

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«Тольяттинский государственный университет»

Институт права

(наименование института полностью)

Кафедра «Гражданское право и процесс»

(наименование)

40.03.01 Юриспруденция

(код и наименование направления подготовки, специальности)

Гражданско-правовой

(направленность (профиль) / специализация)

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА (БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА)

на тему «Проблемы правового регулирования договора лизинга»

Обучающийся

Ш.Р. Абдулкадиров

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Руководитель

к.ю.н., доцент И.В. Маштаков

(ученая степень (при наличии), ученое звание (при наличии), Инициалы Фамилия)

Тольятти 2022

Аннотация

Актуальность темы. С переходом России с плановой на рыночную экономику актуализировал вопрос о привлечении потока финансирования бизнеса. Одним из самых надежных и потенциально благоприятных путей в данном случае, является лизинг. Вместе с тем, данный договор является для России относительно новым, что предопределяет необходимость комплексного научного анализа проблем, возникающих в данной сфере.

Объектом исследования являются общественные отношения в сфере миграции. Предметом исследования выступают нормы отечественного и международного законодательства в сфере миграции.

Нормативной основой исследования являются: Конвенция УНИДРУА о международном финансовом лизинге, Гражданский кодекс Российской Федерации, Федеральный закон «О финансовой аренде (лизинге)», Федеральный закон «О страховании», Федеральный закон «О лицензировании отдельных видов деятельности», основанные на указанных федеральных законах подзаконные акты. Кроме того, исследовались материалы правоприменительной практики.

Методология исследования. При написании работы задействованы как общенаучные, так и частно-научные методы: диалектический, логический, исторический, формально-юридический, сравнительно-правовой.

Структура работы отражает логику исследования. Выпускная квалификационная работа состоит из введения, двух глав, разделенных на параграфы, заключения и списка используемых источников и используемой литературы.

Оглавление

Введение.....	4
Глава 1 Юридическая сущность лизинга.....	7
1.1 История возникновения лизинговых отношений.....	7
1.2 Понятие лизинга.....	11
1.3 Правовые основы лизинговых отношений.....	15
Глава 2 Содержание договора лизинга по российскому законодательству....	20
2.1 Правовая природа договора финансовой аренды.....	20
2.2 Определение договора финансовой аренды.....	30
2.3 Права и обязанности сторон по договору финансовой аренды .	33
2.4 Проблемы правового регулирования лизинга в России	38
Заключение	40
Список используемой литературы и используемых источников.....	42

Введение

Отказ от административно-командной модели управления и переход к рыночной экономике стали причиной появления в российском гражданском праве новых институтов, новых договорных конструкций, опосредующих общественные отношения, основанные на частноправовых принципах диспозитивности, равенства, свободы договора, согласования воли и интересов субъектов. К подобным отношениям принадлежит лизинг, достаточно активно развивающийся в России на протяжении последних трех десятилетий.

В экономической литературе лизинг определяется как вид инновационной деятельности, финансовых услуг, форма кредитования при приобретении имущества, как специфическая форма финансирования вложений на приобретение машин, оборудования, недвижимого имущества и других элементов основного капитала при посредничестве специализированной финансовой (лизинговой) компании, которая получая право собственности на имущество, отдает его третьему лицу в аренду.

Лизинг позволяет решать задачу постоянной модернизации средств производства в условиях рынка и конкурентной среды, однако для того, чтобы в полной мере раскрыть потенциал лизинга, необходима четкая, последовательная, заинтересованная политика государства, выражающаяся, прежде всего, в надлежащем правовом регулировании лизинга.

Изменение экономических условий и постоянное обновление законодательства обуславливает необходимость уточнения, соответствующей интерпретации и систематизации имеющихся теоретических положений о лизинге.

В настоящее время нормы, посвященные рассматриваемым отношениям, содержатся в различных международных и национальных правовых актах, которые не всегда согласуются между собой и не обеспечивают адекватного регулирования лизинга в РФ.

В то же время, институт лизингового договора является сравнительно молодым для отечественного гражданского права, что не исключает возникновения различных правовых проблем при реализации правоотношений договора лизинга.

Цель работы состоит в комплексном анализе проблем, связанных с правовым регулированием лизинга в предпринимательской деятельности.

Для достижения намеченной цели были сформулированы следующие задачи:

- рассмотреть исторические особенности возникновения договора лизинга;
- выявить место договора лизинга в российской правовой и экономической действительности;
- проанализировать сущностные черты договора лизинга;
- выявить проблемы и перспективы развития лизинговых отношений в России.

Объект исследования – комплекс гражданско-паровых отношений возникающих между субъектами лизинговых правоотношений.

Предмет исследования – правовые нормы, регламентирующие общественные отношения в сфере лизинга, а также практика их применения.

Методологической базой послужили методы и приёмы общего познания: диалектический, методы анализа и синтеза, методы сравнения; а также частно-научные методы, такие как сравнительно-правовой, юридический и системный.

Нормативную базу исследования составили Конституция Российской Федерации, Конвенция УНИДРУА о международном финансовом лизинге, Гражданский кодекс Российской Федерации, Федеральный закон от 29.10.1998 № 164-ФЗ, «О финансовой аренде (лизинге)», Федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)», Указ Президента Российской Федерации от 17 сентября 1994 года «О развитии

финансового лизинга в инвестиционной деятельности», Постановление Правительства РФ от 29.06.1995 № 633 «О развитии лизинга в инвестиционной деятельности», а также иные нормы федерального законодательства.

Как известно, жизненность, действенность правовых норм проверяются правоприменительной практикой. Поэтому особое внимание уделялось исследованию актов Конституционного Суда Российской Федерации, Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации, Верховного Суда Российской Федерации, а также исследовалась практика иных судов, рассматривавших гражданско-правовые и иные споры в сфере лизинговых отношений.

Структурно работа состоит из введения, двух глав, подразделенных на семь параграфов, заключения, списка используемой литературы и используемых источников.

Глава 1 Юридическая сущность лизинга

1.1 История возникновения лизинговых отношений

В отличие от многих зарубежных стран, для России институт лизинга является относительно молодым. В нашей стране о лизинге начали говорить в годы Великой Отечественной Войны, когда США по данной схеме поставляли своим союзникам оружие, технику, медоборудование и т.д.

Лизинговые схемы стали активно применяться в современной России в конце 80-х – начале 90-х годов прошлого века при весьма скромной нормативной основе. До 1996 года в соответствии с российским гражданским правом лизинговые операции могли проводиться в качестве сделок «хотя и не предусмотренных законом, но и не противоречащих ему» (ст. 4 Гражданского кодекса РСФСР 1964 года [3]). Наличие в финансовой аренде элементов договора купли-продажи и имущественного найма делало возможным применение по аналогии (ст. 10 Гражданско-процессуального кодекса РСФСР, ст. 6 Гражданского кодекса РФ [4]) норм, регулирующих упомянутые виды договоров.

Формирование гражданско-правового института лизинга в России продолжается и по сей день. Первым существенным актом правового регулирования лизинговых отношений стал Указ Президента Российской Федерации от 17 сентября 1994 года «О развитии финансового лизинга в инвестиционной деятельности» [18], носивший во многом порученческий характер. Указ содержал некоторые спорные положения, которые не были восприняты последующим законодательством. Например, допускалось, что предметом договора о лизинге могут быть имущественные права. В Указе Президент предписывал Правительству, министерствам и ведомствам провести определенные мероприятия, разработать документы и внести предложения по подготовке базы для развития лизинговых отношений в Российской Федерации.

29 июня 1995 года Правительство приняло постановление № 633 «О развитии лизинга в инвестиционной деятельности» [13], утвердившее «Временное положение о лизинге» (далее «Временное положение о лизинге»). Этот нормативный акт положил начало конкретному регулированию лизинговых отношений, поскольку ранее участники лизинговых сделок могли руководствоваться только общими нормами, регулируемыми отношениями аренды.

Следующим актом, регламентирующим лизинговые отношения, стала вторая часть Гражданского кодекса РФ, вступившая в действие 1 марта 1996 года.

Гражданский кодекс впервые применил термин «финансовая аренда», до этого в нормативных актах и на практике встречалось только понятие «лизинг». В ГК эти термины, как уже отмечалось выше, используются как синонимы.

8 февраля 1998 года Президентом Российской Федерации был подписан Федеральный закон № 16-ФЗ «О присоединении Российской Федерации к конвенции УНИДРУА «О международном финансовом лизинге» (далее Конвенция). Данная конвенция разрабатывалась с 1974 года Международным институтом по унификации частного права (UNIDROIT – УНИДРУА). Окончательно ее согласовали в 1988 году на конференции в Оттаве представители 55 государств [8].

Россия присоединилась к Конвенции с заявлением о том, что «вместо положений п. 3 ст. 8 Конвенции она будет применять нормы своего гражданского законодательства». Право на такого рода заявление предусмотрено ст. 20 Конвенции, а его необходимость вызвана тем, что у России несколько по-иному и в целом строже, чем это предусмотрено п. 3 ст. 8 Конвенции, регулируется ответственность лизингодателя в отношении сохранности оборудования, в отношении ответственности перед третьими сторонами за смерть, причинение телесных повреждений или ущерба собственности, причиненных оборудованием, при наличии умысла или

неосторожности лизингодателя. Имеется в виду прежде всего ст. 401 Гражданского кодекса Российской Федерации, которая устанавливает основания ответственности за нарушение обязательств. Сделанным заявлением, по сути, дополнительно ограждаются интересы отечественных лизингополучателей.

В частности, анализ действующего Гражданского кодекса РФ в части, касающейся лизинговых отношений, выявляет ряд недостатков. Например, Гражданский кодекс никак не ограничивает срок сдачи имущества в аренду [1]. Продолжительность действия договора полностью отдается на усмотрение сторон. Возникает проблема необходимости отграничения договора лизинга от маскируемых под него, с целью получить налоговые льготы, сделок купли-продажи.

В соответствии со ст. 666 Гражданского кодекса РФ «предметом договора финансовой аренды могут быть любые непотребляемые вещи, используемые для предпринимательской деятельности». Это отграничение может принести вред, поскольку из числа арендаторов тем самым исключаются некоммерческие организации, использующие арендуемое имущество для выполнения своих уставных целей.

Из определения договора лизинга очевидно, что Гражданский кодекс признает только финансовый лизинг, так как предусматривает наличие в сделке трех участников – арендодателя, арендатора и продавца. Кроме того, ст. 665 Гражданского кодекса РФ закрепляет разовый характер сделки, вытекающий из того, что для каждой сделки арендодатель должен покупать имущество вновь. Это исключает из сферы регулирования параграфа 6 главы 34 Гражданского кодекса РФ такие важные, выработанные многолетней международной практикой, виды лизинга, как оперативный, револьверный, возвратный и др. Все отношения, не подпадающие под сферу действия параграфа 6 главы 34, официально лизингом не признавались. Конечно, эти и другие виды лизинговых отношений стороны могут урегулировать в конкретных договорах, применяя общие нормы главы 34 Гражданского

кодекса РФ об аренде. Однако такие договоры лишались всех предусмотренных для лизинга налоговых льгот.

В связи с этим усматривалась необходимость принятия дополнительных законодательных актов в области регулирования лизинговых отношений.

В Постановлении Конституционного Суда РФ от 20.07.2011 № 20-П [11] указывается, что лизинговая деятельность – это вид инвестиционной деятельности по приобретению имущества и передаче его в лизинг: лизингодатель при помощи финансовых средств оказывает лизингополучателю своего рода финансовую услугу, приобретая имущество в свою собственность и передавая его во владение и пользование лизингополучателю, а стоимость этого имущества возмещая за счет периодических лизинговых платежей, образующих доход от инвестиционной деятельности. Таким образом, автор полагает, что выкупной лизинг в понимании Постановления необходимо рассматривать как правовую форму инвестиционной деятельности и самостоятельный договорной тип. Лизингодатель осуществляет прямые инвестиции в виде приобретения предмета лизинга и передачи его пользователю инвестиций во временное владение и пользование. Задача пользователя – достигнуть окупаемости инвестиции и передать часть прибыли инвестору в заранее определенном размере (лизинговые платежи, включающие возмещение затрат лизингодателя, его доход и т.д.).

Несомненным плюсом Постановления является метод сальдирования (установление завершающей обязанности одной из сторон), который ни в коей мере не обусловлен кредитной теорией выкупного лизинга и может быть применен к договору финансовой аренды независимо от его юридической квалификации [6]. Метод сальдирования – «автоматический зачет» позволяет обойти стесняющий гражданско-правовой порядок обжалования в деле о банкротстве зачета как сделки, совершенной с

предпочтительным удовлетворением требований кредиторов. В настоящее время метод сальдирования прочно устоялся также в подрядных отношениях.

Вызывает сожаление, что в Постановлении не решен вопрос возможности определения консолидированного сальдо по нескольким договорам выкупного лизинга. Судебная практика по данному вопросу в окончательном виде не определилась, является противоречивой, но в ряде практикообразующих постановлений ВС РФ указывал на недопустимость консолидированного расчета сальдо при банкротстве лизингополучателя (к примеру, Определения Судебной коллегии по экономическим спорам ВС РФ от 02.05.2017 № 305-ЭС16-20304 и от 14.11.2017 № 306-ЭС17-5704). ВС РФ высказался за изолированный расчет сальдо и взыскание неосновательного обогащения в пользу лизингополучателя по тем договорам лизинга, по которым сальдо сложилось в его пользу, не учитывая наличие других договоров лизинга, по которым сальдо сложилось в пользу лизингодателя. Такую позицию нельзя признать правильной, ее проведение в жизнь неизбежно приведет к нарушению права собственности лизингодателя путем лишения лизингодателя части его имущества – стоимости изъятого предмета лизинга в пользу кредиторов лизингополучателя, а не его самого, имеющего неудовлетворенный материальный интерес, возникший из отношений с тем же лизингополучателем по другим договорам лизинга.

1.2 Понятие лизинга

Формирование гражданско-правового института лизинга в России продолжается и по сей день. 1 марта 1996 г. Гражданский кодекс впервые применил термин «финансовая аренда», до этого в нормативных актах и практике встречалось только понятие «лизинг» [2].

Статья 665 ГК РФ дает следующее определение лизинга: «По договору финансовой аренды (договору лизинга) арендодатель обязуется приобрести в

собственность указанное арендатором имущество у определенного им продавца и предоставить арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование для предпринимательских целей. Арендодатель в этом случае не несет ответственности за выбор предмета аренды и продавца, договором финансовой аренды может быть предусмотрено, что выбор продавца и приобретаемого имущества осуществляется арендодателем».

Как указывает Верховный Суд РФ, предмет лизинга можно определить родовыми признаками. Например, при покупке автомобиля достаточно указать марку, модель, мощность, объем двигателя и комплектацию. Ничтожно условие о том, что платежи лизингодателю сначала идут в погашение неустойки, а только потом – в счет основного долга.

Условие о том, что при расторжении договора лизингополучатель отказывается от сальдо встречных представлений, могут признать недействительным из-за нарушения баланса интересов сторон.

В договоре можно установить, что лизингодатель вправе в одностороннем порядке пересмотреть размер лизинговых платежей из-за изменения курса валют. Пределы и основания такого изменения должны быть известны лизингополучателю на момент заключения договора.

Прежде всего лизингом признается вид инвестиционной деятельности по приобретению имущества и передаче его на основании договора лизинга физическим или юридическим лицам за определенную плату, на определенный срок и на определенных условиях, обусловленных договором, с правом выкупа имущества лизингополучателем, а под лизинговой сделкой - совокупность договоров, необходимых для реализации договора лизинга между лизингодателем, лизингополучателем и продавцом (поставщиком) предмета лизинга.

Субъектами лизинга являются:

– лизингодатель – физическое или юридическое лицо, которое за счет привлеченных или собственных денежных средств приобретает в ходе реализации лизинговой сделки в собственность имущество и предоставляет

его в качестве предмета лизинга лизингополучателю за определенную плату, на определенный срок и на определенных условиях во временное владение и в пользование с переходом или без перехода к лизингополучателю права собственности на предмет лизинга;

– лизингополучатель – физическое или юридическое лицо, которое в соответствии с договором лизинга обязано принять предмет лизинга за определенную плату, на определенный срок и на определенных условиях во временное владение и в пользование в соответствии с договором лизинга;

– продавец (поставщик) – физическое или юридическое лицо, которое в соответствии с договором купли-продажи с лизингодателем продает лизингодателю в обусловленный срок производимое (закупаемое) им имущество, являющееся предметом лизинга. Продавец (поставщик) обязан передать предмет лизинга лизингодателю или лизингополучателю в соответствии с условиями договора купли-продажи.

Любой из субъектов лизинга может быть резидентом Российской Федерации, нерезидентом Российской Федерации, а также субъектом предпринимательской деятельности с участием иностранного инвестора, осуществляющим свою деятельность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Коммерческие организации, выполняющие в соответствии со своими учредительными документами функции лизингодателей и получившие в установленном законодательством Российской Федерации порядке разрешения (лицензии) на осуществление лизинговой деятельности называются лизинговыми компаниями. Учредителями лизинговых компаний (фирм) могут быть юридические, физические, в том числе граждане, зарегистрированные в качестве индивидуальных предпринимателей. Лизинговая деятельность лизинговых компаний, а также граждан, осуществляющих лизинговую деятельность и зарегистрированных в качестве индивидуальных предпринимателей, выполняется на основании

разрешений (лицензий), полученных в установленном законодательством Российской Федерации порядке.

В соответствии с законом «О лизинге» [19] к основным типам лизинга относятся: долгосрочный лизинг – лизинг, осуществляемый в течение трех и более лет; среднесрочный лизинг – лизинг, осуществляемый в течение от полутора до трех лет; краткосрочный лизинг – лизинг, осуществляемый в течение менее полутора лет.

Предметом лизинга не могут быть земельные участки и другие природные объекты. Такое положение представляется справедливым поскольку вышеуказанные объекты не являются средствами производства, и имеют сравнительно неограниченный ресурс.

Потенциальный (будущий) лизингополучатель, заинтересованный в получении конкретных и определенных видов имущества, самостоятельно на основе имеющейся у него информации, опыта, рекомендаций, результатов предварительно достигнутых соглашений подбирает располагающего этим имуществом поставщика.

В силу недостаточности собственных средств и ограниченного доступа к кредитным ресурсам для приобретения имущества в собственность или отсутствия необходимости в обязательной покупке имущества он (лизингополучатель) обращается к потенциальному (будущему) лизингодателю, имеющему необходимые средства, с просьбой об участии в сделке.

Лизинговая сделка может включать в себя условия по оказанию дополнительных услуг. К дополнительным услугам законодатель относит - услуги любого рода, оказанные лизингодателем как до начала пользования, так и в процессе пользования предметом лизинга лизингополучателем, а именно:

– приобретение у третьих лиц прав на интеллектуальную собственность («ноу - хау», лицензионных прав, прав на товарные знаки, марки, программное обеспечение и других);

- приобретение у третьих лиц товарно-материальных ценностей, необходимых в период проведения монтажных (шефмонтажных) и пусконаладочных работ;
- осуществление монтажных (шефмонтажных) и пусконаладочных работ в отношении предмета лизинга, обучение персонала;
- послегарантийное обслуживание и ремонт предмета лизинга, в том числе текущий, средний и капитальный ремонт;
- подготовка производственных площадей и коммуникаций, услуги по проведению работ, связанных с установкой (монтажом) предмета лизинга;
- другие работы и услуги, без оказания которых невозможно использовать предмет лизинга.

Перечень, объем и стоимость дополнительных услуг должны быть указаны в договоре лизинга.

С принятием закона о лизинге появился новый институт больше известный по договорам аренды (субаренды) – сублизинг, который представляет собой особый вид отношений, возникающих в связи с переуступкой прав пользования предметом лизинга третьему лицу, что оформляется договором сублизинга. При сублизинге лицо, осуществляющее сублизинг, принимает предмет лизинга у лизингодателя по договору лизинга и передает его во временное пользование лизингополучателю по договору сублизинга. При передаче предмета лизинга в сублизинг обязательным является согласие лизингодателя в письменной форме.

1.3 Правовые основы лизинговых отношений

Рынок лизинговых услуг характеризуется многообразием форм лизинга, моделей лизинговых контрактов и юридических норм, регулирующих лизинговые операции. Соответственно, в теории

гражданского права принято дифференцировать лизинг по разным основаниям [5].

Так, по отношению к арендуемому имуществу (или по объему обслуживания) лизинг делится на:

- чистый (net leasing), когда все расходы по обслуживанию имущества принимает на себя лизингополучатель. Большинство услуг на отечественном лизинговом рынке оборудования являются чистыми.

- полный (wet leasing), когда лизингодатель принимает на себя все расходы по обслуживанию имущества.

- частичный (с частичным набором услуг), когда на лизингодателя возлагаются лишь отдельные функции по обслуживанию имущества.

В зависимости от типа финансирования, лизинг подразделяется на:

- срочный, когда имеет место разовая аренда имущества;

- возобновляемый (револьверный), при котором после истечения первого срока договор лизинга продлевается на следующий период. При этом объекты лизинга через определенное время в зависимости от износа и по желанию лизингополучателя меняются на более совершенные образцы. Лизингополучатель принимает на себя все расходы по замене оборудования. Количество объектов лизинга и сроки их использования по возобновляемому лизингу заранее сторонами не оговариваются.

Разновидностью возобновляемого лизинга является генеральный лизинг, который позволяет лизингополучателю дополнить список арендуемого оборудования без заключения новых контрактов. Это очень важно для предприятий с непрерывным производственным циклом и при жесткой контрактной кооперации с партнерами. Генеральный лизинг используется, когда требуется срочная поставка или замена уже полученного по лизингу оборудования, а времени, необходимого на проработку и заключение нового контракта, как правило, нет.

В зависимости от количества субъектов сделки, различают:

– прямой лизинг, при котором собственник имущества (поставщик) самостоятельно сдает объект в лизинг (двухсторонняя сделка). По сути, эту сделку нельзя назвать классической лизинговой сделкой, так как в ней не участвует лизинговая компания.

– косвенный лизинг, когда передача имущества в лизинг происходит через посредника. Такого рода сделка схожа с классической лизинговой операцией, так как в ней участвуют поставщик, лизингодатель и лизингополучатель, причем каждый из них выступает самостоятельно.

– отдельный лизинг (лизинг с участием множества сторон) – leveraged leasing. Этот вид лизинга распространен как форма финансирования сложных, крупномасштабных объектов, таких, как авиатехника, морские и речные суда, железнодорожный и подвижной состав, буровые платформы и т.п. Такой лизинг называется еще групповым, или акционерным, лизингом с участием нескольких компаний поставщиков, лизингодателей и привлечением кредитных средств у ряда банков, а также страхованием лизингового имущества и возврата лизинговых платежей с помощью страховых пулов.

Одной из форм прямого лизинга является возвратный лизинг (sale and leaseback arrangement). Возвратный лизинг представляет собой систему взаимосвязанных соглашений, при которой фирма – собственник зданий, сооружений или оборудования продает эту собственность финансовому институту (банку, страховой компании, инвестиционному фонду, фирме, специально ориентированной на лизинговые операции) с одновременным оформлением соглашения о долгосрочной аренде своей бывшей собственности на условиях лизинга.

По типу имущества различают:

– лизинг движимого имущества (оборудование, техника, автомобили, суда, самолеты и т.п.), в том числе нового и бывшего в употреблении.

– лизинг недвижимости (здания, сооружения).

Отдельно следует выделить финансовый (капитальный) лизинг – financial, capital leases, представляет собой взаимоотношения партнеров, предусматривающие в течение периода действия соглашения между ними выплату лизинговых платежей, покрывающих полную стоимость амортизации оборудования или большую его часть, дополнительные издержки и прибыль лизингодателя. Данный вид лизинга характеризуется следующими основными чертами:

- участие кроме лизингодателя и лизингополучателя третьей стороны (производителя или поставщика объекта сделки);
- невозможность расторжения договора в течение основного срока аренды, то есть срока, необходимого для возмещения расходов арендодателя;
- продолжительный период лизингового соглашения (обычно близкий к сроку службы объекта сделки).

К регулируемым Федеральным законом «О лизинге» основным видам лизинга относятся финансовый лизинг, возвратный лизинг и оперативный лизинг. Трактовка понятий в этом законе практически не отличается от вышеупомянутой.

«Финансовый лизинг – вид лизинга, при котором лизингодатель обязуется приобрести в собственность указанное лизингополучателем имущество у определенного продавца и передать лизингополучателю данное имущество в качестве предмета лизинга за определенную плату, на определенный срок и на определенных условиях во временное владение и в пользование».

При этом срок, на который предмет лизинга передается лизингополучателю, соизмерим по продолжительности со сроком полной амортизации предмета лизинга или превышает его. Предмет лизинга переходит в собственность лизингополучателя по истечении срока действия договора лизинга или до его истечения при условии выплаты лизингополучателем полной суммы, предусмотренной договором лизинга, если иное не предусмотрено договором лизинга.

Возвратный лизинг – разновидность финансового лизинга, при котором продавец (поставщик) предмета лизинга одновременно выступает и как лизингополучатель.

Оперативный лизинг – вид лизинга, при котором лизингодатель закупает на свой страх и риск имущество и передает его лизингополучателю в качестве предмета лизинга за определенную плату, на определенный срок и на определенных условиях во временное владение и в пользование.

Срок, на который имущество передается в лизинг, устанавливается на основании договора лизинга.

В рамках обычно используемых договоров лизинга недвижимости лизинговая компания, согласно желанию и потребностям лизингополучателя, приобретает недвижимость, которую можно использовать в коммерческих или профессиональных целях, чтобы затем на длительный срок передать в пользование лизингополучателю за периодическую и не зависящую от возможности использовать объект уплату лизинговых платежей, включающих часть амортизационных отчислений, рассчитанных с учетом налоговых вычетов, при этом лизингополучатель вправе по окончании оговоренного срока лизинга купить предмет лизинга по стоимости неамортизированных инвестиционных затрат, по тому же расчету продлить срок лизинга или вернуть предмет лизинга. Таким образом, по истечении оговоренного срока договор так же предоставляет лизингополучателю три опции, а именно заключить договор о продлении срока, принять предмет лизинга на основе права покупки или вернуть предмет лизинга против возмещения разницы между чистой выручкой и остаточной стоимостью.

Глава 2 Содержание договора лизинга по российскому законодательству

2.1 Правовая природа договора финансовой аренды

Сложность и относительная новизна лизинговых отношений предопределили существование различных точек зрения относительно их юридической природы.

Когда закон ведет речь о смешанном договоре как договоре, содержащем элементы различных поименованных договоров, то это вовсе не означает, что он сводится к простому соединению таких элементов [17]. За моделью смешанного договора стоит весьма обширная научная дискуссия, связанная не только с пониманием того, что закон называет «элементами различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами», но и с четким восприятием границ применения данной правовой модели, в основе формирования которой всегда находится воля хозяйствующих субъектов.

Поэтому смешанный договор, с одной стороны, представляет собой нечто нетипичное с точки зрения существующей системы гражданско-правовых договоров, а с другой стороны, это всегда договор, заключением которого опосредуются известные закону отношения, поскольку они всегда подпадают под непосредственное действие норм о том или ином договоре: при формировании смешанного договора участники хозяйственного оборота используют предложенную законом совокупность договорных конструкций в качестве «конструктора». Изложенное исключает возможность восприятия в качестве смешанного таких договоров, в которых смешение элементов различных договоров предусмотрено конкретным нормативным установлением [10]. Так, например, в отношении договора аренды законодатель предусмотрел возможность согласовать форму арендной платы не только в виде платежей в твердой денежной сумме, но и в иных формах,

например, в виде передачи полученных арендатором от использования арендованного имущества продукции, плодов или доходов; оказания арендатором услуг; передачи арендатором арендодателю определенной вещи в собственность или в аренду и т.д.

Нужно отметить, что пониманию правовой природы договора лизинга способствует судебная практика. Причем, не только в России, но и в зарубежных странах. При этом особое значение имеет «заимствование» такой практики из зарубежных стран.

Например, в Германии наиболее развитым является учение о толковании и общих условиях заключения сделок (читай: справедливости договорных условий) и поэтому природа лизинга занимает суды Германии преимущественно применительно к договорному распределению рисков и ограничению ответственности лизингодателя, то в Швейцарии, где вещное право в целом и право недвижимости в особенности разработаны с гораздо большим интересом, чем в Германии (вопреки расхожему в России мнению, будто германская цивилистическая наука весьма продвинута в вопросах вещного права тоже), фокус также оказывается на вещно-правовой тематике, тогда как та же проблема освобождения лизингодателя от ответственности против уступки требований к поставщику так и не получает сколько-нибудь внятного решения, и швейцарская литература здесь активно ссылается на практику Германии.

Возможность заключения договора финансовой аренды, который бы включал дополнительное условие о переходе права собственности на предмет лизинга к лизингополучателю, предусмотрена не только общими положениями об аренде (п. 3 ст. 609 и ст. 624 ГК РФ), но и нормами специального законодательства (ст. 19 ФЗ «О финансовой аренде (лизинге)»), а значит, такого рода договор лизинга не является результатом «творческой» деятельности участников хозяйственного оборота по созданию договора из элементов существующих договоров, исполнение которого удовлетворило бы их имущественные интересы. Напротив, законодатель, учитывая

интересы хозяйствующих субъектов, которые не только желали бы владеть и пользоваться чужим имуществом на праве аренды, но и были готовы приобрести его в собственность, прямо предусмотрел договор аренды имущества с условием его последующего выкупа (в нашем случае это договор финансовой аренды, предусматривающий переход права собственности на предмет лизинга к лизингополучателю), а, следовательно, данный договор не является смешанным.

В рамках обычно используемых договоров лизинга недвижимости лизинговая компания, согласно желанию и потребностям лизингополучателя, приобретает недвижимость, которую можно использовать в коммерческих или профессиональных целях, чтобы затем на длительный срок передать в пользование лизингополучателю за периодическую и не зависящую от возможности использовать объект уплату лизинговых платежей, включающих часть амортизационных отчислений, рассчитанных с учетом налоговых вычетов, при этом лизингополучатель вправе по окончании оговоренного срока лизинга купить предмет лизинга по стоимости неамортизированных инвестиционных затрат, по тому же расчету продлить срок лизинга или вернуть предмет лизинга.

На первом этапе договора лизинга лизинговая компания (лизингодатель) приобретает за свой счет, но по указанию своего клиента (нанимателя) имущество, финансируя приобретение в рамках отношений с поставщиком, указанным клиентом; затем, на втором этапе, она предоставляет приобретенное имущество в распоряжение клиента на определенный срок (называемый безотзывным), соответствующий, как правило, сроку полезного использования имущества: наниматель принимает на себя всю совокупность рисков и обременений и уплачивает лизинговой компании платежи, рассчитанные таким образом, чтобы они полностью покрывали затраты на использование средств лизинговой компании. Наконец, по истечении установленного времени, на третьем этапе, наниматель пользуется различными опциями: он может вернуть имущество

лизинговой компании, потребовать продления срока договора, заключить новый договор лизинга по поводу финансирования покупки аналогичного имущества (например, технически более совершенной модели), купить имущество по оговоренной цене или цене, которая будет согласована впоследствии.

Лизинг – это договор о передаче использования или нетипичный договор аренды в гражданско-правовом смысле. Однако этот термин имеет преимущественно более широкое значение в публичных коммуникациях, чем альтернатива финансирования, при которой объект аренды приобретает и финансируется арендодателем и передается лизингополучателю для использования в обмен на уплату согласованной арендной платы. Однако единого определения термина лизинг нет ни в экономической практике, ни в литературе.

Договоры аренды имеют характер, аналогичный договорам аренды. Лизинг отличается от аренды тем фактом, что арендная плата, причитающаяся по договору аренды, обеспечивает обслуживание и техническое обслуживание или обслуживание соответственно. гарантийное требование к лизингополучателю перераспределяется.

Это делается в обмен на уступку прав на покупку со стороны лизингодателя и функцию финансирования при лизинге. Арендатор несет в себе материальную и ценовую опасность. Таким образом, договоры аренды являются «нетипичными» договорами аренды.

В качестве лизингодателя выступают как независимые лизинговые компании, так и лизинговые компании, связанные с интересами банка или производителя. Договоры аренды могут быть связаны с дополнительными соглашениями, такими как приобретение арендодателем обслуживания оставленного объекта по фиксированной ежемесячной ставке. С конца 2008 года финансовый лизинг в Германии является финансовой услугой, подлежащей разрешению, в соответствии с Законом о кредитовании.

Лизинг популярен, потому что психологический порог торможения ниже при заключении контракта, чем при подаче заявки на получение кредита в банке. В зависимости от конкретного случая, налоговые или балансовые преимущества вступают в силу.

Гражданско-правовая собственность и экономическая собственность могут уменьшаться при лизинговых операциях. Особая сложность заключается в том, что национальные налоговые положения и международные стандарты бухгалтерского учета, такие как GAAP США и МСФО, по-разному влияют на экономическое распределение объекта аренды для лизингодателя или лизингополучателя. На немецком языке под лизингом обычно понимается договор о передаче использования, в котором арендодатель остается гражданским владельцем объекта аренды. Другие соглашения называются арендной покупкой. На международном языке, независимо от того, кому принадлежит экономическая собственность на объект, принято обозначение аренда с различиями, например, в операционной аренде и капитальной аренде.

При лизинге мобильных инвестиционных товаров обычно лизинговая компания заказывает объект, желаемый лизингополучателем, или заключает уже заключенный договор купли-продажи. Арендатор определяет изготовление, специальные варианты оборудования и поставщика, а также, как правило, также договорился о цене с поставщиком. Затраты на приобретение и финансирование объекта лизинговой компанией полностью или в значительной степени компенсируются одновременно заключенным договором о передаче объекта в пользование с лизингополучателем с гарантированными минимальными доходами в течение срока действия. Для принятия лизинговой компанией заявки на аренду в первую очередь решающее значение имеют кредитный рейтинг заявителя и оценка объекта. Объекты, которые трудно продать, которые были приобретены подрядчиком слишком дорого, или которые являются технологически устаревшими или неизбежны, представляют собой недостаточную безопасность для

лизингодателя. Залог, такой как авансовые платежи по аренде, депозиты или депозитные платежи, может быть сделан в качестве условия закрытия для снижения риска лизингодателя.

О покупке и лизинге часто ведутся параллельные переговоры, когда перспектива не может заключить договор купли-продажи без фиксированного финансирования. Соглашения между поставщиком и лизинговой компанией, о которых перспектива не знает, являются общими. Таким образом, поставщик может предложить лизинговой компании более выгодную покупную цену, чтобы обеспечить недорогое финансирование, или взять на себя обязательства по эксплуатации объекта по окончании контракта. С другой стороны, если поставщик установил контакт с лизинговой компанией, он обычно получает посредническую комиссию.

Арендатор платит арендные ставки, которые покрывают затраты на потребление объекта в течение срока аренды, его финансирование, а также надбавку к административным расходам и прибыли лизингодателя. Согласованные дополнительные услуги лизингодателя, такие как страхование объекта или техническое обслуживание объекта, оплачиваются в договорах аренды услуг одновременно за счет надбавок.

После окончания договора аренды и при условии, что арендатор не выполнит возможную возможность покупки или продления, лизингодатель может снова иметь объект лизинга. Продажа арендатору или третьей стороне, передача в аренду арендатору или третьей стороне, хранение и утилизация являются возможными вариантами использования. Часто включается исходный поставщик объекта. Таким образом, автодилеры обычно берут состояние и другие данные, необходимые для окончательного расчета, от имени лизинговой компании при возврате автомобиля, и заботятся о продаже на рынке подержанных автомобилей.

В лизинговых операциях могут участвовать другие стороны, помимо лизингодателя, лизингополучателя и поставщика лизингового объекта. Примерами являются залогодатели, которые вносят залог или берут

поручительство, посредники, которые получают комиссию от лизинговой компании, и банки, которые выкупают требование по договору лизинга и берут на себя кредитный риск.

Литературу отличают глубокие разночтения относительно квалификации договора лизинга для финансирования, в частности лизинга для финансирования покупки движимого имущества для инвестирования.

Некоторые авторы видят в договоре лизинга договор об отчуждении *suī generis*, подчиненный положениям о купле-продаже в рассрочку и купле-продаже с сохранением права собственности за продавцом. Другие авторы относят договор лизинга к договору аренды и ставят акцент на предоставлении пользования предметом лизинга. Третьи определяют лизинг для финансирования как договор кредита *suī generis* с элементами займа и обеспечительной передачи титула; они полагают это понятие согласующимся с запретом ипотеки движимости, вытекающим из ст. 717 Обязательственного права, учитывая, что лизингодатель приобретает имущество не у самого нанимателя, а у третьего лица – поставщика.

Но даже если бы в законе отсутствовало указание на возможность заключения договора финансовой аренды, предусматривающего переход права собственности на предмет лизинга к лизингополучателю, такой договор все равно бы не стал смешанным. Решение вопроса о том, является ли договор смешанным или нет, связан с определением содержания договора – соглашения, то есть смешанный договор – это всегда одно соглашение, которому присуща одна общая цель. Цель смешанного договора определяется существом одного из вкрапленных в него элементов поименованного договора (доминирующего элемента), который оказывает влияние на квалификацию смешанного договора в качестве известного гражданского праву договора, правила о котором будут подлежать применению в качестве основных [15].

В договоре финансовой аренды, предусматривающем переход права собственности на предмет лизинга к лизингополучателю, присутствуют две

цели, что предполагает наличие двух соглашений, а значит, специфика данного договора выражается не в особенности его содержания, а в особенности внешней формы выражения этих соглашений. Иными словами, рассматриваемый договор является «договором – документом», то есть комплексным договором. В этом договоре («договоре – документе») присутствуют два самостоятельных договора-соглашения (договор финансовой аренды и договор купли-продажи), на чем в принципе и настаивал ВАС РФ в 2010 году. Поскольку каждому из обозначенных договоров присуща своя конкретная цель, соглашение должно быть достигнуто по каждому договору в отдельности.

Что позволило объединить эти два договора – соглашения в один «договор – документ»? Во-первых, это объект, на который направлено поведение сторон договоров, в качестве которого выступает конкретное имущество. Во-вторых, это однородный состав участников, выступающих на стороне арендодателя (продавца) и арендатора (покупателя). В-третьих, это конечный правовой результат, ради которого хозяйствующие субъекты вступили в арендные правоотношения (приобретение арендованного имущества в собственность арендатора) [16]. Однако, невзирая на возможность оформления двух самостоятельных договоров посредством одного «договора – документа», к отношениям, вытекающим из каждого такого договора – соглашения (договора лизинга и договора купли-продажи) нормы о лизинге и купле-продаже будут подлежать применению непосредственно, то есть напрямую. Участники хозяйственного оборота свободны в выборе договорной конструкции (п. 2 ст. 421 ГК РФ). Это может быть выбор как в пользу поименованного, так и непоименованного договора. Значит, в отношении договора выкупного лизинга необходимо провести квалификацию и ответить на вопрос о том, какой перед нами договор. Учитывая цель этого договора, а также имущественные интересы его сторон, можно утверждать, что перед нами частный случай договора купли-продажи со всеми вытекающими отсюда последствиями. Речь идет о договоре купли-

продажи, по которому право собственности на переданное имущество сохраняется за продавцом до полной его оплаты (ст. 491 ГК РФ). Правда, соотнеся положения закона о купле-продаже с разъяснениями ВАС РФ относительно договора выкупного лизинга, приходим к выводу о том, что последние не соответствуют закону. В частности, по мнению ВАС РФ, приобретение лизингодателем права собственности на предмет лизинга обеспечивает обязательство лизингополучателя по уплате лизинговых платежей, а также служит гарантией возврата вложенного [12]. Однако о выполнении обеспечительной функции можно вести речь только тогда, когда право собственности на имущество переходит к приобретателю в момент передачи имущества, а не в момент его полной оплаты (то есть при продаже имущества в кредит – п. 5 ст. 488 ГК РФ). В ситуации, описанной ВАС РФ, сохранение права собственности за лизингодателем никакой обеспечительной функции не несет: при неисполнении лизингополучателем обязанности по внесению платежей лизингодатель вправе будет потребовать лишь возврата имущества (ч. 2 ст. 491 ГК РФ).

В швейцарской литературе различают «доработки» права на основе закона, которые называют «связанным судебским правом» (*gebundenes Richterrecht*; сюда относятся: устранение пробелов аналогией, она же телеологическая экстензия, и поправки к буквальному смыслу закона через телеологическую редукцию), «доработки», которые осуществляются в качестве крайней меры в отсутствие конкретных положений, согласно абз. 2 ст. 1 Гражданского уложения при отсутствии любых «зацепок», в том числе в обычном праве, судья вправе поставить себя на место законодателя. Это не означает отсутствие связанности правом при этом. Именно последний стиль развития права (*modo legislatoris*) на германский манер судебная практика стала называть «превосходящим закон развитием права»; в литературе его также называют, по понятным причинам, «собственно судебским правом» и «судейским правом в узком смысле».

Подобная квалификация договора выкупного лизинга (который является договором купли-продажи) означает, что судебные решения, основанные на положениях Постановления Пленума ВАС РФ от 14.03.2014 № 17 (в частности, связанных с определением юридической судьбы имущества при заключении договоров сублизинга) [14], базируются на неверном восприятии существа договора финансовой аренды, предусматривающего переход права собственности на предмет лизинга к лизингополучателю, а значит, не основаны на законе, что приводит к дисбалансу имущественного оборота в сфере лизинговых отношений и нарушению имущественных интересов добросовестных субъектов.

Трактовка договора лизинга является весьма непростым моментом и в западной правоприменительной практике [7]. В частности, в одном из судебных решений Второго судебного департамента Швейцарии была высказана правовая позиция, что договор лизинга для финансирования не может быть отнесен ни к одному традиционному договорному типу из известных швейцарскому праву. Речь идет о непоименованном договоре, который в большинстве случаев заключается с добавлением общих условий заключения сделок. Основной чертой лизинга для финансирования является участие третьей стороны: лизинговая компания приобретает за свой счет в соответствии с указаниями своего клиента (лизингополучателя) финансируемый объект у поставщика. Последний не является непосредственным контрагентом по договору лизинга. Лизингодатель передает предмет лизингополучателю на время длительного срока договора без права расторжения (чаще всего от трех до пяти лет), который приблизительно соответствует предположительному сроку службы предмета. Со своей стороны, лизингополучатель принимает на себя все связанные с предметом риски и бремя содержания и уплачивает лизингодателю лизинговые платежи (чаще всего ежемесячные), совокупная сумма которых покрывает вложенные лизингодателем средства, а также включает проценты, сопутствующие расходы и прибыль. По окончании срока договора

лизингополучатель вправе выбрать между разными способами прекращения отношений (возврат предмета; продление договора; заключение нового договора, иногда – покупка предмета по заранее не установленной цене).

2.2 Определение договора финансовой аренды

Лизинг, как экономико-правовая категория, представляет собой особый вид предпринимательской деятельности, направленной на инвестирование временно свободных или привлеченных финансовых средств, когда по договору финансовой аренды (лизинга) арендодатель (лизингодатель) обязуется приобрести в собственность обусловленное договором имущество у определенного продавца и предоставить это имущество арендатору (лизингополучателю) за плату во временное пользование для предпринимательских целей.

Определение лизинга дается в ч. 1 ст. 665 Гражданского кодекса РФ: «По договору финансовой аренды (договору лизинга) арендодатель обязуется приобрести в собственность указанное арендатором имущество у определенного им продавца и предоставить арендатору это имущество за плату во временное владение и пользование для предпринимательских целей. Арендодатель в этом случае не несет ответственности за выбор предмета аренды и продавца».

Любое определение лизинга является ограниченным и не может учесть всех форм проявления этого нового кредитного инструмента, но все-таки можно привести еще одно определение Европейской Федерации национальных ассоциаций по лизингу оборудования (Leaseurope): «Лизинг – это договор аренды завода, промышленных товаров, оборудования, недвижимости для использования их в производственных целях арендатором, в то время как товары покупаются арендодателем, и он сохраняет за собой право собственности» [9].

В соответствии с ч. 2 ст. 665 Гражданского кодекса РФ: «Договором финансовой аренды может быть предусмотрено, что выбор продавца и приобретаемого имущества осуществляется арендодателем». Основная особенность финансовой аренды состоит в том, что в аренду сдается не имущество, которое ранее использовал арендодатель, а новое, специально приобретенное арендодателем исключительно с целью передачи его в аренду. Для финансовой аренды характерно, что срок аренды приближается к сроку службы оборудования. По окончании срока аренды в соответствии с условиями договора арендатор вправе приобрести имущество в собственность (ст. 624 Гражданского кодекса РФ), возобновить договор на более льготных условиях, либо вернуть имущество арендодателю [17].

Российским законодательством предусматриваются еще несколько особенностей лизинговых операций (ст. 6 «Временного положения о лизинге» в части, не противоречащей закону «О лизинге»):

- сумма лизинговых платежей за весь период лизинга должна включать полную (или близкую к ней) стоимость лизингового имущества в ценах на момент заключения сделки

- лизинг может быть, как внутренним, когда все субъекты лизинга являются резидентами Российской Федерации, так и международным, когда один или несколько субъектов лизинга являются нерезидентами согласно законодательству Российской Федерации;

- имущество, переданное в лизинг, в течение всего срока действия договора лизинга является собственностью лизингодателя, за исключением имущества, приобретаемого лизинговой компанией за счет бюджетных средств.

В соответствии со ст. 666 Гражданского кодекса РФ «предметом финансовой аренды могут быть любые непотребляемые вещи, используемые для предпринимательской деятельности, кроме земельных участков и других природных объектов». Предметом финансовой аренды, как и предметом

договора аренды, могут выступать любые вещи, которые не теряют своих натуральных свойств в процессе их использования.

В соответствии с Федеральным законом «О лизинге» договор лизинга должен отвечать следующим условиям:

- договор лизинга независимо от срока заключается в письменной форме.
- в названии договора лизинга определяются его форма, тип и вид.
- договором лизинга обязательства сторон, которые исполняются сторонами других договоров, образуются путем заключения с другими субъектами лизинга обязательных и сопутствующих договоров.

К обязательным договорам лизинговой сделки относится договор купли-продажи, а к сопутствующим договорам – договор о привлечении денежных средств, договор залога, договор гарантии, договор поручительства и другие.

Договор лизинга должен содержать следующие существенные положения: точное описание предмета лизинга; объем передаваемых прав собственности; наименование места и указание порядка передачи предмета лизинга; указание срока действия договора лизинга; порядок балансового учета предмета лизинга; порядок содержания и ремонта предмета лизинга; перечень дополнительных услуг, предоставленных лизингодателем на основании договора комплексного лизинга; указание общей суммы договора лизинга и размера вознаграждения лизингодателя; порядок расчетов (график платежей); определение обязанности лизингодателя или лизингополучателя застраховать предмет лизинга от связанных с договором лизинга рисков, если иное не предусмотрено договором.

На основании договора лизинга лизингодатель обязуется: в случае осуществления финансового или смешанного лизинга приобрести у определенного продавца (поставщика) в собственность определенное имущество для его передачи за определенную плату или передать ранее приобретенное имущество на определенный срок, на определенных

условиях в качестве предмета лизинга лизингополучателю; выполнить другие обязательства, вытекающие из содержания договора лизинга.

По договору лизинга лизингополучатель обязуется: принять предмет лизинга в порядке, предусмотренном указанным договором лизинга; возместить лизингодателю его инвестиционные затраты и выплатить ему вознаграждение; по окончании срока действия договора лизинга возвратить предмет лизинга, если иное не предусмотрено указанным договором лизинга, или приобрести предмет лизинга в собственность на основании договора купли-продажи; выполнить другие обязательства, вытекающие из содержания договора лизинга.

В договоре лизинга в обязательном порядке должны быть оговорены обстоятельства, которые стороны считают бесспорным и очевидным нарушением обязательств и которые ведут к прекращению действия договора лизинга и имущественному расчету, а также процедура изъятия (возврата) предмета лизинга.

2.3 Права и обязанности сторон по договору финансовой аренды

В лизинговой сделке лизингополучатель обращается к потенциальному (будущему) лизингодателю, имеющему необходимые средства, с просьбой об участии его в сделке. Это участие лизингодателя выражается в следующем:

- лизинговая компания проверяет соответствие цены, которую согласовал лизингополучатель, текущему рыночному уровню;
- лизингодатель покупает необходимое лизингополучателю имущество у поставщика или производителя на основе договора купли-продажи в собственность лизинговой компании;
- передает купленное имущество лизингополучателю во временное пользование на оговоренных в договоре лизинга условиях.

К прямым участникам лизинговой сделки, то есть к субъектам лизинга, определение которых дается во «Временном положении» и законе «О лизинге», относятся:

а) лизинговые фирмы и компании – лизингодатели.

Лизингодатель – юридическое лицо, которое осуществляет лизинговую деятельность, то есть передачу в лизинг по договору специально приобретенного для этого имущества, или гражданин, занимающийся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица и зарегистрированный в качестве индивидуального предпринимателя. Лизинговые компании – это коммерческие организации, создаваемые в форме акционерного общества или других организационно-правовых формах, выполняющие в соответствии с учредительными документами и лицензиями функции лизингодателей;

б) производственные предприятия – лизингополучатели.

Лизингополучатель – юридическое лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность, или гражданин, занимающийся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица и зарегистрированный в качестве индивидуального предпринимателя, получающие имущество в пользование по договору лизинга;

в) поставщики объектов сделки – оборудования, техники, другого имущества, то есть продавцы.

Продавец лизингового имущества – предприятие - изготовитель машин и оборудования или другое юридическое лицо, или гражданин, продающие имущество, являющееся объектом лизинга. Косвенными участниками лизинговой сделки являются коммерческие и инвестиционные банки, кредитующие лизингодателя и выступающие гарантами сделок, страховые компании, посредники, лизинговые брокеры. Финансирование приобретения лизингового имущества осуществляется лизингодателями (лизинговыми компаниями) за счет собственных или заемных средств.

Арендатор не находится в договорных отношениях с продавцом имущества, однако наделен по отношению к нему рядом прав и обязанностей. Согласно ст. 668 Гражданского кодекса РФ: «если иное не предусмотрено договором финансовой аренды, имущество, являющееся предметом этого договора, передается продавцом непосредственно арендатору в месте нахождения последнего. В случае, когда имущество, являющееся предметом договора финансовой аренды, не передано арендатору в указанный в этом договоре срок, а если в договоре такой срок не указан, в разумный срок, арендатор вправе, если просрочка допущена по обстоятельствам, за которые отвечает арендодатель, потребовать расторжения договора и возмещения убытков».

Размер убытков исчисляется по общим правилам, установленным ст. 15 Гражданского кодекса РФ, которая гласит: «... под убытками понимаются расходы, которое лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода)». При этом арендодатель отвечает за упущения продавца как за свои собственные.

Особенностью договора финансовой аренды является возможность предъявления арендатором требований о качестве и комплектности имущества, составляющего предмет договора лизинга, сроках его поставки, иных требований, вытекающих из договора купли-продажи, заключенного между продавцом и арендодателем, непосредственно продавцу имущества (ст. 670 Гражданского кодекса РФ).

Однако арендатор, согласно ст. 670 Гражданского кодекса РФ, не может расторгнуть договор купли-продажи с продавцом без согласия арендодателя в случае нарушения продавцом своих обязательств (например, поставка имущества ненадлежащего качества). Ставить вопрос о

расторжении договора купли-продажи могут лишь его стороны: продавец и арендодатель.

Поскольку в большинстве случаев ответственность за выбор продавца лежит на арендаторе, если иное не предусмотрено договором лизинга, арендодатель не отвечает перед арендатором за невыполнение продавцом его обязанностей по договору купли-продажи, за исключением тех случаев, когда выбор продавца в соответствии с условиями договора финансовой аренды осуществлял арендодатель. В случае выбора продавца арендодателем последний несет перед арендатором солидарную ответственность с продавцом за исполнение условий договора купли-продажи (ч. 2 ст. 670 Гражданского кодекса РФ).

По общему правилу риск случайной гибели или случайной порчи имущества несет его собственник, поскольку иное не предусмотрено законом или договором. В договоре финансовой аренды собственником арендуемого имущества остается арендодатель. Однако риск случайной гибели или случайной порчи арендованного имущества несет арендатор с момента передачи ему арендованного имущества, если иное не предусмотрено договором финансовой аренды (ст. 669 Гражданского кодекса РФ).

При организации лизинговой операции лизингополучатель принимает на себя следующие обязанности:

- произвести приемку объекта сделки непосредственно при поставке, обеспечить все необходимые технические и правовые условия приемки;
- осуществить монтаж и ввод объекта в эксплуатацию, если это не входит в обязанности поставщика;
- подтвердить комплектность поставки, качество работы оборудования и достижение проектной мощности;
- при обнаружении недостатков их перечень указать в протоколе приемки и сообщить лизингодателю.

Лизингополучатель обязан также предоставить лизингодателю необходимые гарантии, перечень которых указывается в договоре финансовой аренды.

Лизингополучатель может получить следующие услуги от лизингодателя: технические услуги, связанные с организацией транспортировки объекта лизинга к месту его использования клиентом, монтажом и наладкой сданного в лизинг оборудования, техническим обслуживанием и текущим ремонтом оборудования; консультационные услуги по вопросам налогообложения, оформления сделки и др.

При расторжении договора финансирование считается возвращённым с момента продажи предмета лизинга, но не позднее разумного срока реализации. Если предмет лизинга переходит лизингодателю и в соглашении о расторжении указали его стоимость, финансирование в размере этой стоимости считается возвращённым с момента передачи имущества. Срок исковой давности по завершающим обязательствам исчисляются с момента продажи предмета лизинга, а не с момента его изъятия у лизингополучателя. Начало срока может быть определено более поздним моментом, если лизингополучателя не уведомили о продаже и вырученной сумме.

Суд может оказать в изъятии предмета лизинга, если:

- нарушение незначительно;
- размер задолженности явно несоразмерен стоимости имущества;
- изъятие приведет к значительным имущественным потерям лизингополучателя;
- задолженность можно взыскать другими способами.

По общему правилу недостатки предмета лизинга не освобождают лизингополучателя от внесения платежей по договору. Между тем лизингополучатель может воспользоваться правами покупателя, например, потребовав от продавца устранить недостатки [16]. С продавца нельзя взыскать лизинговые платежи за период, когда некачественный товар было невозможно использовать.

Такие убытки не являются обычным последствием нарушения, в отличие, например, от расходов на устранение недостатков или аренду замещающего имущества. Право собственности переходит лизингополучателю автоматически после уплаты всех платежей – заключать отдельный договор купли-продажи не нужно.

2.4 Проблемы правового регулирования лизинга в России

Как показывает международный опыт, жесткой взаимосвязи между наличием специфического законодательства и объемами лизинговых операций нет. Представители некоторых российских лизинговых фирм весьма скептически относятся к усилиям правительства создать лизинговое право. Например, экспертами отмечается, что уже существующего законодательства (при некоторой его корректировке) вполне достаточно для функционирования лизинговых компаний, и никаких дополнительных законов не нужно вовсе. Вместе с тем правительство и многие лизинговые компании настаивают на том, чтобы вопросы лизинга были особо оговорены в национальном корпоративном праве.

Речь по сути идет о трех документах: постановлении «О развитии лизинга в инвестиционной деятельности», «Временное положение о лизинге» и уже упоминавшийся закон «О лизинге». Первые два документа были утверждены постановлением Правительства Российской Федерации от 29 июня 1995 года.

Из трех упомянутых документов наиболее интересно профессиональным участникам лизинговых сделок именно «Временное положение о лизинге», поскольку именно оно играло ключевую роль в регулировании такого рода операций [20].

И здесь нужно отметить определения «лизингодателя», «лизингополучателя» и «поставщик лизингового имущества», данные во Временном положении:

– «лизингодатель – юридическое лицо, осуществляющее лизинговую деятельность, т.е. передачу в лизинг по договору специально приобретенного для этого имущества, или гражданин, занимающийся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица и зарегистрированный в качестве индивидуального предпринимателя»;

– «лизингополучатель – юридическое лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность, или гражданин, занимающийся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица и зарегистрированный в качестве индивидуального предпринимателя, получающие имущество в пользование по договору лизинга»;

– «продавец лизингового имущества – предприятие-изготовитель машин и оборудования или другое юридическое лицо, или гражданин, продающие имущество, являющееся объектом лизинга».

Хочу отметить, что в проекте этого положения была строка о том, что «лизинговые операции может проводить только лизинговая компания». Подобные требования связаны с особенностями финансовых операций лизинговых компаний и режима их налогообложения. Однако очевидно, что это ограничение значительно затруднило бы осуществление лизинговых операций самими производителями в целях стимулирования спроса.

В самом положении строка о том, что «лизинговые операции могут проводить только лизинговые компании» фактически завуалирована в другой строке «лизингодатель – юридическое лицо, осуществляющее лизинговую деятельность, т.е. передачу в лизинг по договору специально приобретенного для этого имущества».

Заключение

В заключении работы необходимо обобщить некоторые моменты, затронутые в ней.

Причиной развития лизинговых отношений являются ряд преимуществ соответствующей правовой формы по сравнению иными формами инвестирования. К таковым следует отнести следующие:

- лизинг для предпринимателя являются более щадящей формой привлечения производственных фондов, поскольку не требует сиюминутной полной оплаты стоимости имущества;
- лизинг позволяет лизингодателю с большей вероятностью вернуть имущество, поскольку оно находится у него в залоге;
- на практике имущество проще приобрести по договору лизинга, чем взять в банке кредит, равный стоимости идентичного имущества;
- для производителя лизинг – это возможность сбыта имущества, что особенно актуально в нынешних непростых условиях, когда нередко наблюдается сложность с реализацией произведенного имущества.

Вместе с тем лизингу присущ и ряд негативных сторон. В частности, на лизингодателя ложится риск морального старения оборудования (особенно, если договор лизинга заключается не на полный срок его амортизации), а для лизингополучателя стоимость лизинга выходит более высокой, чем цена покупки оборудования.

Еще одним недостатком финансового лизинга является то, что в случае выхода из строя оборудования, платежи производятся в установленные сроки независимо от состояния оборудования.

Для стимулирования инвестиций в производственную сферу, для обновления промышленного потенциала, для повышения конкурентоспособности отечественных производителей, нужно создавать условия, при которых они стремились бы развивать лизинговые отношения. Для этого, в первую очередь, следует добиваться появления лизинговых

сделок с достаточно длительными сроками действия (не менее трех лет), так как именно такие договоры будут нести реальные инвестиции в экономику. Необходимо если не освободить, то хотя бы снизить налог на прибыль, полученную лизингодателями от реализации договоров по лизингу со сроком действия три и более лет.

Также следует стимулировать банки предоставлять кредиты лизинговым компаниям, которые заключают длительные договоры. Кроме этого, необходимо рассмотреть возможность снижения таможенных пошлин и налогов по товарам, ввозимым на территорию РФ и являющимися объектами международного финансового лизинга.

Безусловно, вышеперечисленные меры должны способствовать развитию лизинговых компаний и операций, производимых ими. Пока же современные темпы развития финансового рынка все чаще требуют вмешательства со стороны государства в части установления организационно-правовых механизмов обеспечения его стабильности и защиты добросовестных участников гражданского оборота.

Тем не менее, думается, что лизинг в нашей стране постепенно будет все больше наращивать свои обороты и играть все более весомую роль в экономике России.

Список используемой литературы и используемых источников

1. Батрова Т.А. Использование модели возвратного лизинга нелегальными кредиторами: проблемы судебной практики // Законы России: опыт, анализ, практика. 2021. № 10. С. 8 – 13.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 01.07.2021, с изм. от 08.07.2021) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2022) // Собрание законодательства РФ. 1996. № 5. Ст. 410.
3. Гражданский кодекс РСФСР (утв. ВС РСФСР 11.06.1964) (ред. от 24.12.1992) // Ведомости ВС РСФСР, 1964, № 24. Ст. 407.
4. Гражданский процессуальный кодекс РСФСР (утв. ВС РСФСР 11.06.1964) (ред. от 25.07.2002, с изм. от 18.07.2003) // Ведомости ВС РСФСР. 1964. № 24. Ст. 407.
5. Громов С.А. Обеспечительная собственность: догматический очерк на примере лизинга // Вестник экономического правосудия Российской Федерации. 2019. № 2. С. 51 – 114.
6. Егоров А.В. Сальдирование и зачет: соотношение понятий для целей для целей оспаривания при банкротстве // Вестник экономического правосудия. 2019. № 7. С. 36 – 65.
7. Кабанова И.Е. Правовое регулирование лизинга недвижимости в Российской Федерации: монография / под общ. ред. М.А. Егоровой. М.: Юстицинформ, 2013.
8. Конвенция УНИДРУА о международном финансовом лизинге (Заключена в Оттаве 28.05.1988) // Собрание законодательства РФ. 1999. № 32. Ст. 4040.
9. Материалы к исследованию правовой природы лизинга: Швейцария // Вестник гражданского права. 2021. № 5. С. 301 – 337.

10. Постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 06.04.2021 № Ф04-1117/21 по делу № А45-6976/2020 // СПС «КонсультантПлюс».
11. Постановление Конституционного Суда РФ от 20.07.2011 № 20-П // Собрание законодательства РФ. 2011. № 33. Ст. 4948.
12. Постановление Пленума ВАС РФ от 14.03.2014 № 17 // СПС «КонсультантПлюс».
13. Постановление Правительства РФ от 29.06.1995 № 633 (ред. от 21.07.1997) «О развитии лизинга в инвестиционной деятельности» (вместе с «Временным положением о лизинге») // Российская газета. 1995. 14 июля.
14. Решение Арбитражного суда Ульяновской области от 08.09.2020 № А72-985/2020 // СПС «Гарант».
15. Соломин О.К., Соломина Н.Г. Систематизация гражданско-правовых договоров: Монография. М.: Юстицинформ, 2021.
16. Соломин О.К. Отдельные вопросы квалификации договора финансовой аренды, предусматривающего переход права собственности на предмет лизинга к лизингополучателю // Вестник арбитражной практики. 2021. № 6. С. 49 – 54.
17. Соломин О.К. Отдельные вопросы квалификации договора финансовой аренды, предусматривающего переход права собственности на предмет лизинга к лизингополучателю // Вестник арбитражной практики. 2021. № 7. С. 42 – 47.
18. Указ Президента Российской Федерации от 17 сентября 1994 года «О развитии финансового лизинга в инвестиционной деятельности» // СПС «КонсультантПлюс».
19. Федеральный закон от 29.10.1998 № 164-ФЗ (ред. от 16.10.2017) «О финансовой аренде (лизинге)» // Российская газета. 1998. 5 ноября.
20. Федотов Д.В. Коллизия между юридической формой и экономическим содержанием договора и способы ее разрешения на примере

договора выкупного лизинга // Актуальные проблемы российского права.
2021. № 6. С. 102 – 113.