

*Хайрха Фазелраби
старший преподаватель
факультет юридической науки
Парванский университет
Афганистан, г. Парван
e-mail: fazelrabimujahed@gmail.com*

*Джахед Сайфулдин
старший преподаватель
факультет юридической наук
Парванский университет
Афганистан, г. Парван
e-mail: yousofisaifuddin154@gmail.com*

ПРИНЦИП СВОБОДЫ ДОГОВОРА И ЕГО ОГРАНИЧЕНИЕ В ПРАВЕ АФГАНИСТАНА

***Аннотация:** Свобода договора означает концепцию, согласно которой лицо может свободно выбирать тип договора, условия и последствия договора, расторжение договора и другие связанные с этим вопросы. Пределы свободы договора представляют собой совокупность факторов, в случае противоречия которым договор становится недействительным. Свобода договора и ее пределы является одним из основных вопросов в обязательственном праве, поскольку определяет степень свободы лиц в связывании договора с товарищем и различает объем и случаи, ограничивающие эту свободу с указанием причин. Цель данного исследования состоит в том, чтобы изучить степень свободы отдельных лиц в обязывающих контрактах и степень ограничения этой свободы в свете законов Афганистана. Точно так же он направлен на выявление положительных аспектов законов страны, которые можно изменить. Наконец, это исследование было проведено с помощью описательных аналитических методов, основанных на библиотечных ресурсах. Вопросы, на которые я стремился ответить в этом исследовании, следующие: в какой степени свобода договора признается в законодательстве Афганистана, каковы пределы свободы договора и достаточны ли эти ограничения для существующих условий или нет? Ограничения, налагаемые на свободу трудовых договоров, уместны, но недостаточны. Чтобы предотвратить злоупотребления и манипулирование людьми, следует наложить больше ограничений на трудовые договоры.*

Ключевые слова: свобода, договор, ограничение, общественный порядок, общественный этикет (народные правила).

Khairkhah Fazlrahi
Associate Professor
Faculty of legal sciences
Parwan University
Afghanistan, Parwan

Jahed Saifuddin
associate professor
Faculty of legal sciences
Parwan University
Afghanistan, Parwan

THE PRINCIPLE OF FREEDOM OF CONTRACT AND ITS LIMITATION IN AFGHANISTAN LAW

Abstract: *Freedom of contract means the concept that a person is free to choose the type of contract, Terms and effects of the contract, Dissolution of the contract and other related matters. The limits of freedom of contract are a set of factors that in case of opposition with them, the contract gets nullified. Freedom of contract and its limits is one of the main issues in the law of obligation because it determines the degree of freedom of individuals in binding a contract with a partner and distinguishes the amount and cases that restrict this freedom with reasons. The purpose of this study is to explore the degree of freedom of individuals in binding contracts and the degree of restriction of this freedom in the light of Afghanistan laws. Similarly, it aims at digging the positive aspects of the country's laws which are amendable. Lastly, this research has been conducted through descriptive analytical methods based on the library resources. The questions I sought to answer in this study are: To what extent the freedom of contract is accepted in Afghanistan law, what are the limits of the freedom of contract and are these limits sufficient for the existing conditions or not? Restrictions imposed on the freedom of employment contracts are appropriate but not sufficient. To prevent the abuse and manipulation of individual's, more restrictions should be placed on employment contracts.*

Key words: Freedom, Contract, Limitation, Public Order, Public Etiquette (folk rules).

Введение: В афганском законодательстве существует общепринятый принцип, согласно которому отдельные лица могут связывать двусторонние или многосторонние контракты и могут связывать любой контракт по своему желанию. Это означает, что никакие ограничения не могут быть наложены на их волю.

Однако этот принцип не является абсолютным, и гражданское право Афганистана наложило ограничения на принцип свободы договора. Согласно определению статьи 497 Гражданского кодекса Афганистана, основным элементом любого договора является соглашение двух волей: Это означает, что в договоре воля тех, кто его заключил, является наиболее важным фактором в создании права. Вот почему выясняется, что в договорах превалирует воля народа. Принцип суверенитета воли, философские корни которого лежат в индивидуалистической перспективе. В действующем праве оно трактуется как «договорная свобода» [8, с. 284]. Принцип свободы договора изложен в статье 534 Гражданского кодекса Афганистана со следующими условиями: «Договор разрешен в его первоначальной форме или от его имени, если только закон не запрещает это». Поскольку термины в этой статье Гражданского кодекса Афганистана использовались в общем порядке, она предоставила отдельным лицам свободу заключения договоров друг с другом в следующих случаях: о типе договора, договаривающейся стороне, последствиях, условиях, способах расторжения и расторжения договора и способы разрешения споров между собой на основании их свободного волеизъявления, и этот договор имеет место закона в их отношениях. Однако во втором абзаце этой статьи говорится, что закон не выносит приговор против соглашения физических лиц. Второй абзац этой статьи подразумевает, что если закон выносит приговор против соглашения физических лиц, их соглашение признается недействительным. Ограничения принципа свободы договора в законодательстве Афганистана включают общественный порядок, общественный этикет и социальные интересы. В этом обсуждении нашим первым шагом будет изучение принципа свободы договора, а на втором этапе мы проанализируем и оценим ограничения, введенные Гражданским кодексом Афганистана в отношении этого принципа.

Глава первая: Введение принципа свободы договора

Чтобы узнать принцип свободы договора, требуется, чтобы мы отдельно под разными заголовками сначала разъяснили его значение, важность, исследовав вытекающие из него результаты и его критику:

Во-первых: концепция свободы договора

Свобода договора означает индивидуальную свободу связывать договоры друг с другом или отказываться от принятия каких-либо обязательств. Аналогичным образом, свобода договора передает концепцию о том, что люди могут свободно обсуждать условия договора на основе равных прав, с соблюдением уникального фактора «уважение к общественному порядку», который может определять содержание и предмет [1.с. 56].

Другими словами, свобода договора заключается в следующем: лицо при совершении правовых актов, инициировании или отказе от заключения договора, выборе видов договора, договаривающейся стороны, определении пределов, свободно в последствиях и условиях, содержащихся в договора, а также расторжение договора [2, с. 57].

Принцип свободы договора закреплен в статье 534 Гражданского кодекса Афганистана. Согласно этой статье: «Договор допускается в его первоначальной форме или от имени, если законом не установлено противоположное». Таким образом, за исключением случаев, когда закон создал препятствие влиянию договора, судьба договоров определяется волей человека, и его свобода должна быть принята в качестве «принципа» [3, с. 41].

Второе: важность свободы договора в свете французского права принцип свободы договора является одной из реституций принципа суверенитета воли: он означает, что воля лица сама по себе уважает себя и имеет юридическую силу, влияние договора нет необходимости указывать в законе, и люди свободны заключать любой договор по своему желанию. The practical benefits of respecting contracts and its real basis, which is social considerations and economic expediency, have led to the acceptance of "freedom of contract" as a principle. Опыт показал, что свобода

договора является справедливым способом поддержания порядка в финансовых отношениях людей. В силу этого в капиталистическом и свободном хозяйстве законодатель предпочитает, вместо установления правила для всех неограниченных общественных отношений, уважать согласие отдельных лиц и лишь в тех случаях, когда того требуют общественный порядок и интересы общества, ограничивать эту свободу [4, с. 146].

Третье: последствия принципа свободы договора.

Характерным элементом договора и иных правовых актов является умысел и согласие, которое в договоре трактуется как свободное согласие или соглашение сторон, вытекающее из существа договора. Под влиянием идей экономической и политической свободы в 19 в. в правовой теории договора господствовало представление о том, что обязательство, вытекающее из договора и происходящее из воли сторон. С течением времени эта идея стала известна как юридический принцип «суверенитета воли», и из нее получают следующие результаты:

1) Отдельные лица могут заключать договор под любым названием, которое они хотят, и определять его последствия по своему усмотрению. Гражданский кодекс Афганистана подробно предусмотрел последствия и условия некоторых контрактов, имеющих особое экономическое значение. По этой причине эту группу договоров называют «конкретными договорами», такими как: договор купли-продажи, аренды, мира, дарения и тому подобное [5, с. 123].

2) Некоторые контракты заключаются по соглашению и не имеют особых формальностей, и обеим сторонам не нужно использовать определенную терминологию. Волеизъявление является средством достижения их настоящих желаний и действует каждым словом и движением. Другие формальности, такие как: присутствие свидетелей и подготовка документов не обязательны;

3) Обе стороны договора обязаны его соблюдать. Они должны уважать договор и выполнять вытекающие из него обязательства. Суд под предлогом

отправления правосудия и справедливости не имеет права изменять условия договора или освобождать должника от того, за что он отвечает;

4) Действие договора ограничивается теми, кто участвовал в договоре, а другие не получают от него выгоды и не теряют. Свобода каждого человека ограничена свободой других и никто не может, кроме исключительных случаев, таких как положение правопреемника или договор в пользу третьего лица [4, с. 42].

Глава вторая: Границы принципа свободы договора

Ограничения свободы договора заключаются в защите некоторых общественных интересов и недопущении злоупотребления обязательствами одной из сторон договора другой стороной. Принцип свободы договора не является абсолютно принятым в законодательстве Афганистана. Принцип свободы договора ограничен Гражданским кодексом Афганистана, и поэтому стороны договора обязаны соблюдать его при заключении договора, или, другими словами, они не могут связывать договоры, противоречащие закону. В соответствии со статьей 534 Гражданского кодекса Афганистана действие договора зависело от его непротиворечивости закону. Другими словами, в социальной жизни необходимы господствующая сила и господствующий порядок. Бесконечные желания людей и борьба этих желаний не позволяют отдельным людям иметь покой и покой в коллективной жизни и беззаконии, двигаться к расцвету своих богоданных способностей и к установлению справедливого общества. Если человек должен жить в обществе и эта жизнь должна быть правильной и мирной, то должны признаваться действительными и действенными только правовые акты, не наносящие вреда порядку и здоровью общества [3, с. 57-58].

Первое: Закон

Сегодня законы во многих случаях, связанных с общественной жизнью людей, имеют правила, которые необходимо соблюдать, чтобы лучше поддерживать общественную жизнь, справедливость, закон вообще налагает ограничения на свободу договора в следующих случаях:

1- Отклонение от правил или согласие против них невозможно. Большинство постановлений, устанавливающих основные условия действительности сделок, являются императивными законами. Многие из этих материалов, такие как: Условия, касающиеся компетенции сторон, ошибки, нежелания и того, как согласовать намерение и согласие, были приняты для того, чтобы сохранить свободу воли и обеспечить реальное удовлетворение обеих сторон, и не может быть никаких сомнений в том, что они императивны. Кроме того, законы, касающиеся личного статуса, императивны, и соглашение против них не допускается, а это означает, что муж не может сделать невыплату алиментов предварительным условием для вступления в брак [6, 99-101].

2- Запрещение таких условий, как условие пожизненного трудоустройства или неопределенный срок в трудовом договоре: Статья 15 Закона Афганистана о труде рассматривает определение срока как одно из условий трудового договора. Кроме того, пункт 4 статьи 14 Закона Афганистана о труде предусматривает, что срок срочного контракта составляет один год, который может быть продлен по соглашению сторон. С учетом пункта 4 статьи 14 и пункта 10 статьи 15 Закона о труде пожизненный трудовой договор не допускается.

3- В целях защиты человеческой рабочей силы, права на труд, защиты работников от безработицы и права на справедливую заработную плату, достаточную для поддержки работника и его/ее семьи; в соответствии с человеческой личностью, правилами и положениями, такими как Закон о труде, принятый в 1387 году, и трудовые права из них, образование и концессии в пользу рабочих. Тем более, что работодатель обязан принять условия в пользу работника [7, с. 65].

4- Наличие документа в юридических формах и использование его как повода в пользу или во вред лицу предусмотрено законодательством Афганистана и является своеобразным ограничением свободы договора. Наличие документов признается одним из важных средств доказывания в Законе об основах

гражданского судопроизводства, статья 272, и Законе об основах хозяйственного судопроизводства, 156-199. И даже считает официальные документы более действительными, чем обычные документы. Эти случаи сами по себе ограничивают договорную свободу сторон.

Второе: общественный порядок.

Судя по всему, гражданское право Афганистана не дает определения общественному порядку. Согласно статье 502 Гражданского кодекса Афганистана договоры, противоречащие публичному порядку, признаются недействительными следующим образом: «Условием действительности договора является дееспособность сторон, способность быть предметом сделки на вердикт контракта, его полезность и непротиворечивость общественной системе и обычаям».

Эти нормы права являются вопросами общественного порядка, в отношении которых ожидается реализация общественных интересов, независимо от того, является ли целесообразность политической, экономической или социальной. вопросы, которые относятся к общественной системе и стоят выше индивидуальных интересов; поэтому их соблюдение и реализация необходимы всем людям, будучи непротиворечивыми договоренностями между нами; даже если соглашения основаны на личных интересах; потому что такие интересы недостойны и бесполезны против общественных интересов. . Мы не можем ограничить общественный порядок определенной областью; потому что он изменчив, и его круг расширяется и сужается в зависимости от того, что люди считают общественным интересом; следовательно, нет фиксированного правила, определяющего общественный порядок и применимого в любое время и в любом месте; потому что общественный порядок - дело пропорциональное. Все, что мы можем выбрать в качестве гибкого стандарта в качестве критерия общественного интереса, приводит к его реализации в обществе, помимо его сравнительных результатов, в другом обществе [8, с. 263].

Гражданский кодекс Афганистана, хотя и не определяет общественный порядок, не определяет его применимость, но юристы упомянули следующие вопросы, связанные с общественным порядком, и соглашение против них считается недействительным:

1- Граждане любого государства должны соблюдать его политическую и административную систему и уважать законы, лежащие в основе государственных организаций и публичного права. Поэтому все договоры, противоречащие правилам, касающимся устройства правительства и использования государственных услуг, считаются недействительными. Обязательство клиента сделать что-то, что закон обязывает человека сделать.

2- Принципы уголовного и гражданского судопроизводства и юрисдикция судов контролируют надлежащее ведение судебных разбирательств и выполнение государством своих обязанностей по отправлению правосудия и, следовательно, полностью зависят от общественного порядка. Право предъявлять иски по делам об изнасиловании снижает чувство мести и частные обиды и является одним из факторов поддержания порядка в правительстве [9, с. 169].

3- Вопросы, связанные с дееспособностью и личным статусом, являются также вопросами, связанными с общественным порядком в том смысле, что: Правила, определяющие гражданско-правовой статус физических лиц, устанавливаются не только для защиты интересов физических лиц, но и являются важной целью таких норм и правил, заключается в обеспечении общественных интересов. Поэтому люди не могут противостоять им.

4- Приказы, вытекающие из брака, такие как: Финансовые и нефинансовые права супружеских пар, развод, раздельное проживание в судебном порядке, расторжение брака, идда (иддат), возвращение и права детей, вытекающих из брака, такие как: Доказательство происхождения, опека, кормление, реда (грудное вскармливание), правила и приговоры, касающиеся наследования между членами

семьи. Это связано с общественным порядком. Поэтому муж и жена не могут прийти к соглашению вопреки этому [4, с. 46-47].

5- Независимость и здоровье человека является одной из основных целей в законодательном процессе. Любой контракт, который подвергает человека риску, считается недействительным и не снимает уголовной ответственности за побои и нанесение порезов: например, опасные драки, лечение не с целью операции, ампутация и продажа частей тела и тому подобное.

Третье: общественный этикет (народные правила).

Добрые нравы или общественные обычаи в определенной стране или определенной группе представляют собой свод правил, которым люди считают себя обязанными следовать в соответствии с нравственными принципами, регулирующими общественные отношения. Эти воспитательные принципы являются продуктом верований, которые были переданы от древних и глубоко укоренившихся привычек и обычаев, и того, что люди смиряют и передают следующему поколению. Если связь между религией и обществом тесная, а нравственные ценности имеют высокий статус, религия будет оказывать на это огромное влияние. Согласно тому, что обсуждалось до сих пор, наиболее важные случаи, в которых соглашение считается противоречащим общественному этикету и остается в силе, включают следующее:

1-Секс: большинство моральных ценностей, против которых соглашение недействительно, имеют религиозный аспект, например, обязательство платить деньги, подарок или ссуду в качестве вознаграждения женщине, желающей вступить в половую связь с подрядчиком или с лицом, посредник которого считается антиобщественным обязательством.

2- Дом коррупции: любое соглашение считается недействительным из-за противоречия добрым нравам. Любой контракт, который приводит к покупке дома для проституции, предоставлению оборудования для домов проституции, найму наемников для этих домов и найму проституток для участия в домах коррупции, а

также найму людей в качестве проводников в таких центрах и выплате любых займов таким центрам, считается недействительным.

3- Азартные игры: все договоры об азартных играх или ставках считаются недействительными из-за противоречия общественным обычаям. Продажа или аренда дома, предназначенного для азартных игр, недействительна. Кроме того, любой договор, заключенный с целью использования дома для азартных игр, считается недействительным, независимо от того, был ли он заключен до обязательного заключения договора, сделка в этом случае считается противоречащей нравственности [9, с. 88-103].

4- Компенсация: Такой контракт считается недействительным, если кто-то требует заработную плату за работу, которую он/она обязан выполнять без получения заработной платы, и другая сторона приняла ее. Точно так же выполнение государственных обязанностей в обмен на заработную плату или вознаграждение от клиентов недействительно [11, с. 277].

Выводы: Индивидуальная свобода является принципом; это означает, что это условие обязательности договора на основе свободного волеизъявления сторон. Любое соглашение, достигнутое без учета свободного волеизъявления сторон или его нарушения, недействительно или не может иметь юридической силы. Законодательство Афганистана также приняло этот принцип и статус, согласно которому условием действительности контракта является согласие сторон без принуждения или нежелания. Принятие этого принципа показывает, что для достижения соглашения необходимо согласие обеих сторон, которые не являются младенцами, неменяемыми или принужденными по закону.

Одно из требований для принятия суверенитета воли состоит в том, что все, что человек совершил для себя, правильно и имеет последствия. Поэтому любое изменение, увеличение, уменьшение или отмена этого обязательства противоречит справедливости. Справедливость требует приверженности действию. Еще одним требованием договорной свободы является то, что когда договор заключен по

соглашению двух волей, любое изменение, увеличение, уменьшение или отмена совершаются по соглашению обеих сторон и другие органы не имеют права вмешиваться в это. В ходе этого исследования я обнаружил, что законодательство Афганистана пропорционально признает свободу договора. Есть много случаев, которые еще не включены в афганское законодательство, и опыт показывает, что необходимо установить правила в этих областях, например, нет ограничений на размер арендной платы в зависимости от типа дома и имеющихся в нем удобств, и принуждением арендатора манипулируют, а также не известна максимальная цена продажи дома. В отношении заработной платы в частных делах нормы об ответственности не существует, и если претендентов на работу много, работодатель использует их принуждение и ставит им жесткие условия с низкой заработной платой в трудовом договоре.

В частном секторе нет гарантий занятости, и работодатель увольняет работника, когда захочет. В контексте контрактов, противоречащих общественному порядку и этикету, которые считаются недействительными в соответствии с законодательством Афганистана, не было дано определение общественного порядка и этикета в соответствии с социальной, религиозной и традиционной ситуацией в Афганистане для принятия мер в свете этого, и это подготовит почву для манипуляций судьбы.

Список литературы:

1. Аль-Санхури, Абдолразак. Курс права ответственности, переводчики: Сейед Мехди Дадмарзи и Мохаммад Хоссейн Данеш Киа. Тегеран: Изд-во Университета Кум. 2003. 45 с.
2. Амири Гаем Магами, Абдолмаджид. Обязательственное право (Том II). Тегеран: Мизан, 1999. 102 с.
3. Шахиди, д-р Мехди. Заключение договоров и обязательств (том первый). Тегеран: Majd, 2007. 88 с.

4. Хайрха Фазл ар-Раби Препятствия на пути реализации иностранного права // Научно-исследовательский ежеквартальный журнал Парванского университета (Чираг Хекмат). 2019. № 12. С. 73-89.
5. Конституция Афганистана // Официальный журнал. № 818, Кабул. 1382. 67 с.
6. Abdullah Nizamuddin. Law and Duties. Kabul: Saeed Publications. 2012. 133 с.
7. Katozian Nasser. General Rules of Contracts (Volume I). Tehran: Anteshar Co. 2006. 77 p.
8. Katozian Nasser .Introduction to Law, Seventy-ninth Edition. Tehran: Anteshar Co, 2011. 55 p.
9. Katozian, Nasser .Introductory Course in Civil Law: Legal Practices. Tehran: Publishing Company, 2006.14 p.
10. Ministry of Justice. Labor Law // Official Gazette. 2008. № 966. 11 с.
11. Ministry of Justice. Civil Law // Official Gazette 1976. № 353. 23 с.