

# В Научно-консультативном совете

## Рекомендации Научно-консультативного совета при Федеральном арбитражном суде Уральского округа

По итогам заседания, состоявшегося 15–16 сентября 2010 года в г. Оренбурге

Научно-консультативный совет при Федеральном арбитражном суде Уральского округа в целях обеспечения единобразия в толковании и применении арбитражными судами Уральского округа норм права

### РЕКОМЕНДУЕТ

при рассмотрении споров, связанных с применением норм главы 25 Гражданского кодекса Российской Федерации<sup>1</sup> «Ответственность за нарушение обязательств», исходить из следующих положений.

1. В соответствии с п. 1 ст. 330 Гражданского кодекса неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения.

С учетом этой нормы положения договора, предусматривающие в качестве последствий нарушения обязательства уплату штрафа в твердой денежной сумме и пеней за каждый день просрочки исполнения, могут рассматриваться как условие о порядке и способе начисления неустойки.

Согласно ст. 333 Гражданского кодекса суд вправе уменьшить размер подлежащей взысканию неустойки.

При рассмотрении арбитражным судом иска о применении мер ответственности за нарушение денежного обязательства в виде предусмотренного договором

<sup>1</sup> Далее – Гражданский кодекс.

штрафа, а также процентов за пользование чужими денежными средствами в соответствии со ст. 395 Гражданского кодекса следует руководствоваться разъяснениями, содержащимися в п. 6 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.1998 № 13/14 «О практике применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации о процентах за пользование чужими денежными средствами», исходя из которых кредитор вправе предъявить требование о применении одной из этих мер, не доказывая факта и размера убытков, понесенных им при неисполнении денежного обязательства, если иное прямо не предусмотрено законом или договором.

2. Согласно п. 1 ст. 330, ст. 331 Гражданского кодекса неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законом или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства. Соглашение о неустойке должно быть совершено в письменной форме.

Условие договора о неустойке, установленной сторонами в размере ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации, следует считать согласованным, поскольку в этом случае размер неустойки является определенным.

Если в договоре не указаны размер ставки и дата, на которую она устанавливается, и иное не следует из волеизъявления сторон, размер неустойки рассчитывается с учетом ставок, действовавших в период просрочки исполнения обязательства.

3. В соответствии с п. 1, 3 ст. 425 Гражданского кодекса договор вступает в силу и становится обязательным для сторон с момента его заключения. Законом или договором может быть предусмотрено, что окончание срока действия договора влечет прекращение обязательств сторон по договору. Договор, в котором отсутствует такое условие, признается действующим до определенного в нем момента окончания исполнения сторонами обязательств.

Таким образом, если иное не предусмотрено законом или договором, окончание срока действия договора не влечет его прекращение в части условия об уплате неустойки за нарушение возникшего из договора обязательства, которая подлежит начислению и после окончания срока действия договора по день исполнения должником обязательства.

4. В силу п. 1, 2 ст. 363 Гражданского кодекса при неисполнении или ненадлежащем исполнении должником обеспеченного поручительством обязательства поручитель и должник отвечают перед кредитором солидарно, если законом или договором поручительства не предусмотрена субсидиарная ответственность поручителя. Поручитель отвечает перед кредитором в том же объеме, как и должник, включая уплату процентов, возмещение судебных издержек по взысканию долга и других убытков кредитора, вызванных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства должником, если иное не предусмотрено договором поручительства.

Принимая во внимание указанные нормы права, следует полагать, что признание должника банкротом и открытие в отношении него конкурсного производства,

влекущие для должника прекращение начисления неустоек за нарушение его обязательств (п. 1 ст. 126 Федерального закона от 26.10.2002 № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)», не прекращают обязательств поручителя по исполнению обеспеченного поручительством обязательства должника в полном объеме, включая уплату договорной неустойки за период с момента признания должника банкротом и открытия в отношении него конкурсного производства.

5. В соответствии с ч. 9 ст. 9 Федерального закона от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» в случае просрочки исполнения заказчиком обязательства, предусмотренного государственным или муниципальным контрактом, другая сторона вправе потребовать уплату неустойки (штрафа, пеней). Размер такой неустойки (штрафа, пеней) устанавливается в размере одной трехсотой действующей на день уплаты неустойки (штрафа, пеней) ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации.

В силу ст. 332 Гражданского кодекса кредитор вправе требовать уплаты неустойки, определенной законом (законной неустойки), независимо от того, предусмотрена ли обязанность ее уплаты соглашением сторон. Размер законной неустойки может быть увеличен соглашением сторон, если закон этого не запрещает.

Таким образом, поскольку Федеральный закон от 21.07.2005 № 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» не содержит соответствующего запрета, стороны вправе установить в государственном (муниципальном) контракте обязанность заказчика уплатить в случае просрочки исполнения обязательства, предусмотренного контрактом, неустойку в размере, превышающем одну трехсотую действующей на день уплаты неустойки ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации.

Размер подлежащей взысканию неустойки может быть уменьшен судом при наличии оснований, предусмотренных ст. 333 Гражданского кодекса.

6. Согласно п. 4 ст. 487 Гражданского кодекса в случае, когда продавец не исполняет обязанность по передаче предварительно оплаченного товара и иное не предусмотрено законом или договором купли-продажи, на сумму предварительной оплаты подлежат уплате проценты в соответствии со ст. 395 Гражданского кодекса со дня, когда по договору передача товара должна была быть произведена, до дня передачи товара покупателю или возврата ему предварительно уплаченной им суммы.

Договором может быть предусмотрена обязанность продавца уплачивать проценты на сумму предварительной оплаты со дня получения этой суммы от покупателя до дня передачи товара либо возврата денежных средств продавцом при отказе покупателя от товара. Как разъяснено в п. 13 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.1998 № 13/14 «О практике применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации о процентах за пользование чужими денежными средствами», в этом случае проценты взимаются как плата за предоставленный коммерческий кредит (ст. 823 Гражданского кодекса).

Условие договора о начислении неустойки за неисполнение или ненадлежащее исполнение продавцом обязательства по передаче предварительно оплаченного товара предусматривает ответственность за нарушение обязательства, не являющегося денежным.

В случае просрочки исполнения обязательства по передаче предварительно оплаченного товара рекомендуется исходить из того, что покупатель вправе требовать уплаты определенной договором неустойки, а также уплаты процентов за пользование денежными средствами покупателя, начисляемых в соответствии со ст. 395, п. 4 ст. 487 Гражданского кодекса, либо платы за предоставленный коммерческий кредит согласно ст. 823 Гражданского кодекса в случае, если соответствующая обязанность продавца предусмотрена договором купли-продажи.

7. В силу ч. 2 ст. 9 Федерального закона от 30.12.2004 № 214-ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» застройщик в случае расторжения договора по основаниям, предусмотренным ч. 1 данной статьи, в течение двадцати рабочих дней со дня расторжения договора или в случае расторжения договора по основаниям, предусмотренным ч. 1.1 этой статьи, в течение десяти рабочих дней со дня расторжения договора обязан возвратить участнику долевого строительства денежные средства, уплаченные им в счет цены договора, а также уплатить проценты на эту сумму за пользование указанными денежными средствами в размере одной трехсотой ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации, действующей на день исполнения обязательства по возврату денежных средств, уплаченных участником долевого строительства. Указанные проценты начисляются со дня внесения участником долевого строительства денежных средств или части денежных средств в счет цены договора до дня их возврата застройщиком участнику долевого строительства. Если участником долевого строительства является гражданин, указанные проценты уплачиваются застройщиком в двойном размере.

При рассмотрении дел о банкротстве застройщиков, в частности в целях определения наличия признаков банкротства должника, рекомендуется исходить из того, что предусмотренная Федеральным законом от 30.12.2004 № 214-ФЗ «Об участии в долевом строительстве многоквартирных домов и иных объектов недвижимости и о внесении изменений в некоторые законодательные акты Российской Федерации» обязанность застройщика в случае расторжения договора и возврата денежных средств участнику долевого строительства уплатить ему также проценты со дня внесения денежных средств застройщику и до дня их возврата участнику долевого строительства (ч. 2 ст. 9) не является мерой ответственности. Данные проценты представляют собой плату за пользование коммерческим кредитом, предоставленным застройщику участником долевого строительства (ст. 823 Гражданского кодекса).

8. Согласно п. 1, 3 ст. 16 Федерального закона от 10.01.2002 № 7-ФЗ «Об охране окружающей среды» негативное воздействие на окружающую среду является платным, порядок исчисления и взимания соответствующей платы устанавливается Правительством Российской Федерации.

Пунктом 5 Порядка определения платы и ее предельных размеров за загрязнение окружающей природной среды, размещение отходов, другие виды вредного воздействия, утвержденного постановлением Правительства Российской Федерации от 28.08.1992 № 632, установлено, что плата за сверхлимитное загрязнение окружающей природной среды определяется путем умножения соответствующих ставок платы за загрязнение в пределах установленных лимитов на величину превышения фактической массы выбросов, сбросов загрязняющих веществ, объемов размещения отходов уровней вредного воздействия над установленными лимитами, суммирования полученных произведений по видам загрязнения и умножения этих сумм на пятикратный повышающий коэффициент.

Таким образом, указанной нормой предусмотрен порядок определения размера платы за загрязнение окружающей природной среды сверх предельно допустимых нормативов, которая с учетом положений п. 1 ст. 330 Гражданского кодекса не является неустойкой.

9. По смыслу п. 1 ст. 330 Гражданского кодекса неустойка подлежит уплате за весь период неисполнения должником обязательства по день его фактического исполнения.

При этом, в случае если на момент вынесения судом решения обязательство должником не исполнено, неустойка взыскивается за период по день принятия решения суда. Возможность указания в решении суда о взыскании неустойки на то, что неустойка подлежит начислению по день фактического исполнения должником обязательства, действующим законодательством не предусмотрена.

10. Согласно п. 1 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 14.07.1997 № 17 «Обзор практики применения арбитражными судами статьи 333 Гражданского кодекса Российской Федерации» при наличии оснований для применения ст. 333 Гражданского кодекса арбитражный суд уменьшает размер неустойки независимо от того, заявлялось ли такое ходатайство ответчиком. Вопрос о применении указанной статьи может быть решен в любой инстанции.

Исходя из ч. 2 ст. 9, ч. 1 ст. 41, ч. 2 ст. 65 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации<sup>2</sup> и с учетом постановления Европейского суда по правам человека от 13.05.2008 «Дело Галич (Galich) против Российской Федерации» (жалоба № 33307/02) до применения ст. 333 Гражданского кодекса суд в любом случае обязан вынести на обсуждение сторон вопрос о соразмерности подлежащей взысканию неустойки последствиям нарушения обязательства и обеспечить право лиц, участвующих в деле, высказать свои мнения и доводы по данному вопросу.

11. Из п. 2 ст. 328 Гражданского кодекса следует, что в случаях, когда установленная договором обязанность по внесению предварительной оплаты (авансовых платежей) не исполнена, сторона, на которой лежит встречное исполнение, получает право приостановить исполнение своего обязательства либо отказаться от исполнения этого обязательства и потребовать возмещения убытков.

<sup>2</sup> Далее – Арбитражный процессуальный кодекс.

Возможность взыскания процентов за пользование чужими денежными средствами в соответствии со ст. 395 Гражданского кодекса за просрочку внесения предварительной оплаты (авансовых платежей) действующее гражданское законодательство не предусматривает.

12. По смыслу ст. 486, 487 Гражданского кодекса в случае, когда продавец, не получивший сумму предварительной оплаты, исполняет обязанность по передаче товара, покупатель обязан оплатить принятый товар в срок, предусмотренный договором либо установленный законом и иными правовыми актами, а при его отсутствии непосредственно после получения товара.

При этом, как следует из п. 17 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 22.10.1997 № 18 «О некоторых вопросах, связанных с применением положений Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре поставки», при разрешении споров по расчетам за товары, поставленные с согласия покупателя досрочно (п. 3 ст. 508 Гражданского кодекса), необходимо учитывать, что такое согласие само по себе не меняет условий договора о сроках оплаты и порядке расчетов, и в отсутствие соглашения сторон об ином оплата таких товаров должна производиться в порядке и сроки, предусмотренные договором. Если порядок и форма расчетов договором не определены и расчеты в силу ст. 516 Гражданского кодекса должны осуществляться платежными поручениями, покупатель, согласившийся принять товар досрочно, обязан совершить действия, необходимые для оплаты товаров, не позднее следующего дня с момента их получения. В случаях когда договором поставки установлена обязанность покупателя оплатить товары в течение определенного времени с момента их получения, срок платежа за товары, поставленные с согласия покупателя досрочно, исчисляется с момента их фактического получения.

При просрочке исполнения обязанности по оплате товара в указанные сроки с покупателя могут быть взысканы проценты за пользование чужими денежными средствами, начисляемые в соответствии со ст. 395 Гражданского кодекса.

13. Согласно п. 2 ст. 15, п. 3 ст. 393 Гражданского кодекса под убытками понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода). Если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором, при определении убытков принимаются во внимание цены, существовавшие в том месте, где обязательство должно было быть исполнено, в день добровольного удовлетворения должником требования кредитора, а если требование добровольно удовлетворено не было, — в день предъявления иска. Исходя из обстоятельств, суд может удовлетворить требование о возмещении убытков, принимая во внимание цены, существующие в день вынесения решения.

В силу ч. 1, 2 ст. 16 Арбитражного процессуального кодекса вступившие в законную силу судебные акты арбитражного суда являются обязательными для органов государственной власти, органов местного самоуправления, иных органов, организаций, должностных лиц и граждан и подлежат исполнению на всей территории

Российской Федерации. Неисполнение судебных актов, а также невыполнение требований арбитражных судов влечет за собой ответственность, установленную данным Кодексом и другими федеральными законами.

С учетом изложенного рекомендуется исходить из того, что в случае неисполнения (несвоевременного исполнения) установленной решением суда обязанности уплатить определенную сумму денежных средств в качестве возмещения убытков, причиненных нарушением договорного обязательства, истец (взыскатель) вправе требовать уплаты процентов за пользование чужими денежными средствами в порядке, предусмотренном ст. 395 Гражданского кодекса.

- 14.** Как следует из разъяснений, содержащихся в п. 3 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 08.10.1998 № 13/14 «О практике применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации о процентах за пользование чужими денежными средствами», в случае когда сумма долга, взысканная с должника решением суда, уплачена им до предъявления иска о взыскании процентов за пользование чужими денежными средствами, начисленных на указанную сумму, при взыскании процентов применяется учетная ставка банковского процента на день уплаты долга, если соглашением сторон (мировым соглашением) не установлен иной порядок определения процентной ставки.

Если судебный акт о взыскании суммы долга не исполнен к моменту принятия решения по иску о взыскании процентов за пользование чужими денежными средствами, то при отсутствии соглашения сторон (мирового соглашения) о размере процентов суд определяет, какую учетную ставку банковского процента следует применить — действующую на день предъявления иска о взыскании процентов за пользование чужими денежными средствами или на день вынесения решения суда по данному иску.

При этом рекомендуется учитывать, что исходя из ч. 1 ст. 49 Арбитражного процессуального кодекса увеличение размера заявленных требований о взыскании процентов за пользование чужими денежными средствами не является предъявлением иска о взыскании процентов.