

Шолохова Алена Сергеевна,

студент магистратуры,

ЧОУ ВО «Академия управления и производства»,

г. Москва, Россия

ТРАНСФОРМАЦИЯ ИНСТИТУТА БАНКОВСКОЙ/НЕЗАВИСИМОЙ ГАРАНТИИ

В статье исследуется появление в российском гражданском законодательстве понятия «независимая гарантия». Проводится анализ существенных изменений правовой конструкции банковской гарантии при трансформации в независимую гарантию.

Ключевые слова: обеспечение исполнения обязательств, независимая гарантия, банковская гарантия.

Alena S. Sholohova,

master's degree student,

PEI of HE "Management and Production Academy",

Moscow, Russia

INSTITUTION OF BANKING/INDEPENDENT GUARANTEE TRANSFORMATION

The article researches the emergence of the term "independent guarantee" in Russian civil laws. The author analyses relevant changes in the statutory concept of banking guarantee under the conditions of transformation into the independent guarantee.

Keywords: ensuring performance of obligations, independent guarantee, banking guarantee.

Регламентация банковской гарантии как одного из способов обеспечения исполнения обязательств была осуществлена нормами параграфа 6 главы 23 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее по тексту – ГК РФ).

Трансформация банковской гарантии в независимую была осуществлена нормами Федерального закона от 08.03.2015 № 42-ФЗ, вступившего в законную силу с 01.06.2015.

Внесение изменений в нормы общей части обязательственного и договорного права существенно модернизировало правовую конструкцию банковской гарантии.

Объем указанных изменений в целом позволяет отнести их к мерам, направленным на унификацию положений российского законодательства с правилами, закрепленными в Конвенции ООН о независимых гарантиях и резервных аккредитивах 11 декабря 1995 г [4].

По независимой гарантии гарант принимает на себя по просьбе другого лица (принципала) обязательство уплатить указанному им третьему лицу (бенефициару) определенную денежную сумму в соответствии с условиями данного гарантом обязательства независимо от действительности обеспечиваемого такой гарантией обязательства.

Требование об определенной денежной сумме считается соблюденным, если условия независимой гарантии позволяют установить подлежащую выплате денежную сумму на момент исполнения обязательства гарантом.

Гарантами могут выступать банки или иные кредитные организации (соответственно, гарантии, выдаваемые такими лицами, сохраняют название банковских гарантий), а также другие коммерческие организации. Исходя из статуса лица, которому законодатель предоставил право выдачи гарантии, выдаваемые банками или иными кредитными организациями гарантии так и сохранили свое наименование – банковские гарантии.

На бенефициара возложена ответственность возместить гаранту или принципалу убытки, которые причинены вследствие того, что представленные им документы являлись недостоверными либо предъявленное требование являлось необоснованным. Эти нормы являются новыми, ранее действия бенефициара по предъявлении необоснованного требования квалифицировались судами как злоупотребление правом. Такой подход был сформирован Президиумом Верховного суда РФ в 1998 году, который определил, что при наличии доказательств прекращения основного обязательства в связи с его надлежащим исполнением, о чем бенефициару было

известно до предъявления письменного требования к гаранту, судом может быть отказано в удовлетворении требований бенефициара (статья 10 Гражданского кодекса Российской Федерации).

Статья 369 ГК РФ, предусматривавшая выдачу банковской гарантии на возмездных началах, признана утратившей силу. Однако можно предположить, что выдача коммерческими организациями независимой гарантии также будет осуществляться на возмездных началах, что определяется природой предпринимательской деятельности [3, с. 97].

В заключение необходимо отметить, что внесенные в ГК РФ изменения, в части изложения положений о банковской гарантии, в новой редакции были весьма внушительны и положительно повлияли на возможность использования такого инструмента обеспечения исполнения обязательства, как независимая гарантия. Однако судебная практика по вопросу использования независимых гарантий пока не сложилась, что свидетельствует о выработке в ближайшее время правовой позиции Верховного суда РФ.

СПИСОК ЛИТЕРАТУРЫ

- 1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. 29.07.2017) // СЗ РФ. – 1994. – № 32. – Ст. 3301.*
- 2. Солдатова В.И. Новеллы ГК России о способах обеспечения исполнения обязательств // Законы России: опыт, анализ, практика. – 2016. – № 8. – С. 92-97.*
- 3. Федеральный закон от 08.03.2015 № 42-ФЗ «О внесении изменений в часть первую Гражданского кодекса Российской Федерации» // СЗ РФ. – 2015. – № 10. – Ст. 1412.*
- 4. http://www.uncitral.org/uncitral/ru/uncitral_texts/payments/1995Convention_guarantees_credit.html*