

Секция «Юриспруденция»

Обход закона: неоднозначные новеллы части 1 ГК РФ

Готов Евгений Александрович

Студент

*Московский государственный университет имени М.В. Ломоносова, Юридический факультет, Москва, Россия
E-mail: evg4415@yandex.ru*

Конец двухтысячных годов был ознаменован масштабной реформой гражданского права в Российской Федерации, затронувшей в том числе и ст 10 ГК РФ. В российское позитивное право была введена конструкция недопустимости "обхода закона".

Ни в дореволюционной, ни в советской литературе не была предложена проработанная концепция «обхода закона», собственно как и сейчас. Прав А. Муранов, отмечая, что теоретическая база по данному вопросу полностью отсутствует. [1]

Обход закона – собирательное выражение для совокупности неправомερных действий». [2] «Обход закона» – лишь иное название (обозначение) обмана, притворности, мнимости, злоупотребления правом. Самостоятельной правовой специфики – данный институт не имеет. Не стоит, и забывать одно из правил логики – соблюдение принципа «простоты» или Бритву Оккама. [3]

Е. Суворов, критикуя позицию А. Муранова ставит вопрос: «Почему злоупотребление правом ставится в один порядок с мнимостью и притворностью?». Вероятно, на этот вопрос стоит ответить следующим образом: злоупотребление правом, обман, притворность, мнимость – лишь способы в конкретных ситуациях. В одних случаях недобросовестные участники оборота используют конструкции симулятивных сделок, в а других – злоупотребляют правом. Данные действия суды должны квалифицировать соответствующим образом, а не использовать «обход закона».

«Обход закона» принят как подвид злоупотребления правом, аналогичную позицию высказал Е.Д. Суворов в своей работе. [4] В этом случае снова нарушается одно из правил логики. Если общее понятие охватывает частное, зачем же тогда отдельно вводить частное?

В литературе поднимается вопрос о распространенности «обхода закона» в европейских правовых порядках [5]. Думается, что данный вопрос имеет смысл рассмотреть подробнее. Действительно, как подмечает А. Егоров, в Европе в одних правовых порядках «обход закона» закреплен прямо, а в других выводится судами и доктриной путем толкования закона. В ведущих европейских гражданских кодификациях (ФГК, ГГУ) – нет прямого закрепления «обхода закона». В Германии «обход закона» - можно обнаружить лишь в научных комментариях к самому Кодексу и на страницах монографий. Косвенное закрепление «обхода закона» в налоговом законодательстве ФРГ – нас не интересует. Прямое закрепление сделок в «обход закона» предусмотрено ст. 1344 ГК Италии. [6] Также данный институт прямо установлен в гражданском законодательстве Испании. Возникает интересная ситуация: российская цивилистика бесспорно исторически и содержательно близка к Германии [7]. И российский законодатель, не важно какой – дореволюционный, советский или современный – прежде всего, ориентируется на германское гражданское право. Такая же ситуация и с правоприменением, поскольку

на ГГУ ориентируется и Высший Арбитражный Суд. Аналогичная ситуация наблюдается и в российском уголовном праве.[8]

В англо-американском праве «обход закона» не распространен.[9] Англичане считают «обход закона» - угрозой индивидуальной свободе.[10] В Англии даже нет собственных доктринальных работ по «обходу закона». Суды этих стран строго относятся к закону и приводят только те последствия, которые прямо им установлены. Заметим, что «обход закона» существовал в Др. Риме. Генезис англо-американского права схож с генезисом римского права, не исключено, что и в римском праве этот институт бы отмер. И так мы видим, что «обход закона» - признается неким юридическим архаизмом, и в данном понятии все меньше и меньше становится права.

Справедлива позиция С.В. Сарбаша в отношении обхода закона. По его мнению, обход закона можно не включать в ГК, но сам инструмент существовать должен.[11]

И так, институт "обхода закона" совершенно не уместен в российском позитивном праве. Разумность или ошибочность введения данного института покажет, через некоторое время, арбитражная практика.

Литература

- 1 А.И. Муранов - Против «обхода закона» (разнообразные тезисные соображения) – РШЧП 2011 г.
- 2 А.И. Муранов Диссертация на соискание ученой степени к.ю.н. «Проблема "обхода закона" в материальном и коллизионном праве» (МГИМО (У) МИД РФ, 1999 г.). с. 9.
- 3 Ю.В. Ивлев – Логика для юристов: учебник – 5-е изд., перераб. и доп. Москва : Проспект, 2013. - с. 177.
- 4 Е.Д. Суворов – «Обход закона, сделка оформляющая обход закона».ИД В. Ема. М 2008, с. 113.
- 5 А.В. Егоров Обход закона: Специальная норма, не более того // Ведомости. № 95 (2861). 2011. с. 2.
- 6 Е.Д. Суворов: К вопросу о внедрении понятия «обход закона» в ГК РФ с 2.
- 7 Е.А. Суханов: О видах сделок в германском и вроссийском гражданском праве. Вестник гражданского права 2006, N 2 с. 1.
- 8 Уголовное право России. Учебник для вузов. В 2-х томах. Т. 1. Общая часть. Ответственные редакторы и руководители авторского коллектива – доктор юридических наук, профессор А.Н. Игнатов и доктор юридических наук, профессор Ю. А. Красиков. – М.: Издательская группа НОРМА– ИНФРА М, 1999. – с. 584.
- 9 А.И. Муранов: О понятии «Обхода закона» в проекте изменения ГК с.14.
- 10 А.И. Муранов. ВАС идет в обход // Ведомости. № 77 (2843). 2011. С. 4.
- 11 «Бычок» оказался «Коровкой» // Обход закона попробовали на вкус : <http://pleshanova.zak>