# Функции задатка

По мнению большинства цивилистов,  задаток выполняет три основных функции:

служит доказательством заключения договора;

выполняет платежную функцию (сумма задатка засчитывается в счет причитающихся платежей);

является способом обеспечения исполнения обязательств.

Как видно из п. 1 ст. 380 ГК РФ, задаток отличается от других способов обеспечения обязательств двумя дополнительными функциями: удостоверяющей, поскольку служит доказательством заключения договора, и платежной, так как сумма задатка в случае исполнения основного обязательства засчитывается в счет платежей, причитающихся по нему со стороны, внесшей задаток.

Итак, задаток выдается в доказательство заключения договора, в чем собственно и состоит его доказательственная функция. Из данного положения следует, во-первых, что в случае соблюдения сторонами условий закона, при которых договор считается заключенным (ст. ст. 432, 433 ГК РФ), выдача и получение задатка являются безусловными доказательствами наличия состоявшегося договора. Во-вторых, что касается последствий невыдачи и неполучения задатка при наличии соглашения о нем,  то здесь следует рассматривать две ситуации. Если стороны в своем договоре предусмотрели выдачу задатка как способа обеспечения исполнения этого договора, но не связали момент заключения договора с моментом предоставления задатка, то невыдача задатка не может рассматриваться в качестве основания для признания договора незаключенным. Если же стороны согласовали в качестве существенного условия договора обязательное предоставление задатка и связали момент заключения договора с моментом выдачи задатка, то в случае, если обусловленный задаток не предоставлен, этот договор не будет считаться заключенным.

В доктрине имеется несколько иной взгляд на содержание доказательственной функции задатка. Так, некоторые цивилисты считают, что если обусловленный сторонами задаток не выдан, договор, по которому он должен был быть выдан, не считается заключенным, даже при соблюдении всех других условий, необходимых для его заключения, и при отсутствии всяких указаний на то, что договор вступает в силу с момента выдачи задатка. Надо сказать, что подобная точка зрения очень долгое время действительно имела право на существование – до 1964 года задаток понимался как часть самого обеспечиваемого обязательства и представлял собой «часть денежной суммы, следуемой от одного лица другому за исполнение условленного действия, выдаваемую при самом заключении договора». В то время был вполне оправдан тезис: нет задатка – нет договора. Однако с 1964 года законодатель бесспорно оценивает соглашение о задатке как самостоятельное и акцессорное, а, как известно, исполнение или неисполнение акцессорного обязательства не могут быть фактами, определяющими судьбу основного обязательства, если только это не будет прямо оговорено сторонами в договоре или соглашении.

Задатком могут обеспечиваться любые договоры, заключаемые в устной и письменной форме.

Суть платежной функции задатка – в том, что задаток выдается стороной-должником по основному обязательству и получение суммы задатка представляет собой частичное исполнение договорного обязательства. Однако, по справедливому замечанию Ем В. С., платежная функция задатка имеет место только в случае исполнения сторонами своих договорных обязательств. При неисполнении обязательств, обеспечиваемых задатком, задаток начинает играть роль штрафа и в этой части по своей роли несколько сближается с неустойкой.

Главная функция задатка, как и любого другого способа обеспечения исполнения обязательств, - обеспечительная. Основное ее назначение заключается в том, что неблагоприятные имущественные последствия, наступающие в случае неисполнения договора, побуждают обе стороны исполнять основное обязательство, чтобы избежать этих последствий.

Правовое воздействие задатка на неисправную сторону проявляется в том, что если за неисполнение договора ответственна сторона, выдавшая задаток, он остается у другой стороны, а если за неисполнение договора ответственна сторона, получившая задаток, она обязана уплатить другой стороне двойную сумму задатка (п.2 ст. 381 ГК). Именно потеря задатка одним или возвращение его другим в двойном размере составляют суть обеспечительной функции задатка. В этом качестве сам задаток и его обеспечительная функция приобретают штрафной характер. Однако следует отметить, что указанные последствия наступают, во-первых, только при наличии вины и, во-вторых, безотносительно к причинению другой стороне убытков (это еще одна черта, присущая и задатку, и неустойке). Вместе с тем утрата задатка, равно как и возвращение его в двойном размере, не освобождает сторону, виновную в неисполнении главного обязательства, от возмещения другой стороне причиненных убытков с зачетом суммы задатка, если в договоре не предусмотрено иное (п. 2 ст. 381 ГК РФ). Практически это означает, что когда за неисполнение главного обязательства виновным признается задаткодатель, то он обязан возместить задаткополучателю убытки в части, превышающей сумму задатка. Если же виновным признается задаткополучатель, то с него в пользу задаткодателя взыскивается двойная сумма задатка и, сверх того, убытки в части, превышающей однократную сумму задатка.

Список литературы

Победоносцев К. П. Курс гражданского права. Ч. 3. Договоры и обязательства. Спб., 1890. С. 54-56; Брагинский М. И., Витрянский В. В. Договорное право. Общие положения. Москва, 1998. С. 495; Садиков О. Н. Комментарий к Гражданскому Кодексу Российской Федерации, части первой. Москва, 1997. С. 627

Садиков О. Н. Комментарий к Гражданскому Кодексу Российской Федерации, части первой. Москва, 1997. С. 629

Шершеневич Г. Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 г.). С. 291

Гражданское право. Том II. Полутом 1. (учебник) под ред. Суханова Е. А. Москва, 1999. С. 62-63