

УДК 347.468

***ПОРУЧИТЕЛЬСТВО КАК ИНСТРУМЕНТ ОБЕСПЕЧЕНИЯ
ИСПОЛНЕНИЯ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ: АНАЛИЗ
ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНОЙ ПРАКТИКИ***

Вилкова Н. Г.,

*доктор юрид. наук, профессор кафедры «Юриспруденция»,
Дальневосточный филиал Всероссийской академии внешней торговли,
г. Петропавловск-Камчатский, Российская Федерация*

Сашилина А.А.

*Студент магистратуры
Дальневосточный филиал Всероссийской академии внешней торговли,
г. Петропавловск-Камчатский, Российская Федерация*

Аннотация: в статье рассмотрены общие характеристики института поручительства с учетом норм действующего законодательства, процесса их формирования и анализа правовых позиций Верховного Суда Российской Федерации и Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации.

Ключевые слова: договор, поручительство, кредитор, поручитель

***SURETY AS A TOOL TO ENSURE THE FULFILLMENT OF
OBLIGATIONS: ANALYSIS OF LAW ENFORCEMENT PRACTICE***

Vilkova N. G.

*Doctor of Law Sci., Professor, Department of Law
Far Eastern Branch of the All-Russian Academy of Foreign Trade,
Petropavlovsk-Kamchatsky, Russian Federation*

Sashilina A.A.

master students,

Far Eastern Branch of the All-Russian Academy of Foreign Trade,

Petropavlovsk-Kamchatsky, Russian Federation

Annotation: the article discusses the general characteristics of the institution of guarantee, taking into account the norms of current legislation and the analysis of the legal positions of the Supreme Court of the Russian Federation and the Supreme Arbitration Court of the Russian Federation.

Keywords: contract, surety, creditor

Введение.

Обеспечение исполнения обязательств является традиционным институтом гражданского права. Способы обеспечения исполнения обязательств определены в п. 1 ст. 329 Гражданского Кодекса Российской Федерации, среди которых выделяют неустойку, залог, удержание вещи должника, поручительство, независимую гарантию, задаток, обеспечительный платеж и другие способы, предусмотренные законом или договором [1].

В настоящее время законодатель отошел от принципа императивного регулирования способов обеспечения обязательства, установив открытый перечень способов исполнения обязательства.

Основная часть

Способы обеспечения исполнения обязательств могут быть установлены или законом или договором сторон. Таким образом, сами стороны могут использовать иные правовые конструкции, например, применение авая в как вексельное поручительство.

Основное назначение института обеспечения обязательств традиционно

связано с заинтересованностью кредитора в стимулировании должника к надлежащему исполнению своей обязанности, с целью предотвращения или уменьшения неблагоприятных последствий.

Одним из существенных признаков правоотношений по обеспечению исполнения обязательств является их дополнительный (акцессорный) характер. Условия, которые содержатся в обеспечительных обязательствах, не могут влиять на содержание и действительность основного обязательства. Недействительность основного обязательства влечет соответственно и недействительность обеспечивающего его обязательства (связано это с тем, что обеспечительное обязательство, как правило, следует за судьбой основного обязательства).

Обязательство можно обеспечивать как одним способом, так и несколькими способами одновременно. Например, кредитные обязательства очень часто обеспечиваются и неустойкой, и залогом, и поручительством.

Поручительство – это один из самых распространенных способов обеспечения исполнения обязательств по договорам займа и кредитным договорам. В том случае, когда обязательство не исполнено или не надлежаще исполнено перед кредитором должником своих обязательств, то кредитор может обратиться в суд с иском о взыскании задолженности по договору к должнику и (или) поручителю.

Поручительство – это обязательство, на основании которого ответственный перед кредитором за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств выступает не только должник, но и другое лицо – поручитель.

Ответственность у поручителя перед кредитором другого лица возникает за исполнение последним его обязательства полностью или в его части. Договор поручительства может быть заключен в обеспечение как денежных, так и неденежных обязательств, а также в обеспечение

обязательства, которое планируется в будущем [1, ст. 361]. Например, поручительство за своевременную оплату арендной платы за текущий год и по обязательству, которое возникнет в будущем при пролонгации договора.

Положение о том, что поручительство обеспечивает не только денежные, но и неденежные требования не является принципиально новым. Согласно позиции, изложенной в п. 1 Постановления Пленума ВАС РФ от 12.07.2012г. № 42, суды должны иметь в виду, что обязательство поручителя по общему правилу исполняется им в денежной форме, но поручительством может быть также обеспечено обязательство по передаче товаров, оказанию услуг, выполнению работ и т.п., так как у кредитора по этим обязательствам при неисполнении или ненадлежащем исполнении должником обязательства могут возникать денежные требования к должнику о возмещении убытков, взыскании неустойки, возврате аванса и другие [7].

До вступления в силу Федерального закона № 42–ФЗ от 08.03.2015 г. основанием возникновения поручительства являлся договор поручительства. Но с 01.06.2015 г. также предусмотрено возникновение поручительства в силу закона при условии наступлении указанных в нем обстоятельств. Так, например, в соответствии со ст. 532 Гражданского кодекса Российской Федерации при оплате товаров покупателем по договору поставки товаров для государственных или муниципальных нужд государственный или муниципальный заказчик признается поручителем по этому обязательству покупателя. Одно из самых распространенных оснований возникновения поручительства, на практике – заключение договора между кредитором по основному обязательству и лицом, которое изъявило согласие быть за должника поручителем.

Для договора поручительства законодательством предусмотрена письменная форма. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность договора поручительства (ст. 362 Гражданского кодекса

Российской Федерации). Предмет договора – обязательство, в отношении которого дано поручительство, и денежная сумма, в пределах которой поручитель несет ответственность.

В соответствии со ст. 434 Гражданского кодекса Российской Федерации договор может быть заключен путем составления одного документа, подписанного сторонами, а также путем обмена письмами, телефаксами, телеграммами, телексами и другими документами, в том числе электронными документами, переданные по каналам связи, которые позволяют достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору.

Договор поручительства, с правовой точки зрения, является односторонне обязывающим. Согласно определения Верховного Суда РФ от 24.11.2015 г. № 89–КГ15–13, поручительство — это способ обеспечения обязательств, которое создает обязательство поручителя перед кредитором дополнительное по отношению к основному обязательству, за которое дается поручительство [5].

Субъектами договора поручительства выступают – поручитель и кредитор по основному обязательству, которое обеспечивается поручительством. В юридической литературе есть мнения, что поручительство представляет собой трехсторонний договор и помимо, кредитора и поручителя, в нем должен участвовать должник по основному обязательству. Однако на законодательном уровне позиция об обязательном участии должника в договоре поручительства не закреплена [3, с. 305].

Поручителем могут быть как физические, так и юридические лица, а также индивидуальные предприниматели. Выступать поручителями не могут казенные предприятия, бюджетные организации, филиалы и представительства. Законодательством не предусмотрено каких-либо особых требований к поручителю, исходя из чего необходимо руководствоваться общими положениями Гражданского кодекса Российской Федерации.

Следовательно, основные требования, которые предъявляются к поручителю — это дееспособность и соответствующего волеизъявления. Юридическое лицо должно обладать правоспособностью и подтвердить полномочия своего представителя на заключение договора поручительства.

Вместе с тем, при заключении договора поручительства также очень важно учитывать особенности правового положения отдельных видов юридических лиц и их компетенции. Так, муниципальное или государственное предприятие не имеет право без согласия собственника совершать сделки, которые связаны с предоставлением займов, поручительств, получением банковских гарантий, с иными другими обременениями, уступкой требований, переводом долга, а также заключать договоры простого товарищества [4].

Особенностью договора поручительства является то, что заключение договора не влечет возникновение прав и обязанностей у кредитора и поручителя до того момента, пока обязательства не исполнены или не надлежаще исполнены должником обязанности по основному обязательству [2, с. 12] То есть для наступления обязанности у поручителя по исполнению обязательства должника необходимо наступление юридического факта – неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства должником. При этом между кредитором и поручителем по обязательству должника существуют юридические правоотношения, которые выражаются, главным образом, в связанности сторон заключенным договором, а именно ни кредитор, ни поручитель не имеют право в одностороннем порядке отказаться от договора или от обязательства, возникающего на его основе.

Договор поручительства может быть заключен после наступления срока исполнения основного обязательства. Это подтверждает имеющаяся судебная практика. Заключение договора поручительства после наступления срока исполнения основного обязательства, которое не было исполнено должником, не является основанием для признания такого договора недействительной

сделкой, так как закон не содержит запрета на установление обеспечения по просроченному обязательству [7]. Поручительством в законе понимается способ обеспечения обязательств, в том числе и неисполненных обязательств независимо от срока их возникновения, предоставление поручительства после наступления срока или после истечения срока исполнения основного обязательства, неисполненного должником, не может служить основанием для признания обеспечительной сделки недействительной [8].

По общему правилу поручитель начинает исполнять обязанность после подписания договора поручительства. Данная позиция нашла подтверждение в определении Верховного Суда РФ от 24.11.2015 г. № 89–КГ15–13, согласно которому поручитель начинает исполнять договор поручительства в тот момент, когда принимает на себя обязанность отвечать перед кредитором за должника по основному договору [5]. Если договором поручительства не предусмотрено иное, такая обязанность возникает при его подписании, поскольку именно в этот момент происходит волеизъявление стороны отвечать солидарно с основным должником по его обязательствам.

Возможность заключить договор поручительства не может быть поставлена в зависимость от платежеспособности поручителя. В определении Верховного Суда РФ от 26.01.2016 г. № 57–КГ15–15 закреплена позиция: согласно нормам материального права возможность заключить договор поручительства, а также обязанность поручителя нести солидарную с должником ответственность из-за неисполнения им обеспеченных поручительством обязательств не ставятся в зависимость от платежеспособности поручителя либо наличия у него имущества, достаточного для исполнения своих обязательств [6].

В случае, когда поручителем выступает физическое лицо, которое состоит в браке, для составления и заключения договора поручительства не требуется согласие супруга, так как поручитель автоматически несет личную

ответственность по данному договору. Изменения, которые внесены в Гражданский Кодекс Российской Федерации Федеральным законом № 42–ФЗ от 08.03.2015 г., не затронули данную позицию, в связи с чем, сложившаяся судебная практика по данному вопросу является актуальной и по сегодняшний день. В обзоре судебной практики Верховного суда РФ за второй квартал 2013 г., утвержденном Президиумом Верховного Суда РФ 20.11.2013 г., определено, что поручительство не является сделкой по распоряжению общим имуществом супругов. Договор поручительства не требует нотариального удостоверения и (или) регистрации в установленном законом порядке, в связи с чем, на его заключение не требуется нотариально заверенного согласия другого супруга [9]. В случае неисполнения обязательств одним из супругов согласно п. 3 ст. 256 Гражданского кодекса Российской Федерации взыскание может быть обращено только на имущество этого супруга.

Новшеством действующего законодательства является возможность индивидуализировать обеспечиваемое обязательство путем отсылки к основному договору, из которого возникло или возникнет в будущем обеспечиваемое обязательство. В ранее действующей редакции Гражданского кодекса Российской Федерации не было перечня условий основного обязательства, которые должны быть указаны в договоре. По данному вопросу суды учитывали разъяснения Постановления Пленума ВАС РФ от 12.07.2012 г. № 42. Таким образом, если в договоре поручительства не указаны некоторые условия основного обязательства, но оно, с достаточной степенью определенности, описано и позволяет суду установить, какое именно обязательство было или будет обеспечено поручительством, или если в договоре есть отсылка к договору, которое регулирует обеспеченное обязательство и который содержит соответствующие условия, то договор поручительства судом не может быть признан незаключенным. Если в договоре поручительства содержится указание только на сумму

обеспечиваемого основного долга и в нем отсутствует условие об обеспечении иных обязательств должника, например, уплату процентов, то судам следует исходить из того, что поручительство обеспечивает только указанную сумму основного долга и также не влечет признание договора незаключенным [7]. Таким образом, в действующем законодательстве получила отражение уже сложившаяся позиция судов относительно условий, которые должны содержаться в договоре поручительства.

Также с 01.06.2015 г. в договоре поручительства, поручителем по которому является лицо, которое осуществляет предпринимательскую деятельность, может быть указано, что поручительство обеспечивает все существующие и (или) будущие обязательства должника перед кредитором в пределах определенной суммы. Данное положение аналогично новеллам, закрепленным относительно договора залога Федеральным законом № 367–ФЗ от 21.12.2013 г. и направлено на упрощение договора поручительства как способа обеспечения обязательства.

Права и ответственность поручителя регламентированы, прежде всего, ст. 363–365 Гражданского кодекса Российской Федерации. На основании которых, в случае, если имеет место быть неисполнение или ненадлежащее исполнение должником обязательства, которое обеспечено договором поручительства, то поручитель отвечает перед кредитором в том же объеме, что и должник, включая уплату процентов, возмещение судебных издержек по взысканию долга и других убытков кредитора, вызванных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства должником, если иное не предусмотрено договором поручительства.

По общему правилу, поручитель совместно с должником несет солидарную ответственность, однако, договором поручительства может быть установлена субсидиарная ответственность поручителя. Основным правом поручителя является возможность ограничить свою ответственность

определенной суммой обязательства, а также в случае исполнения обязательства за должника поручитель имеет право требовать возмещения уплаченной кредитору суммы. Таким образом к поручителю, исполнившему обеспеченное обязательство, переходят все права кредитора по этому обязательству.

Поручительство прекращается с прекращением обеспеченного обязательства, отказом кредитора принять исполнение обязательства, переводом долга на нового должника, если поручитель не дал согласие отвечать за другое лицо и с истечением срока, указанного в договоре поручительства. Законодательно закреплено, что смерть или реорганизация должника не прекращают поручительство, также не прекращает поручительство ликвидация юридического лица, если кредитор предъявил требование до ликвидации должника, и если обеспеченное обязательство изменено без согласия поручителя и привело к увеличению его ответственности или к другим неблагоприятным последствиям, поручитель отвечает на прежних условиях.

Выводы

Таким образом, поручительство – это обязательство, по которому поручитель обязывается отвечать перед кредитором другого лица за исполнение данного обязательства полностью или в его части. Поручительство может обеспечивать денежные и неденежные требования, а также обязательства, которые возникнут в будущем. Законом установлено два основания возникновения поручительства – договор поручительства и закон. Наиболее распространенным основанием поручительства является заключение договора поручительства. Изменения, которые были внесены в Гражданский кодекс Российской Федерации федеральным законом № 42–ФЗ от 08.03.2015 г., законодательно закрепили позиции судов по вопросам правового регулирования договора поручительства.

Библиографический список

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) федеральный закон от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2019) // Собрание законодательства РФ. 05.12.1994.- № 32. - Ст. 3301
2. Клинова К. Договор поручительства: особенности и судебная практика. // ЭЖ–Юрист. – 2014. – № 15
3. Настольная книга нотариуса: в 4 т.: Правила совершения отдельных видов нотариальных действий / Под ред. И.Г. Медведева. – М.: Статут, 2015. – 638 с.
4. О государственных и муниципальных унитарных предприятиях: федеральный закон от 14.11.2002 г. № 161–ФЗ (ред. от 28.11.2018) // СЗ РФ. – 2012. – № 48. – Ст. 4746
5. Определение Верховного Суда РФ от 24.11.2015 г. № 89–КГ15–13 // СПС «Консультант Плюс» - 2018
6. Определение Верховного Суда РФ от 26.01.2016 г. № 57–КГ15–15 // СПС «Консультант Плюс» - 2018
7. Постановление Пленума ВАС РФ от 12.07.2012 г. № 42 «О некоторых вопросах разрешения споров, связанных с поручительством» // СПС «Консультант Плюс» - 2018
8. Постановление Президиума ВАС РФ от 28.07.2009 г. №7261/09 по делу №А82–3237/2008–43 // Вестник ВАС РФ. – 2009. – № 12.
9. Постановление Президиума Верховного Суда РФ «Обзор судебной практики Верховного Суда РФ за второй квартал 2013 г.» от 20.11.2013 г. // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2014. – № 1. – С. 25-29.

Оригинальность 70%