Понятие задатка

Задаток по своему этимологическому значению есть «заранее данное», «данное вперед». Его обеспечительная функция состоит в том, что уже при заключении договора, когда еще не назрела обязательность каких-либо платежей, вперед уплачивается в счет причитающихся по договору платежей и в их обеспечение некоторая денежная сумма. Если договор окажется неисполненным, положение сторон принципиально уравнивается: если за неисполнение договора ответственна сторона, давшая задаток, она его теряет; если – сторона, получившая задаток, она обязана возвратить его в двойном размере. Но некоторые цивилисты справедливо отмечают, что в отношении реальности получения положение сторон очень различается: когда подвергается этому воздействию сторона, давшая задаток, положение другой стороны в этой части вполне гарантированно, ибо сумма, которую теряет ответственная сторона, уже находится у той стороны, в пользу которой утрачивается задаток; напротив, если ответственна за неисполнение обязательства сторона, получившая задаток, то ее обязанность вернуть полученную сумму и приплатить от себя еще такую же ничем не обеспечена, так что неизвестно, получит ли фактически другая сторона эти суммы или нет.

Задаток как институт обеспечения исполнения обязательств пришел к нам вместе с неустойкой из Древнего Рима. Римское право знало два вида задатка (arra): arra poenalis – доказательство заключения договора, несущее одновременно и штрафную функцию в случае неисполнения этого договора, и arra poenitentialis – отступное.

В российском гражданском законодательстве до 1917 года отсутствовали какие-либо общие положения о задатке, этот способ обеспечения исполнения обязательств упоминался только в отдельных нормах (например, в положениях о казенных подрядах и поставках), но находил очень широкое применение в имущественном обороте. В Гражданском Кодексе 1964 года задатку целиком посвящалась одна статья – ст. 209, однако в п. 2 ст. 186 содержалось указание на то, что задатком могут обеспечиваться только отношения между гражданами, но не между организациями. В настоящее время в гражданском законодательстве наблюдается значительное расширение сферы договорных обязательств, исполнение которых может обеспечиваться задатком, - теперь задатком могут обеспечиваться обязательства, возникающие как с участием граждан, так и юридических лиц.

Задатком могут обеспечиваться только договорные денежные обязательства. Размер суммы вносимого задатка определяется сторонами соглашения, но во всех случаях она должна составлять лишь часть суммы платежей, причитающихся по договору со стороны, выдавшей задаток. Сегодня ГК РФ признает за задатком только денежную сумму (ст. 380 ГК РФ). Однако законодательной практике известно и несколько иное определение задатка – так, в соответствии со ст. 143 ГК РСФСР 1992г., в качестве задатка могла выступать не только денежная сумма, но и имущественная ценность, выдаваемая в счет причитающихся платежей одним контрагентом другому для удостоверения договора и обеспечения его исполнения.

Соглашение о задатке требует письменной формы, которая, однако, не является условием действительности соглашения о задатке (в отличие от неустойки), а лишь влечет за собой последствия, предусмотренные ст. 162 ГК РФ, - то есть устное соглашение о задатке лишает сторон права в подтверждение заключения договора ссылаться на свидетельские показания. Необходимость письменной формы не зависит ни от суммы задатка, ни от того, в какую форму облечено главное обязательство. Однако задатком не может обеспечиваться исполнение обязательств, вытекающих из договоров, считающихся заключенными с момента их государственной регистрации (п. 3 ст. 433 ГК РФ). В любом случае передача одной из сторон в счет причитающихся платежей по такому договору денежной суммы не может рассматриваться в качестве задатка, а является авансом, так как в подобных случаях единственным фактом заключения договора может быть только факт государственной регистрации, а не передача какой-либо суммы. Вместе с тем задатком может обеспечиваться исполнение обязательств, вытекающих из договоров, которые сами по себе не требуют государственной регистрации, но в результате совершения которых государственной регистрации подлежит переход права.

Список литературы

Новицкий И. Б., Лунц Л. А. Общее учение об обязательстве. Москва, 1950. С. 240

Брагинский М. И., Витрянский В. В. Договорное право. Общие положения. Москва, 1998. С. 488

Гражданский Кодекс РСФСР от 11 июня 1964 г.

Гражданский Кодекс РСФСР 1922 г.