

*Бахитейн В.С.,
студент магистратуры
3 курс, кафедра гражданского права
Санкт-Петербургского государственного университета
аэрокосмического приборостроения
Россия, г. Санкт-Петербург*

ШИКАНА КАК ОСОБАЯ ФОРМА ЗЛОУПОТРЕБЛЕНИЯ ПРАВОМ

***Аннотация:** В статье рассматриваются практические проблемы применения такого вида злоупотребления правом как шикана.*

***Ключевые слова:** шикана, институт шиканы, злоупотребление, злоупотребление правами, недобросовестное поведение,*

***Annotation:** The article discusses the practical problems of using such a type of abuse of law as chicane.*

***Keywords:** chicane, chicane institute, abuse, abuse of rights, unfair behavior.*

Первой формой, с которой началось формирование института злоупотребления правом, считается конструкция шиканы, известная ещё с времен древнего Рима. Это наиболее опасный случай нарушения допустимых пределов добросовестности, поскольку главная цель такого поведения — вред другому лицу.

В Россию термин «злоупотребление правом» пришел из немецкого (Chicane нем. – спорить о безделице), где этот термин первоначально выражался в принципе «чистой шиканы», где шикана — это особая форма злоупотребления правом, при которой право осуществляется лишь с целью

причинить вред другому лицу. Впоследствии данный термин вытеснило более широкое толкование, которое сейчас закреплено в ст. 10 ГК РФ.

На сегодняшний день правовая доктрина и правоприменительная практика не имеет единого мнения относительно понятия, природы и правовых последствий шиканы. Такая ситуация препятствует стабильности правовой охраны и применения статьи 10 Гражданского кодекса РФ, складывается ситуация, когда в каждом конкретном случае суд должен определить имело место злоупотребление или нет.

Для того чтобы раскрыть содержание такого правового феномена, как шикана, необходимо выделить его признаки. В трудах современных ученых неоднозначно трактуется перечень и содержание признаков шиканы. Как правило, выделяют следующие признаки:

1. Осуществляется в виде действий лица;
2. Подавляющее большинство авторов считают, что возможен только прямой умысел, однако некоторые допускают не только косвенный умысел, но даже неосторожность;
3. Наличие последствий в виде причинения другому лицу вреда;
4. Причинение вреда — главная цель.

Несмотря на закрепление в 2015 г. института злоупотребления правом и последующих разъяснений в Информационном письме Президиума ВАС¹, относительно шиканы до сих пор существуют споры, как у теоретиков, так и у практиков, которые подвергают критическому анализу не только термин, но и его содержание, это говорит о нестабильности правовой охраны и применения нормы закона о недопустимости злоупотребления правом.

Существует подход, который объясняет сущность злоупотребления, и он сводится не только к институту шиканы. Аргументы следующие: злоупотребление не должно быть способом регулирования коллизионных

¹ Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 25.11.2008 №127 «Обзор практики применения арбитражными судами статьи 10 ГК РФ», «СПС Консультант плюс».

норм или же средством устранения пробелов в праве. Нельзя чтобы судьи в каждом конкретном случае решали вопрос о злоупотреблении. Такое расширение судебных полномочий может привести к неустойчивости права¹.

Также существует противоположная точка зрения. Согласно которой легализация шиканы не является верным решением, каждый вопрос должен решаться судебным решением². В таком случае выходит на первый план принцип: осуществление прав и свобод человека и гражданина не должно нарушать права и свободы других лиц.

Думается, что истина находится где-то посередине. Среди форм злоупотребления правом собственно «шикана» встречается очень редко, думается, что законодатель такие частные случаи решил оставить на усмотрения суда. Обычно лицо, совершая действия во вред, все равно преследует какой-то свой интерес. Также стоит отметить, что действия лица, несмотря на его намерение причинить вред, этот вред могут и не причинить.

Основной проблемой, с которой сталкивается современная судебная практика, является отсутствие в законодательстве легального, четкого определения понятия шиканы, способы разграничения этой формы злоупотребления от других. Необходимо теоретическое и практическое осмысление, опыт российских и зарубежных юристов в данной сфере. А также расширение содержания понятия шиканы, под которой следует понимать действия управомоченного субъекта по реализации, принадлежащего ему права, осуществляемые как исключительно с намерением причинить вред другому лицу, так и с целью причинения вреда, достижение которой позволит удовлетворить и иной интерес.

¹ Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. М., 2001. С. 206.

² Яценко Т.С. Шикана как правовая категория в гражданском праве: автореф.дис. . канд.юрид.наук. Ростов-на-Дону. 2001. С. 58

Список литературы:

1. «Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)» от 30.11.1994 N 5 1 -ФЗ (ред. от 31.07.2020), «СПС Консультант плюс».
2. Информационное письмо Президиума ВАС РФ от 25.11.2008 JN№127 «Обзор практики применения арбитражными судами статьи 10 ГК РФ», «СПС Консультант плюс».
3. Новицкий И.Б. Принцип доброй совести в проекте обязательственного права. - М., Вестник гражданского права, 1916, ЛГУ 6;
4. Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. М., 2001;
5. Яценко Т.С. Шикана как правовая категория в гражданском праве: автореф. дис.. канд. юрид. наук. Ростов-на-Дону. 2001.