**ОГЛАВЛЕНИЕ**

|  |  |
| --- | --- |
| Введение …..……………………………………………………..……………..….... |  3 |
| Глава 1 Понятие и юридическая природа неустойки …………....…..………...…  |  5 |
| 1.1 Правовой институт неустойки ……………………………………….…….….. |  5 |
| 1.2 Функции, элементы и содержание неустойки ………………….…………..… |  8 |
| Глава 2 Виды неустойки …………………………………………………..............  | 11 |
| 2.1 Понятие штрафа и пени ……………...………………………………………. | 11 |
| 2.2 Законная и договорная неустойка ……………………………………………... | 15 |
| 2.3 Классификация неустойки в зависимости от соотношения с причиненными убытками **…………………………………………………………………………..…** | 20 |
| Глава 3 Порядок взыскания неустойки …...…………………………………….… | 24 |
| Глава 4 Уменьшение неустойки ………………………………...………………..... | 29 |
| 4.1 Уменьшение размера неустойки в судебном порядке …..…………………… | 29 |
| 4.2 Альтернативные способы снижения неустойки …...…………………………. | 32 |
| Заключение …………………………………………...………….…….............….… | 35 |
| Список использованной литературы ……………..….…….…………..………….. | 40 |
| Приложение А Примерная форма соглашения о неустойке .…………………..… | 44 |
| Приложение Б Примерная форма договора аренды с включенным в него соглашением о неустойке …….…………………………………………………….…. | 46 |
| Приложение В Судебное решение об уменьшении размера размер взыскиваемой неустойки ……….………………………………………………………………. | 51 |
| Приложение Г Судебное решение об оставлении без изменения размер взыскиваемой неустойки …………………………………………………………………  | 56 |
| Приложение Д Примерная форма претензии о невыполнении обязательства, направляемой кредитором должнику .………………….…………………………. | 59 |
| Приложение Е Примерная форма искового заявления о взыскании неустойки .. | 63 |
| Приложение Ж Примерная форма ходатайства об уменьшении размера неустойки ………………………………………………………………………………. | 65 |

**ВВЕДЕНИЕ**

Обеспечение обязательств является одним из важных вопросов современ­ного гражданского законодательства и практической деятельности участ­ников гражданских правоотношений, способствуетсоблюдению их интере­сов и установлению более стабильных правоотношений между субъектами. Хотя гражданское законодатель­ство определяет основные способы обеспечения исполнения обязательств и регулирует порядок и условия их применения, результат обеспечения того или иного обязательства цели­ком зависит от самих сторон данного обязательства, поскольку именно за сторонами остается окончательный выбор способа обеспечения исполне­ния обязательства, некоторых условий его реализации. Выбор того или иного способаобеспечения исполнения обя­зательства в первую очередь зависит от существа самого обязательства.

Традиционные способы обеспе­чения исполнения обязательств уста­новлены п. 1 ст. 310 Гражданского кодекса Республики Беларусь 218-З от 07.12.1998 года (далее - ГК Республики Беларусь). Исполнение обязательств может обеспечиваться неустойкой, залогом, удержанием имущества должника, поручительством, гарантией, банковской гарантией, задатком и другими способами, предусмотренными законодательством или договором. Вместе с тем данный перечень неявляется исчерпывающим, поскольку гражданское законодательство также допускает использование иных спосо­бов обеспечения обязательств, преду­смотренных законом или договором.Общим для всех способов обеспе­чение исполнения обязательств явля­ется то, что они носят по отношению к обеспечиваемым ими обязательствам (основным обязательствам) допол­нительный (акцессорный) характер. Недействительность основного обязательства влечет недействительность соглашения об обеспечении, если иное не установлено законом. Недействитель­ность же соглашения об обеспечении исполнения обязательства не влечет недействительности самого основного обязательства.

Пожалуй, неустойка - один из самых древнейших и распространенных способов обеспечения обязательств. Эффективность неустойки, ее широкое применение в целях обеспечения договорных обязательств в договорных условиях объясняются, прежде всего тем, что она представляет собой удобное средство упрощенной компенсации потерь кредитора, вызванных неисполнением или ненадлежащим исполнением должником своих обязательств.

Актуальность темы определяется необходимостью более подробного изучения данного правового института в силу его распространённости в договорных отношениях.

Целью научно-исследовательской работы является анализ норм действующего законодательства и доктринальных источников, выявление имеющихся недостатков и коллизий в законодательстве о неустойке, разработка предложений по дальнейшему совершенствованию правового регулирования рассматриваемых отношений.

Задачами научно-исследовательской работы являются рассмотрение и изучение:

1. Правовой природы неустойки, включая ее понятие и фунцции;
2. Классификационных подходов к делению неустойки на отдельные виды;
3. Порядка взыскания неустойки, включая возможность снижения ее размера.

Объектом исследования выступают общественные отношения, возникающие в сфере правового регулирования такого способа обеспечения исполнения обязательства как неустойка.

Предметом исследования являются нормативные правовые акты, научные публикации, учебная и специальная литература, материалы правоприменительной практики.

Методы исследования: диалектический, системный, исторический, логический, сравнительно-правовой, формально-юридический и др.

Область возможного практического применения: полученные в ходе проведенного исследования результаты могут быть применены для изучения института неустойки в ходе осуществления образовательного процесса и дальнейшей научной разработки.

Научно-исследовательская работа состоит из введения, 4 глав, заключения, списка используемой литературы и приложений.

**ГЛАВА 1**

**ПОНЯТИЕ И ЮРИДИЧЕСКАЯ ПРИРОДА НЕУСТОЙКИ**

**1.1 Правовой институт неустойки**

Гражданско-правовой институт неустойки уходит своими корнями, как и многие другие цивилистические категории, в римское право. Под неустойкой римские юристы понимали условное соглашение, которое подразумевало обязанность лица, нарушившего договор, уплатить штраф в пользу пострадавшей стороны. Цель такого соглашения в понимании римлян заключалась в осуществлении давления на должника и обеспечении основного обязательства. При этом возникновение обязанности по выплате неустойки зависело от того, отвечает ли должник за данное нарушение договора. Стороны могли включить в договор условие о неустойке, тем самым оценив последствия нарушения своего права, насколько это могло быть возможным при подписании договора. Нарушение договора было тем условием, которое приводило в действие обязательство по неустойке, которое, как правило, выражаясь в виде определенной денежной суммы, представляло собой механизм косвенного принуждения должника к исполнению обязательства [11, с. 241].

Неустойка являлась дополнительным и присоединяемым к главному обязательством. Если неустойка назначалась за неисполнение главного обязательства, кредитору предоставлялось право требовать или исполнения обязательства, или неустойку. Если же неустойка была назначена для обеспечения своевременного и надлежащего исполнения обязательства, то кредитор мог требовать одновременно и неустойку, и исполнение основного обязательства.

В условиях бурного развития буржуазных отношений в Европе такой механизм «скрепления» договорных связей, как неустойка или договорный штраф, был востребован законодательством и практикой многих стран. За годы развития рыночных отношений и договорного права в этих странах сформировались разные подходы к решению вопросов функционирования этого способа защиты. Данные подходы не были статичны, они менялись с прошествием времени под воздействием экономических, политических и иных факторов. В связи с этим при решении тех или иных вопросов, связанных с институтом неустойки, крайне важным является учет основных тенденций его развития.

Рассмотрим подробно, что же представляет собой неустойка в Республике Беларусь по действующему законодательству.

Сущность неустойки коренится в создаваемой ею угрозе наступления для должника определенной имущественной невыгоды в случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, что является обеспечительной и гарантийной мерой для субъектов. Это следует из легального определения неустойки [34].

В соответствии со ст. 311 ГК Республики Беларусь неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законодательством или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору, если иное не предусмотрено законодательными актами, в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения [1].

Неустойка – одна из форм санкций в обязательстве, т.е. является неотъемлемым элементом самого обязательства. Между тем, в отечественном законодательстве и юридической литературе неустойка традиционно рассматривается как один из способов обеспечения исполнения обязательства. Так же она может рассматриваться в качестве ответственности.

Неустойка является самым распространенным способом обеспечения исполнения обязательств. Распространенность использования соглашений о неустойке обусловлена рядом обстоятельств.

Во-первых, в случае нарушения обязательства убытки взыскиваются, если они действительно имеют место быть. А неустойка взыскивается независимо от наличия таких убытков. То есть, выдвигая требование об уплате неустойки, кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков [14, с. 864]. Соответственно, неустойка взыскивается за сам факт того, что обязательство не было исполнено либо было исполнено ненадлежащим образом, а взыскание убытков возможно лишь при доказанности возникновения таких убытков.

Во-вторых, размер убытков реально определить только в будущем после самого факта нарушения. Размер же неустойки известен заранее (кредитор может взыскать неустойку, не дожидаясь ни возникновения убытков, ни точного определения размера полученных убытков). Соответственно, взыскание неустойки отличается более высокой степенью оперативности в виду заранее определенного ее размера и возможностью взыскать.

Все определенные законодательством способы обеспечения, кроме неустойки, - являются дополнительными обязательствами. В то время как неустойка выступает еще и в качестве части основного обязательства.

Таким образом, самой сущностью неустойки является создаваемая для должника угроза наступления определенной, в первую очередь имущественной, невыгоды в случае неисполнения (ненадлежащего исполнения) обязательства перед кредитором. И обусловлено это тем, что неустойка является неотъемлемой частью основного обязательства и одной из форм ответственности за нарушение последнего.

По своей юридической конструкции неустойка относится к способу обеспечения, не связанному с предварительным выделением имущества для возможной принудительной реализации обязанности должника, а по своей правовой природе – одновременно является и мерой гражданско-правовой ответственности [27, c. 651].

**1.2 Функции, элементы и содержание неустойки**

Неустойка как способ обеспечения исполнения обязательства по своей сущности приобретает определенные функции. Основная функция неустойки – обеспечительная, она же стимулирующая – заключается в том, что неустойка выступает в качестве санкции одной стороны перед другой в материальном выражении.

Кроме стимулирующей функции, неустойка позволяет также оценить возможные убытки субъекта от неисполнения обязательства другого субъекта, в чем, вполне справедливо, некоторыми учеными определяется ее оценочная функция, так как, определяя размер штрафных санкций, сторона подсчитывает сумму гипотетических убытков, которые она может понести от невыполнения или ненадлежащего выполнения тех или иных обязанностей [30].

В доктрине выделяются также штрафная и компенсационная функции неустойки, которые, скорее представляют собой ответвление обеспечительной функции, нежели самостоятельными функциями неустойки, поскольку усматриваются лишь некоторые различия, точное и четкого разграничение провести нелегко. По мнению Бакиновской О.И., всякая неустойка имеет штрафной характер, так как ее взыскание производится независимо от взыскания убытков[12]. Штрафной характер наиболее проявляется у кумулятивной (штрафной, совокупной) неустойки, которая подлежит выплате сверх полного возмещения убытков. Другие же виды неустойки – зачетная, исключительная и альтернативная – больше имеют компенсационный характер, так как их выплата в той или иной мере пересекается с возмещением убытков.

Обращая внимание, штрафной характер неустойки в полной мере проявляется лишь когда невыполнения стороной или сторонами своих обязательств не повлекло за собой никакого имущественного ущерба, а в случае, если есть место такому ущербу, здесь проявляется компенсационная природа неустойки.

Выделяется сигнализационная функция неустойки. Если брать к примеру предприятие, то благодаря сигнализационной функции можно уследить частоту уплаты неустойки, а из этого сделать вывод о количестве случаев нарушения договорных обязательств.

Благодаря этому, можно обратить внимание, что законодательством не установлен предел количества раз нарушения договорных обязательств субъектом или возрастание ответственности за определенное количество нарушение, что позволяет систематически не соблюдать договоренности с различными субъектами.

Список функций неустойки не является исчерпывающим, а это прямое доказательство того, что неустойка как способ обеспечения исполнения обязательства по договорным отношениям встречается наиболее часто по сравнению с другими способами.

Как уже отмечалось выше, неустойка может выступать в качестве меры ответственности.

За совершение гражданского правонарушения, а именно нарушение договорного обязательства, контрагент привлекается к ответственности. Она может взыскиваться в виде взыскания неустойки, но для этого необходимо наличие в совокупности следующих элементов, образующих состав гражданского правонарушения:

1. Противоправное поведение должника;
2. Наличие вины должника;
3. Причинная связь между противоправным поведением и наступившими последствиями.

Противоправное поведение заключается в нарушении условий договора и может быть выражено в форме действия или бездействия. Действие должника приобретает противоправный характер, если оно противоречит условиям обязательства и законодательным предписаниям. То есть в случае неправомерных действий или неисполнения договора надлежащим образом должник будет привлекаться к имущественной ответственности.

Так, непредоставление товара в определенный договором поставки срок влечет привлечение к ответственности в виде взыскания неустойки в установленном размере. Другой пример: договором устанавливается определенный перечень поставляемого товара, но товар предоставлен не в том количестве, которое указано в договоре. Соглашением оговаривается срок, в течение которого необходимо допоставить товар, и устанавливается неустойка в случае нарушения этого срока. Необходимо отметить, что сторона привлекается к ответственности исключительно в случае нарушение условий договора.

Бездействие становится противоправным, если на лицо возложена юридическая обязанность действовать определенным образом в соответствующей ситуации. Например, если сторонами установлен определенный порядок действий поставщика в случае невозможности поставить товар по независящим от него причинам, то он обязуется следовать им, однако поставщик в свою очередь не предпринимает не только эти действия, но и в целом бездействует, то к нему могут быть применены негативные последствия в виде взыскания неустойки.

Лицо, не исполнившее обязательство либо исполнившее его ненадлежащим образом, привлекается к ответственности при наличии вины (умысла или неосторожности), кроме случаев, когда законодательством или договором предусмотрены иные основания ответственности. Лицо признается невиновным, если при той степени внимательности и осмотрительности, какая от него требовалась по характеру обязательства и условиям гражданского оборота, оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим обязательство.

Если иное не предусмотрено законодательством или договором, лицо, не исполнившее обязательство либо исполнившее его ненадлежащим образом при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение обязательства невозможно вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

И третьим, обязательным условием является наличие причинной связи между противоправным поведением и возникновением у кредиторов убытков, т.е. такой объективной связи, при которой одно явление (причина) предшествует другому (следствию) и непосредственно порождает его. Судебная практика свидетельствует, что для взыскания убытков, причиненных в результате неисполнения (ненадлежащего исполнения) обязательства, должно быть наличие прямой причинной связи.

В случае наступление негативных последствий у кредитора без нарушения условий договора должником, должник не может быть привлечен к ответственности. Именно по этой причине необходимо наличие причинно-следственной связи действий должника с наступившими последствиями.

Основанием освобождения его от ответственности за допущенное нарушение обязательства может служить лишь невозможность его исполнения вследствие непреодолимой силы (форс-мажор), понятие которой определяется как чрезвычайные и непреодолимые при данных условиях обстоятельства, к которым относятся стихийные явления (землетрясения, наводнения и т.д.) и запретительные меры государственных органов (объявление карантина, запрещение перевозок, запрет торговли в порядке международных санкций и т.д.).

Таким образом, привлечение лица к ответственности в виде уплаты неустойки будет возможным при условиях, если: во-первых, лицом предпринимались противоправные действия или его обязанности не выполнялись должным образом, во-вторых, существует прямая причинно-следственная связь между действием (бездействием) должника с наступившими последствиями и в третьих, присутствует вина должника. При отсутствии хотя бы одного условия делает невозможным привлечение должника к ответственности.

Так же для привлечения должника к ответственности необходимо корректно составить соглашение о неустойке, в котором необходимо обратить внимание на следующие моменты: Точно и конкретно установить вид неустойки (штраф либо пеня) в тексте договора, чтобы не было коллизии в формулировки и сути между правовыми институтами;

1. Указать размер неустойки, порядок его исчисления и величины к которой он привязан – как правило, суммы неисполненного обязательства (например, пеня в размере 0, 1 % от неоплаченной суммы, либо штраф в размере 10 % от стоимости непоставленного товара);
2. Установить календарный периода, за который начисляется неустойка – для неустойки в виде пени (например, пеня в размере 0,1 % от неоплаченной суммы за каждый день просрочки оплаты);
3. При необходимости – указать срок или период, с которого начисляется неустойка (например – пеню в размере 0,1 % от неоплаченной суммы, начиная с десятого календарного дня от даты поставки товара). Данное условие должно быть согласовано с условиями оплаты товара [32].

Итак, неустойка несет за собой много функций, одной из которой, самой важной, является обеспечительная или, по-другому, стимулирующая. Она обеспечивает защиту прав и интересов сторон в договорных отношений.

Так же выделяются и другие функции, такие как компенсационная, охранительная, сигнализационная и другие функции. Этот список не является исчерпывающим и увеличивается в процессе деятельности ученых-юристов.

Неустойка является не только способом обеспечения исполнения обязательств, но и выступает в качестве меры ответственности должника перед кредитором за неисполнение обязательств.

Для привлечения к ответственности наличие в совокупности признаков, образующих состав данного гражданского правонарушения, таких как: противоправное поведение должника, причинная связь между противоправным поведением и наступившими последствиями, а также наличие вины должника.

**ГЛАВА 2**

**ВИДЫ НЕУСТОЙКИ**

**2.1 Понятие штрафа и пени**

При включении условия о неустойке в текст договора необходимо точно определить ее вид – штраф или пеня. В судебной практике имеются примеры, когда при указании в тексте договора нормы о взыскании штрафа за каждый день просрочки, суд признавал такое условие согласованным как неустойку в виде разового взыскания суммы штрафа, и соответственно взыскивал штраф не за период просрочки, а в виде разового платежа. Учитывая отсутствие законодательного определения штрафа и пени, такая практика представляется необоснованной. Однако данная норма не догма и в большинстве случаев суд не обращает внимания на наименование вида неустойки, а смотрит на суть соглашения.

В то же время, необходимо обратить внимание на то, что законодатель не установил достаточно точного разграничения понятия «штраф» и «пеня», что иногда является причиной невозможности их точного определения и разграничения. Таким образом, поскольку в законодательстве отсутствует определение понятий «штраф» и «пеня», разберем сущность каждого из данных способов обеспечения исполнения обязательства.

Практика исходит из того, что штраф представляет собой однократно взыскиваемую денежную сумму за просрочку исполнения обязательства [17]. При данном виде неустойки существенное значение имеет сам факт неисполнения или просрочки исполнения обязательства, период же просрочки определяющего значения не имеет.

Размер штрафа может быть установлен в виде:

1. Фиксированной суммы в белорусских рублях;
2. Фиксированной суммы в валюте;
3. Определенного количества базовых величин;
4. Процентов от суммы задолженности и др. [29].

При установлении в договоре штрафа необходимо четко и грамотно сформулировать условия договора. Примеры формулировок: «В случае непредставления документов, перечисленных в п. 2.5 настоящего Договора, в срок, установленный в п. 2.6 настоящего Договора, Исполнитель уплачивает штраф в размере суммы в белорусских рублях, эквивалентной 20 (двадцати) дол. США по курсу Национального банка Республики Беларусь на день уплаты штрафа, за каждый непредставленный документ», «В случае выявления факта некачественного выполнения работ Исполнитель уплачивает штраф в размере 5% от стоимости некачественно выполненных работ за каждый факт выявления таких работ», «В случае несвоевременной оплаты оказанных услуг Заказчик уплачивает штраф в размере ставки рефинансирования от стоимости оказанных услуг».

Для однозначного понимания, в каком размере будет взыскиваться штраф, рекомендуем указывать условие его уплаты. Например: «Штраф может уплачиваться за каждый факт нарушения или за нарушение какого-либо условия в течение определенного периода времени».

При неустойке в виде пени определяющее значение имеет именно период просрочки исполнения (количество дней просрочки). Пеня начисляется непрерывно за каждый день просрочки в течение определенного времени или всего периода просрочки. На практике пеня может определяться, в частности, в процентном отношении к сумме неисполненного обязательства. При этом распространенным является указание в договоре (если речь идет о договорной неустойке) максимального предела пени [25, с. 244-245]. Законодательство также не запрещает сторонам устанавливать пеню в виде твердой денежной суммы, вносимой должником за каждый день просрочки исполнения обязательства. Здесь же, наоборот, не только кредитор, но и должник заинтересован в том, чтобы обязательство было исполнено в ближайшее время [13, c. 662].

Размер пени может определяться исходя из установленного в договоре процента от какой-либо суммы. Например, от суммы задолженности, или от общей суммы договора и т.д. Чтобы понять разницу между этими вариантами, рассмотрим пример:

ООО «Поставщик» и ОАО «Покупатель» заключили договор на поставку нескольких партий товара на общую сумму 10000 бел. руб. Срок оплаты - 5 календарных дней после дня поставки товара.

ООО «Поставщик» поставил первую партию товара по ТТН № 1 на сумму 1000 бел. руб. 01.03.2017, вторую - по ТТН № 2 на сумму 5000 бел. руб. 09.03.2017.

ОАО «Покупатель» оплатил первую партию товара своевременно. За вторую партию товара он перечислил 4000 бел. руб. 20.03.2017 (т.е. просрочка составила 5 календарных дней) и 1000 бел. руб. 27.03.2017 (т.е. просрочка составила 12 календарных дней).

Сумма пени за просрочку оплаты составит:

1. 32 руб., если пеня в договоре установлена в размере 0,1% от суммы задолженности (0,1% x 4000 бел. руб. x 5 календарных дней + 0,1% x 1000 бел. руб. x 12 календарных дней);
2. 60 руб., если пеня в договоре установлена в размере 0,1% от стоимости товара, указанного в ТТН (0,1% x 5000 бел. руб. (стоимость товара, поставленного по ТТН № 2) x12 календарных дней);
3. 72 руб., если пеня в договоре установлена в размере 0,1% от суммы поставленного товара (0,1% x 6000 бел. руб. (стоимость товара, поставленного по ТТН № 2 и ТТН № 1) x 12 календарных дней);
4. 120 руб., если пеня в договоре установлена в размере 0,1% от суммы договора (0,1% x 10000 бел. руб. (стоимость товара, поставленного по ТТН № 2 и ТТН № 1) x 12 календарных дней).

Также размер пени может зависеть от ставки рефинансирования. Однако при согласовании такого размера пени стороны договора допускают ряд ошибок. Одну из них покажем на следующем примере.

ООО «Исполнитель» и ООО «Заказчик» заключили договор на выполнение работ. Стоимость работ составляет 5000 бел. руб. ООО «Исполнитель» просрочил выполнение работ на 20 календарных дней. За просрочку выполнения работ в договоре установлена пеня в размере ставки рефинансирования Национального банка Республики Беларусь от стоимости работ за каждый день просрочки оплаты.

При буквальном толковании этого условия сумма пени за 20 календарных дней просрочки составит 15000 бел. руб. (15% (ставка рефинансирования) x 5000 бел. руб. x 20 календарных дней).

В рассмотренном примере имелось в виду среднедневная ставка рефинансирования, но при указанной формулировке ООО «Заказчик» вправе требовать пеню в размере 15000 бел. руб.

Встречается и такая формулировка: «Размер штрафных выплат составляет 0,1% от ставки рефинансирования за каждый день просрочки». Ставка рефинансирования - это процентный показатель. Согласовывая такую формулировку, стороны забывают сделать ссылку на величину, к которой привязан этот процентный показатель (неуплаченная сумма, стоимость работ и т.д.) [15].

Также желательно указывать день, на который принимается ставка рефинансирования для расчета пени. Ведь за период действия договора и просрочки данный показатель может измениться. Примеры формулировки условия договора: «За просрочку оплаты Заказчик уплачивает пеню в размере ставки рефинансирования, установленной Национальным банком Республики Беларусь на день оплаты и исчисленной в расчете на 1 день, от стоимости оказанных услуг за каждый день просрочки», «В случае просрочки оказания услуг Заказчик вправе требовать от Исполнителя уплаты неустойки в размере 0,1% от ставки рефинансирования, установленной Национальным банком Республики Беларусь на день оказания услуг, от стоимости неоказанных услуг за каждый день просрочки».

Сумма пени зависит от периода, за который она рассчитывается. В частности, период может определяться в календарных или рабочих днях. На примере это будет выглядеть следующим образом: ООО «Заказчик» и ООО «Исполнитель» заключили договор на оказание консультационных услуг стоимостью 15000 бел. руб. Срок оплаты - 5 календарных дней после подписания сторонами акта оказанных услуг. Стороны подписали акт 01.02.2017. Следовательно, ООО «Исполнитель» должно оплатить услуги не позднее 06.02.2017. Оплату оно произвело 07.04.2017, т.е. просрочка составила 59 календарных дней, или 42 рабочих дня.

Сумма пени за просрочку оплаты составит:

1) 630 руб., если по договору ее размер составляет 0,1% от стоимости услуг за каждый рабочий день просрочки (0,1% x 15000 бел. руб. x 42 рабочих дня);

2) 885 руб., если по договору ее размер составляет 0,1% от стоимости услуг за каждый календарный день просрочки (0,1% x 15000 бел. руб. x 59 рабочих дней) [16].

Как видно, различия имеют место быть только в методе исчисления штрафа и пени.

Следует отметить, что и в юридической литературе вопрос о соотношении понятий «неустойка», «штраф» и «пеня» так же решается не всегда однозначно.

Так, содержание статьи 311 ГК Республики Беларусь целесообразно изложить в следующей редакции:

Статья 311. Понятие неустойки

1. Неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законодательством или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору, если иное не предусмотрено законодательными актами, в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения.

Штраф - однократно взыскиваемая неустойка. Штраф устанавливается в процентах от суммы неисполненного обязательства либо в твердой денежной сумме.

Пеня - денежная сумма, взыскиваемая при просрочке исполнения обязательства и начисляемая непрерывно за каждый день просрочки в течение определенного времени или всего периода просрочки. Она определяется в процентном отношении к сумме невыполненного обязательства с учетом определенного временного периода.

Итак, штраф взыскивается на основании просрочки обязательства и иных правонарушений. Пеня же, в свою очередь, взыскивается на основании просрочки исполнения обязательства целиком или его части. Штраф устанавливается в виде процентов от величины невыполненного обязательства или в виде твердой денежной суммы, а пеня - исключительно в виду процента от суммы обязательства. Пеня взыскивается непрерывно за каждый установленный период времени, например, ежедневно, до исполнения обязательства, а штраф взыскивается однократно.

**2.2 Законная и договорная неустойка**

Выделяют следующие **виды неустойки в** зависимости от ее источника:

1. Законная неустойка предусмотрена актами законодательства;
2. Договорная неустойка – ее наличие и взыскание предусмотрено договором сторон.

Так, в соответствие с [п. 2 ст. 32](http://etalonline.by/?type=text&regnum=H10200090#scrollInto#&article=32&point=2) Закона Республики Беларусь от 09.01.2002 № 90-З «О защите прав потребителей» за нарушение сроков устранения недостатков выполненной работы (оказанной услуги) исполнитель уплачивает потребителю за каждый день (час, если срок определен в часах) просрочки неустойку в размере одного процента цены выполнения работы (оказания услуги), а если цена выполнения работы (оказания услуги) договором о выполнении работ (оказании услуг) не определена – в размере одного процента общей цены заказах [3].

Примечательно, что стороны вправе изменить размер законной неустойки лишь в том случае, если норма акта законодательства, которая ее предусматривает, дает право сторонам самостоятельно определить размеры этой санкции: п. 2 ст. 313 ГК Республики Беларусь гласит, что размер законной неустойки может быть изменен соглашением сторон, если законодательство этого не запрещает. Соответственно, запрет изменения размера законной неустойки должен быть прямо указан в законодательстве. Если же такой запрет отсутствует, то размер неустойки может быть изменен.

Согласно подп. 1.3 п. 1 постановления Совета Министров Республики Беларусь от 28.02.2005 № 221 «О дополнительных мерах по обеспечению расчетов за мясную и молочную продукцию и внесении дополнений и изменения в некоторые постановления Правительства Республики Беларусь» **не допускается уменьшение размера неустойки,**определенного п. 2 постановления Совета Министров Республики Беларусь от 31.07.2003 № 1014 «О расчетах за мясную и молочную продукцию» [4].

Изменение размера неустойки, установленного законодательством, возможно, как путем изменения правил ее исчисления (например, дневной ставки неустойки, вместо почасовой), так и путем установления максимального предела взыскания неустойки (к примеру, не более 20 % от общего размера задолженности, независимо от того, как давно обязательство было не исполнено) [11, c. 241].

Следует отметить, что диспозитивность в отношении законных неустоек законодатель применяет крайне редко, давая сторонам возможность, как правило, только увеличивать по соглашению сторон их размер по отношению к размеру, установленному тем или иным нормативным правовым актом [24, c. 316].

В соответствии с [п. 87](http://etalonline.by/?type=text&regnum=C29801450#scrollInto#&point=87) Правил заключения и исполнения договоров строительного подряда, утвержденных постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 30.06.2011 № 1450 (далее Правила), по соглашению сторон установленные настоящими Правилами **размеры ответственности могут быть увеличены [10].**

Кроме законной неустойки, при нарушении поставщиком или покупателем своих договорных обязательств могут применяться следующие формы ответственности:

1. Договорная неустойка за ненадлежащее исполнение или неисполнение обязательств (пеня, штраф);
2. Проценты за пользование чужими денежными средствами по ст. 366 ГК Республики Беларусь;
3. Взыскание убытков (ст. 364 ГК Республики Беларусь);
4. Отказ от исполнения договора или расторжение договора [28].

В силу того, что договором является соглашение сторон, то одна из сторон вправе предложить установить любой размер неустойки, и стороны должны будут прийти к консенсусу. Установленная сумма и будет считаться договорной неустойкой.

Таким образом, договорной нестойкой признается сумма и форма неустойки, установленная по согласию сторон. Ее взыскание предусмотрено условиями договора.

С учетом положений о свободе договора стороны вправе самостоятельно определять размер и порядок расчета неустойки, устанавливаемой за нарушение обязательства.

При включении в договор условия о неустойке необходимо учитывать следующее:

1. Форма соглашения о неустойке.

Соглашение о неустойке должно быть заключено в письменной форме. Несоблюдение такой формы влечет недействительность соглашения о неустойке (ст. 312 ГК Республики Беларусь).

На практике указанная норма означает,  что соглашение о неустойке может иметь форму отдельного соглашения применимого к определенному обязательству либо обязательствам возникающим в процессе взаимоотношений сторон (такое соглашение можно считать  определяющим договорную неустойку, так как устанавливается она по договоренности сторон и применяется к договорам заключенным в письменной либо устной форме),  либо  в виде соглашения включенного в договор и предусматривающего ответственность за нарушение его условий[11, c. 241] (Приложение А, приложение Б).

Письменная форма соглашения о неустойке обязательна для последующего взыскания штрафных санкций. Некоторые коммерческие структуры, ввиду отсутствия определенной правовой подготовки подменяют письменное соглашение о неустойке, устным. На практике это выглядит примерно так: «Мы вам поставляем товар, а вы, если не заплатите, платите пеню – три процента за каждый день». Естественно, для судебных органов такое соглашение не несет никакого смысла и является ничтожным [31].

В судебной практике условие договора о неустойке считается согласованным, если стороны письменно определили денежную сумму, которая подлежит уплате в случае нарушения (неисполнения, ненадлежащего исполнения) обязательства.

Целесообразней всего, письменную форму соглашения о неустойке соблюдать путем включения в договор соответствующих условий – это удобно и с точки зрения упрощения процедуры заключения договора и с позиций удобства взыскания неустойки.

Таким образом соглашение о неустойке является типичнейшим обеспечительным обязательством договорного типа (за исключением варианта законной неустойки), и для единообразного применения норм о таких обязательствах целесообразным является использования понятия «договор о неустойке» [26, c. 108].

1. Размер неустойки.

При установлении размера неустойки необходимо учитывать несколько обстоятельств – для выполнения функции обеспечения исполнения обязательств, размер неустойки должен быть достаточным, чтобы «подталкивать» нарушителя к выполнению договорных обязательств, но в то же время несоразмерная неустойка может оттолкнуть потенциального контрагента либо осложнить процесс заключения договора. В то же время размер неустойки должен обеспечивать компенсацию возможных убытков понесенных потерпевшей от ненадлежащего исполнения обязательств, стороной.

Необходимо так же отметить, что стороны могут устанавливать свой размер неустойки, приемлемый для них, но другой, по отношению к законной неустойке. Важным критерием будет в данном случае будет выступать то, что обе стороны согласны на такие условия и отсутствует прямой запрета в законодательстве [34].

В общем, при определении размера неустойки важно найти «золотую середину» — величину учитывающую и традиции договорных отношений, сложившихся между сторонами, и соблюдение функции обеспечения исполнения обязательств и покрытие возможных убытков.

В случае рассмотрения заявленного стороной требования в приказном производстве суд не уменьшает размер взыскиваемой неустойки ([п.6](http://bii.by/tx.dll?d=214759&a=31#a31) постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 27.05.2011 № 9 «О некоторых вопросах приказного производства») [7].

Например, размеры законной неустойки (штрафа), установленные в п. 91 - 93 Положения о поставках товаров в Республике Беларусь от 08.07.1996 года № 444 (далее – Положение о поставках товаров), могут быть уменьшены в договоре в соответствии с п. 2 ст. 313 ГК Республики Беларусь [8]. Не допускается, в частности, понижение размера законной неустойки в виде пени, которая установлена п. 2 постановления «О дополнительных мерах по обеспечению расчетов за мясную и молочную продукцию и внесении дополнений и изменения в некоторые постановления Правительства Республики Беларусь».

Суд вправе уменьшить неустойку (как законную, так и договорную), если она явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства (ч. 1 ст. 314 ГК Республики Беларусь).

Критерии несоразмерности определяются судом в каждом конкретном случае. Это могут быть:

1. чрезвычайно высокий процент неустойки, установленный в договоре;
2. значительное превышение суммы неустойки над суммой возможных убытков (в том числе превышение суммы неустойки над суммой невозвращенного долга);
3. непродолжительный срок исполнения обязательства и др.
4. Размер уплаченных процентов за пользование чужими денежными средствами, которые компенсируют в определенной части последствия, вызванные нарушением денежного обязательства.

В случае рассмотрения требования стороны договора в приказном производстве (без разбирательства и вызова сторон) (ст. 220 Хозяйственного процессуального кодекса №219-З от 15.12.1998 года (далее - ХПК Республики Беларусь)) суд не уменьшает размер взыскиваемой неустойки (п. 6 постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь «О некоторых вопросах приказного производства» [7]).

Неустойка не подлежит уменьшению судом, если она соразмерна последствиям нарушения обязательства. Препятствует уменьшению неустойки судом наличие обстоятельств, которые не подтверждают ее несоразмерность последствиям нарушения обязательства. К примеру, неустойка не может быть уменьшена в связи с:

1. тяжелым финансовым положением ответчика;
2. задержкой исполнения обязательств дебиторами ответчика перед ним;
3. большой кредиторской задолженностью ответчика;
4. наличием вины истца в нарушении ответчиком обязательств (к примеру, в случае приостановки исполнения встречного обязательства в соответствии с п. 2 ст. 309 ГК Республики Беларусь);
5. отсутствием вины ответчика в нарушении им своих обязательств и др. Сторона договора не может быть полностью освобождена судом от уплаты неустойки на основании ст. 314 ГК Республики Беларусь (Приложение В, Приложение Г) [18].
6. Основание возникновения обязанности по уплате неустойки.

При формулировании условия договора о неустойке необходимо четко определить то нарушение, за которое подлежит уплате неустойка. Так, например, если в договоре установлена неустойка за «отказ от оплаты поставленного товара», она не может быть применена, если стороной допущена просрочка оплаты. Неустойка, установленная в договоре подряда, предусматривающем выполнение работ по этапам, за «просрочку срока выполнения работ, предусмотренных настоящим договором», не всегда может быть применена, если нарушен срок выполнения конкретного этапа работ, а не окончательный срок выполнения всех работ в целом;

1. Порядок расчета неустойки.

Порядок расчета неустойки также должен быть определен договором.

Отсутствие четко прописанного порядка расчета неустойки может привести к признанию соглашения о неустойке незаключенным и, следовательно, к невозможности взыскания неустойки в целом, либо в случае судебного спора – к увеличению или уменьшению размера присуждаемой неустойки по сравнению с тем размером, на который рассчитывала сторона.

Так, арифметической базой для расчета неустойки в договоре может выступать:

1. сумма всего обязательства по договору;
2. сумма неисполненного обязательства;
3. сумма платежа, который должна произвести сторона обязательства и др. [19, c. 456].

Итак, письменная форма такого соглашения является соблюденной, если:

1. Стороны включат условие о неустойке непосредственно в договор;
2. Стороны заключат в письменной форме соглашение о неустойке к договору;
3. Стороны заключат отдельный договор о неустойке.
	1. **Классификация неустойки в зависимости от соотношения с причиненными убытками**

Закон содержит специальную норму (абз. 1 п. 1 ст. 365 [ГК](http://etalonline.by/?type=text&regnum=HK9800218) Республики Беларусь), которая устанавливает общее правило о соотношении неустойки с убытками, причиненными неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства, обеспеченного неустойкой.

### **Выделяют следующую классификацию неустойки в зависимости от ее соотношения с убытками:**

* 1. **Зачетная неустойка** – убытки взыскиваются только в сумме, превышающей размер уплаченной или взысканной неустойки.

Так, причиненные убытки могут возмещаться в части, не покрытой неустойкой (так называемая зачетная неустойка), т.е. неустойка засчитывается в общий размер убытков. В случае, если применяется законная неустойка, вопрос о соотношении неустойки и убытков, как правило, решается в самом законе. В договорной неустойке стороны довольно часто ограничиваются лишь указанием на размер и основания уплаты неустойки, оставляя вопрос о соотношении неустойки и убытков неразрешенным. Именно в этом случае подлежит применению норма, содержащаяся в п. 1 ст. 365 ГК Республики Беларусь.

Во всех случаях, когда вид неустойки не определен (в законе или в договоре), применяется зачетная неустойка.

**Для примера,н**еустойка за нарушение обязательства составляет 100 руб., убытки за нарушение этого же обязательства – 150 руб. Следовательно, при зачетной неустойке с лица, нарушившего обязательство, можно взыскать 100 руб. неустойки и 50 руб. убытков (150 минус 100)

Смысл зачетной неустойки - снятие с кредитора бремени доказывания убытков в части, покрытой неустойкой. Суммарного же увеличения размера ответственности не происходит.

* 1. **Штрафная неустойка** – взыскивается и неустойка, и все понесенные убытки.

Штрафная неустойка предоставляет кредитору возможность взыскать с должника и неустойку, и убытки в полном объеме [33]. Эта разновидность неустойки потому и называется штрафной, что носит карательный характер. Необходимо помнить, что штрафная неустойка имеет место только тогда, когда она специально предусмотрена для конкретного нарушения законом или договором. Причем в последнем случае существует определенная особенность, без которой возникновение штрафной неустойки в силу договора невозможно: для действия штрафной неустойки недостаточно одного лишь упоминания в договоре о ней и (или) об убытках. В каждом случае сторонам необходимо прямо указывать на то, что она подлежит взысканию сверх убытков в полном размере. Иных оснований возникновения штрафной неустойки помимо указанных не существует.

**Например,**[пунктом 2 ст. 15](http://etalonline.by/?type=text&regnum=H10200090#scrollInto#&article=15&point=2)Закона Республики Беларусь «О защите прав потребителей» предусмотрено, что убытки, причиненные потребителю, подлежат возмещению в полном объеме сверх неустойки, установленной законодательством или договором [3].

В ситуации, аналогичной приведенной выше, с лица, нарушившего обязательство, при штрафной неустойке можно взыскать 100 руб. неустойки и 150 руб. убытков.

Этот вид неустойки используется при наиболее грубых и значительных нарушениях обязательств, например, при некачественной поставке продукции и товаров массового потребления.

* 1. **Альтернативная неустойка** – взыскивается либо неустойка, либо убытки. Она предоставляет кредитору право выбора вида взыскания неустойки или убытков. Хотя в законодательстве данный вид неустойки широкого применения не нашел, стороны не лишены права предусмотреть в договоре альтернативную неустойку как способ обеспечения исполнения обязательств. По сравнению с исключительной неустойкой, альтернативная неустойка является более гибким инструментом защиты нарушенного права кредитора, предоставляя ему несколько большую свободу в выборе средств правовой защиты.

В ситуации, аналогичной приведенной выше, с лица, нарушившего обязательство, при альтернативной неустойке можно взыскать либо 100 руб. неустойки, либо 150 руб. убытков.

* 1. **Исключительная неустойка** – взыскивается только неустойка, но не убытки [22, c. 108].

Как и в случае со штрафной и альтернативной неустойкой, неустойка является исключительной, если это прямо предусмотрено законодательством или договором.

Такая неустойка взыскивается вместо убытков. Стороны, устанавливая размер неустойки, будут учитывать и возможную сумму за ущерб, то есть фактический размер неустойки будет составлять сумму и самой неустойки, и материальную компенсацию за возможно причиненный ущерб в силу ненадлежащего исполнения обязательства. Однако следует помнить, что установив высокий размер неустойки в соответствие со ст. 314 ГК Республики Беларусь суд вправе по своему усмотрению или по ходатайству одной из сторон уменьшить неустойку, явно несоразмерную последствиям нарушения обязательства.

В ситуации, аналогичной приведенной выше, с лица, нарушившего обязательство, при исключительной неустойке можно взыскать лишь 100 руб. неустойки. Убытки взысканию не подлежат.

При определении размера неустойки следует учитывать, что законодательством или договором также может быть установлена ограниченная ответственность ([ст. 371](http://etalonline.by/?type=text&regnum=HK9800218#scrollInto#&article=317), [п. 2 ст. 365 ГК](http://etalonline.by/?type=text&regnum=HK9800218#scrollInto#&article=365&point=2) Республики Беларусь), когда убытки в части, не покрытой неустойкой, либо сверх нее, либо вместо нее могут быть взысканы до установленных ограничением пределов [15].

Законодательством может быть установлена императивная норма на использование определенного вида неустойки. Следует отметить, что если установленный нормативными правовыми актами размер законной неустойки может быть в некоторых случаях изменен, то ее вид – нет (даже по соглашению сторон). Более того, исходя из диспозитивности норм действующего гражданского законодательства, по общему правилу императивным образом не установлены минимальные или максимальные размеры для каждой разновидности неустойки [5, с. 456]. В случае установления соглашением сторон определенного размера неустойки, последующее ходатайство в суде одной из сторон (кредитора в обязательстве) об увеличении размера неустойки не возможно, так же как и суд не наделен такими полномочиями. Это обстоятельство следует учитывать при формулировке условий об ответственности в договоре в части выбора вида неустойки.

Таким образом, при включении условия о неустойке в текст договора необходимо точно определить ее вид – штраф или пеня. Штраф представляет собой однократно взыскиваемую денежную сумму за просрочку исполнения обязательства. При неустойке в виде пени определяющее значение имеет именно период просрочки исполнения (количество дней просрочки). Пеня начисляется непрерывно за каждый день просрочки в течение определенного времени или всего периода просрочки. На практике пеня может определяться, в частности, в процентном отношении к сумме неисполненного обязательства.

Следует отметить, что и в юридической литературе вопрос о соотношении понятий «неустойка», «штраф» и «пеня» так же решается не всегда однозначно.

Так же выделяют законную и договорную неустойки.

**Законная неустойка** – неустойка, взыскание которой предусмотрено в нормативных правовых актах. Кредитор вправе требовать уплаты законной неустойки независимо от того, предусмотрена ли обязанность ее уплаты соглашением сторон.

Договорной нестойкой признается сумма и форма неустойки, установленная по согласию сторон. Ее взыскание предусмотрено условиями договора.

В случае принятие решении о заключении договорной неустойки необходимо:

1. Соблюдать необходимую (письменную) форму соглашения;
2. Грамотно установить размер неустойки, т.к. суд может уменьшить ее размер, например, в силу несоразмерности выплачиваемой неустойки и размера причиненного вреда.
3. Раскрыть все основания возникновения обязанности по уплате неустойки, а так же предусмотреть ситуации, в случае наступления которых сторона должна действовать определенным образом.
4. Установить точный порядок расчета неустойки.

Выделяют так же зачетную, штрафную, альтернативную и исключительную неустойки. Сопоставление этих видов неустойки и анализ правоприменительной практики указывают на то, что зачетная неустойка является наиболее «нейтральной» по отношению к остальным разновидностям неустойки. Штрафная - наиболее выгодна кредитору, поскольку кредитор выплачивает и неустойку, и сумму причиненного вреда. Альтернативная неустойка так же удобна в использовании при установлении ответственности, т.к. право выбора взыскания остается за кредитором. Исключительная неустойка представляет собой «заранее исчисленные убытки» и позволяет сторонам своевременно планировать последствия неисполнения договора.

**ГЛАВА 3**

**ПОРЯДОК ВЗЫСКАНИЯ НЕУСТОЙКИ**

Возможность реализации права на взыскание неустойки может зависеть от каждого конкретного обстоятельства.

Рассмотрим некоторые из возможных ситуаций.

Первая ситуация. Истечение срока действия договора, нарушение которого создало возможность взыскания неустойки. Само по себе истечение срока действия договора не влечет прекращения обязательств между сторонами, если иное не предусмотрено самим договором или законодательством (п. 3 ст. 395 ГК Республики Беларусь). Окончание срока действия договора также не освобождает стороны от ответственности за его нарушение (п. 4 ст. 395 ГК Республики Беларусь).

Однако если окончание срока действия договора все же влечет прекращение обязательств между сторонами, то основания для начисления неустойки у кредитора после окончания срока действия договора отсутствуют ввиду того, что в связи с прекращением обязательства отсутствует просрочка исполнения. Данный вывод также подтверждается юридической доктриной и судебной практикой.

Вторая ситуация. Расторжение договора. Пленум Верховного Суда России разъясняет, что по общему правилу, если при расторжении договора основное обязательство прекращается, неустойка начисляется до момента его прекращения [12].

В белорусской законодательстве же нет четкой регламентации данного положения, поэтому необходимо исследовать нормы законодательства постатейно.

Итак, в силу п. 1 ст. 423 ГК Республики Беларусь при расторжении договора обязательства сторон прекращаются. Данная норма не предусматривает каких-либо исключений ни для основного обязательства, ни для обеспечительного. Значит, что абсолютно все обязательства перед сторона прекращаются. На сегодня это императивное предписание.

С точки зрения структуры договора обязательство можно определить в качестве его предмета. Имеется в виду исполнение так называемой основной обязанности и реализация основного права.

Это позволяет сделать вывод, что не может быть предметом договора взыскание неустойки. Следовательно, спорным считается вывод, что в силу п. 1 ст. 379 ГК Республики Беларусь надлежащее исполнение прекращает обязательство. Дело в том, что неустойка выступает не обязательством, а способом обеспечения его исполнения. При нарушении обязательства неустойка становится формой ответственности. То есть соглашение о неустойке не выступает в качестве отдельного договора и не приобретает самостоятельный характер, а является акцессорным по отношению к основному обязательству.

Данная позиция нашла отражение в п. 1 ст. 365 ГК Республики Беларусь. Согласно этой норме, если за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства стороны установили неустойку, убытки должны возмещаться в не покрытой ею части.

Нормы ГК Республики Беларусь не указывают на взаимосвязь между основным и обеспечительным обязательством при прекращении основного. Такая взаимосвязь существует только применительно к их недействительности. При этом недействительность основного обязательства влечет недействительность обеспечивающего обязательства, если законодательство не предусматривает иного.

Это позволяет сделать вывод о том, что обязательства по выполнению условий договора действуют до полного исполнения. Они относятся только к основному долгу и не могут быть основанием для взыскания неустойки после расторжения договора. Разъясняя, можно сказать, что после расторжения договора должник обязан уплатить основной долг, а неустойка начисляется исключительно до момента расторжения этого договора.

В этом случае ссылка на п. 1 ст. 379 ГК Республики Беларусь несостоятельна. С момента ненадлежащего исполнения договора неустойка утрачивает обеспечительную функцию. Она трансформируется в гражданско-правовую ответственность.

Неустойку, рассматриваемую как форму гражданско-правовой ответственности, можно включить в договор только как элемент основного обязательства.

Глава 26 ГК Республики Беларусь определяет основания прекращения обязательства, и так как неустойка не может выступать в качестве предмета договора, то невыплата неустойки не может влечь за собой поводом для расторжения договора в одностороннем порядке.

Кроме того, к ответственности в форме взыскания неустойки субъекта можно привлечь только на основании условий конкретного договора либо в силу требований законодательства.

Таким образом, автор считает целесообразным регламентировать возможность взыскания неустойки в конкретных случаях после расторжения договора для упрощения системы судебных разбирательств и усовершенствования законодательной системы.

 Третья ситуация. Перемена лица в обязательстве (уступка права требования или перевод долга) меняет лишь сторону в обязательстве, но не влечет его прекращение, что позволяет сторонам, в частности кредитору (как новому, так и первоначальному), требовать от должника уплаты неустойки. Для нового кредитора такая возможность обусловлена ст. 355 ГК Республики Беларусь.

Возможность же взыскания с должника неустойки для первоначального кредитора обусловлена тем, что он не всегда выбывает полностью из обязательства. Если первоначальный кредитор уступает свое право лишь частично, то он сохраняет за собой право начислять неустойку на ту часть задолженности, которая образовалась (и не была погашена) до уступки требования. Определяющим фактором в данном примере является сохранение способа обеспечения исполнения обязательства.

Таким образом, исходя из установленного законодательством императивного правила, соглашение о неустойке должно быть в обязательном порядке совершено в письменной форме. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность соглашения о неустойке.

Истечение срока действия договора (в случае если это влечет прекращение обязательств между сторонами), равно как и расторжение договора (как по соглашению сторон, так и в судебном порядке), лишает стороны права требовать друг от друга уплаты неустойки по причине того, что в связи с прекращением обязательства отсутствует просрочка исполнения. Перемена же лица в обязательстве не лишает стороны возможности взыскания неустойки по причине сохранения части субъектного состава в обязательстве, самого обязательства и способа его обеспечения.

В общем-то и целом, уплата неустойки возможна в добровольном порядке, однако это является достаточно редким явлением. Поэтому, в случае невыплаты неустойки добровольно, кредиторы должны обратиться в суд для взыскания неустойки.

Требование о взыскании неустойки может быть заявлено либо совместно с суммой основного долга, либо после взыскания (уплаты) основного долга. Не допускается взыскание неустойки, если сумма основного долга не была погашена или взыскана.

До обращения в суд с иском по спорам, возникающим между юридическими лицами и (или) индивидуальными предпринимателями, обязательным является предъявление претензии (письменного предложения о добровольном урегулировании спора), если иное не установлено ГК Республики Беларусь, иными законодательными актами или договором (часть вторая п.2 ст.10 ГК Республики Беларусь).

Согласно приложению ХПК Республики Беларусь в претензии необходимо указывать:

1. Фамилию, собственное имя, отчество (наименование) заявителя претензии и лица (лиц), которому претензия предъявляется (получателя претензии), их место жительства (место пребывания) или место нахождения;
2. Дату предъявления претензии;
3. Обстоятельства, на основании которых предъявлена претензия;
4. Доказательства, подтверждающие эти обстоятельства;
5. Требования заявителя претензии со ссылкой на законодательство;
6. Сумма претензии и ее расчет, если претензия подлежит денежной оценке;
7. Банковские реквизиты заявителя претензии (при их наличии);
8. Перечень документов, прилагаемых к претензии;
9. Иные сведения [2].

К претензии необходимо прилагать копии документов, обосновывающих и подтверждающих предъявленные требования, либо выписки из них, которые отсутствуют у получателя претензии.

Претензия подписывается заявителем претензии или его представителем и направляется получателю претензии заказной корреспонденцией с обратным уведомлением или вручается под подпись (пп. 2-4 приложения к ХПК Республики Беларусь) (Приложение Д).

Принудительное взыскание неустойки возможно следующими способами:

1. Путем совершения исполнительной надписи нотариуса.

Обращение к нотариусу за совершением исполнительной надписи является наиболее оперативным способом взыскания неустойки, поскольку, как правило, нотариус совершает исполнительную надпись в день обращения.

В силу [п. 1 Указа](http://etalonline.by/?type=text&regnum=P31100366#load_text_none_26_1) Президента Республики Беларусь «О некоторых вопросах нотариальной деятельности» от 11.08.2011 № 366 (далее – [Указ № 366](http://etalonline.by/?type=text&regnum=P31100366#load_text_none_26_1)) нотариусы с соблюдением порядка и условий, предусмотренных законодательными актами, совершают исполнительные надписи по требованиям юридических лиц (индивидуальных предпринимателей) о взыскании задолженности по договорам купли-продажи, поставки, подряда, перевозки, возмездного оказания услуг, хранения, неустойки (штрафа, пени) в связи с такой задолженностью, если ее уплата предусмотрена законодательством или договором, признанных должником в письменной форме [5].

Однако [Указом № 366](http://etalonline.by/?type=text&regnum=P31100366#load_text_none_26_1) предусмотрены и случаи, когда взыскание неустойки на основании исполнительной надписи производится независимо от признания ее должником – например, при взыскании неустойки за ненадлежащее исполнение кредитного договора.

1. В порядке приказного производства.

Приказное производство является упрощенным порядком взыскания задолженности в судебном порядке. По итогам процесса суд принимает решение (выносит определение о судебном приказе) без разбирательства и вызова сторон, на основании представленных документов по заявлению взыскателя (ч. 1 [ст. 220 ХПК](http://etalonline.by/?type=text&regnum=HK9800219#scrollInto#&Article=220) Республики Беларусь).

Обратиться за взысканием неустойки в порядке приказного производства можно при условии невозможности взыскания путем совершения исполнительной надписи нотариуса.

Требования взыскателя должны носить бесспорный характер (основываться на документах, подтверждающих задолженность) либо признаваться (не оспариваться) должником, но не выполняться (ч. 2 [ст. 220 ХПК](http://etalonline.by/?type=text&regnum=HK9800219#scrollInto#&Article=220) Республики Беларусь).

1. В порядке искового производства.

Взыскание неустойки в порядке искового производства по сравнению с иными способами является самым длительным. Государственная пошлина, уплачиваемая при обращении в суд с исковым заявлением, значительно выше госпошлины, уплачиваемой при обращении в суд в порядке приказного производства, либо расходов по совершению исполнительной надписи нотариусом.

Взыскание неустойки в порядке искового производства при наличии для этого оснований (неисполнение ответчиком обязательств, наличие установленной в законодательстве или в договоре ответственности в виде неустойки за данное нарушение и т.д.) производится судом на основании иска (Приложение Е) изучения обстоятельств дела и доказательств независимо от согласия или несогласия должника.

Однако это трудоемкий и долгий процесс. Поэтому автор, предлагает в целях совершенствования действующего законодательства и практики его применения следовало бы предусмотреть обязательное досудебное урегулирование споров о взыскании неустойки либо упрощенной судебной процедуры (заочного рассмотрения споров по бесспорным искам).

Итак, возможность взыскания неустойки всегда зависит от обстоятельств:

1. Срок действия договора, в котором предусмотрено взыскание неустойки;
2. Расторжение самого договора.
3. Перемена лиц в обязательстве.

Возможность реализации права на защиту от недобросовестного контрагента существует всегда и действующее законодательство нацелено на защиту прав и интересов кредитора. Таким образом, каждый конкретный случай стоит детального изучения.

В Республике Беларусь варианты взыскания неустойки достаточно обширны: путем совершения исполнительной надписи нотариуса, в порядке искового и в порядке приказного производств.

**ГЛАВА 4**

**УМЕНЬШЕНИЕ НЕУСТОЙКИ**

* 1. **Уменьшение размера неустойки в судебном порядке**

Несмотря на всю привлекательность такого средства обеспечения исполнения обязательства как неустойка, не стоит стремиться установить в договоре максимально большой размер неустойки. Связано это с тем, что если дело дойдет до судебного разбирательства, то суд в определенных случаях имеет право уменьшать подлежащую выплате неустойку. Так, согласно ст. 314 ГК Республики Беларусь, если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, суд вправе уменьшить неустойку. В данном случае суд стоит на страже интересов именно недобросовестного должника, нарушившего требования конкретного обязательства. Такие действия суда направлены на то, чтобы должник, не исполнивший или ненадлежащим образом исполнивший существующее обязательство, понес такие неблагоприятные последствия, которые были бы более-менее соразмерны тем последствиям, которые понес кредитор в результате неисполнения обязательства данным должником.

Рассматривая основания и порядок уменьшения неустойки согласно ст. 314 ГК Республики Беларусь, стоит обратиться к постановлению Президиума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 08.08.2002 № 24 «О некоторых вопросах применения хозяйственными судами статьи 314 Гражданского кодекса Республики Беларусь» (далее - постановление № 24) [6]. Однако следует уточнить, что постановление Президиума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь не является нормативным правовым актом, а значит, что оно носит для экономических судов скорее рекомендательный, а не императивный характер. Вместе с тем судебная практика показывает, что экономические суды в своей деятельности используют рассматриваемый документ.

Согласно постановлению № 24 уменьшение неустойки является правом, а не обязанностью суда. При этом неустойка может быть уменьшена как по ходатайству стороны по делу, так и по собственной инициативе суда [8]. В качестве основания для уменьшения размера неустойки выступает ее явная несоразмерность последствиям нарушения обязательства. Для решения данного вопроса необходимо сопоставить размер неустойки и последствия, которые наступили в результате просрочки исполнения или неисполнения обязательства.

Согласно Обзору судебной практики по применению хозяйственными судами ст. 314 Гражданского кодекса Республики Беларусь, одобренному постановлением Президиума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 30.10.2002 № 32 (далее - обзор), в качестве основной задачи судов при применении ст. 314 ГК Республики Беларусь выступает устранение несоразмерности неустойки последствиям нарушения обязательства до пределов, при которых она, с одной стороны, перестает быть явно несоразмерной, с другой - сохраняет для должника негативные последствия имущественного характера[6]. Из сказанного можно предположить, что размер неустойки необязательно должен быть в полной мере соразмерен последствиям неисполнения обязательства. Ведь ст. 314 ГК Республики Беларусь подразумевает недопустимость именно явной несоразмерности. Таким образом, если несоразмерность неустойки и последствия неисполнения обязательства не носят явного характера, то, как поясняет обзор, формально основания для уменьшения неустойки на основании ст. 314 ГК Республики Беларусь отсутствуют.

Весьма важным вопросом является определение конкретных критериев для установления явной несоразмерности, которыми можно руководствоваться при уменьшении неустойки. К таким критериям постановление № 24 относит чрезвычайно высокий процент неустойки, установленный в договоре; значительное превышение суммы неустойки над суммой возможных убытков (в том числе превышение суммы неустойки над суммой невозвращенного долга); непродолжительный срок исполнения обязательства [8]. Это является лишь примерным перечнем подобных критериев. Судебная практика показывает, что к критериям установления несоразмерности неустойки последствиям неисполнения обязательства также можно отнести, в частности, погашение основного долга к моменту рассмотрения дела в суде.

Каждый из упомянутых критериев носит сугубо оценочный характер, из чего следует, что в каждом конкретном случае тот или иной критерий подлежит детальному анализу со стороны суда. Вопрос о том, какие обстоятельства необходимо учитывать суду при рассмотрении вопроса об уменьшении неустойки, безусловно, является одним из определяющих. Разъяснением Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 25.05.2009 № 02-41/1206 «О применении статьи 314 Гражданского кодекса Республики Беларусь» судам рекомендовано при разрешении данного вопроса также выяснять наличие таких документально подтвержденных обстоятельств, как, например, одновременное применение к ответчику иных договорных санкций, вытекающих из неисполнения этого же обязательства, и их размер; размер договорной неустойки и его соотношение с обычно устанавливаемым размером по аналогичным договорам; длительность периода просрочки; наличие негативных последствий неисполнения обязательств ответчиком и их существенность для истца и некоторых других. Также предлагается учитывать недобросовестность отношения ответчика к предложениям истца о подтверждении своих имущественных обязательств (подписании акта сверки расчетов и т.п.) для подачи заявления о возбуждении приказного производства.

При разрешении вопроса об уменьшении неустойки судам предоставлено право учитывать уплаченные проценты за пользование чужими денежными средствами, которые компенсируют в определенной части последствия, вызванные нарушением денежного обязательства. Данное правило, в частности, предусмотрено п. 6 постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 21.01.2004 № 1 «О некоторых вопросах применения норм Гражданского кодекса Республики Беларусь об ответственности за пользование чужими денежными средствами».

Помимо того, что может выступать в качестве критериев для установления несоразмерности неустойки последствиям неисполнения обязательства, постановление № 24 также указывает на обстоятельства, которые не могут выступать в качестве таких критериев [6]. В частности, неустойка не может быть уменьшена в связи с тяжелым финансовым положением ответчика, задержкой исполнения перед ним обязательств его дебиторами, отказом поручителя от уплаты истцу суммы истребуемого долга, большой кредиторской задолженностью, недоимками в бюджет, наложением ареста на его расчетный счет и т.д.

Как было указано выше, право уменьшения неустойки предоставлено только суду. В связи с этим, учитывая принцип состязательности сторон, лицо, заявляющее ходатайство об уменьшении неустойки, должно представить доказательства, подтверждающие явную несоразмерность неустойки последствиям нарушения обязательства. Данное требование вытекает из содержания ст. 100 ХПК Республики Беларусь, согласно которой каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать те обстоятельства, на которые оно ссылается как на обоснование своих требований и возражений. Если же неустойка уменьшается по инициативе суда, то решение данного вопроса производится на основании имеющихся в деле доказательств.

Также стоит отметить, что законодательство предоставляет право суду уменьшить неустойку, при этом суд не вправе полностью освободить лицо от исполнения обеспечительного обязательства. Вместе с тем в обзоре отмечается, что на практике имеют место случаи, когда суд на основании ст. 314 ГК Республики Беларусь уменьшает неустойку более чем на 90%, ведь законодательством не установлен предел уменьшения неустойки. В обзоре также обращается внимание на то, что, применяя нормы ст. 314 ГК Республики Беларусь, необходимо помнить о соблюдении определенного баланса интересов кредитора и должника.

Рассматривая уменьшение неустойки, отметим, что законодательство в определенных случаях предусматривает запрет на применение права, предусмотренного ст. 314 ГК Республики Беларусь. В частности, согласно п. 7 постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 27.05.2011 № 9 «О некоторых вопросах приказного производства» рассмотрение дел в порядке приказного производства без разбирательства и вызова сторон исключает возможность реализации полномочий хозяйственного суда по уменьшению неустойки на основании ст. 314 ГК Республики Беларусь [7]. При этом, однако, при заявлении взыскателем требований в порядке приказного производства в состав требований неустойка может включаться только в том случае, если она признается должником.

В заключение отметим, что действующее законодательство предусматривает возможность уменьшения неустойки не только вследствие явной несоразмерности ее размера последствиям неисполнения обязательства со стороны должника. Правила статьи 314 ГК Республики Беларусь не затрагивают права должника на уменьшение размера его ответственности на основании ст. 375 ГК Республики Беларусь, которая предусматривает возможность уменьшения ответственности должника вследствие вины кредитора в неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательства.

Установленная законодательством или договором неустойка подлежит взысканию, как правило, с виновной стороны, обязанной нести имущественную ответственность. Согласно ст. 311 ГК Республики Беларусь кредитор не вправе требовать уплаты неустойки в случаях, если должник не несет ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства. Исходя из содержания ст. 375 ГК Республики Беларусь следует, что неустойка подлежит уменьшению, если будет доказано, что неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства произошло по вине обеих сторон. Суд также вправе уменьшить размер ответственности должника, если кредитор умышленно или по неосторожности содействовал увеличению размера убытков, причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства, либо не принял разумных мер к их уменьшению.

Так, согласно ст. 372 ГК Республики Беларусь, если иное не предусмотрено законодательством или договором, лицо, не исполнившее обязательство либо исполнившее его ненадлежащим образом при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение обязательства невозможно вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

* 1. **Альтернативные способы снижения неустойки**

 В случае, если неустойка, по мнению должника, завышена, ему следует заявлять о ее снижении на основании ст. 314 ГК Республики Беларусь, однако, если суд не удовлетворил ходатайство должника, а условие договора о неустойке нарушает принцип равенства сторон и является несправедливым, должник вправе прибегнуть к другим, альтернативным, способам защиты своих прав.

Первый и наиболее распространенный способ - **изменение договора в части условий о размере неустойки.** Суд имеет право изменить условия договора о неустойке, при наличии в совокупности следующих обстоятельств:

1) условие о размере неустойки явно обременительное для одной из сторон и существенным образом нарушает баланс интересов;

2) проект договора, содержащего несправедливые условия о неустойке, был предложен одной из сторон;

3) контрагент находился в затруднительном положении, при котором не представлялось возможным согласование иных условий взыскания неустойки.

Следует согласиться с мнением о том, что «самое затруднительное в данной ситуации - это доказать, что истец не мог повлиять на условия соглашения о неустойке» [32].

Вторым альтернативным способом является возражение о недопустимости применения договорных условий со ссылкой на злоупотребление правом. Должник имеет вправе заявить об отмене или изменении судом несправедливого условия о размере неустойки на основании ч. 1 п. 1 ст. 9 ГК Республики Беларусь, согласно которой не допускаются действия граждан и юридических лиц, осуществляемые исключительно с намерением причинить вред другому лицу, а также злоупотребление правом в иных формах.

Правила ст. 9 ГК Республики Беларусь не исключают возможности уменьшения размера неустойки только в той части, в которой просматривается явная несправедливость требования выплаты. По сути, для применения ст. 9 ГК Республики Беларусь ответчик должен доказать, как и тот факт, что неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, в рамках ст. 314 ГК Республики Беларусь, так и злоупотребление правом истцом в рамках п. 2 ст. 398 ГК Республики Беларусь, то есть предмет доказывания определенно становится более сложным.

Третий способ - признание сделки недействительной в части несправедливой неустойки на основании ст. 169 ГК Республики Беларусь. Так, сделка, не соответствующая требованиям законодательства, ничтожна, если законодательный акт не устанавливает, что такая сделка оспорима, или не предусматривает иных последствий нарушения.

ГК Республики Беларусь закрепляет принципы равенства и добросовестности сторон гражданско-правовых отношений и соразмерности мер гражданско-правовой ответственности. В связи с этим установление несправедливого размера неустойки нарушает требования законодательства. Для того, чтобы применить данный способ уменьшения неустойки, необходимо доказать, что несправедливая неустойка нарушает принцип равенства и добросовестности участников гражданско-правовых отношений, либо принцип соразмерности мер ответственности последствиям нарушения обязательства.

Отметим, что если размер неустойки лишь чрезмерно велик, заявлять о недействительности соответствующего условия на основании ст. 169 ГК Республики Беларусь нецелесообразно и достаточным является применение ст. 314 ГК Республики Беларусь. Оспаривание неустойки со ссылкой на ст. 169 ГК Республики Беларусь имеет смысл тогда, когда неустойка сама по себе относительно небольшая, но тем не менее несправедливая [4]. Например, когда против слабой стороны (поставщика) неустойка установлена в большем размере, чем против заказчика (нарушение принципа равенства), либо когда неустойка установлена в процентах не от суммы задолженности, а от всей цены договора (нарушение принципа соразмерности мер гражданско-правовой ответственности последствиям правонарушения).

Таким образом, рассмотренные способы снижения договорной неустойки могут применяться только в экстраординарных случаях, когда оснований для применения ст. 314 ГК Республики Беларусь не имеется, либо когда ее применения недостаточно для восстановления прав и законных интересов определенного лица.

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

Неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законодательством или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору, если иное не предусмотрено законодательными актами, в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения.

Неустойка как общее в широком смысле понятие включает следующие разновидности санкций, которые отличаются порядком исчисления:

1. Неустойку в узком смысле, которая исчисляется в процентном отношении от суммы неисполненного обязательства и взыскивается однократно;
2. Пеню, которая также исчисляется как процент от неисполненного обязательства, но взыскивается за каждый день просрочки;
3. Штраф, который устанавливается в твердой сумме и может взыскиваться как однократно, так и за определенные периоды времени (например, за каждый месяц нарушения обязательств).

Само соглашение о неустойке должно быть совершено в письменной форме независимо от формы основного обязательства. Несоблюдение письменной формы влечет недействительность соглашения о неустойке.

Широкое применение неустойки в целях обеспечения договорных обязательств обусловлено в первую очередь тем, что неустойка является упрощенным средством компенсации потерь кредитора при неисполнении или недолжном исполнении обязательств должником.

Неустойка имеет ряд преимуществ.

Во-первых, убытки взыскиваются, если они действительно имеют место. То есть, выдвигая требование об уплате неустойки, кредитор не обязан доказывать причинение ему убытков.

Таким образом, неустойка взыскивается за сам факт того, что были нарушены обязательства, когда в свою очередь взыскание убытков возможно лишь при доказанности их возникновения.

Во-вторых, размер убытков, особенно при длящихся нарушениях должником своих обязательств, определяется только в будущем после факта неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства.

А размер неустойки известен заранее (кредитор может взыскать неустойку, не дожидаясь ни возникновения убытков, ни точного определения размера полученных убытков).

Таким образом, взыскание неустойки отличается более высокой оперативностью, так как ее размер заранее определен, в то время как размер убытков можно точно определить только лишь после выявления факта неисполнения обязательства.

В-третьих, неустойка более приспособлена к конкретным взаимоотношениям, поскольку устанавливается с учетом значения данного обязательства для государства, и (или) его непосредственных участников.

При этом, чем большее значение придается исполняемому обязательству, тем выше устанавливается размер неустойки и ярче проявляется ее штрафной характер.

На основе изложенного можно сформировать три основных принципа, которым должно соответствовать соглашение о неустойке:

Конкретность – соглашение должно точно определять вид неустойки, быть однозначным и не подлежат различным толкованиям.

Определенность – в соглашении о неустойке должен быть определен ее размер в виде процентов от какой – либо величины либо фиксированной суммы (например, от неисполненного обязательства), срок с которого начисляется неустойка и период начисления неустойки (календарные либо банковские дни, недели, декады и т.д.).

Соразмерность – размер неустойки должен быть соразмерен возможным последствиям неисполнению обязательства, не быть неадекватно завышенным и в то же время обеспечивать потерпевшей стороне компенсацию понесенных убытков.

Исходя из положений ГК Республики Беларусь о неустойке и сложившейся практики ее установления и взыскания, можно выделить следующие функции неустойки:

1. Обеспечительная – неустойка обеспечивает исполнение обязательств по договору и не допускает их нарушения.

2. Компенсационная – в случае нарушения обязательства неустойка призвана снизить имущественные потери и «оштрафовать» недобросовестного контрагента за ненадлежащее исполнение договора.

3. Карательная – сторона, допустившая нарушение обязательства, несет ответственность за недобросовестное исполнение своих обязательств перед контрагентом [23, c. 204].

Так же выделяются и другие функции, такие как охранительная, сигнализационная и другие функции. Этот список не является исчерпывающим и увеличивается в процессе деятельности ученых-юристов.

Неустойка является не только способом обеспечения исполнения обязательств, но и выступает в качестве меры ответственности должника перед кредитором за неисполнение обязательств.

Для привлечения к ответственности наличие в совокупности некоторых элементов, образующих состав данного гражданского правонарушения, таких как: противоправное поведение должника, причинная связь между противоправным поведением и наступившими последствиями, а также наличие вины должника.

Действующее законодательство предусматривает два вида неустойки в зависимости от основания ее возникновения: законная и договорная. Законная неустойка удобна тем, что не требует согласования условий о ее виде и размере. В то же время, следует отметить, вариант применения исключительно законной неустойки представляется не всегда удобным и даже нецелесообразным. Связано это с тем, что далеко не всегда предусмотрена возможность взыскания законной неустойки, или же не определен ее размер, или же далеко не все, в том числе типичные нарушения обязательств (их ненадлежащее исполнение или неисполнения) сопровождаются таким способом обеспечения или мерой ответственности. Договорная же неустойка требует конкретной регламентации в соответствии с достигнутым соглашением [22, c. 204].

При отсутствии законной неустойки стороны не будут иметь права применить эту меру ответственности, если они не предусмотрели ее в договоре. Кроме того, если закон специально не запрещает сторонам изменить размер законной неустойки, то они могут это сделать в договоре. Поэтому этой форме ответственности в договоре должно быть уделено особое внимание. Стороны должны определить:

1. виды обязательств, за нарушение которых уплачивается неустойка;
2. виды неустойки (неустойка, пеня или штраф) применительно к конкретным нарушениям;
3. размер неустойки за каждый вид таких нарушений.

При определении видов неустойки следует иметь в виду, что для одного и того же вида нарушения могут в сочетании применяться несколько видов неустойки. Так, договор может предусматривать, что за просрочку в поставке или за несвоевременную оплату товара нарушившая обязательство сторона уплачивает пеню за каждый день просрочки в течение определенного срока (например, первого месяца), по истечении которого начисление пени прекращается, а нарушившая сторона обязана уплатить неустойку или штраф.

Правильное определение размера неустойки в договоре важно в двух аспектах. С одной стороны, в силу сложности доказывания размера убытков неустойка часто является основным способом компенсации имущественных потерь добросовестной стороны договора. Поэтому размер неустойки за нарушение конкретного вида обязательств должен устанавливаться таким образом, чтобы неустойка в значительной степени могла покрыть возможные убытки от такого нарушения. С другой стороны, размер неустойки не должен быть чрезмерно высок. Статья 313 ГК Республики Беларусь позволяет суду уменьшить неустойку, если ее размер явно несоразмерен последствиям нарушения обязательств.

При нарушении обязательства по общему правилу неустойка должна взыскиваться в размере, предусмотренном законодательством или договором. Однако он вправе уменьшить ее на основании ст. 314 ГК Республики Беларусь. Также существуют альтернативные способы снижения неустойки.

Что касается предложений по совершенствованию законодательства, то необходимо отметить следующее:

Во-первых, в ходе изучения данного правового института было выявлено, что нет точного и конкретного разделения понятий неустойки, штрафа и пени на законодательном уровне. В связи с этим предлагается изложить ст. 311 ГК Республики Беларусь в следующей редакции:

Статья 311. Понятие неустойки

1. Неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законодательством или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору, если иное не предусмотрено законодательными актами, в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения.

Штраф - однократно взыскиваемая неустойка. Штраф устанавливается в процентах от суммы неисполненного обязательства либо в твердой денежной сумме.

Пеня - денежная сумма, взыскиваемая при просрочке исполнения обязательства и начисляемая непрерывно за каждый день просрочки в течение определенного времени или всего периода просрочки. Она определяется в процентном отношении к сумме невыполненного обязательства с учетом определенного временного периода.

Во-вторых, автор рекомендует ввести в законодательство Республики Беларусь понятие «договор о неустойке» ввиду того, что соглашение о неустойке является типичнейшим обеспечительным обязательством договорного типа (за исключением варианта законной неустойки), и для единообразного применения норм о таких обязательством целесообразным является использования понятия «договор о неустойке».

В-третьих, взыскание неустойки возможно путем совершения исполнительной надписи нотариуса, в порядке искового и в порядке приказного производства. Самым распространенным считается исковое производство, однако это трудоемкий и долгий процесс. Поэтому автор предлагает в целях совершенствования действующего законодательства и практики его применения предусмотреть обязательное досудебное урегулирование споров о взыскании неустойки либо упрощенной судебной процедуры (заочного рассмотрения споров по бесспорным искам).

В-четвертых, в правоприменительной практике не исключено субъективное решение по поводу соразмерности суммы взыскания неустойки и последствиям неисполнения обязательства, поэтому автор упоминает о необходимости законодательного закрепления дефиниции «соразмерности».

В-пятых, представляется крайне необходимым установление диапазона уменьшения судом размера неустойки в случае явной несоразмерности неустойки последствиям нарушения обязательства по действующему законодательству.

В-шестых, необходимо регламентировать возможность взыскания неустойки после расторжения договора, даже в случае если обязательство исполнено должным образом, но неустойка не уплачена, вне зависимости от причины расторжения договора.

В заключение следует подчеркнуть, обеспечение исполнения обязательств, гарантии, предоставляемые стороне на случай неисполнения или ненадлежащего исполнения контрагентом своих обязанностей, играют крайне важную роль в современных гражданско-правовых отношениях.

**СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ**

**I Нормативные правовые акты**

1. Гражданский кодекс Республики Беларусь [Электронный ресурс] : 7 дек. 1998 г., № 218-3: принят Палатой представителей 28 окт. 1998 г.: одобр. Советом Республики 19 нояб. 1998 г.: в ред. Закона Респ. Беларусь от 05.01.2021 г. // ЭТАЛОН. Законодательство Республики Беларусь / Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2021.
2. Хозяйственный процессуальный кодекс Республики Беларусь [Электронный ресурс] : 15 дек. 1998 г., № 219-З: принят Палатой представителей 11 нояб. 1998 г.: одобр. Советом Республики 26 нояб. 1998 г.: в ред. Закона Респ. Беларусь от 06.01.2021 г. // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2021.
3. О защите прав потребителей [Электронный ресурс] : Закон Респ. Беларусь, 9 янв. 2002 г., № 90-З: принят Палатой представителей 5 дек. 2001 г.: одобр. Советом Республики 20 дек. 2001 г.: с изм. и доп.: в ред. Закона Респ. Беларусь от 13.06.2018 г. № 111-З // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2021.
4. О дополнительных мерах по обеспечению расчетов за мясную и молочную продукцию и внесении дополнений и изменения в некоторые постановления Правительства Республики Беларусь [Электронный ресурс] : постановление Совета Министров Республики Беларусь от 28 февраля 2005 г. №221: принят Палатой представителей 14 марта 2003 г.: одобр. Советом Республики 04 апр. 2003 г.: с изм. И доп.: в ред. постановлений Совмина от 23.12.2019 №882 // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2021.
5. О некоторых вопросах нотариальной деятельности [Электронный ресурс] : Указ Президента Республики Беларусь от 11.08.2011 №366 // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2021.
6. О некоторых вопросах применения хозяйственными судами статьи 314 Гражданского кодекса Республики Беларусь [Электронный ресурс] : постановление Президиума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 21.01.2004 № 24 // Консультант Плюс: 14 Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2021.
7. О некоторых вопросах приказного производства [Электронный ресурс] : постановление Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 27.05.2011 № 9 // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2021.
8. О некоторых вопросах рассмотрения дел, возникающих из договоров поставки товаров [Электронный ресурс]: постановление Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь, 05.12.2012, №12 // Консультант Плюс: 14 Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2021.
9. О порядке освобождения юридических лиц и индивидуальных предпринимателей от административных взысканий и уплаты пени [Электронный ресурс] : Указ Президента Респ. Беларусь, 12 май 2020г., № 161 // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2021.
10. Об утверждении правил заключения и исполнения договоров строительного подряда [Электронный ресурс] : постановление Совета Министров Республики Беларусь, 15 сент. 1998 г. № 1450 // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2021.

**II Литература**

1. Анненков К.А. Обязательственные права / К. А. Анненков // - Москва, 1995. - С. 241.
2. Бакиновская О.А. Неустойка: действие во времени законодательства либо условий договора // О.А. Бакиновская // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2021.
3. Витрянский, В.В. Ответственность за нарушение договорного обязательства / В.В.Витрянский // Брагинский, М.И. Договорное право: в 4 кн. / М.И.Брагинский, В.В.Витрянский. - [4-е изд., стер.]. - М., 2001. - Кн. 1: Общие положения. - С. 662.
4. Гражданское право: учебник: в 3 т. / А. В. Каравай [и др.]; под ред. В. Ф. Чигира. – Минск: Амалфея, 2008. – Т. 1. – 864 с.
5. Иванова И.О. Неустойка в гражданском законодательстве / И.О. Иванова // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2021.
6. Калинин, А.С. ТОП-10 вопросов о неустойке / А.С.Калинин // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2021.
7. Киреева, Ж.Б. Неустойка: некоторые вопросы теории и практики / Киреева Ж.Б. // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2021.
8. Костюкевич, Н.Л. Такая разная неустойка / Н.Л. Костюкевич // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2021.
9. Кузьмич, А.П. Неустойка как способ обеспечения исполнения обязательства и форма гражданско-правовой ответственности / А.П. Кузьмич // Вклад молодых ученых в аграрную науку: материалы Международной научно-практической конференции. Самарская государственная сельскохозяйственная академия. 2016. С. 456-458
10. Филипповский В.В. Ответственность за нарушение законодательства / В.В. Филипповский // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2021.
11. Шамкин О.В. Некоторые аспекты договорной неустойки / О.В. Шамкин // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2021.
12. Шелюто А.Д. Виды неустойки / А.Д. Шелюто // Молодежная наука – развитию агропромышленного комплекса (материалы Всероссийской (национальной) научно-практической конференции студентов, аспирантов и молодых ученых, г. Курск, 3-4 декабря 2020 г., ч. 5). – Курск: Изд-во Курск. гос. с.-х. ак., 2020. – 295 с.
13. Шелюто А.Д. Возможность взыскания неустойки после расторжения договора // Знания молодых – будущее России: сборник статей XIX Международной студенческой научной конференции. В 5 ч. Ч.5. Экономические науки. – Киров: Вятский ГАТУ, 2021. – 236 с.
14. Шелюто А.Д Неустойка и проценты за пользование чужими денежными средствами: двойная ответственность?! / А.Д. Шелюто // Сборник материалов VII Международной очно-заочной научной конференции «Форум молодых ученых: мир без границ» в рамках Международного научного форума Донецкой Народной Республики «Инновационные перспективы Донбасса», в 4 ч. Ч.2. Секции 5,6. – Донецк: «ДОНМАН», 2021. – 494 с.
15. Шелюто А.Д Реализация права на взыскание неустойки / А.Д. Шелюто // От поиска – к решению. От опыта – к мастерству: материалы III Международной студенческой научно-практической конференции (Абакан, 22–23 апреля 2021 г.) / науч. ред. Г. А. Минюхина; отв. ред. Н. А. Беляева. – Абакан: Издательство ФГБОУ ВО «Хакасский государственный университет им. Н. Ф. Катанова», 2021. – 207 с.
16. Шелюто А.Д. Неустойка как способ защиты гражданских прав: механизм реализации / А.Д. Шелюто // Научный поиск молодежи XXI века : сборник научных статей по материалам XX Международной научной конференции студентов и магистрантов : в 2 ч. Ч. 1 / редкол.: А. В. Колмыков (гл. ред.) [и др.]. – Горки : БГСХА, 2021. – 395 с.
17. Шелюто А.Д. О возможности выбора вида неустойки как способа защиты гражданских прав / А.Д. Шелюто // Право и законность: вопросы теории и практики: сборник материалов XI Всероссийской научно-практической конференции (Абакан, 23–24 апреля 2021 г.) / науч. редактор В. Н. Козлова. – Абакан: Издательство ФГБОУ ВО «Хакасский государственный университет им. Н. Ф. Катанова», 2021. ‒ 222 с.
18. Шелюто А.Д. Размер неустойки: критерии определения / А.Д. Шелюто, А.П Кузьмич // Социально-экономические и правовые системы: современное видение : материалы XX Междунар. cтуд. науч.-практ. конф. (Россия, Омск, 8–15 апр. 2021 г.) / АНОО ВО «СИБИТ» [и др.]; редкол.: М. Г. Родионов (отв. ред.), С. П. Вольф (науч. ред.) [и др.]. – Омск : Изд-во ОмГТУ, 2021. – 424 с.
19. Шелюто А.Д. Теоретико-практический аспект определения видов неустойки (штрафа, пени) / А.Д. Шелюто // Организационно-правовое обеспечение механизма хозяйствования в сфере агробизнеса : сб. науч. ст. XVII Междунар. науч.-практ. конф. студентов и учащихся : в 2 ч. Ч. 1: История и право / Белорус. гос. с.-х. акад.; редкол.: Н. А. Глушакова (гл. ред.) [и др.]. – Горки, 2020. – 248 с.
20. Шелюто А.Д. Форма соглашения о неустойке / А.Д. Шелюто // Информационное общество: проблемы правовых, экономических и социальногуманитарных наук: сборник материалов международной научно-практической конференции преподавателей, аспирантов и студентов, посвященной 30-летию частного учреждения образования. БИП-Институт правоведения. Могилев. 2020. – 108 с.
21. Шелюто А.Д. Экономико-правовой механизм уменьшения размера неустойки в случае несоразмерности последствиям нарушенного обязательства / А.Д. Шелюто // Актуальные проблемы АПК и инновационные пути их решения: сборник статей по материалам Международной научно-практической конференции (15 апреля 2021 г.) / под общ. ред. И.Н. Миколайчика. – Курган: Изд-во Курганской ГСХА, 2021. – 666 с.
22. Шиковец Н.Г. Двойная ответственность / Н.Г. Шиковец // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2021.
23. Щигайло А.К. Исключительная неустойка / А.К. Щигайло // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2021.
24. Юрьева А.В / Неустойка, штраф, пеня / А.В. Юрьева // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2021.
25. Янисенко У.Д. Договорная неустойка / У.Д. Янисенко // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2021.
26. Янукович К.Л. / Альтернативная неустойка / К.Л. Янукович // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2021.
27. Янукович К.Л. / Штрафная неустойка / К.Л. Янукович // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2021.
28. Ященко А.П. / Неустойка: некоторые вопросы теории и практики // А.П. Ященко // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Нац. центр правовой информ. Респ. Беларусь. – Минск, 2021.

**ПРИЛОЖЕНИЕ А**

**Примерная форма соглашения о неустойке**

# СОГЛАШЕНИЕ О НЕУСТОЙКЕ

|  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- |
| г. \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ |  |  | «\_\_\_» \_\_\_\_\_\_\_\_ 20\_\_\_\_ г. |

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_, именуемое в дальнейшем Сторона 1, в лице \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_, действующего(ей) на основании \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_, с одной стороны и \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_, именуемое в дальнейшем Сторона 2, в лице \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_, действующего(ей) на основании \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_, с другой стороны заключили настоящее соглашение (далее - Соглашение) о нижеследующем.

1. Обязательства по уплате неустойки возникают у Стороны в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения договора от \_\_\_\_\_\_\_\_\_ № \_\_\_\_\_\_ (далее - Договор), в котором Сторона 1 выступает в качестве \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ (*наименование стороны по Договору*), а Сторона 2 - в качестве \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ (*наименование стороны по Договору*).

2. В случае нарушения Стороной 1 порядка и сроков оплаты, предусмотренных в пп.\_\_\_\_\_ Договора, Сторона 1 уплачивает Стороне 2 неустойку в виде пени.

3. Пеня, указанная в п.2 Соглашения, уплачивается в размере \_\_\_\_ % от суммы неоплаченной задолженности за каждый календарный день просрочки оплаты. Общая сумма взыскиваемой пени не может быть больше суммы неисполненного Стороной 1 обязательства.

4. В случае нарушения Стороной 2 требований к качеству \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ (*передаваемого товара, выполняемой работы или оказываемой услуги*), предусмотренных в пп.\_\_\_ Договора, Сторона 2 обязана уплатить Стороне 1 неустойку в виде штрафа. Уплата штрафа не освобождает Сторону 2 от исполнения обязательств по устранению нарушений к качеству \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ (*передаваемого товара, выполняемой работы или оказываемой услуги*) в натуре.

5. Штраф, указанный в п.4 Соглашения, уплачивается в размере \_\_\_\_\_ % от стоимости некачественного \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ (*товара, работы, услуги*).

6. Сторона 1 обязуется перечислить Стороне 2 в срок не позднее \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ задаток в сумме \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ белорусских рублей.

7. Задаток перечисляется в качестве доказательства заключения и в обеспечение исполнения заключенного между Сторонами Договора.

8. Во всех иных случаях Стороны руководствуются законодательством Республики Беларусь.

9. Соглашение действует с момента его подписания до полного исполнения Сторонами обязательств по Договору.

|  |  |
| --- | --- |
| СТОРОНА 1Наименование юридического лица:\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_Юридический и фактический адрес: \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_Банковские реквизиты \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_УНП \_\_\_\_\_\_\_\_ ОКПО \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_Тел./факс: \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ | СТОРОНА 2Наименование юридического лица:\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_Юридический и фактический адрес: \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_Банковские реквизиты \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_УНП \_\_\_\_\_\_\_\_ ОКПО \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_Тел./факс: \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ |
|   |   |
| От Стороны 1: | От Стороны 2: |
| \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ |   | \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ |  |

**ПРИЛОЖЕНИЕ Б**

**Примерная форма договора аренды с включенным в него пунктом о неустойке**

ДОГОВОР №\_\_\_\_

г. Горки от «\_\_» \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ года

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_, именуемое в дальнейшем «Арендодатель», в лице директора \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_, действующего на основании \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_, и \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ именуемый в дальнейшем «Арендатор», в лице директора \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_, действующего на основании \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_, заключили договор о нижеследующем:

1. ПРЕДМЕТ ДОГОВОРА

1.1. Предметом настоящего договора является срочное возмездное владение и пользование нежилым помещением, необходимым Арендатору для самостоятельного осуществления хозяйственной и иной деятельности.

1.2. Арендованное имущество расположено в г.\_\_\_\_\_\_\_\_ по ул. \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_, д. \_\_\_\_ и представляет собой нежилое помещение общей площадью \_\_\_\_\_\_ кв.м. и сборно-разборный склад площадью \_\_\_\_\_\_\_\_ кв.м.

1.3. Арендованное имущество передается в аренду Арендатору для использования его под производственные помещения общей площадью \_\_\_\_ кв.м.

1.4. Стоимость арендованного имущества составляет \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ рублей.

1.5. Срок действия договора определяется со «\_\_» \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ года по «\_\_» \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ года.

2. ПРАВА И ОБЯЗАННОСТИ СТОРОН

2.1. Арендодатель обязан: — предоставить помещение Арендатору в 5-ти дневный срок после подписания договора; — производить капитальный ремонт нежилых помещений, занимаемых Арендатором, связанный с общим капитальным ремонтом здания; — в случае аварии немедленно принимать все необходимые меры по ее устранению и в установленном порядке ставить вопрос о возмещении ущерба, причиненного аварией, если ущерб причинен по вине Арендатора; — обслуживать приборы сетей водопровода, канализации и другого сантехнического и электрооборудования по сданному в аренду помещению. В случае отсутствия свободного доступа к оборудованию Арендодатель не несет ответственности за ущерб, вызванный неисправностью приборов водопроводных сетей, канализации, отопления, электрооборудования; — не вмешиваться в деятельность Арендатора; — доводить до сведения и согласовывать с Арендатором график его работы и требования пропускного режима.

2.2. Арендодатель имеет право: — контролировать использование помещения в соответствии с целями, определенными настоящим договором; — в случае выявления нарушений со стороны Арендатора обязать его устранить данные нарушения.

2.3. Арендатор обязан: — своевременно, до 25 числа текущего месяца, вносить арендную плату; — плату за коммунальные услуги, расходы по содержанию и эксплуатации нежилых зданий (помещений) и другие платежи: по предъявленной счет фактуре — не позднее 10 числа месяца, следующего за оплачиваемый периодом; — использовать помещение исключительно по прямому назначению, указанному в п. 1.3 договора; — содержать и эксплуатировать полученное в аренду помещение в соответствии с техническими правилами, правилами санитарной и противопожарной безопасности, производить за свой счет текущий ремонт; — обеспечить свободный доступ к приборам сетей водопровода, канализации и другого сантехнического и электрооборудования; — не производить перепланировок и переоборудования арендуемого помещения без письменного разрешения Арендодателя; — известить Арендодателя не позднее, чем за 45 дней о предстоящем освобождении помещения и сдать его в исправном состоянии; — согласовывать с Арендодателем график работы и пропускной режим своего персонала.

2.4. Арендатор имеет право: — сдавать помещения в субаренду с письменного согласия Арендодателя; — с письменного согласия Арендодателя решать вопросы перестройки, перепланировки помещения, не влекущие его ухудшения; — на возмещение стоимости произведенных неотделимых улучшений арендуемых помещений [площадей] в случае прекращения действия договора аренды, если эти улучшения были произведены с письменного согласия Арендодателя и в этом письменном согласии Арендодателем было записано, что он обязуется возместить указанные затраты; — собственности на доходы, полученные от использования арендуемого имущества.

3. ПЛАТЕЖИ И РАСЧЕТЫ

3.1. Арендодатель производит расчет оплаты за арендуемое имущество и согласовывает его с Арендатором согласно приложению к настоящему договору;

3.2. Арендатор производит оплату за арендуемое имущество согласно расчету в сроки, предусмотренные настоящим договором.

3.3. Арендная плата на момент заключения договора составляет в размере за 1 кв.м в месяц под производственные площади — \_\_\_ базовых величин, сборно-разборный склад — \_\_\_ базовых величин за 1 кв.м. — за все арендуемое помещение в месяц \_\_\_\_ базовых величин с учетом НДС.

3.4. Арендатор дополнительно оплачивает Арендодателю расходы по содержанию и эксплуатации нежилых зданий [помещений], затраты по отоплению, водоснабжению, энергообеспечению, за пользование телефоном и другие платежи на основании данных фактических расходов Арендодателя.

3.5. Арендная плата, расходы по содержанию и эксплуатации нежилых зданий, помещений, затраты по отоплению, водоснабжению, энергосбережению, за пользование телефоном и другие платежи вносятся самостоятельно Арендатором в следующие сроки: — арендная плата — не позднее 25 числа текущего месяца;

— плата за отопление, водоснабжение, энергообеспечение, расходы по содержанию и эксплуатации нежилых зданий [помещений], за пользование телефоном и другие платежи в соответствии с показаниями счетчиков и представленными Арендодателем расчетами — не позднее 10 числа месяца, следующего за оплачиваемым периодом;

В случае не внесения или несвоевременного внесения Арендатором арендной платы, указанных платежей Арендодатель, по истечении трех дней после вышеуказанного срока оплаты, списывает сумму очередного платежа со счета Арендатора в безакцептном порядке.

3.6. Размеры арендной платы могут изменятся по соглашению сторон.

3.7. Размеры арендной платы подлежат досрочному пересмотру по требованию одной из сторон в случае изменения устанавливаемых централизованно цен и тарифов и в других случаях, предусмотренных законодательными актами.

3.8. Окончательный расчет по всем платежам производится сторонами по истечении отчетного квартала на основании данных о фактических расходах Арендодателя.

4. УСЛОВИЯ ИЗМЕНЕНИЯ, РАСТОРЖЕНИЯ, ПРЕКРАЩЕНИЯ И ПРОДЛЕНИЯ ДОГОВОРА АРЕНДЫ

4.1. Изменение условий договора аренды, его расторжения и прекращение допускаются по соглашению сторон. В случае расторжения договора одна сторона обязана уведомить другую не позднее, чем за 30 дней.

4.2. Договор аренды может быть расторгнут по решению суда в соответствии с действующим законодательством.

4.3. Договор аренды может быть расторгнут по требованию одной из сторон в случаях: — нарушения другой стороной условий договора;— использования имущества Арендатором не в соответствии с договором или его назначениями;— умышленного или неосторожного ухудшения Арендатором состояния имущества;— сдачи Арендатором в субаренду полученного по договору имущества без согласия Арендодателя; — не внесения Арендатором арендной платы в течение 3 месяцев со дня истечения срока платежа; — не соблюдения Арендатором технических правил, правил санитарной и противопожарной безопасности; — выполнение перепланировки или производства улучшений, составляющих принадлежность помещений и неотделимых без вреда для помещения и его конструкций.

4.4. По истечении срока договора Арендатор, надлежащим образом выполнявший принятые на себя по договору обязательства, имеет преимущественное право перед другими лицами на возобновление договора.

4.5. При отсутствии заявления одной из сторон о прекращении договора, срок которого истекает, он считается продленным на тот же срок и на тех же условиях.

4.6. Условия договора аренды сохраняют свою силу на весь срок действия договора и в случаях, когда после его заключения законодательством установлены правила, ухудшающие положение Арендатора.

5. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ СТОРОН

5.1. За нарушение условий настоящего договора стороны несут имущественную ответственность согласно гражданскому законодательству Республики Беларусь.

5.2. Арендатор несет имущественную ответственность за всякое виновное упущение, повлекшее за собой утрату или повреждение арендованного имущества.

5.3. В случае, если в сроки, указанные в п. 3.6, арендная плата, эксплуатационные расходы, плата за коммунальные услуги, телефон и другие платежи не были перечислены Арендатором, Арендодатель начисляет пеню на всю просроченную сумму в размере 1% за каждый день просрочки. Арендатор, просрочивший исполнение денежного обязательства, обязан уплатить за время просрочки сумму долга, увеличенную с учетом инфляции.

6. ДОПОЛНИТЕЛЬНЫЕ УСЛОВИЯ

6.1. Договор действует лишь при условии подписания договора сторонами.

6.2. Заключение договора аренды нежилых помещений не влечет за собой выкупа арендованного имущества.

6.3. Настоящий договор оформляется в двух экземплярах, имеющих одинаковую юридическую силу, и хранится у каждой из сторон.

6.4. Все изменения и дополнения к договору производятся с согласия органа, уполномоченного управлять имуществом, в письменном виде.

6.5. Все приложения к настоящему договору являются его неотъемной частью.

6.6. По вопросам, не урегулированным настоящим договором, стороны руководствуются Гражданским кодексом Республики Беларусь и другими нормативно-правовыми актами Республики Беларусь.

6.7. Арендатор несет полную ответственность за любое загрязнение окружающей среды.

6.8. По соглашению сторон может быть заключен отдельный договор на энергообеспечение Арендатора.

7. ЮРИДИЧЕСКИЕ АДРЕСА СТОРОН

Арендодатель Арендатор \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

8. ПОДПИСИ СТОРОН

Директор Директор \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ М.П. М.П.

**ПРИЛОЖЕНИЕ В**

**Судебное решение об уменьшении размера взыскиваемой неустойки**

**РЕШЕНИЕ**

**ИМЕНЕМ РЕСПУБЛИКИ БЕЛАРУСЬ**

|  |  |
| --- | --- |
| 27.05.2020  | Дело № 68-4/2020  |

*г. Могилев*

Экономический суд Могилевской области, рассмотрев с участием представителей истца и ответчика в открытом судебном заседании дело по иску общества с ограниченной ответственностью «К» (далее – ООО «К») (г. Ш.) к коммунальному унитарному производственному предприятию водопроводно-канализационного хозяйства «М» (далее – КУП «М») (г. М.) о взыскании 63 867,53 рубля,

установил:

 Иск заявлен о взыскании 63 867,53 рубля по договору субподряда от 10.09.2018, в том числе 57 032,43 рубля законной неустойки и 6835,10 рубля процентов за пользование чужими денежными средствами за период просрочки исполнения обязательств по оплате с 16.11.2018 по 23.01.2020.

Истец в судебном заседании поддержал заявленные требования в полном объеме. В обоснование своих требований истец ссылается на договор субподряда от 10.09.2018, в соответствии с условиями которого истец выполнил для дочернего коммунального унитарного предприятия «В» (далее – КУП «В») субподрядные работы по объекту «Ф», расположенному по ул. Ю. в г. О., общей стоимостью 85 014,32 рубля. Иск предъявлен к правопреемнику, поскольку в результате КУП «В» было присоединено к предприятию ответчика.

Обстоятельства выполнения работ по договору подтверждаются подписанными со стороны истца и ответчика сметой, справкой о стоимости выполненных работ за сентябрь 2018 года, актом сдачи-приемки выполненных работ за сентябрь 2018 года на сумму 85 014,32 рубля, представленными в материалы дела.

Основной долг взыскан в порядке приказного производства. Определением о судебном приказе экономического суда Могилевской области по делу № 639-16/Пп/2018 от 21.01.2019 с КУП «В» в пользу истца взыскан основной долг в размере 65 014,32 рубля по договору от 10.09.2018. А 20 000,00 рубля оатветчик перечислил добровольно после получения требования истца об уплате основного долга, пени и процентов за пользование чужими денежными средствами и подписания акта сверки взаимных расчетов в ноябре 2018 года.

В связи с тем, что основное денежное обязательство по оплате выполненных субподрядных работ по договору исполнено ответчиком 23.01.2020, истцом заявлено требование о взыскании 57 032,43 рубля законной неустойки и 6835,10 рубля процентов за пользование чужими денежными средствами за период просрочки исполнения обязательств по оплате с 16.11.2018 по 23.01.2020.

В обоснование взыскания пени истец ссылается на пункт 84 Правил заключения и исполнения договоров строительного подряда, утвержденных постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 15.09.1998 № 1450 (далее – Правила).

В части взыскания процентов за пользование чужими денежными средствами истец ссылается на статью 366 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК).

Период просрочки исполнения основного денежного обязательства определен истцом с даты подписания акта сверки взаимных расчетов по дату фактической уплаты ответчиком задолженности по договору.

Ответчик в судебном заседании представил отзыв на иск, в котором с заявленными требованиями не согласился. Ссылаясь на статью 314 ГК, заявил о несоразмерности пени последствиям нарушения денежного обязательства. А также ответчик оспорил начало периода просрочки для начисления пени и процентов за пользование чужими денежными средствами, определенное истцом. В качестве обстоятельств, на которых основаны возражения, ответчик со ссылкой на статью 295 ГК пояснил, что начало периода просрочки должно исчисляться по истечении 7 дней с даты подписания акта сверки взаимных расчетов, которым ответчик подтвердил наличие задолженности по основному долгу. Таким образом, период просрочки должен определяться с 24.11.2018 по 23.01.2020. Представил контррасчет, согласно которому сумма пени составляет 55 668,52 рубля, сумма процентов за пользование чужими денежными средствами – 6867,51 рубля.

Заслушав позицию сторон, изучив письменные доказательства, представленные в материалы дела, суд пришел к следующим выводам.

10.09.2018 между сторонами был заключен договор субподряда, в соответствии с условиями которого истец выполнил субподрядные работы по объекту «Ф», расположенному по ул. Ю. в г. О., общей стоимостью 85 014,32 рубля, что подтверждается справкой о стоимости выполненных работ за сентябрь 2018 года и актом сдачи-приемки выполненных работ за сентябрь 2018 года, подписанными сторонами, на указанную сумму.

Определением о судебном приказе экономического суда Могилевской области по делу № 639-16/Пп/2018 от 21.01.2019 с КУП «В» в пользу истца взыскано 65 014,32 рубля основного долга по договору от 10.09.2018.

В соответствии с решением областного исполнительного комитета от 20.12.2019 предприятие ответчика реорганизовано путем присоединения к нему в том числе и КУП «В», о чем в Единый государственный регистр юридических лиц и индивидуальных предпринимателей внесена соответствующая запись.

В соответствии с пунктом 2 статьи 54 ГК при присоединении юридического лица к другому юридическому лицу к последнему переходят права и обязанности присоединенного юридического лица в соответствии с передаточным актом.

В соответствии со статьями 290, 291, 701 ГК обязательства, в том числе и по договору строительного подряда, должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями законодательства, односторонний отказ и одностороннее изменение его условий не допускаются.

Согласно пункту 1 статьи 311 ГК неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законодательством или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения.

Пунктом 84 Правил предусмотрена ответственность за несвоевременное проведение расчетов за выполненные и принятые в установленном порядке строительные работы в размере 0,2 % неперечисленной суммы за каждый день просрочки платежа, но не более размера этой суммы, если иное не определено договором.

Статьей 366 ГК предусмотрена уплата процентов в случае просрочки исполнения денежного обязательства в размере ставки рефинансирования Национального банка Республики Беларусь на день исполнения денежного обязательства (его соответствующей части) или на день вынесения решения, когда долг взыскивается в судебном порядке.

Расчет пени и процентов за пользование чужими денежными средствами, представленный истцом, судом проверен, установлено, что при начислении штрафных санкций истцом неправомерно было определено начало периода просрочки (с даты подписания акта сверки взаимных расчетов).

Пунктом 30 постановления Пленума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 19.09.2012 № 6 «О некоторых вопросах рассмотрения дел, возникающих из договоров строительного подряда» предусмотрено, что в случае, если момент возникновения у заказчика денежного обязательства по оплате выполненных работ определить невозможно ввиду отсутствия даты подписания соответствующих документов (актов, справок) и определить дату подписания на основании иных доказательств не представляется возможным, основания для применения к заказчику ответственности за несвоевременное перечисление средств отсутствуют. В представленных в материалы дела справке о стоимости выполненных работ за сентябрь 2018 года и акте сдачи-приемки выполненных работ за сентябрь 2018 года на сумму 85 014,32 рубля отсутствуют даты подписания указанных документов. Соответственно, обязательство по уплате пени возникает в порядке статьи 295 ГК, а именно в 7-дневный срок со дня поступления письменного требования кредитора о его исполнении.

Из представленных в материалы дела доказательств (претензии с требованием о взыскании пени и процентов за пользование чужими денежными, направленной в адрес ответчика, приложения к ней в виде расчета указанных сумм) следует, что 7-дневный срок для уплаты пени и процентов за пользование чужими денежными средствами истек 23.11.2018. Таким образом, ответчиком заявлено правомерное возражение о том, что начало периода просрочки должно исчисляться с 24.11.2018.

Контррасчет пени, представленный в материалы дела ответчиком, принят судом во внимание, установлена обоснованная сумма пени в размере 55 668,52 рубля.

При определении обоснованной суммы процентов за пользование чужими денежными средствами судом установлено, что истцом в расчете процентов за пользование чужими денежными средствами применялась ставка рефинансирования Национального банка Республики Беларусь, установленная на дату подачи искового заявления, в размере 8,75 %. Применение такой методики является правом истца. Поскольку сумма процентов составила меньший размер, чем если бы учитывалась ставка рефинансирования, установленная на дату исполнения основного денежного обязательства, суд приходит к выводу об обоснованности заявленного требования о взыскании процентов за пользование чужими денежными средствами в размере 6835,10 рубля.

Также судом разрешено ходатайство ответчика об уменьшении размера пени. Руководствуясь статьей 314 ГК, суд приходит к выводу об его удовлетворении и снижает размерпени до 22 267,40 рубля по ходатайству ответчика. В качестве критерия для установления несоразмерности неустойки последствиям нарушения обязательства суд учитывает высокую процентную ставку для начисления пени (0,2 %), а также заявленные истцом проценты за пользование чужими денежными средствами, которые компенсируют в определенной части неблагоприятные последствия, вызванные ненадлежащим исполнением ответчиком денежного обязательства.

Таким образом, по результатам рассмотрения дела с ответчика следует взыскать 29 102,50 рубля по договору субподряда от 10.09.2018, в том числе 22 267,40 рубля законной неустойки и 6835,10 рубля процентов за пользование чужими денежными средствами за период просрочки исполнения обязательств по оплате с 24.11.2018 по 23.01.2020. В остальной части исковых требований следует отказать.

В соответствии со статьей 133 Хозяйственного процессуального кодекса Республики Беларусь (далее – ХПК) на ответчика следует отнести расходы по государственной пошлине в размере, пропорциональном сумме обоснованно заявленных и удовлетворенных требований, что составляет 2403,72 рубля.

Руководствуясь статьями 133, 190, 194, 204, 207 ХПК, экономический суд

решил:

 Удовлетворить иск частично.

Взыскать с КУП «М» (г. М., ул. Д.) в пользу ООО «К» (М. обл., Ш. р-н, г. Ш., ул. С.) 29 102,50 рубля по договору субподряда от 10.09.2018, в том числе 22 267,40 рубля законной неустойки и 6835,10 рубля процентов за пользование чужими денежными средствами за период просрочки исполнения обязательств по оплате с 24.11.2018 по 23.01.2020, а также 2403,72 рубля в счет возмещения расходов по государственной пошлине.

Отказать в удовлетворении остальной части иска.

Решение суда, рассматривающего экономические дела, первой инстанции вступает в законную силу по истечении 15 дней со дня его принятия, если не подана апелляционная жалоба.

После вступления решения в законную силу выдать судебный приказ.

**ПРИЛОЖЕНИЕ Г**

**Судебное решение об оставлении без изменений размера взыскиваемой неустойки**

**РЕШЕНИЕ ХОЗЯЙСТВЕННОГО СУДА ГОРОДА МИНСКА**

*9 ноября 2011 г. (дело № 478-21/2011)*

Хозяйственный суд города Минска, рассмотрев в открытом судебном заседании дело по иску открытого акционерного общества «М» (управляющая компания холдинга «Б») к ответчику - обществу с ограниченной ответственностью «С» о взыскании 32095172 руб., из которых 6828480 руб. пени, 10670 руб. штрафа, 25256022 руб. процентов за пользование чужими денежными средствами,

установил:

Открытое акционерное общество «М» (управляющая компания холдинга «Б») обратилось в суд с иском к обществу с ограниченной ответственностью «С» о взыскании 32095172 руб., из которых 6828480 руб. пени, 10670 руб. штрафа, 25256022 руб. процентов за пользование чужими денежными средствами.

Согласно обстоятельствам дела по договору от 14.10.2009 № 48/2-79 (с учетом дополнений № 1 и № 2), заключенному между сторонами, истец по товарно-транспортной накладной от 10.02.2011 № 0183251 отгрузил ответчику продукцию на сумму 7113000 руб.

В соответствии с условиями договора ответчик обязался оплатить полученные товары в течение 15 дней с момента поставки.

В предусмотренном договором порядке ответчик обязательства по оплате товара надлежащим образом не выполнил: оплата произведена с просрочкой - 05.09.2011.

Пунктом 7.3 договора стороны предусмотрели, что за несвоевременную оплату приобретенного товара ответчик уплачивает неустойку в размере 0,5% от суммы неоплаченного товара за каждый день просрочки платежа.

Также пунктом 7.7 договора стороны предусмотрели, что за несвоевременную оплату приобретенного товара ответчик уплачивает проценты за пользование чужими денежными средствами в размере 25-кратной ставки рефинансирования Национального банка Республики Беларусь от суммы задолженности за каждый день просрочки платежа.

На основании изложенного истец просит взыскать с ответчика 6828480 руб. пени, 10670 руб. штрафа, 25256022 руб. процентов за пользование чужими денежными средствами.

Представитель истца в судебном заседании заявленные требования поддержал.

Представитель ответчика в судебное заседание не явился. Согласно ранее представленному отзыву заявленные требования признал частично. Заявил ходатайство об уменьшении неустойки.

В соответствии со статьей 177 Хозяйственного процессуального кодекса Республики Беларусь стороны вправе известить суд о рассмотрении дела в их отсутствие. При неявке в судебное заседание хозяйственного суда ответчика, извещенного надлежащим образом о времени и месте проведения судебного разбирательства дела, хозяйственный суд проводит разбирательство дела в его отсутствие.

С учетом изложенного, суд полагает возможным продолжить рассмотрение дела в отсутствие представителя ответчика.

 Суд, изучив материалы дела, оценив представленные доказательства, проверив представленный расчет, приходит к выводу об обоснованности предъявленных требований на основании следующего.

В соответствии со статьей 290 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее - ГК) обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями законодательства, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычно предъявляемыми требованиями.

Согласно пункту 1 статьи 456 ГК покупатель обязан оплатить товар непосредственно до или после передачи ему продавцом товара, если иное не предусмотрено указанным Кодексом, иными актами законодательства или договором купли-продажи либо не вытекает из существа обязательства.

Как усматривается из материалов дела, полученные от истца товары ответчиком своевременно оплачены не были, что последним не отрицается.

В соответствии со статьей 311 ГК неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законодательством или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения.

За пользование чужими денежными средствами вследствие их неправомерного удержания, уклонения от их возврата, иной просрочки в их уплате либо неосновательного получения или сбережения за счет другого лица в силу пункта 1 статьи 366 ГК подлежат уплате проценты на сумму этих средств. Размер процентов определяется ставкой рефинансирования Национального банка Республики Беларусь на день исполнения денежного обязательства или его соответствующей части, за исключением взыскания долга в судебном порядке, когда суд удовлетворяет требование кредитора исходя из ставки рефинансирования Национального банка на день вынесения решения.

Поскольку обязательство ответчика по несвоевременной оплате было обеспечено договорной неустойкой, с учетом требований статей 311, 366 ГК суд полагает возможным признать обоснованными требования истца в части взыскания неустойки и процентов за пользование чужими денежными средствами.

При расчете подлежащей взысканию с ответчика суммы пени и процентов за пользование чужими денежными средствами суд принимает во внимание период просрочки с 26.02.2011 по 05.09.2011.

С учетом заявленного ходатайства ответчика и возражений истца суд не усматривает оснований для уменьшения неустойки.

Вместе с тем при определении суммы, подлежащей взысканию с ответчика, по результатам рассмотрения спора суд, руководствуясь статьями 2, 9 ГК, считает возможным по собственной инициативе снизить размер взыскиваемых процентов до однократной ставки рефинансирования, действовавшей на день исполнения обязательства (27%), а сумму - до 1010241 руб., в связи с тем что установленная в договоре 25-кратная ставка исходя из действующей ставки рефинансирования составляет 675% годовых, или более чем 1,8% в день. Кроме того, суд учитывает, что задолженность была погашена ответчиком в сентябре 2011 года. Следовательно, установленная в договоре ставка процентов не соответствует принципу добросовестности и разумности участников гражданских правоотношений, а также направлена на реализацию истцом возможности взыскания процентов с целью собственного обогащения, а не восстановления нарушенного права, что подтверждается заявленным требованием о взыскании с ответчика повышенного размера неустойки (в совокупности пени и штрафа).

Расходы по государственной пошлине независимо от суммы уменьшения процентов суд возлагает на ответчика.

На основании изложенного, руководствуясь статьями 63, 126, 133, 190 - 194, 201 Хозяйственного процессуального кодекса Республики Беларусь, суд

решил:

Исковые требования удовлетворить частично.

Взыскать с общества с ограниченной ответственностью «С» в пользу открытого акционерного общества «М» (управляющая компания холдинга «Б») 6828480 руб. пени, 10670 руб. штрафа, 1010241 руб. процентов за пользование чужими денежными средствами, а также 1604759 руб. судебных расходов по уплате государственной пошлины. Выдать судебный приказ. В остальной части исковых требований отказать.

Решение хозяйственного суда вступает в законную силу по истечении срока на апелляционное обжалование, если оно не было обжаловано.

Решение может быть обжаловано в апелляционную инстанцию хозяйственного суда города Минска в течение 15 дней с момента его принятия.

#  ПРИЛОЖЕНИЕ Д

**Примерная форма претензии о невыполнении обязательства, направляемой кредитором должнику**

# ПРЕТЕНЗИЯо невыполнении обязательств по разработке проектной документации, оплате суммы неустойки и процентов за пользование чужими денежными средствами, являющаяся в том числе в случае неисполнения обязательства уведомлением об одностороннем отказе от исполнения договора

В соответствии с договором от \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ № \_\_\_\_\_\_ (далее - Договор) \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ (далее - Подрядчик) (наименование подрядчика)

обязался выполнить работы по разработке проектной документации на объекте: «\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_»

 (наименование и местонахождение объекта проектирования и изыскательских работ)

(далее - Работы), а

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

 (наименование заказчика)

(далее - Заказчик) обязался принять результат Работ и уплатить обусловленную Договором цену (п.\_\_\_\_ Договора).

Срок выполнения Работ: начало - «\_\_\_\_» \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ 20\_\_\_ г., завершение - «\_\_\_\_» \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ 20\_\_\_ г. (п.\_\_\_\_ Договора).

Договорная (контрактная) цена Работ: \_\_\_\_\_ руб. \_\_\_\_ коп. (\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_),

(цифрами и прописью)

включая НДС (20 %) \_\_\_\_\_ руб. \_\_\_\_\_ коп. (\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_) (п.\_\_\_ Договора).

Порядок оплаты Работ: аванс в размере \_\_\_\_\_\_ % (\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ процентов)

от стоимости Работ, окончательный расчет в размере \_\_\_% (\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ процентов)

от стоимости Работ в течение \_\_\_\_\_\_ (\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_) календарных дней, следующих

за днем рассмотрения и подписания акта сдачи-приемки выполненных работ (п.\_\_\_\_ Договора).

В соответствии с названными условиями Договора Заказчик перечислил Подрядчику аванс на выполнение Работ в размере \_\_\_\_\_ руб.\_\_\_\_\_ коп. (\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_)

(цифрами и прописью)

(платежное поручение от «\_\_\_\_» \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ 20\_\_ г. № \_\_\_\_\_\_\_), передал полный комплект исходных данных и разрешительной документации, а также выполнил иные действия и формальности необходимые для надлежащего исполнения Договора, однако Подрядчик в установленный срок (не позднее «\_\_\_\_» \_\_\_\_\_\_\_\_\_ 20\_\_\_ г.) Работы не выполнил, результат Работ Заказчику не передал.

Согласно ст.290 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее – ГК Республики Беларусь) обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями законодательства.

В случае неисполнения обязательства по Договору Подрядчик уплачивает Заказчику проценты за пользование чужими денежными средствами, начисленные на сумму неотработанного аванса, в размере ставки рефинансирования Национального банка Республики Беларусь (п.40 Правил заключения и исполнения договоров подряда на выполнение проектных и изыскательских работ и (или) ведение авторского надзора за строительством, утвержденных постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 01.04.2014 № 297 (далее - Правила); п.\_\_\_\_\_ Договора). По состоянию на «\_\_\_\_\_» \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ 20 \_\_\_ г. сумма процентов составляет \_\_\_\_\_ руб. \_\_\_\_\_ коп. (\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_) (расчет приведен ниже).

(цифрами и прописью)

Кроме того, в случае неисполнения обязательства по Договору, а именно за несоблюдение сроков выполнения работ, установленных в Договоре (календарном плане), Подрядчик уплачивает Заказчику неустойку (пеню) в размере 0,2 % стоимости невыполненных Работ за каждый день просрочки (абзац 2 п.58 Правил; п.\_\_\_\_ Договора). По состоянию на «\_\_\_» \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ 20\_\_\_ г. сумма неустойки составляет \_\_\_\_\_ руб. \_\_\_\_\_ коп. (\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_) (расчет приведен ниже).

(цифрами и прописью)

В соответствии со ст.669 ГК, п.54 Правил, если Подрядчик не приступает своевременно к исполнению договора подряда или выполняет работу настолько медленно, что окончание ее к сроку становится невозможным, Заказчик вправе отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков.

Учитывая изложенное, руководствуясь ст.713, 715, 716 ГК, Правилами, Договором, вам необходимо в кратчайшие сроки, но не позднее \_\_\_\_\_ (\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_)

(цифрами и прописью)

календарных дней, следующих за днем получения настоящей претензии, выполнить Работы по Договору в полном объеме и передать их результат \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_.

(наименование Заказчика)

В случае невыполнения данного требования \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(наименование заказчика)

в соответствии со ст.669 ГК Республики Беларусь, п.54 Правил уведомляет \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

(наименование подрядчика)

об одностороннем отказе от исполнения Договора со дня, следующего за днем истечения \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ срока, предоставленного для выполнения Работ, а также о необходимости составления акта сдачи-приемки выполненных проектных и изыскательских работ, их видов (этапов) с указанием стоимости фактически выполненных Подрядчиком и принятых Заказчиком работ, перечня передаваемых заказчику результатов работ, в том числе требующих доработки, обязательств сторон, связанных с расторжением договора (п.53 Правил), и о необходимости возврата суммы аванса (\_\_\_\_\_\_ руб. \_\_\_\_\_\_\_ коп.), убытков, комплекта исходных данных и разрешительной документации в названный срок.

Кроме того, в любом из приведенных случаев вам необходимо в кратчайшие сроки, но не позднее \_\_\_\_\_\_\_ (\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_) календарных дней, следующих за днем получения настоящей претензии, уплатить неустойку (пеню) в сумме \_\_\_\_\_\_ руб. \_\_\_\_\_\_ коп. (\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_), проценты за пользование чужими

денежными средствами в сумме \_\_\_\_\_\_\_ руб. \_\_\_\_\_\_\_ коп. (\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_) с учетом увеличения этих сумм по состоянию на дату исполнения основного обязательства либо на дату расторжения Договора и возврата суммы аванса (пп.40, 58 Правил; п.\_\_\_\_\_ Договора).

В случае невыполнения Работ, невозврата суммы аванса, неуплаты неустойки и процентов взыскание этих сумм будет осуществлено в судебном порядке либо на основании исполнительной надписи нотариуса, в этом случае ваша организация понесет дополнительные расходы в размере государственной пошлины, нотариального тарифа, а также иные установленные законодательством расходы.

Кроме того, при обращении в суд либо к нотариусу за совершением исполнительной надписи будет скорректирован размер штрафных санкций по состоянию на день подачи соответствующего заявления, а в дальнейшем - на дату погашения задолженности.

Настоящая претензия является в том числе уведомлением об одностороннем отказе от исполнения Договора в случае невыполнения Работ в кратчайшие сроки, но не позднее \_\_\_\_\_\_\_\_ (\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_) календарных дней, следующих за днем получения претензии.

Расчет неустойки (пени):

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_.

Расчет процентов за пользование чужими денежными средствами, за нарушение установленных в договоре (календарном плане) сроков выполнения работ:

\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_.

Приложение:

1. Копия договора на выполнение проектных и изыскательских работ от \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ № \_\_\_\_\_\_ на \_\_\_ л. в 1 экз.

2. Копия доверенности представителя заказчика от \_\_\_\_\_\_\_\_ № \_\_\_\_ на \_\_\_ л. в 1 экз. (в случае подписания претензии представителем).

3. \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_.

(иные приложения при их наличии)

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
|   |   |   |   |   |
| (руководитель организации) |   |  (подпись) |   | (Ф.И.О.) |
| М.П.  |   |   |   |   |

**Приложение Е**

**Примерная форма оформления искового заявления о взыскании неустойки**

ИСКОВОЕ ЗАЯВЛЕНИЕ
о взыскании неустойки за неисполнение обязательства по производству и передаче сельскохозяйственной продукции

Между обществом с ограниченной ответственностью «А» (далее - Истец) и частным торговым унитарным предприятием «Б» (далее - Ответчик) «\_\_\_» \_\_\_\_\_\_\_\_\_ 20\_\_ г. был заключен договор контрактации № \_\_\_\_\_ (далее - Договор), в соответствии с условиями которого Ответчик (производитель сельскохозяйственной продукции) обязался передать выращенную им сельскохозяйственную продукцию Истцу (заготовителю) в срок до «\_\_\_» \_\_\_\_\_\_\_\_\_ 20\_\_ г.

Согласно ст.290 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее - ГК) обязательства должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями законодательства.

Однако до настоящего времени Ответчик не исполнил свои обязательства по Договору.

В соответствии со ст.311 ГК неустойкой (штрафом, пеней) признается определенная законодательством или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору, если иное не предусмотрено законодательными актами, в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения.

На основании п.\_\_\_\_\_ Договора за неисполнение обязательства по передаче сельскохозяйственной продукции производитель должен уплатить заготовителю неустойку в размере \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ руб.

В адрес Ответчика «\_\_\_» \_\_\_\_\_\_\_\_\_ 20\_\_ г. была направлена претензия с предложением об уплате неустойки, которая оставлена им без ответа.

На основании изложенного, руководствуясь ст.290, 311, 509 ГК, ст.6 Хозяйственного процессуального кодекса Республики Беларусь,

ПРОШУ:

Взыскать с частного торгового унитарного предприятия «Б» в пользу общества с ограниченной ответственностью «А» \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ руб. неустойки за неисполнение обязательства по производству и передаче сельскохозяйственной продукции, а также \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ руб. в возмещение расходов по госпошлине.

 Приложения:

1. Платежное поручение об уплате госпошлины.

2. Копия искового заявления.

3. Копия Свидетельства о государственной регистрации Истца.

4. Копия документа, подтверждающего полномочия лица, подписавшего исковое заявление, на его подписание.

5. Копия Договора контрактации от \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ № \_\_\_\_\_.

6. Копия претензии от \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ в адрес Ответчика.

7. Копия уведомления о получении Ответчиком претензии.

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| Руководитель(иное уполномоченное лицо) | \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ | \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ |
|   | (подпись) | (Ф.И.О.)             |

ПРИЛОЖЕНИЕ Ж

**Примерная форма х**одатайства ответчика об уменьшении размера неустойки

ХОДАТАЙСТВО ОТВЕТЧИКАпо делу №**\_\_\_** об уменьшении размера неустойки

На рассмотрении экономического суда \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ находится дело № \_\_\_\_\_ по иску \_\_\_\_\_\_\_ (далее - Истец) к \_\_\_\_\_\_\_\_ (далее - Ответчик) о взыскании суммы основного долга, неустойки, процентов за пользование чужими денежными средствами.

Настоящим Ответчик ходатайствует об уменьшении заявленного Истцом размера неустойки за ненадлежащее исполнение Ответчиком обязательства по оплате поставленного товара исходя из следующих обстоятельств.

В соответствии с частью первой ст.314 Гражданского кодекса Республики Беларусь (далее - ГК) суд вправе уменьшить неустойку в случае, если она явно несоразмерна последствиям нарушенного обязательства.

Согласно абзацу 3 п.4 постановления Президиума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 08.08.2002 № 24 «О некоторых вопросах применения хозяйственными судами статьи 314 Гражданского кодекса Республики Беларусь» (далее - постановление Президиума ВХС № 24) критериями для установления несоразмерности неустойки могут быть: чрезвычайно высокий процент неустойки, установленный в договоре, значительное превышение суммы неустойки над суммой невозвращенного долга, непродолжительный срок неисполнения обязательства.

Также, в силу абзаца 4 п.4 постановления Президиума ВХС № 24 при разрешении вопроса об уменьшении неустойки суд может учитывать уплаченные проценты за пользование чужими денежными средствами, которые компенсируют в определенной части последствия, вызванные нарушением денежного обязательства.

1. В соответствии с п.\_\_\_ Договора за уклонение или просрочку оплаты товаров установлена пеня в размере \_\_\_\_ % от суммы договора за каждый день просрочки. Вместе с тем размер неустойки, применяемый в обычном деловом обороте, составляет 0,1-0,15 % от суммы договора за каждый день просрочки.

Таким образом, размер установленной Договором неустойки является чрезвычайно высоким и подлежит уменьшению.

2. Сумма основного долга по Договору составляет \_\_\_\_\_ бел.руб., в то время как размер неустойки, рассчитанной по состоянию на \_\_\_\_\_, равняется \_\_\_\_\_ бел.руб., что составляет \_\_\_\_ % от суммы основного долга по Договору.

Таким образом, сумма неустойки значительно превышает сумму невозвращенного долга по Договору.

3. Срок неисполнения Ответчиком обязательства по оплате поставленного по Договору товара не является продолжительным - \_\_\_\_ месяцев (с \_\_\_\_ по \_\_\_\_\_) и обусловлен не отказом Ответчика от исполнения своих обязательств по Договору, а тяжелым финансовым состоянием Ответчика.

4. В рамках настоящего дела Истцом помимо требования о взыскании неустойки заявлено также требование о взыскании процентов за пользование чужими денежными средствами в размере \_\_\_\_\_\_\_ бел.руб.

По мнению Ответчика, размер процентов за пользование чужими денежными средствами в определенной степени компенсирует последствия неисполнения Ответчиком своих обязательств по Договору и должен быть учтен при определении размера подлежащей уплате неустойки.

На основании изложенного, руководствуясь ст.314 ГК,

ПРОСИМ:

Уменьшить размер подлежащей взысканию в пользу \_\_\_\_\_\_\_ неустойки за ненадлежащее исполнение \_\_\_\_\_\_\_\_\_ обязательств по оплате поставленного по Договору товара с \_\_\_\_\_\_ бел.руб. до \_\_\_\_\_\_\_ бел.руб.

|  |  |  |
| --- | --- | --- |
| Директор |   | \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ |