



## ПОНЯТИЕ И ЮРИДИЧЕСКАЯ ПРИРОДА ДОГОВОРА ССУДЫ

Н. БОЙКО,

соискатель кафедры гражданского права Юридического института  
Прикарпатского национального университета имени Василия Стефаника

### SUMMARY

This article defines the concept of loan agreement and examines the legal nature of the contract in terms of classifications of civil contracts. On the basis of the presence or absence of consideration in undertaking this contract is free of charge, basing the classification criteria of legal consequences, the creation of which members seek relationship, loan contract refers to a group of contracts on transfer of property for temporary use. Contract loans are real, bilateral, binding civil - legal agreement. Such an agreement can not be public affiliation or contract, but it may be made in favor of a third party.

**Key words:** contract loans, the legal nature of the contract loans, loan relationship.

\* \* \*

В данной статье определяется понятие договора займа и исследуется юридическая природа этого договора с точки зрения классификационных признаков системы гражданско-правовых договоров. По признаку наличия или отсутствия встречного удовлетворения в обязательстве данный договор является безвозмездным; положив в основу классификации критерий правовых последствий, создания которых добиваются участники отношений, договор ссуды относится к группе договоров о передаче имущества во временное пользование. Договор ссуды является реальным, двусторонним, обязательственным гражданско-правовому договору. Такой договор не может быть публичным или договором присоединения, но он может заключаться в пользу третьего лица.

**Ключевые слова:** договор ссуды, юридическая природа договора ссуды, заемные правоотношения.

*Постановка проблемы. Система договорного права Украины достаточно разветвленная. Так, Гражданский Кодекс Украины регламентирует возможность заключения как платных, так и бесплатных договоров. Реализуя принцип свободы договора субъекты договорных правоотношений вправе выбрать тот вид договора, который максимально удовлетворит их интересы.*

Анализ научной литературы дает право утверждать, что на сегодняшний день нет основательного научного исследования договора ссуды, несмотря на то, что сегодня ссуда приобретает широкое распространение в бытовых отношениях. Договоры ссуды заключаются как по незначительных по стоимости предметов, так и по таким объектам гражданских прав, как здания, капитальные сооружения (их отдельные части), транспортные средства и т. д. Кроме того, ссуда приобретает все большее значение в отношениях в области культуры, например, пользование книгами из фондов библиотек, передача ценных вещей на выставки в музеи и т. д.

Отношения, возникающие из договора ссуды имеют особую юридическую природу, которая связана с характером самого же предмета договора, целью и порядком его заключения, изменения, расторжения и прекращения, особенностями субъектного состава договора ссуды и его содержанием, а также правовыми последствиями, следующих в случае

нарушения или несоблюдения условий последнего.

**Состояние научной разработки проблемы.** Основой для исследования особенностей юридической природы договора ссуды и определение понятия договора ссуды стали фундаментальные труды ученых: М. И. Брагинского, В. В. Витрянского, И. В. Елисеева, А. С. Иоффе, О. О. Красавчикова, Я. А. Куник, А. А. Маслова, Д. И. Мейера, В. А. Рясенцева и т. д.

**Изложение основного материала.** Гражданский кодекс Украины регламентирует возможность заключения различных договоров, например, по признаку наличия или отсутствия встречного удовлетворения в обязательстве – договоры возмездия и бесплатные, за правовыми последствиями – договоры о передаче имущества в собственность (купля-продажа, поставка, дарение, контрактация) договоры о передаче имущества и временное пользование (имущественный наем, ссуда, аренда, лизинг); договоры о выполнении работ (подрядные договоры, договор аудита) договоры о передаче

результатов творческой деятельности (авторские, лицензионные) договоры о предоставлении услуг (перевозка, страхование, поручения) договора о совместной деятельности (договор, о научно-техническом сотрудничестве) и т. д. [16, с. 576]. Выделение отдельных групп договоров, характеристика их существенных признаков необходимо для правильности выбора субъектами того или иного вида договора, который максимально удовлетворит потребности и интересы его участников.

Важное место среди договоров, содержащихся в ГК Украины, отводится договору ссуды. В бытовых отношениях между физическими лицами (например, предоставление в пользование одним лицом другому конспекта лекции), в сфере удовлетворения культурных потребностей физических лиц (например, предоставление библиотеками книг своим читателям), как форма спонсорских отношений (предоставления предприятием здания государственному учебному заведению для временного пользования) договор ссуды получает широкое применение.

Юридическая характеристика договора ссуды заключается в определении этого договора с точки зрения классификационных признаков системы гражданско-правовых договоров.

По договору ссуды одна сторона (ссудодатель) безвозмездно передает или обязуется передать другой стороне

(пользователю) вещь для пользования в течение установленного срока (ч. 1 ст. 827 ГК Украины).

Согласно содержанию ч. 1 ст. 827 ГК, по признаку наличия или отсутствия встречного удовлетворения в обязательстве, договор ссуды является безвозмездным договором.

Так, Гражданский кодекс Украины регламентирует возможность заключения как возмездных, так и бесплатных договоров. Возмездным являются двусторонние и многосторонние договоры, в которых каждая из сторон обязана предоставить друг другу определенное имущественное благо. В ч. 5 ст. 626 ГК Украины закрепляется общая концепция оплатности договоров, согласно которой, договор является возмездным, если иное не установлено договором, законом или не вытекает из сути договора. Договор считается возмездным, пока не доказана его бесплатность. Большинство договоров являются возмездными (договора купли-продажи, мены, поставки, найма и т. д.) [2, с. 31].

Однако И. В. Елисеев отметил, что достойное место в системе гражданско-правовых договоров отводится и бесплатным договорам и отметил, что бесплатные гражданско-правовые договоры не требуют никаких теоретических оправданий, поскольку такие договоры обслуживают наиболее высокие и благородные человеческие отношения [4, с. 26-30].

Гражданский кодекс Украины определяет следующие виды бесплатных договоров: договор дарения, договор займа, договор хранения, договор поручения, займа. Эти договоры можно разделить на две группы. К первой группе относятся договоры, которые могут быть только бесплатными, например, договор дарения и договор ссуды (безвозмездного пользования имуществом). Самостоятельность их обусловлена наличием особой юридической природы и нормативной базы [11, с. 180]. Каждому из них в Гражданском кодексе Украины выделена специальная глава, включает нормы, предназначенные для регламентации только бесплатных отношений. По этому поводу Я. А. Куник отметил: «В соответствии с правилами законодательной техники построения системы договоров, основанием для формирова-

ния обязательства как самостоятельного договорного типа является наличие существенных различий правоотношений, требующих принципиально иного правового регулирования. Необходимость формирования особой правовой базы для регламентации определенных правоотношений является основанием для выделения этих правоотношений в самостоятельный тип (вид) договора. Например, отношения по безвозмездной передаче имущества в собственность (дарение) существенно отличаются от отношений по передаче имущества в собственность на возмездной основе (купли-продажи). Отличие этих правоотношений обусловило то, что большинство норм, регламентирующих купле-продажу, не применяются к договору дарения. Специфический характер отношений дарения потребовал создания особой правовой базы для регулирования данного обязательства» [5, с. 845].

Ко второй группе бесплатных договоров относятся договоры, которые могут быть и бесплатными и платными. К ним можно отнести договоры хранения, поручения, займа [11, с. 180]. Ч. 1 ст. 946 ГК Украины отмечает, плата за хранение и сроки ее внесения устанавливаются договором хранения, указывает на оплатность этого договора. Ч. 4 ст. 946 ГК - учредительными документами юридического лица или договором может быть предусмотрено бесплатное хранение вещи, указывает на безвозмездный характер договора хранения.

Согласно ст. 1002 ГК Украины – поверенный имеет право на плату за выполнение своей обязанности по договору поручения, если иное не установлено договором или законом. Игак, самим же договором может и предусматриваться его бесплатность.

Договор займа тоже может быть возмездным или безвозмездным (ст. ст. 1046, 1048 ГК Украины). Действует правило возмездности займа, если иное не предусмотрено договором или законом. Право на получение процентов как платы за кредит является новеллой в правовом регулировании заемных отношений. Закон не устанавливает верхнего предела их размера. Размер и порядок получения процентов предусматривается самим договором. Пла-

та за услугу займа может иметь лишь денежное выражение в процентном отношении к сумме займа денег или стоимости имущества при займы других вещей, определенных родовыми признаками. Проценты могут начисляться за каждый день, месяц, квартал или год и выплачиваться заемщиком полностью одновременно с получением или возвратом предмета займа, или периодически частями. Если стороны не оговорили этого условия и не отметили бесплатного характера займа, то проценты должны выплачиваться ежемесячно до дня возврата одолженной суммы, исходя из их годового размера на уровне учетной ставки Национального банка Украины [10, с. 1088].

В условиях, указанных в ч. 2 ст. 1048 ГК Украины, заем является бесплатной, если договором не предусмотрено иное. Эта норма касается лишь займы других вещей, определенных родовыми признаками, а не денег.

Все вышесказанное дает возможность выделить ряд признаков, которые присущи бесплатным договорам. В частности:

1. Ограниченность сферы заключения и сферы действия этих договоров. Они не укладываются в сфере рыночных отношений, а потому не являются коммерческим договорам.

2. Субъектами бесплатных договоров, в первую очередь, выступают физические лица. Участие в них юридических лиц, государственных образований не исключается, но ограничена.

3. Бесплатные договоры обычно заключаются между физическими лицами на основе ранее сформированного взаимного отношения друг к другу. Чаще такие договоры заключаются между родственниками, соседями, знакомыми.

4. Своеобразные мотивы заключения безвозмездных договоров. Обычно сторона действует бесплатно, желает помочь другой стороне, сделав для нее доброе дело. Не случайно во французском Гражданском кодексе эти договоры названы благотворительными. «Даритель, заимодавец творят благо, передавая имущество в дар или во временное пользование, ничего за это не требуя» [14, с. 1101].

5. Как правило, бесплатный договор не может быть публичным. Кроме



договоров хранения в гостиницах, санаториях и т.д. Они не могут быть и договорами присоединения. Однако, некоторые из них могут быть заключены в пользу третьего лица. Например, право требования по договору займа может принадлежать не заимодавца, а третьему лицу.

6. Защита нарушенных гражданских прав в бесплатных отношениях осуществляется, в основном, неюрисдикционными способами. Граждане редко прибегают к судебной защите своих прав, ограничиваясь, зачастую, самозащитой [7, с. 63-70].

7. Существуют особенности и при решении вопроса об ответственности сторон в случае нарушения или несоблюдения условий безвозмездного договора. Как правило, за нарушение, неисполнение или ненадлежащее исполнение условий безвозмездного договора виновная сторона возмещает материальный ущерб, а не моральный вред [12, с. 210].

Как мы уже отметили, договор ссуды является безвозмездным договором (ч. 1 ст. 827 ГК). Однако в ч. 2 ст. 827 ГК указывается, пользование вещью считается безвозмездным, если стороны прямо договорились об этом или если это вытекает из сути отношений между ними, то есть получается, что не является исключением и то, что стороны могут четко указать оплатность договора ссуды, или же это может быть следствием из содержания самого обязательства. Ч. 3 ст. 827 ГК Украины – к договору ссуды применяются положения главы 58 настоящего Кодекса, то есть правовые положения договора найма (аренды) ГК Украины. Причем, ч. 3 ст. 827 ГК не устанавливает никаких ограничений относительно возможности применения определенных норм главы 58 ГК Украины к договору ссуды, а в полном объеме распространяет их на кредитные отношения. Итак, можно предположить, что руководствуясь нормами главы 58 ГК, в частности статьей 762 ГК Украины стороны договора ссуды вправе предусмотреть в нем плату за пользование вещи.

По нашему мнению, договор ссуды является безвозмездным договором. Бесплатность договора ссуды является его квалифицирующим признаком.

Фактор бесплатности и признак на-

правленности договора на передачу в пользование таких объектов гражданских прав, как вещи, дает возможность отграничить его от других смежных договоров, например, договора найма, займа и т. д.

Во избежание сомнений о том, что договор займа является исключительно безвозмездному договору, считаем необходимым внести изменения в ч. 2 ст. 827 ГК Украины, где указать, договор ссуды является безвозмездным договором и внести изменения в ч. 3 ст. 827 ГК Украины, где указать, к договору ссуды применяются положения главы 58 настоящего Кодекса за исключением статей 759, 760, 761, 762, 765, 766, п. 2 ч. 2 ст. 768, ч. 2 ст. 769, ст. 775, п. 1 ч. 3 ст. 776, ст. 777, ч. 3 ст. 778, ст. 782, ч. 2 ст. 785.

Относительно реальности и консенсуальности договора ссуды, то в юридической науке длительный период времени велись дискуссии.

Договор консенсуальный – договор, для заключения которого требуется согласие (договоренность) сторон договора по всем существенным его условиям. Договор считается заключенным с момента достижения сторонами согласия.

В отличие от договоров реальных, считающиеся заключенными с момента передачи имущества, в договоре консенсуального права и обязанности сторон возникают с момента заключения договора.

В работе В. В. Витрянского и М. И. Брагинского «Договорное право» подходы к пониманию консенсуальности и реальности договора ссуды менялись. Сначала, договор ссуды рассматривался фактически как разновидность договора найма и относился к реальным договорам. Со временем авторы учебника определили договор ссуды, как самостоятельный и указали, что договор займа может быть как реальным так и консенсуальным в зависимости от характера предмета, передается одной стороной другой и момента его передачи [3, с. 800].

А. А. Маслов определил договор ссуды, как консенсуальный, учитывая тот факт, что он регулирует мелкие, бытовые общественные отношения [8, с. 825].

О. О. Красавчиков опроверг мне-

ние А. А. Маслова, указав, что договор займа является исключительно реальным, ведь то, что заимодавец обещает передать дело, не означает, что он ее передаст в пользование пользователю, а, следовательно, договор не имеет юридической силы с момента достижения согласия между сторонами «[13, с. 544].

Е. Я. Лаасик рассматривая ссуду как консенсуальный договор, одновременно учитывая его бесплатность, подчеркивал невозможность истребовать вещь у ее владельца [6, с. 572].

К. Н. Анненков категорически возражал против консенсуального характера договора ссуды, объясняя это тем, что закон ставит его наряду с договором займа в сочетании и часто размещаются эти договоры в одной главе закона, «поэтому без сомнения этот договор – реальный» [1, с. 51-68].

Такой же точки зрения придерживался Д. И. Мейер, отмечая, поскольку договор займа очень схож с договором найма, то его следует считать реальным [9, с. 290].

Согласно ч. 1 ст. 827 ГК Украины договор займа может быть как реальным так и консенсуальным. Но, учитывая то, что договор ссуды предусматривает передачу вещи пользователю во временное пользование и его безвозмездный характер мы согласны с мнением О. О. Красавчикова – договор ссуды является исключительно реальным, ведь действительно то, что заимодавец обещает передать дело, не означает, что он ее передаст в безвозмездное пользование пользователю, а следовательно договор не имеет юридической силы с момента достижения согласия между сторонами. Момент заключения договора ссуды следует сводить до момента передачи вещи в пользование.

В связи с вышеуказанным предлагаем ч. 1 ст. 827 ГК изложить в следующей редакции: «По договору ссуды одна сторона (ссудодатель) безвозмездно передает другой стороне (пользователю) вещь для пользования в течение установленного срока».

Правовая конструкция реального договора ссуды отражается и на распределении обязанностей между его сторонами. Некоторые авторы, например, В. А. Рясенцев, А. Красавчиков рассматривали договор ссуды как дву-

сторонний, некоторые, например, Е. А. Зинчук – как односторонний. Мы разделяем мнение авторов, которые считают договор ссуды двусторонним, поскольку и по реальной конструкции данного договора не только пользователь, но и займодавец имеет определенные встречные обязанности: предупредить пользователя об особых свойствах и недостатках вещи (ч. 2 ст. 767 ГК) или сообщить о всех правах третьих лиц на вещь, передаваемую в ссуду (ч. 2 ст. 769 ГК). Такой договор не может быть публичным, поскольку публичным является договор, в котором одна сторона – предприниматель – взяла на себя обязанность осуществлять продажу товаров, выполнение работ или оказание услуг каждому, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, медицинское, гостиничное, банковское обслуживание и т. д. ч. 1 ст. 633 ГК), не может быть и договором присоединения, договором присоединения является договор, условия которого установлены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах, который может быть заключен лишь путем присоединения второй стороны к предложенному договору в целом. Вторая сторона не может предложить свои условия договора (ч. 1 ст. 634 ГК). Однако договор ссуды может заключаться в пользу третьего лица (ч. 1 ст. 636 ГК), например, право требования по договору займа принадлежит не займодавца, а третьему лицу.

По правовым последствиям – договор ссуды относится к группе договоров о передаче имущества во временное пользование, о чем мы уже говорили.

В соответствии со ст. 317 ГК Украины содержание права собственности составляет триада правомочий: право владения, право пользования, право распоряжения. Право пользования – это юридически закрепленная возможность собственника по хозяйственному, предпринимательскому, культурно-бытовому использованию имущества и извлечения из него полезных свойств [15, с. 960].

Пользоваться имуществом означает возможность использовать свойства вещи для своих нужд или потреб-

ностей других лиц, присваивать плоды и доходы, которые приносит вещь [17, с. 560].

**Выводы.** Подытоживая сказанное, можем сделать следующие выводы:

1. Определить понятие договора ссуды как договора, по которому одна сторона (ссудодатель) безвозмездно передает другой стороне (пользователю) вещь для пользования в течение установленного срока.

2. Договор ссуды является безвозмездным, реальным, двусторонним, обязательственным гражданско-правовым договором. Такой договор не может быть публичным (ст. 633 ГК) или договором присоединения (ст. 634 ГК), но он может заключаться в пользу третьего лица. Положив в основу классификации критерий правовых последствий, создание которых добиваются участники отношений, договор ссуды относится к группе договоров о передаче имущества во временное пользование.

#### Список использованной литературы:

1. Анненков К. Н. Система русского гражданского права. Т. IV.: Отдельные обязательства. – СПб., 1904. – С. 51–68.
2. Бару М. И. Возмездность и безвозмездность в советском гражданском праве : автореф. дис ... д-ра юрид. наук : 12.00.03. – М., 1957. – С. 31.
3. Брагинский М. И., Витрянский В. В. Договорное право. Книга вторая: Договоры о передаче имущества. – М.: Статут, 2000. – С. 800.
4. Елисеев И. В. безвозмездные договора в гражданском праве. – М.: Статут, 1968. – С. 26–30.
5. Куник Я. А. Гражданско-правовые сделки. Представительство. Общие ученые об обязательстве. – М., 1960. – С. 845.
6. Лаасик Э. Я. Советское гражданское право. Часть особенная. – Таллинн, Валгус, 1980. – С. 572.
7. Литвинов Н. Н. Понятие договора безвозмездного пользования и сфера его применения. – М.: Изд-ство РГСУ, 2007. – С. 63–70.
8. Маслов А. А. Советское гражданское право. Ч. 2. – Киев, 1978. – С. 825.
9. Мейер Д. И. Русское гражданское право. По исправленному и дополнен-

ному 8-м изд., 1902. Изд. 2-е, испр. (В 2-х частях. Часть 2). – М.: Статут, 1997. – С. 290.

10. Научно-практический комментарий Гражданского кодекса Украины: В 2 т. Т.2 /По ответств. Ред. А. В. Дзери (рук. авт. Кол.), Н. С. Кузнецовой, В. В. Луця. – М.: Юридическая литература, 2005. – С. 1088.

11. Пергамент А. И. Виды гражданско-правовых договоров. – М.: Юрист, 1997. – С. 180.

12. Симолин А. А. Влияние момента безвозмездности в гражданском праве. – Казань, 1916. – С. 210.

13. Советское гражданское право : учебник. В 2-х томах. Т. 2 / Под ред. О. О. Красавчикова. 3-е изд. – М.: Высшая школа, 1985. – С. 544.

14. Французский гражданский кодекс / Науч. редактирование и предисловие канд. юрид. наук Д. Г. Лаврова, перевод с французского А. А. Жуковой, Г. А. Пашковской. – СПб.: Издательство «Юридический центр Пресс», 2004. – С. 1101.

15. Харитонов Е. О., Саниахметова Н. А. Гражданское право Украины : учебник. – Харьков, Одиссей, 2004. – С. 960.

16. Гражданское право Украины (в вопросах и ответах) : учебное пособие. Издание третье, переработанное и дополненное / Под ред. Е. А. Харитонova, А. И. Дришлюка, А. М. Калитенко. – М.: ООО «Одиссей», 2005. – С. 576.

17. Шварц Х. М. Советское гражданское право. – М.: Госгориздат, 1965. – С. 560.

18. Гражданский кодекс Украины : Закон Украины от 16 января 2003 № 435 - IV // Ведомости Верховной Рады Украины. – 2003. – № 40–44. – С. 356.