

О СУЩНОСТИ ПОНЯТИЯ «РИСКА» В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

Коськов Максим Сергеевич

*студент 62 группы второго курса магистратуры
юридического факультета*

ФГБОУ ВО «Российский государственный университет правосудия»

Аннотация. В современном гражданском праве понятие «риск» остаётся спорным значением в связи с отсутствием законодательного урегулирования данного понятия, а также достаточного доктринального толкования данного термина. В настоящей статье рассматриваются разные аспекты понимания риска в гражданских правоотношениях, оцениваются их достоинства и недостатки, а также производится попытка определения собственного понимания сущности риска в теории гражданского права.

Ключевые слова: гражданское право, риск, рискованные сделки, алеаторные сделки, правовая сущность риска.

В науке гражданского права присутствует определенное количество проблем теоретического характера, образовавшиеся в результате определенного соотношения объективного и субъективного фактора; в частности, речь идёт о таких понятиях, как презумпции, правовые фикции, оценочные понятия, а также понятие риска.

Некоторые отечественные учёные-правоведы связывают понятие риска с опасностью наступления неблагоприятных последствий имущественного или личного характера; приверженцами подобной теории являются А.А. Собчак, А.Ю. Бушев, и пр.

Существует также определение риска, выделенное Ю. Б. Фогельсоном, согласно которого риск представляет собой воздействие определенной опасности, с учётом вероятности причинения этой опасностью определенного вреда, и фактическое причинение вреда частному лицу в результате воздействия данной опасности [1].

По мнению автора, определение Ю. Фогельсена является наиболее полным отражением фактической действительности, возникающей при заключении рискованных сделок, или в случае причинения имущественного вреда лицу в результате оправдания риска.

В законодательно урегулированной части гражданского права отсутствует конкретное понятие риска, что, в свою очередь, объясняется многоаспектностью указанного понятия, и необходимости его применения в разных категориях правоотношений.

Исходя из совокупного анализа правовых норм, закреплённых в Гражданском кодексе Российской Федерации, можно отметить, что риск по своей сути является неопределённостью, вероятностью. Подобная вероятность может нести в себе субъективный признак, когда исход определенного правоотношения зависит от воли одной стороны, или третьего лица, который не является участником подобного правоотношения. К подобной категории возможно отнести допущение лицом наступления определенных опасных событий, результатом которых является наступление отрицательных последствий для других лиц, и принятие ответственности за подобные последствия лицом, который допустил наступление подобных событий, или является владельцем источника повышенной опасности. Аналогичное определение риска было дано С.Н. Братусем [2].

Отдельно необходимо отметить существование объективной неопределённости, при которой наступление неблагоприятного исхода не зависит от конкретного лица, от его воли и сознания, и представляет собой совокупность факторов, наступление которых нельзя было допустить в начале правоотношений при условиях, сопутствующих их началу.

Исходя из анализа вышеприведенных трактовок понятия риска применительно к гражданскому праву можно сделать вывод, что объективная концепция понятия риска в гражданском праве сводится к допустимым опасности, явлению, результатом воздействия которых являются ущерб и материальные потери. В то же время в основе субъективной концепции трактования понятия риска лежит, по словам В.А. Копылова, психическое отношение лица к результату собственных действий, а также действий третьих лиц [3].

Таким образом, в основе субъективной концепции понятия риска лежит субъект, поскольку именно его осознанное отношение к возможным последствиям и ущербу, допущение таких последствий или принятие мер, которые препятствуют наступлению ущерба, дают возможность выбора соответствующего варианта поведения такого субъекта. При этом, однако, рассмотрение понятие риска исключительно с точки зрения субъективной концепции представляется неверным, поскольку в основе риска лежит объективное деяние, - действие или бездействие, - которое выступает как рискованный поступок.

Именно данный вывод лёг в основу разработки объективно-субъективной категории концепции понятия риска.

В качестве примера подобной концепции можно рассматривать так называемые рискованные договоры, алеаторные сделки, в частности, заключение пари. По сути указанной сделки одной стороной сделки осуществляется обещание предоставления определенной материальной ценности, однако само существование подобного предоставления, или его размер, зависят от неизвестного события.

Таким образом, в основе вышеописанной сделки лежит объективный фактор, - наличие или отсутствие определенного события, которое непосредственным образом повлияет на исход сделки.

Однако подобный договор, содержащий взаимное предоставление, - поскольку в рисковом договоре, по мнению Е. Годэмэ, шансы на выигрыш обязательно должны существовать для обеих сторон, - предусматривает, что выигрыш одной стороны влечёт за собой автоматическую потерю такого выигрыша для другой стороны [4]. Таким образом, заключая договор такого рода, его участники также допускают возможность наступления последствия, неблагоприятного как для себя, так и для контрагента, а, в случае наступления такого отрицательного последствия для себя, берут на себя обязательство по несению ущерба.

Следовательно, рисковый договор также можно рассматривать с позиции теории субъективной вероятности, поскольку отношение лица к возможным неблагоприятным для себя последствиям (в частности, потеря ставки) определяет направление его поведения или в сторону заключения подобного договора, или отказа от пари.

Аналогичный вывод был высказан Е. Потье; по его мнению, в алеаторных сделках то, что получает каждый из контрагентов, не является эквивалентом другой вещи, которую он дал или обязался дать в будущем. Получаемое выступает эквивалентом риска, который взяла на себя та или другая сторона.

Исходя из системного анализа норм гражданского законодательства, риск присущ большинству видов гражданско-правовых отношений. Так, одной из основных гражданско-правовых норм, связанных с понятием риска, является норма, закрепленная статьей 211 Гражданского кодекса РФ, которая устанавливает, что в случае, если ущерб имуществу наступил в результате случайных обстоятельств, и если иное не определено законом, то риск ущерба несёт собственник имущества.

При аналогичных обстоятельствах, но иных видах гражданских правоотношений риск ущерба несут также залогодатель, что предусмотрено статьей 344 Гражданского кодекса РФ, арендатор (статья 669 ГК РФ), или же обе стороны договора, что присуще договору подряда (статьи 705, 720, 740 Гражданского кодекса РФ).

Отдельно необходимо отметить такое понятие, как страховой риск, регулируемый положениями главы 48 Гражданского кодекса РФ.

С.С. Алексеев, в частности, утверждает, что бремя риска не всегда ложится на определенного законодателем субъекта. Так, бремя риска может быть распределено между сторонами сделки самими сторонами, однако на основе норм гражданского права [5].

В завершение необходимо отметить, что сущность риска не связана с противоправным поведением; более того, правовая сущность риска представляет собой деяние лица (действие или бездействие) в своих интересах, оценку данным лицом обстоятельств, а также прогноз дальнейшего развития событий и волевое отношение к данным событиям с учётом необходимости избежания нарушения собственных имущественных интересов.

Список использованной литературы:

огельсон Ю.Б. Конструкции «интерес» и «риск» в Гражданском кодексе РФ // Хозяйство и право. М.: 2003. №6. С. 20-29.

ратусь С.Н. Спорные вопросы теории юридической ответственности // Сов. государство и право. 1973. №4. С. 34.
опылов В.А. Риск в предпринимательской деятельности [Электронный ресурс]: Тюмен. обл. науч. б-ка: автореф. дис. ... канд. юрид. наук. <http://lawlibrary.ru/disser2012746.html> (дата обращения: 01.11.2020).

одэмэ Е. Общая теория обязательств / Евгений Годэмэ, профессор гражданского права юридического факультета Страсбургского университета; Перевод с французского И.Б. Новицкого. – М.: Юридическое издательство Министерства юстиции СССР, 1948. – 512 с.

лексеев С.С. Общие теоретические проблемы системы советского права. М.: Госюриздат, 1961. 185 с.