

На правах рукописи

Захаркина Анна Владимировна

**ФАКУЛЬТАТИВНЫЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА
ПО РОССИЙСКОМУ ГРАЖДАНСКОМУ ПРАВУ**

12.00.03 – гражданское право; предпринимательское право;
семейное право; международное частное право

Автореферат

диссертации на соискание ученой степени

кандидата юридических наук

Саратов – 2016

Работа выполнена в федеральном государственном бюджетном образовательном учреждении высшего профессионального образования «Пермский государственный национальный исследовательский университет».

Научный руководитель: доктор юридических наук, профессор
Кузнецова Ольга Анатольевна,

Официальные оппоненты: **Кулаков Владимир Викторович,**
доктор юридических наук, профессор,
ФГБОУ ВО «Российский государственный
университет правосудия», заведующий ка-
федрой гражданского права

Кожокарь Игорь Петрович,
кандидат юридических наук, доцент,
ФГБОУ ВО «Саратовская государственная
юридическая академия», заведующий ка-
федрой гражданского и международного ча-
стного права

Ведущая организация: Федеральное государственное бюджетное
образовательное учреждение высшего обра-
зования «Ульяновский государственный
университет»

Защита диссертации состоится «24» июня 2016 года в 11:00 часов на заседании диссертационного совета Д-212.239.03 при Федеральном государственном бюджетном образовательном учреждении высшего образования «Саратовская государственная юридическая академия» по адресу: 410056, г. Саратов, ул. Чернышевского, 104, зал заседаний диссертационных советов.

С диссертацией можно ознакомиться в научной библиотеке и на сайте Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего образования «Саратовская государственная юридическая академия» (http://test.ssla.ru/diss_d.phtml).

Автореферат разослан «___» _____ 2016 г.

Ученый секретарь
диссертационного совета,
кандидат юридических наук



Колодуб Григорий Вячеславович

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Актуальность темы исследования проявляется в нескольких аспектах. *Экономический аспект.* Важнейшей задачей гражданско-правового регулирования является обеспечение стабильности обязательственных отношений, которые, опосредуя перемещение материальных благ, составляют основу товарно-денежного оборота. Развитие рыночных экономических отношений требует конструирования новых моделей гражданско-правовых обязательств, создающих для участников имущественного оборота дополнительные гарантии реального исполнения обязательств.

К числу таких обязательств относятся и факультативные обязательства, обладающие значительным экономическим потенциалом. Благодаря усложняющему элементу – праву должника на замену основного исполнения факультативным исполнением – факультативные обязательства защищают интересы и кредитора, стремящегося к получению реального исполнения обязательства, и должника, приобретающего «льготное» право замены предмета исполнения. Установление оптимального баланса интересов кредитора и должника в рамках факультативного обязательства является необходимой гарантией поддержания делового сотрудничества, предотвращения юридических конфликтов и достижения наиболее полного удовлетворения интересов участников имущественного оборота.

Правотворческий аспект. На протяжении длительного времени развития российского гражданского права серьезной преградой признания факультативных обязательств являлось отсутствие их правовой регламентации на уровне кодифицированных актов (Гражданский кодекс РСФСР 1922 г., Гражданский кодекс РСФСР 1964 г., Гражданский кодекс Российской Федерации (далее – ГК РФ) 1994 г. (до 8 марта 2015 г.)). С 1 июня 2015 г. вступили в силу изменения в ГК РФ, которыми впервые в отечественной истории факультативные обязательства были закреплены в общей части обязательственного права (ст. ст. 308.2, 320.1 ГК РФ). Только правильное понимание законодательной конструкции факультативных обязательств позволит эффектив-

но использовать посвященные им гражданско-правовые нормы, и избежать противоречивой судебной практики.

Учитывая скудность нормативной регламентации факультативных обязательств, представляется необходимым изложение предложений по дальнейшему совершенствованию их правового регулирования.

Доктринальный аспект. Длительное отсутствие правового регулирования факультативных обязательств в российском законодательстве не способствовало становлению теоретической определенности в обосновании их правовой сущности, а акцент в изучении факультативного обязательства чаще всего смещался в сферу их сопоставления с альтернативными обязательствами, без учета их самостоятельной гражданско-правовой ценности.

Ряд принципиальных вопросов о факультативных обязательствах не получил надлежащего разрешения в гражданско-правовой доктрине (функции факультативных обязательств; методологические предпосылки их сравнения со сходными гражданско-правовыми конструкциями; особенности действия в них общих принципов исполнения обязательств; правовые последствия гибели предмета основного исполнения и факторы, влияющие на данные последствия), другие проблемы, касающиеся факультативных обязательств, остаются остро дискуссионными (определение понятия факультативного обязательства; выявление его квалифицирующих признаков; отграничение от смежных правовых конструкций; основания их возникновения и прекращения).

Одной из актуальных и значимых задач отечественной цивилистической науки является формирование современной теории факультативного обязательства.

Правоприменительный аспект. Недостаточность существующей нормативной базы в совокупности с нехваткой теоретических исследований факультативных обязательств порождает неединообразную и противоречивую судебную практику рассмотрения соответствующих споров. Особенно остро это проявляется при отграничении судами факультативных обязательств от альтернативных обязательств, от обязательств, осложненных отступным, а

также при определении гражданско-правовых последствий гибели основного предмета факультативных обязательств.

Обобщение, анализ и оценка материалов судебной практики о факультативных обязательствах необходимы для повышения определенности правоприменительной практики в этой сфере.

Степень научной разработанности темы. Проблемы факультативных обязательств затрагивались в диссертационных исследованиях только по смежным темам, в частности в докторской диссертации В.В. Кулакова «Сложные обязательства в гражданском праве» (М., 2011 г.) при формировании ученым концепции сложных обязательств (определены особенности факультативных обязательств, позволяющие отличать последние от альтернативных обязательств; сделан вывод о сложности структуры факультативных обязательств), а также в кандидатских диссертациях: при изучении альтернативных обязательств В.С. Петровым – «Альтернативное обязательство по российскому гражданскому праву» (М., 2006) (сформулированы понятие, структура и содержание факультативных обязательств; предложены критерии отграничения факультативных обязательств от альтернативных) и Е.Л. Алехиной – «Гражданско-правовое регулирование возникновения и исполнения альтернативного обязательства в Российской Федерации» (М., 2011) (рассмотрены отличительные черты факультативного обязательства, позволяющие проводить разграничение между ним и альтернативным обязательством); при научном осмыслении отдельных вопросов общей части обязательственного права в работах Т.А. Волковой – «Договорные основания прекращения обязательств» (Казань, 2006) (аргументирован тезис о том, что предоставление отступного не порождает факультативного обязательства), А.А. Чайки – «Принцип надлежащего исполнения обязательств» (Волгоград, 2007) (исследованы специальные требования, предъявляемые к предмету исполнения в факультативном обязательстве), И.Ю. Шумейко – «Проблемы исполнения обязательств в гражданском праве» (Ростов н/Д, 2009) (обращено внимание на особенности предмета исполнения в факультативном обязательстве), О.С. Гринь – «Поручительство в механизме

обеспечения исполнения обязательств» (М., 2012) (обоснована точка зрения, в соответствии с которой поручительство по неденежным обязательствам приобретает качество факультативного обязательства).

Отдельные вопросы факультативных обязательств непосредственно затрагивались в научных статьях В.А. Белова, Е.Е. Богдановой, А. Бычкова, В.В. Витрянского, М.А. Егоровой и других ученых.

Безусловно, существующие в цивилистике научные представления и выводы относительно отдельных аспектов факультативных обязательств имеют важное методологическое, теоретическое и правоприменительное значение для формирования целостного понимания этой гражданско-правовой конструкции. Однако во всех указанных выше научных трудах факультативные обязательства не становились предметом самостоятельного исследования, не были подвергнуты комплексной разработке. Как следствие, до сих пор не предложена полная, содержащая все элементы теория факультативных обязательств.

Цели и задачи исследования. *Цель настоящей диссертации* состоит в решении имеющей значение для развития российского гражданского права задачи – разработке теории факультативных обязательств, включающей их понятие, признаки, функции, место среди других обязательств, основания возникновения и прекращения, а также особенности исполнения.

Заявленная цель обусловила необходимость постановки и решения следующих конкретных *задач*:

- изучить эволюцию цивилистических взглядов на факультативные обязательства;
- рассмотреть современные концепции факультативных обязательств в гражданско-правовой науке;
- обозначить признаки факультативных обязательств и, основываясь на них, предложить определение данного понятия;
- установить методологические основы сравнения факультативных обязательств со смежными гражданско-правовыми конструкциями;

- выявить различия факультативных обязательств и альтернативных обязательств;
- определить и описать отличия факультативных обязательств от обязательств, осложненных отступным;
- проанализировать основания возникновения факультативных обязательств;
- выявить особенности принципов исполнения факультативных обязательств;
- раскрыть особенности механизма прекращения факультативных обязательств.

Объектом исследования является теория факультативного обязательства, а также общественные отношения, создающиеся в связи с возникновением, исполнением и прекращением факультативных обязательств.

Предметом исследования выступают нормы ранее действовавшего и современного отечественного и зарубежного гражданского законодательства, практика их применения, а также соответствующие положения цивилистической доктрины.

Методологическая основа диссертационного исследования. При проведении исследования использовались следующие методы: общенаучный диалектический, универсальные научные методы (анализ и синтез, индукция и дедукция, сравнение, абстрагирование, конкретно-исторический, структурно-функциональный, формально-логический, системно-структурный), специально-юридические методы (сравнительно-правовой, метод системного толкования, метод правового моделирования).

Общеметодологическую основу диссертации составил диалектико-материалистический метод познания правовой действительности, позволивший исследовать факультативные обязательства в их развитии, рассмотреть проблематику факультативных обязательств в неразрывном единстве с иными гражданско-правовыми конструкциями, а также с опорой на судебную практику.

В работе активно использовались такие универсальные научные методы, как анализ и синтез доктринальных, нормативных и правоприменительных материалов. Конкретно-исторический метод позволил проследить эволюцию цивилистических взглядов на факультативные обязательства. Благодаря структурно-функциональному методу были выявлены функции факультативных обязательств через призму их структурных особенностей.

Метод сравнения как универсальный научный метод и сравнительно-правовой метод как специально-юридический метод способствовали выявлению гражданско-правовых конструкций, с которыми корректно сравнивать факультативные обязательства, а также осуществлению (при помощи иных научных методов) сравнения факультативных обязательств, альтернативных обязательств и обязательств, осложненных отступным.

Кроме того, широко использовались специально-юридические методы: метод правового моделирования, позволивший конструировать возможные правовые ситуации при использовании факультативного обязательства; метод системного толкования, примененный при установлении особенностей исполнения и прекращения факультативных обязательств.

Нормативной основой исследования послужили нормы российского законодательства (Конституция РФ, Гражданский кодекс РФ, федеральные законы и иные нормативно-правовые акты). Помимо этого, анализу подвергались положения гражданского законодательства некоторых зарубежных государств (Азербайджан, Беларусь, Грузия, Израиль, Италия, Казахстан, Квебек, Латвия, Нидерланды, Франция, Эстония).

Эмпирическую основу исследования составили материалы судебной практики Высшего арбитражного суда РФ (6), федеральных арбитражных судов округов (24), арбитражных апелляционных судов (14), арбитражных судов субъектов РФ (9), а также правоприменительные акты судов общей юрисдикции (12). Всего в работе присутствуют ссылки на 39 судебных актов, принятых в 1997–2015 гг.

Теоретическая основа исследования. Диссертационное исследование в первую очередь основывается на работах ученых дореволюционного и советского

периодов истории, таких как М.М. Агарков, Д.И. Азаревич, К. Бернштейн, Б. Виндшейд, Э. Годэмэ, В.М. Гордон, В.П. Грибанов, Р. Зом, О.С. Иоффе, О.А. Красавчиков, С.Н. Ландкоф, И.Б. Новицкий, В.А. Ойгензихт, И.А. Покровский, Ф.К. Савиньи, С.В. Сарбаш, Г.А. Свердлык, В.И. Синайский, А.А. Тилле, Е.А. Флейшиц, Р.О. Халфина, П.П. Цитович, Г.Ф. Шершеневич и др.

Также теоретическую основу работы составляют труды таких специалистов в области теории права и гражданского права, как С.С. Алексеев, Н.П. Асланян, Н.А. Баринов, А.В. Барков, В.В. Бациев, В.А. Белов, В.С. Белых, М.И. Брагинский, Е.В. Вавилин, В.В. Васильев, Н.В. Витрук, В.В. Витрянский, А.В. Волков, В.В. Долинская, М.А. Егорова, В.С. Ем, В.П. Камышанский, И.П. Кожокар, Г.В. Колодуб, Е.Г. Комиссарова, П.В. Крашенинников, О.А. Кузнецова, В.В. Кулаков, О.Э. Лейст, А.Л. Маковский, В.П. Мозолин, С.Ю. Морозов, В.С. Петров, М.А. Рожкова, Ю.В. Романец, А.П. Сергеев, Е.А. Суханов, В.М. Сырых, В.М. Тархов, Ю.К. Толстой, Е.М. Тужилова-Орданская, С.Ю. Филиппова, З.И. Цыбуленко, М.Ю. Чельшев, О.Ю. Шиловост, В.Ф. Яковлев и др.

Отдельно стоит отметить, что в теоретическую основу работы положены труды ученых юридического факультета ФГБОУ ВПО «Пермский государственный национальный исследовательский университет» – В.Г. Голубцова, Н.Л. Бондаренко, Е.Г. Комиссаровой, О.А. Кузнецовой, А.Г. Матвеева, Д.В. Носова, А.Ф. Пьянковой, В.П. Реутова, Т.В. Шершень.

Научная новизна результатов диссертационного исследования заключается в том, что на базе имеющихся теоретических положений, раскрытых в работе, разработана современная цивилистическая теория факультативных обязательств, позволившая сформировать комплексное научное представление о них.

При этом в работе сформулирована новая по содержанию дефиниция факультативных обязательств, обоснован принципиально новый подход к их правовой сущности – через призму функциональной концепции факультативных обязательств; определены видовые признаки, квалифицирующие факультативные обязательства в качестве самостоятельной гражданско-правовой категории; выявлены методологические предпосылки сравнения факультативных обяза-

тельств со смежными гражданско-правовыми конструкциями; осуществлен сравнительный анализ факультативных обязательств и альтернативных обязательств, а также обязательств, осложненных отступным; уточнены основания возникновения и прекращения факультативных обязательств; сформулированы особенности действия принципов исполнения факультативных обязательств.

Научная новизна исследования определяется следующими **основными положениями, выносимыми на защиту:**

1. Под факультативными обязательствами следует понимать однопредметное сложное обязательство с множественностью в объекте исполнения, в силу которого должник обязуется совершить в пользу кредитора основное исполнение, как то: передать имущество, выполнить работу, оказать услугу, внести вклад в совместную деятельность, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, однако вправе заменить его факультативным исполнением, предусмотренным условиями обязательства, а кредитор обязан принять как основное, так и факультативное исполнение. К числу квалифицирующих признаков факультативного обязательства следует отнести: а) однопредметность; б) множественность в объекте исполнения; в) сложность обязательства, проявляющаяся в секундарном праве должника на замену основного исполнения факультативным; г) реализация должником секундарного права на замену основного исполнения порождает одностороннюю правоизменяющую вспомогательную сделку; д) кредитор факультативного обязательства вправе потребовать только основное исполнение.

2. С учетом поддерживаемой нами функциональной концепции, факультативное обязательство направлено на выполнение следующих функций: в период возникновения факультативного обязательства – функции 1) надлежащего исполнения обязательства и 2) исполнения обязательства в натуре; в период изменения факультативного обязательства, когда должник намерен приступить к факультативному исполнению, – 3) гарантийную; в период исполнения факультативного обязательства – функции 4) заранее приобретенного права на отказ от предоставления основного исполнения путем предос-

тавления факультативного исполнения, 5) приобретения права на освобождение от основного исполнения, 6) защиты добросовестной стороны обязательства и 7) поддержания баланса интересов кредитора и должника.

3. Факультативные обязательства должны сопоставляться только с альтернативными обязательствами и обязательствами, осложненными отступным, поскольку являются однородными и обладают сходными видовыми признаками: 1) сложность обязательства; 2) наличие секундарного права на совершение выбора (замены); 3) исполнение по модели простого обязательства; 4) множественность в объекте исполнения.

4. В результате сравнения факультативных обязательств и альтернативных обязательств, их различия заключаются в следующем: 1) предмет факультативного обязательства определенный, но изменимый, а альтернативного обязательства – неопределенный, но определимый; 2) в факультативном обязательстве субъектом, обладающим правом замены основного исполнения факультативным исполнением, является исключительно должник; в альтернативном же обязательстве субъектом права выбора, по общему правилу, выступает должник, однако по условиям обязательства им может быть также кредитор или третье лицо; 3) в факультативном обязательстве кредитор вправе требовать только основное исполнение; в альтернативном же обязательстве, по общему правилу, кредитор не может требовать предоставления ему конкретного исполнения до совершения должником выбора, если должник является субъектом выбора; 4) изменение в первоначальной множественности предметов исполнения в альтернативном обязательстве, по общему правилу, трансформирует альтернативное обязательство в простое однопредметное; невозможность предоставления основного исполнения в факультативном обязательстве, по общему правилу, влечет его прекращение.

5. Отличия факультативных обязательств от обязательств, осложненных отступным, заключаются в следующем: 1) предметом отступного исполнения может быть только имущество; предметом факультативного исполнения могут выступать любые объекты гражданских прав, за исключением не-

материальных благ; 2) заключение соглашения об отступном возможно как до, так и после нарушения обязательства, а установление права должника на предоставление факультативного исполнения возможно только до нарушения обязательства; 3) кредитор в обязательстве, осложненном отступным, не вправе потребовать первоначального исполнения до истечения установленного сторонами срока предоставления отступного исполнения, а кредитор факультативного обязательства в любое время вправе потребовать от должника предоставления основного исполнения.

6. Основаниями возникновения факультативных обязательств являются договоры и другие сделки. При этом к числу их существенных условий, кроме предмета основного исполнения, относится и предмет факультативного исполнения. Такие юридические факты, как причинение вреда и неосновательное обогащение, не могут самостоятельно породить факультативное обязательство, но в совокупности с соглашением сторон (договором) они могут быть элементом юридического состава, влекущего возникновение факультативного обязательства.

7. Общие принципы исполнения обязательств действуют при реализации факультативных обязательств со следующими особенностями: 1) принцип реального исполнения: предоставление как основного, так и факультативного исполнений следует считать реальным исполнением, т.е. исполнением обязательства в натуре; 2) принцип надлежащего исполнения: *надлежащим предметом* является предмет как основного, так и факультативного исполнений; *надлежащий способ* зависит от того, к основному или факультативному исполнению приступит должник; *надлежащий срок* исполнения является единым как для основного, так и для факультативного исполнений; *надлежащее место* зависит от избранного должником основного или факультативного исполнения; 3) принцип содействия сторон, который заключается в своевременном предоставлении должником необходимой информации кредитору о его намерении приступить к факультативному исполнению.

8. В случае гибели предмета факультативного обязательства возможны три ситуации, отличающиеся юридическими последствиями: 1) если предостав-

ление основного исполнения стало невозможно по обстоятельствам, за которые ни одна из сторон не отвечает, то факультативное обязательство прекращается невозможностью исполнения, при этом должник обязан возвратить исполненное кредитором по обязательству либо вместо этого должник вправе прекратить факультативное обязательство надлежащим исполнением, предоставив кредитору предмет факультативного исполнения; 2) в случае невозможности предоставления основного исполнения должником, вызванной виновными действиями кредитора, обязательство прекращается, даже если предоставление факультативного исполнения возможно, при этом кредитор не вправе требовать возвращения исполненного им по обязательству; 3) если должник не может предоставить основное исполнение, так как оно стало невозможно по обстоятельствам, за которые отвечает должник, то последний вправе приступить к факультативному исполнению либо возвратить исполненное кредитором по обязательству, а также возместить убытки, вызванные неисполнением обязательства.

Теоретическая значимость исследования состоит в том, что его положения в совокупности формируют целостную теорию факультативных обязательств в цивилистике, включающую: понятие факультативных обязательств и его квалифицирующие признаки; основанное на всестороннем изучении представление о взаимосвязи факультативных обязательств с другими гражданско-правовыми конструкциями; подробную гражданско-правовую характеристику оснований возникновения и прекращения факультативных обязательств.

Выводы и предложения, содержащиеся в диссертации, дополняют и развивают такой раздел науки гражданского права, как общие положения об обязательствах, в части таких вопросов, как понятие и виды обязательств, принципы исполнения обязательств, условия надлежащего исполнения обязательств, прекращение обязательств, и имеют теоретико-методологическое значение для дальнейших исследований в этой области.

Практическая значимость работы подтверждается тем, что:

– разработаны положения о факультативных обязательствах, внедренные в практику Семнадцатого арбитражного апелляционного суда, в учебный

процесс АНО ВО «Пермский институт экономики и финансов» и деятельность по оказанию юридических услуг ООО «Праводел» (г. Пермь);

– определены перспективы практического использования полученных теоретических результатов в виде правоприменительных рекомендаций по разрешению судебных споров, связанных с факультативными обязательствами;

– представлены предложения по совершенствованию гражданского законодательства в исследуемой области – ст. 308.2 ГК РФ. Для реализации потенциала, заложенного в факультативном обязательстве, его отграничения от смежных гражданско-правовых конструкций и эффективного использования регулирующих его норм предлагаем дополнить ст. 308.2 пунктом 2 следующего содержания:

«2. Основное исполнение и факультативное исполнение предполагаются эквивалентными, если иное не предусмотрено условиями обязательства».

Кроме того, результаты исследования могут применяться в учебном процессе при проведении занятий по гражданскому праву (первой и второй части) и предпринимательскому праву, преподавании спецкурсов «Договорное право», «Коммерческое право», «Проблемы гражданского права» и др.

Апробация результатов и внедрение результатов исследования. Диссертационная работа выполнена и обсуждена на кафедре гражданского права ФГБОУ ВПО «Пермский государственный национальный исследовательский университет».

Основные теоретические выводы и положения нашли отражение в 29 опубликованных работах, в том числе 4 – в изданиях, рекомендованных ВАК, 1 – в издании, индексируемом в БД «Scopus», а также были использованы при проведении семинарских занятий по курсу «Гражданское право».

Основные результаты диссертационного исследования докладывались и обсуждались на научно-практических конференциях различного уровня и формата проведения: Международной научно-практической конференции «Молодая наука России: вопросы теории и практики» (Волгоград, 15–16 апреля 2010 г.); Всероссийской научно-практической конференции «Социально-гуманитарные

проблемы современной науки и пути их решения» (Челябинск, 30 марта 2012 г.); XIV Всероссийской научно-практической конференции молодых ученых «Норма. Закон. Законодательство. Право» (Пермь, 26–30 апреля 2012 г.); XI ежегодной научной конференции студентов юридических вузов и юридических факультетов образовательных учреждений высшего профессионального образования Сибири и Дальнего Востока «Роль права в формировании гражданского общества в Российской Федерации» (Омск, 12 мая 2012 г.); Международной научно-практической конференции «Теория и практика актуальных научных исследований» (Люблин, 29–31 июля 2013 г.); международной научно-практической конференции «Современное общество, образование и наука» (Тамбов, 31 июля 2013 г.); Всероссийской научно-практической конференции «Актуальные проблемы экономических, юридических и социально-гуманитарных наук» (Пермь, 15 октября 2013 г.); Международной научно-практической конференции «Четвертый пермский международный конгресс ученых-юристов» (Пермь, 18–19 октября 2013 г.); региональной научно-практической конференции «Банкротство в системе рыночных отношений: актуальные проблемы нормотворчества и правоприменения (Пермь, 19 ноября 2013 г.); Международной научно-практической конференции «Пятый пермский международный конгресс ученых-юристов» (Пермь, 24–25 октября 2014 г.); Всероссийской с международным участием научно-практической конференции «Актуальные проблемы экономических, юридических и социально-гуманитарных наук» (Пермь, 23 марта 2015 г.); Региональной научно-практической конференции «Актуальные проблемы корпоративного права и арбитражного процесса» (Пермь, 8 мая 2015 г.); Международной научно-практической конференции «Шестой пермский конгресс ученых-юристов» (Пермь, 16–17 октября 2015 г.) и др.

Структура работы обусловлена логикой исследования, поставленными целью и задачами. Работа состоит из введения, трех глав, включающих девять параграфов, заключения и библиографического списка.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во введении обосновывается актуальность темы диссертационного исследования; раскрывается степень ее научной разработанности; указываются цель и задачи, объект и предмет исследования; определяются методологические, нормативные, эмпирические и теоретические основы работы; аргументируется научная новизна диссертации; показаны ее теоретическая и практическая значимость; формулируются положения, выносимые на защиту; приводятся данные об апробации полученных результатов.

Первая глава **«Теоретико-методологические основы учения о факультативных обязательствах»** составляет теоретическую и методологическую основу исследования. В ней последовательно исследуется развитие цивилистических взглядов на факультативные обязательства; рассматриваются концепции факультативных обязательств, имеющиеся в современной гражданско-правовой науке; выявляются квалифицирующие признаки факультативных обязательств, на основании которых формулируется их дефиниция.

Первый параграф *«Эволюция цивилистических взглядов на факультативные обязательства»* посвящен освещению становления учения о факультативных обязательствах.

Обосновывается, что римское право непосредственно не оперировало категорией «факультативные обязательства». Тем не менее, конструкция этого обязательства использовалась римскими учеными-юристами: моделью факультативных обязательств выступали ноксальные иски.

Указывается, что авторство термина «факультативное обязательство» принадлежит германским романистам, которые, в свою очередь, апеллировали к римским памятникам права.

Классики русской цивилистики предприняли попытку глубокой систематизации учений о данной конструкции и выработали следующую методологию объяснения ее сущности: определение факультативных обязательств

давалось через призму их отличий от альтернативных; специфика их структуры объяснялась наличием только одного предмета исполнения с правом его замены; императивно предусматривалось, что право на замену исполнения принадлежит исключительно должнику.

Сделан вывод, что в советский период развития учения о факультативном обязательстве были выделены его квалифицирующие признаки – единство предмета и определенность содержания обязательства; подробно проанализированы последствия невозможности предоставления основного исполнения в зависимости от субъекта, на котором лежит ответственность за наступившую невозможность; проведено первое исследование правовой природы факультативного исполнения.

Во втором параграфе *«Современные концепции факультативных обязательств в гражданско-правовой науке»* рассмотрены регулятивная, охранительная и синтетическая концепции факультативных обязательств; выявлены их недостатки; предложена функциональная концепция факультативных обязательств, разработанная с помощью структурно-функционального метода научного познания.

Установлено, что регулятивная концепция выражает сущность факультативного обязательства через право должника заранее приобрести потенциальную возможность заменить основное исполнение обязательства дополнительным исполнением.

В отличие от регулятивной концепции, охранительная концепция раскрывает сущность факультативного обязательства именно на «охранительной» стадии своего существования: невозможность предоставления основного исполнения обязательства влечет изменение обязательства путем предоставления факультативного исполнения, которое является «заранее обусловленным вознаграждением кредитора за убытки».

В результате последовательного исследования двух названных концепций В.А. Белов предложил третью – синтетическую концепцию, которая представляет собой попытку объединения двух «классических» концепций в единый конгломерат.

Дополнительно аргументировано, что рассмотренные концепции, делая

акцент на той или иной особенности факультативных обязательств, не в полной мере отражают сущность исследуемой конструкции, оставляют без ответов многие имеющие принципиальное значение для понимания данных обязательств вопросы. Так, регулятивная концепция не содержит ответа на вопрос, что происходит с факультативными обязательствами на «охранительной» стадии их существования. Охранительная и синтетическая концепции оставляют открытым вопрос о том, как «диспозитивное» право должника преобразуется в его «императивную» обязанность.

Кроме того, все рассмотренные концепции не затрагивают причины, по которым наступает невозможность предоставления основного исполнения и их влияния на судьбу факультативного обязательства, которые снимаются предложенной в работе функциональной концепцией факультативных обязательств.

Возникновение факультативного обязательства – это первый период его существования, на котором они направлены на выполнение двух функций – надлежащего исполнения обязательства (1) и исполнения обязательства в натуре (2).

Следующим периодом факультативного обязательства является период изменения его структуры, в случае если должник намерен приступить к факультативному исполнению. В рамках рассматриваемого периода факультативное обязательство направлено на выполнение гарантийной функции (3).

Последним периодом существования факультативного обязательства является его исполнение, в рамках которого реализуются его следующие функции: заранее приобретенного права на отказ от предоставления основного исполнения путем предоставления факультативного исполнения (4), приобретения права на освобождение от основного исполнения (5), защиты добросовестной стороны обязательства (6) и баланса интересов кредитора и должника (7).

Третий параграф *«Понятие и признаки факультативных обязательств»* посвящен анализу родовидовых признаков факультативного обязательства и формулированию его дефиниции.

При формулировании дефиниции факультативного обязательства предложены следующие квалифицирующие признаки определяемого понятия: 1)

является однопредметным с множественностью в объекте исполнения; 2) является сложным обязательством; 3) осложнено секундарным правом должника на замену основного исполнения факультативным исполнением; 4) кредитор факультативного обязательства вправе потребовать только основное исполнение.

В итоге под факультативным обязательством следует понимать однопредметное сложное обязательство с множественностью в объекте исполнения, в силу которого должник обязуется совершить в пользу кредитора основное исполнение, как то: передать имущество, выполнить работу, оказать услугу, внести вклад в совместную деятельность, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, однако вправе заменить его факультативным исполнением, предусмотренным условиями обязательства, а кредитор обязан принять как основное, так и факультативное исполнение.

Во второй главе **«Сравнение факультативных обязательств со смежными гражданско-правовыми конструкциями»** установлено место факультативных обязательств среди смежных гражданско-правовых конструкций.

Первый параграф *«Методологические предпосылки сравнения факультативных обязательств со смежными гражданско-правовыми конструкциями»* посвящен обоснованию выбора гражданско-правовых конструкций, с которыми с учетом правил использования сравнительного метода корректно соотносить факультативные обязательства.

Установлено, что факультативные обязательства могут быть сопоставлены лишь с иными обязательствами. Следовательно, поиск гражданско-правовых явлений, которые надлежит сравнивать с факультативными обязательствами, должен быть основан на родовом признаке сопоставляемых явлений.

Последовательно аргументировано, что факультативные обязательства могут быть сопоставлены только с альтернативными обязательствами и обязательствами, осложненными отступным, поскольку являются однородными явлениями (обязательствами) и обладают сходными видовыми признаками: (1) сложность обязательства; (2) наличие секундарного права на совершение выбора (замены); (3) исполнение по модели простого обязательства; (4) мно-

жественность в объекте исполнения.

Сделан вывод, что новация, как механизм прекращения обязательства, не может быть подвергнута сравнительному анализу с такими гражданско-правовыми явлениями, как факультативное обязательство, альтернативное обязательство, обязательство, осложненное отступным, так как новация в силу своей специфики в отличие от названных обязательств не образует с ними единый класс однопорядковых явлений.

Во втором параграфе *«Различия факультативных и альтернативных обязательств»* выявляются основания дифференциации факультативных и альтернативных обязательств.

Произведенный сравнительный анализ позволил определить отличия факультативных обязательств от альтернативных обязательств.

Во-первых, предмет факультативного обязательства определенный, но изменимый, а альтернативного обязательства – неопределенный, но определимый.

Во-вторых, в факультативном обязательстве субъектом, обладающим правом замены основного исполнения факультативным исполнением, является исключительно должник; в альтернативном же обязательстве субъектом права выбора, по общему правилу, выступает должник, однако по условиям обязательства им может быть также кредитор или третье лицо.

В-третьих, в факультативном обязательстве кредитор вправе требовать только основное исполнение; в альтернативном же обязательстве, по общему правилу, кредитор не может требовать предоставления ему конкретного исполнения до совершения должником выбора, если должник является субъектом выбора.

В-четвертых, изменение в первоначальной множественности предметов исполнения в альтернативном обязательстве, по общему правилу, трансформирует альтернативное обязательство в простое однопредметное; невозможность предоставления основного исполнения в факультативном обязательстве, по общему правилу, влечет его прекращение.

С учетом проведенного сравнения, сформулирована дефиниция альтернативного обязательства, под которым понимается сложное обязатель-

во с множественностью в объекте исполнения и неопределенностью в предмете, в силу которого должник обязуется совершить в пользу кредитора по своему выбору одно из двух или более исполнений, как то: передать имущество, выполнить работу, оказать услугу, внести вклад в совместную деятельность, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от определенного действия, а кредитор обязан принять такое исполнение.

В третьем параграфе *«Отличия факультативных обязательств от обязательств, осложненных отступным»* проведен сравнительный анализ факультативных обязательств и обязательств, осложненных отступным.

Аргументирован тезис о том, что факультативные обязательства и обязательства, осложненные отступным, являются самостоятельными гражданско-правовыми конструкциями, отличающимися по ряду специфических признаков.

Во-первых, предметом отступного исполнения может быть только имущество; предметом факультативного исполнения могут выступать любые объекты гражданских прав, за исключением нематериальных благ.

Во-вторых, заключение соглашения об отступном возможно как до, так и после нарушения обязательства, а установление права должника на предоставление факультативного исполнения возможно только до нарушения обязательства.

В-третьих, кредитор в обязательстве, осложненном отступным, не вправе потребовать первоначального исполнения до истечения установленного сторонами срока предоставления отступного исполнения, а кредитор факультативного обязательства в любое время вправе потребовать от должника предоставления основного исполнения.

Для реализации потенциала, заложенного в факультативном обязательстве, его отграничения от смежных гражданско-правовых конструкций и эффективного использования регулирующих его правовых норм предложено дополнить ст. 308.2 пунктом 2 следующего содержания: «2. Основное исполнение и факультативное исполнение предполагаются эквивалентными, если иное не предусмотрено условиями обязательства».

Третья глава диссертационного исследования **«Возникновение, ис-**

полнение и прекращение факультативных обязательств» включает в себя три параграфа, в рамках которых изучены основания возникновения и прекращения факультативных обязательств, а также особенности действия общих принципов исполнения при реализации факультативных обязательств.

В первом параграфе «*Основания возникновения факультативных обязательств*» исследуются юридические факты, которые влекут возникновение факультативных обязательств.

Установлено, что сделки, и в особенности такая их разновидность, как договоры, – наиболее распространенное основание возникновения факультативных обязательств. Это связано, прежде всего, с тем, что элемент осложнения исследуемых обязательств – право должника на замену основного исполнения факультативным – должен быть согласован сторонами.

Доказано, что если основанием возникновения факультативного обязательства является договор, то к числу существенных условий такого договора, кроме предмета основного исполнения, следует также отнести и предмет факультативного исполнения.

Отмечено, что особое влияние на конструирование гражданских правоотношений по типу факультативного обязательства оказывает такой императив нормы-принципа свободы договора, как свобода сторон самостоятельно выбирать условия договора, в том числе включать в него усложняющие элементы.

В параграфе также аргументировано, что односторонние сделки могут быть основанием возникновения факультативных обязательств. При этом наиболее распространенной односторонней сделкой, которая может быть основанием возникновения факультативного обязательства, является завещание.

Выделен также дискуссионный вопрос о возможности возникновения факультативного обязательства из таких юридических фактов, как причинение вреда и неосновательное обогащение. В итоге сделан вывод, что указанные юридические факты не могут самостоятельно породить факультативное обязательство, но в совокупности с соглашением сторон (договором) они могут быть элементом юридического состава, влекущего возникновение фа-

культуративного обязательства.

Уделено внимание судебному решению как основанию возникновения обязательственных правоотношений. Обосновано, что судебное решение не может быть основанием возникновения факультативного обязательства в силу требований определенности судебных решений, не допускающих вариативности.

Второй параграф «*Особенности действия общих принципов исполнения при реализации факультативных обязательств*» направлен на выявление специфики действия принципов исполнения обязательств применительно к факультативному обязательству.

Особенность принципа реального исполнения в факультативном обязательстве заключается в том, что должник вправе предоставить кредитору, как предмет основного исполнения, так и предмет факультативного исполнения при условии, что оба этих предмета изначально согласованы сторонами факультативного обязательства. В свою очередь кредитор обязан принять от должника, как основное исполнение, так и факультативное исполнение в качестве реального исполнения.

Специфика действия принципа надлежащего исполнения при реализации факультативных обязательств проявляется в следующем: *надлежащим предметом* является предмет, как основного, так и факультативного исполнений; *надлежащий способ* зависит от того, к основному или факультативному исполнению приступит должник; *надлежащий срок* исполнения является единым как для основного, так и для факультативного исполнений; *надлежащее место* зависит от избранного должником основного или факультативного исполнения.

Принцип содействия сторон при исполнении факультативного обязательства имеет особое значение, поскольку достижение основной цели такого обязательства невозможно без активного сотрудничества сторон. При этом такое сотрудничество должно выражаться, в первую очередь, в своевременном предоставлении должником необходимой информации кредитору о его намерении приступить к факультативному исполнению.

В третьем параграфе «*Основания прекращения факультативных обязательств*» рассмотрены общие основания прекращения обязательств, предусмотренные ГК РФ, и применимость их к прекращению факультативных обязательств.

Установлено, что факультативное обязательство может быть прекращено по основаниям, предусмотренным ГК РФ, другими законами, иными правовыми актами или договором.

При прекращении факультативного обязательства зачетом, говорить о «зачетоспособности» можно только в отношении основного, но не факультативного исполнения. При этом если должник, воспользовавшись своим правом, все-таки приступит к факультативному исполнению, то в таком случае можно говорить и о «зачетоспособности» факультативного исполнения.

Аргументировано, что факультативное обязательство может быть обновлено при соблюдении условий, предусмотренных ст. 414 ГК РФ: 1) существование и действительность факультативного обязательства; 2) соглашение сторон о замене факультативного обязательства другим; 3) возникновение нового обязательства; 4) явно выраженное намерение сторон обновить факультативное обязательство, а не внести в него изменения.

Обосновано, что при прекращении факультативного обязательства невозможностью исполнения теоретически мыслимы три возможные ситуации, отличающиеся юридическими последствиями: 1) должник не может предоставить основное исполнение, так как оно стало невозможно по обстоятельствам, за которые ни одна из сторон не отвечает; 2) должник не может предоставить основное исполнение, так как оно стало невозможно по обстоятельствам, за которые отвечает кредитор; 3) должник не может предоставить основное исполнение, так как оно стало невозможно по обстоятельствам, за которые отвечает должник.

В **заключении** изложены итоги диссертационного исследования в виде основных теоретических выводов и предложений по совершенствованию гражданского законодательства в рассматриваемой сфере отношений.

По теме диссертации опубликованы следующие работы:

Статьи в ведущих рецензируемых научных журналах и изданиях, рекомендованных Высшей аттестационной комиссией Министерства образования и науки Российской Федерации для опубликования результатов диссертационных исследований:

1. Захаркина, А.В. Понятие факультативного обязательства в истории цивилистической мысли [Текст] / А.В. Захаркина // Вестник Пермского университета. Юридические науки. – 2013. – Вып. 4 (22). – С. 170–175 (0,6 п.л.). ISSN 1995-4190;

2. Захаркина, А.В., Логинова, Т.Е. Факультативные и альтернативные обязательства в праве РФ и зарубежных правовых порядках: сравнительно-правое исследование [Текст] / А.В. Захаркина, Т.Е. Логинова // Вестник Пермского университета. Юридические науки. – 2014. – Вып. 1 (23). – С. 125–132 (авт.вклад – 0,26 п.л.). ISSN 1995-4190;

3. Захаркина, А.В. Основания возникновения факультативных обязательств [Текст] / А.В. Захаркина // Гуманитарные, социально-экономические и общественные науки. – 2015. – № 6. – С. 306–308 (0,27 п.л.). ISSN 2220-2404;

4. Захаркина, А.В. Основания прекращения факультативных обязательств [Текст] / А.В. Захаркина // Вестник Пермского университета. Юридические науки. – 2015. – Вып. 3 (29). – С. 47–54 (0,6 п.л.). ISSN 1995-4190;

Статьи, опубликованные в иных научных журналах и изданиях:

5. Захаркина, А.В. Альтернативные и факультативные обязательства в гражданском праве Российской Федерации [Текст] / А.В. Захаркина // Молодая наука России: вопросы теории и практики: мат-лы междунар. науч.-практ. конф. – Волгоград: Волгоградское научное издательство, 2010. – С. 54–55 (0,1 п.л.);

6. *Захаркина, А.В.* Понятие, структура и содержание альтернативных и факультативных обязательств [Текст] / А.В. Захаркина // Вестник молодых ученых ПГНИУ: сб. науч. тр.: в 2 т. – Пермь, 2011. – Т. 2. – С. 203–209 (0,3 п.л.);

7. *Захаркина, А.В.* Надлежащее исполнение альтернативных и факультативных обязательств [Текст] / А.В. Захаркина // Социально-гуманитарные проблемы современной науки и пути их решения: мат-лы III всерос. науч. конф. – Челябинск: Типография ООО «Печатный двор», 2012. – С. 133–135 (0,1 п.л.);

8. *Захаркина, А.В.* Соотношение альтернативных и факультативных обязательств со смежными понятиями обязательственного права [Текст] / А.В. Захаркина // Норма. Закон. Законодательство. Право: мат-лы XIV всерос. науч.-практ. конф. молодых ученых. – Пермь, 2012. – С. 107–109 (0,2 п.л.);

9. *Захаркина, А.В.* Разграничение альтернативных и факультативных обязательств [Текст] / А.В. Захаркина // Человек. Общество. Экономика: проблемы и перспективы взаимодействия: мат-лы IV всерос. с междунар. уч. науч.-практ. конф. студентов. – Пермь: АНО ВПО «Пермский институт экономики и финансов», 2012. – С. 405–406 (0,1 п.л.);

10. *Захаркина, А.В.* Защита прав и интересов сторон при исполнении альтернативного и факультативного обязательств [Текст] / А.В. Захаркина // Роль права в формировании гражданского общества в Российской Федерации: мат-лы XI ежегод. науч. конф. студентов юридических вузов и юридических факультетов образовательных учреждений высшего проф. образования Сибири и Дальнего Востока. – Омск: Омск. юрид. академия, 2012. – С. 63–65 (0,18 п.л.);

11. *Захаркина, А.В.* К вопросу о сущности факультативного обязательства [Текст] / А.В. Захаркина // Научный аспект. – 2013. – № 2. – С. 84–86 (0,14 п.л.);

12. *Захаркина, А.В.* Соотношение альтернативных обязательств со смежными гражданско-правовыми конструкциями [Текст] / А.В. Захаркина // Развитие учений о государстве и праве: от античности до современности: мат-лы междунар. науч.-практ. конф. Москва: Московский центр правовых исследований, 2013. – С. 19–21 (0,19 п.л.);

13. *Захаркина, А.В.* Соотношение факультативных обязательств со схожими гражданско-правовыми явлениями [Текст] / А.В. Захаркина // Теория и практика актуальных научных исследований: мат-лы междунар. науч.-практ. конф. – Люблин: Diamond trading tour, 2013. – С. 14–15 (0,11 п.л.);

14. *Захаркина, А.В.* Право выбора предмета исполнения в альтернативном обязательстве [Текст] / А.В. Захаркина // Современное общество, образование и наука: мат-лы междунар. науч.-практ. конф. – Тамбов: ООО «Консалтинговая компания Юком», 2013. – С. 71–73 (0,17 п.л.);

15. *Захаркина, А.В.* Понятие альтернативного обязательства в истории цивилистической мысли [Текст] / А.В. Захаркина // Международный научно-исследовательский журнал. – 2013. – № 7 (14). – С. 112–113 (0,14 п.л.);

16. *Захаркина А.В.* Механизм исполнения и прекращения факультативных обязательств в российском гражданском праве [Текст] / А.В. Захаркина // Актуальные проблемы экономических, юридических и социально-гуманитарных наук: мат. науч.-практ. конф. – Пермь: АНО ВПО «Пермский институт экономики и финансов», 2013. – С. 400–402 (0,37 п.л.);

17. *Захаркина, А.В.* Проблемы правового регулирования альтернативных и факультативных обязательств в гражданском законодательстве России [Текст] / А.В. Захаркина // Четвертый пермский международный конгресс ученых-юристов: мат-лы междунар. науч.-практ. конф. – Пермь: Изд-во Перм. гос. нац. иссл. ун-та, 2013. – С. 109–110 (0,17 п.л.);

18. *Захаркина, А.В.* Надлежащее исполнение обязательств как фундаментальный принцип обязательственного права [Текст] / А.В. Захаркина // Банкротство в системе рыночных отношений: актуальные проблемы нормотворчества и правоприменения: мат-лы регион. науч.-практ. конф. – Пермь: Изд-во Перм. гос. нац. иссл. ун-та, 2013. – С. 170–173 (0,18 п.л.);

19. *Захаркина, А.В.* Прекращение альтернативного и факультативного обязательств в российском гражданском праве [Текст] / А.В. Захаркина // Актуальные проблемы гражданского права. – 2014. – Вып. третий. – Минск: Международный университет «МИТСО». – С. 148–156 (0,48 п.л.);

20. *Захаркина, А.В.* Проблемы правового регулирования факультативных обязательств в российском гражданском праве [Текст] / А.В. Захаркина // 20 лет Конституции Российской Федерации: актуальные проблемы юридической науки и правоприменения в условиях совершенствования российского законодательства: Четвертый пермский международный конгресс ученых-юристов (г. Пермь, 18-19 октября 2013 г.): Избранные материалы / отв. ред. В.Г. Голубцов, О.А. Кузнецова. – М.: Статут, 2014. – С. 172–174 (0,2 п.л.);

21. *Захаркина, А.В.* Современные концепции факультативных обязательств [Текст] / А.В. Захаркина // Пятый пермский международный конгресс ученых-юристов: мат-лы междунар. науч.-практ. конф. – Пермь: Изд-во Перм. гос. нац. иссл. ун-та, 2014. – С. 91–93 (0,23 п.л.);

22. *Захаркина, А.В.* Факультативные обязательства в советской науке гражданского права [Текст] / А.В. Захаркина // Актуальные проблемы гражданского права. – 2014. – Вып. четвертый. – Минск: Международный университет «МИТСО». – С. 199–203 (0,33 п.л.);

23. *Захаркина, А.В.* Факультативное обязательство: проблемы терминологии [Текст] / А.В. Захаркина // Актуальные проблемы экономических, юридических и социально-гуманитарных наук: мат-лы VIII всерос. с междунар. уч. науч.-практ. конф. – Пермь: АНО ВО «Пермский институт экономики и финансов», 2015. – С. 190–191 (0,18 п.л.);

24. *Захаркина, А.В.* Факультативные обязательства в Концепции реформирования гражданского законодательства [Текст] / А.В. Захаркина // Пятый пермский международный конгресс ученых-юристов: избранные мат-лы / отв. ред. В.Г. Голубцов, О.А. Кузнецова. – М.: Статут, 2015. – С. 162–165 (0,18 п.л.);

25. *Захаркина, А.В.* Функциональная концепция факультативных обязательств [Текст] // Актуальные проблемы корпоративного права и арбитражного процесса: мат-лы ежег. науч.-практ. конф. молодых ученых (г. Пермь, Перм. гос. нац. иссл. ун-т, 8 мая 2015 г.) / отв. ред. Д. Н. Латыпов, В.Г. Голубцов; Перм. гос. нац. иссл. ун-т. – Пермь, 2015. С. 42–47(0,33 п.л.);

26. *Захаркина, А.В.* Прокредиторская концепция факультативных обязательств [Текст] // Банкротство в системе рыночных отношений: актуальные проблемы нормотворчества и правоприменения: мат-лы ежегод. науч.-практ. конф. молодых ученых (г. Пермь, Перм. гос. нац. исслед. ун-т, 17 апр. 2015 г.) / отв. ред. Т.М. Жукова; Перм. гос. нац. исслед. ун-т. – Пермь, 2015. С. 93–96(0,33 п.л.);

27. *Захаркина, А.В.* Родовой признак факультативного обязательства [Текст] / А.В. Захаркина // Шестой пермский международный конгресс ученых-юристов: мат-лы междунар. науч.-практ. конф. – Пермь: Изд-во Перм. гос. нац. иссл. ун-та, 2015. – С. 79–82(0,33 п.л.);

28. *Захаркина, А.В.* Особенности действия принципа реального исполнения при реализации факультативных обязательств [Текст] / А.В. Захаркина // Актуальные вопросы современной науки. – 2015. – № 2 (5). – С. 179–183 (0,6 п.л.);

29. *Zakharkina, A.V.* Facultative Obligation Construction [Text] / A.V. Zakharkina // World Applied Sciences Journal. – 2014. – 30 (10): 1214–1217 (0,85 п.л.).