

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

*Карапетов 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.

**Карапетов 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. Карапетов, 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 и принципа свободы договора .....	22
§ 3. Содержательные и процедурные проявления свободы 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 принципа свободы договора</b> .....	30
§ 1. Обоснование необходимости политико-правового анализа .....	30
§ 2. Экономический анализ .....	42
§ 3. Этическая подоплека проблематики договорной свободы и ее ограничений .....	48
<b>Раздел II. ИСТОРИЯ РАЗВИТИЯ ПРИНЦИПА СВОБОДЫ 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 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 в области права .....	171
<b>Глава 4. После второй мировой войны и до наших дней</b> .....	181
§ 1. Экономический аспект .....	181
§ 2. Социально-этический аспект .....	209
§ 3. Влияние на частное право .....	215
<b>Глава 5. Итоговые замечания</b> .....	231
<b>Раздел III. ЭКОНОМИЧЕСКИЕ И ЭТИЧЕСКИЕ ОСНОВАНИЯ ПРИНЦИПА СВОБОДЫ ДОГОВОРА</b> .....	243
<b>Глава 1. Экономические предпосылки презумпции договорной свободы</b> .....	243
§ 1. Общие замечания .....	243
§ 2. Теория рационального выбора как основание принципа свободы договора .....	245
§ 3. Улучшение по Парето .....	254
§ 4. Ограничения свободы договора и разрушение спонтанного порядка балансирования спроса и предложения .....	264
§ 5. Проблема неэффективности государства как заместителя рыночного порядка .....	269
§ 6. Некоторые уточнения .....	275
<b>Глава 2. Этические предпосылки принципа свободы договора</b> .....	278
§ 1. Свобода договора и идея негативной свободы .....	278
§ 2. Свобода договора и индивидуализм .....	282
<b>Глава 3. Выводы</b> .....	284
<b>Раздел IV. ПОЛИТИКО-ПРАВОВЫЕ ОСНОВАНИЯ ОГРАНИЧЕНИЯ ДОГОВОРНОЙ СВОБОДЫ</b> .....	289
<b>Глава 1. Общие вопросы</b> .....	289
§ 1. Релевантные политико-правовые ценности .....	289
§ 2. Этика и справедливость .....	296
§ 3. Утилитарная неприемлемость .....	310
§ 4. Функциональное разделение политико-правовых оснований ограничения договорной свободы .....	312
<b>Глава 2. Ограничения договорной свободы во имя интересов общества, государства или третьих лиц</b> .....	313
§ 1. Противодействие гражданско-правовому оформлению 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 свободы договора.....	339
§ 4. Примеры развития патерналистски обусловленных ограничений свободы договора .....	344
§ 5. Опасности интенсивного патернализма.....	350
§ 6. Дополнительные условия введения патерналистски обусловленных ограничений свободы договора .....	374
§ 7. Общие принципы патерналистского ограничения свободы договора .....	393
<b>Глава 4. Финальные замечания.....</b>	<b>416</b>
<b>Раздел V. ОБЩИЕ ВОПРОСЫ РЕАЛИЗАЦИИ ПРИНЦИПА 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 договора .....	433
§ 2. Непонимание этической подоплеку принципа свободы договора .....	441
§ 3. Методологические причины проблемы .....	442
§ 4. Страх перед злоупотреблениями.....	444