

Юрист компании №12
Декабрь 2021



ДОГОВОРЫ

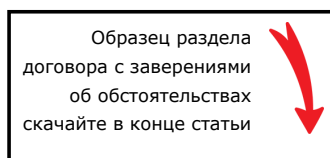
ЗАВЕРЕНИЯ ОБ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ

Пункты в договоре, которые защитят компанию от претензий третьих лиц



Юлия Тестова
Юрист АБ «Эксиора»

Поможет: получить от контрагента возмещение в случае, если по его вине компании придется заплатить штраф госоргану или неустойку третьим лицам.



Компания заказала материалы, чтобы выполнить работы

по договору подряда. Заказчик по нему долго не платил. Из-за этого компания не смогла вовремя рассчитаться с поставщиком, и тот взыскал с нее неустойку. Заставить заказчика возместить сумму неустойки у компании не получилось из-за того, что в договоре подряда не было ссылки на договор поставки. Суд указал: ситуация, в которую попала компания, — риск предпринимательской деятельности.^{ВС А50} Какие условия добавить в договор, чтобы взыскать с контрагента убытки или потери компании из-за претензий третьих лиц, читайте в статье.

ВС А50 [Определение ВС от 15.12.2015 по делу № А50-17401/2014](#)

Контрагент заверяет, что с его стороны нарушений нет, и гарантирует, что их не будет

Чтобы взыскать с контрагента штрафы или неустойки, которые компании пришлось заплатить по его вине, стоит добавить в договор заверения об обстоятельствах, которые имеют для вашей стороны существенное значение.^{ГК} Например, кроме стандартной оговорки о том, что на товар нет обременений, прав третьих лиц, советуем брать с контрагента заверение о том, что с его стороны нет нарушений, в частности, налогового, таможенного, экологического законодательства.

ГК Ст. 431.2 ГК

ПРИМЕР ФОРМУЛИРОВКИ

«Сторона 1 заверяет Сторону 2, что на момент заключения настоящего Договора органами, осуществляющими надзор и контроль в сфере экологии, строительства, пожарной охраны, землепользования, не выносилось каких-либо предписаний или постановлений о наличии нарушений, связанных с Объектом, Сторона 1 не привлекалась к административной ответственности в связи с нарушениями в указанных сферах».

Кроме заверений об обстоятельствах, которые имеют значение при заключении договора, рекомендуем прописать гарантии того, что контрагент не будет допускать нарушений и в будущем.^{ГК-1} В частности, будет своевременно и без ошибок оформлять счета-фактуры, включать их в книгу продаж за необходимые налоговые периоды, отражать в налоговой отчетности достоверные сведения. Например, компания взыскала с поставщика 7 млн руб. убытков: доначисленный НДС, таможенные пошлины и пени. Эту сумму компании пришлось заплатить налоговой из-за того, что поставщик не задекларировал импортный товар на таможне и не оплатил пошлину. В договоре поставщик гарантировал, что передаст товар после таможенной очистки и возместит компании финансовые потери, которые могут возникнуть из-за его действий.^{A27}

ГК-1 Ст. 406.1 ГК

A27 Постановление АС Западно-Сибирского округа от 12.11.2019 по делу № А27-7380/2018

Условие, на основании которого поставщику удастся возместить потери из-за нарушений покупателя

Это условие позволяет переложить на покупателя штрафы, которые пришлось заплатить не только поставщику, но и его контрагенту в связи с нарушениями покупателя, в частности, из-за перегруза при перевозке товара

«Покупатель обязуется возместить Поставщику имущественные потери, возникшие в результате привлечения Поставщика или контрагентов, с которыми у Поставщика заключены договоры, к ответственности в связи с осуществлением Покупателем _____ перевозки продукции на условиях самовывоза с нарушением действующих норм и правил.

Размер возмещения таких потерь определяется следующим образом: в случае привлечения Поставщика к административной ответственности в размере штрафа, установленного уполномоченным органом; в случае привлечения Поставщика к гражданско-правовой ответственности в размере денежных средств, взысканных с Поставщика судом; в случае привлечения к административной ответственности контрагента, с которым у Поставщика заключен договор, в размере претензии, предъявленной контрагентом к Поставщику, но не более вынесенного в отношении третьего лица штрафа.

Возмещение потерь осуществляется Покупателем на основании письменного требования Поставщика в течение _____ дней с момента получения такого требования».

Компания вправе взыскать сумму, на которую ее оштрафовал госорган

Узнайте, как переложить налоговые доначисления на контрагента

Взыскать сумму штрафа за недостоверные заверения или невыполненные гарантии удастся, только если прямо прописали такую обязанность второй стороны в договоре. Например, поставщик заверил покупателя, что сам изготавливает продукцию на собственном оборудовании и из своего сырья. Однако во время проверки налоговая установила, что поставщик на самом деле товар не производил. ИФНС отказала покупателю в вычете по НДС.

Взыскать 2 млн руб. доначисленного налога покупателю удалось благодаря тому, что в договор поставки включили обязанность каждой из сторон возмещать доначисленные налоги, штрафы и пени за недостоверные сведения, которые необходимы для налоговой инспекции.^{A43}

A43 Постановление Первого ААС от 29.01.2020 № А43-38611/2018

Кроме убытков или потерь, которые должен возместить контрагент, советуем указать в договоре, как их определять и какими документами подтверждать. Без таких условий будет сложно доказать, что компания понесла убытки, а также взыскать их с контрагента.

Например, в споре о задолженности по договору оказания услуг заказчик ссылался на пункт договора, по которому исполнитель должен возместить потери в том случае, если из-за его действий налоговая откажет в возмещении НДС, уменьшит размер убытков по налогу на прибыль, а также доначислит налоги и штрафы. Однако доказать, что такое решение налоговая приняла и заказчик понес убытки, он не смог. В суде он лишь утверждал, что исполнитель — «техническая компания» и сотрудничает с организациями, которые обладают признаками недобросовестности. Для того чтобы взыскать с исполнителя убытки, такой информации заказчику оказалось недостаточно.^{A27-1}

A27-1 Постановление Седьмого ААС от 05.04.2021 по делу № А27-16225/2020

<p>Пример из практики</p> <p>Взыскать с контрагента штраф не получится, если в договоре не расписали, каких штрафов касается пункт о возмещении потерь</p>	<p>Исполнитель</p> <p>Требовал взыскать 250 тыс. руб., на которые ФАС оштрафовала его за рекламу. Ссылался на пункт о возмещении потерь и отмечал, что за содержание рекламы отвечал заказчик.</p>	<p>Заказчик</p> <p>Возражал: как рекламодатель исполнитель сам отвечает за то, чтобы размещенная реклама соответствовала закону.</p>
<p>Суд</p> <p>В иске отказал. По договору заказчик должен был самостоятельно урегулировать все возможные претензии госорганов и третьих лиц о том, что реклама нарушает исключительные права и другие требования рекламного законодательства. Однако из-за того, что стороны не прописали все возможные основания для возмещения потерь, суд счел, что условие касается только претензий по поводу нарушенных исключительных прав.</p> <p>Источник: постановление Седьмого ААС от 03.02.2021 по делу № А45-18844/2020</p>		



Контрагент возместит неустойку, которую компания выплатила третьим лицам

В договоре советуем прописать также обязанность контрагента возместить те суммы, которые компании пришлось заплатить по его вине третьим лицам. В частности, неустойку, которую начислил вашей стороне за просрочку другой контрагент. Однако стоит быть готовыми к тому, что суд в иске откажет, если не докажете связь между договорами. Поэтому советуем в договоре прямо ссылаться на иные сделки, которые зависят от того, исполнит ли контрагент свои обязанности по договору.

Например, по договору покупатель должен был возместить имущественные потери поставщику, если вовремя не оплатит товар. Покупатель срок оплаты нарушил, и в результате поставщик не смог вовремя рассчитаться со своим контрагентом. Поставщик потребовал взыскать с покупателя 500 тыс. руб. Такую сумму стороны определили в договоре поставки в качестве размера потерь. Однако суд отказал поставщику в иске. Сослался на тот факт, что срок оплаты третьему лицу не зависел от оплаты по спорному договору поставки. Поставщик должен был исполнить свои обязанности перед третьими лицами независимо от того, заплатил ли ему покупатель.^{A28}

A28 Постановление АС Волго-Вятского округа от 04.04.2017 по делу № А28-7109/2016

Как сформулировать условие «бери или плати», чтобы суд не счел его ответственностью за отказ от договора

Как оформить раздел с налоговыми заверениями

Тест

Какое условие позволит взыскать с контрагента доначисленный НДС, если налоговая приняла такое решение из-за недостоверных данных в счетах-фактурах?

О взыскании убытков за недостоверные заверения

О возмещении потерь за нарушенные гарантии

О взыскании неустойки

