛЬНАЯ И ОБРАЗОВАТЕЛЬНАЯ СОСТАВЛЯЮЩАЯ В ДОГОВОРАХ О ТРУДЕ: ПРОШЛОЕ, НАСТОЯЩЕЕ, БУДУЩЕЕ

5.1. Договоры о профессиональной подготовке работника (ученические договоры): исторический экскурс и проблемы теории	330
5.2. Договорные основы подготовки и дополнительного профессионального образования работников: современное состояние и перспективы. Договоры о результатах интеллектуальной деятельности работников	346

Глава 6

КОЛЛЕКТИВНЫЕ ДОГОВОРЫ: ОТ РАССВЕТА ДО ЗАКАТА?

6.1. Развитие учения о коллективных договорах в XIX–XX вв.	356
6.2. Учение о коллективных договорах и соглашениях на рубеже XX–XXI вв.: преемственность и новации	373
6.3. Правовая природа и сущность коллективных договоров (соглашений): «тело договора, но душа закона»	380
6.4. Коллективные договоры и соглашения в зеркале международных стандартов коллективных прав и опыта трудово-правовой компаративистики	411

Глава 7

СОЦИАЛЬНО-ОБЕСПЕЧИТЕЛЬНЫЕ ДОГОВОРЫ: PRO ET CONTRA

7.1. Договорные начала права социального обеспечения и социально-обеспечительные обязательства: в поисках точки опоры	422
7.2. Предмет и метод права социального обеспечения в контексте договорных начал отрасли: единство и борьба противоположностей	437
7.3. Юридическая конструкция социально-обеспечительного договора: быть или не быть?	444
7.4. Правовая природа и виды социально-обеспечительных договоров: в поисках идеала	449
Сведения об авторах	476