

УДК 347+340.114.6

ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИЕ ГРАЖДАНСКИМ ПРАВОМ В СИСТЕМЕ ВИДОВ ПРАВОВОГО ПОВЕДЕНИЯ (ЦИВИЛИСТИЧЕСКИЙ АСПЕКТ)

М.С. Варюшин

ГОУ ВПО «Ульяновский государственный университет»

Данное исследование посвящено одной из наиболее сложных проблем – проблеме злоупотребления субъективным гражданским правом. Опираясь на предшествующие цивилистические разработки, автор формулирует собственную концепцию злоупотребления правом как требующего конвалидации покушения на правонарушения гражданско-правового характера. Обосновывается положение, согласно которому при злоупотреблении правом есть только направленность на причинение вреда. Состав гражданского правонарушения в качестве обязательного элемента включает в себя причиненный вред. Следовательно, злоупотребление правом не есть правонарушение, но только покушение на него. В случае причинения вреда злоупотребление правом трансформируется в правонарушение гражданско-правового характера.

Ключевые слова: *злоупотребление правом, конвалидация состояния злоупотребления правом, гражданское правонарушение.*

Поскольку злоупотребление правом есть поведение управомоченного лица в рамках дозволенной правовой модели для осуществления незаконных интересов, то, следовательно, подобное поведение в дихотомии правомерного и неправомерного поведения соотносится со вторым явлением правовой действительности как видовое и родовое понятие.

Следует признать, что злоупотребление правом есть модель неправомерного поведения, поскольку хотя и использует легальные формы, но наполняет их целями, отличными от целей, предусмотренных нормой права. В случае осуществления субъективного гражданского права во зло управомоченное лицо может и не иметь интерес собственно в осуществлении данного права, поскольку результат, изначально заложенный в данной правомерной модели поведения с учетом соблюдения принципов добросовестности и разумности, не представляет для него той ценности, нежели результат собственно злоупотребления. Цель достижения законного результата может и присутствовать, но она не является основной. В условиях злоупотребления правом детерминирующей целью является причинение вреда либо нарушение интересов второго субъекта, в правовой связи с которым состоит управомоченное злоупотребляющее лицо.

Соответственно необходимо провести сравнительно-правовой анализ злоупотребления правом как неправомерного поведения со смежными категориями правонарушения гражданско-правового характера и правомерного поведения. Следует не согласиться с П.А. Избрехт, который относит злоупотребление правом к правонарушениям гражданско-правового характера²³⁹, поскольку собственно при злоупотреблении правом вред либо нарушение интересов другого лица причиняется при осуществлении субъективного гражданского права. Злоупотребление правом, являющееся неправомерным поведением, суть элемент гражданского правонарушения, но никак не отдельный его вид.

Необходимо отметить, что гражданское правонарушение включает следующие элементы: неправомерное поведение, вина, причиненный вред, а также причинно-следственная связь между неправомерным поведением и причинением вреда. В случае злоупотребления правом наличествует именно неправомерное поведение, выражающееся в нарушении общего принципа гражданского права – добросовестности и разумности в осуществлении субъективного гражданского права.

В цивилистической науке сложилось несколько подходов к определению злоупотребления правом как правонарушения гражданско-правового характера: утвердительное (В.П. Грибанов, В.С. Ем, П.А. Избрехт, А.В. Волков, И.А. Покровский, О.С. Поротикова, Т.С. Максименко, А.П. Сергеев), отрицательное (Е.Ю. Маликов, В.И. Гойман) и синтетическое (А.А. Малиновский).

И.А. Покровский считал злоупотребление правом гражданским правонарушением: «Шикана есть не что иное, как самый обыкновенный деликт»²⁴⁰. Аналогичную позицию занимают и некоторые современные авторы. Так, по мнению Т.С. Максименко, если вред намеренно причиняется другим лицам путем злоупотребления правом, то такое деяние является гражданским правонарушением. Более того, при злоупотреблении правом вред может быть причинен не только другим лицам, но и самому себе, однако общественный интерес требует наказания таких действий или, во всяком случае, их пресечения, недопущения впредь (например, несовершеннолетний расточитель может быть лишен права распоряжаться заработком, стипендией и другими доходами)²⁴¹.

Согласно авторскому концепту А.В. Волкова, в структуру субъективного гражданского права включается «специфичная системная обязанность осуществлять право добросовестно и разумно и,

²³⁹ Избрехт П.А. Злоупотребление гражданскими правами в предпринимательской деятельности: Дис. ... канд. юр. наук. Екатеринбург, 2005. С. 76.

²⁴⁰ Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. М., 1998. С. 119.

²⁴¹ Гражданское право. Часть первая / под ред. З.И. Цыбуленко. М. 2000. С. 247.

самое главное, ценностным и уважительным отношением к правам и законным интересам лиц, противостоящих правообладателю в соответствующем правоотношении»²⁴², что исключает злоупотребление правом из правовой действительности как деликт, нарушающий обязанность осуществления права добросовестно и разумно. По мнению А.В. Волкова, злоупотребление правом есть особый вид правонарушения гражданско-правового характера. К особому виду гражданских правонарушений относит злоупотребление правом и О.С. Поротикова²⁴³.

По мнению С.Г. Зайцевой, считающей злоупотребление правом отдельным видом правонарушения, трудности, связанные с распознаванием ситуаций со злоупотреблением правом и классификацией их в качестве таковых, обусловлены деятельностью нарушителя в «правовом поле». То есть в момент совершения деяния, которое позже может быть квалифицировано как злоупотребление правом, субъект использует свое право, реализует предоставленные законом возможности, но последствия этого деяния выходят за пределы осуществления права²⁴⁴.

Оппонирует данным авторам В.И. Гойман, полагающий, что «злоупотребление правом - это не особый тип правонарушения, как отмечается в специальной литературе, а разновидность неправовых действий, связанных с злоупотреблением свободой, совершением поступков “во зло” и в противоречие с назначением предоставленного права, его духом»²⁴⁵. Слабость позиции В.И. Гоймана заключается в том, что категория «неправовых действий» крайне плохо изучена в общей теории права, а в дихотомии правомерного и неправомерного поведения «неправовым действиям» в принципе нет места – они выпадают из сферы правового регулирования.

Противоречивую позицию в вопросе неправомерной сущности злоупотребления правом занимает И.А. Тимаева, утверждая, что под злоупотреблением правом следует понимать особый вид отклоняющего поведения, при котором реализация лицом принадлежащих ему прав и законных интересов влечет наступление для третьих лиц негативных

²⁴² Волков А.В. Злоупотребление гражданскими правами: проблемы теории и практики: автореф. дис. ... д-ра юр. наук. М., 2010. С. 15.

²⁴³ Поротикова О. А. Проблема злоупотребления субъективным гражданским правом. М., 2007. С. 20.

²⁴⁴ Зайцева С.Г. К вопросу о способах противодействия проявлению феномена «злоупотребление правом» в реальной жизни // Юрист. 2003. № 9. С. 16.

²⁴⁵ Общая теория права и государства: учебник / под ред. В.В. Лазарева. М., 2005. С. 288

последствий, явно несоразмерных личному интересу лица, реализующего свои права и законные интересы²⁴⁶.

Отрицает приравнивание злоупотребления правом пусть даже к особому, но правонарушению и Е.Ю. Маликов,²⁴⁷ руководствуясь тем, что, во-первых, из анализа ст. 10 ГК РФ вытекает, что субъект, осуществляя свои права, действует в рамках предоставленного ему законом субъективного права; во-вторых, наличие правонарушения делает необходимым для привлечения к ответственности наличие состава, значит, субъект, действующий в рамках дозволенного ему законом поведения, не может совершать правонарушение, так как действует правомерно; в-третьих, законодатель делает акцент именно на намерении причинить вред, а не на свершившемся факте его причинения.

По мнению А.А. Малиновского, «злоупотребление правом представляет собой не только преступление или деликт, но достаточно часто правомерный, хотя и аморальный, безнравственный поступок. Последнее возможно именно тогда, когда причиненное зло принимает юридически приемлемое обличье». Таким образом, А.А. Малиновский исследуемое явление предлагает рассматривать не только как разновидность правонарушений, но и как правомерное поведение²⁴⁸. Причём при правомерном злоупотреблении субъект, реализуя свои права, причиняет зло, выходя за рамки действия права, и нарушает нормы других социальных регуляторов (моральные, политические, религиозные, внутрисемейные и пр.), а при противоправном — действует в сфере правового регулирования. С этой позицией нельзя согласиться по той причине, что сам термин «правомерное злоупотребление правом» некорректен, так как соединяет в себе два противоположных по смыслу понятия.

Особую точку зрения имеет А.С. Шабуров, согласно которой «злоупотребление правом не связано с нарушением конкретных запретов, невыполнением обязанностей (что характерно для правонарушения). Шабуров предлагает рассматривать злоупотребление правом в качестве самостоятельного вида правового поведения²⁴⁹. Примечателен взгляд В. А. Белова, согласно которому под злоупотреблением субъективным гражданским правом должны пониматься правомерные действия, осуществляемые исключительно с

²⁴⁶ Тимаева И.А. Злоупотребление правом в корпоративных отношениях: вопросы квалификации, способы гражданско-правовой защиты: Дис. ... канд. юр. наук. Казань, 2007. С. 25.

²⁴⁷ Маликов Е. Ю. Правовая природа злоупотреблений субъективным гражданским правом: автореф. дис. ... канд. юр. наук. М. 2010. С. 11.

²⁴⁸ Малиновский А.А. Злоупотребление субъективным правом: теоретико-правовое исследование. М., 2007. С. 35.

²⁴⁹ См.: Теория государства и права: учебник / под ред. В.М. Корельского, В.Д. Перевалова. М., 2010. С. 413.

намерением причинить вред другому лицу (шикана) либо с иными, не охраняемыми правопорядком намерениями²⁵⁰.

Резюмируя вышеизложенные аргументы о правомерной либо неправомерной сущности злоупотребления правом, следует отметить, что, злоупотребляя, управомоченное лицо нарушает общий принцип добросовестности и разумности правового поведения участников гражданского оборота²⁵¹, однако конструкция ст. 10 ГК РФ не позволяет с должной уверенностью отнести исследуемое явление к правонарушениям по следующим основаниям. Во-первых, гражданское законодательство устанавливает запрет на действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, т. е. презюмируется лишь направленность на причинение вреда, но не собственно причинение как результат, тогда как последнее является неотъемлемым элементом состава гражданского правонарушения, хотя существует противоречивая судебная практика, указывающая на то, что ст. 10 ГК РФ не допускает злоупотребления правом, поскольку оно объективно причиняет вред другим лицам²⁵². Во-вторых, отсутствуют указания на вину при совершении злоупотребления правом. В-третьих, конструкция ст. 10 ГК РФ в качестве единственной меры защиты предусматривает отказ в защите права, что не является санкцией, а всего лишь превентивной мерой.

Следовательно, запрет на злоупотребление правом есть не что иное, как составной элемент общего правонарушения гражданско-правового характера, запрет на совершение которого определяет лишь превентивные меры, но не меры ответственности. В некоторых случаях злоупотребление правом как общий запрет может рассматриваться в контексте усеченного состава правонарушения гражданско-правового характера, однако проблема неопределенности мер ответственности снимает подобное предположение с дискуссии.

Поскольку злоупотребление правом как неправомерное поведение суть элемент правонарушения, то мерами ответственности при наступлении полного состава правонарушения будут являться, например, признание сделки недействительной и применение последствий недействительности сделки, применение последствий ничтожной сделки и т. д.

Собственно механизм злоупотребления различными видами субъективных гражданских прав (корпоративными, обязательственными, вещными, интеллектуальными и т. д.) неминуемо

²⁵⁰ Белов В.А. Гражданское право. Общая часть: учебник. М., 2002. С. 516.

²⁵¹ См.: Постановление Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда от 24.05.2010 по делу N А52-6899/2009

²⁵² См.: Постановление ФАС Московского округа от 07.09.2006г. № КГ-А40/8171-06 по делу № А40-84583/05-138-653.

прибегает к возможности судебной конвалидации подобного положения злоупотребления. Осознавая неправомерность своих действий, управомоченное злоупотребляющее лицо стремится узаконить состояние злоупотребления. И огромная ответственность ложится на суд при принятии решения об отказе в защите права, т. е. отказе в конвалидации состояния злоупотребления.

В проекте реформирования гражданского законодательства, в частности, уделено внимание и институту злоупотребления субъективным гражданским правом. Во-первых, подверглась изменению конструкция злоупотребления правом в иных формах. Вместо неопределенности и проблемности авторы проекта предлагают более конкретный концепт: *«иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав»*. Подобная формулировка завершает споры относительно природы злоупотребления правом, а именно предполагается, что, злоупотребляя правом, субъект нарушает общий принцип добросовестного поведения участников гражданского оборота. Однако из модели неправомерного поведения как элемента гражданского правонарушения злоупотребление правом оформляется как полноценное правонарушение, включающее в себя элемент вреда или нарушения чужого интереса, выраженного в убытках. Также был воспринят концепт А.В. Волкова в части уточнения отдельным пунктом специфического средства злоупотребления правом - *совершение действий в обход закона*. В связи с изменением конструкции злоупотребления правом до полноценного правонарушения проект расширяет возможные санкции до *«иных мер, предусмотренных законом»*, что может предполагать и понуждение к совершению действия, и применение последствий недействительности сделки, и лишение права. Также законодательно предполагается установить возможность частичного отказа в защите права.

Следовательно, проект реформирования гражданского законодательства вносит некоторую упорядоченность применительно к такому явлению, как злоупотребление правом, двигаясь в русле современной цивилистики.

Список литературы

1. Белов В.А. Гражданское право. Общая часть: учебник. М., 2002.
2. Волков А.В. Злоупотребление гражданскими правами: проблемы теории и практики: автореф. дис... д-ра юр. наук. М., 2010.
3. Гражданское право. Часть первая / под ред. З.И. Цыбуленко. М., 2000.
4. Зайцева С.Г. К вопросу о способах противодействия проявлению феномена «злоупотребление правом» в реальной жизни // Юрист. - 2003. № 9.

5. Избрехт П.А. Злоупотребление гражданскими правами в предпринимательской деятельности: дис.... канд. юр. наук. Екатеринбург, 2005.
6. Маликов Е. Ю. Правовая природа злоупотреблений субъективным гражданским правом: автореф. дис... канд. юр. наук. М., 2010.
7. Малиновский А.А. Злоупотребление субъективным правом: теоретико-правовое исследование. М., 2007.
8. Общая теория права и государства: учебник / под ред. В.В. Лазарева. М., 2005.
9. Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. М., 1998.
10. Поротикова О. А. Проблема злоупотребления субъективным гражданским правом. М., 2007.
11. Постановление Четырнадцатого арбитражного апелляционного суда от 24.05.2010 г. по делу № А52-6899/2009.
12. Постановление ФАС Московского округа от 31.08.2006 г., 07.09.2006 г. № КГ-А40/8171-06 по делу № А40-84583.
13. Теория государства и права: учебник / под ред. В.М. Корельского, В.Д. Перевалова. М., 2010.
14. Тимаева И.А. Злоупотребление правом в корпоративных отношениях: вопросы квалификации, способы гражданско-правовой защиты: дис. ... канд. юр. наук. Казань, 2007.

THE MISUSER IN A SYSTEM KINDS OF A LEGAL BEHAVIOUR (CIVILISTIC ASPECT)

M.S. Varyushin

Ulianovsk state university

This article reports about one more problem of civil law – the misuser. The Author formulates own concept of misuser as demanding the convalidation attempts at offenses of civil-law character. The structure of tort as an obligatory element includes the done damage. Hence, misuser is not an offense, but only attempt at it. In case of damage, the misuser is transformed to a civil wrong.

Keywords: the misuser, convalidation of the misuser, civil wrong.

Об авторе:

ВАРЮШИН Михаил Сергеевич - соискатель кафедры гражданского права и процесса Ульяновского государственного университета, e-mail: perikl07@mail.ru.