



УДК: 347.91/95

ДЕЙСТВИЯ В ОБХОД ЗАКОНА С ПРОТИВОПРАВНОЙ ЦЕЛЬЮ**Пушилина Екатерина Эдуардовна**

студентка 3 курса магистратуры, Южный Федеральный Университет

«Институт Управления Бизнеса и Права»

г. Ростов-на-Дону, факультет: Академия права и национальной безопасности

кафедра: гражданского права

Аннотация

Предметом исследования является действия в обход закона с противоправной целью, возникающие при применении норм гражданского права Российской Федерации. Автором, для более точного рассмотрения указанной темы приводятся наиболее часто возникающие случаи злоупотребления указанного рода и раскрывается их сущность. Также дается оценка правовой природы совершения действий в обход закона с противоправной целью, отмечается возможность законодателя влиять на указанные явления. Обращается внимание на общее состояние правовой базы по рассматриваемому вопросу.

Ключевые слова: злоупотребление правом; гражданское право; обход закона, противоправная цель, частное права, судебная практика.

ACTS BYPASSING THE LAW WITH AN ILLEGAL PURPOSE**Ekaterina E. Pushilina**

3rd year graduate student, Southern Federal University

"Institute of Business and Law Management" Rostov-on-Don

Faculty: Academy of Law and National Security, Department: Civil Law.

ABSTRACT

The subject of the research is actions bypassing the law with an unlawful purpose, arising from the application of the norms of civil law`s norms of the Russian Federation. The author for a more accurate consideration of this topic cites the most frequent cases of abuse and reveals their essence. It also provides an assessment of the legal nature of actions bypassing the law with an illegal purpose the possibility of the legislator to influence these phenomena is noted. Attention is drawn to the general state of the legal framework on the issue under consideration.

Key words: abuse of rights; civil law, law circumvention, illegal purpose, private law, court practice.

Гражданское законодательство Российской Федерации основывается на признании равенства участников регулируемых им отношений, неприкосновенности собственности,

свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечения восстановления нарушенных прав, их судебной защитных [1]. Диспозитивность гражданских правоотношений предполагается, закон описывает в себе только основные виды гражданских правоотношений, оставляя лицам, использующим его свободу определения и свободу заключения договоров. Гражданский кодекс фиксирует в себе основные принципы равенства субъектов гражданского права, раскрывает их права и обязанности при совершении гражданско-правовых сделок, а также указывает на невозможность злоупотребления законом с противоправной целью «не допускаются осуществление гражданских прав исключительно с намерением причинить вред другому лицу, действия в обход закона с противоправной целью, а также иное заведомо недобросовестное осуществление гражданских прав (злоупотребление правом)» [1].

Что представляют собой действия в обход закона с противоправной целью? Каким способом правоприменитель может воздействовать на подобного рода злоупотребления?

Как отмечает И.А. Покровский признание субъективных прав не подлежит сомнению, а значит, нельзя отрицать и того, что осуществление этих прав может в том или другом случае приводить к нежелательным, с точки зрения правопорядка, последствиям. Должно ли право мириться с этими последствиями, как с неизбежным злом, как с неотделимой оборотной стороной субъективных прав, или же оно может каким-нибудь образом парализовать их? В этом заключается также одна из наиболее острых проблем современного гражданского права [3].

В гражданском праве РФ нет точно сформированной дефиниции обхода закона. Однако в ГК РФ сформулирован принцип: никто не вправе извлекать преимущество из своего незаконного или недобросовестного поведения, тем самым устанавливая два критерия для выявления в действиях субъектов гражданского права, противоправного намерения. Рассматривая подробнее указанные критерии необходимо сказать, что под понятием незаконного поведения можно определить как противоправное, имеющее своим действием прямое нарушение закона положение. Общее правопонимание сводится к тому, что запрет злоупотребления правом и есть предел права (свободы) [11]. Сложнее с определением недобросовестного поведения. Постановление пленума ВС РФ от 23.06.2015 N 25 "О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации", которым недобросовестное поведение предлагается выявлять по расхождению действий лица, с действиями предполагаемыми ему при добросовестном поведении [2]. Иначе говоря, это разница между фактическим и должным поведением, и чем больше эта разница, тем больше вероятность недобросовестности в действиях лица. В настоящее время законодателем высказана собственная позиция, и обход закона с противоправной целью признан формой злоупотребления правом [4, 14], гражданское право предполагает добросовестность в действиях его субъектов при осуществлении своих прав. Отсюда можно определить, что действие в обход закона есть действие, направленное на получение выгоды, путем применение норм материального права, искажая их правовой смысл. Говоря о применении судами понятия «обход закона» следует отметить, что данный термин применяется в случаях несоблюдения законодательно установленных случаев законодательно установленных ограничений на совершение действий, а именно: определенного порядка, процедуры, формы, очередности, например, продажа государственного имущества без соблюдения ограничений, установленный законодательство о приватизации; заключение определенного договора с лицом, с которым договор не может быть заключен; погашение долга перед кредитором с

нарушением порядка очередности, установленного законодательством о банкротстве [6]. Говоря о роли суда необходимо отметить, что суд обязан при квалификации действий в качестве «обхода закона» установить, в чем конкретно выразились недобросовестные действия лица, какая при этом норма права была обойдена, а также при каких внешних обстоятельствах и чем именно это подтверждается [8].

Действия в обход закона с противоправной целью могут быть как активные, так и пассивные. Важно отметить, что обход закона может совершаться не только путем заключения соответствующих сделок, но также и осуществлением фактических действий [7]. Активные действия наиболее часто встречаются в судебной практике, например, оформление договора купли-продажи квартиры как договора дарения. Тем самым лицо получает преимущество из своего поведения, в виде уменьшения суммы налогообложения. Пассивные действия при обходе закона встречаются реже, зачастую зафиксированы на сохранении уже имеющегося противоправного положения. Так лицо являющееся контрагентом по сделке, понимает, в период заключения договора, что он заключается в рамках обхода закона с противоправной целью, сознательно идет на его заключение и применение.

Применение обхода права с противоправной целью активно используется и может найти отражение даже в действиях представителей власти при заключении договора государственных закупок. В указанном случае лицо старается избежать применения к нему императивных норм и сознательно искажает действия закона, стараясь исключить свои действия из его поля [12].

Говоря о санкции, применяемой к лицам, пользующимся обходом права, то необходимо отметить:

1. Заключенная сделка в рамках обхода права может быть признана недействительной, а к ее последствием применена реституция. Такой метод может использоваться судами как наиболее универсальный, поскольку способен наиболее конкретно разграничить доли ответственности сторон. Следует также сказать, что подобная «санкция» должна быть субсидиарной к основной ответственности за действия в обход закона. Реституция гарантирует возврат положения сторон к этапу «до» совершения незаконных действий, а именно лишает лицо нарушившее право возможности извлечения выгоды.

2. В случае если подобное злоупотребление привело к нарушению прав третьих лиц, они могут обратиться с иском о возмещении убытков. В рассматриваемом случае нет конкретных ограничений к взыскиваемым убыткам, кроме основного, а именно равенности причиненному ущербу. Таким образом права третьих лиц могут быть защищены отдельно от основного требования лиц затронутых действиями по обходу права.

3. Отказ в защите права. Поскольку защита права имеет место только после его нарушения, то для отказа нарушителю в защите его права, оно сначала должно быть оспорено потерпевшим от действий этого лица субъектом. При этом сам по себе отказ в защите права не влечет каких-либо положительных «приращений» для пострадавшей стороны, происходит лишь пресечение недобросовестного осуществления субъективных прав нарушителем. Поэтому в литературе предлагается трактовать отказ в защите права как предварительную меру, позволяющую далее применять меры ответственности или иные способы защиты прав потерпевшей стороной, и, в зависимости от результатов совершенного злоупотребления правом, суду следует ориентироваться на

специальные нормы ГК РФ о недействительности сделок, неосновательном обогащении [5].

Подводя итог рассмотрению действий в обход закона с противоправной целью, следует сказать о тенденции его развития и развития механизмов его преодоления. Поскольку для российского права обход закона относительно новое понятие, не имеющее отдельного определения, механизмы его предотвращения также фиксированы. Принимая во внимание практику других государств по обходу закона, как было бы логично, ориентироваться на действие в этой сфере гражданского права Германии, поскольку заимствование их системы наиболее лаконично подойдет имеющимся решениям отечественного права. Практическое применение запрета «обхода закона» в немецком праве ограничено, что обусловлено особенностью конституционного права, историческими предпосылками, а также системой ценностей, принятых в праве. Это полностью соответствует либеральному подходу, который составляет основу немецкого гражданского правопорядка. Только в качестве исключения при «обходе закона» автономия воли может быть подвержена ограничениям или может быть запрещена [9].

Суды используют общие начала гражданского права для реагирования на новые факты злоупотребления такой формы. Развитие области обхода права всегда будет направлено на наиболее диспозитивные положения гражданского права и потому подобрать универсальное решение не представляется возможным, на данном этапе развития права в указанной области. Дополнительно стоит отметить, что при любом положении закона и его развитии не исключается возможность использования лицами обхода закона в части его не совершенности [13].

Обращаясь к способам реагирования на факты обхода закона следует подчеркнуть, что такой путь взаимодействия особенно важен, поскольку отражает реальную картину правоприменения. Практика в свою очередь обнаруживает наиболее сложные аспекты в регулировании общественных отношений. Говоря о прямых действиях по противодействию злоупотребления необходимо сказать о практике Верховного Суда РФ, именно она подчеркивает и выделяет основные проблемы и предлагает способы их решения. Так суды общей юрисдикции могут своевременно корректировать практику по спорным вопросам, а также унифицировать ее. Сложность при таком действии судов заключается в том, что отсутствует единство доктринального понимания категорий «недобросовестное осуществление гражданских прав» [10], поэтому следует отметить, что действие судов в данной отрасли не могут быть расценены как абсолютный ориентир правоприменения. Когда имеет место применения новых способов обхода права и судам предстоит впервые его квалифицировать, в случае обжалования, вышестоящие суды могут изменить первоначальное решение и таким образом подобрать необходимые инструменты для разрешения схожих правовых ситуаций в будущем.

Сложность применения альтернативной судебной практики по вопросу обхода права заключается в том, что каждый случай следует рассматривать индивидуально, оценивая системность действий лица, его намерения, а также установить действует ли он в рамках добросовестности.

Список литературы

1. "Конституция Российской Федерации" (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020) [Электронный источник]/http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_28399/

2. "Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 31.07.2020) [Электронный источник]/http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/
3. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 "О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации"[Электронный источник]/http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_181602/
4. Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. Изд. 4-е, испр. М.: «Статут», 2003. С.115.
5. Харсеева В.Л. Понятие обхода закона с противоправной целью как форма злоупотребления правом // Теория и практика общественного развития. 2014. №6. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/ponyatie-obhoda-zakona-s-protivopravnoy-tselyu-kak-forma-zloupotrebleniya-pravom> (дата обращения: 02.11.2020).
6. Колтырин, М. Н. Юридические последствия злоупотребления правом // Молодой ученый. 2017. № 16 (150). С. 352-355. – URL: <https://moluch.ru/archive/150/42448/> (дата обращения: 05.11.2020).
7. Вронская М.В. «Обход закона» в гражданском праве: форма злоупотребления правом или самостоятельная юридическая конструкция? // Территория новых возможностей. 2015. №3 (30). URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/obhod-zakona-v-grazhdanskom-prave-forma-zloupotrebleniya-pravom-ili-samostoyatel'naya-yuridicheskaya-konstruktsiya> (дата обращения: 27.09.2020).
8. Зубарева Д.А. Обход закона: правовая квалификация // Вопросы российской юстиции. 2019. №3. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/obhod-zakona-pravovaya-kvalifikatsiya> (дата обращения: 13.10.2020).
9. Ярушева О. А. Смешанный договор как форма обхода закона // Молодой ученый. 2018. № 41 (227). С. 71-74. – URL: <https://moluch.ru/archive/227/53029/> (дата обращения: 03.11.2020).
10. Захарова О.Е. Запрет «Обхода закона» в праве России и Германии // Проблемы экономики и юридической практики. 2018. №1. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/zapret-obhoda-zakona-v-prave-rossii-i-germanii> (дата обращения: 27.08.2020).
11. Вавилин Е.В. Пределы осуществления гражданских прав: некоторые вопросы // Вестник СГЮА. 2018. №5 (124). URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/predely-osuschestvleniya-grazhdanskih-prav-nekotorye-voprosy> (дата обращения: 27.12.2020).
12. Червонюк В.И. Злоупотребление правом в сфере действия частного и публичного права // Вестник Московского университета МВД России. 2017. №3. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/zloupotreblenie-pravom-v-sfere-deystviya-chastnogo-i-publichnogo-prava> (дата обращения: 27.09.2020).
13. Ветер Н.Ю. К вопросу о сущности юридической категории «Обход закона» в современном гражданском праве // Научный журнал КубГАУ - Scientific Journal of KubSAU. 2014. №104. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/k-voprosu-o-suschnosti-yuridicheskoy-kategorii-obhod-zakona-v-sovremennom-grazhdanskom-prave> (дата обращения: 07.10.2020).
14. Кацья Т. В. Злоупотребление субъективным гражданским правом: теоретический анализ и предстоящие изменения в статью 10 гражданского кодекса Российской Федерации // Северо-Кавказский юридический вестник. 2010. №4. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/zloupotreblenie-subektivnym-grazhdanskim-pravom>

teoreticheskiy-analiz-i-predstoyaschie-izmeneniya-v-statyu-10-grazhdanskogo-kodeksa (дата обращения: 10.11.2020).

15. Антонова Н.А., Прохоров А.Ф. Злоупотребление правом как правовая категория // Символ науки. 2019. №10. URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/zloupotreblenie-pravom-kak-pravovaya-kategoriya> (дата обращения: 14.11.2020).

References

1. Constitution of the Russian Federation (passed by nation-wide voting of December 12, 1993)(adopted by popular vote on 12.12.1993 with amendments approved during a nationwide vote on 01.07.) [Electronic source]/http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_28399/ [in Russian]
2. Civil Code of the Russian Federation Part I One from 30.11.1994 N 51-FZ (revised from 31.07.2020) [Electronic source]/http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/ [in Russian]
3. Resolution of the Plenum of the Supreme Court of the Russian Federation of 06/23/2015 N 25 "On the application by the courts of some provisions of section I of part one of the Civil Code of the Russian Federation" [Electronic source]/http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_181602/
4. Pokrovsky I.A. (2003). *Osnovnyye problemy grazhdanskogo prava* [The main problems of civil law]. Sumy: Moscow "Statute", [in Russian]
5. Kharseeva V.L. (2014). Ponyatiye obkhoda zakona s protivopravnoy tsel'yu kak forma zloupotrebleniya pravom [The concept of circumvention of the law with an unlawful purpose as a form of abuse of law]. *Theory and practice of social development*, 6, [in Russian]
6. Koltyrin M.N. (2017). Yuridicheskiye posledstviya zloupotrebleniya pravom [Legal consequences of abuse of law]. *Young scientist*, No. 16 (150). - S. 352-355, [in Russian]
7. Vronskaya M.V. (2015). «Obkhod zakona» v grazhdanskom prave: forma zloupotrebleniya pravom ili samostoyatel'naya yuridicheskaya konstruktsiya? ["Bypassing the Law" in Civil Law: a Form of Abuse of Right or an Independent Legal Construction?]. *Territory of new opportunities*, No. 3 (30), [in Russian]
8. Zubareva D.A. (2019). Obkhod zakona: pravovaya kvalifikatsiya [Bypassing the Law: Legal Qualifications]. *Issues of Russian Justice* No. 3, [in Russian]
9. Yarusheva O.A. (2018). Smeshanny dogovor kak forma obkhoda zakona [Mixed contract as a form of circumvention]. *Young scientist - No. 41 (227)*. - S. 71-7, [in Russian]
10. Zakharova O.E. (2018). Zapret «Obkhoda zakona» v prave Rossii i Germanii [Prohibition of "circumvention of the law" in the law of Russia and Germany]. *Problems of economics and legal practice* No 1, [in Russian]
11. Vavilin E.V. (2018). Predely osushchestvleniya grazhdanskikh prav: nekotoryye voprosy [The Limits of the Exercise of Civil Rights: Some Issues]. *Bulletin of SSLA*. No. 5 (124) , [in Russian]
12. Chervonyuk V.I. (2017). Zloupotrebleniye pravom v sfere deystviya chastnogo i publichnogo prava [Abuse of law in the sphere of private and public law]. *Bulletin of the Moscow University of the Ministry of Internal Affairs of Russia*. No. 3, [in Russian]
13. Veter N.Yu (2014). K voprosu o sushchnosti yuridicheskoy kategorii «Obkhod zakona» v sovremennom grazhdanskom prave [To the question of the essence of the legal category "Bypassing the law" in modern civil law]. *Scientific journal of KubSAU - Scientific Journal of KubSAU*. 2014. No. 104, [in Russian]

14. Katsiya T.V. (2010). Zloupotrebleniye sub'yektivnym grazhdanskim pravom: teoreticheskiy analiz i predstoyashchiye izmeneniya v stat'yu 10 grazhdanskogo kodeksa Rossiyskoy Federatsii [Abuse of subjective civil law: theoretical analysis and upcoming changes to article 10 of the civil code of the Russian Federation]. *North Caucasian legal bulletin*. 2010. No. 4, [in Russian]
15. Antonova N.A., Prokhorov A.F. (2019). Zloupotrebleniye pravom kak pravovaya kategoriya [Abuse of law as a legal category]. *Symbol of Science*. 2019. No. 10, [in Russian]