ДОГОВОР ДАРЕНИЯ

**1. Понятие, признаки и значение договора дарения. Договор дарения - это соглашение, по которому одна сторона (даритель) намеренно безвозмездно предоставляет за свой счет имущественные выгоды другой стороне (одаряемому) с согласия последнего.**

Договор дарения:

- всегда **безвозмездный** (безэквивалентный);

- может быть **реальным**;

- может быть **консенсуальным**.

В быту широко распространены случаи одаривания родственников, друзей, коллег; причем стоимость имущества, передаваемого в дар, может быть весьма высокой. В то же время договорному праву в целом присуще регулирование возмездных отношений, о чем свидетельствует презумпция возмездности договора (п. 3 ст. 423 ГК). Поэтому главным квалифицирующим признаком договора дарения является его **безвозмездность**. Обе стороны должны ясно осознавать, что наделение одаряемого имущественными выгодами осуществляется без эквивалента или какого-либо встречного предоставления. Не будет признаваться дарением соглашение, по которому одаряемый в свою очередь предоставляет какие-либо имущественные выгоды дарителю, - здесь усматривается эквивалентность, и соглашение будет квалифицировано по конструкции возмездного договора (купля-продажа, мена или непоименованный возмездный договор).

Проблема правового регулирования договора дарения (ст. ст. 572 - 582 ГК) заключается в том, что необходимо учитывать моральные предпосылки возникновения отношений по одариванию, а также то, что договор дарения основан на личных отношениях сторон. Этим объясняются особенности договора дарения, которые ярко проявляются, например, в вопросах ответственности сторон, отказа от дара, отмены дарения.

**2. Предмет договора** дарения понимается очень широко и не исчерпывается традиционным дарением материальных вещей или денег. Даритель в соответствии с п. 1 ст. 572 ГК:

- передает или обязуется передать одаряемому свою вещь в собственность;

- передает или обязуется передать одаряемому обязательственное право требования к себе. Это установление обязанности дарителя перед одаряемым (например, обязательство безвозмездно выполнить работы для одаряемого);

- передает или обязуется передать одаряемому свое обязательственное право требования к третьему лицу. В этом случае даритель осуществляет **уступку права требования** к третьему лицу по какому-либо обязательству в пользу одаряемого (например, третье лицо, являющееся должником дарителя по договору займа, должно будет вернуть сумму займа одаряемому);

- освобождает или обязуется освободить одаряемого от его обязанности перед собой. Это **прощение долга** в соответствии со ст. 415 ГК;

- освобождает или обязуется освободить одаряемого от его обязанности перед третьим лицом. В этом случае может использоваться модель **исполнения обязанности третьим лицом** по ст. 313 ГК (например, когда даритель погасил кредит, выданный банком одаряемому) или модель **перевода долга** (когда обязанности по возврату кредита переводятся с одаряемого на дарителя с согласия банка).

В ст. 572 ГК не указана непосредственно передача в дар того, что в ст. 128 ГК охватывается понятием "иное имущество", которое не является объектом права собственности и не вполне подпадает под категорию "свое обязательственное право требования к третьему лицу" (в том числе безналичные деньги, бездокументарные ценные бумаги, исключительное интеллектуальное право, доля в уставном капитале ООО). Однако системный анализ законодательства показывает, что ограничений для безвозмездного отчуждения "иного имущества" не существует, следовательно, оно может быть предметом договора дарения.

В любом случае предметом дарения может быть только конкретное имущество, поэтому ничтожен договор, где обещается дарение всего имущества или его неиндивидуализированной части.

**3. Особенности юридической конструкции.** Договор дарения может быть реальным (на это в законе указывают слова "даритель передает...") и консенсуальным (на это в законе указывают слова "даритель обязуется передать...", "обещание дарения в будущем").

В теории такое разделение порождает многочисленные дискуссии. Так, считается, что реальный договор дарения представляет собой пример особого рода **вещного договора** - до его заключения права и обязанности сторон не могут возникнуть, а передачей имущества (перенесением вещного права на дар) отношения сторон исчерпываются (после исполнения прав и обязанностей у сторон не возникает). Что касается консенсуального договора дарения, то согласно имеющейся точке зрения его сложно охарактеризовать как двусторонне обязывающий (двусторонний). У одаряемого нет обязанности принять дар - от него требуется только согласие на принятие дара, все его права по договору парадоксально заключаются в отказе от дара. Возможно, в договоре дарения мы имеем дело с совокупностью двух встречных односторонних сделок: действия по предоставлению имущественных выгод со стороны дарителя и согласие на принятие дара со стороны одаряемого. Такой конструкцией оптимально объясняются особенности договора дарения, в частности особенности его расторжения.

В связи с особенностями юридической конструкции затруднительно однозначно охарактеризовать договор дарения либо только как односторонне обязывающий (хотя бы потому, что в вещном договоре дарения обязанности отсутствуют), либо только как двусторонне обязывающий (у одаряемого существуют некоторые обязанности по надлежащему отношению к дару, но они возникают после исполнения договора дарения и представляют собой скорее некие обременения имущества, переданного в дар).

**4. Форма договора дарения.** Форма реального договора дарения в силу своей природы ("вещный договор", сопровождающийся передачей дара) может быть только устной (что не исключает возможности письменного оформления договора).

Требование простой письменной формы:

а) непременно письменной должна быть форма консенсуального договора дарения ("обещание дарения в будущем"). При несоблюдении простой письменной формы обещание дарения "не признается договором дарения и не связывает обещавшего" (п. 2 ст. 572 ГК), т.е. договор считается незаключенным;

б) письменная форма установлена для дарения недвижимости. Государственная регистрация договора дарения недвижимости отменена с 1 марта 2013 г. Государственной регистрации подлежит только переход права собственности на недвижимость. Последствия несоблюдения письменной формы напрямую законом не установлены, но исходя из законодательства о государственной регистрации прав на недвижимость отсутствие документа-договора в этом случае явится препятствием для государственной регистрации перехода права на подаренную недвижимость;

в) в письменной форме, независимо от того, является ли договор реальным или консенсуальным, должен быть заключен договор, в котором дарителем является юридическое лицо, а стоимость дара превышает 3 000 руб. Несоблюдение письменной формы в этом случае влечет ничтожность договора дарения;

г) дарение исключительных прав на результаты интеллектуальной деятельности и приравненные к ним средства индивидуализации подчиняется нормам части четвертой ГК. Такие договоры должны заключаться в письменной форме, а если объект подлежит государственной регистрации в Роспатенте (изобретение, полезная модель, промышленный образец, товарный знак и некоторые другие), то государственной регистрации подлежит переход исключительного права;

д) в иных случаях, установленных законодательством (например, дарение бездокументарных ценных бумаг).

Все перечисленные случаи обязательной письменной формы позволяют придать договору дарения нотариальную форму, если стороны договорятся об этом.

Есть только один случай, когда **нотариальная форма** договора дарения предписана законом. Обязательная нотариальная форма установлена для сделок, направленных на отчуждение доли или части доли в уставном капитале общества с ограниченной ответственностью. Несоблюдение нотариальной формы влечет за собой недействительность этой сделки (п. 11 ст. 21 Закона об обществах с ограниченной ответственностью). Данное правило распространяется на договоры дарения доли (части доли) в уставном капитале ООО, поскольку безвозмездное отчуждение доли (части доли) - это и есть дарение.

По семейному законодательству требуется нотариально удостоверенное согласие супруга, если сделки по распоряжению недвижимостью и сделки, требующие нотариального удостоверения и (или) регистрации в установленном законом порядке (в том числе дарение), совершаются одним из супругов (п. 3 ст. 35 СК). Данное правило также распространяется на договоры дарения недвижимости и иного имущества.

**5. Субъекты договора дарения. Запреты и ограничения дарения.** Даритель должен быть собственником вещи или обладателем права на момент передачи их в дар. Существует большая группа случаев запретов дарения в зависимости от субъектного состава (эти запреты не распространяются на обычные подарки стоимостью до 3 000 руб.).

Не допускается дарение от имени малолетних и граждан, признанных судом недееспособными.

Практике известны случаи, когда под дарением скрывается вымогательство взятки, поэтому не могут быть **одаряемыми** государственные и муниципальные служащие в связи с их должностным положением или в связи с исполнением ими служебных обязанностей. По этой же причине, но отчасти и по моральным соображениям запрещено одаривание работников социальных учреждений гражданами, находящимися в этих учреждениях на лечении, содержании или воспитании, и родственниками этих граждан.

Запрещено дарение между коммерческими организациями, поскольку цель их деятельности - извлечение прибыли, а не благотворительность (договоры дарения, в которых одной из сторон является гражданин или некоммерческая организация, разрешены).

Исходя из законодательства о приватизации не допускается дарение государственного или муниципального имущества.

Ограничения дарения существуют для тех случаев, когда требуется получение согласия на совершение сделки. Таким образом, ограничения дарения существуют для имущества, которое принадлежит юридическому лицу на праве хозяйственного ведения или оперативного управления (требуется согласие собственника имущества, кроме случаев дарения "обычных подарков небольшой стоимости"), и для имущества, находящегося в общей совместной собственности (требуется согласие всех участников совместной собственности независимо от стоимости подарка).

**6. Содержание правоотношения по одариванию.** При консенсуальном договоре даритель обязан совершить действия по передаче дара одаряемому. При реальном договоре передача дара осуществляется вручением вещи или ее символической передачей (например, вручением ключей от автомашины) либо вручением правоустанавливающих документов (для случаев передачи права).

Если иное не предусмотрено договором, обязанности дарителя переходят, а права одаряемого не переходят по наследству.

**Ответственность дарителя.** Безвозмездные договоры по сравнению с возмездными изначально предполагают пониженную ответственность должника. К дарителю не применяются правила об ответственности за недостатки дара (из-за невысокого качества, некомплектности и т.д.). Но все же даритель отвечает за вред, причиненный жизни, здоровью или имуществу одаряемого вследствие недостатков подаренной вещи (когда, например, у подаренного автомобиля неисправны тормоза), о которых он не предупредил одаряемого.

**Отказ от дара.** До момента передачи дара одаряемый вправе отказаться от дара. Следовательно, в договоре дарения по модели реального договора договор считается заключенным (и право на предмет дарения перешедшим) путем конклюдентных действий одаряемого. Активные действия по отказу от дара в этой ситуации означают отказ от заключения договора и находятся в сфере преддоговорных отношений. Если договор дарения заключен в письменной форме (консенсуальный договор дарения), отказ от дара должен быть совершен также в письменной форме. Если передача дара уже состоялась, необходимости расторгать договор нет - одаряемый как собственник или правообладатель имеет все полномочия по распоряжению имуществом, в том числе и связанные с отказом от права собственности на вещь, с отказом на реализацию переданного ему права требования и т.д.

**Отмена дарения и отказ дарителя от исполнения договора. Отмена дарения** происходит в случаях, если дарение уже состоялось. Отменить дарение в зависимости от ситуации может сам даритель, его наследники и просто заинтересованные лица.

Даритель может отменить дарение по основаниям:

а) связанным с личностью одаряемого:

- в случае, если одаряемый умирает прежде дарителя (тем самым изъяв предмет договора дарения из наследственной массы);

- в связи с изменившимся отношением к личности одаряемого (одаряемый умышленно причинил дарителю телесные повреждения либо совершил покушение на жизнь дарителя, или кого-либо из членов его семьи, или близких родственников);

б) связанным с предметом договора дарения (вещью, представляющей для дарителя большую неимущественную ценность): если обращение одаряемого с подаренной вещью создает угрозу ее безвозвратной утраты. Тем самым ограничивается право собственности одаряемого по распоряжению даром.

При отмене дарения в зависимости от предмета договора:

- восстанавливаются обязанности одаряемого, от которых он был освобожден;

- прекращаются права требования, которыми одаряемый был наделен;

- у одаряемого возникает обязанность возвратить сохранившуюся в натуре подаренную вещь.

При невозможности восстановления обязанностей, прекращения права или возврата вещи одаряемый обязан возместить стоимость дара по нормам о неосновательном обогащении.

**Отказ от исполнения договора дарения** возможен в случае, когда обязанность дарителя передать дар в будущем еще не исполнена:

- даритель и его наследники вправе отказаться от договора в связи с наступлением оснований, по которым происходит отмена дарения;

- даритель вправе отказаться от договора, если после заключения договора появились обстоятельства, свидетельствующие о том, что исполнение договора в новых условиях приведет к существенному снижению уровня жизни дарителя.

**7. Пожертвование как разновидность дарения.** Помимо дарения как такового, выделяют пожертвование - дарение вещи или права в общеполезных целях. Именно пожертвование наиболее полно отвечает целям благотворительности. Поэтому одаряемыми могут быть, как правило, лечебные, воспитательные, научные и другие учреждения, но запрета на пожертвование любым другим субъектам гражданского права нет. При пожертвовании не требуется согласия или разрешения третьих лиц на принятие дара. Пожертвование является более строгой конструкцией по сравнению с простым дарением - отменить пожертвование можно только в случае использования пожертвованного имущества не в соответствии с указанным жертвователем назначением. Особенно трудно бывает отличить пожертвование от дарения в случаях, когда одаряемым является гражданин, поэтому имущество считается не подаренным, а пожертвованным гражданину только тогда, когда даритель обусловливает целевое использование дара.

**8. Отграничение дарения от сходных правоотношений.**

**Дарение и наследование.** Договор, предусматривающий передачу дара одаряемому после смерти дарителя, ничтожен. Однако, если такой договор по форме и содержанию отвечает требованиям, которые предъявляются к завещанию (гл. 62 ГК), он может быть квалифицирован как завещание и в этом качестве будет порождать правоотношение по наследству.

**Дарение и прощение долга.** Отношения кредитора и должника по прощению долга можно квалифицировать как дарение, только если будет установлено намерение кредитора освободить должника от обязанности по уплате долга в качестве дара <1>. Поэтому, в частности, отказ от взыскания неустойки или даже части долга не квалифицируется как дарение, если он обусловлен трезвым расчетом относительно судебных перспектив взыскания всей суммы долга.

--------------------------------

<1> См. п. 3 Обзора практики применения арбитражными судами норм Гражданского кодекса РФ о некоторых основаниях прекращения обязательств, утв. информационным письмом Президиума ВАС РФ от 21 декабря 2005 г. N 104.