**НАЦІОНАЛЬНА ЮРИДИЧНА АКАДЕМІЯ УКРАЇНИ**

**імені ЯРОСЛАВА МУДРОГО**

**ІСАЄВ АРСЕН МИКОЛАЙОВИЧ**

УДК 347.472 (477)

ДОГОВІР ДАРУВАННЯ ЗА ЦИВІЛЬНИМ КОДЕКСОМ УКРАЇНИ

Спеціальність: 12.00.03 – цивільне право і цивільний процес;

сімейне право; міжнародне приватне право

Автореферат

дисертації на здобуття наукового ступеня

кандидата юридичних наук

* Харків – 2009

Дисертація є рукописом.

Робота виконана на кафедрі цивільного права Національної юридичної академії України імені Ярослава Мудрого, Міністерство освіти і науки України.

**Науковий керівник** доктор юридичних наук, професор

**Жилінкова Ірина Володимирівна**, Національна юридична академія України імені Ярослава Мудрого, професор кафедри цивільного права

**Офіційні опоненти** доктор юридичних наук,

старший науковий співробітник

**Кучеренко Ірина Миколаївна**, Інститут держави і права ім. В.М. Корецького НАН України, провідний науковий співробітник відділу проблем цивільного, трудового та підприємницького права

кандидат юридичних наук, доцент

**Венедіктова Ірина Валентинівна**, Харківський Національний університет ім. В.Н. Каразіна, завідувачка кафедри цивільно-правових дисциплін

Захист відбудеться 02 червня 2009 р. о 9.30 годині на засіданні спеціалізованої вченої ради Д 64.086.02 у Національній юридичній академії України імені Ярослава Мудрого за адресою: 61024, м. Харків, вул. Пушкінська, 77.

З дисертацією можна ознайомитися в бібліотеці Національної юридичної академії України імені Ярослава Мудрого за адресою: 61024, м. Харків, вул. Пушкінська, 70.

Автореферат розісланий 30 квітня 2009 р.

**Вчений секретар**

**спеціалізованої вченої ради В.Л. Яроцький**

**ЗАГАЛЬНА ХАРАКТЕРИСТИКА РОБОТИ**

**Актуальність теми дослідження.** Однією з наріжних засад існування України як незалежної демократичної держави є непорушність власності та свобода розпорядження об’єктами права власності. Реалізація конституційних прав власника здійснюється за допомогою різноманітних цивільно-правових договорів, у тому числі й тих, які забезпечують безоплатне передання майна. Основним договором такої спрямованості є договір дарування.

У ретроспективному аспекті можна відзначити, що як правовий феномен договір дарування має багатовікову історію. Проте його загальна конструкція постійно розвивалася та збагачувалася. Цей процес знайшов свій наочний вияв і в новітній кодифікації цивільного законодавства України. У Цивільному кодексі України, що набрав чинності 01 січня 2004р. (далі ЦК України) легальна конструкція договору дарування набула нового змісту. Це виявилося не лише у формальному збільшенні кількості правових норм, що складають інститут договору дарування, а й у створенні нових моделей цього договору, урізноманітненні його видів, розширенні меж правової ініціативи учасників цивільних відносин у сфері безоплатного передання майна у власність. Разом з тим новий ЦК України не розв’язав усіх проблем укладення та виконання договору дарування; не всі законодавчі новели можна визнати обґрунтованими та чітко визначеними, деякі з них потребують змін або подальшого вдосконалення.

Суспільна значущість договору дарування була підставою для аналізу його самобутньої правової природи та створення в науці різних часів окремих концепцій цього договору. Зокрема, соціально-правова сутність договору дарування розкривалася такими зарубіжними вченими, як: Т. Каплоу (Th. Caplow), Дж. Карієр (J. Carrier), Д. Чіл (D. Cheal), К. Грегорі (K. Gregory), Р. Фьорс (R. Firth), С. Бейлі (S. Beiley), Х. Блек (H. Black). Однак договір дарування не завжди знаходився в центрі уваги цивілістів. Так, за радянських часів аналізу норм щодо договору дарування було приділено небагато уваги, що пояснюється домінуванням у той період ідеї про нетиповість безоплатного передання майна у власність. Цим проблемам присвячено деякі роботи З.І. Шкундіна, М.І. Бару, І.Б. Новицького, К.І. Граве.

Сучасна наука цивільного права України ґрунтується на обмеженому колі робіт, у яких досліджено лише окремі аспекти договору дарування (Т. Ніколаєва, Н. Мещерякова, І. Коробейнікова, В. Новікова). Незважаючи на те, що норми нового ЦК України є чинними вже понад п’ять років, в Україні дотепер не проведено комплексного аналізу договору дарування.

Зазначене свідчить про необхідність теоретичної розробки оновленої концепції договору дарування, висвітлення його юридичної природи та сутнісних ознак, визначення суб’єктного та об’єктного складу, проведення аналізу реальної та консенсуальної моделей договору дарування. Проведення такого дослідження дасть змогу сформулювати передумови для розробки шляхів вирішення проблем, що існують, спрогнозувати й запобігти новим.

Отже, вищевикладене дає підстави вважати обрану тему актуальною, а проведення її дисертаційного дослідження необхідним.

З**в’язок роботи з науковими програмами, планами, темами.**

Дисертаційна робота виконана на кафедрі цивільного права №1 Національної юридичної академії України імені Ярослава Мудрого відповідно до цільової комплексної програми “Проблеми ефективності правового регулювання цивільних відносин в Україні” (№ державної реєстрації 0106u002288). Тема дисертації затверджена на засіданні вченої ради Національної юридичної академії України імені Ярослава Мудрого (протокол № 5 від 17.12.2004 р.).

**Мета і завдання дослідження.**

Метою цього дослідження є виявлення та аналіз окремих проблем теоретичного та практичного характеру, безпосередньо або опосередковано пов’язаних з договором дарування. Теоретичні проблеми стосуються розуміння сутності договору дарування та його місця в системі цивільного права України та зобов’язального права, зокрема. Практичні – постають під час застосування тих чи інших норм договору дарування, які остаточно не вироблені або суперечать окремим положенням цивільного та іншого законодавства. Проведений аналіз забезпечить можливість обґрунтованого й послідовного корегування виявлених проблем.

Досягнення поставленої мети передбачає вирішення наступних завдань:

* дослідження історично-правового генезису договору дарування та соціально-політичних передумов, що визначали цей процес;
* з’ясування сутності договору дарування, його правової природи як соціально-правового явища;
* виявлення конститутивних ознак договору дарування та проведення на їх підставі аналізу його дефініції;
* критичний аналіз вітчизняного законодавства, що регулює відносини дарування;
* дослідження особливостей укладення, виконання та припинення договору дарування залежно від його виду;
* виявлення теоретичних проблем, прогалин у законодавстві та правових колізій, що існують у межах правової регламентації договору дарування;
* вироблення єдиних аргументованих підходів до розуміння правових норм, що регулюють договір дарування і мають потенціал різноаспектного тлумачення;
* вироблення рекомендацій щодо вдосконалення чинного цивільного законодавства, що регламентує відносини дарування, на підставі всебічного та повного дослідження теоретичного, нормативного та практичного матеріалу.

*Об’єктом* *дисертаційного дослідження* є суспільні відносини, які виникають у зв’язку з укладенням, виконанням та припиненням договору дарування.

*Предмет дослідження* – комплекс правових норм, що утворюють інститут договору дарування, а також теоретичні положення та практично-прикладні проблеми, безпосередньо пов’язані з договором дарування.

*Методи дослідження.*Методологічне підґрунтя дисертації складається із загальнонаукових та спеціально-юридичних методів пізнання соціально-правових явищ.

За допомогою діалектичного методу норми договору дарування розглядалися в усій їх складності й суперечливості та єдності їх засад. Історичний метод використовувався при дослідженні витоків договору дарування та поглядів цивілістів різних часів щодо цього договору. За допомогою аналізу та синтезу договір дарування розглядався як ціле, що складається з окремих елементів. Метод аналогії використовувався для обґрунтування тези про необхідність розповсюдження деяких положень договору купівлі-продажу на правову регламентацію договору дарування як аналогічного договірного типу. Метод узагальнення використовувався для виявлення чинників, що ускладнюють застосування норм щодо розірвання вже укладеного договору дарування. Системний аналіз дозволив визначити місце інституту договору дарування в системі цивільно-правових договорів та системі цивільного права в цілому.

Характер та обсяг предмета дисертаційного дослідження також зумовили потребу використання наступних методів наукового дослідження: історико-правового – за допомогою якого досліджено генезис нормативно-правових актів, що регулювали відносини дарування в різні історичні періоди; порівняльно-правового – для розгляду питань нормативно-правового регулювання договору дарування в Україні й деяких зарубіжних країнах та використання їх досвіду; формально-юридичного – для визначення юридичної характеристики договору дарування як багаторівневого правового явища.

Ці методи дозволили проникнути в сутність такого складного соціально-правового явища, як договір дарування, проаналізувати його історичний розвиток у межах тих чи інших суспільних відносин. Вони забезпечили виявлення прогалин, колізій та структурних суперечностей всередині системи вітчизняного законодавства.

За допомогою цих методів змодельовані негативні наслідки застосування деяких правових норм дарування, які знайшли своє закріплення в ЦК України, але не можуть виконувати регулятивної функції через внутрішню суперечливість та неузгодженість з іншими правовими нормами.

Положення й висновки дисертації ґрунтуються на наукових доробках загальної теорії держави і права, теорії державного управління, конституційного, адміністративного та інших галузей правових наук, на працях зарубіжних учених, нормах статей Конституції України, чинних законодавчих та інших нормативно-правових актах.

**Наукова новизна одержаних результатів.** Дисертаційна робота є першим комплексним дослідженням договору дарування після радикального перетворення цього договірного інституту в новому ЦК України.

У результаті проведених наукових пошуків особисто здобувачем сформульовано й запропоновано низку нових положень і висновків, а саме:

1) уперше запропоновано класифікацію істотних умов договору дарування залежно від конкретного виду договору дарування. У зв’язку з цим виокремлено істотні умови, узгодження яких обов’язкове для всіх договорів дарування (загальні) та істотні умови, узгодження яких обов’язкове для окремих видів договору дарування (спеціальні);

2) уперше теоретично доведено, що за договором дарування майнових прав обдаровуваному можуть бути подаровані лише майнові права щодо третіх осіб, тому дарування майнового права, за яким зобов’язаною стороною є сам дарувальник або обдаровуваний, теоретично та практично невиправдано. У зв’язку з наведеним запропоновано внесення змін до ст. 718 ЦК України;

3) уперше науково обґрунтовано тезу про можливість дарування речових прав на чуже майно. Разом з тим аналіз чинного законодавства та доктрина сучасного цивільного права свідчать на користь того, що не будь-які речові права на чуже майно можуть бути предметами договору дарування. Тільки там, де законом передбачено можливість відчуження відповідного речового права, можна говорити про таке право як про ймовірний предмет договору дарування. Такими речовими правами є суперфіцій та емфітевзис;

4) уперше пропонується узгодити положення ЦК України щодо легалізації договору дарування нерухомості з вимогами, які зазвичай ставляться до оформлення договорів, за якими передається право власності на нерухоме майно. Вважається за потрібне передбачити для таких договорів дарування окрім існуючого нотаріального посвідчення також державну реєстрацію договору;

5) уперше запропоновано укладати договір дарування в інтересах майбутнього суб’єкта права і визнавати обдаровуваним зачату, але ще не народжену дитину. Договір дарування, за яким обдаровуваним є nasciturus, пропонується укладати з одним із батьків. Такий договір набирає чинності за умови народження дитини живою;

6) уперше обґрунтовано висновок про недоречність встановлення обмежень для укладення договору дарування між підприємницькими товариствами, як таких, що не відповідають загальним принципам цивільного законодавства та вимогам часу;

7) уперше проаналізовано наслідки припинення юридичної особи як сторони договору дарування з обов’язком передати дарунок у майбутньому та договору дарування з обов’язком обдаровуваного на користь третьої особи. Запропоновано закріпити в законодавстві правила, які визначали б наслідки припинення юридичної особи – сторони в договорі дарування;

8) уперше зроблено висновок про необхідність конкретизувати правила ЦК України щодо прав та обов’язків обдаровуваного за договором дарування з обов’язком обдаровуваного на користь третьої особи. Зокрема, вбачається за доцільне встановити момент, з якого в обдаровуваного виникає обов’язок на користь третьої особи, та передбачити підстави, за яких обдаровуваний має право вимагати зміни або розірвання цього договору;

9) дістала подальшого обґрунтування теза про необхідність формулювання правила, яке передбачає правові наслідки відмови обдаровуваного від виконання договору дарування з обов’язком передати дарунок у майбутньому. Такі правові наслідки мають бути обмежені відшкодуванням реальних майнових збитків, що завдані дарувальнику такою відмовою;

10) додатково аргументовано висновок, згідно з яким запропоновано встановити обов’язок батьків (усиновлювачів) та опікунів по відшкодуванню майнових збитків та шкоди, завданої життю або здоров’ю обдаровуваного, яка спричинена недоліками чи особливими властивостями дарунку, що був прийнятий від імені обдаровуваного вказаними особами;

11) одержала розширену аргументацію теза про те, що надане дарувальникові право відмовитися від договору дарування з обов’язком передати дарунок у майбутньому, якщо його майновий стан істотно погіршився, може бути використано дарувальником всупереч інтересам обдаровуваного та порушувати права останнього. Об’єктивна оцінка ступеню погіршення майнового стану дарувальника, яка слугує достатньою підставою для невиконання зобов’язання, може бути надана лише незаінтересованою стороною – судом. Зважаючи на це, пропонується право дарувальника на відмову від договору замінити на право вимагати розірвання договору дарування в судовому порядку з доведенням факту погіршення майнового стану дарувальника;

12) додатково доводиться доцільність встановлення в законі наслідків розірвання договору про пожертву за ініціативою дарувальника або його правонаступників. Запропоновано надати пожертвувачу (його правонаступникам) право вимагати повернення пожертви, а якщо це неможливо, – відшкодування її вартості;

13) дістала подальшого наукового обґрунтування теза про те, що правова регламентація прав пожертвувача не відповідає визначенню пожертви як окремого виду договору дарування. Правова конструкція використання пожертви „для досягнення наперед обумовленої мети” в ЦК України представлена конструкцією використання пожертви „за призначенням”. Такий підхід вбачається необґрунтованим, оскільки він штучно звужує як права пожертвувача, так і права обдаровуваного.

**Практичне значення одержаних результатів** може бути виражене в декількох аспектах: по-перше, зроблені наукові висновки містять теоретично-прикладний потенціал; по-друге, матеріали дисертації можуть бути використані в законотворчій діяльності; по-третє, теоретичні викладки проведеного дослідження є базою для здійснення подальшої правозастосовної діяльності щодо розглядуваних правовідносин.

1. Теоретично-прикладний потенціал дисертаційного дослідження полягає в можливості використання зроблених наукових висновків для:

а) подальших наукових досліджень питань, пов’язаних з договором дарування;

б) науково обґрунтованого з’ясування сутності договору дарування, його юридичної характеристики та місця в системі цивільно-правових договорів, а також розуміння його окремих елементів;

в) викладання в межах навчальної дисципліни „Цивільне право України” в навчальних закладах будь-якого рівня акредитації;

г) укладання методичних рекомендацій для студентів юридичних навчальних закладів будь-якого рівня акредитації, а також використані при написанні підручників та навчальних посібників.

2. В аспекті законотворчої діяльності матеріали наукової роботи можуть бути застосовані для:

а) усунення колізій та прогалин у цивільному законодавстві та в інших нормативно-правових актах, що містять положення стосовно договору дарування;

б) удосконалення чинного цивільного законодавства шляхом встановлення запропонованих норм, спрямованих на запобігання юридичним конфліктам, спричиненим неефективністю нормативно-правової бази.

3. Для правозастосовної діяльності наведені в дисертації теоретичні викладки мають значення, оскільки вони можуть бути використані:

а) як теоретичне підґрунтя для прийняття рішень юрисдикційними суб’єктами правозастосовної діяльності (слідчими, суддями, нотаріусами та ін.);

б) як теоретичне підґрунтя для надання юридичних консультації з питань дарування адвокатами, юрисконсультами, а також будь-якими іншими суб’єктами цивільного правовідносин під час укладення договорів дарування.

**Апробація результатів дослідження.** Робота виконана й обговорена на кафедрі цивільного права Національної юридичної академії України імені Ярослава Мудрого.

Основні положення дисертаційного дослідження оприлюднені на науково-практичній конференції “Реалізація чинних Цивільного та Господарського кодексів України: проблеми та перспективи” (м. Київ, НДІ приватного права та підприємництва АПрН України, 24 листопада 2005 р.); міжнародній науковій конференції студентів та аспірантів “Приватноправовий метод регулювання суспільних відносин: стан та перспективи розвитку” (м. Київ, Київський національний університет ім. Тараса Шевченка, 25-26 листопада 2005 р.); всеукраїнській науково-практичній конференції „Правові гарантії забезпечення прав людини в сучасній Україні” (м. Сімферополь, економіко-правовий факультет Одеської національної юридичної академії, 24 квітня 2008 р.); міжнародній науково-практичній конференції „Проблеми вдосконалення земельного законодавства та правового забезпечення аграрного виробництва” (м. Біла Церква, Білоцерківський національний аграрний університет, 17-18 квітня 2008 р.).

**Публікації.** Узагальнені теоретичні висновки та практичні пропозиції, розроблені в дисертації, знайшли відображення у п’яти наукових статтях, чотири з яких опубліковані в наукових фахових виданнях, затверджених Вищою атестаційною комісією України, а також у тезах чотирьох доповідей на конференціях.

**Структура дисертації.** Дисертація складається зі вступу, трьох розділів, які містять сім підрозділів, висновків (після кожного розділу й наприкінці дисертації) та списку використаної літератури. Загальний обсяг роботи 221 сторінка, з них – 201 основного тексту, 20 – список використаних джерел (220 найменувань).

* **ОСНОВНИЙ ЗМІСТ РОБОТИ**

У **Вступі** обґрунтовано вибір теми дисертації, її актуальність, досліджено ступінь наукової розробки проблеми; визначено мету роботи, її завдання, об’єкт і предмет; характеризуються методи дослідження, наукова новизна одержаних результатів та їх теоретичне і практичне значення; зазначено зв’язок теми з науковими програмами та планами й дані про апробацію основних положень дисертаційного дослідження, структуру й обсяг роботи.

**У розділі першому “Юридична характеристика договору дарування”,** який складається з двох підрозділів, проаналізовано історичні витоки та основні етапи розвитку інституту дарування, а також визначено правову природу договору дарування й виокремлено його істотні умови.

*У підрозділі 1.1. “Договір дарування: історичні витоки та сучасний стан розвитку”* досліджено погляди правників різних часів на договір дарування. Розглянуто правову регламентацію інституту дарування в різних соціально-економічних формаціях. Проведений аналіз дозволив виокремити такі визначальні етапи розвитку договору дарування: а) виникнення інституту дарування в царині римського права; б) рецепція норм щодо договору дарування цивільним правом Російської імперії; в) занепад інституту дарування в радянському цивільному праві та законодавстві; г) розвиток законодавчого регулювання договору дарування за ЦК України.

Кожний із зазначених історичних етапів, дозволяє подивитися на інститут дарування як на особливий правовий феномен, який еволюціонував від підстави (сausa) юридичної дії до самостійного договірного інституту, набуваючи більшої або меншої ваги залежно від стану розвитку конкретних соціально-економічних відносин.

*У підрозділі 1.2. “Поняття договору дарування та його місце в системі цивільно-правових договорів”* на підставі дослідження норм чинного ЦК України та наукових доробок правників виокремлюються істотні ознаки договору дарування та пропонується його юридична характеристика.

Сутнісними ознаками договору дарування автор називає такі: (а) безоплатність; (б) збільшення майна обдаровуваного; (в) зменшення майна дарувальника; (г) вичерпний перелік способів дарування.

Під безоплатністю розуміється відсутність зустрічного надання з боку обдаровуваного. Доводиться, що вплив ознаки безоплатності на правову регламентацію договору дарування знаходить свій вияв у встановленні додаткових прав для дарувальника та у зменшеній відповідальності сторін порівняно з відплатними договорами.

Збільшення майна обдаровуваного є безпосередньою метою договору дарування. Воно здійснюється за рахунок передання обдаровуваному майна або майнового права, які є предметами договору дарування. Не існує договору дарування за відсутності збільшення майна обдаровуваного.

Зменшення майна дарувальника проявляється у втраті майна зокрема речей або майнових прав, що були відчужені обдаровуваному. За цією ознакою можливе відмежування договору дарування від інших безоплатних договорів чи правочинів. Так, наприклад, немає дарування там, де здійснюється страхування життя на користь третьої особи, адже збільшенню майна останньої не відповідає зменшення майна страхувальника.

Вичерпний перелік способів дарування – ознака, що випливає з легального визначення договору дарування та його законодавчого регулювання. Зокрема, дарування вчинюється переданням у власність обдаровуваного речей та майнових прав.

Із прийняттям нового ЦК України змінилося поняття договору дарування, але разом із тим зазнала змін й сутність договору. Подальша юридична характеристика договору дарування свідчить про те, що він: за своєю типовою належністю є договором, спрямованим на передачу майна у власність; безоплатним; може бути одностороннім договором або договором, який не має зобов’язального характеру; може бути реальним, консенсуальним, а в деяких випадках формальним договором (укладеним з моменту його нотаріального посвідчення та/або державної реєстрації).

**Розділ другий “Елементи договору дарування та порядок його укладення”** складається з трьох підрозділів іприсвячений аналізу окремих елементів договору дарування як правочину та особливостям його укладення.

*У підрозділі 2.1. “Суб’єктний склад договору дарування”* досліджуються суб’єкти договору дарування: фізичні особи, юридичні особи, держава Україна, територіальна громада.

У процесі роботи над цим підрозділом автор зробив низку пропозицій щодо гармонізації норм дарування із загальними принципами цивільного права. У цьому аспекті розглядається питання щодо прийняття дарунку опікуном чи батьком (усиновлювачем) фізичної особи, яка не здатна з тих чи інших причин самостійно та вільно здійснювати волевиявлення під час укладення правочину. Виходячи з того, що закон має охороняти інтереси найбільш незахищених учасників цивільних правовідносин, зокрема недієздатних та малолітніх осіб, доречно ввести правило, згідно з яким у разі прийняття дарунку від імені та в інтересах обдаровуваного, якщо інше не встановлено законом, батьки (усиновлювачі), опікуни зобов’язані відшкодувати майнову шкоду та шкоду, завдану життю або здоров’ю обдаровуваного, яка виникла в результаті володіння або користування дарунком.

Автором доводиться доцільність введення в коло обдаровуваних зачату, але ще не народжену дитину. В такому випадку договір дарування має консенсуальний характер. Він укладається з одним із батьків, а обов’язок передати дарунок виникає після народження дитини живою. Досліджуючи особливості участі юридичних осіб в договорі дарування, автор обґрунтував недоречність обмеження права підприємницьких юридичних осіб укладати договори дарування між собою. Вказане обмеження є штучним і не виправданим з точки зору універсальності конструкції договору дарування.

*У підрозділі 2.2. “ Зміст договору дарування”*, виходячи з класичного розуміння змісту договору, відповідно до якого зміст договору становлять умови, визначені на розсуд сторін і погоджені ними, та умови, що є обов’язковими відповідно до актів цивільного законодавства. Автор досліджує істотні умови договору дарування, які залежно від конкретної законодавчої конструкції можуть бути класифіковані на загальні і спеціальні. Загальні притаманні будь-якому договору дарування, спеціальні – окремим договорам дарування.

До загальних належать умови щодо: (а) *предмета договору дарування*; (б) *безоплатності передання предмета договору*.

До спеціальних істотних умов належать: 1) *строк або відкладальна обставина* за договором дарування з обов’язком передати дарунок у майбутньому через певний строк (у певний термін) або у разі настання відкладальної обставини; 2) а) *зміст обов’язку на користь третьої особи*; б) *умова про особу, на користь якої встановлюється обов’язок* за договором дарування з обов’язком обдаровуваного на користь третьої особи; 3) *мета для досягнення якої надано пожертву* за договором про пожертву.

Аналізуючи загальну для всіх договорів дарування істотну умову про предмет договору, автор робить висновок про те, що предмет договору дарування як правочину має складну структуру та утворюється двома об’єктами. Перший (юридичний) – дії дарувальника, другий (матеріальний) – майно, що передається обдаровуваному. Дії дарувальника обмежуються переданням майна у власність. До матеріального об’єкта дарування належать рухомі й нерухомі речі, а також майнові права, що існують або виникнуть в майбутньому. Майнове право як предмет договору дарування може виступати як у виді зобов’язального права, так і у виді речового права на чуже майно. Але з усіх речових прав на чуже майно предметом договору дарування можуть бути лише емфітевзис та суперфіцій, як такі, що можуть відчужуватися окремо від речі.

Там, де предметом дарування виступає право вимоги щодо третьої особи, слід застосувати окремі положення цесії.

*У підрозділі 2.3. “Форма та специфіка укладення договору дарування”* зосереджено увагу на різновидах форми договору дарування та окремих питаннях щодо досягнення згоди між дарувальником та обдаровуваним під час укладення договору.

Форма договору дарування різниться залежно від його змісту та предмета. Такий підхід визнається цілком виправданим.

В роботі зазначається, що момент укладення договору дарування тісно пов’язаний з моментом виникнення права власності на дарунок. Встановлення цього моменту має велике практичне значення. Доводиться, що загальні норми ЦК України, які визначають момент укладення договору, не завжди узгоджені з відповідними нормами ЦК України, що регулюють відносини дарування. Таке положення може призвести до виникнення небажаних наслідків, а саме до колізій та суперечок на практиці, а зрештою вплинути на сталість цивільного обороту в цілому. З метою узгодження положень ЦК України, які регламентують питання укладення договору дарування нерухомого майна, із загальними положеннями ЦК України про реєстрацію правочинів з нерухомим майном, пропонується в ч. 2 ст. 719 ЦК України закріпити правило про обов’язковість реєстрації договорів дарування нерухомого майна.

**У розділі третьому “Зобов’язання, що виникає з договору дарування”**, який складається з двох підрозділів, досліджуються права й обов’язки сторін за договором дарування, правові наслідки їх порушення та окремі положення щодо припинення договору дарування.

*У підрозділі 3.1. “Права та обов’язки сторін за договором дарування та правові наслідки їх порушення”* детально розглянуто зобов’язання, яке виникає із консенсуального договору дарування. На підставі аналізу чинного законодавства автором виокремлено три групи прав та обов’язків сторін за договором дарування; вони класифіковані за критерієм моменту виникнення та існування, зокрема: (а) права й обов’язки, що виникають при укладенні договору дарування; (б) права й обов’язки, що виникають із укладеного договору дарування; (в) права й обов’язки, що виникають після припинення договору дарування. Разом з тим до змісту договору дарування можна віднести лише ті права й обов’язки дарувальника й обдаровуваного, що виникають із укладеного договору дарування як договірного зобов’язання.

Розглядаючи права та обов’язки сторін, автор робить висновок про необхідність встановлення обов’язку дарувальника звільнити дарунок від прав третіх осіб або попередити обдаровуваного про обтяження майна такими правами.

*У підрозділі 3.2. “Припинення договору дарування”* висвітлюються підстави та процедури припинення договору дарування.

В роботі зазначається, що припинення договору дарування може відбуватися у зв’язку з припиненням зобов’язання, що випливає з договору та підпорядковане загальним правилам щодо припинення зобов’язань, а також шляхом відмови від договору та його розірванням. Окрім цього, специфіка дарування визначає певні особливості припинення договірного зобов’язання у зв’язку зі смертю фізичної особи та ліквідацією юридичної особи.

Одностороння відмова від договору дарування як особлива підстава припинення договору дарування, що характеризується найбільш простою процедурою ліквідації правового зв’язку між сторонами, має бути виправдана. Адже існування зобов’язального правовідношення в такому випадку залежить від волі однієї сторони за договором. Там, де підстава припинення договірного зобов’язання потребує об’єктивної оцінки, доцільним є залучення незаінтересованої особи для прийняття відповідного рішення. У межах цивільно-правового регулювання йдеться про надання особі права вимагати розірвання договору за наявності відповідних підстав, оцінку яким надає суд.

Автор дійшов висновку, що за свою юридичною природою найбільш складною підставою припинення договору дарування є його розірвання. В роботі розрізняються: (а) розірвання невиконаного договору дарування; (б) розірвання виконаного договору дарування. Доводиться, що норми ЦК України, які визначають порядок та наслідки розірвання виконаного договору дарування, мають суттєві недоліки. Значною мірою вони не узгоджуються з іншими нормами ЦК України. Враховуючи вказане, пропонується виключити з ЦК України норми, які встановлюють можливість розірвання виконаного договору дарування.

Докладний аналіз підстав та наслідків припинення договору дарування свідчить про необхідність внесення істотних змін до ЦК України з метою вдосконалення чинного цивільного законодавства. Зокрема, доведено необхідністьвстановлення правових наслідків розірвання договору про пожертву на рівні закону.

**ВИСНОВКИ**

У дисертації наведено теоретичне узагальнення і нове вирішення наукового завдання, що полягає в розробці сучасної концепції договору дарування, визначенні його правової природи та місця в загальній системі цивільно-правових договорів, встановленні видових характеристик, сутнісних ознак та окремих елементів договору дарування в парадигмі нового цивільного законодавства України.

Одержані теоретичні й практичні напрацювання в узагальненому вигляді можуть бути сформульовані у наступних висновках:

1. Істотними ознаками договору дарування є: (а) безоплатність; (б) збільшення майна обдаровуваного; (в) зменшення майна дарувальника; (г) вичерпний характер способів дарування.

2. Юридична характеристика договору дарування за ЦК України свідчить про те, що він: спрямований на передачу майна у власність; безоплатний; може бути одностороннім або зовсім не мати зобов’язального характеру; бути як реальним, так і консенсуальним, а в деяких випадках формальним договором.

3. Елементами договору дарування як правочину є: (а) сторони договору; (в) зміст договору; (г) форма договору.

4. Права й обов’язки дарувальника й обдаровуваного, що закріплені в ЦК України, можна класифікувати залежно від моменту виникнення та існування на такі, що: а) виникають при укладенні договору дарування; б) випливають із укладення договору дарування; в) мають місце після припинення договору дарування. Проте зміст договірного зобов’язання складають лише права та обов’язки сторін, що випливають із укладення договору дарування.

5. Правові наслідки порушення договору дарування мають особливий характер, що пов’язано з впливом ознаки безоплатності договору на механізм правового регулювання відносин дарування. Такі особливості знаходять свій вияв, зокрема у відсутності відповідальності дарувальника за прострочення виконання зобов’язання щодо передання дарунку та за неможливість виконання зобов’язання, що настала під час такого прострочення. Запропоновано ввести норму, що встановлює правові наслідки відмови обдаровуваного від договору дарування з обов’язком передати дарунок у майбутньому, якщо такою відмовою дарувальнику було завдано майнової шкоди.

6. Договір дарування припиняється через: (а) припинення зобов’язання, що відбувається із загальних підстав припинення цивільно-правових зобов’язань; (б) відмову від договору дарування; (в) розірвання договору дарування. Однак відмова дарувальника від виконання договору дарування та розірвання дарувальником виконаного договору дарування, що є діючими підставами припинення договору дарування, порушують баланс прав та інтересів сторін за договором дарування, а тому мають бути скасовані.

**Список публікацій за темою дисертації:**

1.Ісаєв А.М. Значення волі та волевиявлення у договорі дарування // Учёные записки Таврического национального университета им. В.И. Вернадского; Том 18 (57). – 2005. – С. 135-142.

2. Ісаєв А.М. Відповідальність дарувальника за Цивільним кодексом України // Проблеми законності: Респ. міжвід. наук. зб. / Відп. ред. В.Я. Тацій. – Х.: Нац. юрид. акад. України, 2007. – Вип. 89.– С. 55-58.

3. Ісаєв А.М. Історія розвитку договору дарування // Проблеми законності: Респ. міжвід. наук. зб. / Відп. ред. В.Я. Тацій. – Х.: Нац. юрид. акад. України, 2007. – Вип. 90. – С. 66-72.

4. Ісаєв А.М. Мета в договорі пожертви // Проблеми законності: Респ. міжвід. наук. зб. / Відп. ред. В.Я. Тацій. – Х.: Нац. юрид. акад. України, 2007. – Вип. 91. – С. 46-52.

5. Ісаєв А.М. Дії та речі як предмет договору дарування // Учёные записки Таврического национального университета им. В.И. Вернадского; Том 21 (60) №2. – 2008. – С. 278-283.

6. Ісаєв А.М. Значення волі та волевиявлення у договорі дарування // Приватноправовий метод регулювання суспільних відносин: стан та перспективи розвитку: Зб. тез Міжнародної наукової конференції студентів та аспірантів (25-26 листопада 2005 р.). – Київ-Хмельницький: Вид-во Хмельницького ун-ту управління і права, 2005. – С. 230 – 232.

7. Ісаєв А.М. Особливості укладення договору дарування за Цивільним кодексом України // Реалізація чинних Цивільного та Господарського кодексів України: проблеми та перспективи: Зб. наук. праць (за матеріалами науково-практичної конференції, м. Київ, 24 листопада 2005 р.) / Ред. кол.: О.Д. Крупчан (голова) та ін. – К.: НДІ приватного права та підприємництва АПрН України, 2006. – С. 139 – 141.

8. Ісаєв А.М. Договір дарування земельної ділянки //Проблеми вдосконалення земельного законодавства та правового забезпечення аграрного виробництва: Зб. тез Міжнародної науково-практичної конференції (17-18 квітня 2008р.). - м. Біла Церква. – 2008. – С. 53.

9. Ісаєв А.М. Право дарувальника на розірвання договору дарування // Правовые гарантии обеспечения прав человека в современной Украине: сб. тезисов всеукрайнской научно-практической конференции (24 апреля 2008г.). – г. Симферополь, 2008. – С. 201.

* **АНОТАЦІЇ**

**Ісаєв А.М.** Договір дарування за Цивільним кодексом України. – **Рукопис.**

Дисертація на здобуття наукового ступеня кандидата юридичних наук за спеціальністю 12.00.03 – цивільне право і цивільний процес; сімейне право; міжнародне приватне право – Національна юридична академія України імені Ярослава Мудрого. – Харків, 2009.

Дисертація є першим комплексним дослідженням договору дарування після докорінного оновлення цього договірного інституту за ЦК України.

Дисертацію присвячено аналізу правової природи договору дарування. Розглядаються історичні витоки договору дарування, місце договору дарування в системі цивільно-правових договорів. Досліджуються окремі елементи договору дарування як самостійного договірного інституту. Аналізуються особливості суб’єктного складу договору дарування, специфіка його укладення та виконання. Окрема увага приділяється проблемам змісту договору дарування як зобов’язального правовідношення. Висвітлюються правові наслідки порушення прав та невиконання обов’язків за договором дарування. А також підстави та умови припинення договору дарування за ЦК України.

Автор дає юридичну характеристику договору дарування, визначає його істотні ознаки та пропонує критичний погляд на переваги й недоліки нормативно-правового регулювання відносин дарування. Зауваження щодо виявлених законодавчих прогалин та колізій супроводжуються відповідними пропозиціями щодо вдосконалення чинного ЦК України.

**Ключові слова:** договір дарування, договір про пожертву, юридична характеристика договору дарування, елементи договору дарування, форма, зміст, сторони та предмет договору дарування, припинення договору дарування.

**Исаев А.Н.** Договор дарения в Гражданском кодексе Украины. – **Рукопись.**

Диссертация на соискание ученой степени кандидата юридических наук по специальности 12.00.03 – гражданское право и гражданский процесс; семейное право; международное частное право – Национальная юридическая академия Украины имени Ярослава Мудрого. – Харьков, 2009.

Диссертация является первым комплексным исследованием договора дарения после внесения существенных изменений в правовое регулирование указанного договорного института в Гражданском кодексе Украины.

Работа посвящена анализу правовой природы договора дарения.

Рассматривается история зарождения договора дарения, его развитие в дореволюционном гражданском праве Российской империи, упрощение правовой регламентации отношений дарения в советском гражданском праве и возрождение института дарения в новом ЦК Украины.

Определено место договора дарения в системе гражданско-правовых договоров. По типовой принадлежности договор дарения – договор, направленный на передачу имущества в собственность. Дальнейшая юридическая характеристика свидетельствует о том, что договор дарения безвозмездный, реальный или консенсуальный, односторонний либо не имеет обязательственного характера. В том случае когда договор дарения не порождает обязательственное правоотношение о нем следует говорить как о вещном договоре (договоре – сделке).

Сформулированы существенные признаки договора дарения, среди которых: 1) направленность на передачу имущества в собственность; 2) безвозмездность; 3) увеличение имущества одаряемого; 4) уменьшение имущества дарителя; 5) исчерпывающий перечень способов дарения. Исследованы отдельные элементы договора дарения как самостоятельного договорного института. В частности, анализируются такие элементы договора дарения, как: а) стороны договора; б) содержание договора; в) форма договора.

Отдельное внимание посвящено особенностям заключения договора дарения и специфике волеизъявления дарителя и одаряемого в процессе достижения соглашения по всем существенным условиям договора. Определяется момент с которого тот или иной договор дарения считается заключенным. Рассматриваются особенности заключения договора дарения между отсутствующими сторонами.

В работе исследуется вопрос о составе и характеристиках прав и обязанностей, как дарителя, так и одаряемого. Внесён ряд предложений по усовершенствованию действующего законодательства, регулирующего содержание правоотношения по договору дарения.

Автор изучает основания и условия прекращения договора дарения. Отдельно освещены проблемы прекращения договора дарения в связи с его расторжением или отказом от договора. Наиболее противоречивым основанием прекращения договора дарения является его расторжение по требованию дарителя, что обусловлено теоретической необоснованностью и подтверждается отсутствием практики применения соответствующих норм ЦК Украины.

**Ключевые слова:** договор дарения, договор о пожертвовании, юридическая характеристика договора дарения, элементы договора дарения, форма, содержание, стороны и предмет договора дарения, прекращение договора дарения.

**Isaev A.M.** Donation Contract In Civil Code Of Ukraine. – **Manuscript.**

A dissertation for the Candidate of Legal Sciences scientific degree in the speciality 12.00.03 – civil law and civil process; family law; international privte law – Yaroslav Mudry National Law Academy of Ukraine. – Kharkov, 2009.

Dissertation is the first complex research of donation contract after the essential update of this contractual institute in Civil code of Ukraine.

Dissertation is devoted to the analysis of legal nature of donation contract. The historical sources and place of donation contract in the system of civil legal agreements, are examined. The separate elements of donation contract are investigated. The features of subject composition of donation contract, specific of its conclusion and implementation, are analysed. Certain attention is devoted to the problems of donation contract content as an liability legal relationship.

The law consequences of rights violations and non-fulfillment duties in donation contract are analyzed. The dissertation reflects ground and terms of donation contract stopping.

An author gives legal description to the donation contract, determining its substantial signs. Critical look on advantages and lacks of the leagal adjusting of donation contract are offerd. Remarks in relation of found out legislative blanks and collisions are accompanied by the proper suggestions on perfection of the working Civil code of Ukraine.

**Key words**: donation contract, dotation contract, legal description of donation contract, elements of donation contract, form, maintenance, sides and subject of donation contract, stopping of donation contract.

Відповідальний за випуск

кандидат юридичних наук, доцент Баранова Л.М.

Підписано до друку 07.04.2009 р. Формат 60x90/16

Папір офсетний. Віддруковано на різографі.

Умовн. друк. арк. 0,7. Облік. вид. арк. 0,9.

Тираж 100 прим. Зам. № 3520.

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Друкарня

Національної юридичної академії України

імені Ярослава Мудрого

61024, м. Харків, вул. Пушкінська, 77