

ТОМСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ

АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ ПРАВОВЕДЕНИЯ

В СОВРЕМЕННЫЙ ПЕРИОД

ПОД РЕДАКЦИЕЙ ДОКТОРА ЮРИДИЧЕСКИХ
НАУК В.Ф. ВОЛОВЧА

ИЗДАТЕЛЬСТВО ТОМСКОГО УНИВЕРСИТЕТА

ТОМСК - 1996

ПРАВОВАЯ ПРИРОДА ЗАЛОГОВОГО ПРАВООТНОШЕНИЯ

Т. А. Савельева

Проблема правовой природы залогового правоотношения относится к числу наиболее сложных проблем гражданского права. На протяжении многих десятилетий ведется спор о том, относится ли залог к числу институтов вещного или обязательственного права. На первый взгляд может показаться, что выяснение юридической природы залогового правоотношения носит сугубо теоретический характер и не имеет выхода на практику. Однако представляется, что выяснение сущности залогового правоотношения, его правовой природы имеет важное значение для определения содержания залога как правового института, что, в свою очередь, позволяет определить принципиальные подходы при толковании действующего законодательства и оказывает непосредственное влияние на практику его применения.

Основанием разграничения гражданских правоотношений на вещные и обязательственные является способ реализации субъективных гражданских прав. Участвующее лицо в вещном правоотношении имеет возможность самостоятельно осуществить принадлежащее ему правоотношение без совершения каких-либо положительных действий со стороны обязанных лиц. Сущность вещного права определяют как господство лица над вещью, а в числе важнейших черт указывают право следования и право преимуществва.

Представляется, что для рассмотрения вопроса о правовой природе залогового правоотношения необходимо проанализировать данное правоотношение именно с точки зрения способа реализации субъективного права залога, определить границы и степень господства залогодержателя на предмет залога, рассмотреть вопрос о том, свойственным ли залoгу право следования и право преимуществва.

Следует сразу отметить, что существующая в законодательстве конструкция залога очень широка, отдельные виды залога существенно отличаются друг от друга, и выяснение правовой природы залогового правоотношения невозможно без анализа особенностей различных видов залога, предусмотренных действующим законодательством.

Так, анализ такого вида залога, как зклад, когда предмет залога передается залогодержателю, позволяет сделать вывод о вещном характере залогового правоотношения. Этот вывод осно-

выдается из следующего: во-первых, залогодержателю предоставляется внешне правовая защита (он вправе истребовать свое имущество из чужого незаконного владения, в том числе из владения залогодателя, а в случаях, когда по условиям договора залогодержателю предоставляется право пользоваться переданным предметом залога, он может требовать от других лиц, в том числе от залогодателя, устранения всяких нарушений, не соединенных с лишением владения), во-вторых, при неисполнении должником обеспеченного залогом обязательства удовлетворение требований залогодержателя в наименьшей степени зависит от личности и действий залогодателя. Залогодержатель реализует свои правомочия на "чужую вещь" своими действиями.

Наиболее распространенным видом залога является залог без передачи имущества залогодержателю. Законом предусмотрено несколько разновидностей: это ипотека, залог товаров в обороте и переработке. Хотя имущество здесь не передается залогодержателю, а находится в собственности, владении и пользовании залогодателя, но определенные правомочия на это "чужое имущество" имеет и залогодержатель. Характер этих правомочий, их реализации существенным образом различаются, например, при ипотеке и залоге товаров в обороте.

Представляется, что с точки зрения правовой природы залогового правоотношения имеют значение особенности предмета залога, причем эти особенности, на мой взгляд, иные, чем те, которые положены законодателем в основу выделения разновидностей залога с оставлением предмета у залогодателя (ипотека, залог товаров в обороте).

Итак, имущество остается во владении и пользовании залогодателя. Возникает вопрос, что же здесь служит обеспечением требования залогодержателя - "вещь" или все-таки действия владения ею залогодателя. Видимо, ответ на этот вопрос и позволит подойти к разрешению проблемы правовой природы залогового правоотношения.

В рамках данного вида залога содержание и реализации правомочия залогодержателя на предмет залога могут быть различны, при залоге недвижимости и иных объектов, в частности транспортных средств, которые подлежат специальной регистрации, залогодержатель имеет по существу вещное обеспечение, в том смысле, что: во-первых, он в определенной мере "господствует" над вещью независимо от личности собственника; оказывает влияние на судьбу вещи (в силу ст. 346 ГК РФ распоряжение предметом залога по общему правилу осуществляется с согласия залогодержателя); во-вторых, при переходе права собственности на заложенное имущество к другому лицу право залога сохраняет силу (ст. 353 ГК РФ), т.е. проявляется свойственное вещным правоотношениям право следования; в-третьих,

свои требования залогодержатель удовлетворяет преимущественно перед другими кредиторами, т.е. вещное право идет впереди обязательственного. Причем и силу регистрации залога все перечисленные выше правомочия залогодержателя реально выполняются: предмет залога можно всегда найти в натуре и обратить взыскание.

Следнее обстоит дело с нерегистрируемыми предметами залога. Строго говоря, норми закона, устанавливающие право следования, право преимуществва, относятся и к регистрируемым и к нерегистрируемым предметам залога. Но одно из условий реализации вещного обеспечения - это наличие "вещи" в натуре, что является проблематичным при залоге нерегистрируемых объектов.

Особое место среди разновидностей занимает залог товаров в обороте и переработке. Обеспечительная сила залога товаров в обороте по многим зависит от действий залогодателя. В пределах от резка древесины, когда одни толпаи отчуждены, а другие не приобретены, можно говорить, что кредит не имеет вещного обеспечения, отсюда

для сторон на этом этапе вполне обоснованно можно рассматривать как обязательственные, так как кредитор на момент предоставления кредита имеет не вещное обеспечение, а лишь обещание предоставить вещное обеспечение, а реализация этого обещания зависит от действий залогодателя.

Обязательно правовую основу с точки зрения характера возникающих правовых связей имеет и такой вид залога, как залог права. Обеспечительная ценность залогового права зависит не только от финансового положения, личных качеств и поведения залогодателя, но еще и от финансового положения, личных качеств и поведения должника залогодателя.

Таким образом, отдельные виды залога существенно отличаются друг от друга, и по критерию наличия или отсутствия вещного характера обычно выделяют:

- а) залог, которые обладают вещным характером; - к ним относятся заклад, залог имущества, подлежащего регистрации;
- б) залог, которые не обладают вещным характером: залог товаров в обороте и переработке, залог прав.

В связи с изложенным в литературе поставлен вопрос о правомерности объединения различных правовых форм в единый правовой институт и возможном критерии такого объединения. Законодателем этот критерий сформулирован как целевая направленность, назначение залога: все виды залога объединены с другими правовыми формами и дано "Способы обеспечения обязательств".