

**Обеспечительный платеж
как способ обеспечения
исполнения обязательств**

Что может быть обеспечено?

- **П. 1 ст. 381¹ ГК** (редакция ФЗ № 42-ФЗ от 08 марта 2015 г.):

Денежное обязательство, в том числе обязанность возместить убытки или уплатить неустойку в случае нарушения договора, и обязательство, возникшее по основаниям, предусмотренным пунктом 2 статьи 1062 настоящего Кодекса, по соглашению сторон могут быть обеспечены внесением одной из сторон в пользу другой стороны **определенной денежной суммы** (обеспечительный платеж). Обеспечительным платежом может быть обеспечено обязательство, которое возникнет **в будущем**.

- **Ст. 381² ГК:**

Правила об обеспечительном платеже применяются также в случае, когда вместо денег в обеспечение **родового обязательства** передаются соответствующие заменимые вещи.

- **Выводы:**

ОП используется для обеспечения, в первую очередь, именно **денежных обязательств**, но, с соответствующими изменениями, им могут обеспечиваться и прочие родовые обязательства (акции против акций).

Обеспеченным может быть **любое** денежное обязательство: договорное и внедоговорное, регулятивное и охранительное, существующее или будущее, отсроченное или условное.

Что передается в качестве обеспечения?

- П.1 ст. 381¹, ст. 381² ГК:

Кредитору передается либо ***определенная денежная сумма***, либо иные ***заменяемые вещи***.

Кто является сторонами сделки по предоставлению обеспечительного платежа?

- П. 1 ст. 381¹ ГК:

По буквальному смыслу этой нормы сторонами обеспечительной сделки являются ***должник и кредитор по основному обязательству.***

Что происходит с полученной кредитором денежной суммой или иными заменимыми вещами?

- Объективно заменимые вещи не всегда смешиваются с прочими однородными вещами, но поскольку предоставившему эти вещи совершенно безразлично, получит он обратно *те же самые* или *такие же* вещи, то для простоты исходят из того, что переданные вещи *смешиваются с однородными* и *поступают в собственность* лица, их получившего.

На каких условиях предмет обеспечительного платежа передается кредитору?

- П.п. 1, 2 ст. 381¹ ГК:

При наступлении обстоятельств (?), предусмотренных договором, сумма обеспечительного платежа **засчитывается в счет исполнения** обеспеченного обязательства.

В случае ненаступления в предусмотренный договором срок вышеуказанных обстоятельств (?) или прекращения обеспеченного обязательства обеспечительный платеж подлежит возврату, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

Является ли обеспечительный платеж возмездной сделкой?

- П. 4 ст. 381¹ ГК:

На сумму обеспечительного платежа *проценты*, установленные ст. 317¹ (?) настоящего кодекса, *не начисляются*, если иное не предусмотрено договором.

Суть конструкции:

- Должник по обязательству в целях его обеспечения передаёт своему кредитору в собственность определенное число заменимых вещей, чаще всего денег, а кредитор обязуется **вернуть** должнику такое же число вещей того же рода **после исполнения** должником основного обязательства;
- В случае **нарушения** основного обязательства обеспечительный должник **утрачивает право требовать от кредитора возврата** переданных ему заменимых вещей или денежных сумм, а последний – **приобретает право** рассматривать их поступившими **в счёт удовлетворения** требований по обеспеченному обязательству.

Исторический прообраз конструкции

- В литературе по пандектам римского частного права этот способ обеспечения исполнения обязательств давно известен под именем «*иррегулярного залога*» (*pignus irregulare*).

Напр.: *Хвостов В.М.* Система римского права. Учебник. М., 1996. С. 340: «...*pignus irregulare*...состоит в следующем: в обеспечение удовлетворения по обязательству должник передаёт кредитору *в собственность* известное количество потребляемых вещей (особенно денег), а кредитор обязуется по исполнению должником своей обязанности вернуть ему такое же количество таких же вещей.

Сходство с договором займа и договором хранения на товарном складе с правом распоряжения

- **П. 1 ст. 807 ГК (заяем):** по договору займа одна сторона (займодавец) передает в собственность другой стороне (зайемщику) деньги или другие вещи, определенные родовыми признаками, а зайемщик обязуется возвратить займодавцу такую же сумму денег или равное количество других полученных им вещей того же рода и качества.
- **Ст. 918 ГК (хранение на товарном складе):** если из закона, иных правовых актов или договора следует, что товарный склад может распоряжаться сданными ему на хранение товарами, к отношениям сторон применяются правила главы 42 ГК о займе...
- **Общий момент трех конструкций:** заменимые вещи после их передачи смешиваются с однородными и поступают в собственность того, кому они были переданы (основного кредитора, заемщика или хранителя); последний же несет обязанность по возврату *не тех же самых, а таких же вещей.*

Отличия обеспечительного платежа от договоров займа, хранения и залога

- 1. Целью ОП (иррегулярного залога) не является гарантия сохранности переданных кредитору вещей (цель договора хранения).
- 2. Цель ОП (иррегулярного залога) не состоит в том, чтобы оказать кредит его получателю (цель договоров займа и кредита).
- 3. ОП лишён существенного признака залога – сохранения за обеспечительным должником права собственности на предмет обеспечения.
- **Вывод:** Обеспечительный платеж не является разновидностью договоров займа, хранения или залога.

Обеспечительный платеж – самостоятельный вид договора

Цель обеспечительного платежа – удовлетворение требований кредитора в основном обязательстве в случае его нарушения должником.

Это самостоятельная разновидность договора (договор *sui generis*), охватываемая общим понятием способа обеспечения исполнения обязательств.

Проблема «1»

Из буквального смысла п. 1 ст. 381¹ ГК следует, что плательщиком обеспечительного платежа может выступить только ***должник в основном обязательстве***.

Решение «1»

Это правило следует понимать шире: обеспечительный платёж может быть внесён и *третьим лицом*, которое не является должником по обеспечиваемому обязательству.

Проблема «2»

Из правил п. 1 ст. 381¹ и ст. 381² ГК следует, что **предметы обеспечительного и основного обязательств всегда одинаковы**: уплата денег производится в обеспечение именно денежного долга (п. 1 ст. 381¹ ГК), а обеспечительная передача заменимых вещей осуществляется в обеспечение долга по передаче вещей, определенных родовыми признаками (ст. 381² ГК).

При этом Кодекс не проводит различий между обеспечением условных и иных, в том числе отсроченных, требований: по мнению законодателя, обеспечительный платёж может иметь смысл в применении к **любым денежным (родовым) требованиям**.

Решение «2»

При обеспечении **существующего**, в том числе и **отсроченного**, требования выбор **одинаковых предметов исполнения** по основному и обеспечительному обязательству (например, денег против денег) в большинстве случаев **не имеет экономического смысла**: если у лица есть деньги, которые он готов немедленно передать в виде обеспечения, это означает, что кредитной потребности в деньгах не существует, долг по их уплате может быть исполнен немедленно.

Передача в качестве обеспечения точно таких же заменимых вещей, которые являются предметом исполнения по основному обязательству (например, денег в обеспечение денежного долга), оправдана, когда имеют в виду обеспечить **условное обязательство**, которое может возникнуть, а может и не возникнуть: например, ссудополучатель уплачивает ссудодателю определенную денежную сумму на случай гибели или повреждения полученной в пользование вещи (ст. 696 ГК).

Если обязательство не является условным, то нормально, чтобы предмет исполнения по основному обязательству отличался от того, что передается по условиям сделки обеспечительного платежа (напр., деньги против акций).

Проблема «3»

В соответствии с правилом п. 2 ст. 314 ГК обязательства с **неопределенным сроком исполнения** и обязательства, срок исполнения которых определен **моментом востребования**, должны быть исполнены должником **в течение 7 дней** со дня предъявления кредитором требования об исполнении.

Следовательно, кредитор, заявивший требование об исполнении, **обязан ждать истечения 7-дневного срока**, прежде чем сможет окончательно присвоить сумму обеспечительного платежа (например, в случае с обязательством возместить убытки).

Это не всегда практично, ведь предмет исполнения **уже находится в руках кредитора**.

Решение «3»

Стороны вправе договориться, что сумма обеспечительного платежа засчитывается кредитором в счёт основного обязательства **непосредственно по наступлении оснований требовать его исполнения**, то есть без того, чтобы выжидать, пока истечет предоставленный должнику срок для исполнения его обязанности.

В этом объяснение фразы «обстоятельства, предусмотренные договором» (п.п. 1,2 ст. 381¹ ГК).

Проблема «4»

Согласно **диспозитивному** правилу п. 4 ст. 381¹ ГК на сумму обеспечительного платежа не начисляются **проценты за пользование денежными средствами** (ст. 317¹ ГК (?)).

Цель обеспечительного платежа состоит не в том, чтобы плательщик кредитовал получателя, а в том, чтобы он обеспечил свой собственный кредит или кредит, оказанный другому лицу.

Решение «4»

Если стороны предусмотрят начисление процентов, то соглашение о внесении обеспечительного платежа следует рассматривать в качестве **смешанного договора**, включающего в себя и элементы **договора займа** (ст. 807 ГК).

Такой договор может быть охарактеризован как **заём с целью обеспечения**; в **субсидиарном порядке** к нему применяются правила о договоре займа: например, о форме договора (п. 1 ст. 808 ГК).

Резюме:

- 1. Конструкция обеспечительного платежа известна под именем ***иррегулярного залога*** (pignus irregulare).
- 2. Обеспечительный платеж – ***самостоятельный вид договора***, охватываемый понятием способа обеспечения исполнения обязательств.
- 3. Передача кредитору точно таких же заменимых вещей, которые являются предметом исполнения по основному обязательству, оправдана только для обеспечения условных требований, которые ***могут возникнуть, а могут и не возникнуть***.
- 4. Обеспечительный платёж может быть внесен и ***третьим лицом***, которое не является должником по обеспечиваемому обязательству.
- 5. Может быть предусмотрено, что сумма обеспечительного платежа засчитывается кредитором в счёт основного обязательства ***непосредственно по наступлении оснований требовать его исполнения***.
- 6. Условие о начислении на сумму обеспечительного платежа процентов превращает соглашение об обеспечительном платеже в ***смешанный договор*** (п. 3 ст. 421 ГК). Он может быть охарактеризован как ***заём с целью обеспечения***.