

*А. В. Смитюх*

кандидат юридических наук,

доцент кафедры административного и хозяйственного права

#### О НЕСОСТОЯТЕЛЬНОСТИ КОНЦЕПЦИИ «ПРАВОМЕРНОЕ ЗЛУОПОТРЕБЛЕНИЕ ПРАВОМ»

Как известно, в традиционном понимании злоупотребление правом является поведением неправомерным.

Однако в последние годы ряд российских исследователей в своих диссертационных исследованиях отстаивает оригинальный и совершенно нестандартный подход к проблеме злоупотребления правом: признавая негативный характер подобных действий (реализация права в противоречии с его назначением, причинение вреда реализацией права), они характеризуют такое поведение как правомерное.

Рассмотрим взгляды этих ученых по степени возрастания их радикальности в этом вопросе.

Так, С. Д. Радченко не рискует утверждать, что каждое злоупотребление правом полностью чуждо противоправности и называет злоупотребление правом «правомерным действием с неправомерным результатом» [1, с. 15—16], что является, по сути, нарушением законов логики и юридическим оксюмороном.

Н. А. Дурново также допускает парадоксальное и не менее алогичное утверждение о том, что «не являясь ни правонарушением, ни правомерным поведением... злоупотребление правом является видом поведения, который может принимать признаки противоправности и правомерности» [2, с. 9-10], т. е. данный автор, пусть и в рамках противоречивой концепции, признает возможность акта правомерного злоупотребления правом, наряду со злоупотреблением неправомерным.

В работе А. А. Малиновского это противоречие устраняется: «злоупотребление правом не является ни самостоятельным видом правового поведения, ни разновидностью исключительно противоправного либо только правомерного поведения. Если причинение вреда участникам общественных отношений противозаконно, то перед нами противоправное злоупотребление правом. Если нет — правомерное» [3, с. 11]. Таким образом, (Недвусмысленно признается возможность злоупотребления правом как правомерного причинения вреда участникам общественных отношений.

И, наконец, А. Е. Наумов доводит эту концепцию до логического завершения, провозглашая, что злоупотребление правом — это всегда акт правомерного человеческого поведения [4, с. 7]. При этом само злоупотребление правом он понимает традиционно — как акт человеческого поведения (деяние), состоящий в реализации норм объективного права в противоречии с их назначением и в целях удовлетворения личных интересов субъектов права, в результате чего причиняется вред другим лицам, обществу или государству [4, с. 8].

Можно видеть, что развитие концепции правомерного злоупотребления правом проходит путь от оксюморонов и алогичных парадоксов к внутренне непротиворечивому и полному оправданию совершения зла путем реализации права. Такой подход, безусловно, настолько же нов и оригинален, насколько вреден и неприемлем.

Ряд авторов, от Планиоля в XIX веке до М. М. Агаркова и М. В. Самойловой в веке XX, отрицали концепцию злоупотребления правом, утверждая, что реализация правом не может быть противоправной, что употребление права во зло невозможно в принципе, а лицо, причиняющее вред, всегда действует за пределами права. Эта точка зрения опровергается современной реальностью, в которой употребление права во зло получило широкое распространение.

Авторы новейшей концепции правомерного злоупотребления правом, напротив, не только признают возможность употребления права во зло, но и называют его вариантом нормы, т. е. правомерного поведения, что входит в противоречие с такими основными началами законодательства и права, как справедливость и разумность.

Кроме того, такая концепция полностью обесмысливает правовой институт злоупотребления правом, главной целью которого является нормализация правоосуществления: если злоупотребление правом — это правомерное причинение ущерба при реализации права, если такое поведение — вариант нормы, то сам институт злоупотребления правом оказываются совершенно излишним.

В свете вышеизложенного несостоятельность концепции правомерного злоупотребления правом становится очевидной.

#### *Литература*

1. Радченко С. Д. Злоупотребление правом в гражданском праве России : автореф. дис. ... канд. юрид. наук : спец. 12.00.03 «Гражданское право; предпринимательское право; семейное право; частное международное право» / С. Д. Радченко. — М., 2008. — 30 с.
2. Дурново Н. А. Злоупотребление правом как особый вид правового поведения: Теоретико-правовой анализ : автореф. дис. ... канд. юрид. наук : спец. 12.00.01 «Теория и история права и государства ; История учений о праве и государстве» / Н. А. Дурново. - Нижний Новгород, 2006. — 27 с.
3. Наумов А. Е. Злоупотребление правом : теоретико-правовой аспект : автореф. дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.01 «Теория и история права и государства ; История учений о праве и государстве» / А. Е. Наумов. — М., 2010. — 25 с.

4. Малиновский А. А. Злоупотребление субъективным правом как юридический феномен : автореф. дис. ... д-ра юрид. наук : спец. 12.00.01 «Теория и история права и государства ; История учений о праве и государстве» / А. А. Малиновский. — М., 2009. — 52 с.