

ГАРАНТИЯ КАК СПОСОБ ОБЕСПЕЧЕНИЯ ИСПОЛНЕНИЯ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ

Зубков Денис Николаевич, студент-магистрант

ГОО ВПО «Донецкая академия внутренних дел МВД ДНР»

Каждое обязательство основывается на вере кредитора в будущее исполнение должником действия, необходимого для удовлетворения интереса кредитора. Поэтому в русском гражданском праве кредитор в обязательстве традиционно именуется «веритель». Вера любого кредитора опирается в первую очередь на убежденность в том, что, вступая в обязательство, он вступает в правоотношение, вследствие чего его права становятся обеспеченными принудительной силой государства. Действительно, надлежащее исполнение гражданско-правовых обязанностей обеспечивается мерами гражданско-правового принуждения в виде либо мер ответственности, либо мер защиты.

Практика экономического оборота показывает, что применения государственно-принудительных мер воздействия и иных правовых средств, которые предназначены для защиты интересов любого управомоченного лица, во многих случаях недостаточно для удовлетворения имущественных интересов кредитора, права которого были нарушены неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства должником. Решение суда о принудительном взыскании долга может оказаться неисполненным ввиду отсутствия у должника какого-либо имущества.

Гарантия - способ обеспечения обязательств, при котором гарант обязуется перед кредитором другого лица (должника) отвечать полностью или частично за исполнение обязательства этого лица (ст. 560 Гражданского Кодекса Украины – далее ГКУ) [1]. Правила о форме гарантийного

обязательства, объеме ответственности гаранта перед кредитором те же, что и при обеспечении исполнения обязательств поручительством.

Удержание имущества должника как способ обеспечения исполнения обязательств проявляется в том, что кредитор, у которого находится вещь, подлежащая передаче должнику либо другому лицу, указанному должником, вправе ее удерживать до тех пор, пока возникшее обязательство не будет исполнено (ст. 594 ГКУ) [1].

Удержание возникает на основании закона, для использования этого способа не требуется согласия должника. Задаток - денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающейся с нее по договору платежей другой стороне в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения (ст. 570 ГКУ) [1]. Задаток выполняет две функции: обеспечительную и платежную. Соглашение о задатке независимо от суммы должно быть совершено в письменной форме.

Согласно ст. 560 ГКУ по независимой гарантии гарант принимает на себя по просьбе другого лица (принципала) обязательство уплатить указанному им третьему лицу (бенефициару) определенную денежную сумму в соответствии с условиями данного гарантом обязательства независимо от действительности обеспечиваемого такой гарантией обязательства [1]. Требование об определенной денежной сумме считается соблюденным, если условия независимой гарантии позволяют установить подлежащую выплате денежную сумму на момент исполнения обязательства гарантом.

Субъектами отношений по независимой гарантии являются принципал - лицо, которое в обеспечиваемом гарантией обязательстве выступает в качестве должника; бенефициар - кредитор принципала по обеспечиваемому независимой гарантией обязательству; гарант - банк или иная кредитная организация, а также другие коммерческие организации [2].

Ссылка в гарантии на договор, порождающий обеспечиваемое обязательство, достаточна для соблюдения требования об указании основного обязательства.

Положение пункта 1 статьи 563 ГКУ об указании в банковской гарантии обеспеченного обязательства следует считать соблюденным и в том случае, если из содержания гарантии можно установить, кто является должником по обеспеченному обязательству, указана сумма, подлежащая уплате гарантом при предъявлении бенефициаром соответствующего требования, и в гарантии содержится отсылка к договору, являющемуся основанием возникновения обязательств принципала перед бенефициаром, либо указан характер обеспеченного гарантией обязательства".

Независимая гарантия выдается в письменной форме (ст.639 ГКУ), позволяющей достоверно определить условия гарантии и удостовериться в подлинности ее выдачи определенным лицом в порядке, установленном законодательством, обычаями или соглашением гаранта с бенефициаром.

Независимая гарантия вступает в силу с момента ее отправки (передачи) гарантом, если в гарантии не предусмотрено иное (п.2 ст. 561 ГКУ) [1].

Банковская гарантия - письменное обязательство, даваемое банком или иным кредитным учреждением, или страховой организацией (гарант) по просьбе другого лица (принципал), уплатить кредитору принципала (бенефициару) в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по предоставлении бенефициаром письменного требования о ее уплате [3].

К признакам банковской гарантии относятся безотзывность, непередаваемость прав, возмездность (принципал выплачивает гаранту вознаграждение), независимость. Субъектами правоотношения по банковской гарантии являются: гарант - банк, иное кредитное учреждение или страхования организация; принципал - лицо, по просьбе которого гарант выдает банковскую гарантию; бенефициар - кредитор принципала, который получает от гаранта письменное обязательство уплатить в соответствии с условиями даваемого гарантом обязательства денежную сумму по представлении письменного требования о ее уплате [4].

Банковская гарантия обеспечивает надлежащее исполнение принципалом его обязательства перед бенефициаром (основного обязательства). За выдачу

банковской гарантии принципал уплачивает гаранту вознаграждение. Банковская гарантия вступает в силу со дня ее выдачи, если в гарантии не предусмотрено иное. Предусмотренное банковской гарантией обязательство гаранта перед бенефициаром не зависит в отношениях между ними от того основного обязательства, в обеспечение исполнения которого она выдана, даже если в гарантии содержится ссылка на это обязательство.

В качестве гаранта могут выступать только банки, иные кредитные учреждения или страховые организации. Лицо, обращающееся к гаранту с просьбой о выдаче банковской гарантии (принципал), является должником в основном обязательстве, исполнение которого обеспечивается банковской гарантией. Кредитором в основном обязательстве (бенефициаром) может быть предъявлено требование к гаранту. При этом обязательство гаранта не зависит от отношений между кредитором и должником (ст.562 ГКУ).

Гарант обязан уплатить по письменному требованию бенефициара ту сумму, которая была предусмотрена гарантией (ст. 566 ГКУ).

Целесообразно конкретизировать момент вступления независимой гарантии в силу, подобрав наиболее корректную формулировку, не вызывающую разночтений. Подобной формулировкой является определение вступления гарантии в силу моментом «получения ее принципалом», что устранит имеющуюся на сегодняшний день неоднозначность, не вступая в противоречие с особенностями института гарантии [5, С.104].

Кроме того, в конкретизации нуждается порядок внесения в независимую гарантию изменений с целью предусмотреть возможные варианты совершения указанных действий и, в том числе, ситуацию, когда текстом гарантии порядок ее изменения не предусмотрен, но бенефициар дает гаранту на это свое согласие.

Существенным пробелом в законодательстве, нуждающимся в устранении, видится также отсутствие в перечне обстоятельств, являющихся основаниями для отказа гаранта в удовлетворении требований бенефициара, ситуации, когда последним было принято без каких-либо возражений исполнение основного обязательства принципалом. Подобное упущение благо

приятствует деятельности недобросовестных бенефициаров, увеличивая при этом риски гаранта и принципала.

В завершение к изложенному необходимо отметить, что требующим конкретизации является положение о возмещении гаранту уплаченных по независимой гарантии сумм. На основании проведенного исследования можно говорить о том, что, во избежание возникновения разночтений поданному вопросу, законодателю следует указать на регрессный характер требований, возникающих у гаранта.

Таким образом, правовое регулирование гарантии как способа обеспечения исполнения обязательств является весьма важной задачей. Ее актуальность особенно проявляется в условиях отсутствия собственного кодифицированного законодательства в сфере гражданского права в Донецкой Народной Республике. Правовая регламентация данного вопроса позволит повысить эффективность экономико-правовых отношений и достичь легитимности гражданско-правового оборота в этой сфере.

Список использованной литературы

1. Гражданский Кодекс Украины: Закон Украины №435-IV от 16.01.2003 г. (с изменениями и дополнениями по состоянию на 10 мая 2014 г.) // Ведомости Верховной Рады Украины (ВВР). - 2003. - № 40-44.
2. Нигматулина Л. О независимости банковской гарантии / Л. Нигматулина // Юридический мир. – 2015. – № 12 (108). – С.67-73.
3. Ерпылева Н.Ю. Банковские гарантии в коммерческом обороте // Законодательство и экономика. – 1994. – № 5-6. – С. 18-27.
4. Бевзенко Р. С. Акцессорность обеспечительных обязательств / Р. С. Бевзенко. – М.: Статут, 2013. – 96 с.
5. Ветров Д.М. Независимая гарантия как способ обеспечения исполнения обязательств в условиях реформирования гражданского законодательства / Д.М. Ветров // Вестник ЧГУ. – 2015. – № 23 (378). – С. 102-108.