

Залог против обеспечительной передачи права собственности

АВТОРОМ СТАВИТСЯ ВОПРОС О ТОМ, ЯВЛЯЕТСЯ ЛИ ОБЕСПЕЧИТЕЛЬНАЯ ПЕРЕДАЧА СОБСТВЕННОСТИ САМОСТОЯТЕЛЬНЫМ И ДОПУСТИМЫМ СПОСОБОМ ОБЕСПЕЧЕНИЯ ИЛИ ЖЕ ЭТО ЗАЛОГ, ПРИКРЫТЫЙ ИНОЙ КОНСТРУКЦИЕЙ С ЦЕЛЬЮ ОБОЙТИ РЯД ИМПЕРАТИВНЫХ ПОЛОЖЕНИЙ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О ЗАЛОГЕ. ПОМИМО РОССИЙСКОГО АНАЛИЗИРУЕТСЯ ОПЫТ ГЕРМАНИИ, ГДЕ ОБЕСПЕЧИТЕЛЬНАЯ ПЕРЕДАЧА ПРАВА СОБСТВЕННОСТИ ОДНОЗНАЧНО ПРИЗНАЕТСЯ ДОПУСТИМЫМ СПОСОБОМ ОБЕСПЕЧЕНИЯ.



Евгения Александровна ЕВДОКИМОВА,
адвокат Адвокатского бюро
«Егоров, Пугинский, Афанасьев и партнеры»,
преподаватель юридического факультета СПбГУ, LL.M.

Ключевые слова: залог, обеспечительная передача права собственности, сделка в обход закона

Установленный в п. 1 ст. 329 Гражданского кодекса РФ перечень способов обеспечения обязательств не является исчерпывающим. Участники оборота могут своим соглашением создать способ обеспечения, не поименованный в законе.

Зачастую к таким, не поименованным в законе, способам обеспечения относят обеспечительную передачу права собственности. Иначе этот способ обеспечения называют фидуциарной собственностью, куплей-продажей с правом обратного выкупа и т.д. Существо данного способа обеспечения состоит в следующем: кредитор по основному (обеспеченному) обязательству получает от должника или от третьего лица вещь в собственность, оставляя ее при этом, как правило, во владении отчуждателя, и обязан вернуть ему право собственности на вещь в случае надлежащего исполнения должником основного обязательства.

Использование непоименованных способов обеспечения часто порождает проблему обхода закона: не скрывается ли за таким инструментом способ, закрепленный в законе, но видоизмененный для того, чтобы обойти какие-либо императивные правила.

Очевидно, что по своему обеспечительному механизму обеспечительная передача права собственности во многом походит на залог, поэтому не может не возникнуть вопрос о том, что это — самостоятельный и законный обеспечительный инструмент

или же залог, прикрытый конструкцией обеспечительной передачи права собственности с целью обойти ряд императивных положений о залоге? Попытаемся разобраться.

Судебная практика относится к обеспечительной передаче права собственности неоднозначно. Высший Арбитражный Суд РФ, рассматривая одно из дел, посчитал договор купли-продажи акций, подлежащих обратному выкупу по наступлении срока возврата кредита и исполнению обязательств по его возврату, притворной сделкой, прикрывающей залог акций¹. По итогам анализа судебной практики Р.С. Бевзенко приходит к выводу, что и окружные суды в большинстве случаев негативно относятся к обеспечительной передаче права собственности². Они либо, как и ВАС РФ, считают договор купли-продажи с правом обратного выкупа притворной сделкой³, либо в принципе отрицают обеспечительный характер подобного договора⁴. Но есть и немногочисленные случаи признания судами обеспечительной передачи права собственности допустимым способом обеспечения, не поименованным в законе⁵.

Проанализируем оба подхода.

Обеспечительный интерес кредитора состоит в получении резервного, дополнительного источника получения удовлетворения по основному обязательству⁶.

Каким образом работает обеспечительный механизм при обеспечительной передаче права собственности? В собственность кредитора передается вещь, за счет которой ему и будут компенсированы потери, возникающие при неисполнении или ненадлежащем исполнении основного обязательства. Таким образом, вещь, которая будет служить цели удовлетворения требований кредитора при неисправности основного должника, не только заранее выделяется в имущественной массе соответствующего лица, но и заранее передается в собственность кредитора по основному обязательству. Это означает, что остальные кредиторы лица, передавшего вещь в обеспечение, уже не смогут получить удовлетворение своих требований за ее счет. Соответственно, кредитор по основному обязательству получает безусловное преимущество перед иными кредиторами лица, передавшего вещь в обеспечение.

Каким образом работает обеспечительный механизм при залоге? Он описан в п. 1 ст. 334 ГК: «В силу залога кредитор по обеспеченному залогом обязательству имеет право в случае неисполнения должником этого обязательства получить удовлетворение из стоимости заложенного имущества преимущественно перед другими кредиторами лица, которому принадлежит это имущество».

Как видим, обеспечительная передача права собственности и залог обеспечивают обязательство, по сути, одинаково — путем выделения из имущественной массы должника вещи, за счет которой и будет удовлетворено требование кредитора преимущественно перед другими кредиторами лица, предоставившего обеспечение.

¹ См.: Постановление Президиума ВАС РФ от 06.10.1998 № 6202/97.

² См.: Практика применения Гражданского кодекса РФ, части первой. М., 2011 (либо: СПС «Гарант»).

³ См., напр.: постановление ФАС Восточно-Сибирского округа от 02.03.2005 по делу № А19-14857/04-47-Ф02-73/05-С2.

⁴ См., напр.: постановление ФАС Центрального округа от 21.07.2006 № А68-ГП-303/17-05.

⁵ См., напр.: постановление ФАС Московского округа от 20.01.2006 № КГ-А41/13504-05-1.2.

⁶ Об обеспечительном интересе подробнее см.: Гражданское право: учеб. В 3 т. Т 1 / под ред. Ю.К. Толстого. М., 2009. С. 683–685 (автор главы — Н.Ю. Рассказова).