

**Авак Михайлович ВАРТАНЯН,**

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

УДК 347.415(476+477)

СРАВНИТЕЛЬНО-ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ ИНСТИТУТА ФИНАНСИРОВАНИЯ ПОД УСТУПКУ ДЕНЕЖНОГО ТРЕБОВАНИЯ (ФАКТОРИНГА) В РЕСПУБЛИКЕ БЕЛАРУСЬ И УКРАИНЕ

Проведена цивільно-правова характеристика інституту фінансування під відступлення права грошової вимоги (факторингу). Проводиться порівняльно-правовий аналіз законодавства Республіки Білорусь і України, яке регулює відносини у сфері фінансування під відступлення права грошової вимоги (факторингу). Мета роботи — на основі порівняльно-правового аналізу законодавства Республіки Білорусь і України виявити подібності та відмінності в правовому регулюванні факторингових правовідносин, які можуть послужити основою для вдосконалення таких правовідносин з урахуванням накопиченого досвіду в зазначених країнах. Відображається значення й важливість використання в сучасних умовах економічного обігу такого цивільно-правового інституту як факторинг, спрямованого на підтримку платоспроможності суб'єктів господарської діяльності. Аналізується законодавство Республіки Білорусь і України, що регулює відносини у сфері фінансування під відступлення права грошової вимоги (факторингу). Відзначається, що, незважаючи на певну схожість у підходах законодавця обох країн до визначення поняття і змісту договору факторингу, є низка принципових відмінностей. Відзначається більш



широке коло суб'єктів, які можуть виступати в Україні як чинник порівняно з законодавством Республіки Білорусь. Відзначено можливість здійснення в Україні факторингових операцій не тільки банками, а й іншим фінансовим установам. При цьому в якості особливості білоруського законодавства в цій сфері виділяється можливість здійснення фінансування під відступлення права грошової вимоги (факторингу) не тільки шляхом укладення договорів факторингу, але і здійснення факторингових операцій. Наводяться точки зору щодо стримуючих чинників розвитку факторингу на території Республіки Білорусь і України. Робиться висновок, що повною мірою всі переваги факторингу на практиці до нині нереалізовані ні в Республіці Білорусь, ні в Україні. Відзначається досить вузьке визначення предмета договору факторингу в законодавстві обох держав порівняно із законодавством багатьох західних країн, що, у свою чергу, є стримуючим фактором розвитку факторингових відносин.

Ключові слова: договір факторингу, цесія, факторингова операція, кредитор, боржник.

После распада СССР законодательство стран, входивших в его состав, получило во многом свой вектор развития. При этом многие правовые институты, в силу их исторической взаимосвязи, остаются традиционными для постсоветских государств. Однако переход к рыночным отношениям, последствия мирового финансового кризиса требуют совершенствования механизмов правового регулирования экономических отношений с целью обеспечения платежной стабильности субъектов хозяйствования, поддержания надлежащего уровня гражданского оборота товаров, работ и услуг, а также платежеспособности участников экономической деятельности.

В Республике Беларусь еще практически десять лет назад некоторые практикующие юристы отмечали, что процессы, которые происходят в мировой экономике в настоящее время, — усиление инфляционных тенденций, рост общей экономической нестабильности, проблемы платежей — приводят к увеличению экономических рисков при осуществлении хозяйственных операций. Поэтому многие белорусские и зарубежные компании сталкиваются с такими проблемами, как недостаток капитала, высокая дебиторская задолженность, низкие объемы продаж [1, с. 48].

В настоящее время, когда мировой финансовый кризис диктует свои условия, особенно актуальной становится проблема выработки реальных эффективно действующих механизмов поддержания платежеспособности хозяйствующих субъектов. Кроме того, особенно ценным представляется опыт ближайших соседей-государств в вопросах правового регулирования новых форм обеспечения финансовой стабильности и активности хозяйствующих субъектов.



В связи с этим, актуальным представляется проведение сравнительного анализа гражданско-правовых институтов Республики Беларусь и Украины, направленных на преодоление выше обозначенных проблем, с учетом закрепленных на законодательном уровне способов взаимоотношений субъектов хозяйственной деятельности, среди которых особое место занимает финансирование под уступку денежного требования (факторинг).

В рамках преодоления проблем, связанных с поддержанием платежеспособности субъектов хозяйствования, в последнее время более востребованным становится институт уступки права (требования), принадлежащего кредитору, другому лицу (цессия).

В соответствии с п. 1 ст. 353 Гражданского кодекса Республики Беларусь [2] право (требование), принадлежащее кредитору на основании обязательства, может быть передано им другому лицу по сделке (уступка требования) или перейти к другому лицу на основании акта законодательства. Таким образом, Гражданский кодекс выделяет два основания для цессии:

- а) совершение сделки;
- б) указание на это в акте законодательства.

Подобно Гражданскому кодексу Республики Беларусь, Гражданский кодекс Украины [3] содержит специальную норму, закрепляющую основания замены кредитора в обязательстве. Так, среди прочих оснований замены кредитора в обязательстве, п. 1 ст. 512 Гражданского кодекса Украины упоминает передачу кредитором своих прав другому лицу по правовым действиям (уступка права требования). При этом в п. 3 данной статьи содержится норма, в соответствии с которой кредитор в обязательстве может быть заменен также в других случаях, установленных законом, что в свою очередь также указывает на возможность уступки права требования не только на основании договора, но и закона.

Одним из договоров, наиболее тесно связанных с цессией, является договор финансирования под уступку денежного требования (факторинга).

Необходимо отметить и преимущества факторинга по сравнению с классическим банковским кредитованием. Факторинг по сравнению с традиционными видами кредитов имеет некоторые преимущества: позволяет оперативно привлекать дополнительные оборотные средства; не требует иного обеспечения, кроме уступки клиентом денежного требования к дебиторам; не требует длительного анализа кредитоспособности клиента со стороны банка [4, с. 11].

Не смотря на более чем двадцатилетний период законодательного закрепления и регулирования факторинговых правоотношений в Республике Беларусь, когда Правлением Национального банка Республики Беларусь 7 сентября 1995 г. был утвержден Порядок проведения факторинговых операций в Республике Беларусь [5], факторинг и сегодня не является достаточно востребованным институтом. Безусловно, в 90-е годы с закреплением на законодательном уровне воз-



возможности осуществления факторинговых операций белорусские банки столкнулись с полным отсутствием практического опыта в данной области, научной и методической литературы, невозможностью доступа к современным факторинговым технологиям, широко используемым в странах с развитой рыночной экономикой. Эти факторы привели к неправильному пониманию экономической сущности факторинга и к низкому качеству факторинговых услуг, которые предлагали отечественные банки. В основном факторинговые операции сводились к краткосрочному банковскому кредитованию или, в отдельных случаях, к дисконтным операциям [6, с. 45].

И даже с последующим развитием и совершенствованием законодательства, регулирующего факторинговые правоотношения, придания законодательству более стабильного характера, о чем свидетельствует принятие в 2000 году Банковского кодекса Республики Беларусь [7], содержащего целую гл. 19 «Договор финансирования под уступку денежного требования (договор факторинга)», нельзя отметить широкое распространение на практике и востребованность факторинговых операций в Республике Беларусь.

В соответствии со ст. 153 Банковского кодекса Республики Беларусь по договору финансирования под уступку денежного требования (факторинга) одна сторона (фактор) — банк или небанковская кредитно-финансовая организация обязуется другой стороне (кредитору) вступить в денежное обязательство между кредитором и должником на стороне кредитора путем выплаты кредитору суммы денежного обязательства должника с дисконтом. Под дисконтом понимается разница между суммой денежного обязательства должника и суммой, выплачиваемой фактором кредитору.

Для сравнения, в п. 1 ст. 1077 Гражданского кодекса Украины содержится норма, в соответствии с которой по договору факторинга (финансирование под уступку права денежного требования) одна сторона (фактор) передает или обязуется передать денежные средства в распоряжение второй стороны (клиента) за плату (любым предусмотренным договором способом), а клиент уступает или обязуется уступить фактору свое право денежного требования к третьему лицу (должнику).

Не смотря на, казалось бы, абсолютное сходство в формулировках двух кодексов, детальный анализ норм законодательства Республики Беларусь и Украины, регулирующего институт факторинга, позволяет выявить ряд принципиальных отличий.

Следует отметить, что Гражданский кодекс Республики Беларусь содержит лишь понятие договора факторинга, отсылая при этом к специальному законодательству, среди которого центральное место занимает Банковский кодекс Республики Беларусь. Данное обстоятельство указывает на сужение сферы факторинговых правоотношений, сводя их лишь к сфере банковских операций.

Несколько иной подход наблюдается у украинского законодателя. Закрепляя в п. 1 ст. 350 Хозяйственного кодекса Украины [8] нор-



му о том, что банк имеет право заключить договор факторинга (финансирование под уступку права денежного требования), по которому он передает или обязуется передать денежные средства в распоряжение второй стороны за плату, а вторая сторона уступает или обязуется уступить банку свое право денежного требования к третьему лицу, законодатель, казалось бы, также относит факторинг сутоубо к сфере банковской деятельности. Однако п. 2 данной нормы расширяет сферу правового регулирования факторинга, указывая на то, что общие условия и порядок осуществления факторинговых операций, помимо Хозяйственного кодекса, определяются Гражданским кодексом Украины, а также другими законодательными актами. При этом Гражданский кодекс Украины в п. 3 ст. 1079 в качестве фактора называет банк или другое финансовое учреждение, которое в соответствии с законом имеет право осуществлять факторинговые операции.

Анализируя нормы Гражданского кодекса Украины, регулирующие факторинг, можно отметить, что круг субъектов, которые могут выступать в качестве фактора, шире, чем в законодательстве Республики Беларусь. Особенностью украинского законодательства является предоставленная возможность осуществления факторинговых операций не только банкам, но и иным финансовым учреждениям. Однако в данном случае можно согласиться с точкой зрения, что факторинг относится к финансовым услугам. Это и прямо закреплено в подп. 11 п. 1 ст. 4 Закона Украины от 12 июля 2001 г. № 2664-III «О финансовых услугах и государственном регулировании рынка финансовых услуг» [9]. При этом верной представляется позиция, в соответствии с которой не все финансовые учреждения имеют право осуществлять факторинговые операции [10]. Профессиональные участники рынка ценных бумаг (кроме банков) не имеют права осуществлять факторинговые операции, поскольку это является «совмещением профессиональной деятельности на рынке ценных бумаг с другой профессиональной деятельностью» согласно Закону Украины от 23 февраля 2006 г. № 3480-IV «О ценных бумагах и фондовом рынке» [11].

Говоря в целом о сфере применения факторинга в Украине, в литературе отмечается, что факторинговое обслуживание наиболее эффективно для малых и средних предприятий, которые традиционно испытывают финансовые затруднения из-за несвоевременного погашения долгов дебиторами и ограниченности доступных для них источников кредитования. Вместе с тем не всякое предприятие, относящееся к категории малого или среднего, может воспользоваться услугами факторинговой компании. Так, факторинговому обслуживанию не подлежат:

- предприятия с большим количеством дебиторов, задолженность каждого из которых выражается небольшой суммой;
- предприятия, занимающиеся производством нестандартной или узкоспециализированной продукции;
- строительные и другие фирмы, работающие с субподрядчиками;



— предприятия, реализующие свою продукцию на условиях по-слепродажного обслуживания, практикующие компенсационные сделки;

— предприятия, заключающие со своими клиентами долгосрочные контракты и выставляющие счета по окончании определенных этапов работ или до осуществления поставок [12, с. 224].

В Республике Беларусь в качестве сдерживающего фактора развития факторинга отдельные авторы называют проблемы, связанные с несовершенным законодательным регулированием; проблемы, связанные с деятельностью отечественных предприятий (неустойчивое финансовое положение, неконкурентоспособность отечественных товаров на внутреннем и международном рынках, преобладание предоплаты в расчетах отечественных предприятий, слабая развитость малого бизнеса в республике); проблемы, связанные с деятельностью банков (сложность в оценке и принятии кредитных рисков, отсутствие в Беларуси содержащей постоянно обновляющиеся сведения о платежеспособности предприятий информационной системы, низкое качество факторинговых услуг, неготовность банков к инвестициям, недостаточное развитие маркетинга факторинговых услуг) [6, с. 46–48].

При этом в качестве плюсов факторинга отмечается, что указанная форма финансирования значительно упрощает расчеты между партнерами. Предприятие-продавец имеет возможность получить выручку сразу после осуществления поставки, а также освободить себя от административных издержек, связанных с отслеживанием погашения задолженности, а покупатель — возможность согласовать любой приемлемый законный срок отсрочки платежа [13, с. 16].

Для Украины существенными проблемами развития факторинговых операций остаются неготовность преимущественного большинства отечественных банков к предоставлению факторингового обслуживания, а также их неготовность к среднесрочным инвестициям в новую отрасль банковской деятельности. Основной преградой здесь является совсем не факторинговое финансирование, а достаточно длительный затратный цикл, связанный с постановкой задач, который отнимает даже при наличии профессиональной команды от 6 до 12 месяцев [14, с. 120].

Отмечается, что препятствием для распространения факторинга в Украине является, прежде всего, неурегулированность законодательной и нормативной базы. В Украине отсутствует единый законодательный акт, который бы регулировал факторинговую деятельность [15, с. 106].

Относительно недавно в Республике Беларусь на законодательном уровне была закреплена новая форма финансирования под уступку денежного требования (факторинга). В подп. 1.1 п. 1 Указа Президента Республики Беларусь от 23 ноября 2015 г. № 471 «О вопросах финансирования под уступку денежного требования (факторинга)» [16] закреплено, что финансирование под уступку денежного требования (факторинга) может осуществляться путем заключения дого-



воров факторинга или совершения факторинговых операций. В соответствии с подп. 1.3 п. 1 данного Указа факторинговые операции — это операции, путем совершения которых банки или небанковские кредитно-финансовые организации — резиденты по сделке, предусматривающей уступку денежного требования, могут приобретать у нерезидентов денежные требования, полученные последними по договорам факторинга (иным аналогичным договорам уступки денежных требований (дебиторской задолженности)).

Данный вид финансовой деятельности (активной банковской операции) не укладывается в понятие договора факторинга [17, с. 45].

Не смотря на то, что в соответствии с подп. 1.4 п. 1 названного Указа на отношения по факторинговым операциям распространяются правила о договоре факторинга, установленные в ст.ст. 155–162 Банковского кодекса Республики Беларусь, если иное не предусмотрено соглашением сторон или не вытекает из существа операции, есть некоторые различия в правовом регулировании договора факторинга и факторинговой операции.

Так, например, имеют определенные различия понятия договора факторинга, содержащиеся в Банковском кодексе Республики Беларусь и Указе Президента Республики Беларусь «О вопросах финансирования под уступку денежного требования (факторинга)».

Во-первых, Банковский кодекс Республики Беларусь предусматривает возможность возникновения обязательства при заключении договора факторинга только между фактором (банком или небанковской кредитно-финансовой организацией) и кредитором, в то время как Указ допускает возникновение обязательства в рамках договора факторинга между фактором (банком или небанковской кредитно-финансовой организацией), кредитором и должником, что указывает на трехсторонний характер такого договора. Во-вторых, отличается и порядок выплаты вознаграждения фактору. Так, в соответствии с ч. 1 ст. 153 Банковского кодекса Республики Беларусь под дисконтом понимается разница между суммой денежного обязательства должника и суммой, выплачиваемой фактором кредитору. Это указывает на уплату дисконта только в денежной форме. В соответствии же с ч. 2 подп. 1.2 п. 1 Указа Президента Республики Беларусь «О вопросах финансирования под уступку денежного требования (факторинга)» вознаграждение фактору выплачивается кредитором (должником) в форме дисконта (разница между суммой денежного обязательства должника и суммой, выплачиваемой фактором кредитору) и (или) в иных формах, определенных договором факторинга.

Кроме того, в Указе в отличие от Банковского кодекса определена возможность возложения обязанности по уплате дисконта не на кредитора, а на должника. Это еще раз указывает на возможность участия должника в качестве стороны договора факторинга.

Таким образом, проведя сравнительно-правовой анализ института финансирования под уступку денежного требования (факторинга) в Республике Беларусь и Украине, следует отметить, что в полной



мере все его преимущества на практике до сих пор не реализованы ни в Республике Беларусь, ни в Украине. Безусловно, на развитие факторинговых отношений влияют многие экономические факторы, однако проведенный анализ показал, что и законодательное регулирование факторинга требует дальнейшего совершенствования. Безусловным плюсом, с точки зрения расширения сферы факторинга, является предусмотренная украинским законодательством возможность осуществления факторинговых операций не только непосредственно банками, но и иными финансовыми учреждениями. Однако практическая реализация данного положения в полной мере, как отмечалось ранее, оказывается невозможной в силу определенных ограничений в оказании факторинговых услуг некоторыми финансовыми учреждениями, кроме банков.

В Республике Беларусь законодатель предоставляет право в качестве фактора выступать только банкам и небанковским кредитно-финансовым организациям.

Кроме того, следует отметить, что безусловным плюсом для расширения сферы факторинга в Республике Беларусь является то, что законодатель предусмотрел в качестве основания возникновения прав и обязанностей сторон не только договор факторинга, но и факторинговую операцию. Однако расхождение и несогласованное между нормативными правовыми актами регулирование договора факторинга и факторинговых операций может привести к сложностям в правоприменительной практике.

В целом же для законодательства Республики Беларусь и Украины характерно то, что в нем достаточно узко определен предмет договора факторинга в отличие от законодательства многих западных стран, а данное обстоятельство, с учетом сложившейся экономической ситуации, выступает сдерживающим фактором развития факторинговых отношений.

Список использованных источников

1. Кучимская А. В. Договор факторинга. *Промышленно-торговое право*. 2009. № 6. С. 48–53.
2. Гражданский кодекс Республики Беларусь : принят Палатой представителей 28.10.1998 г., одобр. Советом Республики 19.11.1998 г. ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Республики Беларусь. Мн, 2018.
3. Цивільний кодекс України від 16.01.2003 р. № 435–IV. *Верховна Рада України. Законодавство України*. URL : <https://goo.gl/hNJR91>.
4. Бирченко О. А. Применение факторинга в Украине: преимущества и недостатки. *Культура народов Причерноморья*. 2009. № 159. С. 10–12.
5. Порядок проведения факторинговых операций в Республике Беларусь : письмо Нац. банка Респ. Беларусь от 18.09.1995 г. № 605. ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Мн., 2018.
6. Никанорова М. Е. Рынок факторинговых услуг в Республике Беларусь: проблемы и перспективы. *Веснік Беларускага дзяржаўнага эканамічнага ўніверсітэта*. 2003. № 6. С. 45–48.



7. Банковский кодекс Республики Беларусь : принят Палатой представителей 03.10.2000 г.: одобр. Советом Респ. 12.10.2000 г. ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Мн., 2018.
8. Господарський кодекс України від 16.01.2003 р. № 436–IV. *Верховна Рада України. Законодавство України*. URL : <https://goo.gl/WWQLMF>.
9. Про фінансові послуги та державне регулювання ринків фінансових послуг : Закон України від 12.07.2001 р. № 2664–III. *Верховна Рада України. Законодавство України*. URL : <https://goo.gl/ubt33g>.
10. Сахнацкій А. Особенности осуществления факторинговых операций. *Правовий тиждень*. URL : <https://goo.gl/rs5swi>.
11. Про цінні папери та фондовий ринок : Закон України від 23.02.2006 р. № 3480–IV. *Верховна Рада України. Законодавство України*. URL : <https://goo.gl/JXAzdy>.
12. Леваєва Л. Ю. Факторинг в Україні: стан та перспективи розвитку. *Економічний вісник університету*. 2014. Вип. 23/1. С. 222–227.
13. Минеев А. Д. Эффективность факторинговых операций коммерческих банков : дис. ... канд. экон. наук : 08.00.10. М., 1998. 221 л.
14. Склеровой Е. В. Рынок факторинговых услуг в Украине. *Финансы Украины*. 2005. № 9. С. 116–125.
15. Момот Л. В. Розвиток факторингу в Україні. *Наукові праці Національного університету харчових технологій*. 2015. Т. 21. № 2. С. 100–107.
16. О вопросах финансирования под уступку денежного требования (факторинга) : Указ Президента Респ. Беларусь от 23.11.2015 г. № 471. ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. Мн., 2018.
17. Овсейко С. Финансирование под уступку денежного требования будет осуществляться и с использованием факторинговых операций (комментарий к Указу Президента Республики Беларусь от 23.11.2015 № 471). *Главный бухгалтер*. 2015. № 47. С. 44–46.

Надійшла до редакції 12.04.2018



Vartanian, A. M. A Comparative Legal Analysis of the Institution of Financing under Assignment of Monetary Claim (Factoring) in the Republic of Belarus and Ukraine

The article gives the civil-legal characterization of the Institute of financing under the assignment of monetary claim (factoring). The comparative legal analysis of the legislation of the Republic of Belarus and Ukraine regulating relations in the sphere of financing under the assignment of monetary claim (factoring) is carried out. The aim of the work is on the basis of comparative legal analysis of the legislation of the Republic of Belarus and Ukraine to identify similarities and differences in the legal regulation of factoring relations, which can serve as a basis for improving such legal relations, taking into account the experience gained in these countries. The significance and importance of using such civil law Institute as a factoring aimed at maintaining solvency of business entities in modern conditions of economic turnover is reflected. The legislation of the Republic of Belarus and Ukraine regulating relations in the sphere of financing under the assignment of monetary claim (factoring) is analyzed. It is noted that despite a certain similarity in the approaches of the legislator of both countries to the definition of the concept and content of the factoring agreement, there are a number of fundamental differences. There is a wider range of subjects that can act in Ukraine as a factor in comparison with the legislation of the Republic of Belarus. The possibility of factoring operations in Ukraine not only by banks but also by other financial institutions was noted. At the same time, as a feature of the Belarusian legislation in this area, the possibility of financing under the assignment of a monetary claim (factoring) is highlighted not only by concluding factoring contracts, but also by performing factoring operations. Points of view are given on the limiting factors of factoring development on the territory of the Republic of Belarus and Ukraine. It is concluded that all the advantages of factoring in practice have not yet been fully realized either in the Republic of Belarus or in Ukraine. There is a rather narrow definition of the subject matter of the factoring agreement in the legislation of both States compared to the legislation of many Western countries, which in turn acts as a deterrent to the development of factoring relations.

Keywords: *factoring agreement, cession, factoring operation, creditor, debtor.*

