

СООТНОШЕНИЕ ПУБЛИЧНОГО ДОГОВОРА И ДОГОВОРА ПРИСОЕДИНЕНИЯ

В. М. Дубицкий

Национальный центр законодательства и правовых исследований
Республики Беларусь

1. Публичный договор (ст. 396) и договор присоединения (ст. 398) относятся к числу важных новелл Гражданского кодекса Республики Беларусь 1998 г. (далее – ГК).

В литературе существуют различные точки зрения относительно соотношения этих двух видов договоров. Одни авторы (К. Чернышев) предлагают объединить их и регулировать соответствующие отношения одной статьей, другие (Б. М. Сейнаров, М. И. Брагинский, Н. И. Клейн) отмечают, что это два разных института, между которыми в отдельных случаях возникает конкуренция.

В соответствии с первой точкой зрения оформление правоотношений сторон публичного договора производится обычно путем заключения договора присоединения, поэтому и нормы об этих договорах должны быть объединены в одной статье, так как публичный договор и договор присоединения регулируют сходный круг правоотношений.

Согласно второй точке зрения публичный договор и договор присоединения представляют собой два разных института, которые, однако, тесно связаны между собой. Они не могут быть объединены, поскольку между ними имеются существенные различия по субъектному составу, основаниям заключения, порядку установления условий, последствиям нарушения договорных обязательств.

2. Сходство договора присоединения и публичного договора заключается в том, что оба они призваны гарантировать юридическое равенство участников правоотношений путем ограничения принципа свободы договора в общественных интересах. Нормы о публичном договоре и договоре присоединения направлены на типизацию договорных условий, под которой следует понимать выработку единых условий для всех лиц, намеренных заключить договор.

Между тем договор присоединения и публичный договор регулируют несколько разные плоскости отношений. Нормы о публичном договоре определяют основание заключения договора, а нормы о договоре присоединения – процедуру его заключения.

3. Если какой-либо конкретный договор подпадает под режим ст. 396 и ст. 398 ГК одновременно, эти нормы должны применяться вместе. При этом приоритетными остаются нормы ст. 396 ГК, поскольку коммерческая организация не может быть освобождена

от обязанности заключить договор, предоставить равные условия даже в случае выбора потерпевшей стороной ст. 398 ГК, в которой не содержится таких обязанностей. Нормы ст. 398 ГК следует применять только в части способа заключения публичного договора.

Конкуренция норм ст. 396 и 398 ГК возможна в случае, если условия договора, подпадающие под действие этих норм, во-первых, дискриминируют потребителя по отношению к другим потребителям той же коммерческой организации и, во-вторых, либо лишают потребителя прав, обычно предоставляемых по договорам такого вида, либо исключают или ограничивают ответственность другой стороны за нарушение обязательств, либо являются явно обременительными для него.

В таких случаях возникает конкуренция между п. 5 ст. 396 ГК, предусматривающим ничтожность соответствующих условий договора, и п. 2 ст. 398 ГК, допускающим возможность расторжения или изменения договора.

На наш взгляд, приоритетными должны быть положения п. 5 ст. 396 ГК, поскольку несоблюдение требований п. 2 и п. 4 ст. 396 ГК прямо нарушает закон. Между тем следует иметь в виду: требование п. 2 ст. 396 ГК не означает, что условия публичного договора для абсолютно всех потребителей должны быть одинаковыми, т. е. стандартными.

4. Нормы о публичном договоре не исключают возможности применения к соответствующим отношениям норм о договоре присоединения и наоборот. Более того, такое двоякое применение способствует усилению защиты прав потребителя: на стадии исполнения договора к его праву требовать недискриминации по отношению к другим потребителям прибавляется право требовать исключения или изменения явно обременительных условий. Кроме того, заключение публичного договора путем присоединения к разработанным стандартным формам, формулярам косвенно способствует соблюдению принципа равных условий в публичном договоре.

Все вышеперечисленное позволяет сделать вывод о том, что публичный договор и договор присоединения являются самостоятельными институтами и могут применяться в гражданско-правовых отношениях как обособленно, так и в совокупности, дополняя друг друга.