

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ
ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ
ТОМСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»



РОССИЙСКОЕ ПРАВОВЕДЕНИЕ: Трибуна молодого учёного

Выпуск 18

*Посвящается 140-летию
Томского государственного университета и
120-летию юридического образования в Сибири*

Томск
Издательский Дом Томского государственного университета
2018

В то же время необходимо учитывать, что гудвилл является нематериальным активом (подобно входящей в его состав репутации), вследствие чего недопустимы попытки подвести его под понятие «вещи» и распространить на него положения о праве собственности. Передача бизнеса предполагает переход к новому владельцу не только материальных вещей (материальных активов), которые используются в процессе осуществления предпринимательской деятельности, но и всего того имущества, которое предназначено для этого бизнеса и способствует его нормальному (успешному) ведению. К такому имуществу можно отнести, например, право на коммерческое обозначение, а также наработанные деловая репутация, деловые связи и сложившаяся клиентура, входящие в состав гудвилл и зачастую представляющие даже бóльшую ценность, нежели передаваемые материальные активы.

Абзац 2 п. 2 ст. 132 ГК РФ указывает, что в состав предприятия как имущественного комплекса входят все виды имущества, предназначенные для его деятельности. Можно заключить, что в состав предприятия включается и существующий гудвилл бизнеса.

Исходя из изложенного, гудвилл представляет собой комплексный институт, включающий в себя множество элементов.

НЕКОТОРЫЕ ПОЛОЖЕНИЯ ПРЕДВАРИТЕЛЬНОГО ДОГОВОРА В КОНТЕКСТЕ ПРИНЦИПА СВОБОДЫ ДОГОВОРА

Р.В. Бегунович, студент ЮИ ТГУ

Научный руководитель – канд. юрид. наук, доцент Н.Д. Титов

В отечественной юридической литературе под принципом свободы договора понимается право принимать решение о заключении договора, определять его условия и форму заключения, свободно выбирать контрагента¹. Сходное содержание принципа свободы договора присуще и зарубежному договорному праву².

Принцип свободы договора распространяется и на институт предварительного договора, однако согласно ст. 421 ГК РФ свобода договора может быть ограничена в том числе добровольно принятым на себя обязательством. Одной из форм такого ограничения является заключение предварительного договора. После заключения предварительного договора контрагенты не могут выбрать, заключать ли основной договор и с кем его заключать. Стороны предварительного договора обязаны заключить основной договор. Уклонение или отказ от заключения основного договора является правонарушением, последствиями которого являются меры принуждения к исполнению обязательства заключить основной договор, а также возмещение убытков, причиненных таким уклонением или отказом.

Федеральным законом от 08 марта 2015 г. № 42-ФЗ в п. 3 ст.429 ГК РФ законодатель внес существенные изменения, разрешив при заключении предварительного договора не согласовывать существенные условия основного

¹ Карапетов А.Г., Савельев А.И. Свобода договора и ее пределы : в 2 т. М. : Статут, 2012. Т. 1. С. 25–27.

² Musielak H.-J. Grundkurs BGB. München : C.H. Beck, 2011. S. 48.

договора, названные таковыми законом, расширив тем самым свободу договора. Кроме того, в результате изменений п. 5 ст. 429 ГК РФ при понуждении к заключению основного договора суд получил право восполнить волю сторон и самостоятельно определить несогласованные существенные условия основного договора, относительно которых у сторон имеются разногласия.

Данные изменения получили негативную оценку в литературе¹. Кроме того, закрепленный в п. 5 ст. 429 ГК РФ порядок определения судом существенных условий основного договора не находит применения на практике. Представляется, что это связано с тем, что контрагенты при заключении предварительного договора продолжают согласовывать все существенные условия основного договора, следовательно, у судов отсутствует необходимость определять такие условия в порядке п. 5 ст. 429 ГК РФ.

Отдельные проявления принципа свободы договора возможны и применительно к форме предварительного договора. Представляется, что сформулированный императивно п. 2 ст. 429 ГК РФ устанавливает лишь минимальные требования к форме предварительного договора, однако умалчивает о возможности сторон согласовать более строгие требования к форме данного договора. Таким образом, стороны предварительного договора, несмотря на отсутствие прямого разрешения, могут заключить предварительный договор в более квалифицированной форме, так как в данном случае нет причин для ограничения свободы договора.

В заключение необходимо отметить, что свобода договора является одним из важнейших основных начал гражданского права. В то же время такая свобода не является абсолютной, а ее ограничение в тех или иных случаях является необходимостью.

ПРАВОМЕРНОЕ И НЕПРАВОМЕРНОЕ МОЛЧАНИЕ В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

М.Е. Боровикова, студент НИУИ (ф) ТГУ

Научный руководитель – канд. юрид. наук, доцент К.В. Кирпичников

Все взаимодействия между людьми пронизаны множеством правоотношений, которые возникают, изменяются и прекращаются на основании юридических фактов. Юридический факт как конкретное жизненное обстоятельство классифицируется по множеству оснований, в частности по способу выражения. В соответствии с данной классификацией выделяется такой юридический факт, как молчание. Однако молчание – не такой очевидный юридический факт, как, например, действие, и потому будет являться латентным юридическим фактом².

Классически вопрос о молчании в гражданском праве рассматривается исключительно в рамках договорных отношений (признание молчания формой сделки – п. 3 ст. 158 ГК РФ). Однако, на мой взгляд, наиболее правильной представляется

¹ Полякова В.Э. Предварительный договор в праве России и Германии : дис. ... канд. юрид. наук. М., 2015. С. 53; Майдаровский Д.В. Предварительный договор и заключение основного договора в российском гражданском праве : дис. ... канд. юрид. наук. Ростов-на-Дону, 2011. С. 59–61.

² Бабаев В.К. Теория государства и права : учебник для бакалавров. М. : Юрайт, 2014. С. 532–540.