

Координационные риски как разновидность правовых рисков



Максуров А.А.,

кандидат юридических наук,
преподаватель кафедры теории и истории государства и права
Ярославского государственного университет им. П.Г. Демидова
E-mail: Maxurov78@yandex.ru

***Аннотация.** В статье рассказывается о новом подходе к исследованию актуальных аспектов координации в праве. Впервые отдельные, наиболее теоретически актуальные и практически ценные элементы юридической координации рассмотрены с позиций юридической деятельности, практики и технологии. Особое внимание обращено на организационные аспекты. Исследование обобщает основные научные позиции в сфере координационного процесса, учитывает последние теоретические достижения в данной области, действующее законодательство и перспективы его изменения. При этом работа основана на личном юридическом опыте автора в координационной сфере. В связи с этим предлагается практическое решение возникших правовых проблем.*

***Ключевые слова:** координация, юридическая технология, согласование, практика.*

Существуют различные деления правовых рисков на виды.

Ю.А. Тихомиров указывает, что риски можно условно классифицировать на основе ряда критериев: предвидимые, ожидаемые; повторяющиеся в нормальных ситуациях; неожиданные риски; риски в условиях критических, кризисных ситуаций¹.

Приведем характеристики типичных рисков. Начнем с конституционного риска.

Риски в сфере конституционных отношений отражают масштабность конституционного регулирования и уверенность в устойчивости принципов и институтов конституционного строя. Налицо явная «абсолютизация» конституционных норм, последствия нарушения которых сказываются на правовой системе.

Наблюдается слабое знание гражданами норм действующей Конституции, что подтверждается данными социологических исследований, а следовательно, этого отчуждение от права не преодолено.

Напомним, что в начале 1990-х гг. явно ощущался кризис федерализма и лозунг центра «берите суверенитета, сколько хотите», обращенный к регионам, грозил сепаратизмом и резким ослаблением единства государства.

Кроме того, сохраняются угрозы безопасности страны, как внутренние, так и внешние. Экстремизм, терроризм, национализм, давление «извне», глобальные кризисы (финансовый, продовольственный, экологический и др.) дают о себе знать.

Конституционный риск выражается подчас и в остром противоборстве властей, и в тенденциях к чрезмерной централизации, ослаблению институтов политической системы и институтов гражданского общества.

Предотвращению управленческих рисков во многом способствуют высокий профессионализм кадров и четкая организация управления на основе права. Важен правовой фактор, когда строго регламентированы статусы органов управления всех уровней, процедуры их деятельности, показатели эффективности работы. Административные регламенты и функциональные правовые режимы создают основу для последовательных и строго легальных действий бизнес-структур, учреждений и граждан. Отрадно, что во многих кодексах этому уделено внимание.

Можно выделить три основные категории рисков в сфере управления:

1) ошибки в проведении административных преобразований. Опыт реформирования систем и функций управленческих органов в нашей стране показывает, насколько опасны непродуманные перестройки административных структур;

2) риски, порождаемые в процессе подготовки, принятия и выполнения подзаконных правовых актов как общего характера — концепций и стратегий развития отраслей и производств и т.п., целевых программ, так и конкретных актов применительно к отдельным организациям и гражданам, ситуациям. В обоих случаях встречаются факты давления и влияния при выделении средств, определении объемов заданий, предоставлении льгот и преимуществ;

3) риски, связанные с процессом подбора и использования работников государственных органов, учреждений и организаций, когда допускаются ошибки, порождающие коррупционные проявления.

Риски в банковском секторе можно предотвращать системой специальных правовых средств, включая соблюдение международных стандартов.

Весьма ощутимы предпринимательские и иные риски в гражданско-правовых отношениях. Именно в сфере гражданского и торгового права

¹ См.: Тихомиров Ю.А. Прогнозы и риски в правовой сфере // Журнал российского права. 2014. № 3. С. 10.

зарожден институт риска, получивший широкое распространение в этой области. Объяснение этому — в природе производственных, торговых, имущественных отношений, где предмет сделки, договора подвержен изменениям, прежде всего в силу субъективных и объективных причин. В гражданском праве институт риска постепенно охватывает многие стороны жизни и здоровья людей, их имущественных и иных отношений. И сейчас страхование и другие способы защиты прав и законных интересов людей развиты весьма хорошо как в российском, так и в иностранном гражданском праве, в сфере международного частного права.

Немало статей ГК РФ посвящены риску в договорных отношениях. Их знание и правильное применение имеют важное значение как для граждан, так и для юридических лиц. Такова, например, ст. 459 о переходе риска случайной гибели товара. Отметим также нормы об обязательствах вследствие причинения вреда (ст. 1065, 1066, 1067 ГК РФ).

Большая группа рисков отражает широкий круг договорных отношений (купи-продажи, залога, кредитов и т.п.) и разное отношение к ним обеих сторон. Принципы добропорядочности и следования обычаям делового оборота не всегда нормализуют поведение сторон. Допускаются ошибки, просчеты, злоупотребления, невыполнение обязательств.

Риски возникают вследствие «сбоев» в экономической деятельности, в работе государственных органов, из-за ошибок в принятии решений, влияния внешней среды. А юридические средства применительно к законодательству, слабая реализация позитивных показателей приводят к нарушениям законности, неиспользованию правовых стимулов и мер ответственности, ограничению прав граждан и бизнеса. В деятельности публичных органов допускается отклонение от их статусов, неправильное выполнение функций, коррупционные проявления.

«Правоповеденческий блок» также связан с рисками правового нигилизма, низкой правовой культуры, отчуждения от правовых процедур и т.п. Нетрудно заметить, насколько вредно влияние не только объективных факторов отклонений, но и субъективных факторов и патологии усмотрения.

В бюджетной сфере определяются параметры прогноза исходных макроэкономических показателей для составления проекта федерального бюджета. К основным рискам относятся, например, снижение цен на нефть, недостижение намеченных значений объемов и темпов роста ВВП, отклонение курса рубля к доллару, недостижение прогнозируемого роста инвестиционной активности и целевых уровней инфляции, возможное снижение конкурентоспособности отечественной продукции в условиях действия страны в рамках ВТО. Особо отметим роль эффективной системы управления рисками и формирование комплекса опережающих индекса-

ров для предотвращения негативных явлений в мировой экономической системе.

Исследуя проблематику предпринимательской деятельности, Ю.Х. Матвейчук отмечает: поскольку предпринимательская деятельность — это самостоятельная деятельность, осуществляемая на свой риск, то именно рискам необходимо уделить особое внимание².

Пункт 2 ст. 929 ГК РФ раскрывает понятие предпринимательского риска как риска убытков от предпринимательской деятельности по независящим от предпринимателя обстоятельствам, в том числе риска неполучения ожидаемых доходов.

В.С. Белых определял предпринимательский риск как потенциальную возможность (опасность) наступления или ненаступления события (совокупности событий), повлекшего неблагоприятные имущественные последствия для деятельности предпринимателя по независящим от него обстоятельствам. Такой риск выражается и в неполучении прибыли (дохода), и в возникших убытках, и в свертывании производства товаров и услуг, и в утрате клиентуры и деловой репутации, и в ликвидации бизнеса и др.³

По мнению Ю.Х. Матвейчука, сам предпринимательский риск можно подразделить на:

- производственный (например, вероятность невыполнения предприятием своих производственных задач);
- финансовый (например, риск упущенной выгоды или совершения убыточной финансовой операции);
- процентный (связан с повышением процентных ставок);
- коммерческий (например, повышение закупочной цены товаров);
- кредитный (связан с неуплатой долга или процентов по кредиту).

Таким образом, при осуществлении предпринимательской деятельности необходимо по мере возможности просчитать наступление возможных рисков и, что немаловажно, каждый предприниматель может предотвратить наступление неблагоприятных последствий, связанных с предпринимательскими рисками, путем страхования.

Согласно ст. 933 ГК РФ, по договору страхования предпринимательского риска может быть застрахован предпринимательский риск только самого страхователя и только в его пользу. Страхование предпринимательских рисков представляет собой совокупность различных видов страхования. Страхование предпринимательского риска осуществляется посредством заключения договора имущественного страхования. Предметом страхования чаще всего

² См.: Матвейчук Ю.Х. Предпринимательская деятельность в России: риски и ответственность // Бизнес, Менеджмент и Право. 2014. № 2. С. 55–57.

³ См.: Предпринимательское право России: учебник / отв. ред. В.С. Белых. М.: Проспект, 2009. С. 13.

выступают убытки, возникающие в результате осуществления предпринимательской деятельности. Также к предметам страхования предпринимательской деятельности можно отнести имущество предприятия, гражданскую ответственность предпринимателя, инвестиции в другие предпринимательские структуры и др. Объектом страхования выступает имущественный интерес страхователя.

Как пишет А. Лейба, многие финансовые риски как лизингодателей, так и лизингополучателей в данной сфере связаны с неоднозначностью судебно-арбитражной практики в отношении договора выкупного лизинга⁴.

Так, в 2010 г. ВАС РФ существенно изменил подход к вопросу о правовой природе договора лизинга с правом выкупа⁵.

Затем в Постановлении от 12.07.2011 № 17389/10 Президиум ВАС РФ также отметил, что, согласно ст. 624 ГК РФ и ст. 19 Закона о лизинге, включение в договор финансовой аренды (лизинга) дополнительного условия о возможности перехода права собственности на предмет лизинга к лизингополучателю позволяет рассматривать такой договор как смешанный (п. 3 ст. 421 ГК РФ), содержащий в себе элементы договоров финансовой аренды и купли-продажи.

Данную позицию ВАС РФ поддержали некоторые специалисты.

Например, С.А. Громов отметил, что, «оказывая финансовую услугу, лизингодатель кредитует лизингополучателя путем оплаты приобретаемого для него оборудования, которое служит обеспечением имущественных интересов кредитора (лизингодателя) на случай неисполнения должником (лизингополучателем) денежных обязательств»⁶.

Руководитель аппарата ВАС РФ А.В. Егоров, соглашаясь с приведенной точкой зрения, отмечал, что «в конструкции лизинга налицо противоречие формы (аренда) и содержания (кредитование, осложненное элементами ведения чужого дела), являющееся первопричиной всех расхождений в судебной практике»⁷. В дальнейшем ВАС РФ развил данную позицию в другом деле⁸.

Наиболее и изучены, и регламентированы риски в гражданском праве, разумеется, в сфере страхования⁹.

Согласно ст. 944 ГК РФ, при заключении договора страхования страхователь обязан сообщить страховщику известные страхователю обстоятельства, имеющие существенное значение для определения вероятности наступления страхового случая и размера возможных убытков от его наступления (страхового риска), если эти обстоятельства не известны и не должны быть известны страховщику. Под такими обстоятельствами следует понимать обстоятельства, определенно оговоренные страховщиком в стандартной форме договора страхования (страхового полиса) или в его предварительном письменном запросе, которые имеют значение для оценки страховщиком принимаемого на себя риска. Если договор страхования заключен при отсутствии ответов страхователя на какие-либо вопросы страховщика, страховщик не может впоследствии требовать расторжения договора либо признания его недействительным на том основании, что соответствующие обстоятельства не были сообщены страхователем¹⁰.

В соответствии с п. 1 ст. 935 ГК РФ, законом на указанных в нем лиц может быть возложена обязанность страховать: жизнь, здоровье или имущество других определенных в законе лиц на случай причинения вреда их жизни, здоровью или имуществу; риск своей гражданской ответственности, которая может наступить вследствие причинения вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц или нарушения договоров с другими лицами.

Большинство специалистов в сфере социального обеспечения полагают, что в этот перечень обязательно должна быть включена категория «социальный риск». Подобное единодушие можно объяснить тем, что социальные риски выступают основаниями для социального обеспечения, поскольку в широкой трактовке представляют собой возможность возникновения социально неблагоприятных ситуаций, которые гражданин не способен преодолеть самостоятельно и которые в силу этого обуславливают необходимость его поддержки со стороны государства и общества посредством предоставления социально значимых благ и услуг (пенсий, пособий, компенсационных выплат и т.п.)¹¹. В учебной литературе существует также точка зрения, что нормы, устанавливающие перечень жизненных обстоятельств, с наступлением которых связывается право на обеспечение, образуют в структуре общей части права социального обеспечения институт социальных рисков, или оснований обеспечения¹². Такой подход основан на признании

⁴ См.: Лейба А. Риски договора лизинга // ЭЖ-Юрист. 2014. № 43. С. 11.

⁵ Постановление Президиума ВАС РФ от 18.05.2010 № 1729/10 // СПС «Консультант Плюс».

⁶ Громов С.А. Коренной поворот в практике применения законодательства о лизинговой деятельности // Вестник ВАС РФ. 2011. № 11. С. 43.

⁷ Егоров А.В. Лизинг: аренда или финансирование? // Вестник ВАС РФ. 2012. № 3. С. 41.

⁸ См. подробнее: Лейба А. Указ. соч. С. 11.

⁹ См. подробнее: Спор о взыскании страхового возмещения по договорам личного страхования (по риску «жизнь и здоровье») (на основании судебной практики Московского городского суда) // СПС «КонсультантПлюс».

¹⁰ См.: Постановление Президиума Московского городского суда от 09.08.2013 по делу № 44г-85/13.

¹¹ См.: Федорова М.Ю. Об оценке социальных рисков на различных этапах существования обязательств по социальному обеспечению // Российский юридический журнал. 2014. № 6. С. 110–115.

¹² См., напр.: Право социального обеспечения: учебник / под ред. М.В. Филипповой. М.: Юрист, 2006. С. 73.

особой значимости фиксирования социальных рисков в механизме правового регулирования социального обеспечения.

На наш взгляд, координационные риски являются сегодня значимой разновидностью правовых рисков.

Координация — успешно применяемая в социальном регулировании общенаучная категория, посредством которой достигается позитивный синергетический эффект от согласования различных видов деятельности в сфере управления обществом.

Координационная юридическая практика органично вписывается в правовую систему общества, дополняя при этом другие виды юридической практики. Это своего рода высший вид юридической практики. Ее специфичность состоит в том, что она нацелена на установление наиболее целесообразного соотношения опосредованной правом деятельности субъектов права в целях повышения эффективности выполнения ими задач и функций. При этом координационная юридическая практика должна рассматриваться как системное образование.

Рассогласованность деятельности различных субъектов права может быть объяснена не столько субъективными факторами, изначально она объективна и увеличивается вследствие различия самих субъектов, способов и форм достижения ими необходимого результата. Потребность в координации, следовательно, также изначально объективна.

Координационная юридическая технология — объективно необходимая, основанная на соответствующих принципах, планах и прогнозах (стратегия) система мыслительных и внешне актуализированных юридических и фактических дей-

ствий и операций компетентных и уполномоченных ими органов, связанная с установлением наиболее целесообразного соотношения между различными видами юридической деятельности, в ходе которой наиболее оптимально используются необходимые ресурсы (людские, материальные, финансовые, трудовые и т.п.), средства (техника), приемы, способы, методы и правила (тактика), процессуальные формы (стадии, производства, режимы, иные устойчивые формы координационного регулирования) и конкретные виды контроля и надзора за координационной деятельностью ее участников, в целях получения общественно-полезных результатов.

В этой связи суть координационных рисков состоит в потенциальной объективной рассогласованности действий органов власти и должностных лиц. Такого рода риск обязательно должен быть учтен, оценен в каждой конкретной ситуации и минимизирован.

Список литературы:

1. Громов С.А. Коренной поворот в практике применения законодательства о лизинговой деятельности // Вестник ВАС РФ. 2011. № 11. С. 74–103.
2. Егоров А.В. Лизинг: аренда или финансирование? // Вестник ВАС РФ. 2012. № 3. С. 36–60.
3. Лейба А. Риски договора лизинга // ЭЖ-Юрист. 2014. № 43 // СПС «КонсультантПлюс».
4. Матвейчук Ю.Х. Предпринимательская деятельность в России: риски и ответственность // Бизнес, Менеджмент и Право. 2014. № 2. С. 55–57.
5. Предпринимательское право России: учебник / отв. ред. В.С. Бельх. М.: Проспект, 2009. 656 с.
6. Тихомиров Ю.А. Прогнозы и риски в правовой сфере // Журнал российского права. 2014. № 3. С. 5–16.
7. Федорова М.Ю. Об оценке социальных рисков на различных этапах существования обязательств по социальному обеспечению // Российский юридический журнал. 2014. № 6. С. 110–115.

Coordination risks as a variety of legal risks

Maksurov A.A.,

PhD in Law,

lecturer of the Department of theory and history of state and law of the Yaroslavl state University P.G. Demidov

E-mail: Maxurov78@yandex.ru

Abstract. *In this paper we consider a new approach to the study of the relevant aspects of the coordination law. In this form, this problem was not considered. First individual, the most theoretically relevant and practically valuable, the legal elements of coordination are considered from the standpoint of legal experience, practice and technology. Particular attention is paid to organizational aspects. The study summarizes the main scientific position in the field of the coordination process, takes into account recent theoretical advances in this area, the legislation and the prospects of its change. This work is based on personal legal experience of the author in the coordination sphere. In this regard, the author proposes a practical solution of the legal problems.*

Keywords: *coordination, legal, technology, agreement, practice.*

References:

1. Gromov S.A. Korennoj povorot v praktike primenenija zakonodatel'stva o lizingovoj dejatel'nosti // Vestnik VAS RF. 2011. № 11. S. 74–103.
2. Egorov A.V. Lizing: arenda ili finansirovanie? // Vestnik VAS RF. 2012. № 3. S. 36–60.
3. Lejba A. Riski dogovora lizinga // JeZh-Jurist. 2014. № 43 // SPS «Konsul'tantPljus».
4. Matvejchuk Ju.H. Predprinimatel'skaja dejatel'nost' v Rossii: riski i otvetstvennost' // Biznes, Menedzhment i Pravo. 2014. № 2. S. 55–57.
5. Predprinimatel'skoe pravo Rossii: uchebnik / отв. red. V.S. Belyh. M.: Prospekt, 2009. 656 s.
6. Tihomirov Ju.A. Prognozy i riski v pravovoj sfere // Zhurnal rossijskogo prava. 2014. № 3. S. 5–16.
7. Fedorova M.Ju. Ob ocenke social'nyh riskov na razlichnyh jetapah sushhestvovanija objazatel'stv po social'nomu obespecheniju // Rossijskij juridicheskij zhurnal. 2014. № 6. S. 110–115.