

**АКТУАЛЬНІ ПРОБЛЕМИ ДЕРЖАВНОЇ ПОЛІТИКИ ПІДТРИМКИ ЗВ'ЯЗКІВ
ІЗ ЗАКОРДОННИМИ УКРАЇНЦЯМИ**

Кушніренко О. Г.

Проаналізовано окремі питання державної політики підтримки зв'язків із закордонними українцями, можливі шляхи та заходи державних та громадських інституцій з подальшого поглиблення співробітництва із закордонними українцями.

Ключові слова: закордонні українці, етнонаціональна політика, українська діаспора, Всесвітній форум українців, трудові мігранти.

**CURRENT PROBLEMS OF STATE POLICY SUPPORT
TO THE UKRAINIANS ABROAD**

Kushnirenko A. G.

Review some of the public policy support relationships with foreign Ukrainians, ways and measures of government and community organizations to further enhance cooperation with foreign Ukrainians.

Key words: foreign Ukrainians, ethnic policy, Ukrainian diaspora, the World Forum of Ukrainians, labor migrants.

Поступила в редакцію 12.03.2013 г.

УДК 347.472 (477)

А. Н. Исаев,
*канд. юрид. наук, доцент
Национальный университет
«Юридическая академия Украины
имени Ярослава Мудрого»,
г. Харьков*

К ВОПРОСУ О ФОРМЕ ДОГОВОРА ДАРЕНИЯ

В статье исследуются правовые нормы, определяющие форму договора дарения. Проанализированы отдельные виды форм договора дарения и те юридические признаки, которые их обуславливают. Сделан вывод о специфике отношений дарения, требующих дифференцированного подхода при решении вопроса об их оформлении.

Ключевые слова: устная и письменная формы договора дарения, нотариальное удостоверение договора дарения.

Гражданский кодекс Украины (далее – ГК Украины) значительно изменил правовую регламентацию договора дарения. По-новому был сформулирован подход к форме договора дарения. Вместе с тем ГК Украины не решил всех проблем, связанных с формой договора

дарения, не все законодательные новеллы можно признать обоснованными и четко определенными, некоторые нуждаются в согласовании и дальнейшем совершенствовании.

В разные времена доктринальными проблемами формы договоров занимались та-

кие ученые, как М. И. Брагинский, А. В. Дзера, И. В. Елесеев, А. В. Коновалов, Н. С. Кузнецова, В. В. Луць, Д. И. Мейер, П. Л. Рихлецкий, А. П. Сергеев, М. Н. Сибилев, С. М. Соловых, Г. Ф. Шершеневич и др.

Целью работы является теоретическая систематизация норм ГК Украины, регламентирующих форму договора дарения и исследование указанных норм на предмет взаимной согласованности и соответствия современным требованиям.

Анализ действующего законодательства свидетельствует в пользу того, что форма договора дарения зависит от предмета договора и его содержания.

В зависимости от предмета договора дарения он может быть заключен в таких формах: устной; письменной (простой письменной и нотариальной, осложненной нотариальным удостоверением).

В соответствии с ч. 1 ст. 719 ГК Украины [1] договор дарения предметов личного пользования и бытового назначения может быть заключен устно. Такое положение закона связано с тем, что договоры дарения указанных предметов обычно заключаются, выполняются и прекращаются в один момент. На уровне общих положений о форме сделки это правило

сформулировано в ч. 1 ст. 206 ГК Украины, согласно которой устно могут совершаться сделки, которые полностью выполняются сторонами в момент их совершения, за исключением сделок, подлежащих нотариальному удостоверению и/или государственной регистрации, а также сделок, для которых несоблюдение письменной формы влечет их недействительность.

В устной форме также может быть заключен договор дарения движимых вещей, имеющих особую ценность. Такой договор является действительным, если суд не установит, что одаряемый завладел имуществом незаконно (ч. 4 ст. 719 ГК Украины). Договор дарения указанных предметов может сопровождаться передачей дара или символов дара. Иногда такое дарение сопровождается передачей правоустанавливающих документов или документов, являющихся принадлежностью вещи, которая дарится, но это не свидетельствует о письменной форме такого договора. Например, даритель, передавая в дар бытовую технику, может вместо самого подарка (бытового прибора) передать одаряемому паспорт прибора или иную техническую или гарантийную документацию, принятие которой со стороны одаря-

емого будет свидетельствовать о заключении и исполнении договора дарения. Стороны в таком случае, заключая договор, осуществляют волеизъявления словами, а принятие вещи одаряемым подтверждается принятием символов вещи. Чаще передача символов подарка (ключей, макетов) используется при дарении недвижимого имущества, но в таких случаях договор дарения надлежит заключать в письменной форме с нотариальным удостоверением.

В простой письменной форме необходимо заключать все договоры дарения, подпадающие под признаки сделок, предусмотренных ст. 208 ГК Украины. Вместе с тем ч. 3 ст. 719 ГК Украины устанавливает обязательную письменную форму для:

а) договора дарения имущества;

б) договора дарения с обязанностью передать дар в будущем. В этом случае форма договора дарения определяется не предметом договора, а его содержанием.

По общему правилу о последствиях несоблюдения простой письменной формы сделки последняя является действительной, кроме случаев, установленных законом, но оспаривание факта ее со-

вершения не может основываться на показаниях свидетелей. Именно такой частный случай и предусматривает вышеуказанная ч. 3 ст. 719 ГК Украины. Таким образом, заключение договора дарения имущества или договора дарения с обязанностью передать дар в будущем в устной форме приводит к их ничтожности. Исследуя аналогичные вопросы в Гражданском кодексе Российской Федерации, А. В. Коновалов отмечает, что при несоблюдении установленной законом формы договора дарения, фактическая передача имущества в дар приводит к возникновению у одаряемого права собственности на такой подарок только после совершения договора «постфактум» в надлежащей форме или по приобретательской давности [2, с. 189].

Стоит заметить, что установление обязательной письменной формы для указанных договоров дарения является оправданным. Ведь письменное закрепление воли сторон позволяет наверняка утверждать о существовании между ними договорной связи. С одной стороны, письменная форма договора дарения позволяет более эффективно регулировать отношения между дарителем и одаряемым на

стадии исполнения договора, а с другой, упрощает доказывание тех или иных фактов в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения договора дарения. Поэтому лицо, которое обещает подарить имущество в будущем, должно засвидетельствовать свою волю в документе, что, в частности, будет указывать на осознанное совершение такого обещания. Дарение имущественного права осуществляется письменно, ведь в дар передается нематериальный объект гражданского права. Следовательно, переход права собственности на такой объект обоснованно сопровождается оформлением в установленном законом порядке.

В научной литературе можно встретить разные взгляды на форму договора дарения с обязанностью передать дар в будущем. Так, в свое время Г. Ф. Шершеневич несколько иным образом решал вопрос о форме договора дарения с обязанностью передать дар в будущем. Ученый отмечал, что в случае, когда дарением устанавливается обязательственное отношение, по которому даритель обязуется в будущем передать вещи, письменная форма договора не требуется [3, с. 441]. Необоснованность указанной мысли подчеркива-

ла норма, содержащаяся в ст. 249 Проекта Гражданского уложения Российской империи, согласно которой дарение движимого имущества на любую сумму должно быть удостоверено дарителем письменно, если оно не сопровождается немедленной передачей такого имущества [4, с. 44]. И хотя Проект Гражданского уложения так и не вступил в силу из-за социально-политических катаклизмов конца XIX – начала XX в., следует подчеркнуть его содержательность и взвешенность. Положение о форме договора дарения с обязанностью передать дар в будущем было рецептировано составителями Проекта из Германского Гражданского уложения, где § 518 предусматривал нотариальное удостоверение обещания подарить что-нибудь [5, с. 107]. Таким образом, можно увидеть, что нормы ГК Украины относительно формы договора дарения с обязанностью передать дар в будущем соответствуют лучшим образцам отечественной и зарубежной цивилистической мысли.

Говоря о письменной форме договора дарения следует отметить, что согласно ч. 1 ст. 207 ГК Украины сделка считается совершенной в письменной форме, если ее содержание зафиксировано в одном

или нескольких документах, в письмах, телеграммах, которыми обменялись стороны. Сделка считается совершенной в письменной форме, если она подписана его стороной или сторонами, поэтому целесообразно рассмотрение вопроса о заключении и подписании электронных договоров. В последнее время все большее распространение получает практика заключения договоров с использованием компьютерных сетей. Здесь воля сторон закрепляется в электронных документах, которые скрепляются соответственно электронными подписями. Согласно ч. 3 ст. 207 ГК Украины использование электронно-цифровой подписи либо иного аналога собственноручной подписи допускается в случаях, установленных законом, другими актами гражданского законодательства, или по письменному соглашению сторон, в котором должны содержаться образцы соответствующего аналога их собственноручных подписей. Правовой режим электронной подписи регулируется Законом Украины (далее ЗУ) «Об электронной цифровой подписи» от 22.05.2003 г. № 852-4 [6]. Согласно ст. 3 этого Закона, электронная цифровая подпись по правовому статусу приравнивается к собственноручной под-

писи (печати) в случае, если:

- электронная цифровая подпись подтверждена с использованием усиленного сертификата ключа с помощью надежных средств цифровой подписи;
- при проверке использовался усиленный сертификат ключа, действующий на момент наложения электронной цифровой подписи;
- личный ключ подписывающего соответствует открытому ключу, указанному в сертификате.

В письменной форме с нотариальным удостоверением должны быть заключаются договоры дарения:

- недвижимой вещи;
- валютных ценностей на сумму, превышающую пятидесятикратный размер необлагаемого налогом минимума доходов граждан.

Договор дарения недвижимой вещи заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению в связи с особым характером предмета такого договора. Недвижимые вещи неразрывно связаны с землей, за исключением тех вещей, на которые по закону распространен режим недвижимости. Эти вещи обычно имеют высокую стоимость и играют значительную социальную роль. Указанные особенности требуют дополнительного внимания к сделкам, по

которым происходит передача недвижимого имущества в собственность, а в некоторых случаях и в пользование. Значение нотариального удостоверения проявляется в предоставлении определенным юридическим фактам, в частности договорам, юридической достоверности. Нотариальная деятельность в Украине регламентируется, прежде всего ЗУ «О нотариате в Украине» от 02.09.1993 г., № 3425-12 [7] и Порядком совершения нотариальных действий нотариусами Украины, утвержденным приказом Минюста Украины от 22.02.2012 г., № 296/5 [8].

Следует помнить, что в случае несоблюдения сторонами требования закона о нотариальном удостоверении договора такой договор является ничтожным. В ГК Украины есть исключения из этого правила, ведь согласно ч. 2 ст. 220 ГК, если стороны договорились о всех существенных условиях договора, что подтверждается письменными доказательствами, и состоялось полное или частичное выполнение договора, но одна из сторон уклонилась от его нотариального удостоверения, суд может признать такой договор действительным. В этом случае последующее нотариальное удостоверение договора не требуется.

Договор дарения валютных ценностей на сумму, превышающую пятидесятикратный размер необлагаемого налогом минимума доходов граждан, также заключается в письменной форме и подлежит нотариальному удостоверению (ч. 5 ст. 719 ГК Украины). Согласно Инструкции «Об организации инкассации средств и перевозки валютных ценностей в банковских учреждениях в Украине», утвержденной постановлением Правления Национального банка Украины от 14.02.2007 г. № 45 [9], валютными ценностями являются банковские металлы (золото, серебро, платина, металлы платиновой группы и другие), валюта Украины, иностранная валюта, платежные документы и другие ценные бумаги (акции, облигации, купоны к ним, бонны, векселя, тратты, долговые расписки, аккредитивы, чеки, банковские приказы, депозитные сертификаты, сберегательные книги, другие банковские и финансовые документы и т. п.), золото и другие драгоценные металлы в виде слитков, пластин, драгоценные камни, другие драгоценности.

Сумма необлагаемого минимума доходов граждан установлена в п. 5 подраздела 1 раздела 20 Налогового кодекса Украины [10], согласно кото-

рому она равна 17 грн. Итак, дарения вышеуказанных валютных ценностей на сумму, превышающую сумму 850 грн, осуществляется в письменной форме с нотариальным удостоверением. На практике дарение денег или драгоценных металлов и камней не сопровождается письменным оформлением. В первую очередь это касается договоров дарения между физическими лицами. Формально, указанные договоры являются ничтожными, если сумма денег или стоимость драгоценностей превышает 850 грн. Письменная форма и дальнейшее нотариальное удостоверение придают такому договору юридическую силу и обеспечивают выполнение налоговых обязательств одаряемого. Вместе с тем, не все дарители осознают, что предмет дарения являются валютные ценности, распоряжение которыми, требует специального оформления. Так, лицо, которое в знак личных приятных отношений, дарит другому лицу бриллианты, пожалуй, не будет требовать нотариального удостоверения этой сделки, так же, как и лицо, принимающее такой подарок, вряд ли воспринимает его как валютную ценность, которая стоит более 850 грн.

Участие нотариуса в удостоверении договоров дарения

валютных ценностей на сумму, превышающую пятидесятикратный размер налогооблагаемого налогом минимума доходов граждан, прежде всего, направлено на защиту публичного интереса. Такой вывод можно сделать исходя из анализа ч. 4 и ч. 5 ст. 719 ГК Украины. Как отмечалось, согласно ч. 4 указанной статьи, договор дарения движимых вещей, имеющих особую ценность, может совершаться устно. К движимым вещам, имеющим особую ценность, можно отнести все предметы, которые признаются валютными ценностями. Но для последних законодательство предусматривает сложную письменную форму. Наверное, это связано с попыткой государства не допустить уклонения от уплаты налогов со стороны одаряемого, который получил значительную прибыль от договора дарения. Такая ситуация не является оправданной. Вряд ли можно считать удачным закрепление в ГК Украины норм, завуалировано выполняющих фискальные функции.

Исходя из вышеизложенного, можно сделать вывод о том, что в ГК Украины достаточно последовательно и взвешенно урегулировано большинство вопросов, связанных с формой договора дарения. Статья 719 ГК Украины предусматривает

как устную, так и письменную (в некоторых случаях с нотариальным удостоверением) форму для различных видов договора дарения. Было выяснено, что форма определяется в зависимости от предмета договора дарения или его содержания.

Анализ действующего законодательства позволяет выявить определенные недостатки, касающиеся оформления договоров дарения недвижи-

мости и договоров дарения валютных ценностей на сумму, превышающую пятидесятикратный размер необлагаемого налогом минимума доходов граждан. Дальнейшее исследование и решение указанных проблем, а также определение влияния формы договора дарения на момент его заключения, могут быть предметами будущих научных изысканий в рамках предложенной тематики.

Список литературы: 1. Цивільний кодекс України від 16.01.2003 р. № 435-IV з наст. змінами та допов. / Офіційний сайт Верхов. Ради України. Законодавство України. – Режим доступу : <http://zakon.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi>. 2. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Ч. II (постатейный). – М. : ТК Велби, Проспект, 2003. – 848 с. 3. *Шершеневич Г. Ф.* Курс гражданского права : учебник / Г. Ф. Шершеневич. – Тула : Автограф, 2001. – 719 с. 4. Гражданское уложение. Проект Высочайше учрежденной Редакционной Комиссии по составлению Гражданского Уложения. – СПб. : Гос. тип., 1899. – Кн. 5 : Обязательства. – Т. 1. – Ст. 1-276 с объяснениями. – 615 с. 5. Германское право. – Ч. I: Гражданское уложение : пер. с нем. – М. : Междунар. центр финан.-эконом. развития, 1996. – 552 с. – (Современное зарубежное и международное частное право). 6. Про електронний цифровий підпис : Закон України від 22.05.2003 р. № 852-IV з наст. змінами та допов. / Офіційний сайт Верхов. Ради України. Законодавство України. – Режим доступу : <http://zakon.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi>. 7. Про нотаріат в Україні : Закон України від 02.09.1993 р. № 3425-XII з наст. змінами та допов. // Там само. 8. Порядок вчинення нотаріальних дій нотаріусами України : затв. наказом М-ва юстиції України від 22.02.2012 р., № 296/5 з наст. змінами // Там само. 9. Інструкція з організації інкасації коштів та перевезення валютних цінностей у банківських установах в Україні : затв. постановою Правління Нац. банку України від 14.02.2007 р. № 45 / Офіц. вісн. України. – 2007. – № 17. – Ст. 668. 10. Податковий кодекс України від 02.12.2010 р. № 2755-VI з наст. змінами та допов. / Офіційний сайт Верховної ради України. Законодавство України. – Режим доступу : <http://zakon.rada.gov.ua/cgi-bin/laws/main.cgi>.

ДО ПИТАННЯ ПРО ФОРМУ ДОГОВОРУ ДАРУВАННЯ

Ісаєв А. М.

У статті досліджуються правові норми, що визначають форму договору дарування. Проаналізовано окремі види форм договору дарування та юридичні ознаки, що їх зумовлюють. Зроблено висновок про специфіку відносин дарування, які потребують диференційованого підходу у вирішенні питання про їх оформлення.

Ключові слова: усна та письмова форми договору дарування, нотаріальне посвідчення договору дарування.

THE FORM OF DONATION CONTRACT

Isaev A. N.

The article dedicated to analysis of the legal propositions that determine the form of donation contract. Some of the kinds of forms of donation contract were considered, as well as legal attributes that cause them. It is concluded that the specific relationship of donation, requiring differentiated approach in deciding the issue of their formalization.

Key words: verbal and written form of donation contract, notarization of donation contract.

Поступила в редакцию 04.02.2012 г.

УДК 347.12(477)

В. В. Наден,
канд. юрид. наук, доцент
Национальный университет
«Юридическая академия Украины
имени Ярослава Мудрого»,
г. Харьков

**АНАЛИЗ ДЕЛЕНИЯ ГРАЖДАНСКИХ
ПРАВООТНОШЕНИЙ НА АБСОЛЮТНЫЕ
И ОТНОСИТЕЛЬНЫЕ**

В статье анализируется деление правоотношений на абсолютные и относительные. Рассмотрены особенности этих правоотношений, их общие и отличительные черты, сделаны выводы относительно их характеристики.

Ключевые слова: правоотношения, абсолютность, относительность, субъективный состав, субъективные права, субъективные обязанности.

Деление правоотношений на абсолютные и относительные традиционно считается одной из основных классификаций в теории права [9, с. 278].

В цивилистике значительное внимание уделено вопросу деления правоотношений на абсолютные и относительные. Наиболее глубокое научное обоснование по данной проблеме нашло отражение в работе В. К. Райхера [9]. В юридической литературе по

данному вопросу имеются как сторонники [12, с. 158, 159; 13, с. 104-105; 5, с. 102], так и противники [2, с. 113; 11, с. 111, 113, 269, 270] деления правоотношений на абсолютные и относительные. Аргументы противников абсолютных правоотношений научно несостоятельны. Их основной аргумент сводится к тому, что правоотношение всегда может существовать только между конкретно определенными лицами, отсюда они делают