

26.08.2016 – 01.09.2016, № 31

## КОМПЕТЕНТНОЕ МНЕНИЕ

### Главная статья

[Договорные отношения. Актуальные проблемы](#)

### Компетентное мнение

[Hardship. Что делать, если после заключения договора обстоятельства существенно изменились?](#)

[Договор охраны: что должны учесть стороны](#)

[Изменения в договорной практике после принятия Закона "Об электронной коммерции"](#)

[Существенные условия, обязательные реквизиты электронного договора](#)

[О существенных условиях, обязательных реквизитах электронного договора](#)

[Договорная работа как один из элементов правовой безопасности бизнеса: отдельные аспекты](#)

[Медиативное соглашение: правовое регулирование](#)

[Договорные отношения. Проблемные вопросы](#)

### Судебный взгляд

[Денежный эквивалент в договоре потребительского кредита: спорные вопросы судебной практики](#)

[Договорные отношения при отсутствии договора](#)

## Как правильно установить штрафные санкции в договоре?

*Закключая договор, большинство субъектов хозяйствования заинтересованы в его исполнении. Но, к сожалению, иногда встречаются недобросовестные контрагенты. Поэтому перед каждым участником коммерческих отношений возникают две задачи: уменьшение риска неисполнения договора и минимизация потерь, если все же условия договора будут нарушены. И в этом случае важно помнить, что еще на этапе заключения договора можно защитить свои интересы и свести все риски к нулю, предусмотрев в нем конкретные санкции.*

### Неустойка, штраф, пеня. В чем правовая коллизия?

Однако усложняет жизнь субъектам хозяйствования тот факт, что в [Хозяйственном кодексе Украины от 16.01.2003 № 436-IV](#) (далее – ХК Украины) отсутствуют четкие определения понятий "неустойка", "штраф", "пеня". И при составлении договоров и их исполнении нередко появляются вопросы к взысканию штрафных санкций, что в свою очередь приводит к судебным разбирательствам. Нередко масла в огонь подливает коллизия между понятиями "неустойка" в [Хозяйственном](#) и [Гражданском кодексах Украины от 16.01.2003 № 435-IV](#) (далее – ГК Украины).

Итак, давайте сначала рассмотрим, как это понятие трактует [ХК Украины](#). Согласно ч. 1 ст. 230 ХК

Украины под штрафными санкциями (неустойка, штраф, пеня) подразумеваются хозяйственные санкции в виде денежной суммы, которую участник коммерческих отношений обязан уплатить в случае нарушения им правил осуществления деятельности, неисполнения или ненадлежащего исполнения хозяйственного обязательства. При этом, как было отмечено ранее, в [ХК Украины](#) отсутствуют четкие определения и разграничения понятий "неустойка", "штраф", "пеня".

Согласно [ст. 199 ХК Украины](#) к отношениям по обеспечению выполнения обязательств участников хозяйственных отношений применяются соответствующие положения [ГК Украины](#).

Теперь обратимся к [ГК Украины](#) и его определению понятия "неустойка". Согласно [статье 549 ГК Украины](#) неустойкой (штрафом, пеней) является не только денежная сумма, но и другое имущество, которое должник должен передать кредитору в случае нарушения должником обязательства.

Неустойка по [ГК Украины](#) может выступать в виде штрафа и пени. [Пункт 2 ст. 549 ГК Украины](#) дает определения этих понятий. Так, штрафом является неустойка, которая исчисляется в процентах от суммы неисполненного или ненадлежащим образом исполненного обязательства. Пеней согласно [п. 3 ст. 549 ГК Украины](#) является неустойка, которая исчисляется в процентах от суммы несвоевременно исполненного денежного обязательства за каждый день просрочки исполнения.

Исходя из анализа данных положений, можно увидеть множество коллизий, т. к. [статья 230 ХК Украины](#) разграничивает понятия "неустойка", "штраф" и "пеня", в то время как [ГК Украины](#) выделяет понятия "штраф" и "пеня" как виды неустойки и дает им четкие определения.

В данном случае большое значение имеет позиция Высшего хозяйственного суда Украины (далее – ВХСУ), изложенная в [п. 48 информационного письма от 07.04.2008 г. № 01-8/211 "О некоторых вопросах практики применения норм Гражданского и Хозяйственного кодексов Украины"](#). Согласно указанному пункту, поскольку [ХК Украины](#) не содержит определений неустойки, штрафа и пени, уплачиваемых в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения хозяйственного обязательства, следует исходить из определений, приведенных в [ГК Украины](#). При этом следует учитывать, что в соответствии с [частью первой статьи 230 ХК Украины](#) неустойка (штраф, пеня) может быть только денежной суммой и не может быть другим имуществом.

### **Некоторые виды санкций. Что предусмотреть в договоре?**

#### Двойное взыскание

Следующий вопрос, который возникает при составлении договора, – это возможность одновременного взыскания штрафа и пени в случае нарушения сторонами его условий. Так, согласно [ст. 61 Конституции Украины](#) никто не может быть дважды привлечен к юридической ответственности за один вид правонарушения. Но и в данном случае ВХСУ высказал свою позицию в [информационном письме от 13.07.2012 № 01-06/908/2012](#), а именно: *"Одновременное взыскание с участника хозяйственных отношений, который нарушил хозяйственное обязательство по договору, штрафа и пени не противоречит [статье 61 Конституции Украины](#), поскольку согласно [статье 549 ГК Украины](#) пеня и штраф являются формами неустойки, а в соответствии со [статьей 230 ГК Украины](#) – видами штрафных санкций, то есть не являются отдельными и самостоятельными видами юридической ответственности. В пределах одного вида ответственности может применяться разный набор санкций ([постановление ВСУ от 27.04.2012 № 06/5026/1052/2011](#))"*. Исходя из этого, в договоре может быть предусмотрено одновременное взыскание штрафа и пени за неисполнение обязательств.

#### Пеня. Какие нюансы?

Также интересным является применение такого вида штрафной санкции, как пеня, поскольку многие суды, руководствуясь понятием [Гражданского кодекса](#), склонны рассматривать пеню как вид ответственности за несвоевременное исполнение денежного обязательства.

В данном случае интересной является [позиция ВХСУ от 01.10.2013 по делу № 911/288/13-г](#). В нем суд пришел к выводу, что "стороны не лишены права предусматривать в договоре санкцию за просрочку неденежного обязательства в процентах от суммы неисполненного обязательства за каждый день просрочки и обратиться с требованием о ее взыскании в связи с просрочкой обязательства".

Исходя из данной позиции, в договор следует все же включить ответственность за просрочку неденежного обязательства в процентах от суммы невыполненного обязательства за каждый день просрочки.

#### Инфляционные и 3 % годовых

Кроме того, если речь идет о денежном обязательстве, кроме как взыскание неустойки в виде пени и штрафа, возможно также взыскание инфляционных и 3 % годовых. Так, согласно [постановлению ВХСУ "О некоторых вопросах практики применения законодательства об ответственности за нарушение денежных обязательств" от 17.12.2013 № 14](#) инфляционные и 3 % годовых не являются штрафной санкцией, а наоборот – выступают в роли способа защиты имущественных прав и интересов, которые в свою очередь заключаются в возмещении материальных потерь кредитора от обесценивания средств вследствие инфляционных процессов за все время просрочки в их уплате.

Также при составлении договора следует быть внимательным со взысканием 3 % годовых за неправомерное пользование чужими деньгами. К примеру, был заключен договор на поставку товара, в котором предусмотрена санкция в виде 3 % годовых за неправомерное пользование чужими деньгами. Одна сторона вносит предоплату за товар (согласно условиям договора), а другая – не только не исполняет свои обязательства по поставке товара, но и не возвращает предоплату. На первый взгляд, налицо неправомерное пользование чужими деньгами (использование предоплаты), и пострадавшая сторона требует от недобросовестного контрагента 3 % годовых. Последний, естественно, отказывается выплачивать данную сумму денег. Возникает спор и обращение в суд.

Сложившаяся судебная практика говорит о том, что взыскание с ответчика суммы предоплаты по договору не является последствием нарушения им денежного обязательства. Поскольку соответствующие действия совершаются не на исполнение взятых на себя денежных обязательств, а по другим основаниям – возврат уплаченного аванса за поставленный товар. По своей сути обязанность по возврату денежных средств, полученных в качестве предоплаты, нельзя расценивать как денежное обязательство в понимании [статьи 625 ГК Украины](#). На сумму предварительной оплаты начисляются проценты в соответствии со [статьей 536 ГК Украины](#) со дня, когда товар должен быть передан, до дня фактической передачи товара покупателю или возврата ему суммы предоплаты.

Договором может быть предусмотрена обязанность продавца уплачивать проценты на сумму предварительной оплаты со дня получения этой суммы от покупателя. С данной правовой позицией можно ознакомиться в [постановлениях ВХСУ от 23 апреля 2014 г. по делу № 921/504/13-г/5, от 19 ноября 2013 г. по делу № 912/163/13-г, от 16 октября 2013 г. по делу № 917/191/13-г, от 1 октября 2013 г. по делу № 922/1176/13](#).

#### **Использование оперативно-хозяйственных санкций**

Кроме использования штрафных санкций, в договоре также можно предусмотреть использование оперативно-хозяйственных санкций. Согласно определению [части 1 ст. 235 ХК Украины](#) *оперативно-хозяйственные санкции* – это меры оперативного воздействия на правонарушителя с целью

прекращения или предупреждения повторения нарушений обязательства, которые используются самими сторонами обязательства в одностороннем порядке. Правда, стоит отметить, что к субъекту, который нарушил хозяйственное обязательство, могут применяться лишь те оперативно-хозяйственные санкции, которые предусмотрены договором.

Перечень *видов оперативно-хозяйственных санкций* можно найти в [ст. 236 ХК Украины](#), к которым относятся:

- односторонний отказ от исполнения своего обязательства стороной с освобождением ее от ответственности за это в случае нарушения обязательства второй стороной;
- отказ от оплаты по обязательству, которое выполнено ненадлежащим образом или досрочно выполнено должником без согласия второй стороны;
- отсрочка отгрузки продукции или выполнения работ вследствие просрочки выставления аккредитива плательщиком, прекращение выдачи банковских ссуд и тому подобное;
- отказ стороной обязательства от принятия дальнейшего исполнения обязательства, нарушенного другой стороной, или возврат в одностороннем порядке исполненного кредитором по обязательству (списание со счета должника в безакцептном порядке денежных средств, уплаченных за некачественную продукцию, и т. д.);
- установление в одностороннем порядке на будущее дополнительных гарантий надлежащего исполнения обязательств стороной, нарушившей обязательства: изменение порядка оплаты продукции (работ, услуг), перевод плательщика на предварительную оплату продукции (работ, услуг) или на оплату после проверки их качества и т. д.;
- отказ от установления на будущее хозяйственных отношений со стороной, которая нарушает обязательства.

Данный перечень не является исчерпывающим. Стороны могут предусматривать и другие оперативно-хозяйственные санкции.

### **Некоторые вопросы одностороннего отказа от договора**

Стоит отдельно остановиться на одностороннем отказе от договора. Отметим, что согласно [ч. 7 ст. 193 ХК Украины](#) расторжение договора в одностороннем порядке не допускается. Однако право стороны на одностороннее расторжение договора может быть обозначено законом или непосредственно в договоре. В зависимости от оснований возникновения, это право является следствием нарушения, допущенного другой стороной, и возможно только в случаях, предусмотренных законом или договором. Оно реализуется стороной в несудебном порядке путем направления письменного уведомления об отказе от обязательства (договора) или его изменения. С момента получения такого уведомления обязательство (договор) является соответственно измененным или прекращенным. Указанная правовая позиция содержится, в частности, в [п. 3 обзорного письма Высшего хозяйственного суда Украины № 01-06/374/2013 от 18.02.2013 г. "О практике разрешения споров, связанных с исполнением договоров подряда \(по материалам дел, рассмотренных в кассационном порядке Высшим хозяйственным судом Украины\)"](#).

**ВЫВОД:**

При составлении договоров нужно учитывать следующее:

1. Несмотря на то, что **ГК Украины** предусмотрена возможность взыскания неустойки в виде имущества, все же при составлении хозяйственных договоров нужно руководствоваться положениями **ХК Украины**, согласно которому неустойка может быть только в денежном эквиваленте.

2. Одновременное взыскание штрафа и пени не является нарушением **ст. 61 Конституции Украины**.

3. Если договором предусмотрена предоплата, то для того чтобы уберечь себя от обесценивания денег в случае непредоставления товара или услуги, следует в договоре предусмотреть штрафную санкцию за непоставку товара (неоказание услуги).

4. Оперативно-хозяйственные санкции могут быть использованы, если они предусмотрены договором.

Также при составлении договора (а именно, раздела "ответственность") следует руководствоваться не только кодексами, но и сложившейся судебной практикой.

**Марина Базык,**  
юрист  
АО "Глобал Адвокат" (аудиторско-консалтинговая Корпорация  
"Глобал Консалтинг")



© ООО «Информационно-аналитический центр «ЛИГА», 2016.

© ООО «ЛИГА ЗАКОН», 2016.