

На правах рукописи

Пашацкая Лариса Владимировна

**ПРИНЦИПЫ ДОБРОСОВЕСТНОСТИ И СВОБОДЫ ДОГОВОРА
В ДОГОВОРЕ РОЗНИЧНОЙ КУПЛИ-ПРОДАЖИ**

12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право; семейное право; международное частное право

АВТОРЕФЕРАТ

диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук

Саратов – 2014

Работа выполнена в Федеральном государственном бюджетном образовательном учреждении высшего профессионального образования «Саратовская государственная юридическая академия»

Научный руководитель: кандидат юридических наук, доцент
Быкова Тамара Анатольевна

Официальные оппоненты: **Серова Ольга Александровна**
доктор юридических наук, профессор,
ФГАОУ ВПО «Балтийский федеральный университет имени Иммануила Канта»,
заведующая кафедрой гражданского права и процесса

Поваров Юрий Сергеевич
кандидат юридических наук,
ФГБОУ ВПО «Самарский государственный университет», доцент кафедры гражданского и предпринимательского права

Ведущая организация: **ФГБОУ ВПО «Башкирский государственный университет»**

Защита состоится «23» января 2015 года в 13 часов на заседании диссертационного совета Д 212.239.03 при Федеральном государственном бюджетном образовательном учреждении высшего профессионального образования «Саратовская государственная юридическая академия» по адресу: 410056, г. Саратов, ул. Чернышевского, 104, зал заседаний диссертационных советов.

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке и на сайте федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Саратовская государственная юридическая академия» (<http://test.ssla.ru/diss.phtml>).

Автореферат разослан « ___ » _____ 2014 года.

Ученый секретарь
диссертационного совета
кандидат юридических наук



Колодуб Григорий Вячеславович

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования. Договор купли-продажи — один из старейших институтов обязательственного права и наиболее полно разработанный вид обязательства, а также классический договор гражданского права и распространенный договор в современном гражданском праве. Невозможно представить существование рыночной экономики без договора купли-продажи, поскольку именно механизм купли-продажи составляет основу гражданского оборота.

Значение договора купли-продажи в экономическом обороте особенно возросло в условиях развития рыночных отношений в России. Из всех видов купли-продажи значительную долю занимает розничная торговля. Поэтому изучение данного института, несомненно, представляет интерес.

Особо интересно установление содержания прав и обязанностей продавца и покупателя в розничной купле-продаже через призму закрепленных гражданским законодательством принципов добросовестности и свободы договора, которые по-разному реализуются во всех обязательственных правоотношениях. Динамичное развитие розничной торговли, появление новых форм и способов продажи товаров, увеличение степени свободы договора в розничной купле-продаже приводит к дисбалансу интересов сторон и требует современного, отвечающего последним тенденциям, правового регулирования их поведения. Закрепление в законодательстве принципа добросовестности обуславливает потребность в новой оценке исходных начал имущественных отношений, а именно, в выявлении особенностей реализации принципов добросовестности и свободы договора в розничной купле-продаже.

Все сказанное вызывает необходимость использовать качественно иной подход к выявлению особенностей реализации принципов добросовестности и свободы договора в розничной купле-продаже в целях выработки на их основе рекомендаций для правотворческой и правоприменительной деятельности.

Степень разработанности темы исследования. Принципы добросовестности и свободы договора всесторонне анализируются в науке гражданского права. Исследованиями в области принципов гражданского права занимались: С.Н. Братусь, О.Н. Садиков, А.Б. Сахаров, Н.В. Беробеня, В.В. Ершов, А.Н. Климова, С.Ю. Лаврус, О.А. Потапова и др. Принципы добросовестности, свободы договора изучали такие ученые, как: Ю.Л. Ершов, Р.А. Каламкарян, Н.И. Клейн, М.Ю. Козлов, Д.Л. Кондратюк, М.В. Кратенко, А.В. Попова.

В современной отечественной науке имеются работы В.Н. Васина, И.Д. Еналеевой, А.Ю. Зак, В.И. Казанцева, Э.Г. Корнилова, А.А. Райлян, Е.В. Романовой, посвященные изучению отношений, вытекающих из договора купли-продажи и розничной купле-продажи.

Однако, несмотря на изученность принципов гражданского права и отношений в розничной купле-продаже, в современной отечественной

цивилистике отсутствуют специальные исследования, раскрывающие особенности реализации принципов добросовестности и свободы договора, содержание указанных принципов применительно к розничной купле-продаже, не выработаны критерии недобросовестного поведения продавца, отсутствует систематизация форм злоупотребления свободой договора в розничной купле-продаже. Неполнота исследований в рассматриваемой области, а также отсутствие в науке гражданского права комплексного анализа особенностей реализации принципов добросовестности и свободы договора в розничной купле-продаже при высокой степени социальной значимости указанной темы свидетельствуют о недостаточной разработанности, об актуальности указанной темы и целесообразности ее выбора.

Цель исследования — выработка на основе достижений науки гражданского права целостного представления о реализации таких основных принципов гражданского права, как добросовестность и свобода договора в договоре розничной купли-продажи,

Задачи исследования:

- сформулировать содержание принципа добросовестности и свободы договора в договоре розничной купли-продажи;
- определить особенности реализации принципа добросовестности и свободы договора в розничной купле-продаже;
- произвести классификацию возможных ограничений свободы договора в розничной купле-продаже;
- установить правовую природу дисконтных карт, бонусных карт, бонусных программ, предоставляемых продавцом покупателю в договоре розничной купли-продажи;
- определить правовую природу отношений, возникающих между продавцом и покупателем при использовании подарочных сертификатов;
- выявить критерии недобросовестности продавца в розничной купле-продаже;
- произвести классификацию возможных злоупотреблений свободой договора в розничной купле-продаже.

Объектом исследования выступают общественные отношения, складывающиеся в процессе заключения и исполнения договора розничной купли-продажи, содержание указанных отношений, а также отношения, связанные с осуществлением продавцом и покупателем своих прав и обязанностей.

Предметом исследования являются положения ранее действовавшего и современного отечественного и зарубежного законодательства, правоприменительная практика, научные работы по проблемам розничной купли-продажи.

Методологическую основу исследования составляют общенаучные методы познания — диалектический, системный, структурный, функциональный, методы анализа, синтеза, аналогии, абстрагирования и конкретизации; специально-юридические методы — формально-

юридический, сравнительно-правовой, технико-юридический, правовое моделирование, а также лингвистический анализ.

Нормативная база исследования представлена нормами международного права, Конституции РФ, российского законодательства в области розничной купли-продажи и защиты прав потребителей, а также положениями гражданского права некоторых зарубежных государств.

Эмпирическую базу исследования составили материалы практики Конституционного Суда РФ, арбитражных судов, судов общей юрисдикции, иных правоприменяющих субъектов, в частности, налоговых органов.

Теоретическую базу исследования составляет научный материал, который позволил сохранить преемственность в развитии юридической науки:

– труды по гражданскому праву следующих ученых: С.С. Алексеев, В.А. Белов, М.И. Брагинский, С.Н. Братусь, В.В. Витрянский, Н.А. Барин, Е.В. Вавилин, А.В. Волков, Б.Н. Гонгало, В.П. Грибанов, В.В. Груздев, М.А. Гурвич, М.А. Егорова, О.С. Иоффе, А.Ю. Кабалкин, Ю.Х. Калмыков, П.В. Крашенинников, А.П. Сергеев, Е.А. Суханов, Ю.К. Толстой, В.П. Мозолин, Н.С. Малеин, А.Л. Маковский, Б.И. Пугинский, М.Ю. Челышев, Г.С. Шапкина, В.Ф. Яковлев и др.;

– работы по общей теории права и отраслевым юридическим наукам правоведов: М.И. Байтин, Г.А. Борисов, В.М. Ведяхин, Н.В. Вирук, Г.А. Гаджиев, А.Л. Захаров, Н.И. Матузов, А.В. Малько, В.С. Нерсисянц, А.Ф. Черданцев, О.И. Цыбулевская и др.;

– труды дореволюционных цивилистов и теоретиков права: С.В. Александровский, Д.И. Мейер, И.Б. Новицкий, В.Н. Растеряев, Г.Ф. Шершеневич и др.;

– работы зарубежных авторов: Ж.Л. Бержель, П. Быдлински, Х.П. Вестерман, Х. Кейтц, Х. Келер, Е. Клюнцигер, Ф. Лорман, К. Осакве и др.

Научная новизна исследования получила свое непосредственное выражение в следующих **основных положениях, выносимых на защиту**:

1. С опорой на исторический анализ роли правовых принципов в механизме гражданско-правового регулирования розничной купли-продажи обосновано - такие основополагающие принципы как добросовестность и принцип свободы договора становятся нормами прямого действия.

Роль указанных принципов на протяжении всей истории гражданского права только возрастала. В нынешних экономических условиях, когда розничная купля-продажа динамично развивается, используя все новые способы привлечения покупателей, невозможно урегулировать их применение только конкретными нормами права. Четкая система принципов гражданского права позволяет повысить эффективность правового регулирования розничной купли-продажи, что оказывает позитивное влияние на правопонимание, правоприменение и позволяет при принятии судебных актов опираться в большей степени непосредственно на основные отраслевые начала гражданского законодательства.

2. На основе разностороннего анализа отношений, складывающихся в розничной купле-продаже выявлена зависимость публично-правовых и частно-правовых интересов сторон данного договора.

В рамках договора розничной купли-продажи развитие и укрепление принципов добросовестности и свободы договора способствуют гармонизации частно-правовых и публичных-правовых интересов сторон данного правоотношения.

Публично-правовые интересы с этих позиций формируют социально-правовую стабильность в обществе, где государство выступает гарантом безопасности национального товарооборота.

Частно-правовые интересы покупателей консолидируются, приобретая характер общественно значимого интереса, находят воплощение в формировании общественных объединений с целью осуществления, защиты прав, интересов не только отдельных потребителей, но и неопределенного круга лиц.

3. В связи с невозможностью с необходимой точностью дать легальное определение понятия добросовестности как общего принципа гражданского права, автором предложено разработать на основе доктринальных теоретических исследований, анализа правоприменения добросовестности следующие ее критерии, применительно к договору розничной купли-продажи:

- предоставление продавцом потребителю достоверной информации о себе;
- предоставление продавцом достоверной и полной информации о товаре;
- предоставление продавцом достоверной и полной информации об условиях продажи, в том числе об использовании стимулирующих средств;
- осуществление прав с учетом баланса интересов сторон, без нарушения охраняемых законом интересов контрагента и третьих лиц;
- принятие всех необходимых мер для надлежащего исполнения договорных условий.

Установленные критерии позволяют добросовестность, как абстрактную категорию и общий принцип гражданского права, перевести в плоскость договорных обязательств, где данный принцип становится частно-правовым принципом договорного права. Это приведет к надлежащему правовому взаимодействию участников розничной купли-продажи, наполнив добросовестность активным содержанием.

4. На основе характера юридической связи добросовестности и свободы договора выявлена система ряда приемов, способов применяемых в розничной купле-продаже для побуждения интереса потребителя к заключению договора розничной купли-продажи, которая включает в себя следующие средства:

- а) подарочные сертификаты
- б) дисконтные карты, бонусные карты

г) различные системы скидок (акционные сертификаты, подарочные марки и другие).

Указанные средства являются экономическими стимулирующими средствами, которые в настоящее время не имеют легального нормативно-правового закрепления.

5. В договоре розничной купли-продажи указанные экономические стимулирующие средства должны получить юридическое выражение. В этих целях предлагается дать гражданско-правовое определение каждого из указанных средств и законодательно закрепить условия их использования. В результате чего указанные средства станут гражданско-правовыми категориями и, соответственно, правовыми стимулами.

6. Автором предложена дефиниция наиболее широко применяемых в розничной купле-продаже стимулирующих средств.

Приобретение подарочного сертификата рассматривается как гражданско-правовой договор, по которому одна сторона — продавец, осуществляющий выпуск подарочных сертификатов, передает в собственность за плату другой стороне — приобретателю (держателю) имущественное право покупки у продавца товара на сумму, равную номинальной стоимости сертификата.

Дисконтная, бонусная карты являются документами, закрепляющими обязательственное право покупателя, при этом указанное обязательственное право и его объем устанавливаются по усмотрению продавца отдельным категориям покупателей при выполнении ими определенных условий или при наступлении определенных событий.

Различные системы скидок (акционные скидки, марки и др.) - это договор на покупку права гарантированной продажи (или безвозмездной передаче) товара в срок и на условиях, установленных продавцом.

7. Обосновано введение в систему принципов гражданского права нового принципа - принципа правового стимулирования.

Свобода договора и добросовестность сторон, развиваясь в розничной купле-продаже, привели к появлению новых экономических стимулов, наиболее широко применяемых именно в договоре розничной купле-продаже. Автор приходит к выводу, что разнообразие указанных стимулов, а также распространение подобных стимулов в других правоотношениях (подряда, оказания услуг, перевозки и т.д.) обуславливает необходимость введения нового отраслевого начала, позволяющего наиболее эффективно сбалансировать публично-правые и частно-правовые интересы.

8. Свобода договора закреплена как общеотраслевой принцип. В условиях современного общества свобода договора не может быть абсолютной, с этой целью в цивилистической науке разработаны предпосылки ограничения свободы договора. Выявлено и доказано существование ограничений свободы договора в розничной купле-продаже, обоснованы критерии ограничения свободы договора в розничной купле-продаже, такие как - разумность, справедливость, пропорциональность, соразмерность и взвешенность. Применение данных критериев в

совокупности положительно влияет на торговый оборот, стимулирует конкуренцию и препятствует применению продавцом недобросовестных приемов.

Несмотря на законодательно существующие ограничения свободы договора в розничной купле-продаже, в процессе осуществления последней встречаются злоупотребления свободой договора. Предлагается авторское определение злоупотребления свободой договора, под которым следует понимать совершение продавцом, реализующим свое право, умышленных действий, в том числе формально осуществляемых в рамках закона, направленных на получение неосновательных преимуществ и создающих условия для причинения ущерба покупателю или третьему лицу. Автор систематизирует формы злоупотреблений свободой договора, что, в совокупности с предложенным определением злоупотребления свободой договора позволит законодателю принимать адекватные меры по предотвращению возможных злоупотреблений в розничной купле-продаже, в том числе и с помощью ограничительных средств и способов.

В результате проведенного исследования формулируется ряд **предложений по совершенствованию законодательства:**

1. Необходимо ограничить субъектный состав договора розничной купли-продажи, указав, что покупателем по договору розничной купли-продажи может быть только физическое лицо — гражданин, изложив пункт 1 статьи 492 ГК РФ в следующей редакции:

«По договору розничной купли-продажи продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю-гражданину товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего использования, не связанного с предпринимательской деятельностью».

2. Предлагается статью 493 ГК РФ изложить в следующей редакции:

«Статья 493. Форма договора розничной купли-продажи

Договор розничной купли-продажи может быть заключен устно, если иное не предусмотрено законом или договором розничной купли-продажи, в том числе условиями формуляров или иных стандартных форм, к которым присоединяется покупатель (статья ст. 428). В подтверждение договора и его условий продавец выдает покупателю кассовый или товарный чек. Отсутствие у покупателя указанных документов не лишает его возможности ссылаться на свидетельские показания в подтверждение заключения договора и его условий».

3. В целях единообразного толкования отношений, складывающихся в современной розничной купле-продаже предлагается внести разработанные автором изменения в Гражданский кодекс РФ, изложив пункт 2 статьи 492 в следующей редакции:

«Договор розничной купли-продажи является публичным договором (статья 426). Продавец при продаже товаров в целях привлечения потребителей и создания для них более выгодных условий, вправе применять различные

стимулирующие средства при соблюдении условий, установленных законодательством и требований добросовестности и разумности»

4. В целях защиты прав потребителей при применении стимулирующих средств в договоре розничной купле-продаже предлагается внести разработанные автором изменения в Закон “О защите прав потребителей”:

- Дополнить преамбулу указанного закона последним абзацем следующего содержания:

"стимулирующие средства - это любые средства, влияющие на условия приобретения товара (условия оказания услуг), такие как - дисконтные карты, бонусные карты, предоставление скидок не указанным в законе категориям потребителей, продажа подарочных сертификатов, предоставление скидок на следующую покупку при совершении покупки в определенный период времени на определенную сумму и прочие подобные средства."

- Дополнить указанный закон статьей 10.1 следующего содержания:

"Статья 10.1 Условия применения стимулирующих средств, используемых продавцами при продаже товаров, оказании услуг

1. Продавец (исполнитель) при продаже товаров и/или оказании услуг в целях привлечения потребителей и создания для них более выгодных условий вправе применять различные стимулирующие средства при соблюдении условий, установленных законодательством и требований добросовестности и разумности.

2. О применении стимулирующих средств продавец (исполнитель) обязан уведомить потребителя до заключения договора розничной купли-продажи (договора об оказании услуг). Информация о применении стимулирующих средств должна быть достоверной и полной. Информация может содержаться в средствах массовой информации, на рекламных носителях, в торговом зале, может быть нанесена на ценниках, этикетках.

3. Продавец (исполнитель) обязан указать срок действия стимулирующих средств. Продавец не вправе в одностороннем порядке изменять условия предоставленных стимулирующих средств до окончания срока их действия.

Теоретическое значение результатов исследования заключается в том, что они в совокупности значительно расширяют существующее представление о розничной купле-продаже. Содержащиеся в диссертации выводы могут служить основой для дальнейшего развития учения о договоре розничной купли-продажи, определяя принципиально новые подходы по проблеме добросовестности и свободы договора в розничной купле-продаже.

Практическое значение исследования состоит в возможности применения полученных результатов в нормотворческой деятельности, в правоприменительной практике, а также для использования в учебном процессе.

Апробация и внедрение результатов исследования. Диссертация рассмотрена и одобрена на заседании кафедры гражданского и семейного права Саратовской государственной юридической академии.

Материалы исследования были использованы в учебном процессе при проведении лекционных, семинарских и практических занятий в Саратовской государственной юридической академии.

Основные положения диссертационного исследования изложены диссертантом в семи публикациях, из которых три содержатся в рецензируемых научных журналах и изданиях, включенных в перечень ВАК при Министерстве образования и науки Российской Федерации, а также в монографии. Результаты работы были доложены на двух международных и российских научно-практических конференциях.

Структура работы обусловлена заявленными целями и задачами исследования. Диссертация состоит из введения, двух глав, содержащих пять параграфов и раскрывающих содержание в полном объеме, заключения, списка нормативных актов и специальной литературы.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во введении обосновывается актуальность темы диссертационной работы, дается оценка степени ее научной разработанности, формулируются цели, задачи и определяются объект и предмет исследования, описываются методологическая, нормативная и теоретическая основы, указывается теоретическая и практическая значимость диссертационного исследования, раскрываются научная новизна и основные теоретические положения, выносимые на защиту, приводятся сведения об апробации результатов исследования.

Первая глава «Понятие и значение основных принципов гражданского права в договоре розничной купли-продажи» состоит из двух параграфов.

В первом параграфе «Историческое развитие гражданско-правовых принципов в купле-продаже» изучается процесс эволюции основ гражданского законодательства в области купли-продажи под влиянием сменяющих друг друга исторических эпох.

На основе анализа исторического развития норм, регулирующих отношения купли-продажи, выявлены принципы гражданского законодательства, проявившие свою устойчивость и стабильность с момента зарождения права и до настоящего времени, и отражающие истинные ценности общества.

Базируясь на системе правовых принципов и их значении для отрасли гражданского права, автор делает вывод о существенном значении принципов для института купли-продажи в целом и розничной купли-продажи в частности. Уяснение правовых принципов позволяет понять главные правила, на которых строится законодательство в области розничной купли-продажи.

Автор отмечает, что современный ГК РФ с учетом изменений, продиктованных современным социально-экономическим, политическим развитием общества, впитал в себя главные принципы римского частного права - свобода собственности, свобода договора, добросовестность и запрет на злоупотребление правом, что свидетельствует о преемственности в праве.

Отмечается, что русское и российское национальное гражданское право в части обязательственных отношений в области купли-продажи, с момента своего зарождения и до начала XX в. в равной мере базировалось на принципах диспозитивности, добросовестности, недопустимости злоупотребления правом, свободы договора и защиты собственности.

Применительно к социалистическому периоду развития законодательства автор доказывает определенную сложность и непоследовательность его развития: категорический отказ от принципов добросовестности, свободы договора и защиты собственности и последующее восстановление в праве указанных принципов с определенными ограничениями и жестким контролем их осуществления со стороны государства.

В результате проведенного исторического анализа становления и развития принципов гражданского права и их отражения в договоре купли-продажи, сделан вывод о том, что современное российское гражданское законодательство вобрало в себя основные начала, на которых строилось гражданское законодательство в целом и институт купли-продажи в частности - принцип диспозитивности, равенства участников гражданского оборота, добросовестности, недопустимости злоупотребления правом, свободы договора и судебной защиты. С момента возникновения права и на всем протяжении его развития такие принципы как добросовестность и свобода договора оказались жизнеспособным и стали истинными основами договорного права.

Во втором параграфе «Добросовестность и свобода договора в системе основных принципов гражданского права» рассматриваются данные принципы в совокупности с общеотраслевыми началами гражданского права. Отмечается, что понимание сущности и содержания принципов права зависит от типа правопонимания, которое выражает определенную рациональную систему суждений о праве.

Анализ различных позиций о месте и роли в законодательстве таких надправовых категорий, как добросовестность, разумность, справедливость, недопустимость злоупотребления правом, позволил автору обосновать необходимость укрепления нравственных начал гражданско-правового регулирования. Диссертант отмечает, что введение в гражданское законодательство принципа добросовестности обусловлено следующими причинами: невозможность дальнейшего развития рыночных отношений без укрепления автономии воли и свободы договора участников оборота с одной стороны, и добросовестности участников правоотношений с другой, поскольку именно добросовестность является естественным противовесом свободе договора.

Отмечается, что принципы гражданского права взаимосвязаны и дополняют друг друга. Свобода договора тесно взаимодействует с принципами юридического равенства и автономией воли субъектов гражданского права, беспрепятственного осуществления гражданских прав, недопустимостью произвольного вмешательства в частные дела, добросовестности. Только совместно с указанными принципами принцип свободы договора может использоваться для восполнения пробелов в гражданском законодательстве.

На основе различных доктринальных положений о содержании свободы договора автор анализирует элементы, составляющие содержание свободы договора, и приходит к выводу о многогранности данного явления и поддерживает позицию, рассматривающую свободу договора не как субъективное право, а как одно из проявлений гражданской правоспособности или охраняемого законом интереса.

Предложено в случаях возникновения правовых коллизий, выявления пробелов в праве, в том числе в отношениях купли-продажи, применять принцип добросовестности и свободы договора как нормы прямого действия.

Вторая глава «Реализация принципов добросовестности и свободы договора при заключении и исполнении договора розничной купли-продажи» состоит из трех параграфов.

В первом параграфе «Содержание и формы проявления принципа добросовестности в договоре розничной купли-продажи» раскрывается содержание принципа добросовестности и возможные формы его проявления в отношениях розничной купли-продажи.

Анализ становления принципа добросовестности в различных правовых системах позволяет сделать вывод, что главной его функцией является обеспечение надлежащего соблюдения прав и выполнения обязанностей участников обязательств. Автор поддерживает позицию, согласно которой участникам гражданских правоотношений заранее неизвестно, когда лицо будет считаться недобросовестным или какой результат частного усмотрения суд может назвать неправильным. Исходя из этого автором предлагается для более эффективного применения принципа добросовестности при взаимодействии участников розничной купли-продажи выработать определенные критерии и создать механизмы, регулирующие поведение сторон договора розничной купли-продажи, что наполнит добросовестность активным содержанием. С этой целью диссертант предлагает, опираясь на нормы Венской конвенции о международной торговле, основываясь на нормах отечественного законодательства о розничной купле-продаже, предусмотреть для добросовестности следующие пять элементов применительно к розничной купле-продаже: предоставление продавцом потребителю достоверной информации о себе; предоставление достоверной информации о товаре; предоставление достоверной и полной информации об условиях продажи, в том числе об использовании стимулирующих средств; осуществление прав с учетом баланса интересов сторон, без нарушения охраняемых законом

интересов контрагента и третьих лиц; принятие всех необходимых мер для надлежащего исполнения договорных условий. Анализ принципа добросовестности дает возможность рассматривать его как неотъемлемый обязательный отраслевой принцип, гарантирующий сбалансированное соотношение интересов сторон в розничной купле-продаже. Его отсутствие не позволяет сторонам достичь желаемого результата, служит основанием для противоправного поведения сторон, что ведет к возникновению гражданско-правовой ответственности. Противоправность применительно к розничной купле-продаже чаще всего связана, как показывает практика, с недобросовестным поведением продавца в розничной купле-продаже, с этой позиции автором предлагается установить следующие критерии недобросовестного поведения: введение покупателя в заблуждение относительно товара, его свойств, состава и цены; получение неосновательного преимущества перед потребителем в процессе реализации товара; неправомерное поведение продавца, повлекшее убытки для покупателя, причинение или возможность причинения вреда потребителю.

В результате обобщения вариантов недобросовестного поведения участников розничной купли-продажи предлагается рассматривать принцип добросовестности в розничной купле-продаже как необходимость для участников данного правоотношения при использовании своих прав и исполнении своих обязанностей соблюдать права и законные интересы других участников правоотношения. При этом продавец должен осознавать все обстоятельства, возможные последствия своих действий, оценивать свои действия с точки зрения должного поведения, основанного, с одной стороны, на признании юридического равенства между продавцом и покупателем, с другой – на признании покупателя слабой стороной в договоре, соответствия совершенных действий их правовым последствиям.

Предложено развивать содержание принципа добросовестности не только в общих, но и специальных нормах, а также формировать единообразное его понимание в российской правовой доктрине и правоприменительной практике.

Во втором параграфе «Содержание и формы проявления принципа свободы договора в розничной купле-продаже» анализируются элементы принципа свободы договора и их особенности в отношениях розничной купли-продажи.

Первая особенность проявляется в ограничении свободы заключения договора посредством обязательной публичной оферты. Только в такой форме продавец, имеющий потребность в реализации своих товаров с целью получения прибыли и достижения своих целей может предложить заключить договор розничной купли-продажи.

Следующей особенностью принципа свободы договора применительно к процессу заключения договора розничной купли-продажи является выбор контрагента. Контрагентом, по мнению автора, может выступать только физическое лицо. Основываясь на концепции конечного потребления, сущность которой заключается в выбытии товара из коммерческого оборота

без переложения его стоимости на какую-либо продукцию, услугу обосновывается субъектный состав договора розничной купли-продажи: продавец - лицо, занимающееся предпринимательской деятельностью по продаже товаров в розницу, и покупатель – физическое лицо, использующее товар для личного, семейного, домашнего, не связанного с предпринимательской деятельностью.

Еще одной особенностью принципа свободы договора в розничной купле-продаже является наличие публично-правовых начал применительно к предмету договора. Государство для обеспечения своей продовольственной независимости и безопасности определяет основные направления государственной торговой политики и особенности продаж тех или иных товаров, устанавливает правовые средства, которые могут быть использованы продавцом и покупателем для реализации своих целей, и, тем самым, влияет на упорядочение частноправовых отношений, защищая права и интересы потребителей, гарантируя им безопасность продовольствия и непродовольственных товаров.

В работе впервые рассматриваются через призму свободы договора широко применяемые в розничной торговле подарочные сертификаты, анализируются особенности использования подарочных сертификатов.

На основе анализа различных подходов к природе подарочного сертификата, выработанных правоприменительной практикой, автор предлагает рассматривать отношения по реализации подарочного сертификата продавцами, осуществляющими продажу товаров в розницу, и использование подарочного сертификата в качестве оплаты товара как непоименованный гражданско-правовой договор.

Предложено законодательно урегулировать правила выпуска, выдачи и погашения подарочных сертификатов путем внесения норм, регулирующих оборот подарочных сертификатов, в Закон «О защите прав потребителей» и Правила продажи отдельных видов товаров.

Раскрывается одно из проявлений свободы договора – право сторон выбрать способ и форму его заключения.

Подвергается критике содержание статьи 493 ГК РФ, определяющей момент заключения договора розничной купли-продажи выдачей кассового или товарного чека.

Отмечается, что необходимо разграничивать такие критерии как «момент заключения договора», «форма договора» и «исполнение договора».

Обосновывается необходимость корректировки легального определения момента заключения договора розничной купли-продажи.

На основе всестороннего анализа вопроса о допустимости оферты, адресованной неопределенному кругу лиц, обосновано использование в розничной купле-продаже только публичной оферты. Автором предложены различные варианты определения момента окончания действия публичной оферты в отношении розничной купли-продажи.

Также в указанном параграфе рассматриваются и другие особенности реализации принципа свободы договора в розничной купле-продаже.

В третьем параграфе "Ограничения свободы договора и злоупотребления свободой договора в розничной купле-продаже и их правовые последствия» анализируются общие ограничения свободы договора и ограничения применительно к розничной купле-продаже.

Отмечается, что ограничение свободы договора, в том числе в отношениях розничной купли-продажи, представляет собой частный случай ограничения принципа юридического равенства участников гражданских правоотношений, которое обосновывается необходимостью сглаживания фактического неравенства продавца и покупателя, обеспечения их юридического равенства, предоставления им равных возможностей.

Автором впервые в литературе через призму свободы договора определяется правовая природа используемых продавцом дисконтных, бонусных карт, применение последним различных систем скидок. Выявлено место дисконтных, бонусных карт через их влияние на формирование цены товара и условий договора розничной купли-продажи, на права других покупателей и предложено перевести указанные стимулирующие средства в правовую плоскость, где они должны получить нормативное закрепление и регулирование, в результате чего станут правовыми стимулирующими средствами, используемыми в розничной купле-продаже, то есть правовыми средствами, побуждающими субъекта - потребителя к заключению договора розничной купли-продажи на наиболее благоприятных условиях.

Отмечается, что правовое стимулирование в розничной купле-продаже представляет собой побуждение покупателя в целях удовлетворения собственных интересов заключать договор розничной купли-продажи с тем из продавцов, кто используя те или иные правовые стимулирующие средства, предлагает наиболее выгодные условия покупки.

Предложено авторское определение основных видов возможных стимулирующих средств, используемых в розничной купле-продаже, под которыми понимаются любые средства, влияющие на условия приобретения товара и составляющие условия договора розничной купли-продажи.

На основе обобщения опыта использования стимулирующих средств в большинстве договорных обязательств, делается вывод о наличии в отрасли гражданского права принципа стимулирования как самостоятельного принципа, отличающегося от принципов свободы договора, диспозитивности и автономии воли.

Автор обосновывает, что введение ограничений свободы договора необходимо для предотвращения злоупотреблений свободой договора, в том числе при применении стимулирующих средств.

Раскрываются формы злоупотреблений свободой договора в розничной купле-продаже и их правовые последствия.

В результате обобщения различных форм злоупотребления свободой договора в розничной купле-продаже, предложено авторское определение злоупотребления свободой договора в розничной купле-продаже, под которым понимаются умышленные действия продавца, реализующего свое право, формально осуществляемое в рамках закона, направленных на

получение неосновательных преимуществ и создающее условия для причинения ущерба покупателю или третьему лицу.

В заключении подводятся итоги диссертационного исследования, формулируются основные теоретические выводы и предложения по совершенствованию действующего законодательства, регулирующего отношения розничной купли-продажи.

Основные научные положения диссертационного исследования опубликованы в следующих работах:

Основные научные положения диссертации опубликованы в следующих работах:

Статьи в рецензируемых научных журналах и изданиях, рекомендованных ВАК при Министерстве образования и науки Российской Федерации для публикации результатов диссертационных исследований:

1. Пашацкая, Л.В. Принцип юридического равенства участников гражданских правоотношений в розничной купле-продаже [Текст] / Л.В. Пашацкая // Вестник Саратовского государственного социально-экономического университета. – 2012. № 1 (40). - С. 88-91 (0,27 п.л.). ISSN 1994-5094.
2. Пашацкая, Л.В. Принцип свободы договора и его реализация применительно к договору розничной купли-продажи [Текст] / Л.В. Пашацкая // Вестник Саратовской государственной юридической академии. – 2012. № 3 (86). - С. 159-165 (0,43 п.л.). ISSN 2227-7315.
3. Пашацкая, Л.В. Отражение отдельных принципов гражданского права в договоре розничной купли-продажи [Текст] / Л.В. Пашацкая // Вестник Саратовской государственной юридической академии. – 2014. № 1 (96). – С. 209-212 (0,3 п.л.). ISSN 2227-7315.

Статьи в иных журналах и изданиях:

4. Пашацкая, Л.В. Основные черты договора розничной купли-продажи [Текст] / Л.В. Пашацкая //, Современная юридическая наука и правоприменение (IV Саратовские правовые чтения): тезисы докладов Международной научно-практической конференции. (г. Саратов, 3-4 июня 2011 г.) / отв. ред. О.С. Ростова. – Саратов: Изд-во «ГОУ ВПО «Саратовская государственная академия права», 2011. – С. 235-236 (0,2 п. л.).
5. Пашацкая, Л.В. Розничная торговля по правилам и без [Текст] / Л.В. Пашацкая // Практический журнал по управлению финансами «Финансовый директор». – 2009. № 2(80). С. 72-79 (0,3 п.л.). ISSN 1683-9501.
6. Пашацкая, Л.В. Принцип свободы договора в розничной купле-продаже [Текст] / Л.В. Пашацкая // Монография. - 2013 г. Изд-во: LAP LAMBERT Academic Publishing. Heinrich-Böcking-Str. 6-8, 66121, Saarbrücken, Germany. С. 149. ISBN: 978-3-659-51329-9.
7. Пашацкая Л.В. Злоупотребления свободой договора в розничной

купле-продаже и их правовые последствия [текст]/ Пашацкая Л.В.// Проблемы применения частного права: межвуз. Сб. науч. Ст., посвящ. памяти д-ра юрид. наук, проф. А.А. Серветника/ [редкол.: Т.И. Хмелева (отв.ред.) и др.]; ФГБОУ ВПО «Саратовская государственная юридическая академия». – Саратов: Изд-во ФГБОУ ВПО «Саратовская государственная юридическая академия», 2014. – С. 106-110. (0, 5 п.л.)