

А. Хидоятуллаев
Старший преподаватель
Высших учебных курсов
Генеральной прокуратуры
Республики Узбекистан

ОСОБЕННОСТИ СОЛИДАРНОГО И СУБСИДИАРНОГО ОБЯЗАТЕЛЬСТВА В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

В ряду основных научных категорий цивилистики, таких как гражданское правоотношение, абсолютные и относительные права, право собственности и вещные права вообще, выделяется понятие обязательства. Несмотря на общий, основополагающий характер этого понятия, в науке гражданского права до сих пор нет единства в его определении. Поэтому понятие обязательства и другие вопросы обязательственного права останутся актуальными еще долгое время и будут неизменно привлекать внимание цивилистов. Содержащиеся в нем правовые нормы регулируют обширный круг общественных отношений экономического оборота. Такие отношения устанавливаются в процессе перемещения материальных благ, выступающих в форме товара. Именно эти отношения товарного оборота и составляют предмет обязательственного права. ГК РУз (ст. 234) под обязательством подразумевает гражданское правоотношение, в силу которого одно лицо (должник) обязано совершить в пользу другого лица (кредитора) определенное действие: передать имущество, выполнить работу, уплатить деньги и т.п., либо воздержаться от какого-либо действия, а кредитор вправе требовать от должника исполнения его обязанности. По своей природе обязательства относятся к имущественным гражданским правоотношениям. Это самая многочисленная группа гражданских правоотношений.

Как и в любом правоотношении, в обязательстве участвуют две стороны: управомоченная (кредитор) и обязанная (должник). Кредитором является лицо, которое вправе требовать от должника определенного поведения. Поэтому принадлежащее ему субъективное право называют правом требования. Должником выступает лицо, обязанное вести себя соответствующим образом. Лежащая на нем обязанность именуется долгом. Именно между этими двумя сторонами – кредитором и должником – и возникают взаимные права и обязанности. Несмотря на то, что сторон в обязательстве только две, в нем может участвовать и большее число лиц. Это бывает в случаях, когда в качестве кредитора, должника либо и того, и другого выступают одновременно несколько участников. Здесь имеет место множественность лиц в обязательстве.

Обязательства классифицируются по различным основаниям. По соотношению прав и обязанностей сторон они подразделяются на односторонние и взаимные. В односторонних обязательствах одной стороне принадлежит только право, а другой – обязанность (займ, возмещение вреда и т.д.). Но в большинстве случаев каждая сторона имеет и права, и обязанности, т.е. выступает одновременно в роли кредитора и должника. Такие обязательства являются взаимными (купля-продажа, аренда и др.).

По степени определенности предмета исполнения на момент возникновения обязательства выделяют однопредметные, факультативные и альтернативные обязательства. В однопредметных обязательствах

кредитор может требовать от должника выполнения им строго определенных действий. Однако в ряде случаев встречается право требования и соответствующая ему обязанность совершения одного из нескольких действий на выбор. Причем совершение любого из них составляет исполнение обязательства. Такие обязательства называются альтернативными. При этом, если иное не вытекает из закона или условий обязательства, право выбора того или иного действия принадлежит самому должнику. Факультативными являются такие обязательства, в которых должник обязан совершить в пользу кредитора определенное действие, но может заменить это исполнение иным, заранее предусмотренным предметом. Право осуществления такой замены принадлежит должнику. Поэтому кредитор не может требовать замены предмета обязательства.

Обязательства со множественностью лиц подразделяются на долевые, солидарные и субсидиарные. По общему правилу, любые обязательства со множественностью лиц являются долевыми, если иное не установлено законом или договором. В долевом обязательстве каждый из кредиторов имеет право требовать исполнения, а каждый из должников обязан исполнить обязательство лишь в определенной части. Долевое требование или долевое исполнение предполагается равным для всех участников. Неравенство долей должно быть прямо предусмотрено в законе или договоре. В отношении должника, исполнившего свою долю, обязательство прекращается.

Солидарные обязательства возникают в случаях, предусмотренных законом (например, при совместном причинении вреда) или договором. Наиболее распространена солидарность на стороне должников (солидарная обязанность). При таком положении кредитор вправе требовать исполнения обязательства как от всех должников совместно, так и от любого из них в отдельности, притом как полностью, так и в части долга. Кредитор, не получивший полного удовлетворения от одного из солидарных должников, имеет право требовать недополученное от остальных. Следовательно, каждый из солидарных должников несет перед кредитором самостоятельную обязанность исполнить обязательство в полном объеме. Солидарные должники остаются обязанными перед кредитором до тех пор, пока обязательство не будет исполнено в полном объеме.

Исполнение солидарной обязанности полностью одним из должников освобождает остальных от исполнения перед кредитором. Закон охраняет интересы должника, исполнившего обязательство. Он становится, если иное не вытекает из отношений между солидарными должниками, на место кредитора по отношению к остальным должникам и приобретает право обратного требования к ним в равных долях за вычетом доли, падающей на него самого. При этом возникает регрессное обязательство.

При солидарном требовании (солидарность на стороне кредиторов) любой из кредиторов вправе предъявить к должнику требование в полном объеме. Исполнив обязанность одному из кредиторов в полном объеме, должник освобождается от исполнения другим кредиторам. В этом случае обязательство прекращается. Кредитор, получивший такое исполнение, обязан возместить другим солидарным кредиторам причитающееся им в равных долях, если иное не вытекает из отношений между ними.

Субсидиарные обязательства представляют собой обязательства дополнительные (запасные). Законом, иными правовыми актами или договором может быть предусмотрено, что при неудовлетворении требования кредитора основным должником оно может быть предъявлено в неисполненной части другому (субсидиарному, дополнительному) должнику. Например, при отсутствии у несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет доходов или имущества, достаточных для возмещения причиненного им вреда, вред должен быть возмещен полностью или в недостающей части его родителями (усыновителями) или попечителем, если они не докажут, что вред возник не по их вине.

Следовательно, субсидиарные обязательства имеют место при множественности лиц на стороне должника, т.е. могут быть либо пассивными, либо смешанными. От долевых и солидарных обязательств субсидиарные обязательства отличаются невозможностью для кредитора предъявить требование об исполнении полностью или в части сразу же к субсидиарному должнику, минуя основного.

В настоящее время использование субъектами хозяйственной деятельности субсидиарных обязательств широко не распространено. Прежде всего это связано с несовершенством общих норм о субсидиарной ответственности. Обобщение правил о субсидиарной ответственности, правоприменительной практики, мнений известных цивилистов позволяет очертить основные проблемы этого института, а также сформулировать рекомендации по их устранению.

Гражданский кодекс Узбекистана в отличие от гражданского и торгового права других стран (Франции, Германии, Нидерландов, Швейцарии, Испании, Италии, Англии, США) содержит наряду со специальными нормами, регулирующими субсидиарные отношения применительно к некоторым формам юридических лиц, поручительству, коммерческой концессии, а также возмещению вреда, общие правила о субсидиарной ответственности. Намечившаяся тенденция к развитию многочисленных норм, посвященных субсидиарной ответственности, в направлении формирования общих начал этого института гражданского права, безусловно, представляет собой достижение законодательства. Вместе с тем такой позитивной тенденции сопутствует ряд проблем. Обратим внимание на две из них.

Намечившаяся тенденция к развитию многочисленных норм, посвященных субсидиарной ответственности, в направлении формирования общих начал этого института гражданского права, безусловно, представляет собой достижение законодательства. Вместе с тем такой позитивной тенденции сопутствует ряд проблем. Обратим внимание на две из них.

Соотношение понятий "ответственность" и "обязательство".

Так, к нам полагает, что недопустимо смешивать ответственность с исполнением договора, "термин "субсидиарная ответственность" - условный. В него не вкладывается общий смысл гражданско-правовой ответственности за нарушение обязательств. Лицо, несущее субсидиарную ответственность, собственно говоря, никакой ответственности не несет. Оно лишь выполняет обязанность, возложенную на него законом или договором".

Такой подход ведет к смешению понятий "ответственность" и "обязательство". К примеру, Е.А. Суханов, называя конструкцию п. 1 ст. 399 ГК РФ "субсидиар-

ным обязательством", как "самостоятельной разновидностью обязательств со множественностью лиц", отмечает также, что "субсидиарное обязательство, подобно пассивному солидарному обязательству, также представляет собой разновидность (форму) гражданско-правовой ответственности либо за действия основного должника... либо за собственные упущения... Именно поэтому правила о субсидиарных обязательствах отнесены законом в главу, посвященную ответственности за нарушение обязательств".¹

Добровольное исполнение вряд ли можно рассматривать в качестве меры гражданско-правовой ответственности, так как "юридическая ответственность в позитивном правоотношении - это опосредованное государственным принуждением исполнение обязанности".² Поскольку ответственность мы связываем с государственным принуждением, то появляющееся новое правоотношение, в рамках которого реализуется любая правовая, в том числе и гражданско-правовая ответственность. Таким новым правоотношением является процессуальное (гражданско-процессуальное) правоотношение. При добровольном исполнении субсидиарного обязательства дополнительным (запасным) должником осуществляется реализация обязанности в рамках первоначального правоотношения (обязательственного) без применения государственного принуждения. "Добровольное же исполнение обязанности юридической ответственностью не является".

Кроме этого, важнейшим основанием гражданско-правовой ответственности является правонарушение. При отсутствии совершенного субсидиарным должником правонарушения некорректно рассматривать его субсидиарную обязанность в качестве элемента охранительного правоотношения. В противном же случае мы неизбежно придем к абсурдному утверждению, что правонарушителем становится всякий добровольно исполнивший обязательство. Неисполнение основным должником своего обязательства является одним из юридических фактов, составляющих сложный фактический состав, основание субсидиарного обязательства.³

Субсидиарную ответственность в учебной и научной литературе нередко трактуют как субсидиарное обязательство. В этом плане большинство авторов единодушны в определении субсидиарного обязательства как формы субсидиарной ответственности. Так, В.В. Витрянский ставит субсидиарную ответственность в один ряд с долевой и солидарной ответственностью, по критерию распределения ответственности между несколькими лицами. Согласно доминирующему мнению, субсидиарное обязательство является разновидностью обязательств с множественностью лиц (наряду с долевыми и солидарными обязательствами). Особенность субсидиарного обязательства заключается в том, что оно имеет место при пассивной либо смешанной множественности, т.е. множественности на стороне должника. Однако некоторые авторы отрицают множественность лиц как в субсиди-

¹ Суханов Е.А. Гражданское право: в 2 т. Том II. Полутом 1: Учебник. -С.28-29.

² Братусь С.Н. Юридическая ответственность и законность (очерк теории). -М., 2001. -С.81-82.

³ См.: Брагинский М.И. // Гражданское право России: Курс лекций. Часть первая. -М., 1996. -С.269.

арных договорных, так и во внедоговорных субсидиарных обязательствах.¹

Действительно, при субсидиарной ответственности наряду с основным должником существует еще и дополнительный (субсидиарный) должник. Но отрицание множественности лиц в этих обязательствах представляется более правильным. Субсидиарное обязательство, по справедливому мнению большинства авторов, является той правовой формой, в которой реализуется субсидиарная ответственность, суть которой заключается в том, что кредитор может предъявить требование, возникшее вследствие нарушения основным должником своего обязательства, к дополнительному должнику. Это требование имеет хотя и зависимый, но самостоятельный характер. Так, субсидиарный должник не является стороной в основном обязательстве, что справедливо для всех случаев субсидиарной ответственности. Субъекты обязательства с множественностью лиц являются участниками одного и того же единого правоотношения. Они должны каждый в своей части или солидарно исполнить принятую на себя обязанность, или в случае нарушения нести ответственность. Субсидиарный и основной – должники одного и того же кредитора, но в двух отдельных, хотя и взаимосвязанных, правоотношениях. Характер их ответственности не позволяет говорить о них как о содолжниках – они отвечают по отдельности, сначала основной, а только затем, при наступлении определенных законом или договором условий – субсидиарный (дополнительный) должник. Субсидиарное обязательство является по выполняемым функциям охранительным и возникает с момента нарушения обязанности основным должником. Обязательства с множественностью лиц могут быть как охранительными, так и регулятивными. Долевое или солидарное обязательство возникает в качестве такового с момента заключения договора или наступления другого юридического факта, предусмотренного законом и необходимого для возникновения основного правоотношения. С этого момента у его участников (содолжников, сокредиторов) возникают соответствующие долевые или солидарные обязанности или права требования. Нарушение юридической обязанности содолжниками или одним из них влечет возникновение долевой или солидарной ответственности, т.е. охранительного обязательства с множественностью лиц. Соответственно характеру регулятивного обязательства содолжники будут отвечать в долях либо солидарно.

Субсидиарное обязательство (как форма, в которой воплощается ответственность) отвечает на вопрос о порядке её возложения, в то время как долевое либо солидарное обязательство в первую очередь отвечают на вопрос о порядке исполнения обязательства, в том числе и в натуре.

Учитывая специфику предмета обязательства – денежные средства, возможно смешение требований к субсидиарному должнику об исполнении обязательства в натуре и ответственности. Поэтому, хотя субсидиарная ответственность теоретически может применяться и не только по денежным обязательствам, но её содержанием может быть только обязанность по уплате денежной суммы в качестве возмещения убытков и уплаты процентов. Формальным признаком, под-

тверждающим приведенное различие между субсидиарным обязательством и множественностью лиц, можно считать нормативное закрепление этих институтов в законе.

Другим институтом гражданского права, имеющим определенное сходство с субсидиарным обязательством, является акцессорное обязательство. Общие черты проявляются в том, что в субсидиарном обязательстве участвует лицо, которое несет ответственность дополнительно к ответственности основного должника. Такой же дополнительный характер имеют акцессорные обязательства. Деление обязательств на самостоятельные и акцессорные традиционно для отечественного гражданского права. Акцессорные обязательства носят вспомогательный, служебный характер по отношению к основному обязательству (например, кредитному). К акцессорным традиционно относят обеспечительные обязательства, обязательным признаком которых называют их зависимый характер – акцессорное обязательство следует судьбе основного. Кроме того, связь акцессорности и субсидиарности прослеживается и в законодательстве. Среди способов обеспечения исполнения обязательств выделяется поручительство, нормы о котором предусматривают несение поручителем наряду с солидарной и субсидиарной ответственности. В связи с этим представляется важным сопоставить акцессорное и субсидиарное обязательства. Необходимость такого сравнения обусловлена теоретической важностью и практической значимостью, в частности, имеет ли значение для возложения субсидиарной ответственности недействительность, изменение или прекращение основного обязательства. Хотя в гражданском законодательстве не употребляется термин «акцессорное обязательство», однако он широко используется не только наукой, но и в практической деятельности, например судебных органов. Акцессорные обязательства обладают рядом свойств, которые влекут определенные правовые последствия. Анализ норм ГК позволяет сделать следующие выводы о свойствах акцессорности.

1. Недействительность основного обязательства влечет недействительность акцессорного обязательства.
2. Прекращение основного обязательства влечет прекращение акцессорного обязательства.
3. Переход прав по основному обязательству влечет переход прав и по акцессорному.
4. Изменение основного обязательства всегда влечет прекращение акцессорного, кроме случая согласия акцессорного должника продолжать нести обязанность.
5. Истечение срока исковой давности по основному влечет истечение срока исковой давности и по дополнительному обязательству.²

Данные признаки с вариациями в формулировках приводятся большинством авторов. Некоторые ученые выделяют дополнительные признаки. Так, В.А. Белов в качестве такового называет следующий – права составляющие содержание дополнительного обязательства могут быть осуществлены только после безуспешной (в той либо иной степени) попытки осуществления прав, составляющих основное обязательство.

¹ Бакин А.С. Понятие субсидиарного обязательства // Российское правоведение на рубеже веков: трибуна молодого ученого: Сб. ст. Томск: Пеленг, 2004. Ч.4. –С.80–83.

² Богданова Е.Е. Правовое регулирование субсидиарной ответственности: Дис. ... канд. юрид. наук. Белгород, 2001. – С.180.

Анализ норм ГК РФ показывает, что из всех способов обеспечения обязательств, обладающих свойством акцессорности, субсидиарный характер имеет только ответственность поручителя. В других способах обеспечения обязательств, традиционно признаваемых акцессорными обязательствами, субсидиарная ответственность законом не предусмотрена. В большинстве из них (неустойка, удержание, залог (кроме случаев, предусмотренных ГК в которых залогодателем выступает третье лицо), задаток), субсидиарная ответственность невозможна, т.к. в них нет фигуры дополнительного должника. В случае обеспечения обязательства банковской гарантией, хотя имеется «дополнительный должник» гарант – этот способ обеспечения в силу прямого указания закона не имеет акцессорного характера.

Акцессорное обязательство по своему характеру регулятивное, в то время как субсидиарное обязательство является охранительным. Акцессорное обязательство само может выступать в качестве предпосылки возникновения субсидиарного обязательства. Так, субсидиарная ответственность поручителя возникает на основании сложного юридического состава, элементами которого являются основное обязательство, нарушенное основным должником и обеспечительное обязательство поручительства. В других случаях предварительно существовавшего акцессорного обязательства нет.

В случае акцессорности существуют два регулятивных правоотношения – основное и дополнительное; в случае субсидиарности также налицо два правоотношения – регулятивное или охранительное основное и дополнительное – охранительного характера.¹

Основанием субсидиарного обязательства (ответственности) является сложный юридический состав – основное регулятивное обязательство, акцессорное обязательство (договор поручительства) и факт неисполнения первого основным должником либо охранительное, между потерпевшим и причинителем вреда и факт отсутствия у последнего достаточных средств имущества. Субсидиарное обязательство, как и акцессорное, имеет обеспечительный характер с точки зрения выполняемой им экономической функции. Субсидиарная ответственность, в отсутствие особого характера (доверительных) отношений между основным и субсидиарным должником, слабо стимулирует основного должника к исполнению своего обязательства, его функция обеспечить скорее интерес кредитора в получении причитающегося ему.

Отличие заключается в характере обеспечительного действия: акцессорное обязательство до момента нарушения обязательства основным должником потенциально гарантирует кредитору фактическое исполнение обязанности должника, т.к. кредитору известно, что его денежные средства будут возвращены за счет дополнительного должника. В случае правонарушения (как в договорных, так и внедоговорных обязательствах) речь может идти только о субсидиарном обязательстве как охранительном правоотношении, в котором реализуется субсидиарная ответственность, которая имеет своей обеспечительной целью реальное возмещение убытков (вреда) кредитора (потер-

певшего), причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства основным должником либо причинением вреда; в случае субсидиарной ответственности по внедоговорным обязательствам, акцессорное регулятивное обязательство отсутствует как до, так и после правонарушения, а субсидиарное обязательство еще отчетливее приобретает компенсационный характер гражданско правовой ответственности.²

Приведенные свойства акцессорности хотя и могут распространяться на субсидиарную ответственность, но только в силу того, что эта ответственность возникает в силу существования акцессорного обязательства. Проверка признаков акцессорности применительно к субсидиарному обязательству показывает, что свойства акцессорности (в частности, связанные с переходом прав и изменением основного обязательства) не проявляются у всех видов субсидиарных обязательств. Поэтому субсидиарное обязательство не является акцессорным обязательством, а следовательно, обладает самостоятельным характером. Субсидиарное обязательство, таким образом, не является видом обязательства со множественностью лиц, представляет собой относительное, самостоятельное (не акцессорное) охранительное гражданское правоотношение, в форме которого реализуется субсидиарная ответственность. По выполняемой экономической функции его можно отнести к обеспечительным обязательствам гарантирующего характера, суть которого заключается в том, что хотя оно и не стимулирует должника к исполнению обязательства, но предоставляет кредитору дополнительные гарантии в обеспечении его имущественного интереса путем предоставления возможности привлечь к ответственности за нарушение не только (и не столько) должника, но и третье лицо. При этом гарантируются интересы не только кредитора, но и субсидиарного должника: кредитора – тем, что ему предоставляется возможность получить удовлетворение из дополнительного источника, а субсидиарного должника – тем, что взыскание на его имущество будет обращено только после попытки удовлетворения требования за счет имущества основного должника.

¹ Храпунова Е.А. Субсидиарная ответственность в гражданском праве: Дис. ... канд. юрид. наук. – Ростов н/Д, 2001. – С.185.

² Иванова Г.Н., Шевченко А.С. Субсидиарная ответственность // Правоведение. 1998. – №2. – С.150–153.