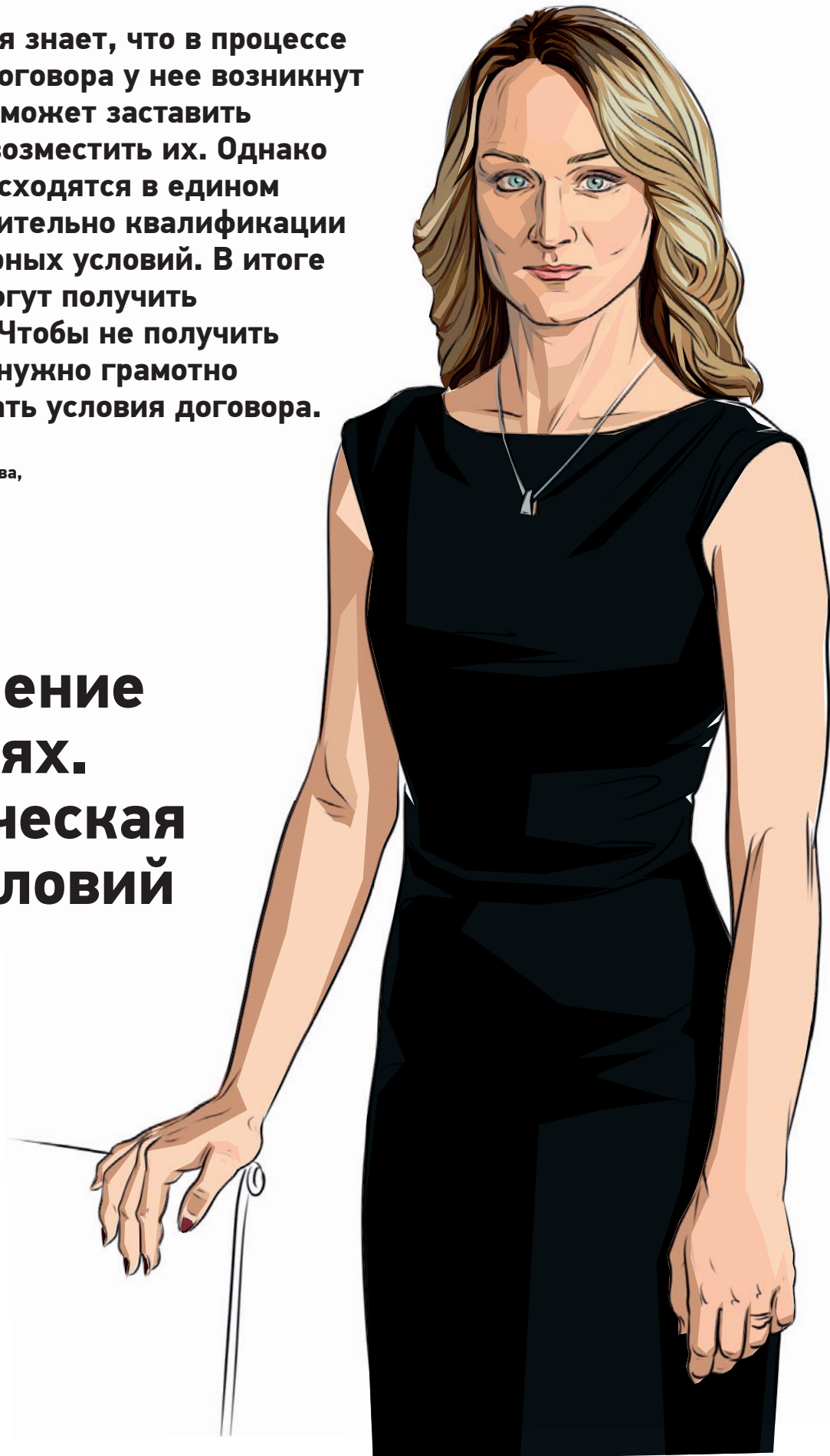


**Если компания знает, что в процессе исполнения договора у нее возникнут расходы, она может заставить контрагента возместить их. Однако суды пока не сходятся в едином мнении относительно квалификации таких договорных условий. В итоге стороны не могут получить возмещение. Чтобы не получить отказ в суде, нужно грамотно сформулировать условия договора.**

Текст: Дарья Овчинникова,  
юрист Forward Legal

## **Соглашение о потерях. Юридическая сила условий**



**П**ри заключении договора стороны могут минимизировать финансовые и иные риски и обеспечить денежную компенсацию возможных потерь. Соглашения о возмещении потерь уже достаточно давно применяются в англо-американской договорной практике. В 2015 году законодатель ввел норму, которая предоставила участникам гражданского оборота возможность обеспечить и защитить свои права. Стороны могут договориться, что в случае наступления определенных обстоятельств, не связанных с нарушением договора, одна сторона выплачивает другой стороне возмещение (ст. 406.1 ГК). С момента появления нормы прошло три года, но однообразная практика так и не сложилась. Одни суды квалифицируют условие о возмещении потерь как компенсацию убытков, вторые — как плату за отказ от договора, третьи — как компенсацию за нарушение условий о гарантиях и заверениях. Неточности в квалификации договорных условий приводят к тому, что стороны не получают надлежащей правовой защиты своих интересов.

### Что такое потери

Понятие имущественных потерь не раскрывает ни законодатель, ни Верховный суд. По смыслу нормы стороны вправе установить компенсацию любых потерь, возникших при исполнении договора. Можно либо предусмотреть фиксированную сумму возмещения, либо указать порядок определения этой суммы. В судебной практике можно выделить несколько видов потерь, за возмещением которых стороны обращались в суд.

**В договоре аренды.** Если по вине арендатора невозможно использовать арендованное имущество. ООО «Грин и К» и АО «Тандер» предусмотрели в договоре условие, что в случае приостановления Росреестром регистрации договора аренды по вине арендатора арендная плата на период приостановления снижается на 20%.

Судебный акт: постановление АС Западно-Сибирского округа от 28.06.2017 № Ф04-1833/2017 по делу № А70-11245/2016, постановление АС Уральского округа от 28.09.2017 № Ф09-5430/17 по делу № А76-11886/2016.

**Если договор аренды расторгнут досрочно.** ООО «ПКБ Менеджмент» и ИП Майбогин А.Б. предусмотрели условие, что в случае одностороннего отказа от договора сторона возмещает потери в сумме арендной платы за один месяц.

Судебный акт: постановление 9ААС от 20.12.2016 № 09АП-56870/2016 по делу № А40-23742/2016.

**В договоре эквайринга.** Если торговая точка списала у покупателей денежные средства, а потом операции были признаны недействительными. АО «Банк Русский стандарт» и ООО «Забава Проджект» предусмотрели условие, что общество возмещает банку финансовые потери, если платежные системы признают операции с использованием карт недействительными по каким-либо причинам.

Судебный акт: постановление АС Московского округа от 16.05.2018 № Ф05-2752/2018 по делу № А40-126710/2017.

**В договоре возмездного оказания услуг.** Если невозможно сдать в наем другому лицу отельный номер. Фонд «Русский мир» и ГП «ДУИЦ» предусмотрели условие, если заказчик отказывается от брони отельных номеров менее чем за 2 недели до даты заезда, заказчик платит исполнителю 50% от стоимости услуг питания и 50% стоимости каждого отмененного номера за сутки проживания.

Судебный акт: постановление АС Северо-Западного округа от 22.05.2017 № Ф07-4208/2017 по делу № А56-62915/2015.

**В договоре поставки.** Если по вине покупателя поставщика привлекли к административной ответственности. Стороны

### СВЯЗЬ ДОГОВОРА С УСЛОВИЕМ

Недействительность и незаключенность договора не влияет на условие о возмещении потерь. В любом случае сторона вправе требовать возмещения (п. 3 ст. 406.1. ГК, абз. 2 п. 17 постановления Пленума ВС от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств»).

**ДАРЬЯ ОВЧИННИКОВА**

**Юрист Forward Legal**

**Образование:** Всероссийская академия внешней торговли, международно-правовой факультет.

В настоящее время обучается на программах российской магистратуры Московской высшей школы социальных и экономических наук (МВШСЭН) и британской магистратуры Университета Манчестера (University of Manchester, UK)



договорились, если покупатель нарушит правила перевозки, то возмещает поставщику потери в размере суммы административного штрафа.

Судебный акт: постановление 7ААС от 11.04.2018 по делу № А45-32564/2017.

**Особенности формулировки**

Условия о возмещении потерь могут быть сформулированы в виде отдельного пункта в договоре либо отдельного соглашения. Важно отметить, что условие о возмещении потерь должно быть явным и недвусмысленным. Если условие будет похоже на условие ответственности за неисполнение обязательства, суд откажет стороне в возмещении ее потерь (п. 17 постановления Пленума ВС от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств», далее — постановление ВС № 7).

Пример такого решения — спор между СПК «Скрипинское» и ООО «НижАгро». Общество хотело встать в реестр кредиторов в рамках дела о банкротстве кооператива. Основанием было соглашение, по которому «Скрипинское» отвечал за сохранность и передачу в собственность «НижАгро» урожая на определенных земельных участках и обязался заплатить 15 000 руб. за каждый гектар сельхозпро-

дукции, утраченной или не собранной по любым причинам, кроме непогоды.

Суд отказался включать общество в реестр, так как посчитал, что невозможно однозначно квалифицировать условие договора как условие о возмещении потерь (постановление АС Волго-Вятского округа от 26.04.2017 по делу № А43-16569/2016).

**Что нужно доказать в суде**

Даже если стороны согласовали в договоре условие о возмещении, то реальность понесенных потерь все равно необходимо доказать. Это связано с тем, что события, которые стороны согласовали в договоре, не всегда могут наступить.

Истец может добиться возмещения, если докажет:

- что наступило обстоятельство, согласованное сторонами;
- потери уже возникли или неизбежно наступят в будущем;
- причинно-следственную связь между наступившим обстоятельством и потерями стороны.

Суд удовлетворит требование, если установит прямую связь между действиями или бездействием ответчика и потерями истца. При этом договорное условие должно соответствовать закону (решение АС Санкт-Петербурга от 14.11.2017 по делу № А56-14939/2017).

2,5

**млн руб.**

получило ООО «Автоком Аренда» в счет возмещения потерь за простой техники (постановление 13ААС от 13.06.2018 по делу № А56-14939/2017)

**Размер возмещения.** Если стороны согласовали размер возмещения в виде фиксированной суммы, а в итоге потери оказались меньше, то суд присудит сумму не больше понесенных потерь. Логика института возмещения потерь состоит именно в том, чтобы возмещать сумму, которая фактически компания потеряла.

Сторона не получит полного возмещения, если:

- недобросовестно способствовала наступлению согласованного в договоре обстоятельства;
- умышленно способствовала увеличению размера потерь.

### Кто может заключить соглашение

Законодатель ограничил круг лиц, которые могут договориться о возмещении имущественных потерь. Предусмотреть специальное условие в договоре или заключить отдельное соглашение могут предприниматели, стороны корпоративного договора, а также физические лица, которые заключили договор об отчуждении акций/долей в уставе общества. В феврале 2018 года 1ААС в деле о банкротстве гражданина

Сиушова С.И. рассмотрел вопрос о том, кто может требовать возмещение потерь по договору купли-продажи акций. Компания «ЕВРОЦЕМЕНТ Холдинг АГ» обратилась с заявлением о включении в реестр требований кредиторов должника в размере 985 млн руб.

В 2014 году гражданин заключил договор купли-продажи акций с ЗАО «ЕВРОЦЕМЕНТ групп», а материнская компания «ЕВРОЦЕМЕНТ Холдинг АГ» заключила с гражданином соглашение о возмещении потерь. Суд отказал материнской компании и указал, что требовать возмещение может только сторона по основному обязательству, то есть только ЗАО «ЕВРОЦЕМЕНТ групп». Из этого следует, что о возмещении могут договориться только стороны обязательства и никто иной (постановление 1ААС от 28.02.2018 № 01АП-7570/2017 по делу № А39-8046/2016)

Также получить возмещение потерь смогут лица, к которым перейдет право требования в порядке универсального или сингулярного правопреемства. Возможность взыскания потерь сохранится и для граждан, которые утратили статус индивидуального предпринимателя. ■

## Проверить условие на реальность

Самая главная задача при составлении договора и его условий — точно и недвусмысленно сформулировать условие о возмещении потерь. Важно подробно описать обстоятельство, при наступлении которого у стороны возникнет обязанность возместить потерю, и указать размер возмещения — фиксированную

сумму или порядок ее определения. Условие о возмещении потерь лучше всего поместить в раздел «права и обязанности сторон». Не имеет смысла устанавливать возмещение потерь за нарушение стороной обязательств по договору. Убытки стороны, вызванные неправомерным поведением другой стороны,

будут возмещаться по правилам о договорной ответственности в соответствии с положениями гражданского законодательства. Помните, что формулирование условия о возмещении потерь как условия об ответственности за нарушение обязательства приведет к тому, что суд откажет в возмещении.

