

**Боташева Бэла Алиевна**

Магистрант

**Направление:** Юриспруденция

**Магистерская программа:** Гражданское право, семейное право, международное частное право

### **Превентивная функция в гражданском праве**

**Аннотация.** В данной статье рассматривается одна из функций гражданского права – превентивная. Содержание гражданско-правового регулирования превентивных функций и составляет система этих юридических средств. Действие системы юридических средств выражает и реализует возможности гражданско-правового регулирования превентивных функций в позитивном воздействии на имущественные и личные неимущественные отношения.

**Ключевые слова:** функция права, превентивная функция, гражданское право.

Степень обоснованности и достоверности характеристики системы превентивных функций в гражданском праве определяется используемым подходом к раскрытию самого понятия «превентивные функции». Данное понятие в цивилистической литературе специально не исследовано, а только упоминается как само собой разумеющееся, и не требующего какого – либо определения.

© Ключевыми характеристиками понятия превентивных функций выступают юридические средства правового регулирования. Это значит, что продуктивность исследования понятия и структуры системы правовых средств во многом обуславливается степенью учета характерных признаков превентивных функций гражданского права.

Системность превентивных функций гражданского права характеризуется рядом немаловажных особенностей, и определенных как объективное соединение по содержательным признакам определенных правовых частей в структурно – упорядоченное целостное единство, обладающее относительной самостоятельностью, устойчивостью и автономностью функционирования [5, с. 223]. В принципе эти же методологические подходы к раскрытию системности превентивных функций гражданского права используются и авторами, исследующими особенности конкретных правовых явлений.

На взгляд автора исследования по теме магистерской диссертации «Функции и принципы гражданского права РФ», превентивные функции гражданского права рассматривает как набор юридического инструментария, посредством которого оказывается необходимое воздействие на волевое поведение участников общественных отношений. В качестве структурных компонентов превентивных функций права выделяются: установление границ регулируемых отношений; издание соответствующих нормативных актов, предусматривающих права и обязанности субъектов; наделение участников отношений определенной компетентностью; определение мер ответственности на случай нарушения этих установлений.

По мнению автора, раскрыть понятие превентивных функций гражданского права, возможно только лишь через совокупность приемов и способов воздействия на общественные отношения, или, другими словами через такие его юридические средства, как дозволение, обязывание, запрет.

Не отрицая определяющего значения превентивных функций гражданского права, автор считает, что в качестве системообразующих факторов они могут быть использованы только для разграничения частноправовых и публично-правовых юридических средств. Всякое иное подразделение права, в том числе гражданское, административное, трудовое и т. п., представляет собой подразделение не права, а его внешней формы, т.е. нормативных актов, сочетающих в себе нормы частного и публичного права в целях регулирования реальных общественных отношений, складывающихся в

определенных сферах общества: экономике, управлении, труде и т. д. Это в полной мере имеет отношение и к гражданскому праву.

Превентивные функции гражданского права для юридических дозволений обеспечивают возможность участников общественных отношений, с одной стороны – нотариальных органов, с другой – субъектов гражданского права, действовать по своему усмотрению и в своем интересе. Дозволение с юридической стороны выражаются главным образом в субъективных правах на собственное поведение. Следовательно, дозволение в праве – это объективное право, и ему свойственно все, что присуще субъективным правам.

В отношении юридических запретов превентивных функций следует отметить, что им свойственна закрепительная, фиксирующая функция. Они призваны обеспечить утверждение и неприкосновенность существующих порядков. И вследствие этого с регулятивной стороны они выражаются в юридических обязанностях пассивного содержания, состоящих в воздержании от совершения запрещенных действий. Для запретов свойственны принципиальная однозначность, императивность категоричность, непререкаемость, обеспеченность действенными юридическими механизмами. Особое положение запретов предопределено их своеобразным содержанием, выраженным в пассивном поведении (бездействии) лиц, к которым они обращены. Это и определяет особенности многих превентивных функций, призванных обеспечивать и проводить в жизнь юридические запреты, в частности, их юридическое опосредование в запрещающих нормах, их гарантирование в основном при помощи юридической ответственности, их реализацию в форме соблюдения.

© В позитивных обязываниях, выступающих существенным юридическим средством правового регулирования превентивных функций, выражена преимущественно его активно-действенная, динамическая сторона. Позитивные юридические обязывания находят свое выражение в возложении на субъектов юридических обязанностей активного содержания, т. е. в обязанностях построить свое активное поведение так, как это предусмотрено в юридических

нормах. В этом смысле они «моделируют» поведение участников общественных отношений, возлагая на них «новое обременение». Превентивные функции выражают и оформляют позитивные обязывания через юридические нормы, оснащая своими свойствами (определенностью, нормативностью, обеспеченностью) и связывает их бытие и функционирование с дозволениями и запретами, что и составляет функциональное назначение превентивных функций в отношении позитивных обязываний [2, с. 18].

Свое отражение особенности превентивных функций гражданского права, обусловленные дозвоительно – диспозитивным методом, находят как в их видах, так и источниках (формах). По характеру содержащихся в них правовых предписаний превентивные функции гражданского права носят преимущественно дозвоительно – диспозитивный характер, что, в свою очередь, представляет возможность участникам гражданских правоотношений иметь имущество на праве собственности, завещать и наследовать его, заниматься предпринимательской деятельностью, совершать сделки и участвовать в обязательствах и т. д. (ст. 18, 153, 209, 213, 307, 420, 421 и др. ГК РФ) [4, с. 46]. Запрещающие и обязывающие нормы используются, как правило, для обеспечения беспрепятственного осуществления дозвоительно – диспозитивных норм (ст. 10 ГК РФ), а также для организации и упорядочения гражданского оборота (ст. 23, 131, 160 ГК РФ) [1].

Автор данной статьи полагает, что в контексте рассматриваемой особенности превентивных функций гражданского права представляется малопродуктивной позиции, в соответствии с которой всякая правовая норма одновременно носит обязывающий, запрещающий и уполномочивающий характер. Обязывая к совершению какого – либо действия, норма запрещает воздержание от его совершения, как и наоборот, запрещая совершения определенного действия, она обязывает к его несовершению. И, наконец, норма, обязывающая к совершению того или иного действия и запрещающая его несовершение, как и наоборот, норма, запрещающая совершение данного действия и обязывающая к его несовершению, уполномочивает кого-либо

требовать соответственно совершения или несорвершения данного действия [3, с. 557]. Такой подход может быть безупречен с точки зрения формальной логики, но совершенно не отражает особенности превентивных функций гражданского права, так как применим для характеристики системы норм любой отрасли права.

Таким образом, превентивная функция гражданского права представляет собой совокупность правовых дозволеностей, запретов и обязываний, правовых норм, правовых отношений и актов реализации субъективных прав и обязанностей, объединенных дозволиительно – диспозитивным методом в структурно – функциональное единство.

Дозволиительно – диспозитивная сущность превентивной функции гражданского права объективно обуславливает определенные черты: 1. приоритет правовых дозволеностей и обеспечивательную (вспомогательную) роль правовых запретов и позитивных обязываний; 2. использование в качестве нормативных правовых регуляторов преимущественно дозволиительных, диспозитивных норм, а также норм – принципов, норм – дефиниций, договоров, обычаев делового оборота и обычно предъявляемых требований; 3. преобладающую роль волеизъявления участников гражданского оборота в возникновении, изменении и прекращении правоотношений и построение их на основе равенства; 4. вспомогательное значение для реализации субъективных прав и обязанностей властного правоприменения и использование его только по волеизъявлению субъектов правоотношений.

Автор считает, что исследованные в данной статье вопросы, об одной из наиболее важной функции гражданского права, имеют не только теоретическое, но и важное практическое значение.

### **Литература**

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994г. № 51-ФЗ (с последними изменениями и дополнениями,

внесенными Федеральным законом от 26.07.2017 № 199-ФЗ, вступившими в силу с 06.08.2017 г.) // Собрание законодательства РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.

2. Гражданское право: учебник / Под ред. Е.А.Суханова. 3-е изд. М.: Волтерс Клувер, 2013. Т. 1.

3. Иоффе О.С. Избранные труды по гражданскому праву. М., 2000.

4. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации: части первой, части второй, части третьей, части четвертой (постатейный) / А.Б. Борисов. М.: Книжный мир, 2015.

5. Керимов Д.А. Методология права: предмет, функции, проблемы философии права. 2-е изд. М.: Аванта+, 2013.

© Бюллетень магистранта 2018 год № 5