

**Авак Михайлович ВАРТАНЯН,**

кандидат юридических наук, доцент,
доцент кафедры гражданского права и процесса
Гродненского государственного университета имени Янки Купалы
(г. Гродно, Республика Беларусь),
avak.v.i.p@rambler.ru

УДК 347.155.5

ОСОБЕННОСТИ ПРАВОВОГО РЕГУЛИРОВАНИЯ ПОРЯДКА ОБРАЩЕНИЯ ПОДАРОЧНЫХ СЕРТИФИКАТОВ

Анализируются новеллы законодательства Республики Беларусь, касающиеся порядка использования подарочных сертификатов при продаже товаров (выполнении работ, оказании услуг). Проводится сравнительный анализ правового регулирования порядка обращения подарочных сертификатов в Республике Беларусь, Украине и некоторых зарубежных странах (Канада, США). Поднимаются некоторые проблемные вопросы, касающиеся порядка использования в гражданском обороте подарочного сертификата. Указывается на неопределенность как в теории гражданского права, так и на уровне законодательного регулирования относительно гражданско-правовой природы подарочного сертификата. Отмечается, что анализ действующего в Республики Беларусь законодательства позволяет определить подарочный сертификат в качестве документа, удостоверяющего имущественное право (требование) его держателя (предъявителя) на получение товара (выполнение работ, оказание услуг), а сумму денежных средств, внесенных при приобретении подарочного сертификата, в качестве предварительной оплаты (аванса). При этом такой подход законодателя подвергается критике в связи с тем,



что наблюдается явное противоречие требованиям ст. 402 Гражданского кодекса Республики Беларусь, из содержания которой следует, что внесение аванса предполагает наличие заключенного договора, в рамках которого согласован предмет, что не характерно для большинства подарочных сертификатов, в связи с тем, что они не содержат указания на предмет договора. На основе анализа гражданского законодательства Украины делается вывод о применении к подарочным сертификатам норм о договоре купли продажи, предметом которого в соответствии с Гражданским кодексом Украины могут быть имущественные права. Делается вывод о несовершенстве правового регулирования порядка обращения подарочных сертификатов в Республике Беларусь и Украине, а также о сложной правовой природе подарочного сертификата, относительно которого правовое регулирование должно носить более универсальный характер, определяя подарочный сертификат в качестве самостоятельного объекта гражданского правоотношения.

Ключевые слова: подарочный сертификат, купля-продажа, товар, правовая природа.

В современном гражданском обороте в сфере розничной продажи товаров, выполнения работ, оказания услуг широкое распространение получил такой инструмент, как подарочный сертификат. При этом следует отметить несовершенство правового регулирования порядка использования подарочных сертификатов. Это в значительной степени обусловлено тем, что ни на теоретическом уровне в доктрине гражданского права, ни на практическом уровне в рамках действующего гражданского законодательства не выработана единая концепция относительно правовой природы подарочного сертификата. Данная проблема характерна для большинства постсоветских государств, что указывает на ее актуальность и необходимость проведения комплексного исследования правовой природы подарочного сертификата и особенностей его использования в гражданском обороте.

Как отмечается в юридической литературе, с предпринимательской точки зрения подарочный сертификат является удобным инструментом, позволяющим торговым организациям продвигать свои товары на рынке в целях увеличения объема продаж. Кроме того, подарочный сертификат — документ, оформленный на бланке произвольной формы или в виде пластиковой карты. Сертификат дает возможность предъявителю обменять его на товары (работы, услуги) на общую сумму, указанную в сертификате. Использование подарочных сертификатов является элементом самостоятельно разработанной и принятой организацией маркетинговой политики. Если организацией принимается решение о применении подарочных сертификатов в целях уве-



личения объема продаж, то такое решение закрепляется в локальном нормативном акте предприятия (например, в маркетинговой политике, приказе руководителя, распоряжении руководителя и др.), в котором устанавливаются условия реализации, возврата подарочных сертификатов, приобретения товаров, возврата остатка неиспользованных денежных средств [1, с. 26].

Эффективность функционирования того или иного гражданско-правового института во многом зависит от степени законодательного урегулирования общественных отношений, складывающихся в рамках такого института. В отношении порядка использования подарочных сертификатов, правового регулирования отношений в данной области существует целый ряд пробелов.

Сфера использования подарочных сертификатов за последние годы существенно расширилась. Однако можно констатировать, что использование подарочных сертификатов опосредованно отношениями, связанными с приобретением товаров, выполнением работ, оказанием услуг для личного, семейного и домашнего использования, иначе говоря, сфера потребления товаров, работ, услуг гражданами. В связи с этим, на практике использование подарочных сертификатов чаще всего встречается в области розничной купли-продажи, а также в сфере возмездного оказания услуг, бытового подряда.

В Республике Беларусь нормы, регулирующие правоотношения, складывающиеся в сфере розничной купли-продажи, возмездного оказания услуг и бытового подряда, содержатся в Гражданском кодексе Республики Беларусь (главы 30, 37, 39) [2]. Однако ни в одной из указанных норм Гражданского кодекса Республики Беларусь порядок использования подарочных сертификатов не урегулирован.

Схожие по своему содержанию нормы содержатся и в Гражданском кодексе Украины (главы 54, 61, 63) [3]. При этом в Гражданском кодексе Украины также отсутствует прямое упоминание подарочного сертификата.

Данные обстоятельства порождают правовую неопределенность при использовании подарочных сертификатов, определения их правовой природы, а также гарантий, которые должны обеспечивать интересы потребителей товаров, работ и услуг, оплата которых осуществляется посредством использования подарочных сертификатов.

Недостаточность правового регулирования порядка использования подарочных сертификатов в Украине отмечается и юристами-практиками, которые вынуждены констатировать, что в результате анализа условий продажи и использования подарочных сертификатов «эмитенты» таких документов пока не обладают общей правовой определенностью в природе данных объектов гражданского оборота. Торговые заведения, как правило, ограничиваются лишь общими правилами использования подарочных сертификатов для потребителей, из которых сложно извлечь понимание норм материального права, которые следует применять в таких правоотношениях [4].



При этом следует отметить, что в Гражданском кодексе Украины, в отличие от Гражданского кодекса Республики Беларусь, четко определен предмет договора купли продажи. В п. 2 ст. 656 Гражданского кодекса Украины содержится норма, согласно которой предметом договора купли продажи могут быть имущественные права, помимо самого товара, который определен к качеству предмета договора в п. 1 этой же статьи. Для сравнения, Гражданский кодекс Республики Беларусь в качестве предмета как в целом договора купли-продажи (ст. 424), так и его разновидности — розничной купли-продажи (ст. 462) определяет лишь товар, характеризуя его в ст. 425 как любые вещи, не называя при этом имущественные права в качестве предмета указанных договоров. Безусловно, отсутствие в нормах Гражданского кодекса Республики Беларусь о купле-продаже прямого указания на возможность отчуждения имущественных прав в качестве предмета купли-продажи не означает запрет на совершения подобных сделок, однако порождает правовую неопределенность относительно данного вида правоотношений.

Связи с этим, исходя из содержания ст. 656 Гражданского кодекса Украины, можно утверждать, что при оплате покупателем подарочного сертификата происходит не что иное, как приобретение имущественного права (требования) к продавцу. При этом сам подарочный сертификат является документом (формой), подтверждающим передачу продавцом, выпустившим данный сертификат, покупателю права требования передачи ему товара, на сумму, указанную в сертификате (как правило, равна стоимости самого сертификата). Наличие у покупателя подарочного сертификата и является доказательством возникновения имущественного права (требования) к продавцу.

Учитывая то обстоятельство, что подарочные сертификаты не являются именными, можно констатировать, что имущественное право (требования) к продавцу, выпустившему такой сертификат, возникает у любого лица-держателя подарочного сертификата. Передача сертификата его приобретателем другому лицу, в том числе и в дар, влечет уступку имущественного права (требования), т.е. перемену лиц в обязательстве на стороне кредитора (покупателя).

Следует отметить, что в некоторых зарубежных странах, в которых законодательство о подарочных сертификатах существует на протяжении нескольких лет, подарочные сертификаты представляют собой документ, закрепляющий имущественное право (требование) владельца сертификата. Так, 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 [5, с. 104].

Отсутствие в Гражданском кодексе Республики Беларусь прямого указания на возможность отчуждения в качестве предмета договора купли-продажи имущественного права компенсировано наличием специального правового регулирования порядка обращения подароч-



ных сертификатов.

При этом, специальное правовое регулирование порядка использования подарочных сертификатов в Республике Беларусь отсутствовало до вступления в силу Постановления Совета Министров Республики Беларусь от 22 декабря 2018 г. № 935 «О некоторых мерах по защите прав потребителей» [6], которым утверждено Положение о порядке и условиях реализации товаров (выполнения работ, оказания услуг) по подарочному сертификату или иному подобному документу (далее — Положение).

Данное Положение было разработано во исполнение ст. 9² Закона Республики Беларусь от 9 января 2002 г. № 90-З «О защите прав потребителей» [7], в которой содержится норма о том, что продавец (исполнитель) вправе осуществлять реализацию товаров (выполнение работ, оказание услуг) по предъявленному подарочному сертификату или иному подобному документу, удостоверяющему право лица, предъявившего такой документ (лиц, если такой документ предполагает его использование несколькими лицами), на получение товара (выполнение работы, оказание услуги), указанного в таком документе, или на сумму, эквивалентную сумме денежных средств, указанных в таком документе, на условиях и в порядке, установленных Правительством Республики Беларусь.

Как следует из приведенной нормы Закона Республики Беларусь «О защите прав потребителей», она носит отсылочный характер, и уполномочивает тем самым Совет Министров Республики Беларусь на разработку специального нормативного правового акта, регулирующего порядок и условия реализации товаров (выполнения работ, оказания услуг) по подарочному сертификату, которым и явилось выше названное Положение.

Со вступлением в силу Постановления Совета Министров Республики Беларусь от 22 декабря 2018 г. № 935 «О некоторых мерах по защите прав потребителей», в утвержденном им Положении было закреплено легальное определение подарочного сертификата. Так, в соответствии с п. 2 данного Положения подарочный сертификат — документ, в том числе в электронном (цифровом) виде или ином, доступном для использования потребителем виде, удостоверяющий право лица, предъявившего такой документ (лиц, если такой документ предполагает его использование несколькими лицами), на получение товара (выполнение работы, оказание услуги), указанного в таком документе, и (или) на получение товаров (выполнение работ, оказание услуг) на сумму, эквивалентную сумме денежных средств, указанных в таком документе.

Анализ закрепленного в Положении понятия подарочного сертификата позволяет прийти к выводу, что подарочный сертификат — это документ, удостоверяющий имущественное право (требование) его держателя (предъявителя) на получение товара (выполнение работ, оказание услуг).



При этом попытка законодателя посредством нормативно-го закрепления понятия подарочного сертификата определить его гражданско-правовую природу не представляется достаточно убедительной. Безусловно, если в сертификате, как сказано в первой части определения, будет четко указан товар (работа, услуга), передачи которого (выполнения или оказания которой) может требовать предъявитель сертификата, то такой договор можно считать заключенным в силу согласования сторонами такого его существенного условия как предмет. Однако из определения вытекает, что в сертификате может быть указана только сумма денежных средств, эквивалентно которой предъявитель сертификата может требовать передачи ему товара (выполнения работы, оказание услуги), что чаще всего и встречается на практике. Данное обстоятельство указывает на то, что стороны не согласовали предмет сделки. В соответствии со ст. 402 Гражданского кодекса Республики Беларусь такой договор будет считаться не заключенным.

Спецификой правового регулирования порядка обращения подарочного сертификата в Республике Беларусь является отнесение в соответствии с п. 5 Положения суммы денежных средств, внесенной при приобретении подарочного сертификата, к предварительной оплате (авансу). Однако в данном случае наблюдается явное противоречие упомянутой нормы требованиям ст. 402 Гражданского кодекса Республики Беларусь, из содержания которой следует, что внесение аванса предполагает наличие заключенного договора, в рамках которого согласован предмет. Однако практика показывает, что абсолютное большинство подарочных сертификатов не содержат указания на предмет договора.

В законодательном регулировании отношений, связанных с использованием подарочных сертификатов в Республике Беларусь, можно отметить еще немало проблемных вопросов. К таковым, например, можно отнести возможность ограничения срока действия подарочного сертификата. В соответствии с п. 2 Положения срок действия подарочного сертификата — период времени, установленный в днях, месяцах, годах или до определенной даты (день, месяц, год), в течение которого потребитель имеет право на получение товара (выполнение работы, оказание услуги), указанного в подарочном сертификате, и (или) на получение товаров (выполнение работ, оказание услуг) на сумму, эквивалентную сумме денежных средств, указанных в подарочном сертификате. Представим себе ситуацию, которая на практике может случиться с большой степенью вероятности. Это касается случая, когда держатель подарочного сертификата по какой-либо причине не использовал его в пределах указанного в самом сертификате срока. С точки зрения закона, продавец имеет полное право отказать держателю такого сертификата в выдаче товара (выполнении работы, оказании услуги) в пределах суммы, указанной в сертификате, в виду истечения срока его действия. При этом возникает вопрос относительно того, как квалифицировать в таком случае действия лица, приоб-



ретшего на возмездной основе у продавца данный сертификат? Юридически — это дарение, так как встречного исполнения со стороны лица, выдавшего сертификат, не последовало, что указывает на безвозмездную передачу денежных средств приобретателем сертификата лицу, выдавшему такой сертификат. Вряд ли на момент приобретения сертификата воля у его приобретателя была направлена именно на совершение такого рода сделки.

Для сравнения, в соответствии с Законом США о подотчетности, ответственности и раскрытии информации в индустрии кредитных карт, принятом 22 мая 2009 г. [8] запрещены срочные подарочные сертификаты и карты. Они носят бессрочный характер и являются обязательствами, срок исполнения которых определен моментом возникновения (титул 4 секция 401 пункт (С)).

Таким образом, подводя итог выше изложенному, можно констатировать, что ни в теории гражданского права, ни на законодательном уровне в Республике Беларусь и в Украине не выработан четкий подход к определению гражданско-правовой природы подарочного сертификата, что в свою очередь указывает на несовершенство правового регулирования отношений, связанных с использованием подарочных сертификатов и негативно отражается на правоприменительной практике.

При этом отнесение в соответствии с общими нормами о купле-продаже, содержащимися в законодательстве Украины, подарочных сертификатов к имущественным правам (требованиям), а также наличие специального законодательства в Республике Беларусь, расширяющего сферу правового регулирования порядка обращения подарочных сертификатов, не позволяют разрешить существующие на практике проблемы, касающиеся определения правовой природы указанных сертификатов. Анализ представленных в юридической литературе взглядов на указанную проблему, а также особенности правового регулирования данных правоотношений в законодательстве некоторых зарубежных стран, указывают на сложную правовую природу подарочного сертификата, относительно которого правовое регулирование должно носить более универсальный характер, определяя подарочный сертификат в качестве самостоятельного объекта гражданского правоотношения, не приравнивая его к одному из законодательно закрепленных правовых институтов (аванс, предоплата, имущественное право (требование) и т.п.).

Список использованных источников

1. Махота Е. Н. Порядок применения подарочного сертификата в торговле. *Налоговый вестник*. 2012. № 11. С. 26–37.
2. Гражданский кодекс Республики Беларусь : принят Палатой представителей 28.10.1998 г., одобр. Советом Республики 19.11.1998 г. ЭТА-ЛОН. *Законодательство Республики Беларусь* / Нац. центр правовой информ. Республики Беларусь. Минск, 2019.



3. Цивільний кодекс України від 16.01.2003 р. № 435-IV. *Верховна Рада України. Законодавство України*. URL : <https://bit.ly/2KgaolK>.
4. Крупельницький В. Правовые основы выпуска, обращения и использования подарочных сертификатов. *ЮРИГА*. URL : <https://bit.ly/2KfDyкP>.
5. Дубровская И. И. Подарочный сертификат как источник обязательств, срок исполнения которых определен моментом востребования. *Правоведение*. 2014. № 1 (312). С. 85–108.
6. О некоторых мерах по защите прав потребителей : постановление Совета Министров Республики Беларусь от 22.12.2018 г. № 935. *ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь*. Минск, 2019.
7. О защите прав потребителей : Закон Республики Беларусь от 09.01.2002 г. № 90-З. *ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь*. Минск, 2019.
8. Credit card accountability responsibility and disclosure act of 2009. Public Law 111-24, 111th Congress. *U.S. Government Publishing Office*. URL : <https://bit.ly/1eННWAу>.

Надійшла до редакції 12.03.2019

Вартанян А. М. Особливості правового регулювання порядку обігу подарункових сертифікатів

Аналізуються новели законодавства Республіки Білорусь, що стосуються порядку використання подарункових сертифікатів під час продажу товарів (виконання робіт, надання послуг). Здійснено порівняльний аналіз правового регулювання порядку обігу подарункових сертифікатів в Республіці Білорусь, Україні та деяких зарубіжних країнах (Канада, США). Порушуються деякі проблемні питання, що стосуються порядку використання у цивільному обороті подарункового сертифіката. Вказується на невизначеність як у теорії цивільного права, так і на рівні законодавчого регулювання щодо цивільно-правової природи подарункового сертифіката. Відзначається, що аналіз чинного в Республіці Білорусь законодавства дозволяє визначити подарунковий сертифікат як документ, що посвідчує майнове право (вимога) його власника (пред'явника) на отримання товару (виконання робіт, надання послуг), а суму грошових коштів, внесених під час придбання подарункового сертифіката як попередньої оплати (авансу). При цьому такий підхід законодавця піддається критиці у зв'язку з тим, що спостерігається явне протиріччя з вимогами ст. 402 Цивільного кодексу Республіки Білорусь, зі змісту якої випливає, що внесення авансу передбачає наявність укладеного договору, в рамках якого погоджено предмет, що не притаманно для більшості подарункових сертифікатів, у зв'язку з тим, що вони не містять вказівки на предмет договору. На основі аналізу цивільного законодавства України робиться висновок про застосування до подарунковим сертифікатам норм про договір купівлі продажу, предметом якого відповідно до Цивільного кодексу України можуть бути майнові права. Робиться висновок про недосконалість правового регулювання порядку звернення подарункових сертифікатів у Республіці Білорусь та Україні, а також про складну правову природу подарункового сертифіката, щодо якого правове регулювання повинно мати універсальний характер, визначаючи подарунковий сертифікат самостійним



об'єктом цивільних правовідносин.

Ключові слова: подарунковий сертифікат, купівля-продаж, товар, правова природа.

Vartanian, A. M. Features of Legal Regulation of the Circulation Order of Gift Certificates

The article analyzes the novelties of the legislation of the Republic of Belarus concerning the procedure for using gift certificates when selling goods (performance of works, rendering services). It has been done a comparative analysis of the legal regulation of the procedure for circulation of gift certificates in the Republic of Belarus, Ukraine and some foreign countries (Canada, the USA). The author raises some problems concerning the use of a gift certificate in civil circulation. It is pointed out that there is uncertainty both in the theory of civil law and at the level of legislative regulation regarding the civil law nature of a gift certificate. It is noted that the analysis of the legislation in force in the Republic of Belarus allows us to define a gift certificate as a document certifying the property right (requirement) of its holder (bearer) to receive goods (works, services), and the amount of money contributed when purchasing a gift certificate, as advance payment (advance payment). At the same time, such an approach of the legislator is criticized due to the fact that there is a clear contradiction to the requirements of Art. 402 of the Civil Code of the Republic of Belarus, from the content of which it follows that the advance payment presupposes the existence of a contract in which the subject has been agreed, which is not typical of most gift certificates, due to the fact that they do not contain an indication of the subject of the contract. Having done the analysis of the civil legislation of Ukraine, the author makes a conclusion that there is application of the rules on a purchase agreement to gift certificates, the subject of which may be property rights in accordance with the Civil Code of Ukraine. The conclusion is made about the imperfection of the legal regulation of the procedure for circulation of gift certificates in the Republic of Belarus and Ukraine, as well as about the complex legal nature of the gift certificate, regarding which legal regulation should be more universal, defining a gift certificate as an independent object of civil legal relationship.

Keywords: gift certificate, purchase and sale, product, legal nature.

