

Герус Валерия Игоревна

Магистрант НАЧОУ ВПО СГА

Направление: Юриспруденция

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

Соотношение понятий «охрана» и «защита» права собственности

Аннотация. В статье рассмотрены различные подходы, высказанные в правовой науке по поводу определения понятий «охраны» и «защиты». На основе проведенного анализа автором проводится соотношение данных категорий, обосновывается точка зрения, что охрана права собственности более емкое понятие, чем защита права собственности.

Ключевые слова: право собственности, охрана права, защита права.

Понятия «охрана» и «защита» различным образом понимались в советской юриспруденции и неоднозначно трактуются современными учеными. В то же время в юридической литературе неоднократно отмечалось, что тщательное исследование защиты права собственности является важным условием эффективной реализации имущественных прав собственника [1, с. 19]. В настоящее время в судебной практике достаточно часто встречаются ошибки, вызванные неверным пониманием фундаментальных основ законодательного регулирования и доктринального подхода к охране и защите права собственности.

© Концептуальным является вопрос о соотношении понятий «охрана собственности» и «защита собственности». Немногочисленны ученые, утверждающие, что содержание понятий «охрана» и «защита права собственности» совпадает.

Так, например, Э.В. Аванесов понимает под защитой (охраной) права собственности правоприменительную деятельность, осуществляемую в рамках

охранительных отношений, когда возникает «напряженность» в осуществлении гражданских прав и требуется деятельность наделенного специальными полномочиями компетентного органа, который вправе применить меры защиты или ответственности [2, с. 12].

Существует также следующее определение объединенного понятия «охрана-защита». Под ними понимают систему правового регулирования общественных отношений, которая предотвращает правонарушения, а в случае их совершения устанавливает ответственность за допущенные правонарушения [3, с. 109].

Представляется, что по данному вопросу следует согласиться с большинством – «охрана» и «защита» представляют собой различные юридические категории.

Об этом, в частности, свидетельствует тот факт, что понятие «охрана права собственности» используется Конституцией (п. 1 ст. 35) [4], тогда как в ГК РФ [5] применительно к праву собственности используется термин «защита», что вполне логично, поскольку Конституция РФ призвана установить основные принципы правового регулирования общественных отношений. Напротив, посредством норм отраслевого законодательства (в данном случае ГК РФ) реализуются основные гарантии, закрепленные в Конституции РФ. Традиционно мнение, что право собственности охраняется Конституцией РФ и отраслевым законодательством как естественное и неотчуждаемое право, одна из экономических основ конституционного строя. В отношении гражданского права бесспорным нам представляется суждение, что охрана собственности осуществляется практически всеми его институтами.

© Следует отметить, что об охране прав говорилось в ст. 5 ГК РСФСР 1964 г. [6], согласно которой гражданские права охранялись законом, за исключением случаев, когда они осуществлялись в противоречии с назначением права. Названная норма была посвящена осуществлению гражданских прав. Однако в регулирующих соответствующие категории ст. 9 и 10 действующего гражданского закона указание на охрану прав уже

отсутствует. Охрана субъективных прав не упоминается и в иных нормах ГК РФ. Представляется, что в ст. 5 ГК РСФСР 1964 г. законодатель использовал понятие охраны в более широком значении, включающем не только защиту, но и регулирование субъективных прав и законных интересов в ненарушенном состоянии, в то время как ГК РФ 1994 г. понимает защиту как процедуру, обеспечивающую восстановление нарушенного права.

Отметим, что термин «защита» всегда используется только в отношении нарушенного права, а понятие «охрана» отражает более широкий диапазон воздействия, чаще всего обозначает возможности осуществления права, а также законных интересов в нормальных и аномальных условиях. Она предстает в виде самостоятельного правового явления, которое включает в себя все допущенные в гражданском праве формы, методы, способы обеспечения прав (в том числе и нарушенных). Об этом свидетельствует содержание ст. 13, 18, 33, 139, 152, 177, 566, 633, 772 ГК РФ и ряда других. Представляется, что это еще раз подтверждает сделанный нами вывод о том, что содержание рассматриваемых терминов различно.

В тех случаях, когда закон упоминает о защите субъективного права и охране законного интереса, он фактически не разделяет эти понятия и с точки зрения материального права делает их тождественными. Они используются в контексте правовой процедуры устранения препятствий посягательства: в первом случае – на субъективное гражданское право, во втором – на охраняемый законом интерес. Различия между ними проявляются в сфере оформления предпринимаемых мер по возбуждению защиты и охраны, в самом порядке осуществления таких мер и в особенностях предмета, ставшего объектом посягательства. Так, защита охраняемого законом интереса, как правило, осуществляется судом в форме особого производства, тогда как защита субъективного права – в форме искового производства.

Сходство рассматриваемых категорий заканчивается, когда употребляется термин «правовая охрана» (ст. 722 ГК РФ). Здесь понятие охрана отражает понимание законодателем универсального значения правовых норм в

регулировании гражданского оборота. Специфика охраны заключается в том, что она в отличие от защиты не только обеспечивает восстановление нарушенных или оспоренных прав и интересов, но и создает предпосылки для развития гражданских правоотношений в нормальном, ненарушенном состоянии [7, с. 289].

Между тем характер различий не позволяет считать защиту самостоятельным правовым явлением по отношению к охране. В качестве превентивной меры охрана может предостерегать обязанное лицо от ненадлежащего поведения, вне зависимости от того, в каких правоотношениях, абсолютных или относительных осуществляет свою деятельность. Если незаконность поведения участника правоотношения выявлена, то охранительная функция нормы проявляется в правоотношениях по защите нарушенного либо оспоренного права. При применении охранительной нормы в конфликтной ситуации она всегда обеспечивает защиту права. И наоборот, правовая норма, используемая правоприменительным органом для разрешения возникшего гражданско- правового спора, не всегда включает в себя санкцию, что традиционно считается признаком охранительной нормы.

В широком смысле использование таких норм может восприниматься и в качестве охраны, поскольку в конечном счете их действием обеспечивается не только устранение последствий посягательства, но и возможность восстановления права. Однако специфика в возложении обязанностей и сам ее характер делают необходимым разграничение рассматриваемых категорий.

Охрана не обязательно определяется поведением субъектов гражданского оборота. Она может включать в себя предупреждающее воздействие регулятивных и охранительных правовых норм, основанием которого становится как воля участников гражданских правоотношений, так и независимые от их усмотрения возможности принуждения к надлежащему исполнению своих обязанностей и требования по восстановлению нарушенного права. Защиту, в отличие от охраны, законодатель увязал с противодействием неправомерному поведению обязанного лица. Такие действия с точки зрения

ст. 11 ГК РФ уже совершены или могут быть совершены и ими ущемлены или поставлены под угрозу субъективные права и интересы. Указанная норма содержит лишь те предусмотренные законом меры, которые направлены на восстановление и признание гражданских прав при их нарушении или оспаривании, и является более узким понятием, чем понятие «охрана».

Таким образом, охрана права собственности, в отличие от защиты, представляет собой комплекс предпринимаемых общественными и государственными органами мер, направленных на предупреждение нарушений права собственности.

Итак, подводя итог сказанному, можно сформулировать следующий вывод. Под охраной прав и законных интересов следует понимать только такую деятельность государственных и общественных органов, которая содержит в себе мероприятия предупредительного характера. Охрана права собственности в рамках гражданско-правовых отношений (как отраслевой вид охраны) проявляется в различных формах с точки зрения использования специальных гражданско-правовых методов и средств. Поскольку охрана представляет собой весьма обширный комплекс мер, способов и мероприятий, следует согласиться с мнением, что охрана права собственности более емкое понятие, чем защита права собственности. Защита права собственности с позиций соотношения данного понятия с охраной представляет собой совокупность гражданско-правовых способов (мер), которые применяются в определенных формах к нарушителям отношений, оформляемых с помощью права собственности.

Литература

1. Субботин М.В. Специальные способы защиты права собственности // Законодательство. 2004. № 3.
2. Аванесов Э.В. Проблемы защиты собственности в гражданском праве и уголовном процессе: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 1999.
3. Шубина Т.В. Теоретические проблемы защиты права. М.: Норма, 2008.

4. Конституция Российской Федерации: принята всенародным голосованием 12.12.1993 (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ. 2009. № 4. Ст. 445.

5. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 03.12.2012) // Собрание законодательства РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.

6. Гражданский кодекс РСФСР: утв. ВС РСФСР 11.06.1964 (ред. от 26.11.2001). Утратил силу // Ведомости ВС РСФСР. 1964. № 24. Ст. 407.

7. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой (постатейный) / Т.Е. Абова, А.Л. Алферов, З.С. Беляева и др.; под ред. Т.Е. Абовой, А.Ю. Кабалкина. М.: Юрайт, 2009.

© Бюллетень магистранта 2014 год № 6