

УЛОВКИ ЗАКАЗЧИКА, КОТОРЫЙ НЕ ХОЧЕТ ПЛАТИТЬ ПО ПОДРЯДУ



Екатерина Иванушкина

Старший юрист VEGAS LEX

Что в статье: *три ситуации, когда подрядчик взыщет оплату за выполненные работы.*

Подрядчик ждал обещанную предоплату, чтобы начать работы. Заказчик отказался ее перечислять, потому что у него не было денег. Сроки сорвали, работы не выполнили, заказчик подал иск. Суд встал на сторону заказчика: в договоре не было указано, что аванс и работы — встречные обязательства сторон. Читайте в статье, как защититься подрядчику, если заказчик отказывается перечислять аванс, удерживает неустойку из суммы оплаты или не возвращает гарантийное удержание.

Ситуация 1. Заказчик не перечисляет аванс

Стороны предусмотрели в договоре подряда обязательство заказчика выплатить аванс, но тот оплатил только часть. Подрядчик обратился в суд с иском о взыскании оставшейся суммы и процентов за пользование чужими денежными средствами. Первая инстанция отказала в иске и указала, что истец выбрал ненадлежащий способ защиты права. Апелляция отменила решение и удовлетворила иск со ссылкой на пункт 2 статьи 711 ГК, по которому подрядчик вправе требовать выплаты аванса, если так указано в законе или договоре.

Заказчик подал жалобу. Перед вышестоящими инстанциями встал вопрос: можно ли считать, что договорное условие об авансировании автоматически влечет право подрядчика требовать уплаты аванса или право требования возникает, только если его

NB

Право требовать возврата неотработанного аванса возникает только после расторжения договора.

Определение ВС от 20.03.2018 по делу № А40-214588/2016

упомянули в договоре? Суд округа и ВАС поддержали заказчика, поскольку ни в законе, ни в договоре нет условий, что подрядчик вправе требовать в судебном порядке уплаты аванса в качестве самостоятельного способа защиты права.^{ВАС А56}

Условие договора о выплате заказчиком аванса само по себе не создает право подрядчика требовать его уплаты в суде. Обязать заказчика выплатить аванс можно, только если право требования прописали в договоре. С учетом статьи 12 ГК, которая предусматривает такой способ защиты нарушенного права, как присуждение к исполнению обязанности в натуре, такая позиция ВАС спорна, но суды используют ее.^{А73}

Соответственно, если подрядчик не может потребовать от заказчика выплаты аванса, он не вправе претендовать и на уплату процентов за пользование чужими денежными средствами в связи с просрочкой его выплаты.^{ВАС А56-1} В то же время суды взыскивают договорную неустойку за нарушение сроков предоставления подрядчику суммы аванса.^{А41}

Как защищаться подрядчику. Невыплата аванса может препятствовать выполнению работ и грозить подрядчику срывом сроков и связанными с ним санкциями или убытками в виде расходов, которые он вынужден производить, чтобы исполнить договор. Например, подрядчик приобретал банковскую гарантию. В этой ситуации, исходя из закона^{328 ГК, 719 ГК} и судебной практики,^{ВС А60} подрядчику для защиты прав нужно выполнить два шага.

1 Приостановить работы и заявить о необходимости перенести сроки их выполнения. Подрядчик вправе не приступать к работе, а начатую работу приостановить, если заказчик нарушает обязанности по договору подряда и это препятствует исполнению договора.^{719 ГК-1} Судебная практика по-разному отвечает на вопрос, будет ли неуплата аванса нарушением встречной обязанности заказчика по договору.

Некоторые суды считают, что встречный характер обязательства заказчика уплатить аванс и обязанности подрядчика своевременно выполнить работы должен следовать из договора. В противном случае суд может решить, что несвоевременная уплата аванса не позволяет подрядчику приостановить работы и не оправдывает допущенную просрочку. Например, контракт не ставил выполнение работ подрядчиком в зависимость от авансовых платежей — условия не предусматривали возможность приостановить работы из-за невыплаты заказчиком аванса. Суд встал на сторону заказчика и взыскал неустойку за просрочку работ.^{А34}

Подрядчику невыгодно условие, при котором обязанность заказчика заплатить аванс возникает при определенных условиях, например при поступлении финансирования. Здесь заказчик

ВАС А56 Определение ВАС от 06.06.2014 по делу № А56-7859/2013

А73 Постановление АС Дальневосточного округа от 16.10.2017 по делу № А73-1151/2017

ВАС А56-1 Определение ВАС от 21.11.2013 по делу № А56-10618/2012

А41 Постановление АС Московского округа от 23.01.2017 по делу № А41-60132/2015

328 ГК Ст. 328 ГК

719 ГК Ст. 719 ГК

ВС А60 Определение ВС от 21.02.2017 по делу № А60-1333/2016

719 ГК-1 П. 1 ст. 719 ГК

А34 Постановление АС Уральского округа от 17.09.2015 по делу № А34-6263/2014

Пример из практики
 Подрядчик объявился выполнить работы в четыре этапа. По договору он был вправе не продолжать работы, пока заказчик не оплатит предыдущий этап

Истец	Ответчик
Приостановил четвертый этап, так как заказчик не перевел аванс и задолжал по оплате работ по первым трем этапам.	Отказался от исполнения договора в одностороннем порядке, не оплатил часть работ.



ПОБЕДА

Суд

Взыскал с ответчика долг, проценты за пользование чужими денежными средствами, в том числе проценты на сумму долга за каждый день просрочки от неоплаченной суммы по день фактического исполнения обязательства.

Источник: постановление Четырнадцатого ААС от 01.02.2018 по делу №А44-9962/2016

не нарушает обязательство по уплате аванса, если у него нет денег, следовательно, подрядчик не вправе приостановить работы.

Встречный характер обязанностей можно закрепить разными способами. Например, установить взаимосвязи между сроками в графике выполнения работ и графике финансирования строительства или включить в договор условие о праве подрядчика приостановить работы до получения аванса.

Уведомляйте заказчика о приостановлении работ из-за отсутствия аванса письменно. При этом приостановление работ нужно подтверждать не только письмом, но и соответствующей исполнительной документацией, в частности общими и специальными журналами учета выполнения работ. В ином случае в суде будет трудно доказать как факт приостановления работ, так и его взаимосвязь с отсутствием аванса.^{А73-1}

2 Отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения убытков. Несмотря на то что такое право предусматривает статья 719 ГК, подрядчики редко успешно его реализуют. Основная причина — ошибки подрядчиков при исполнении договора и взаимодействии с заказчиками после того, как не получили или несвоевременно получили аванс.

Пример: подрядчик направляет письмо заказчику с требованием об уплате аванса согласно условиям договора. Он указывает, что отсутствие авансирования может негативно сказаться на сроках выполнения, но при этом не приостанавливает работы. Такое обстоятельство суд в дальнейшем может истолковать в пользу заказчика как доказательство, что отсутствие авансирования не мешало ходу выполнения работ. Чтобы исключить это, необходимо приостановить работы и в письме об отказе от исполнения договора обосновать невозможность выполнить работы без аванса.

А73-1 Постановление АС Дальневосточного округа от 22.12.2015 по делу № А73-5226/2015

Например, укажите на положения договора, которые подтверждают, что выплата аванса — встречное обязательство заказчика по отношению к обязательствам подрядчика по своевременному выполнению работ.

Подрядчик вправе включить в письмо требование возместить убытки, которые вызваны приостановлением работ. Например, расходы на содержание строительной площадки или аренду техники.^{BC A81} К письму приложите документы, которые подтверждают убытки: договоры с контрагентами, платежные поручения.

BC A81 Определение ВС от 31.08.2017 по делу № А81-4476/2016

Ситуация 2. Заказчик удерживает неустойку из суммы оплаты

ВАС указывал, что заказчик вправе удерживать неустойку из суммы, которую должен выплатить подрядчику за выполненные работы, если договор это предусматривает.^{ВАС А33} Такую позицию поддерживает и Верховный суд. Например, он согласился с тем, что заказчик был вправе начислить неустойку за просрочку выполнения работ и за непредставление исполнительной документации и удержать эти денежные средства из сумм, которые подлежали перечислению по договору.^{BC A32} При этом в договоре должны быть максимально ясные положения в отношении этого права.

ВАС А33 Постановление Президиума ВАС от 10.07.2012 по делу № А33-7136/2011

BC A32 Определение ВС от 15.05.2017 по делу № А32-4635/2016

Пример: суд признал, что положение договора о праве генподрядчика требовать от подрядчика уплаты неустойки не означает, что он может удерживать ее из стоимости выполненных работ.^{A32}

A32 Постановление Пятнадцатого ААС от 22.06.2016 по делу № А32-3418/2016

Когда и в какой форме предупреждать подрядчика об удержании, стороны обычно фиксируют в договоре. Если такой порядок не закрепили и позже возник судебный спор, подрядчику нужно проверить, получал ли он от заказчика письмо. В нем должны быть указаны основания начисления неустойки, ссылка на соответствующие положения договора и ее расчет.

Как защищаться подрядчику. Если заказчик злоупотребляет правом на удержание неустойки, подрядчик вправе обратиться

Что делать заказчику, если подрядчик недобросовестный

Подрядчик может получить первый аванс и приостановить работы, так как не получил второй авансовый платеж в предусмотренные договором сроки, и при этом не выполнить тот объем работ, который должен был сделать в счет первого платежа. Защитить интересы заказчика в таких случаях можно, если включить в договор положения по порядку и условиям выплаты каждого последующего аванса.

Например, несмотря на наличие в графике финансирования строительства конкретных сроков выплаты каждого аванса, нужно в договор включить условие, по которому после получения первого аванса последующий не выплачивается, если подрядчик не сдал определенный объем. Тщательно проработайте положения об объемах работ, которые должен выполнить подрядчик в соответствующие сроки.

1102 ГК Ст. 1102 ГК

ВС А12 Определение ВС от 02.11.2016 по делу № А12-4123/2016

ВС 7 П. 79 постановления Пленума ВС от 24.03.2016 № 7

в суд с требованием вернуть неосновательное обогащение.^{1102 ГК} Если суд признает, что удержание было необоснованно, заказчику придется вернуть не только неустойку, но и проценты за пользование чужими денежными средствами по статье 395 ГК.^{ВС А12} Даже если заказчик правомерно удержал неустойку, подрядчик вправе заявить требование об уменьшении суммы в судебном порядке на основании статьи 333 ГК.^{ВС 7}

Ситуация 3. Заказчик не возвращает гарантийное удержание, хотя договор расторгли

А56 Постановление АС Северо-Западного округа от 06.12.2016 по делу № А56-12179/2015

ВС А40 Определение ВС от 09.04.2018 по делу № А40-215390/2014

ВАС 35 Постановление Пленума ВАС от 06.06.2014 № 35 «О последствиях расторжения договора»

Раньше суды считали, что удержание из стоимости выполненных работ для обеспечения исполнения гарантийных обязательств подрядчика нужно вернуть, если договор подряда расторгли.^{А56} Последние же тенденции в судебной практике свидетельствуют о том, что заказчик вправе не возвращать сумму гарантийного удержания до истечения гарантийного срока, в том числе в случае расторжения договора подряда. Например, суд первой инстанции указал, что в связи с расторжением договора право на гарантийное удержание ответчик не утратил. Верховный суд согласился.^{ВС А40}

Суды руководствуются разъяснениями ВАС и указывают, что расторжение договора до истечения гарантийного срока — не безусловное основание вернуть удержание. Суды объясняют это тем, что гарантийные обязательства сохраняются и после расторжения сторонами договора подряда.^{ВАС 35}

Как защищаться подрядчику. Подрядчик вправе взыскать гарантийное удержание, если оно обеспечивает обязательства, которые прекращаются с расторжением договора, например обязательство по выполнению работ в полном объеме. При этом вопрос, возвращать гарантийное удержание при досрочном прекращении договора или нет, суды разрешают в зависимости от характера обеспеченного обязательства и с учетом положений договора подряда.

Иногда гарантийное удержание обеспечивает совокупность разных обязательств. Например, обязательств по выполнению работ в полном объеме, обязательств, которые связаны с расторжением договора подряда: по передаче строительной площадки либо исполнительной документации.

Чтобы избежать споров, возвращать ли гарантийное удержание в случае досрочного прекращения договора, укажите в его условиях, в обеспечение каких обязательств заказчик удерживает гарантийный депозит. Предусмотрите, какая часть депозита обеспечивает каждое конкретное обязательство, а также сроки и основания его возврата применительно к каждому обязательству ◆