

КОМПАНИЯ НЕ ЗАПЛАТИЛА АВАНС. КАК ОТБИТЬСЯ ОТ ИСКА ПОСТАВЩИКА



Алексей Мороз

Управляющий партнер АБ «Эксиора», г. Москва

Чем поможет статья: *не платить аванс, если поставщик не передал товар.*

Компания заключила договор поставки с условием об авансе, но потом решила не покупать товар. Скорее всего, поставщик пойдет в суд. Он может потребовать взыскать с компании сам аванс с процентами за просрочку оплаты или неустойку, если стороны включили ее в договор. Читайте в статье, какие аргументы поставщик использует в суде и как ему возразить, чтобы не платить аванс.

Поставщик взыскивает аванс и проценты на него

Если в договоре нет ответственности за просрочку аванса, поставщик может потребовать в иске взыскать сам аванс и проценты на него по статье 395 ГК. Суды первой инстанции нередко удовлетворяют такие иски, а апелляция с ними соглашается. Но у покупателя есть шанс на отмену решения в кассации.

Какие аргументы используют поставщики. Покупатель не оплатил аванс в срок, который указан в соглашении. В этом случае поставщик вправе приостановить исполнение или отказаться от договора и взыскать убытки.⁴⁸⁷ ГК Но закон не запрещает поставщику выбрать и другой способ защиты права — взыскать аванс.

Также статья 328 ГК не запрещает применять санкции к нарушителю договора. Покупатель просрочил оплату и неправомерно

⁴⁸⁷ ГК П. 2 ст. 487, п. 2 ст. 328 ГК

удержал денежные средства, которые должен был выплатить поставщику. Поэтому поставщик вправе взыскать проценты по статье 395 ГК на сумму аванса.

Поставщик может сослаться на похожую практику по подрядным спорам. Суды взыскивали предварительную оплату в пользу подрядчиков, которые не приступили к исполнению договора. Подрядчики указывали, что закон разрешает истребовать аванс.^{A40}

Что возразить. Поставщик не вправе требовать предварительную оплату за товар, который еще не поставил. Это следует из действующей редакции пункта 3 статьи 328 ГК. До поправок в данную статью Президиум ВАС также разъяснял, что контрагент не вправе взыскивать аванс, если не предоставил встречное исполнение.^{ВАС}

Нормы ГК о купле-продаже и поставке тоже не предусматривают такую возможность. Поставщик может истребовать оплату только в двух случаях: если покупатель не заплатил за принятый товар или необоснованно отказался принять его.^{486 ГК} По этой же причине нельзя учитывать практику по подрядным спорам. Для договора подряда есть специальная норма, которая дает подрядчику право требовать аванс.^{711 ГК}

Поскольку поставщик не вправе взыскать аванс, то и проценты по статье 395 ГК начислять на него нельзя.

Судебная практика подтверждает эти доводы. Например, компания требовала взыскать с покупателя проценты за просрочку оплаты. Покупатель неоднократно нарушал график платежей. Суд удовлетворил иск. Кассация отменила решение и отказала в иске. Стороны согласовали в договоре срок поставки — не позднее 31 октября 2015 года. При этом покупатель должен был внести всю плату разными суммами до 1 ноября 2015 года. Суд квалифицировал такую оплату как аванс. Поставщик не вправе истребовать оплату до передачи товара или получения отказа принять товар. Поэтому и проценты на сумму аванса начислять нельзя.^{A40-1}

A40 Постановление ФАС Московского округа от 19.12.11 по делу № А40-8325/11-41-67

ВАС Постановление Президиума ВАС РФ от 25.12.12 № 9924/11 по делу № А40-62274/09-7-471

486 ГК П. 3 ст. 486, п. 4 ст. 514 ГК

711 ГК П. 2 ст. 711 ГК

A40-1 Постановление АС Московского округа от 13.03.17 по делу № А41-35039/2016

Поставщик взыскивает договорную неустойку

Если в договоре есть неустойка за просрочку аванса, поставщик потребует взыскать именно ее. Судебная практика здесь гораздо чаще на стороне поставщиков, чем по искам об истребовании аванса. Но и здесь покупатель может либо полностью отбиться от неустойки, либо хотя бы снизить ее.

Какие аргументы используют поставщики. Поставщики ссылаются на условие договора о неустойке и положительную судебную практику. Есть решения, в которых суды признавали, что за нарушение сроков предварительной оплаты можно взыскать

A40-2 Определение ВС РФ от 15.08.16 по делу № А40-200411/2014

A39 Постановление АС Волго-Вятского округа от 11.12.14 по делу № А39-4868/2013

A43 Постановление АС Волго-Вятского округа от 03.03.17 по делу № А43-17391/2016

A65 Постановление АС Поволжского округа от 19.09.16 по делу № А65-28420/2015

неустойку.^{A40-2} Неустойкой можно обеспечить исполнение как всего денежного обязательства, так в части, например, на сумму аванса.^{A39} Суды ссылаются на принцип свободы договора — если сторона нарушила срок оплаты аванса, который сама согласовала, это достаточное основание взыскать неустойку.

Например, стороны заключили договор поставки с условием о полной предоплате. Продавец выставляет счет, а покупатель обязан внести аванс и вывезти товар со склада поставщика. За просрочку оплаты установили штраф 10 процентов от стоимости товара. Поставщик направил счет, но покупатель не заплатил аванс. Поставщик отказался от договора и потребовал взыскать штраф.

Суд удовлетворил иск, вышестоящие суды поддержали решение. В силу свободы договора стороны определяют условия соглашения по своему усмотрению, если эти условия не предписаны в законе. Штраф за просрочку аванса не нарушает закон. Контрагенты вправе обеспечить неустойкой исполнение договора.^{A43}

Что возразить. Есть три основных аргумента.

1 Укажите, что поставщик не вправе начислять неустойку. Этот довод подойдет, если в договоре нет четкой формулировки, что неустойка установлена именно за просрочку аванса.

Стороны указали в договоре, что поставщик вправе взыскать неустойку «в случае просрочки исполнения покупателем обязательств по оплате поставки». Покупатель не внес предоплату, поставщик подал иск о взыскании неустойки. Суд удовлетворил иск, но апелляция отменила решение. Апелляция указала, что договор нужно толковать буквально. Неустойка установлена только за просрочку оплаты поставки, то есть поставленных товаров, но не предварительной оплаты. На это никак не влияет, что по договору вся оплата была предварительной. Кассация согласилась с апелляцией.^{A65}

Пример из практики
Покупатель не обязан платить за товар, который не получил


Истец	Ответчик
Требовал взыскать долг по оплате товара и пени за просрочку оплаты.	Возражал против взыскания пеней, указывал, что истец начислил их на аванс.



ПОБЕДА

Суд
Направил дело на новое рассмотрение. По договору ответчик вносил оплату по частям — авансовыми платежами и платежами после оплаты товара. Продавец не вправе требовать уплаты аванса до передачи товара. Проценты за просрочку аванса начислять также нельзя.

Источник: постановление АС Московского округа от 31.05.17 по делу № А40-107831/2016

Пример из практики Неустойку за просрочку аванса взыскать нельзя	Истец Взыскивал неустойку за просрочку предварительной оплаты.	Ответчик Просил отказать в иске, так как не нарушал договор.
	 Суд Отказал в иске. Покупателя нельзя понудить оплатить товар, который не передал поставщик. В Гражданском кодексе не предусмотрено начисление неустойки на сумму аванса. Кассация оставила решение в силе. Судья ВС отказался передавать дело в Коллегию по жалобе истца.	
ПОБЕДА		
Источник: определение ВС РФ от 07.08.15 по делу № А40-85097/2014		

2 Продавец не может требовать неустойку за просрочку оплаты товара, который еще не поставил.

По смыслу статьи 328 ГК обязательство по оплате товара — это обусловленное исполнение, а обязательство предоставить товар — встречное.^{ВАС-1} Значит, поставщик вправе потребовать оплату через суд только в одном случае — если сначала исполнит свое обязательство и поставит товар.^{328 ГК} А раз у поставщика нет права требовать оплату, он не может настаивать и на неустойке за неуплату аванса.

В пользу этого аргумента есть судебная практика. В ряде дел суды прямо признавали, что нельзя начислять неустойку на сумму непоставленного товара. Поставщик не может понудить покупателя внести аванс за товар, который тот еще не получил. Начисление неустойки на аванс — это одна из форм такого понуждения.^{А56, А40-3}

3 Попросите снизить неустойку на основании статьи 333 ГК. Укажите, что неустойка несопоставима нарушению обязательства. Используйте этот аргумент, если не помогли первые два.

Заявление о снижении неустойки нужно успеть сделать в суде первой инстанции. Верховный суд разъяснил, что заявить об этом можно и в апелляционном суде, если он перешел к рассмотрению дела по правилам для первой инстанции.^{ВС7} Но апелляционные суды принимают такие решения крайне редко. Если не успеете подать заявление, суд взыщет неустойку в полном объеме.

В целом сейчас суды все чаще соглашаются с тем, что условие о неустойке за просрочку аванса допустимо. Задача неустойки — обеспечить имущественный интерес кредитора, который мог понести затраты из-за неполучения аванса. Поставщик вправе истребовать такое возмещение в виде убытков. А неустойка помогает упростить возмещение убытков для поставщика ◆

ВАС-1 Постановление Президиума ВАС РФ от 13.03.12 № 14486/11 по делу № А40-114064/10-159-986

328 ГК П. 3 ст. 328 ГК

А56 Определение ВС РФ от 18.11.15 по делу № А56-33074/2014

А40-3 Определение ВС РФ от 28.01.15 по делу № А40-138188/13

ВС7 П. 72 постановления Пленума ВС РФ от 24.03.16 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств»