**09.06.2017 Задаток или аванс: в чём разница?**

Заключая сделку, граждане нередко в качестве исполнения обязательств оставляют задаток или аванс в качестве предоплаты. При этом большинство из них не видят принципиальной разницы между данными понятиями.

Чтобы знать свои права и суметь при необходимости их защитить, необходимо понимать, чем задаток и аванс принципиально отличаются друг от друга и какие правовые последствия влечёт каждый из них.

Так, в соответствии со ст. 380 Гражданского кодекса РФ задатком признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения. Именно обеспечение исполнения договора - основная цель задатка.

Соглашение о задатке независимо от суммы задатка должно быть заключено в письменной форме.

В случае прекращения обязательств до начала его исполнения по соглашению сторон либо вследствие невозможности исполнения задаток возвращается следующим образом: если за неисполнение договора ответственна сторона, давшая задаток (должник) - он остается у другой стороны, если же ответственна сторона, получившая задаток, то она обязана уплатить другой стороне (должнику) сумму задатка в удвоенном размере.

Также ответственная за неисполнение договора сторона обязана возместить другой стороне убытки с зачетом суммы задатка, если в договоре не предусмотрено иное.

В отличие от задатка специальных требований к форме соглашения об авансе законодательством не установлено. Тем не менее, согласно п.3 ст. 380 Гражданского кодекса РФ при несоблюдении письменной формы соглашения о задатке сумма, уплаченная в счет причитающихся по договору платежей, считается авансом, если не доказано иное.

В Гражданском кодексе РФ не содержится отдельных статей, посвященных авансу, но, несмотря на то, что законодателем он не урегулирован, данный вид исполнения обязательств на практике встречается чаще остальных.

Под авансом принято понимать сумму, которая передается перед совершением сделки одной стороной другой в счет причитающихся по сделке платежей. Целью аванса является подтверждение реальности намерений совершения сделки, но без обеспечения исполнения.

Таким образом, аванс не обязывает стороны к исполнению договора, при этом предварительно оговоренная денежная сумма подлежит возврату.

Соглашение об авансе заключается письменно для физических лиц в случае, если сумма аванса превышает в 10 тыс.руб., для юридических лиц -при любой сумме сделки. В иных случаях данное соглашение может быть заключено и в устной форме.

Аванс выполняет только платежную функцию, то есть не является способом обеспечения исполнения обязательств и доказательством заключения договора в отличие от задатка, который, помимо платежной, несет удостоверяющую и обеспечительную функции.

В судебной практике отказ от возврата аванса признается неосновательным обогащением и подлежащим возврату в соответствии с п. 1 ст. 1102 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Таким образом, аванс является денежной суммой, которая подлежит возврату в случае неисполнения обязательств, а задаток является денежной суммой, которая возвращается должнику лишь в случае неисполнения обязательств со стороны кредитора (стороны получившей задаток).

Аванс не обязывает стороны к исполнению договора и является лишь условием об оплате, задаток же - это самостоятельная форма соглашения, устанавливающая ответственность обеих сторон.