



**БОЙКО**  
**ТАТЬЯНА СТАНИСЛАВОВНА**

юрист Адвокатского бюро  
«Егоров, Пугинский,  
Афанасьев и партнеры»

## ОТКАЗ ОТ ПРАВА И ВОЗДЕРЖАНИЕ ОТ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ ПРАВА: РОССИЙСКИЙ И АНГЛО- АМЕРИКАНСКИЙ ПОДХОДЫ

В статье рассмотрен институт отказа от права, его цели и принципы, с позиций английского и американского права. Проведен анализ российского законодательства, судебно-арбитражной практики и доктрины по вопросу отказа от права. Отдельный раздел статьи посвящен зарубежному взгляду на соглашения о воздержании от осуществления прав.

*Ключевые слова: отказ от права, негативное обязательство, соглашение о воздержании от осуществления права*

Проблема отказа от права является своеобразной *terra incognita* для российского права — никто до конца не понимает, что же представляет собой отказ от права, о каком праве идет речь и какова сфера действия данного института. В связи с этим сколько-нибудь серьезных исследований на данную тему не проводится, а суды фактически устанавливают запрет на отказ от любого права и любые соглашения, которые приводят к отказу или ограничению прав, в том числе к воздержанию от осуществления права одной из сторон соглашения, если такой отказ прямо не разрешен законом. Некоторые суды прямо высказывают позицию

о том, что п. 2 ст. 9 ГК РФ устанавливает запрет на соглашение об ограничении осуществления гражданских прав<sup>1</sup>.

По причине такого расширительного подхода большинство сделок, совершенных по российскому праву и предусматривающих обязательства сторон по воздержанию от осуществления тех или иных прав или

<sup>1</sup> См., напр.: постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 24.10.2006 № А56-59054/2005.



полному отказу от них, сопровождаются серьезными рисками недействительности или отсутствием возможности их судебной защиты.

В результате в бизнес-практике практически не заключаются по российскому праву:

- соглашения кредиторов, в которых кредиторы соглашаются на определенное время отказаться от реализации прав, предоставляемых действующим законодательством, в том числе права на обращение в суд с требованием о взыскании долга (*standstill agreements*);
- соглашения акционеров (участников) общества, в которых предусматривается их отказ или воздержание от осуществления отдельных прав акционера (к примеру, отказ или воздержание от осуществления права голоса, права на продажу акций третьим лицам или на выход из общества);
- договоры купли-продажи бизнеса (сделки *M&A*) в форме продажи компании или ее имущества, в которых продавец отказывается от любых прав на оспаривание сделок, ранее совершенных продаваемой компанией, или любых требований в отношении прав на проданное имущество;
- соглашения о недопустимости конкуренции (*non-compete agreements*) и недопустимости переманивания сотрудников (*non-solicitation agreements*)<sup>2</sup>.

Содержащийся в законе общий запрет на любой отказ от осуществления гражданских прав, если только законом он прямо не разрешен, очевидно, более не отвечает многообразным и постоянно меняющимся потребностям оборота, в связи с чем требует серьезного пересмотра.

Несмотря на то, что в Концепции развития гражданского законодательства<sup>3</sup> проблематика отказа от права была представлена в качестве одной из ключевых идей, тре-

бующих дополнительной проработки, в первоначальной редакции Проекта ГК РФ, разработанной Советом по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства<sup>4</sup>, данная идея не получила своего отражения.

В последней редакции Проекта, которая была согласована в Минюсте России<sup>5</sup>, проблематика отказа от права все же включена, но лишь в усеченном виде — в форме регламентации негативных обязательств (п. 6 ст. 393 Проекта ГК РФ) и отказа от осуществления прав по договору в предпринимательских отношениях (ст. 450<sup>1</sup> Проекта ГК РФ). Пункт 2 ст. 9 ГК РФ остался в неизменном виде.

В настоящей статье мы не будем давать оценок предлагаемым изменениям, так как это не входило в предмет исследования, а проведем анализ действующего законодательства и судебно-арбитражной практики по данному вопросу, обратившись при этом к позитивному зарубежному опыту применения института отказа от права, его назначения и принципов функционирования. В статье будет рассмотрен институт отказа от права (*waiver*) с позиции английского и американского права, при этом соглашению о воздержании от осуществления прав (*forbearance/standstill agreement*) будет уделено особое внимание как наиболее востребованному механизму реструктуризации долга.

## Правовое регулирование отказа от права в РФ

Согласно действующим положениям ГК РФ отказ граждан и юридических лиц от осуществления принадлежащих им прав не влечет прекращения этих прав, за исключением случаев, предусмотренных законом (п. 2 ст. 9 ГК РФ).

В ч. 3 ст. 4 АПК РФ предусмотрено еще более строгое положение, в соответствии с которым отказ от права на обращение в суд недействителен.

<sup>2</sup> Соглашения о недопустимости конкуренции и переманивания сотрудников приводятся здесь лишь в качестве иллюстрации практического применения обязательств по воздержанию от осуществления права и не будут предметом дальнейшего анализа в настоящей статье.

<sup>3</sup> Одобрена Решением Совета при Президенте РФ по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства от 07.10.2009.

<sup>4</sup> Проект Федерального закона «О внесении изменений в части первую, вторую, третью и четвертую Гражданского кодекса Российской Федерации, а также в отдельные законодательные акты Российской Федерации». Опубликован на сайте «Российской газеты» 14.09.2011 // <http://www.rg.ru/2011/09/14/gk-izm-site-dok.html>.

<sup>5</sup> <http://www.privlaw.ru/files/zakonoproekt.doc>.