

Тутунджян Н. Л.

магистр Донецкий национальный университет,  
экономико-правовой факультет

УДК: 347. 4: 35.073. 513. 1 (477)

## К ВОПРОСУ ОПРЕДЕЛЕНИЯ ЛИЗИНГА

Проблема определения лизинга является достаточно актуальной, поскольку понятие "лизинг" как в законодательстве, так и в научной литературе используется как многоаспектное понятие, имеющее различные значения. В разных нормативно-правовых актах, которые прямо или косвенно касаются лизинга, содержатся разные определения лизинга. Учеными также сформулировано большое количество определений лизинга, которые относят его или к видам хозяйственно-финансовой деятельности, или к видам гражданско-правовых договоров.

Отдельные аспекты данной проблематики рассматривались в работах таких авторов, как Барабаш А., Бойчук Р., Брагинский М., Винник О., Витрянский В., Луц В., Митляков А. и др.

Так, Барабаш А., Пастернак М. определяют лизинг как вид предпринимательской деятельности [1, с.76; 2, с.131]. Винник О., Митляков А. отождествляют его с инвестиционной деятельностью [3, с. 252; 4, с. 34]. Поколюто И. определяет лизинг как хозяйственную операцию [5; с. 27-28]. Кисель С. рассматривает лизинг как специфический вид гражданско-правовых обязательств [6; с. 22].

В законодательстве так же как и в теории нет однозначности относительно понятия лизинга. Статья 806 ГК Украины употребляет термин "лизинг" в значении договора, по которому одна сторона (лизингодатель) передает или обязуется передать другой стороне (лизингополучателю) в пользование имущество, принадлежащее лизингодателю на праве собственности и приобретенное им без предварительной договоренности с лизингополучателем (прямой лизинг), или имущество, специально приобретенное лизингодателем у продавца (поставщика) согласно установленным лизингополучателем спецификациям и условиям (косвенный лизинг), на определенный срок и за установленную плату (лизинговые платежи) [7].

И так, по ГК Украины лизинг является одним из видов гражданско-правовых обязательств, отнесен к видам договора найма (аренды).

Согласно ст. 292 ХК Украины лизинг - это

хозяйственная деятельность, направленная на инвестирование собственных или привлеченных финансовых средств, заключающаяся в предоставлении по договору лизинга одной стороной (лизингодателем) в исключительное пользование другой стороне (лизингополучателю) на определенный срок имущества, принадлежащего лизингодателю или приобретаемого им в собственность (хозяйственное ведение) по поручению либо согласованию лизингополучателя у соответствующего поставщика (продавца) имущества, при условии уплаты лизингополучателем периодических лизинговых платежей [8].

Как видно, ХК Украины определяет лизинг как хозяйственную деятельность, которая осуществляется на основании договора лизинга. Между ГК и ХК Украины нет противоречий относительно употребления понятий "лизинг" и "договор лизинга", однако следует обратить внимание на то, что есть существенное противоречие другого характера. В ХК Украины делается акцент на то, что имущество по договору лизинга передается в исключительное пользование. Таким образом, получив объект лизинга в исключительное пользование, лизингополучатель не имеет право передать его в пользование третьим лицам, даже при наличии согласия лизингодателя. А в ст. 806 ГК Украины никаких ограничений относительно передачи лизингополучателем предмета лизинга в пользование третьим лицам не предусмотрены. Более того, ст. 5 Закона Украины "О финансовом лизинге" прямо указывает на возможность передачи предмета лизинга в сублизинг при согласии лизингодателя.

Следовательно, нецелесообразно употребление в ст. 292 ХК Украины словосочетания "исключительное пользование", поскольку в таком случае исключается возможность передачи объекта лизинга в сублизинг. Таким образом, с целью устранения противоречий между ГК и ХК Украины предлагается внести изменения в ст. 292 ХК Украины, изменив словосочетание "в исключительное пользование" на словосочетание "в пользование".

Статья 1 Закона Украины от 11.12.2003 г. "О финансовом лизинге" определяет лизинг как вид гражданско-правовых отношений, которые возникают из договора финансового лизинга. По договору финансового лизинга лизингодатель обязуется приобрести в собственность имущество у продавца согласно установленным лизингополучателем спецификациям и условиям и передать их в пользование лизингополучателю на определенный срок не менее одного года за установленную плату (лизинговые платежи) [9].

Таким образом, по Закону Украины "О финансовом лизинге" понятие "финансовый лизинг" определяется через понятие "договор финансового лизинга", то есть ГК Украины и Закон Украины "О финансовом лизинге" не противоречат друг другу в части употребления понятия "лизинг" в значении договора. Но сразу обращает на себя внимание то, что в ГК Украины употребляется термин "лизинг", а в Законе Украины "О финансовом лизинге" - "финансовый лизинг". Это объясняется тем, что объектом регулирования Закона является лишь один из видов лизинга, а именно, финансовый лизинг.

Закон Украины от 12.07.2001 г. "О финансовых услугах и государственном регулировании рынка финансовых услуг" не содержит определения понятия лизинга, однако относит финансовый лизинг к видам финансовых услуг (ст. 4 ч. 1 п. 5), то есть лизинг в данном случае является хозяйственной операцией с финансовыми активами [10].

Исходя из содержания п. 7 ч. 2 ст. 47 и ч. 1 ст. 49 Закона Украины "О банках и банковской деятельности" от 7.12.2000 г., лизинг является кредитной операцией [11].

Таким образом, анализ законодательного определения лизинга и специальной литературы свидетельствует о том, что термин "лизинг" используется в 3-х значениях: как хозяйственная деятельность, как хозяйственная операция, как договор.

Использование разных определений одного и того же понятия нежелательно, поскольку это может привести к путанице.

Для разрешения существующей проблемы необходимо, прежде всего, определить, как соотносятся между собой понятия "лизинг" и "договор лизинга". В научной литературе по этому поводу высказаны разные точки зрения.

Одни авторы исходят из того, что лизинг и договор лизинга являются разными понятиями. Как отмечает Луц В., лизинг - это вид предпринимательской деятельности, правовой формой которого является договор лизинга [12; с. 135]. Старцев О. считает, что лизинг - это не договор, а отношения особого рода, деятельность, приводящая к правовым последствиям [13; с. 12].

Вторая группа авторов придерживается другой точки зрения. Российские ученые Брагинский М. и Витрянский В. считают, что существуют два разных значения лизинга: во-первых, с экономической точки зрения, лизинг является одним из видов предпринимательской деятельности, во-вторых, с юридической точки зрения, под лизингом следует понимать договор лизинга [14; с. 566]. Данную точку зрения разделяет украинский автор Бойчук Р. [15; с. 50].

Следует придерживаться именно второй точки зрения, поскольку она является более обоснованной, то есть исходить из того, что с юридической точки зрения лизинг - договор, а с экономической точки зрения - вид предпринимательской деятельности.

Исходя из вышесказанного можно прийти к следующему выводу:

- лизинг можно рассматривать как экономическую и как правовую категорию. В данном случае, рассматривая лизинг как правовую категорию, следует исходить из того, что лизинг - это договор;

- употребление законодателем понятия "лизинг" в различных значениях не способствует четкости правового регулирования соответствующих правоотношений, наоборот, создает много проблем теоретического и практического характера;

- с целью устранения существующих проблем законодательство следовало бы использовать различные термины применительно к разным аспектам того явления, которое ныне обозначается единым понятием "лизинг". Скажем, для определения особого вида предпринимательской деятельности подходит понятие "лизинговая деятельность", а особая форма инвестирования могла бы именоваться "лизинговые инвестиции". Комплекс всех отношений, складывающихся в области лизинговой деятельности, предпочтительнее называть "лизинговые операции". Если же имеется в виду сделка между лизингодателем и лизингополучателем, то следует употребить понятие "договор лизинга".

ЛИТЕРАТУРА:

1. Барабаш А. Лізинг: поняття та особливості законодавчого визначення кола його суб'єктів // *Право України*. - 2001. - № 2. - С. 76.
2. Пастернак М. Проблеми і перспективи розвитку лізингових відносин в Україні як інструмента фінансування розвитку підприємства // *Підприємство, господарство і право*. 2003. - № 6. - С. 131.
3. Вінник О. М. Інвестиційне право. - К., 2000. - 252 с.
4. Мигляков А. В. Лізинг как форма инвестиций // *Юрист*. - 2003. - С. 34.
5. Покутний І. Правове забезпечення лізингових операцій // *Вісник НБУ*. - 1997. - Лютий. - С. 27-28.
6. Сергій Кисіль. Лізинг як специфічний вид цивільно-правових зобов'язань // *Підприємство, господарство і право*. - 2000. - № 5. - С. 22.
7. Цивільний кодекс України від 16 січня 2003 р. № 435-IV.
8. Господарський кодекс України від 16 січня 2003 р. № 436-IV.
9. Про фінансовий лізинг: Закон України від 11 грудня 2003 року // *Відомості Верховної Ради України*. - 2004. - № 15 - Ст. 1.
10. Про фінансові послуги та державне регулювання ринків фінансових послуг: Закон України від 06.02.2003 // *Відомості Верховної Ради України*. - 2003. - № 14 - Ст. 4.
11. Про банки і банківську діяльність: Закон України від 07.12.2000 // *Відомості Верховної Ради України*. - 2001. - № 5-6 - Ст. 47, 49.
12. Луць В. В. Контракти у підприємницькій діяльності: *Навч. посібник*. - К. - 1999. - С. 135.
13. Старцев А. Юридическая сущность и правовое закрепление лизинговых операций // *Предпринимательство, хозяйство и право*. - 1998. - № 2. - С. 12.
14. Брагинский М. И., Витрянский В. В. Договорное право. Кн. 2: Договоры о передаче имущества. - М., 2000. - С. 566.
15. Якубівський І. Структура договірних зв'язків при здійсненні фінансового лізингу // *Підприємство, господарство і право*. - 2001. - № 3. - С. 50.