

## **ПЕНЯ КАК СПОСОБ ОБЕСПЕЧЕНИЯ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ ПРИ ЗАКЛЮЧЕНИИ ГРАЖДАНСКО-ПРАВОВЫХ ДОГОВОРОВ**

Пеня (от лат. poena – наказание) – это вид неустойки, штрафная санкция за неуплату в срок или несвоевременное выполнение финансовых обязательств, начисляющаяся в процентах от оговоренной в договоре суммы за каждый просроченный день.

В тезисах авторами рассмотрены вопросы, касающиеся определения размера пени при заключении договоров, целесообразности ее применения, предлагаются выводы для их использования в законотворческой деятельности.

Одним из способов обеспечения обязательств является неустойка (штраф, пеня), т. е. определенная законодательством или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору, в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения. Соглашение о неустойке может быть заключено только в письменной форме, в связи с чем, на практике имеют место случаи, когда в договоре отсутствуют существенные условия или он подписан не правоспособной стороной и в случае спора суд может признать его недействительным, в том числе и соглашение о пене, предусмотренной договором. Заинтересованная сторона обязательства по договору может подтвердить другими документами о движении денег или товара, но право на взыскание пени будет утеряно.

Законодательство Республики Беларусь в отдельных случаях прямо предусматривает размер пени за просрочку или не исполнение конкретных обязательств, но в целом предельного размера пени не предусмотрено. В соответствии с Указом Президента Республики Беларусь «Об утверждении порядка расчетов между юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями в Республике Беларусь» от 29 июня 2000 г. № 359, юридические лица, их обособленные подразделения, индивидуальные предприниматели, получившие за счет средств бюджетов предварительную оплату и не исполнившие или не надлежаще исполнившие обязательство по поставке товара (продукции), выполнению работ, оказанию услуг в сроки, предусмотренные договорами, уплачивают покупателю (заказчику) за каждый просроченный день пени исходя из процентной ставки, равной 1/360 ставки рефинансирования Национального банка Республики Беларусь. Так же, при регулировании налоговых правоотношений, размер и порядок взыскания пени определяет Налоговый кодекс Республики Беларусь, а в случае нарушения установленных сроков выполнения работы (оказания услуги) или назначенных потребителем, в соответствии с Законом Республики Беларусь от 9 января 2002 г. «О защите прав потребителей», исполнитель уплачивает потребителю за каждый день (час, если срок определен в часах) просрочки неустойку в размере одного процента цены выполнения работы (оказания услуги), и др.

В целом стороны самостоятельно определяют размер неустойки при заключении договора, в связи с чем возникают вопросы при рассмотрении дела в суде, так как взыскание пени, хоть фактически и урегулировано на законодательном уровне, но имеет столь широкую трактовку в судебной практике, что заслуживает внимания для дальнейшего совершенствования законодательства в этом направлении. В соответствии со ст. 314 ГК, суд по собственной инициативе или ходатайству стороны имеет право уменьшить сумму неустойки (пени, штрафа), если она явно несоразмерна с последствиями нарушения обязательства. Поэтому если ответчик заявляет иски о требованиях по пене, которые значительно выше суммы основного долга, в этом случае есть вероятность, что пеня будет судом снижена по статье 314 Гражданского кодекса. В любом случае уменьшение пени рассматривается судом с учетом всех обстоятельств дела, при этом основанием для уменьшения размера неустойки является ее явная несоразмерность последствиям нарушения обязательства, которое разъяснено в постановлении президиума Высшего Хозяйственного Суда Республики Беларусь от 8 августа 2002 г. № 24 «О некоторых вопросах применения хозяйственными судами ст. 314 ГК Республики Беларусь». Решая вопрос об уменьшении неустойки, суды должны учитывать, что к последствиям нарушения обязательства могут быть отнесены не полученные истцом имущество и денежные средства, понесенные убытки (в том числе упущенная выгода), другие имущественные или неимущественные права, на которые истец вправе рассчитывать в

соответствии с законодательством и договором. При оценке таких последствий судом могут приниматься во внимание, в том числе, обстоятельства, не имеющие прямого отношения к последствиям нарушения обязательства (цена товара, работ, услуг; сумма договора и т. д.).

Критериями для установления несоразмерности в каждом конкретном случае могут быть 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 и др. Также 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. При этом разъяснено, что неустойка не может быть уменьшена при наличии обстоятельств, которые не подтверждают ее несоразмерность последствиям нарушения обязательства. 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. Не подлежит уменьшению неустойка по ст. 314 ГК и при наличии вины истца в неисполнении (несвоевременном исполнении) своих обязательств ответчиком либо при отсутствии вины ответчика в этом.

Пеня, являясь способом обеспечения обязательств, понуждает обязанное лицо к своевременному исполнению своих обязанностей и предоставляет гарантию управомоченному лицу на компенсацию последствий неисполнения обязательств контрагентов. Иными словами, пеня выполняет как обеспечительную функцию, так и компенсационную. При этом, уменьшение подлежащей уплате неустойки является правом суда, а не обязанностью, и суд вправе применить ст. 314 Кодекса как по ходатайству стороны по делу, так и по своей инициативе. Зачастую в случае заявления ответчиком ходатайства об уменьшении размера пени хозяйственные суды без исследования доказательств, позволяющих установить реальный размер убытков кредитора, такое ходатайство удовлетворяют, только на основании самого ходатайства.

На практике суды, уменьшая пени, основываются также на таких критериях, как полное или частичное погашение суммы долга ответчиком; значительное превышение неустойки ставки рефинансирования Национального банка Республики Беларусь; частичное покрытие убытков истца взысканием процентов по ст. 366 ГК и др. Во многих случаях суды при уменьшении размера пени применяют лишь один из вышеназванных критериев, а порой не указывают какого-либо критерия вовсе, при этом оценка судов при определении чрезмерности размера пени существенно различается.

Ссылаясь на иные обстоятельства, не имеющие ничего общего с сопоставлением размера пени с последствиями нарушения обязательств, суды обязывают кредитора доказывать размер своих убытков и опровергать предположение о явной несоразмерности пени.

В случае если истец не доказывает этого, пеня уменьшается. Так, на кредитора возлагается обязанность доказывать размер своих убытков по ходатайству, которое он не заявлял. Это напрямую противоречит ст. 311 ГК.

Данный подход к уменьшению размера неустойки свидетельствует о неправильном толковании в отдельных случаях положений ст. 314 ГК. Следует отметить, что названная статья предусмотрена законодателем как исключительная возможность уменьшения размера пени. Несомненно, пеня охраняет имущественные права пострадавшей стороны по договору, поэтому законодатель предусмотрел в качестве основания для ее уменьшения такое исключительное обстоятельство, как явная несоразмерность пени последствиям неисполнения обязательства.

На практике же складывается ситуация, когда взыскание судом пени в полном объеме становится исключением в силу неоправданно широкого толкования судами ст. 314 ГК.

Мы считаем, что целесообразно компетентным органам обобщить судебную практику по делам данной категории и выработать единый подход к их разрешению, при этом разработать нормативно-правовой акт, который бы определил максимальный размер неустойки; методику ее расчета применительно к конкретным договорам; предельный размер уменьшения неустойки, в процентном отношении от суммы просрочки исполнения обязательств. Данные меры позволили бы повысить эффективность использования способов, предусмотренных законом при обеспечении исполнения обязательств, что положительно сказалось бы на экономической деятельности субъектов хозяйствования Республики Беларусь.

## Список литературы

1. **Гражданский** кодекс Республики Беларусь от 7 дек. 1998 г. № 218-3 : принят Палатой представителей 28 окт. 1998 г. : одобр. Советом Респ. Нац. собр. Респ. Беларусь 19 нояб. 1998 г. // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] // ООО «ЮрСпектр». – Минск, 2013.

2. **Налоговый** кодекс Республики Беларусь (Общая часть) от 19 дек. 2002 г. № 166-3 : принят Палатой представителей 15 нояб. 2002 г. : одобр. Советом Респ. Нац. собр. Респ. Беларусь 2 дек. 2002 г. // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] // ООО «ЮрСпектр». – Минск, 2013.

3. **О защите** прав потребителей : Закон Респ. Беларусь от 9 янв. 2002 г. № 90-3 // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] // ООО «ЮрСпектр». – Минск, 2013.

4. **Об утверждении** порядка расчетов между юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями в Республике Беларусь : Указ Президента Республики Беларусь от 29 июня 2000 г. № 359 (в ред. от 24 окт. 2011 г.) // КонсультантПлюс : Беларусь. Технология ПРОФ [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр». – Минск, 2013.