



**ТЕОРИЯ И ИСТОРИЯ ПРАВА И ГОСУДАРСТВА  
ИСТОРИЯ УЧЕНИЙ О ПРАВЕ И ГОСУДАРСТВЕ**

**УДК 340.1+34(091)**

**МЕХАНИЗМ ДОГОВОРНОГО  
ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ**

**THE MECHANISM OF CONTRACTUAL  
LEGAL REGULATION**

**БАКУЛИНА Лилия Талгатовна**

*кандидат юридических наук, доцент, декан  
Юридического факультета Казанского фе-  
дерального университета, Россия, г. Казань,  
Россия. E-mail: bltkfu@mail.ru*

**BAKULINA Liliya Talgatovna**

*Candidate of Sciences (Law), Associate Profes-  
sor, Dean of the Faculty of Law of the Kazan  
Federal University, Kazan, Russia.  
E-mail: bltkfu@mail.ru*

Договорное правовое регулирование осуществляется согласованным действием комплекса правовых явлений, сознательно используемых субъектами договорных отношений. Функциональное взаимодействие правовых средств, применяемых в договорно-регулятивной деятельности, находит свое терминологическое выражение в категории «механизм договорного правового регулирования». Анализ существующих в юридической науке подходов к определению механизма правового регулирования позволил сформулировать дефиницию «механизм договорного правового регулирования», выделить его структурные компоненты и сконструировать модели исследуемого явления социально-правовой действительности.

Contractual legal regulation is carried out by coordinated action of a set of legal phenomena consciously used by the subjects of contractual relationships. The functional interaction of legal means used in contractual and regulatory activities finds its terminological expression in the category “mechanism of contractual legal regulation”. The analysis of existing approaches in legal science to determine the mechanism of legal regulation allows to formulate the definition “mechanism of contractual legal regulation”, identify its structural components and construct models of the studied phenomenon of social and legal reality.

**Ключевые слова:** механизм, договорное, правовое, регулирование, структурные компоненты, модели, договорно-регулятивной, категория, право.

**Key words:** mechanism, contractual, legal, regulation, structural components, models, contractual regulatory, category, law.

Осуществление договорно-регулятивной деятельности обеспечивается согласованным действием целого комплекса правовых явлений, сознательно используемых субъектами договорного правового регулирования для установления и реализации оптимальных моделей поведения. Представление о взаимосвязи и функциональном взаимодействии правовых явлений, используемых в качестве средств договорно-регулятивной деятельности, находит свое терминологическое выражение в понятии «механизм договорного правового регулирования».

Определение понятия «механизм договорного правового регулирования» требует фиксации некоторых общих отправных положений, позволяющих установить его объём и содержание.

Во-первых, исследуемая категория входит в функциональный понятийный ряд правовой науки, являясь своеобразной видовой конкретизацией юридической абстракции «механизм правового регулирования».



В соответствии с общепринятым в юридической науке пониманием, механизм правового регулирования представляет собой «взятую в единстве систему правовых средств, при помощи которых обеспечивается результативное правовое воздействие на общественные отношения» [1, с. 264].

А.Д. Корецкий, говоря о двояком значении термина «механизм правового регулирования», предлагает рассматривать его в узком (традиционное понимание) и широком смыслах. «В узком смысле механизм правового регулирования есть система юридических средств, призванная привести общественные отношения в соответствие с государственно одобряемыми моделями поведения. В широком смысле механизм правового регулирования есть совокупность непосредственно-социальных и юридических средств объективации и реализации норм естественного права, призванных обеспечить стабильность общественных отношений путем наиболее оптимального сочетания общественных и индивидуальных интересов членов социума в целях создания условий для прогрессивного развития каждой личности, а также реализации её прав и свобод» [6, с. 124].

В гносеологическом плане «механизм правового регулирования» рассматривается как функциональный понятийный ряд – особая подсистема понятий, выражающая взаимодействие различных правовых феноменов в процессе активного воздействия права на общественные отношения [4, с. 213].

Понятийный ряд механизма правового регулирования, отражая логику воздействия права на общественные отношения, разворачивается в следующих категориях: правовые принципы – правотворчество – правовые нормы – юридические факты – правоотношения – субъективное право и юридическая обязанность – индивидуальные акты реализации прав и обязанностей – правопорядок. Каждая из названных категорий в свою очередь получает детализацию в понятийном ряду следующего уровня.

Понятие механизм договорного регулирования имеет иную основу. Оно теоретически воспроизводит конкретную видовую модификацию механизма правового регулирования, складывающуюся в процессе упорядочения договорных отношений. Теоретическая конструкция механизма договорного регулирования выстраивается путём вычленения и объединения тех элементов механизма правового регулирования, которые задействованы в регулировании договорных общественных отношений. Как научная абстракция, механизм договорного правового регулирования образует собственный понятийный ряд, раскрывающийся в категориях, – принципы договорного регулирования – договорные правовые нормы – договорно-регулятивные средства – договорные правоотношения – индивидуальные договорные акты и т.п.

Являясь универсальной общеправовой конструкцией, механизм правового регулирования реально проявляется во множестве отдельных «механизмов» правового регулирования, выражающих специфику соответствующих общественных отношений. С этой точки зрения механизм договорного правового регулирования не составляет особой системы правовых средств, существующей наряду с механизмом правового регулирования. Весь комплекс этих средств является неотъемлемой частью общего механизма правового регулирования.

В связи с этим весьма интересной представляется сформулированная М.Ф. Казанцевым концепция гражданско-правового договорного регулирования в части необходимости разграничивать категории «правовое регулирование договорных отношений» и «правовое договорное регулирование». Исходя из такого посыла, в структуру правового регулирования договорных отношений указанный автор включает следующие регулятивные компоненты: законодательное (общенормативное) правовое регулирование, т.е. правовое регулирование, осуществляемое посредством законов и иных нормативно-правовых актов (во всех случаях); договорное правовое регулирование, т.е. правовое регулирование, осуществляемое посредством договоров (во всех случаях); административное правовое регулирование, т.е. правовое



регулирование, осуществляемое посредством ненормативных административных правовых актов (в отдельных случаях); судебное правовое регулирование, т.е. правовое регулирование, осуществляемое посредством судебных правовых актов (в отдельных случаях) [5, с. 178].

В свою очередь А.Д. Корецкий субстанциональную основу механизма договорного регулирования определяет следующими компонентами: модели договорных отношений, одобренные позитивным законодательством; принципы договорного регулирования; сложившиеся в сфере договорного права обычаи; правовая политика государства, проводимая в сфере договорных отношений, обеспечивающая диалектическое взаимодействие всех элементов друг с другом [7, с. 11-12].

Во-вторых, механизм договорного правового регулирования охватывает весь комплекс правовых средств, используемых в праворегулятивной деятельности. Его элементный состав включает как односторонне-властные, так и договорно-регулятивные средства, различные по своему функциональному назначению и качественной определенности. Однако все они интегрированы договорно-регулятивной деятельностью, подчинены реализации стоящих перед ней целей и «в этом смысле совместимы, хотя противоречивы и разнокачественны» [3, с. 32].

Таким образом, логический объем понятия механизм договорного правового регулирования полностью исчерпывают две группы противоположных по характеру правовых явлений – односторонне-властные и договорно-регулятивные правовые средства. Это позволяет построить две взаимосвязанные модели (или двухкомпонентную модель) механизма общего договорного регулирования и механизма индивидуально-договорного регулирования. В частности, попытки построения механизма правоприменения отдельно от механизма индивидуально-правового регулирования в научной литературе периодически предпринимаются [11, с. 315-321].

В-третьих, важнейшей понятийной характеристикой механизма договорного правового регулирования является функциональный характер взаимосвязей между его элементами. Причём функциональная согласованность устанавливается не только между отдельными компонентами механизма договорного правового регулирования, но и между компонентами и механизмом в целом. Например, А.Ф. Нуртдинова в механизме правового регулирования трудовых отношений выделяет уровни общенормативного, коллективного и индивидуально-регулируемого, где коллективно-договорные акты выполняют функции первичного правового регулирования; конкретизации содержащихся в нормативно-правовых актах правовых норм; повышения гарантий трудовых прав работников; восполнения пробелов в праве; воздействия на формирование правосознания и содержание государственного регулирования [9].

Это означает, что между компонентным составом механизма договорного правового регулирования и процессом его функционирования существует глубокая взаимозависимость. Иными словами, элементами механизма договорного правового регулирования являются лишь такие правовые явления, которые во взаимодействии непосредственно участвуют в осуществлении его функций.

В рамках отраслевых (прежде всего, цивилистических) исследований существуют определения механизма договорного правового регулирования, акцентирующие внимание на инструментальных и телеологических аспектах. В частности, А.Д. Корецким предложена следующая дефиниция: «Механизм договорного регулирования – это совокупность юридических, идеологических и политических средств, приемов и способов, посредством которых государство оказывает руководящее влияние на заключаемые субъектами права договоры в целях обеспечения их содержания, формы, порядка реализации и прекращения требованиям позитивного права и, как следствие, соблюдения в них разумного баланса публичных и частных интересов» [7, с. 10].

В-четвертых, следует учитывать, что механизм правового регулирования выступает не статичным набором средств, а системой взаимодействующих между собой правовых явлений.



В силу чего сложность и многоуровневость договорно-регулятивной деятельности и разнообразие правовых средств позволяют построить несколько структурных моделей такого механизма.

Построение *первой модели* (курсив мой. – Л.Б.) возможно с учетом уровней договорно-регулятивной деятельности.

В структуре механизма договорного правового регулирования возможно разграничение двух подсистем – механизма общего и индивидуального договорного регулирования. Каждая из подсистем складывается из правовых средств, обеспечивающих индивидуальную или общенормативную договорно-регулятивную деятельность. Используемые на индивидуальном и общенормативном подуровнях договорно-регулятивной деятельности правовые средства, благодаря специфике поставленных задач и объекта воздействия, осуществляют различные функции, проявляя те или иные стороны своей качественной определенности.

Подобная точка зрения была высказана в отечественной юридической науке представителями казанской юридической школы. Так, Ф.Н. Фаткуллин говорит о необходимости различать механизм общего правового регулирования и механизм реализации права [12, с. 160-164, 273-295]. Сходной позиции придерживается и Р.В. Шагиева [13, с. 304].

С учетом функционального назначения правовых средств, задействованных в договорном регулировании, возможно формирование *второй модели* (курсив мой. – Л.Б.) механизма договорного правового регулирования, в структуре которой выделены следующие компоненты:

1) предваряющие элементы, т.е. создающие саму возможность договорного регулирования, к которым относятся:

- а) нормы права, допускающие договорное регулирование соответствующих отношений;
- б) правосубъектность сторон.

Причем, если для физических лиц определяющую роль играет дееспособность, то для юридических лиц – правоспособность, которой должна соответствовать договорная деятельность, а для публичных субъектов – полномочия, которые при нормативном договорном регулировании связаны с правотворческой компетенцией соответствующих лиц.

2) регулятивные элементы – центральное звено механизма договорного регулирования – непосредственно определяющие модели поведения субъектов договорных правоотношений, согласованные сторонами и прямо направленные на удовлетворение их интересов. Их образуют:

- а) субъективные права и
- б) юридические обязанности.

3) обеспечительные элементы, которые непосредственной регулятивной нагрузки не несут, но обеспечивают осуществление моделей поведения, выработанных сторонами. В качестве таковых выступают:

- а) правоприменительный акт;
- б) меры обеспечительного воздействия (потеря задатка и проч.);
- в) меры юридической ответственности.

С учетом стадий правового регулирования, предложенных впервые С.С. Алексеевым [2, с. 26] и разделяемых сегодня значительным числом ученых-теоретиков, возможна *третья модель* (курсив мой. – Л.Б.) механизма договорного правового регулирования:

- 1) стадия формирования юридических норм, регламентирующих договорные отношения;
- 2) стадия возникновения договорных правоотношений;

3) стадия реализации субъективных прав и юридических обязанностей субъектами договорных отношений;

Следует отметить, что в цивилистических исследованиях данная стадия часто определяется как «исполнение договорных обязательств», в результате чего фактически на этой стадии заканчивается действие механизма договорного регулирования гражданских правоотношений. «Поэтому надлежащее исполнение договорного обязательства является завершающей



стадией правового регулирования и финальным элементом механизма правового регулирования, желаемым для законодателя конечным результатом для развития каждого договорного правоотношения» [10, с. 50-53].

4) стадия применения права (факультативная стадия).

Факультативность означает то, что не каждое правоотношение с необходимостью порождает спор или правонарушение, которые требуют правоприменительных действий (акта). Напротив, законодатель исходит из того, что большинство правовых норм реализуется добровольно субъектами правоотношений в их правомерном поведении.

Полагаем, выделенная С.С. Алексеевым данная стадия применительно к механизму правового регулирования общественных отношений в целом, предполагает особенности при её «наложении» на договорное регулирование. Несомненно, в случае реализации как негативных, так и позитивных санкций правовых норм необходим правоприменительный акт. Что касается нарушения договорных обязательств сторонами либо поощрения за их эффективное выполнение, то эта часть отношений может быть зафиксирована в самом договоре и реализуется сторонами добровольно, без вмешательства правоприменителя. Однако в случае конфликтной ситуации и обращения в юрисдикционные органы с неизбежностью возникает правоприменительная деятельность, и соответствующая стадия применительно к договорным отношениям становится необходимой.

Использование методологии системно-деятельностного подхода к исследованию динамичной стороны договорного правового регулирования позволяет констатировать, что изменения, происходящие в механизме правового регулирования в целом (и договорного регулирования в частности) в результате его функционирования, которые трансформируют и модифицируют его, относятся и к изменениям самого правового механизма как целого, что по сути является результатом проявления его внутрисистемных свойств. Как справедливо отмечает С.П. Нарыкова, развитие механизма правового регулирования фактически представляет собой изменения между состояниями правовой системы, которые могут происходить либо внутри механизма (между его компонентами), либо изменять целостность механизма. «Число и характеристики компонентов, составляющих правовой механизм, не являются постоянными величинами и в результате его функционирования могут претерпевать значительные изменения. Применение системного подхода предполагает учитывать не столько количество элементов, сколько их свойства (функции), определяемые характером связи между ними» [8, с. 16-17].

Изложенное позволяет сформулировать следующее определение: механизм договорного правового регулирования представляет собой систему согласованно функционирующих односторонне-властных и договорно-регулятивных правовых средств, с помощью которых устанавливаются и реализуются оптимальные модели поведения участников договорных отношений с учетом сбалансированности частных, государственных и общественных интересов.

### **Библиографические ссылки**

1. Алексеев С.С. Восхождение к праву. Поиски и решения. 2-е изд., перераб. и доп. М. : Издательство Норма, 2002.
2. Алексеев С.С. Общая теория права. В 2 т. Т. II. М. : Юрид. лит., 1982.
3. Афанасьев В.Г. Системность и общество. М. : Политиздат, 1980.
4. Васильев А.М. Правовые категории: методологические аспекты разработки системы категорий теории права. М. : Юрид. лит., 1976.
5. Казанцев М.Ф. Договорное регулирование: Цивилистическая концепция. Екатеринбург : УрО РАН, 2005.
6. Корецкий А.Д. Теоретико-правовые основы учения о договоре / отв. ред. П.П. Баранов. СПб. : Юрид. центр Пресс, 2001.



7. Корецкий А.Д. Теория договорного регулирования гражданско-правовых отношений : автореф. дис. ... д-ра юрид. наук. Ростов-на-Дону, 2007.
8. Нарыкова С.П. Системный подход к исследованию механизма правового регулирования : дис. ... канд. юрид. наук. М., 2006.
9. Нуртдинова А.Ф. Коллективно-договорное регулирование трудовых отношений: теоретические проблемы : дис. ... д-ра юрид. наук. М., 1998.
10. Огородов Д.В., Челышев М.Ю. Смешанный договор и вопросы теории правового регулирования // Законодательство и экономика. 2007. № 3. С. 50-53.
11. Тихомиров Ю.А. Правовое регулирование: теория и практика. М. : Формула права, 2008.
12. Фаткуллин Ф.Н. Проблемы теории государства и права : курс лекций. Казань : Изд-во Казанского ун-та, 1987.
13. Шагиева Р.В. Концепция правовой деятельности в современном обществе. Казань : Изд-во Казан. ун-та, 2005.

### References

1. Alekseyev S.S. Voskhozhdeniye k pravu. Poiski i resheniya (The ascent to law. Searches and solutions). 2-ye izd., pererab. i dop. Moscow, Izdatel'stvo Norma, 2002.
2. Alekseyev S.S. Obshchaya teoriya prava (The general theory of law). V 2 t. T. II. Moscow, Yurid. lit., 1982.
3. Afanas'yev V.G. Sistemnost' i Obshchestvo (Systemacy and society). Moscow, Politizdat, 1980.
4. Vasil'yev A.M. Pravovyye kategorii: metodologicheskiye aspekty razrabotki sistemy kategoriy teorii prava (Legal categories: methodological aspects of developing a system of categories of theory of law). Moscow, Yurid. lit., 1976.
5. Kazantsev M.F. Dogovornoye regulirovaniye: Tsivilisticheskaya kontseptsiya (Contractual regulation: Civil concept). Yekaterinburg, UrO RAN, 2005.
6. Koretskiy A.D. Teoretiko-pravovyye osnovy ucheniya o dogovore (Theoretical and legal foundations of the theory of contract), otv. red. P.P. Baranov. St. Petersburg, Yurid. tsentr Press, 2001.
7. Koretskiy A.D. Teoriya dogovornogo regulirovaniya grazhdansko-pravovykh otnosheniy (Theory of contractual regulation of civil law relations), avtoref. dis. ... d-ra yurid. nauk. Rostov-na-Donu, 2007.
8. Narykova S.P. Sistemnyy podkhod k issledovaniyu mekhanizma pravovogo regulirovaniya (System approach to the study of the mechanism of legal regulation), dis. ... kand. yurid. nauk. Moscow, 2006.
9. Nurdinova A.F. Kollektivno-dogovornoye regulirovaniye trudovykh otnosheniy: teoreticheskiye problemy (Collective contractual regulation of labor relations: theoretical problems), dis. ... d-ra yurid. nauk. Moscow, 1998.
10. Ogorodov D.V., Chelyshev M.Yu. Smeshannyy dogovor i voprosy teorii pravovogo regulirovaniya (Mixed contract and questions of theory of legal regulation). *Zakonodatel'stvo i ekonomika*, 2007, No. 3, pp. 50-53.
11. Tikhomirov Yu.A. Pravovoye regulirovaniye: teoriya i praktika (Legal regulation: theory and practice). Moscow, Formula prava, 2008.
12. Fatkullin F.N. Problemy teorii gosudarstva i prava : kurs lektsiy (Problems of theory of state and law: course of lectures). Kazan', Izd-vo Kazanskogo un-ta, 1987.
13. Shagiyeva R.V. Kontseptsiya pravovoy deyatelnosti v sovremennom obshchestve (The concept of legal activity in modern society). Kazan', Izd-vo Kazan. un-ta, 2005.

*Дата поступления: 11.02.2019*

*Received: 11.02.2019*