

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

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

|   |            |
|---|------------|
| § 3. Влияние краха идеологии и политики laissez-faire<br>в области права .....                                  | 171        |
| <b>Глава 4. После второй мировой войны и до наших дней .....</b>  | <b>181</b> |
| § 1. Экономический аспект .....   | 181        |
| § 2. Социально-этический аспект .....   | 209        |
| § 3. Влияние на частное право .....   | 215        |
| <b>Глава 5. Итоговые замечания .....</b>  | <b>231</b> |
| <b>Раздел III. ЭКОНОМИЧЕСКИЕ И ЭТИЧЕСКИЕ ОСНОВАНИЯ<br/>ПРИНЦИПА СВОБОДЫ ДОГОВОРА .....</b>                      | <b>243</b> |
| <b>Глава 1. Экономические предпосылки презумпции<br/>договорной свободы .....</b>                               | <b>243</b> |
| § 1. Общие замечания .....  | 243        |
| § 2. Теория рационального выбора как основание принципа<br>свободы договора .....                               | 245        |
| § 3. Улучшение по Парето .....  | 254        |
| § 4. Ограничения свободы договора и разрушение спонтанного<br>порядка балансирования спроса и предложения ..... | 264        |
| § 5. Проблема неэффективности государства как заменителя<br>рыночного порядка .....                             | 269        |
| § 6. Некоторые уточнения .....  | 275        |
| <b>Глава 2. Этические предпосылки принципа свободы договора .....</b>   | <b>278</b> |
| § 1. Свобода договора и идея негативной свободы .....   | 278        |
| § 2. Свобода договора и индивидуализм .....   | 282        |
| <b>Глава 3. Выводы .....</b>  | <b>284</b> |
| <b>Раздел IV. ПОЛИТИКО-ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ<br/>ОГРАНИЧЕНИЯ ДОГОВОРНОЙ СВОБОДЫ .....</b>                          | <b>289</b> |
| <b>Глава 1. Общие вопросы .....</b>   | <b>289</b> |
| § 1. Релевантные политико-правовые ценности .....   | 289        |
| § 2. Этика и справедливость .....   | 296        |
| § 3. Утилитарная неприемлемость .....   | 310        |
| § 4. Функциональное разделение политико-правовых оснований<br>ограничения договорной свободы .....              | 312        |
| <b>Глава 2. Ограничения договорной свободы во имя интересов общества,<br/>государства или третьих лиц .....</b> | <b>313</b> |
| § 1. Противодействие гражданско-правовому оформлению<br>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        |
| <b>Глава 3. Ограничения договорной свободы в патерналистских целях.....</b>                             | <b>329</b> |
| § 1. Понятие патерналистского ограничения свободы договора ...  | 329        |
| § 2. Возможные экономические резоны .....   | 331        |
| § 3. Этические основания патерналистских ограничений<br>свободы договора.....                           | 339        |
| § 4. Примеры развития патерналистски обусловленных<br>ограничений свободы договора .....                | 344        |
| § 5. Опасности интенсивного патернализма.....   | 350        |
| § 6. Дополнительные условия введения патерналистски<br>обусловленных ограничений свободы договора ..... | 374        |
| § 7. Общие принципы патерналистского ограничения<br>свободы договора .....                              | 393        |
| <b>Глава 4. Финальные замечания.....</b>  | <b>416</b> |
| <b>Раздел V. ОБЩИЕ ВОПРОСЫ РЕАЛИЗАЦИИ ПРИНЦИПА<br/>СВОБОДЫ ДОГОВОРА В РОССИЙСКОМ ПРАВЕ .....</b>        | <b>421</b> |
| <b>Глава 1. Описание проблемы .....</b>   | <b>421</b> |
| § 1. Суть проблемы.....   | 421        |
| § 2. Конкретные примеры.....  | 424        |
| <b>Глава 2. Причины проблемы и пути ее решения.....</b>   | <b>433</b> |
| § 1. Непонимание экономической логики принципа свободы<br>договора .....                                | 433        |
| § 2. Непонимание этической подоплеки принципа свободы<br>договора .....                                 | 441        |
| § 3. Методологические причины проблемы .....  | 442        |
| § 4. Страх перед злоупотреблениями.....   | 444        |