

ПОДАРОЧНЫЙ СЕРТИФИКАТ
КАК ИСТОЧНИК ОБЯЗАТЕЛЬСТВ,
СРОК ИСПОЛНЕНИЯ КОТОРЫХ
ОПРЕДЕЛЕН МОМЕНТОМ ВОСТРЕБОВАНИЯ

И. И. ДУБРОВСКАЯ*

В статье рассматриваются основные подходы к определению юридической природы подарочных сертификатов и возможности отнесения подарочных сертификатов к основанию возникновения обязательств, срок исполнения которых определен моментом востребования, в рамках каждого рассматриваемого подхода. Автором предложен еще один подход к определению правовой природы подарочных сертификатов как источника возникновения обязательств до востребования. В статье проанализировано также правовое регулирование правоотношений, возникающих при использовании подарочных сертификатов, с точки зрения возможности их отнесения к источникам обязательств до востребования в ряде стран — Канаде, США, Пуэрто-Рико, Испании, Франции и Германии.
КЛЮЧЕВЫЕ СЛОВА: обязательство, срок, востребование, исполнение, подарочный сертификат, исковая давность, потребитель, сделка.

DUBROVSKAYA I. I. A GIFT CERTIFICATE AS A SOURCE OF OBLIGATIONS PERFORMANCE OF WHICH IS DUE ON DEMAND

The author investigates main approaches to determination of the legal nature of a gift certificate and possibility to refer gift certificates to the reasons for obligations performance of which is due on demand within the framework of each approach. The author has offered one more approach to determine the legal nature of gift certificates as a source of the obligations on demand. Also the author examines legal regulation of legal relations arising out of the use of gift certificates in terms of the possibility to refer gift certificates to the sources of obligations on demand in a number of countries, such as Canada, the USA, Puerto-Rico, Spain, France and Germany.

KEYWORDS: obligation, term, demand, performance, gift certificate, limitation of action, consumer, transaction.

1. Вступительные замечания. В настоящее время весьма популярный способ приобретения товара или оказания услуги — подарочный сертификат. В большинстве случаев сертификаты являются срочными, т. е.

* Дубровская Ирина Игоревна — старший юрист ЗАО «ЛексКледере консалтинг», Санкт-Петербург.

Dubrovskaya Irina Igorevna — a senior lawyer at CJSC “LexKledere Consulting”.

E-mail: dubrovskaya-88@mail.ru

© Дубровская И. И., 2014

содержат условие о сроке своего действия, в течение которого покупатель такого сертификата может его предъявить для получения товара или услуги.

Однако иногда можно встретить сертификаты, срок действия которых не ограничен: в частности, сертификаты парфюмерных магазинов — «Рив Гош»,¹ «Л'Этуаль»,² магазинов по продаже техники — «Веллком»,³ «Братский»,⁴ а также некоторых спа-салонов,⁵ кинокомплексов,⁶ ювелирных магазинов.⁷ Это лишь некоторые примеры бессрочных сертификатов, обязательства из которых по предоставлению товаров или услуг определены моментом востребования держателя.

Как правило, конечными приобретателями подарочных сертификатов являются потребители — физические лица, тогда как на стороне продавца чаще всего выступает торговая организация — эмитент сертификатов.

Для начала необходимо определить, какие нормы права регулируют правоотношения, возникающие в процессе исполнения обязательств при реализации подарочных сертификатов. В зависимости от подхода можно определить, относятся ли в его рамках обязательства, возникающие из подарочных сертификатов, к обязательствам до востребования. Данный вопрос является не только малоизученным, но и весьма спорным. Однозначного ответа нет. В науке регулирование таких правоотношений, по существу, не рассматривалось. Поэтому при исследовании данного вопроса приходится опираться в основном на судебную практику судов общей юрисдикции. Акты же арбитражных судов по указанному вопросу практически отсутствуют, что подтверждает специфику субъектного состава таких правоотношений, участниками которых в основном являются физические лица на одной стороне и коммерческие организации — на другой.

Поскольку правоотношения по реализации подарочных сертификатов не урегулированы специальными нормами гражданского законодательства, при определении норм права, регулирующих правоотношения при реализации подарочных сертификатов, на практике применяются в основном три подхода, один из которых подразумевает применение Закона РФ от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 «О защите прав потребителей»⁸ (далее — Закон «О защите прав потребителей»), а два других исключают его. Рассмотрим каждый из этих подходов.

2. Подарочный сертификат: конструкция розничной купли-продажи. Согласно *первому подходу* к рассматриваемым правоотношениям применяются нормы, регулирующие правоотношения из договора розничной купли-продажи, а также нормы, содержащиеся в Законе «О защите прав потребителей», поскольку приобретение подарочного сертификата признается договором розничной купли-продажи.

В силу ст. 492 ГК РФ по договору розничной купли-продажи продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного

¹ <http://www.rivegauche.ru/certificates/rivegauche>.

² <http://www.lettoile.ru/club/gifts/>.

³ <http://www.wellcom.ru/byshopping/gift-certificates/index.html>.

⁴ <http://www.bratskiy.ru/offers/gift/>.

⁵ <http://www.salon-elite.ru/uslugi/sertifikat.html>.

⁶ <http://kino.sovremennik.info/article/cert/>.

⁷ <http://www.silverisland.ru/sertifikat-lecadeau/>.

⁸ СЗ РФ. 1996. № 3. Ст. 140.

с предпринимательской деятельностью. Договор розничной купли-продажи является публичным договором.

Согласно ст. 493 ГК РФ, если иное не предусмотрено законом или договором розничной купли-продажи, в том числе условиями формуляров или иных стандартных форм, к которым присоединяется покупатель (ст. 428), договор розничной купли-продажи считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара. Отсутствие у покупателя указанных документов не лишает его возможности ссылаться на свидетельские показания в подтверждение заключения договора и его условий.

При продаже подарочного сертификата продавец, как правило, выдает покупателю кассовый чек на сумму, содержащуюся в сертификате, тем самым кассовый чек является подтверждением заключения договора розничной купли-продажи сертификата.

Такой договор, в свою очередь, является предварительным договором, по которому стороны обязуются заключить в будущем основной договор купли-продажи товара или оказания услуг, так как общая воля сторон направлена на последующее заключение с предъявителем сертификата в указанный в сертификате срок договора купли-продажи реализуемого через розничную сеть товара. В силу п. 4 ст. 429 ГК РФ в предварительном договоре указывается срок, в который стороны обязуются заключить основной договор. Если такой срок в предварительном договоре не определен, основной договор подлежит заключению в течение года с момента заключения предварительного договора.

Следовательно, в случае если подарочный сертификат является срочным, стороны обязаны заключить основной договор в пределах этого срока. Если ни сертификат, ни положение о его использовании не содержат условия о сроке вовсе, очевидно, что в силу п. 4 ст. 429 ГК РФ срок действия сертификата равен 1 году, в течение которого стороны должны заключить основной договор. Однако в случае если в положении об использовании сертификата указано, что срок его действия не ограничен, тогда обязательство по предоставлению товара или услуги, возникающее из такого сертификата, становится обязательством, срок исполнения которого определен моментом востребования со стороны держателя.

Очевидно, что в случае если срок действия сертификата указан, держатель по истечении этого срока не вправе требовать предоставления товара. Однако возникает вопрос, вправе ли держатель потребовать обратно денежные средства, уплаченные за сертификат. Данный вопрос целесообразно рассмотреть с двух точек зрения, а именно: когда покупатель знал о наличии условия о невозможности возврата денежных средств, содержащегося в правилах использования сертификата, и когда это условие не было доведено до его сведения.

Во-первых, в положениях об использовании сертификата иногда указывается, что после истечения срока действия сертификата и невозможности предъявления его для покупки товара владелец сертификата не вправе потребовать возврата уплаченных денежных средств, поскольку в соответствии с положением об использовании сертификата они возврату не подлежат.⁹ Однако при продаже сертификата данная информация

⁹ <http://www.rivegauche.ru/certificates/rivegauche>, <http://www.wellcom.ru/byshopping/gift-certificates/index.html>, <http://www.bratskiy.ru/offers/gift/>, <http://www.salon-elite.ru/uslugi/sertifikat.html>, <http://www.silverisland.ru/sertificate-lecadeau/>.

практически никогда не доводится до сведения покупателя ни устно, ни посредством ознакомления с данными правилами, ни посредством приложения к сертификату как его неотъемлемой части таких правил. Между тем на самом сертификате подобные условия не указаны.

В таком случае представляется, что продавец обязан вернуть покупателю денежные средства по его первому требованию, и такое обязательство по возврату внесенной предварительной оплаты является обязательством, срок исполнения которого определен моментом востребования, в силу следующего.

Постановлением Пленума Верховного Суда РФ от 28 июня 2012 г. № 17 «О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей»¹⁰ в п. 4 разъяснено, что к отношениям сторон предварительного договора (ст. 429 ГК РФ), по условиям которого гражданин фактически выражает намерение на возмездной основе заказать или приобрести в будущем товары (работы, услуги) исключительно для личных, семейных, домашних, бытовых и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, применяется законодательство о защите прав потребителей.

Так, на основании п. 1 ст. 1 Закона «О защите прав потребителей» отношения с участием потребителей регулируются ГК РФ, Законом «О защите прав потребителей», другими федеральными законами и принимаемыми в соответствии с ними иными нормативными правовыми актами Российской Федерации.

В соответствии с указанным Законом потребителем признается гражданин, имеющий намерение заказать или приобрести либо заказывающий, приобретающий или использующий товары (работы, услуги) исключительно для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности.

Продавцом считаются организация независимо от ее организационно-правовой формы, а также индивидуальный предприниматель, реализующие товары потребителям по договору купли-продажи.

В соответствии с п. 11 Постановления Правительства РФ от 19 января 1998 г. № 55 «Об утверждении Правил продажи отдельных видов товаров, перечня товаров длительного пользования, на которые не распространяется требование покупателя о безвозмездном предоставлении ему на период ремонта или замены аналогичного товара, и перечня непродовольственных товаров надлежащего качества, не подлежащих возврату или обмену на аналогичный товар других размера, формы, габарита, фасона, расцветки или комплектации»¹¹ продавец обязан своевременно в наглядной и доступной форме довести до сведения покупателя необходимую и достоверную информацию о товарах и их изготовителях, обеспечивающую возможность правильного выбора товаров. В данном пункте приведен перечень той информации, которая должна быть доведена до покупателя.

Информация в обязательном порядке должна содержать, в частности, и информацию об условиях приобретения товара. Под необходимой информацией о товаре следует понимать в том числе информацию, которая относится к обычно предъявляемым требованиям самого потребителя. Учитывая, что в сертификате указан срок его действия, для покупателя информация о правилах использования сертификата и последствиях

¹⁰ Российская газета. 2012. 11 июля.

¹¹ Там же. 1998. 4 февр.

пропуска срока предъявления сертификата является существенной, и отсутствие такой информации не обеспечивает при приобретении сертификата возможность правильного выбора иного продавца товара с лучшими условиями и в конечном счете может привести к пропуску срока предъявления сертификата (решение мирового судьи судебного участка № 4 Железнодорожного района г. Екатеринбурга О. А. Балаева от 11 января 2011 г. по делу № 279/2010).¹²

При таком подходе договор купли-продажи нельзя отнести к договору присоединения, так как в соответствии со ст. 428 ГК РФ договором присоединения признается договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом.

Условие, устанавливающее последствия пропуска срока предъявления сертификата в виде невозвращения уплаченной за сертификат суммы при продаже сертификата, как правило, сторонами не оговаривается; покупатель к соглашению с таким условием не присоединяется, поскольку при заключении предварительного договора покупатель не осведомлен о таких условиях; последние к сертификату не прикладываются, следовательно, покупатель не знает и не может знать о правилах, изложенных во внутреннем «Положении об использовании подарочных сертификатов» продавца.¹³ Таким образом, подобное условие о невозвращении денежных средств после истечения срока действия сертификата нарушает права потребителя как противоречащее ст. 1102 ГК РФ.

Очевидно, что в данном случае покупатель узнает о своем нарушенном праве только после отказа продавца от возврата суммы предварительной оплаты. С этого момента у покупателя возникает право обратиться в суд с требованием о взыскании неосновательного обогащения в соответствии со ст. 1102 ГК РФ, согласно которой лицо, которое без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований приобрело или сберегло имущество (приобретатель) за счет другого лица (потерпевшего), обязано возвратить последнему неосновательно приобретенное или сбереженное имущество (неосновательное обогащение), независимо от того, явилось ли неосновательное обогащение результатом поведения приобретателя имущества, самого потерпевшего, третьих лиц или произошло помимо их воли.

Таким образом, в данном случае обязательство продавца по возврату денежных средств, уплаченных в качестве предварительной оплаты, является обязательством, срок исполнения которого определен моментом востребования держателя.

Во-вторых, довольно часто подарочный сертификат содержит условия, в соответствии с которыми отсутствует срок передачи товара потребителю, в то время как срок действия сертификата ограничен, запрещено обменивать сертификат на деньги¹⁴ и в случае покупки товара меньшей

¹² Решения судов общей юрисдикции // www.gcourts.ru.

¹³ Например, <http://www.bratskiy.ru/offers/gift/>, <http://www.salon-elite.ru/uslugi/sertifikat.html>.

¹⁴ Например, такое условие содержат подарочные сертификаты «Веллком», «Рив Гош», «Братский», кинокомплекса «Современник», ювелирного магазина LeCadeau: <http://www.wellcom.ru/byshopping/gift-certificates/index.html>, http://www.rivegauche.ru/sites/default/files/pravila_prodaji.pdf, <http://www.bratskiy.ru/offers/gift/>, <http://kino.sovremennik.ru>.

стоимости, чем сумма сертификата, остальная часть денежных средств не подлежит возврату.¹⁵ Если при этом покупатель знал о таких условиях и тем самым заключил договор присоединения, приняв данные условия, продавец также несет обязанность по возврату покупателю предварительной оплаты или части не использованных денежных средств. При этом данное обязательство также является обязательством, срок исполнения которого определен моментом востребования, в силу следующего.

При условии невозвращения денежных средств у продавца возникает неосновательное обогащение, вследствие чего — обязательство по его возвращению. Условие о невозвращении денежных средств, не являющихся ни задатком, ни способом обеспечения обязательств, ни мерой ответственности кредитора, — недействительно. Такие условия лишают потребителя права вернуть уплаченные денежные средства в случае отказа от заключения и исполнения основного договора, которое предусмотрено ст. 32 Закона «О защите прав потребителей», в соответствии с которой потребитель вправе отказаться от исполнения договора о выполнении работ (оказании услуг) в любое время при условии оплаты исполнителю фактически понесенных им расходов, связанных с исполнением обязательств по данному договору.

В силу п. 6 ст. 429 ГК РФ обязательства по заключению основного договора между покупателем и продавцом прекращаются с истечением срока действия сертификата, однако вопрос о внесенных денежных средствах, как правило, остается не разрешенным, и в договоре не оговаривается их судьба после истечения срока действия сертификата. Поскольку в договоре не устанавливается иного, внесенная денежная сумма может также расцениваться как предварительная оплата товара, в любом случае подлежащая возврату.

Кроме того, данные условия ущемляют интересы и права потребителя и могут быть признаны в соответствии с п. 1 ст. 16 Закона «О защите прав потребителей» недействительными как условия, ущемляющие права потребителя по сравнению с правилами, установленными законами или иными правовыми актами Российской Федерации в области защиты прав потребителей.

Заключая в таком случае договор присоединения, присоединившаяся к договору сторона вправе потребовать расторжения или изменения договора, если договор присоединения хотя и не противоречит закону и иным правовым актам, но лишает эту сторону прав, обычно предоставляемых по договорам такого вида, исключает или ограничивает ответственность другой стороны за нарушение обязательств либо содержит другие явно обременительные для присоединившейся стороны условия, которые она исходя из своих разумно понимаемых интересов не приняла бы при наличии у нее возможности участвовать в определении условий договора (п. 2 ст. 428 ГК РФ).

Кроме того, как правило, сертификат никогда не содержит условия о сроке передачи товара или оказания услуги, указывая только на срок действия самого сертификата.

Пунктом 1 ст. 421 ГК РФ установлено, что граждане и юридические лица свободны в заключении договора. Понуждение к заключению договора

info/article/cert/, <http://www.lecadeau.ru/privelegie/sertifikat>, <http://www.silverisland.ru/sertificate-lecadeau/>.

¹⁵ Там же.

не допускается, за исключением случаев, когда обязанность заключить договор предусмотрена настоящим Кодексом, законом или добровольно принятым обязательством.

Предварительный договор, являясь по существу выражением намерения сторон заключить в будущем договор купли-продажи товара или договор оказания услуг, не порождает у его сторон каких-либо имущественных прав и обязанностей.

По смыслу положений п. 1 ст. 429 ГК РФ из предварительного договора не могут вытекать никакие обязательства, кроме обязательства по заключению основного договора. В частности, обязательство по оплате товара возникает у покупателя лишь после заключения основного договора купли-продажи.¹⁶

В связи с этим назначение предварительного платежа состоит в его последующем зачете в счет оплаты стоимости товара после заключения основного договора, т. е. в обеспечении исполнения будущего обязательства покупателя по оплате товара. При незаключении основного договора эта сумма подлежит возврату покупателю в полном объеме, поскольку в противном случае у продавца возникает неосновательное обогащение за счет покупателя.

Таким образом, в случае когда основной договор купли-продажи товара не был заключен в согласованный сторонами срок при отсутствии у покупателя намерения продолжать отношения с продавцом, он, представляется, на основании п. 6 ст. 429 ГК РФ вправе потребовать возврата внесенных денежных сумм, правовое основание для удержания которых в этом случае у продавца отсутствует.

Продавец в связи с отказом покупателя от намерения в будущем приобрести еще не созданный товар или не оказанную услугу каких-либо убытков не несет, в связи с чем удержание предварительной оплаты, внесенной покупателем в счет исполнения денежного обязательства покупателя товара при прекращении встречного обязательства по заключению договора влечет для продавца неосновательное обогащение.¹⁷

Отказ покупателя от последующей покупки товара является, по сути, расторжением предварительного договора.

В соответствии с п. 1 информационного письма Президиума ВАС РФ от 11 января 2000 г. № 49 «Обзор практики рассмотрения споров, связанных с применением норм о неосновательном обогащении»¹⁸ при расторжении договора сторона не лишена права истребовать ранее исполненное, если другая сторона неосновательно обогатилась. При этом суд указал, что не исключена возможность истребовать в качестве неосновательного обогащения полученные до расторжения договора денежные средства, если встречное удовлетворение получившей их стороной не было предоставлено и обязанность его предоставить отпала. При ином подходе на стороне ответчика имела бы место необоснованная выгода.

В силу изложенного представляется правомерным требование покупателя потребовать возврата предварительной оплаты в случае незаключения договора розничной купли-продажи товара в срок, предусмотренный в сертификате. В случае с бессрочными сертификатами, срок действия

¹⁶ Определение Санкт-Петербургского городского суда от 2 октября 2012 г. № 33-13017/2012 — Решения судов общей юрисдикции // www.gcourts.ru.

¹⁷ Определение Санкт-Петербургского городского суда от 28 ноября 2011 г. № 33-16477/11 — Решения судов общей юрисдикции // www.gcourts.ru.

¹⁸ Вестник ВАС РФ. 2000. № 3.

которых не ограничен, обязательство по возврату суммы предварительной оплаты является обязательством до востребования.

Что касается возврата всей суммы предварительной оплаты, т. е. суммы сертификата, или части денежных средств, которые остались после приобретения товара меньшей стоимости, чем сумма сертификата, то покупатель как срочного, так и бессрочного сертификата вправе в любое время потребовать возврата денежных средств. В случае с бессрочным сертификатом обязательство по возврату денежных средств можно квалифицировать как определенное моментом востребования со стороны покупателя также в силу следующего.

Приобретение подарочного сертификата является возмездной сделкой, в соответствии с которой продавец имеет обязанность по предоставлению товара в обмен на сертификат, за который ранее были уплачены денежные средства. Данная сделка не является дарением, так как воля держателя сертификата не направлена на безвозмездную передачу денежных средств в дар продавцу.

Возникает вопрос, можно ли отнести детский подарочный сертификат к мелкой бытовой сделке. Ответ на вопрос представляется неоднозначным в силу следующего.

Для мелкой бытовой сделки характерны определенные признаки. Это сделка, непосредственно направленная на удовлетворение потребностей гражданина (приобретение продуктов в магазине или на базаре, покупка предметов обихода и гигиены, школьных принадлежностей и др.), сделки по пользованию транспортными услугами, культурными услугами (посещение театра, кино, музея). Это сделка, в которой по общему правилу моменты заключения и исполнения совпадают или следуют один за другим. И совершается такая сделка на незначительную сумму. При этом два легально закрепленных признака сделки — мелкий характер и бытовая природа — должны неизбежно присутствовать, без любого из них сделка не будет охватываться дееспособностью малолетних в возрасте от 6 до 14 лет.¹⁹

В решении суда дается определение мелкой бытовой сделки, в соответствии с которым такой сделкой является сделка, незначительная по сумме, направленная на удовлетворение бытовых потребностей ребенка, т. е. его личных потребительских нужд. Мелкие бытовые сделки могут быть совершены и на средства ребенка, и на средства его законного представителя.

Следовательно, детский подарочный сертификат можно отнести к мелкой бытовой сделке только в том случае, если посредством реализации такого сертификата удовлетворяются бытовые потребности ребенка. Если же при обычных условиях сделки по приобретению подарочного сертификата никогда не совершались, то такую сделку вряд ли можно отнести к мелкой бытовой сделке.

Таким образом, однозначно дать ответ на вопрос о правомерности отнесения детского подарочного сертификата к мелкой бытовой сделке не представляется возможным, поскольку в каждом конкретном случае суд учитывает совокупность признаков: возраст, уровень психического и социального развития, периодичность совершения при обычных условиях таких сделок, характер данной сделки, служит ли она для удовлетворения

¹⁹ Решение судебного участка № 1 г. Саратова от 17 апреля 2013 г. по делу № 2-205/2013.

повседневных личных бытовых потребностей, а также тип услуг или товаров, которые ребенок получает, реализуя подобный сертификат.²⁰

Кроме того, следует учитывать, что цена сделки зависит от конкретных обстоятельств, уровня доходов законных представителей несовершеннолетнего и материального состояния участников конкретного правоотношения. Уровень зрелости, способности осознать свои действия у 6-летнего и 13-летнего лица отличаются, поэтому характер и размер мелких бытовых сделок различны.

В любом случае полагаем правильной позицию, в соответствии с которой формулой для определения предельной цены детского подарочного сертификата для возможности отнесения его к мелкой бытовой сделке является частное от деления минимального размера оплаты труда на 30 дней.²¹

Представляется правильным возвращать сумму предварительной оплаты по требованию держателя сертификата как в период действия срочного сертификата, так и в течение срока исковой давности после окончания его действия, если он является срочным и товар держателем не приобретен. В случае с бессрочным сертификатом покупатель в любое время может отказаться от сертификата и потребовать денежные средства.

В соответствии с п. 4 ст. 26.1 Закона «О защите прав потребителей» потребитель вправе отказаться от товара в любое время до его передачи, а после передачи товара — в течение семи дней.

Следует также отметить, что приобретение товара по подарочному сертификату является последующим по отношению к приобретению самого сертификата. Приобретение сертификата всегда первично. Следовательно, данный договор можно отнести к договору купли-продажи с предварительной оплатой. Так, в силу п. 1 ст. 487 ГК РФ в случаях, когда договором купли-продажи предусмотрена обязанность покупателя оплатить товар полностью или частично до передачи продавцом товара (предварительная оплата), покупатель должен произвести оплату в срок, предусмотренный договором.

Очевидно, что к правоотношениям, возникающим из приобретения подарочного сертификата, должны применяться нормы, регулирующие правоотношения из договора розничной купли-продажи, в то время как к правоотношениям, возникающим из последующего приобретения товара предъявителем сертификата, — нормы, регулирующие правоотношения из договоров купли-продажи с предварительной оплатой.

Согласно п. 3 ст. 487 ГК РФ в случае, когда продавец, получивший сумму предварительной оплаты, не исполняет обязанность по передаче товара в установленный срок (ст. 457), покупатель вправе потребовать передачи оплаченного товара или возврата суммы предварительной оплаты за товар, не переданный продавцом.

В соответствии со ст. 23.1 Закона «О защите прав потребителей» договор купли-продажи, предусматривающий обязанность потребителя предварительно оплатить товар, должен содержать условие о сроке передачи товара потребителю.

²⁰ Например, решение Ростовского районного суда Ярославской области от 3 февраля 2011 г. судьи Батыревой Е. И. по делу № 2-210/11 // www.gcourts.ru; решение судебного участка № 1 г. Саратова от 17 апреля 2013 г. по делу № 2-205/2013 // www.gcourts.ru; *Гасанов Р. Ф.* О мелких бытовых (расчетных) сделках несовершеннолетних // *Актуальные проблемы российского права.* 2011. № 3. С. 72.

²¹ *Гасанов Р. Ф.* О мелких бытовых (расчетных) сделках несовершеннолетних // *Актуальные проблемы российского права.* С. 73.

В случае если продавец, получивший сумму предварительной оплаты в определенном договором купли-продажи размере, не исполнил обязанность по передаче товара потребителю в установленный таким договором срок, потребитель по своему выбору вправе потребовать передачи оплаченного товара в установленный им новый срок либо возврата суммы предварительной оплаты товара, не переданного продавцом.

Следовательно, правомерным представляется вывод о том, что в случае наличия срочного сертификата по истечении его срока держатель вправе потребовать возврата предварительной оплаты в течение общего срока исковой давности. В случае наличия бессрочного сертификата само по себе отсутствие срока его действия является неправомерным в силу прямого указания закона о необходимости его установления. В таком случае представляется правомерным со стороны держателя в любое время потребовать либо предоставления товара, либо возврата предварительной оплаты. В таком случае оба рассматриваемых обязательства становятся обязательствами, срок исполнения которых определен моментом востребования.

Статьей 502 ГК РФ предусмотрено, что покупатель вправе в течение четырнадцати дней с момента передачи ему непродовольственного товара, если более длительный срок не объявлен продавцом, обменять купленный товар в месте покупки и иных местах, объявленных продавцом, на аналогичный товар другого размера, формы, габарита, фасона, расцветки или комплектации, произведя в случае разницы в цене необходимый перерасчет с продавцом. При отсутствии необходимого для обмена товара у продавца покупатель вправе возвратить приобретенный товар продавцу и получить уплаченную за него денежную сумму. Требование покупателя об обмене либо о возврате товара подлежит удовлетворению, если товар не был в употреблении, сохранены его потребительские свойства и имеются доказательства приобретения его у данного продавца.

Указанная норма предоставляет право покупателю по договору розничной купли-продажи в разумные сроки обменять товар надлежащего качества, при его отсутствии — получить уплаченные денежные средства при условии сохранения потребительских свойств товара.

Поскольку покупателем в счет оплаты подарочного сертификата передаются денежные средства, которые не могут потерять свои потребительские свойства в смысле, характерном для товара и предусмотренном ст. 502 ГК РФ, у продавца отсутствуют правовые основания для неисполнения требований покупателя о возвращении денежных средств.

Таким образом, в данном случае зачастую применяются нормы о неосновательном обогащении в подтверждение того, что продавец не имеет права удерживать денежные средства покупателя и обязан по его требованию их вернуть. Данная позиция нашла свое применение и в судебной практике: апелляционное решение Ухтинского городского суда Республики Коми в составе председательствующего судьи Чуриной О. Н. от 10 ноября 2010 г. по делу № 11-149/10, апелляционное решение Железнодорожного районного суда города Екатеринбурга в составе председательствующего — судьи Скориновой И. С. от 9 марта 2011 г. по делу № 11-15/2011.²²

При таком подходе, который допускает применение к правоотношениям, связанным с приобретением сертификата, норм, содержащихся в Законе «О защите прав потребителей», в статьях, регулирующих

²² Решения судов общей юрисдикции // www.gcourts.ru.

правоотношения из договора купли-продажи с предварительной оплатой, следует, что договор купли-продажи, предусматривающий обязанность потребителя предварительно оплатить товар, должен содержать условие о сроке передачи товара потребителю (п. 1 ст. 23.1 Закона «О защите прав потребителей»).

Следовательно, сертификаты должны содержать не только условие о сроке их действия, но и условие о сроке выдачи товара, а обязательства, возникающие из их применения, являются срочными. Между тем довольно часто подарочные сертификаты не содержат условия ни о сроке действия, ни о сроке передачи товара, а в иных случаях в правилах по их применению прямо указано, что срок действия сертификатов не ограничен.

Очевидно, что обязательства по приобретению товаров по бессрочным сертификатам являются обязательствами, срок исполнения которых определен моментом востребования.

Так, в п. 1 ст. 457 ГК РФ указано, что срок исполнения продавцом обязанности передать товар покупателю определяется договором купли-продажи, а если договор не позволяет определить этот срок, — в соответствии с правилами, предусмотренными ст. 314 ГК РФ.

Следовательно, в том случае, когда срок действия подарочного сертификата не ограничен, держатель такого сертификата может в любое время предъявить его для приобретения товара, а продавец обязан исполнить обязательство по передаче товара покупателю в семидневный льготный срок после востребования покупателем.

В случае длительного непредъявления сертификата и в результате этого отсутствия требуемого товара у продавца, по-видимому, правомерно применение п. 2 ст. 23.1 Закона «О защите прав потребителей», в соответствии с которым в случае, если продавец, получивший сумму предварительной оплаты в определенном договором купли-продажи размере, не исполнил обязанность по передаче товара потребителю в установленный таким договором срок, потребитель по своему выбору вправе потребовать передачи оплаченного товара в установленный им новый срок либо возврата суммы предварительной оплаты товара, не переданного продавцом.

При этом потребитель вправе потребовать также полного возмещения убытков, причиненных ему вследствие нарушения установленного договором купли-продажи срока передачи предварительно оплаченного товара.

К сожалению, судебная практика, связанная с обращением в суд по бессрочным сертификатам с требованием о передаче товара, отсутствует, так как большая часть сертификатов содержит ограничение по сроку действия и ограничивает покупателей в сроке предъявления требований.

За время длительного непредъявления бессрочного подарочного сертификата продавец может поменять место своего нахождения либо ассортимент товаров или перечень услуг. Интересным представляется вопрос о том, как потребитель может реализовать такой сертификат, если субъект оказания услуги или передачи товара прекратил свою деятельность по прежнему адресу или товар либо услуга больше не продается или не оказывается.

В данном случае представляется правильным следующий подход.

Поскольку покупателем приобретен подарочный сертификат на оказание услуг или получение товара, он вправе рассчитывать на получение ожидаемых услуг или товаров в полном объеме, но не получил их не по своей вине, а в связи с тем, что продавец, не извещая покупателя о прекращении своей деятельности, прекратил свою деятельность по известному

адресу либо не располагает больше ни товаром, ни услугой, которой располагал на момент продажи сертификата, следовательно, покупатель не получил услуги или товары, которые были оговорены суммой сертификата. В таком случае суды, как правило, удовлетворяют подобные требования покупателя к продавцу посредством взыскания той суммы, которая указана в сертификате (заочное решение Мирового судьи судебного участка № 203 района Крылатское г. Москвы Глущенко О. В. по делу № 2-67/11 от 19 мая 2011 г.).²³

Такие выводы можно сделать при рассмотрении подарочного сертификата на основе первого подхода, основывающегося на Законе о защите прав потребителей, нормах о договорах розничной купли-продажи и договорах оказания услуг.

3. Подарочный сертификат как платежное средство. Согласно второму подходу к рассматриваемым правоотношениям не применяются нормы Закона «О защите прав потребителей» и нормы, регулирующие правоотношения из договора розничной купли-продажи, в силу следующего.

Исходя из преамбулы Закона «О защите прав потребителей», данный Закон регулирует отношения, возникающие между потребителями и изготовителями, исполнителями, импортёрами, продавцами при продаже товаров (выполнении работ, оказании услуг), устанавливает права потребителей на приобретение товаров (работ, услуг) надлежащего качества и безопасных для жизни, здоровья, имущества потребителей и окружающей среды, получение информации о товарах (работах, услугах) и об их изготовителях (исполнителях, продавцах), просвещение, государственную и общественную защиту их интересов, а также определяет механизм реализации этих прав.

Таким образом, главным критерием определения действия вышеуказанного Закона к регулированию возникающих спорных правоотношений является наличие товара (работ, услуг), его (их) соответствия качеству и другим характеристикам приобретаемого товара. Приобретение товара в данном случае является объектом гражданских прав и обязанностей.

Приведем некоторые примеры действующего законодательства к определению понятия «товар» (см. табл. 1).

Согласно ст. 822 ГК РФ сторонами может быть заключен договор, предусматривающий обязанность одной стороны предоставить другой стороне вещи, определенные родовыми признаками (договор товарного кредита). К такому договору применяются правила параграфа 2 настоящей главы, если иное не предусмотрено таким договором и не вытекает из существа обязательства.

Нельзя не согласиться с мнением А. В. Руденко,²⁴ понимающим под товаром не любые вещи, а именно родовые.

При таком подходе суды руководствуются следующим: в случаях, если спорные правоотношения прямо не урегулированы федеральным законом и другими нормативными правовыми актами или соглашением сторон, применяется сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения — обычай делового оборота.

²³ Решения судов общей юрисдикции // www.gcourts.ru.

²⁴ Руденко А. В. Юридическое содержание понятия «товар» // Вестник Оренбургского государственного университета. 2005. № 4. С. 70.

Таблица 1

**Подходы к определению понятия «товар»
в российском законодательстве**

Объекты, включаемые в определение товара	Источники				
	ГК РФ, п. 1 ст. 455	ФЗ «О защите конкуренции» от 26.07.2006 (ст. 4)	Таможенный кодекс Таможенного Союза, ст. 4	ФЗ «Об основах государственного регулирования внешне-торговой деятельности» от 08.12.2003 (ст. 2)	Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28.06.2012 № 17 «О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей» (п. 3)
Вещи	Любые (с соблюдением правил ст. 129 ГК РФ)	—	—	—	Любые (определенные либо родовыми (числом, весом, мерой), либо индивидуальными признаками)
Любое движимое имущество			Да	Да, кроме транспортных средств	
Недвижимое имущество			Да	Да (суда различных видов)	
Энергия			Да	Да	
Ценные бумаги и (или) валютные ценности, дорожные чеки			Да	Да	
Работы, услуги (в том числе финансовые)		Да	Нет		
.....					

Подарочным сертификатом, исходя из обычаев делового оборота, принято называть оформленный на бланке произвольной формы (или виде пластиковой карты) документ, который представляет возможность предъявителю сертификата обменять его в какой-либо организации или группе

организаций, которые принимают участие в акции, на товары (работы, услуги) на обозначенную в сертификате сумму (номинал) (решение мирового судьи Шахтерского судебного участка г. Воркуты Республики Коми Корепова О. В. от 16 мая 2011 г. по делу № 2-1349/2011).²⁵

Поскольку подарочный сертификат не обладает потребительскими свойствами, не обладает ни индивидуальными, ни качественными характеристиками и не определяется по своей природе иными критериями, позволяющими достоверно отнести сертификат к товару, то он товаром не является.

Следовательно, на правоотношения, связанные с реализацией подарочных сертификатов, при таком подходе нормы законодательства о защите прав потребителей не распространяются.

Предложение подарочных сертификатов организацией розничной торговли является публичной офертой (п. 2 ст. 437 ГК РФ). Приобретение сертификата означает принятие оферты (акцепт), т. е. принятие приобретателем сертификата всех указанных в нем условий (п. 1 ст. 438 ГК РФ) в оплату будущего приобретения товара, дающего право его держателю в пределах определенной суммы на реализацию посредством выбора товара.

Существенным является условие о товаре, которое считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество товара (п. 3 ст. 455 ГК РФ). При этом по общему правилу договор розничной купли-продажи считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека либо иного документа, подтверждающего оплату товара (ст. 493 ГК РФ). Исходя из этого договор купли-продажи можно считать заключенным только после того, как покупатель придет в магазин и выберет товар из имеющегося в наличии. Только в этот момент можно считать согласованным условие о товаре.

При реализации подарочного сертификата наименование и количество товара нельзя считать определенным, согласованным; не определены товары, приобретаемые в будущем с использованием подарочного сертификата, их цена (с учетом того обстоятельства, что может быть произведена доплата наличными денежными средствами).

Таким образом, договор розничной купли-продажи нельзя считать заключенным. Вследствие этого денежные средства, полученные в обмен на подарочный сертификат, нельзя квалифицировать как предварительную оплату по договору купли-продажи, поскольку как такового договора купли-продажи нет.

Поскольку сам сертификат товаром не является, он дает предъявителю только право приобрести у продавца товары на указанную в нем сумму, то положения закона о защите прав потребителей и ГК РФ о купле-продаже товаров к спорным отношениям не применимы.

Таким образом, подарочный сертификат представляет собой платежное средство покупки в будущем на определенную сумму без идентификации товара, а не договор купли-продажи товара; при покупке подарочного сертификата конкретный товар не приобретает и не передается продавцом покупателю.

Между тем и к платежному средству подарочный сертификат отнести нельзя в силу следующего.

²⁵ Решения судов общей юрисдикции // www.gcourts.ru.

В действующем законодательстве приведен конкретный перечень форм наличных и безналичных расчетов.

Так, согласно п. 1 ст. 862 ГК РФ, п. 3.9 Положения о платежной системе Банка России, утвержденного Банком России 29 июня 2012 г. № 384-П,²⁶ п. 1.1 Положения о правилах осуществления перевода денежных средств, утвержденного Банком России 19 июня 2012 г. № 383-П,²⁷ перевод денежных средств осуществляется в рамках следующих форм безналичных расчетов: расчетов платежными поручениями, расчетов инкассовыми поручениями, расчетов в форме перевода денежных средств по требованию получателя средств (прямое дебетование), расчетов по аккредитиву, чеками, расчетов в форме перевода электронных денежных средств.

Что касается наличных расчетов, то в силу п. 1 ст. 140 ГК РФ рубль является законным платежным средством, обязательным к приему по нарицательной стоимости на всей территории Российской Федерации. Кроме того, в соответствии с п. 27 Федерального закона от 10 июля 2002 г. № 86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)»²⁸ введение на территории Российской Федерации других денежных единиц и выпуск денежных суррогатов запрещаются.

Поэтому подарочный сертификат нельзя отнести ни к какому виду платежных средств.

Сертификат нельзя рассматривать и как электронное платежное средство в том значении, которое ему дано в ст. 3 Федерального закона от 27 июня 2011 г. № 161-ФЗ «О национальной платежной системе»,²⁹ поскольку оператором услуг платежной инфраструктуры являются операционный центр, платежный клиринговый центр и расчетный центр.

Итак, применяя подобный подход, некоторые суды отказывают в удовлетворении требований покупателя о взыскании с продавца денежных средств (решение Кировского районного суда города Иркутска в составе председательствующего судьи Бакановой О. А. от 21 декабря 2011 г.).³⁰

Наиболее правильным представляется первый подход и, соответственно, применение к рассматриваемым правоотношениям норм Закона «О защите прав потребителей», а также норм, регулирующих правоотношения из договора купли-продажи с предварительной оплатой, поскольку нельзя согласиться с мнением о том, что при приобретении сертификата условие о товаре считается несогласованным, так как подарочный сертификат (предварительный договор) позволяет определить существенные условия договора: наименование товара (товары, реализуемые в магазинах определенной торговой сети) и их количество в денежном выражении. Кроме того, сертификаты обладают эстетическими отличиями в виде различных рисунков, встроенных дополнительных удобств, календарей и т. п., позволяющими их индивидуализировать. В связи с этим договор считается заключенным.

Однако даже если исходить из того, что к рассматриваемым отношениям не применяются нормы, регулирующие правоотношения из договора купли-продажи, обязательство продавца вернуть часть или все денежные средства является обязательством до востребования держателя, в особенности в случае бессрочного сертификата. Иначе возникает

²⁶ Вестник Банка России. 2012. № 36.

²⁷ Там же. № 34.

²⁸ Парламентская газета. 2002. 13 июля.

²⁹ Российская газета. 2011. 30 июня.

³⁰ Решения судов общей юрисдикции // www.gcourts.ru.

неосновательное обогащение. О нарушенном праве покупатель узнает при предъявлении требования вернуть денежные средства.

Данный вывод подтверждается и судебной практикой. Так, в решении от 21 октября 2011 г. мировой судья судебного участка № 48 Самарской области указал следующее. При невозможности свободного выбора покупателем товара по своему усмотрению, в том числе при наличии его на витринах магазина, но фактическом отсутствии в продаже, условие о том, что подарочный сертификат возврату не подлежит, нарушает права потребителя. Удержание продавцом денежных средств, уплаченных покупателем при приобретении подарочного сертификата при незаключении договора розничной купли-продажи товара, а также остатка денежных средств на подарочном сертификате при приобретении товара на сумму меньшую, чем стоимость сертификата, неправомерно, ведет к неосновательному обогащению продавца.³¹

В письме УФНС РФ по г. Москве от 4 августа 2009 г. № 17-15/080428 «О применении ККТ при продаже подарочных сертификатов»³² указано, что подарочный сертификат не является товаром, он дает право предъявителю приобрести товары на сумму, указанную в сертификате. Следовательно, сумма, полученная организацией, является предварительной оплатой в счет розничной продажи товаров (оказания услуг, выполнения работ), которые будут приобретены (оказаны, выполнены) в будущем.

В силу п. 3 ст. 487 ГК РФ покупатель вправе в любое время потребовать возврата предварительной оплаты.

Таким образом, во-первых, подарочные сертификаты в случае указания в правилах об их использовании на неограниченность сроков их действия являются бессрочными сертификатами, порождающими обязательство продавца по предоставлению товара или услуги в момент востребования ее покупателем. Держатель в данном случае имеет неограниченное во времени право требовать предоставления товара или оказания услуги. Данный вывод представляется правомерным при применении обоих подходов к определению правового регулирования рассматриваемых правоотношений.

Во-вторых, подарочные сертификаты в любом случае, независимо от того, срочные они или бессрочные, порождают обязательство по возврату денежных средств как полной суммы предварительной оплаты, так и в части, иначе возникает неосновательное обогащение продавца. Так как о нарушенном праве на возврат денежных средств как при использовании срочного сертификата, так и в особенности бессрочного покупатель узнает не раньше получения отказа продавца возвратить денежные средства, то именно с этого момента у покупателя возникает право обратиться в суд в течение срока исковой давности и именно с этого момента исковая давность начинает течь. Следовательно, можно сделать вывод о том, что это обязательство определено моментом востребования покупателем — держателем сертификата.

Тогда возникает еще один вопрос, является ли подарочный сертификат документом. Представляется, что является, в силу следующего.

Согласно ст. 1 Федерального закона от 29 декабря 1994 г. № 77-ФЗ «Об обязательном экземпляре документов»³³ документ — материальный

³¹ Там же.

³² Московский налоговый курьер. 2009. № 17–18.

³³ СЗ РФ. 1995. № 1. Ст. 1.

носитель с зафиксированной на нем в любой форме информацией в виде текста, звукозаписи, изображения и (или) их сочетания, который имеет реквизиты, позволяющие его идентифицировать, и предназначен для передачи во времени и в пространстве в целях общественного использования и хранения.

В соответствии со ст. 2 Федерального закона от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ «Об информации, информационных технологиях и о защите информации»³⁴ документированная информация — зафиксированная на материальном носителе путем документирования информация с реквизитами, позволяющими определить такую информацию или в установленных законодательством Российской Федерации случаях ее материальный носитель. При этом электронный документ — документированная информация, представленная в электронной форме, т. е. в виде, пригодном для восприятия человеком с использованием электронных вычислительных машин, а также для передачи по информационно-телекоммуникационным сетям или обработки в информационных системах.

4. Подарочный сертификат как способ оформления займа и кредита. Интересен еще один, третий, подход, в соответствии с которым подарочный сертификат можно рассматривать как разновидность договора займа.

Покупатель вносит в кассу торговой организации определенную денежную сумму и действует без намерения одарить продавца. Исходя из этого между сторонами складываются отношения, близкие к договору займа: наименование товара на момент оформления подарочного сертификата неизвестно, однако размер внесенной денежной суммы сторонами определен, что является единственным существенным условием договора займа. В отличие от обычного договора займа подарочный сертификат удостоверяет альтернативное обязательство заемщика (ст. 320 ГК РФ) — передать займодавцу товар определенной стоимости либо вернуть соответствующую денежную сумму. В пределах срока действия подарочного сертификата право выбора предмета исполнения принадлежит держателю сертификата. По истечении срока действия сертификата эмитент (заемщик) должен вернуть держателю сертификата (займодавцу) ранее полученную сумму.³⁵

Данный подход не лишен правового смысла. При таком подходе представляется более целесообразным отнести подарочный сертификат к коммерческому кредиту. Так, в силу п. 1 ст. 823 ГК РФ договорами, исполнение которых связано с передачей в собственность другой стороне денежных сумм или других вещей, определяемых родовыми признаками, может предусматриваться предоставление кредита, в том числе в виде аванса, предварительной оплаты, отсрочки и рассрочки оплаты товаров, работ или услуг (коммерческий кредит), если иное не установлено законом.

В данном случае покупатель сертификата выступает в роли кредитора, а продавец — должника, которому кредитор предоставляет кредит в виде предварительной оплаты за товар или услугу.

Вместе с тем в том случае, если сертификат является бессрочным, держатель сертификата — кредитор вправе в любое время потребовать предоставления товара или оказания услуги, а продавец-должник обязан в течение льготного срока исполнить обязательство.

³⁴ Российская газета. 2006. 29 июля.

³⁵ Кратенко М. В. Правовая природа подарочного сертификата // Законодательство. 2008. № 7. С. 27–32.

И так как к правоотношениям, возникающим из договора коммерческого кредита, применяются нормы права, содержащиеся в главе 42 ГК РФ, в данном случае подлежит применению п. 1 ст. 810 ГК РФ, в соответствии с которой заемщик обязан возвратить займодавцу полученную сумму займа в срок и в порядке, которые предусмотрены договором займа. В случаях когда срок возврата договором не установлен или определен моментом востребования, сумма займа должна быть возвращена заемщиком в течение тридцати дней со дня предъявления займодавцем требования об этом, если иное не предусмотрено договором.

При этом согласно данной точке зрения, по-видимому, целесообразнее всего относить подарочный сертификат именно к целевому займу. Так, в соответствии с п. 1 ст. 824 ГК РФ, если договор займа заключен с условием использования заемщиком полученных средств на определенные цели (целевой заем), заемщик обязан обеспечить возможность осуществления займодавцем контроля за целевым использованием суммы займа.

В этом смысле денежная сумма, указанная в сертификате, вносится для получения определенного блага — товара или услуги, т. е. подарочный сертификат приобретается, а денежные средства используются для определенной цели. Держатель подарочного сертификата, выпущенного одним эмитентом, не может приобрести товары или услуги, продаваемые или оказываемые соответственно другим эмитентом.

Таким образом, при использовании срочного сертификата по окончании срока его действия покупатель-кредитор вправе в любое время потребовать возврата предварительной оплаты или части денежных средств (в случае превышения суммы предварительной оплаты — кредита над стоимостью товара/услуги), а продавец-должник обязан исполнить данное обязательство. При использовании бессрочного сертификата покупатель-кредитор в любое время вправе отказаться от предоставления кредита и потребовать денежные средства. Следовательно, при использовании срочного сертификата по истечении его срока обязательство по возврату денежных средств становится обязательством до востребования, в то время как при использовании бессрочного сертификата данное обязательство изначально является таковым.

5. Правовая природа сертификата: сравнительный анализ подходов и рекомендации по нормативному регулированию. Попытаемся теперь подвести промежуточный итог наших наблюдений и рассмотрим основные сходства и различия существующих в литературе подходов (см. табл. 2).

На наш взгляд, наиболее правовым кажется такой подход, в соответствии с которым подарочный сертификат представляет собой смешанный договор с элементами договора купли-продажи или договора оказания услуг с предварительной оплатой с применением закона о защите прав потребителей.

В соответствии с п. 2, 3 ст. 421 ГК РФ стороны могут заключить договор, как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами. Стороны могут заключить договор, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (смешанный договор). К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора.

**Подходы к определению правовой природы сертификата
в свете российского законодательства**

	Сертификат — это элемент договора купли-продажи	Сертификат — это платежное средство	Сертификат — это способ оформления займа и кредита
Применение Закона «О защите прав потребителей»	Да	Нет	Да (при условии, что эмитент выполняет работы или оказывает услуги потребителям)
Обязательство по возврату предварительной оплаты / части денежных средств является обязательством до востребования	Да	Да	Да
	Срок исполнения обязательства по передаче товара/ оказанию услуги		
Срок действия сертификата определен	Обязательство с определенным сроком исполнения		
Срок действия сертификата отсутствует	1 год	Обязательство до востребования	
Срок действия сертификата определен как неограниченный	Обязательство до востребования		

Так, предметом рассматриваемого договора является товар или услуга, определенные в соответствии с ассортиментом эмитента, на определенную денежную сумму.

Если в подарочном сертификате не определен срок его действия, то покупатель вправе потребовать передачи ему товара в любой срок, что представляет собой обязательство продавца передать товар, определенное моментом востребования со стороны покупателя.

В соответствии с п. 1 ст. 457 ГК РФ срок исполнения продавцом обязанности передать товар покупателю определяется договором купли-продажи, а если договор не позволяет определить этот срок, — в соответствии с правилами, предусмотренными ст. 314 ГК РФ.

В силу п. 3 ст. 487 ГК РФ в случае, когда продавец, получивший сумму предварительной оплаты, не исполняет обязанность по передаче товара в установленный срок, покупатель вправе потребовать передачи оплаченного товара или возврата суммы предварительной оплаты за товар, не переданный продавцом.

Следовательно, в случае отсутствия срока действия подарочного сертификата у продавца возникает обязательство передать товар покупателю или в случае его (товара) отсутствия — обязательство возвратить

денежные средства, и каждое из этих обязательств определено моментом востребования.

Представляется, что условие, ограничивающее право покупателя вернуть денежные средства по истечении срока действия сертификата в случае его установления, ущемляет права потребителя и создает на стороне продавца неосновательное обогащение.

Между тем в соответствии с п. 16 Закона о защите прав потребителя условия договора, ущемляющие права потребителя по сравнению с правилами, установленными законами или иными правовыми актами Российской Федерации в области защиты прав потребителей, признаются недействительными.

6. Подарочные сертификаты в иностранном праве. В связи с отсутствием в российском законодательстве правового регулирования правоотношений, возникающих при использовании подарочных сертификатов, целесообразно учесть правовой опыт иных стран.

В отличие от российского законодательства, не содержащего правового регулирования правоотношений, связанных с приобретением и реализацией подарочных сертификатов, законодательства других стран содержат четко закрепленное правовое регулирование рассматриваемых правоотношений. К таким странам можно отнести, например, США и Канаду.

Так, Ньюфаундлендско-лабрадорский закон 14/11, вступивший в силу с 1 апреля 2011 г.,³⁶ определяет подарочный сертификат как разновидность подарочной карты, которая, в свою очередь, представляет собой электронную карту, письменный сертификат или иной ваучер или средство оплаты, содержащие выраженную денежную оценку и продаваемые или выпускаемые в обмен на будущую покупку или доставку товаров или услуг (п. 2).

В соответствии с п. 3 указанного Закона запрещено выпускать или продавать подарочные карты, которые имеют дату окончания срока их действия. Подарочная карта, выпускаемая или продаваемая со сроком окончания ее действия, считается без указания окончания срока ее действия.

Однако в п. 4 Закона установлены исключения из общего правила, позволяющие устанавливать дату окончания срока их действия, а именно это допускается, во-первых, если подарочная карта выпущена или продается в рамках осуществления благотворительной деятельности и, во-вторых, если подарочная карта выпущена для маркетинговой, рекламной или стимулирующей цели.

Таким образом, все подарочные сертификаты в силу законодательства Канады являются обязательствами, срок исполнения которых определен моментом востребования. Следовательно, владельцы подарочных сертификатов вправе в любое время потребовать встречного предоставления товаров и услуг.

Правовое регулирование отношений, возникающих из использования подарочных сертификатов, в США также содержится в определенном законе — Акте о подотчетности, ответственности и раскрытии информации в индустрии кредитных карт 2009 г.,³⁷ который применяется к подарочным

³⁶ Newfoundland and Labrador Regulation 14/11 (Gift Card Regulations under the Consumer Protection and Business Practices Act). <http://www.assembly.nl.ca/legislation/sr/annualregs/2011/nr110014.htm>.

³⁷ Credit card accountability responsibility and disclosure act of 2009. Public Law 111-24, 111th Congress. <http://www.gpo.gov/fdsys/pkg/PLAW-111publ24/pdf/PLAW-111publ24.pdf>.

сертификатам с 22 августа 2010 г.,³⁸ однако не носит такого категоричного характера, как законодательство Канады.

Данный акт содержит два практически одинаковых термина — подарочный сертификат и резервная подарочная карта. Подарочный сертификат представляет собой электронное обещание,

— предназначенное для единственного покупателя или аффилированной группы покупателей, разделяющих одно и то же имя, марку и товарный знак;

— выпускаемое на определенную денежную сумму, которая не может быть пополнена или увеличена;

— покупаемое на основе предварительной оплаты в обмен на платеж;

— оплачиваемое по предъявлению покупателем или аффилированной группой покупателей для приобретения товаров и услуг (Титул 4 секция 401 пункт (B)).

Резервная подарочная карта определена как электронное обещание, пластиковая карта или другой платежный код или средство,

— предназначенное для единственного покупателя или аффилированной группы покупателей, разделяющих одно и то же имя, марку и товарный знак;

— выпускаемое на определенную денежную сумму, которая может быть пополнена или увеличена по запросу держателя;

— покупаемое на основе предварительной оплаты в обмен на платеж;

— оплачиваемое по предъявлению покупателем или аффилированной группой покупателей для приобретения товаров и услуг (Титул 4 секция 401 пункт (C)).

Как и в законодательстве Канады, данным актом также запрещены срочные подарочные сертификаты и карты. Они носят бессрочный характер и являются обязательствами, срок исполнения которых определен моментом востребования (Титул 4 секция 401 пункт (C)).

Однако дату окончания срока действия подарочных сертификатов допускается устанавливать, во-первых, если дата окончания срока действия установлена не ранее, чем через 5 лет после даты, в которую был выпущен подарочный сертификат, и, во-вторых, условия окончания срока действия ясно и понятно указаны (Титул 4 секция 401 пункты (C), (A), (B)).

Указанный акт содержит федеральное правовое регулирование и имеет обязательную преваляющую юридическую силу над нормативными актами штатов. Однако в каждом штате имеется свой нормативный акт, который регулирует использование подарочных сертификатов. В соответствии с нормативными актами на уровне штатов подарочные сертификаты подразделяются на бессрочные, бессрочные в течение от одного до семи первых лет использования, срочные с четко указанным сроком действия.³⁹

Бессрочные: штаты Калифорния, Коннектикут, Флорида, Мэн, Миннесота, Монтана, Род-Айленд;

Бессрочные в течение первых двух лет: штаты Арканзас, Нью-Джерси, Огайо, Теннесси;

³⁸ Jones R. J., Boylan K. M., Roberson A. R., Smith B. W., Angelovska-Wilson A., Seabrook S. E. Gift Card Update Federal Reserve Board Issues Final Gift Card Regulations; IRS May Permit Income Deferral for Certain Giftcos // *Electronic Banking Law & Commerce*. P. 1.

³⁹ State Gift Card Consumer Protection Laws. <http://consumersunion.org/pdf/State-Gift-Card-Laws.pdf>.

Бессрочные в течение первых пяти лет: штаты Гавайи, Иллинойс, Канзас, Луизиана, Мичиган, Нью-Мехико, Оклахома;

Бессрочные в течение первого года: штат Кентукки;

Бессрочные в течение первых трех лет: штат Вермонт;

Бессрочные в течение первых четырех лет: штат Мэриленд;

Бессрочные в течение первых шести лет: штат Северная Дакота;

Бессрочные в течение первых семи лет: штат Массачусетс;

Срочные с четким указанием срока действия: штаты Невада, Нью-Йорк, Северная Калифорния, Техас, Юта, Аризона, Джорджия, Небраска, Южная Калифорния, Вирджиния.

Следовательно, с одной стороны, в соответствии с федеральным регулированием обращения подарочных сертификатов в США подарочные сертификаты носят бессрочный характер, т. е. являются обязательствами, срок исполнения которых определен моментом востребования. При этом, с другой стороны, допускается установление срока их действия, но не ранее 5 лет с момента выпуска.

Таким образом, подарочные сертификаты могут быть и срочными, и бессрочными.

Аналогичное правовое регулирование установлено в законе о подарочных сертификатах Пуэрто-Рико.⁴⁰

В отличие от четкого правового регулирования подарочных сертификатов, закрепленного в нормативных актах англосаксонской правовой семьи, многие страны, относящиеся к романо-германской правовой семье, не содержат таких нормативных актов, которые регулируют правоотношения в области обращения подарочных сертификатов. К таким странам относятся и Россия. Поэтому о возможности выпускать срочные или бессрочные обязательства можно делать выводы только по нормам права, установленным в гражданских кодексах этих стран.

В Гражданском кодексе Испании⁴¹ содержатся нормы права, в соответствии с которыми обязательства, для осуществления которых установлена определенная дата, исполняются только в этот день. Если неопределенность состоит из наступления дня, обязательство является условным (ст. 1125). Если обязательству не установлен предварительный срок и он не может быть выведен из его природы и обстоятельств, суд устанавливает срок. Суд также устанавливает продолжительность срока по воле должника (ст. 1128).

Следовательно, обязательства могут быть как срочными, так и бессрочными.

Схожие нормы права содержатся и в Гражданском кодексе Франции.⁴² Так, в соответствии со ст. 1186 то, что надлежит исполнить лишь в определенный срок, не может быть истребовано до наступления этого срока. В ст. 1187 установлено, что срок всегда предполагается установленным в пользу должника, если только из условий соглашения или из обстоятельств не вытекает, что он также установлен и в пользу кредитора.

Иными словами, по общему правилу срок считается установленным. Среди норм права не встречается указание на бессрочные обязательства, так же как и на обязательства со сроком до востребования.

⁴⁰ Ley sobre tarjetas de regalo от 30.01.2011. <http://www.oslpr.org>.

⁴¹ Real decreto de 24 de julio de 1889 por el que se publica el Código Civil // Ministerio de Gracia y Justicia «BOE» num. 206, de 25 de julio de 1889 Referencia: BOE-A-1889-4763. P. 155–156.

⁴² Гражданский кодекс Франции (Кодекс Наполеона) от 21 марта 1804 г. // Гражданский кодекс Франции (Кодекс Наполеона). М., 2012. С. 4–592.

Однако срок исполнения отдельных обязательств, например, обязательства возврата суммы займа, может быть не установлен. Так, в соответствии со ст. 1899 Кодекса заимодавец не имеет права требовать возврата переданных взаем вещей до истечения установленного договором срока. Но если срок возврата вещи установлен не был, то судья имеет право предоставить заемщику срок, сообразуясь с обстоятельствами (ст. 1900). Так же, как и в Испании, срок устанавливает суд в тех случаях, когда он не определен сторонами.

Так же, как и в российском законодательстве, во Французском гражданском кодексе предусмотрен срок исковой давности, который, однако, может быть изменен по воле сторон, но не может превышать десяти лет (ст. 2254).

В Германском гражданском уложении⁴³ § 271 посвящен установлению срока исполнения обязательства. Так, если срок исполнения не был определен или не явствует из обстоятельств дела, то кредитор может потребовать немедленного исполнения, а должник вправе немедленно его произвести.

Следовательно, срок исполнения обязательства может быть не установлен, тогда образуются два обязательства, срок исполнения которых определен моментом востребования: обязательство должника исполнить обязательство с момента получения требования кредитора и обязательство кредитора принять исполнение должника с момента его исполнения.

Эта общая норма права соотносится с частной нормой в отношении договора займа. Так, в соответствии с § 609 Уложения если срок возврата займа не установлен, то он определяется по заявлению должника или кредитора о расторжении договора.

В отличие от российского законодательства исковая давность начинает течь не с момента возникновения обязательства, а с момента возникновения требования (§ 198). Но при этом течение срока исковой давности не может быть ни отменено, ни изменено сделкой (§ 225). б

Таким образом, четкое законодательное регулирование подарочных сертификатов предусмотрено только в странах англосаксонской правовой семьи, чего нельзя сказать о странах, принадлежащих к романо-германской правовой семье. Здесь роль установления правового регулирования принадлежит в основном судам.

Автор полагает необходимым предусмотреть в российском законодательстве отдельное императивное правовое регулирование подарочных сертификатов в виде нескольких статей ГК РФ или в виде отдельного закона, где следует установить раздельное правовое регулирование срочных и бессрочных подарочных сертификатов. Например, указать, что подарочный сертификат является смешанным договором с элементами договора купли-продажи или договора оказания услуг с предварительной оплатой. Кроме того, необходимо подчинить правоотношения из такого договора действию закона о защите прав потребителей. При этом в случае бессрочного сертификата на стороне продавца образуется обязательство передать товар, определенное моментом востребования, а в случае срочного сертификата — обязательство вернуть покупателю по истечении срока действия сертификата уплаченные покупателем денежные средства в течение общего срока исковой давности. Необходимо также закрепить

⁴³ Германское гражданское уложение 1896 // «Российский правовой портал: библиотека Пашкова». <http://constitutions.ru/>.

право покупателя требовать предоставления товара или услуги или право требовать возврата предварительной оплаты, причем выбор должен быть предоставлен на усмотрение покупателя. Более того, следует закрепить право покупателя потребовать возврата оставшейся суммы предварительной оплаты, если стоимость оказанной услуги или переданного товара оказалась меньше уплаченной денежной суммы.

Весьма полезным было бы учесть опыт регулирования правоотношений, возникающих при использовании подарочных сертификатов, установленный в странах англосаксонской правовой семьи.

Так, автор считает, что необходимо установить отдельные нормы права, посвященные регулированию отношений, возникающих при использовании подарочных сертификатов, либо в виде отдельных норм ГК РФ, либо посредством создания отдельного закона, посвященного детальному регулированию подарочных сертификатов, как это сделано, например, в Канаде.