



УДК 347.440.6

ЮРИДИЧЕСКАЯ ПРИРОДА И СПЕЦИФИКА НАЗВАННЫХ, НЕ НАЗВАННЫХ И СМЕШАННЫХ ДОГОВОРОВ

Ольга ТАТАР,

докторант Государственного университета имени Дмитрия Кантемира,
преподаватель кафедры частного права Комратского государственного университета

Юридическая природа и значимость гражданско-правовых договоров весьма актуальна, так как посредством заключения тех или других видов договоров реализуются и притворяются в жизнь потребности общества. Глубокий анализ и детальное исследование, а также изучение новых договорных конструкций позволит решить ряд спорных вопросов в юриспруденции.

Ключевые слова: названные договоры, глубокий анализ, не названные договоры, исследование, смешанные договоры.

LEGAL NATURE AND SPECIFICITY OF NAMED, UUNAMED AND MIXED CONTRACTS

Olga TATAR,

doctoral Candidate of the University „Dimitrie Cantemir”, Teacher of Private Law Chair of Comrat State University

The legal nature and significance of civil law contracts is highly relevant, since through the conclusion of these or other types of contracts, the needs of society are realized and put into practice. In-depth analysis and detailed research, as well as the study of new contractual structures, will allow solving a number of controversial issues in jurisprudence.

Key-words: named contracts, in-depth analysis, unnamed contracts, research, mixed contracts.

NATURA ȘI SPECIFITATEA JURIDICĂ A CONTRACTELOR NUMITE, NENUMITE ȘI MIXTE

Olga TATAR,

Lector universitar la catedra „Drept Privat” a Universității de Stat din Comrat, doctorandă la Universitatea de Stat „Dimitrie Cantemir”

Natura și importanța juridică a contractelor de drept civil sunt foarte relevante, deoarece prin încheierea acestor sau a altor tipuri de contracte, nevoile societății sunt realizate și puse în practică. Analiza aprofundată și cercetarea detaliată, precum și studiul noilor structuri contractuale vor permite rezolvarea unor probleme controversate în jurisprudență.

Cuvinte-cheie: contracte numite, analiza aprofundată, contracte nenumite, cercetare, contracte mixte.

Введение. В данном труде автором представлен анализ статей Гражданского Кодекса Республики Молдова, а также расширенный комментарий к статьям, касательно названных, не названных, смешанных договоров в Гражданском праве. Данные видения, касающиеся разъяснений данных статей Гражданского Законодательства, позволяют всесторонне и глубоко изучить природу, сущность, необходимые условия для закрепления и гражданско-правового регулирования данных договорных конструкций.

Постановка проблемы. Предопределенность того, как полно и всесторонне будут раскрыты

юридическая природа и внутреннее содержание отдельных видов непоименованных договоров (не названных), смешанных и названных договоров, будет зависеть от их дальнейшего правильного применения на практике.

Актуальность темы. Изучение гражданско-правовых договоров всегда будет актуальным, а тем более, если речь идет о новых, ранее не изученных договоров, которые своим существованием в практике позволяют разрешить не один ряд проблем.

Состояние исследования. Исследование непоименованных договоров требует массу времени и усилий, так как такие договорные конструкции- это

своего рода новые соглашения, союзы, вбирающие в себя элементы, как изученных, так и не изученных договоров, тем самым создавая вокруг себя массу разносторонних мнений и толкований со стороны правоведов. Данная проблема была раскрыта в научных трудах следующими учеными: Евгеньева А.П., Ефремов Т.Ф., Кибак Г., Мишина Т., Цонова И., Ожегов С. И., Пропп В., Халабуденко О.А., Шведова Н.Ю. и др.

Целью данного исследования является подробный анализ и синтез гражданского законодательства, а именно: названных, не названных, а также смешанных договоров, для того, чтобы



правильно истолковывать данные договорные конструкции.

Изложение основного материала исследования. С появлением нового Гражданского Кодекса Республики Молдова были внесены более усовершенствованные способы и механизмы, позволяющие более эффективно регулировать гражданские правоотношения. От того, как правильно будет представлена и раскрыта их сущность, и зависит значимость и результативность использования Гражданского Кодекса. С точки зрения тематики данного исследования прорывом стало появление таких статей как: с.994 „Названный и не названный в законе договор” и ст. 995 „Смешанный договор”, в то время как в предыдущем издании Гражданского Кодекса Республики Молдова об этих договорах говорилось лишь в ч. 3 ст.667 ГК РМ, а именно: „Стороны могут заключать договоры, не предусмотренные законом (не названные в законе договоры), а также договоры, в которых содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом (смешанные договоры)”. [1] Для более верной трактовки правовой сущности и правовой природы, а также определения значимости, места, роли не названных (непоименованных договоров) необходимо провести глубокий анализ исследования непоименованных договоров, изучить доктринальные суждения, а также провести исследование всех имеющихся в наличии научных работ, предметом изучения которых являются отдельные виды непоименованных договоров, выявить факторы, способствующие возникновению и становлению непоименованных договоров, и лишь после формулировки выявленных научных проблем можно будет с помощью различных правовых

методов и приемов найти пути разрешения поставленной проблемы. Не стоит забывать о том, что безграничное наличие договоров, лишенных правового регулирования, не есть показатель эффективного регулирования разного рода общественных отношений, а лишь четко выстроенная система по цепочной связи отдельных видов договоров, а также их правовое регулирование дадут эффективный результат в регулировании разного рода общественных отношений. Для этого и был предусмотрен такой принцип как свобода договора, который предоставлял свободу заключения различного вида договорных конструкций, регулирующих общественные отношения, отвечающие потребностям общества.

Законодатель предусмотрел в ч.8 ст.993 новой редакции ГК РМ что: „Стороны могут заключать как названные, так и не названные в законе договоры, а также смешанные договоры.” Попробуем разобраться, что понимается под договором?

Толковый словарь Ожегова „Под договором понимает письменное соглашение сторон о взаимных, взятых на себя обязательствах.” [2, с. 74] Согласно Толкового словаря русского языка Ефремова Т.Ф. „Договор – это обычно соглашение, заключенное в письменной форме, согласно которому, между субъектами договора устанавливаются определенные сторонами обязательства, на основе договоренности об их исполнении” [3, с.312]

В Толковом словаре русского языка под ред. Ожегова С.И. и Шведова Н.Ю. „Договор- это соглашение, которое заключается в письменной форме о выполнении сторонами взятых на себя обязательств по выполнению всех оговоренных между сторонами условий” [4, с.296]

Попробуем истолковать зна-

чение слова „соглашение”, согласно Словарю русского языка под ред. Евгеньевой А.П. „Соглашение” от глагола согласиться, то есть признание той или другой стороной чего-либо (положительного, отрицательного, ложного, правдивого, ошибочного и реального)” [5, с.114]

Далее, „названный в законе”, как понять данное словосочетание? Евгеньева А.П. в Словаре русского языка дает характеристику закону как своду обязательных норм и правил, регулирующих общественное отношение, то есть нами понимается как объединение установленных предписаний, правил, которые обладают обязательной силой и играют в жизни человека не маловажное значение, а самое главное, они должны быть выполнены.

Синонимами к слову „названный” являются указанный, упомянутый, подразумеваемый, поименованных в законе, специально им регулируемый, то есть принятый в отношении чего-либо нормативно-правовой акт, который предусмотрен для того, чтобы регулировать конкретные общественные отношения, а уже остальные договоры будут не названными, то есть не перечисленными, не охарактеризованными, не поименованными в этом законе.

Законодатель в ч. 2 ст.994 ГК РМ предусматривает, что к не названным договорам применяются:

а) Соглашение сторон, то есть стороны согласны, или пришли к согласию, достигли согласия в отношении чего-либо;

в) Правовые положения, применимые к договорам и договорным обязательствам в общем, то есть к которым применяются нормы, расписанные в Разделе II, „О договорах в общем”, где согласно в ст.992 „ Под договором признается соглашение двух



или более лиц об установлении, изменении или прекращении правоотношений”. Договор – это своего рода беседа, высказанные слова по поводу чего-либо, где произнесенному слову соответствует встречное слово, но оба они направлены на удовлетворение чего-либо. То есть желающие достигнуть единой цели, или же договор можно считать в качестве правоотношения, в результате которого между сторонами возникают обязательства по воле сторон договора, а обязательство – своего рода необходимость, обязанность выполнить что-либо, по возврату чего-либо или выполнению какого-либо действия от одной стороны к другой стороне. Чаще всего те или другие обязательства связаны с возвратом долга, с передачей имущества, возвратом денежных средства, с оказанием и выполнением каких-либо работ и услуг. А также в Разделе I, „Об обязательствах в общем”, где согласно ч.1 ст. 774 предусматривается, что „В силу обязательственного отношения, кредитор имеет право требовать от должника производства исполнения, а должник обязан произвести его”;

с) Сложившаяся между сторонами практика и обычаи в данной сфере, то есть законодатель под практикой подразумевает какую-либо деятельность, связанную с изданием и реализацией законом установленных предписаний совокупности с набранным опытом. Под обычаем понимается уже сложившийся за долгий период времени способ поведения, который выполняется в обществе и воспроизводится в качестве обычного и присущего всем членам общества. Обычай – это норма, выполнение которой даже не вызывает сомнений и принимается как должное и разумеющееся. Но обычай- это не традиция,

потому- что традиции- это явления, свойственные всем сферам жизни и культуры, то есть более шире трактуются чем обычай. Термин „обычай” приравнивают к термину „обряд”, но обряд лишь разновидность, а сам обычай включает и обряд, а также его практическое явление;

Пропп В. утверждал: „Обряд и обычай- не то же самое”. [6, с.76]

d) Правовые положения, применимые к аналогичным названным договорам, в той мере, в какой они совместимы с природой и целью не названного в законе договора, то есть общие нормы, которые распространяются на названные договора в той мере, как они соприкасаются с сущностью и достижением единой цели то есть стремление субъекта к достижению конечного результата, на который изначально был нацелен сам процесс- сознательное склонение к полному выполнению определенных задач тем или иным субъектом.

С вступлением в силу с 01 марта 2019 года нового Гражданского Кодекса Республики Молдова изменилось общая картина развития и регулирования общественных отношений. Введенная новая статья 994 „Названный и не названный в законе договор” по сути дела объясняет наличие в общей системе договоров таких как: названный и не названный, когда старый ГК РМ лишь упоминал о таковых договорных конструкциях, но не объяснял их сущность. Нами в данной статье подробно описывается история возникновения непоименованных договоров, раскрывается принцип свободы договора как основной принцип, который является основанием возникновения отдельных видов непоименованных договоров, раскрывается содержание этих договорных конструкций, предмет, цель, направленность.

В ч.1 ст. 994 ГК РМ законодатель предусматривает, что названным в законе договором считается тот договор, который специально урегулирован законом, а остальные договоры являются не названными в законе договорами. Мы соглашаемся с законодателем, но считаем, что законодатель не так полно раскрывает сущность, предмет, цель, направленность непоименованных договоров. Поэтому будет проведен подробный анализ таких непоименованных договорных конструкций, что позволит прийти к определенным научным выводам и рекомендациям, которые будут положены в основу трактовки непоименованных договоров и будут включены в качестве дополнений к статьям, регулирующим названные и не названные в законе договоры. В ч. 2 ст.994 ГК РМ говорится о том, что к не названным договорам применяются:

a) Соглашение сторон, то есть стороны достигли согласия по поводу заключения договора;

в) Правовые положения, применимые к договорам и договорным обязательствам в общем, то есть сам договор, это не что-либо ранее не изученное, а своего рода союз, на который распространяются правовые нормы уже применяемые в праве как к договорам, так и к обязательствам, вытекающим из договоров;

с) Сложившаяся между сторонами практика и обычаи в данной сфере, если таковые существуют, то есть нельзя не брать во внимание уже имеющуюся практику и обычаи в данной сфере, если они существуют;

d) Правовые положения, применимые к аналогичным названным договорам, в той мере, в какой они совместимы с природой и целью не названного в законе договора, то есть уже установленные нормы права, распространяемые на аналогичные



названные договоры, которые связаны с природой и целью не названного в законе договора.

Согласно ст.995 ГК РМ: „ Договор является смешанным, если он содержит: два или более элемента, соответствующих названному в законе договору; или одни элементы, соответствующие названному в законе договору и другие элементы, соответствующие не названному в законе договору”, то есть если внимательно изучим данные части статьи 995 ГК РМ, можем увидеть, что смешанный договор- это договор, сочетающий элементы как изученных, так и не изученных договоров, но встречающихся в практике. Смешанные договора-это договора определенной категории, отличающейся от категорий названных и не названных договоров своей правовой природой, целью, направленностью. На такого рода договора распространяются правовые основы, которые распространяются на названные и не названные договоры, если они не опровергают правовую природу, цель, содержание договора, так как оно образует права и обязанности сторон по договору, [7, с. 345] а также (субъективные права и обязанности, которые действуют в пределах данной юридической конструкции и выражают волю

сторон, преследующих единую цель, добровольно принять, исполнить, совершить те или другие обязательства по договору) и направленность смешанных договоров. [8, с.106] Существующая общая система гражданско-правовых договоров нуждается и будет нуждаться в обновлении ее новыми договорами, что позволит усовершенствовать и развивать как гражданско- правовые отношения, так и гражданское законодательство в целом.

Список использованной литературы

1. Гражданский Кодекс Республики Молдова № 1107 – XV от 06.06.2002 Monitorul Oficial al Republicii Moldova № 82-86-66 от 26.06.2002.
2. Ожегов С. И. Словарь русского языка. Изд. 6-е. Москва: Советская энциклопедия, 1964.
3. Ефремов Т.Ф. Новый толковый словарь русского языка. Москва: Дрова, 2000.
4. Ожегов С.И., Шведова Н.Ю. Толковый словарь русского языка. Москва: Русский язык. 1992.
5. Евгеньева А.П. Словарь русского языка.4-е изд. Москва: Русский язык, Полиграф ресурсы.1999.
6. Пропп В. Русские аграрные праздники. Санкт-Петербург: Азбука. 1995.

7. Кибак Георге, Татьяна Мишина, Ирина Цонова. Гражданское право: Особенная часть: Кишинэу: СЕР USM. 2009.

8. Халабуденко О.А Имуущественные права. Книга 2. Обязательственное право. Кишинэу: Междунар. независимый университет Молдовы. 2014.

DATE DESPRE AUTOR:
TATAR Ольга,
докторант Государственного университета имени Дмитрия Кантемира,
преподаватель кафедры частного права Комратского государственного университета
e-mail: oleatatar@mail.ru

TATAR Olga,
doctoral Candidate of the University „Dimitrie Cantemir”,
Teacher of Private Law Chair of Comrat State University
e-mail: oleatatar@mail.ru

TATAR Olga,
Lector universitar la catedra „Drept Privat” a Universității de Stat din Comrat,
doctorandă la Universitatea de Stat „Dimitrie Cantemir”
e-mail: oleatatar@mail.ru