

дел. Правовые знания и личность сотрудников органов внутренних дел подвержены деформации, что определяется спецификой профессиональной деятельности. Определенную роль призвано играть правовое образование и правовое воспитание в профессиональном коллективе, а также самовоспитание сотрудников органов внутренних дел.

Список основных источников

1. Гучериев, Х. С. Политико-правовая теория и функционирование / Х. С. Гучериев. — СПб. : Нева, 1996. — 310 с.
2. Гранат, Н. Л. Профессиональное сознание и законность в деятельности органов внутренних дел / Н. Л. Гранат. — М., 1994. — 280 с.

УДК 340

*Е. В. Максимик, факультет милиции
Научный руководитель: А. Э. Борщевская,
старший преподаватель кафедры правовых дисциплин
Могилевского института МВД*

ДЕЙСТВИЯ В ОБХОД ЗАКОНА КАК ФОРМА ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИЯ ПРАВОМ

Термин «обход закона» был известен юристам Древнего мира. Как свидетельствуют источники, римские юристы проводили разницу между выражениями «*contra legem facere*» («нарушать закон») и «*facere in fraudem legis*», «*facere fraudem legi*» («действовать в обход («обман») закона»), использовали термин «*fraus legi*» («обман закона») [1, с. 40]. Согласно Ульпиану, «обход закона присутствует, когда делается то, чего закон не желает, но и не запрещает; и как сказанное слово отличается от мысли, так обход закона отличается от того, что противозаконно» [2, с. 396].

Поскольку понятие «обход закона» подразумевает одно из характерных проявлений поведения людей в сфере действия права, то этот термин должен найти свое место и в понятийном аппарате цивилистической юриспруденции. В современных учебных пособиях названное понятие почему-то не рассматривается как самостоятельное, хотя обзор проблематики механизма реализации норм права не может быть полным без указания на такой социально-юридический феномен, как обход закона.

Злоупотребление правом является одной из возможных форм осуществления субъективного права [3, с. 39; 4, с. 237; 5, с. 418–419]. Злоупотребление правом представляет собой реализацию субъективного права в такой форме, когда право осуществляется в противоречии с его назначением и одновременно приносит ущерб другим участникам общественных отношений.

Основные признаки злоупотребления правом: а) причинение вреда (реализацией права вызывается зло, которое понимается как таковое в специально-юридическом и в этическом значениях); б) реализация права в противоречии с его назначением (не соответствует его цели).

При злоупотреблении правом цель субъективного права не совпадает с целью субъекта его реализации (право, предоставленное для одних целей, используется для достижения совсем других целей). Законодательство запрещает использование прав для ограничения прав и свобод других лиц, то есть возлагает на владельцев субъективных прав соответствующую обязанность относительно их реализации. Использование субъективного права вопреки его назначению является невыполнением этой обязанности, квалифицируется как злоупотребление правом.

При правовой квалификации необходимо различать злоупотребление правом правомерное (легальное) и противоправное. Правомерное (легальное) злоупотребление правом — это, например, создание не одного, а двух юридических лиц для минимизации налогообложения, поскольку невыгодно превышать определенную величину прибыли юридического лица. Такое действие не влечет юридической ответственности. Противоправное злоупотребление правом — вид правонарушений, предусматривающий юридическую ответственность.

По своей юридической природе «обход закона» — это также злоупотребление правом. Обход закона — это умышленное правомерное злоупотребление правом, направленное на использование недостатков законодательства, легальное получение (сохранение) определенного блага (материального, нематериального), при невозможности привлечения к юридической ответственности.

Обход закона — поведение субъекта права, которое следует рассматривать в контексте схемы «средство — цель — юридическая ответственность». Обход закона — тот вариант поведения субъекта права, который он сознательно избирает как средство достижения определенной цели. Термин «обход закона» предусматривает правовую квалификацию соответствующих действий субъекта права как правомерное поведение. «Обойти закон» значит «не нарушить закон». Нелогично говорить: «обойти закон, нарушив закон», «обойти закон» можно лишь его не нарушив. По крайней мере, не нарушив букву закона, соответствующие, прямо сформулированные законодателем нормативно-

правовые предписания (нарушение закона — это несоблюдение юридического запрета или невыполнения юридической обязанности). Понятия «обход закона» и «правонарушение» — несовместимы. И, наоборот, по логике вещей, понятия «обход закона» и «правомерное поведение» — совместимы (в формально-логичном плане).

Таким образом, обход закона — это злоупотребление правом, такое возможное поведение, которое не учел законодатель, когда регулировал соответствующие общественные отношения, формулируя юридические права и обязанности их участников.

Соответствующее знание недостатков законодательства (например, знание о «пробелах в законодательстве», «коллизии в законодательстве», «технико-юридическое несовершенство нормы права») используется для достижения определенной цели, как правило, для легального получения (сохранения) определенного блага (материального, нематериального).

Исходя из вышеизложенного считаем, что в учебной литературе по теории государства и права, гражданского права в контексте такой темы, как «Реализация норм права», должен рассматриваться и такой вопрос, как «Экссессы (деформации) реализации норм права». При этом предложенный вариант названия является рабочим, дискуссионным. Такой вопрос, как «обход закона», может рассматриваться и в контексте темы «Юридически значимое поведение», поскольку обход закона является одним из видов такого поведения, одним из проявлений злоупотребления правом как вида поведения в сфере действия права.

Список основных источников

1. Харсеева, В. Л. Понятие обхода закона с противоправной целью как форма злоупотребления правом [Электронный ресурс] / В. Л. Харсеева // Теория и практика общественного развития. — 2014. — №6. — Режим доступа: <http://cyberleninka.ru/article/n/ponyatie-obhoda-zakona-s-protivopravnoi-tselyu-kak-forma-zloupotrebleniya-pravom>. — Дата доступа: 24.04.2017.

2. Бартошек, М. Римское право. Понятие, термины, определения / М. Бартошек. — М., 1989. — 448 с.

3. Малиновский, А. А. Злоупотребление правом / А. А. Малиновский. — М. : МЗ-Пресс, 2002. — 128 с.

4. Общая теория государства и права : учебник / под ред. В. В. Лазарева. — М. : Юристъ, 1996. — 472 с.

5. Теория государства и права : курс лекций / под ред. М. Н. Марченко. — М. : Зерцало, 1996. — 475 с.