



Маргарита МАЙОРЕНКО, юрист

КОНТРАГЕНТ ПРИЧИНИЛ УБЫТКИ: ПРЕДЪЯВЛЯЕМ ПРЕТЕНЗИЮ

Если контрагент нарушает свои обязательства по договору (отказывается от выполнения договора, несвоевременно производит оплату, поставляет некачественный товар и т. д.), пострадавшая сторона имеет право требовать от него не только исполнения этих обязательств, но и возмещения причиненных убытков. В консультации расскажем, как правильно оформить и предъявить претензию контрагенту в связи с неисполнением договорных обязательств.

? Какие убытки обязан возместить контрагент в случае неисполнения обязательств?

Убытки – это расходы, понесенные пострадавшей стороной, утрата или повреждение имущества, а также неполученные ею доходы, которые сторона получила бы в случае надлежащего исполнения обязательства или соблюдения правил осуществления хозяйственной деятельности другой стороной (ч. 2 ст. 224 ХК).

Понятие убытков также определено в ГК, причем оно схоже с определением из ХК. Так, согласно ст. 22 ГК убытками являются:

- расходы, возникшие у лица в связи с уничтожением или повреждением вещи;
- расходы, которые лицо произвело или должно будет произвести для восстановления своего нарушенного права (реальный ущерб);
- доходы, которые лицо могло бы реально получить при обычных обстоятельствах, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Согласно ст. 225 ХК в состав убытков, подлежащих возмещению лицом, которое допустило хозяйственное правонарушение, включаются:

- стоимость утраченного, поврежденного или уничтоженного имущества;
- дополнительные расходы (штрафные санкции, стоимость дополнительных работ, дополнительно израсходованных материалов и т. п.), понесенные стороной, которой причинены убытки вследствие нарушения контрагентом обязательства;

- неполученная прибыль (упущенная выгода), на которую пострадавшая сторона была вправе рассчитывать в случае надлежащего исполнения обязательства контрагентом. Например, срок договора аренды уже закончился, а арендатор не освобождает помещение, лишая возможности арендодателя использовать его в своей хозяйственной деятельности и получать прибыль;
- материальная компенсация морального вреда (например, вред, нанесенный деловой репутации).

? Как доказать наличие у пострадавшей стороны упущенной выгоды?

Отметим, что доказать на практике наличие упущенной выгоды не так просто. Поясним подробнее.

Согласно Обзорному письму № 01-06/20/2014, суды при рассмотрении споров о возмещении упущенной выгоды должны выяснить, мог ли реально понести такие убытки кредитор и принимал ли он меры по их возмещению.

Если кредитор предъявляет требование о возмещении неполученных доходов (упущенной выгоды), он должен доказать, что эти доходы (выгода) не являются абстрактными, а действительно были бы им получены в связи с исполнением обязательств должником. Кредитор обязан доказать также, что он мог и должен был получить определенные доходы и только неправомерные действия должника стали единственной и достаточной причиной, которая лишила его такой возможности.

Например, постановлением Киевского апелляционного хозяйственного суда от 10.09.18 г. (ЕГРСР, рег. № 76473157) истцу было отказано во взыскании убытков в виде упущенной выгоды. Истец обосновывал свои требования тем, что непринятие ответчиком изготовленной для него продукции стало основанием для ее реализации как лома по более низкой цене. Однако суд отказал истцу в удовлетворении иска,

так как истец не принял все необходимые меры для предотвращения возникновения убытков и получения доходов. Так, истец не предоставил суду доказательства, подтверждающие попытки реализовать указанную продукцию не как лом и отказ других лиц в ее приобретении.



Имейте в виду! Если вы хотите взыскать с контрагента убытки в виде упущенной выгоды, вам необходимо представить доказательства наличия и размера таких убытков (платежные и другие документы, подтверждающие расходы, документы, подтверждающие наличие неполученной прибыли, и т. д.).



В каких случаях контрагент освобождается от обязанности по возмещению убытков?

Убытки подлежат возмещению при одновременном наличии следующих условий (ст. 613, 614 ГК):

- нарушение обязательства;
- причинение убытков;
- причинная связь между нарушением обязательства и убытками;
- наличие вины контрагента (умысла или неосторожности).



Важно! Согласно ст. 617 ГК и ст. 218 ХК контрагент **освобождается от ответственности**, если он не смог исполнить свои обязательства вследствие действия обстоятельство непреодолимой силы (например, наводнение, пожар, военный конфликт и т. д.). При этом к таким обстоятельствам не относится отсутствие на рынке необходимых для исполнения обязательства товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

То есть если выяснится, что контрагент не поставил товар в обусловленный договором срок, например, из-за наводнения, он освобождается от обязанности возместить убытки, возникшие в связи с непоставкой товара субъекту хозяйствования (далее – СХ).



Обязательно ли предъявлять претензию или можно сразу обратиться в суд?

Согласно ч. 2 ст. 22 ХК предъявление претензии – **это право**, а не обязанность СХ. То есть у пострадавшей стороны есть выбор – либо обратиться к контрагенту с письменной претензией, либо сразу подать иск в хозяйственный

суд (ст. 4 ХПК). Однако мы советуем не спешить и сначала подать претензию контрагенту. Объясним почему.

Претензионный порядок урегулирования споров имеет ряд преимуществ:

- во-первых, это более лояльный и менее затратный по времени метод, ведь в этом случае не нужно уплачивать судебный сбор, оплачивать услуги адвоката;
- во-вторых, если вы намерены продолжать сотрудничество с контрагентом, то сначала лучше направить ему претензию, а не затевать длительные судебные разбирательства.



Исключение: законодательством может быть предусмотрен обязательный досудебный порядок урегулирования споров (ч. 1 ст. 19 ХПК), например, в сфере международных железнодорожных грузовых перевозок (ст. 29 СМГС).



В течение какого срока надо подавать претензию?

Срок подачи претензии законодательно **не установлен**. Однако для некоторых договоров предусмотрены специальные сроки. Например, существует **специальный срок подачи претензий, который вытекает из договора перевозки груза**. В таком случае претензию необходимо подать в течение 6 месяцев, а претензии по уплате штрафов и выплате премий – на протяжении 45 дней (ч. 2 ст. 315 ХК).

В любом случае необходимо учитывать **сроки исковой давности**. По общему правилу обратиться в суд нужно **в течение 3 лет** со дня, когда лицо узнало, что его право нарушено. Но существуют и специальные сроки исковой давности (ч. 2 ст. 258 ГК). Например, специальная исковая давность в **1 год** установлена к требованиям, которые вытекают из договора перевозки груза, почты.



Следовательно, подавать претензию нужно заблаговременно, чтобы не просрочить срок, установленный для судебного обжалования.



Как правильно оформить претензию?

Законом форма претензии **не утверждена**. Однако претензия должна содержать следующие обязательные реквизиты (ч. 2 ст. 222 ХК):

- полное наименование (Ф. И. О. – для предпринимателя) и почтовые реквизиты заявителя

(кредитора) и лица, которому она предъявляется (должника);

- номер и дата предъявления претензии;
- обстоятельства, из-за которых предъявлена претензия;
- доказательства, подтверждающие такие обстоятельства;
- требования заявителя со ссылкой на нормативные акты. Например: возместить причиненные убытки, связанные с несвоевременной поставкой товара, уплатить штрафные санкции и т. д.;
- сумму претензии и ее расчет (если она выражена в денежном эквиваленте) с платежными реквизитами заявителя;
- перечень прилагаемых документов, доказательств (оригиналы или надлежащим образом заверенные копии).

Претензию желательно составлять в двух экземплярах, чтобы один экземпляр остался у СХ. Подписывается претензия уполномоченным лицом (представителем) предприятия (предпринимателем) и направляется должнику заказным или ценным письмом с описью вложения либо вручается под подпись (**образец** претензии см. в конце консультации).



На заметку: к претензии можно не прилагать документы, если они имеются у другой стороны (ч. 4 ст. 222 ХК). Достаточно сослаться на их наличие у должника, указав реквизиты.

? В какой срок контрагент, который причинил убытки, обязан рассмотреть претензию?

Претензия рассматривается **в месячный срок** со дня ее получения, если иной срок не установлен законодательством. Так, более продолжительный срок для ответа установлен в ч. 3 ст. 315

ХК для споров, вытекающих из договоров перевозки. Перевозчик рассматривает заявленную претензию и уведомляет заявителя о ее удовлетворении или отклонении в течение **3 месяцев**, а претензию по перевозке в прямом смешанном сообщении – в течение **6 месяцев**. Претензии по уплате штрафа или выплате премии в этой сфере рассматриваются в течение **45 дней**.

? В какой форме контрагент должен дать ответ?

Контрагент должен дать ответ на претензию **в письменном виде**. Ответ подписывается уполномоченным лицом или представителем получателя претензии и направляется заявителю заказным или ценным письмом либо вручается ему под подпись (ч. 8 ст. 222 ХК).



Следует знать! При рассмотрении претензии стороны в случае необходимости должны сверить расчеты, провести экспертизу или совершить другие действия для обеспечения досудебного урегулирования спора (ч. 7 ст. 222 ХК).

Законодательством не установлено ни типовой формы ответа на претензию, ни обязательных реквизитов ответа. Однако в данном случае важен результат рассмотрения претензии. Это может быть:

- непризнание долга;
- признание долга полностью;
- признание долга частично.

Если же контрагент отказался возмещать убытки, согласен возместить лишь часть суммы либо вообще не ответил на претензию, тогда СХ, который понес убытки, целесообразно обратиться в суд (как взыскать с контрагента ущерб в судебном порядке, см. на с. 26 этого издания).

ВЫВОДЫ

СХ имеет право требовать от контрагента, который не исполняет договорные обязательства, возмещения убытков. Под убытками понимают не только стоимость утраченного, поврежденного или уничтоженного имущества, но и дополнительные расходы (например, пени, штраф), упущенную выгоду и моральный вред.

Предъявить свои требования контрагенту можно, направив ему претензию. В то же время можно сразу подать иск в суд. Однако мы советуем сначала подавать претензию. Если же контрагент не ответит на претензию или откажется исполнять свое обязательство и возмещать причиненные убытки, тогда пострадавшей стороне стоит обратиться в суд.

ОБРАЗЕЦ

ТОВ «Яблуко»
код ЄДРПОУ 78976543
м. Ковель, вул. Сапфірова, 29

Кому: ТОВ «Карамболь»
код ЄДРПОУ 87905498
м. Львів, вул. Коновальця, 86

Вих. № 345 від 24.05.19 р.

Претензія про сплату заборгованості за поставлені товари

Між Товариством з обмеженою відповідальністю «Яблуко» (далі – Постачальник) і Товариством з обмеженою відповідальністю «Карамболь» (далі – Покупець) укладено договір поставки № 93 від 01.03.19 р. (далі – Договір). За умовами Договору Постачальник зобов'язаний передати у власність Покупця обладнання (далі – Товар), характеристики якого, кількість та вартість, а також строки поставки визначалися сторонами в Специфікаціях, які є невід'ємною частиною Договору, а Покупець зобов'язаний прийняти Товар та своєчасно оплатити його на умовах, указаних у Договорі.

Сторонами було укладено Специфікацію від 05.03.19 р. № 1 на поставку Товару на загальну суму 20 000 грн. та Специфікацію від 20.03.19 р. № 2 на поставку Товару на загальну суму 152 356 грн. Разом 172 356 грн. (сто сімдесят дві тисячі триста п'ятдесят шість грн.).

Постачальник здійснив поставку Товару Покупцю згідно з видатковими накладними:

- від 10.03.19 р. № 1 – на загальну суму 20 000 грн.;
- від 06.04.19 р. № 2 – на загальну суму 152 356 грн.

Таким чином, свої зобов'язання із поставки на адресу Покупця Товару, зазначеного у Специфікаціях № 1 та № 2 до Договору, ТОВ «Яблуко» виконало в повному обсязі. Загальна вартість поставленого Товару становила 172 356 грн. (сто сімдесят дві тисячі триста п'ятдесят шість грн.).

Пунктом 6.5 Договору передбачено, що Покупець оплачує Товар у такому порядку:

- 100 % вартості Товару, визначеного в Специфікації № 1, – за попередньою оплатою;
- 100 % вартості Товару, визначеного в Специфікації № 2, – протягом 14 календарних днів з моменту поставки Товару на об'єкт, зазначений у п. 2.3 Договору.

Фактично Покупець здійснив такі оплати: 10.04.19 р. перерахував на банківський рахунок Постачальника 20 000 грн., 15.04.19 р. – 35 000 грн. Загальна сума отриманих Постачальником грошових коштів від Покупця – 55 000 грн. (п'ятдесят п'ять тисяч грн.). За умовами Договору та Специфікацій № 1 та № 2 останній день оплати Покупцем отриманого Товару сплив 20.04.19 р. Прострочення оплати вартості поставленого Товару на дату підписання цієї претензії становить 34 календарних дні.

Отже, фактично не отримавши попередню оплату в повному обсязі, як це передбачено умовами Договору, Постачальник виконав свої зобов'язання та поставив Покупцю Товар, а Покупець порушив умови Договору, внаслідок чого виникла заборгованість за Договором у розмірі 117 356 грн. (сто сімнадцять тисяч триста п'ятдесят шість грн.).

Відповідно до ст. 526 Цивільного кодексу (далі – ЦК) зобов'язання має виконуватися належним чином згідно з умовами договору та вимогами цього кодексу, інших актів цивільного законодавства. Як передбачено ст. 525 ЦК, одностороння відмова від зобов'язання або одностороння зміна його умов не допускається.

Згідно з ч. 1 ст. 530 ЦК якщо у зобов'язанні встановлений строк його виконання, то воно підлягає виконанню у цей строк.

За договором поставки продавець (постачальник), який здійснює підприємницьку діяльність, зобов'язується передати в установленний строк (строки) товар у власність покупця для використання його у підприємницькій діяльності або в інших цілях, не пов'язаних з особистим, сімейним, домашнім або іншим подібним використанням, а покупець зобов'язується прийняти товар і сплатити за нього певну грошову суму (ст. 712 ГК).

Таким чином, Відповідач порушив вимоги ст. 526, 530, 712 ЦК, що призвело до утворення з боку Покупця заборгованості перед Постачальником у сумі 117 356 грн. (сто сімнадцять тисяч триста п'ятдесят шість грн.).

Пунктом 10.6 Договору Сторони передбачили відповідальність за порушення строків оплати – сплату пені на користь Постачальника у розмірі 0,1 % вартості неоплаченого товару за кожен день прострочення.

Якщо за порушення зобов'язання встановлено неустойку, то вона підлягає стягненню у повному розмірі, незалежно від відшкодування збитків (ч. 1 ст. 624 ЦК).

Керуючись ст. 624 ЦК та положенням договору, на дату підписання цієї претензії Покупець за порушення строків оплати Товару повинен сплатити на користь Постачальника пеню у розмірі 3 990 грн. 10 коп. (три тисячі дев'ятсот дев'яносто грн. 10 коп.), або 117 грн. 35 коп. за кожен день прострочення оплати, що становить 0,1 % вартості неоплаченого Товару за Специфікацією № 2 до Договору.

Розрахунок:

$$117\,356 \text{ грн. (вартість неоплаченого Товару)} \times 0,1 \% \text{ (розмір пені)} \times 34 \text{ (дні прострочення)} = 3\,990 \text{ грн. 10 коп.}$$

Крім того, ТОВ «Яблуко» зазнало збитків у вигляді упущеної вигоди (неодержаного прибутку) внаслідок порушення ТОВ «Карамболь» умов Договору в частині належної оплати поставленого товару.

Нормою ч. 2 ст. 22 ЦК передбачено, що збитками є: втрати, яких особа зазнала у зв'язку зі знищенням або пошкодженням речі; витрати, які особа здійснила або мусить здійснити для відновлення свого порушеного права (реальні збитки); доходи, які особа могла б реально одержати за звичайних обставин, якби її право не було порушене (упущена вигода).

Так, відповідно до договору купівлі-продажу від 29.01.19 р. № 29/5-1, укладеного між ТОВ «Яблуко» і ТОВ «Аквамарин», постачальник придбав товар, який надалі став предметом Договору, за ціною 154 653 грн. (сто п'ятдесят чотири тисячі шістсот п'ятдесят три грн.). За Договором № 93 від 01.03.19 р. ціна товару становить 172 356 грн.

Розмір упущеної вигоди позивача розраховано так:

$$172\,356 \text{ грн.} - 154\,653 \text{ грн.} = 17\,703 \text{ грн.}$$

На підставі вищевикладеного ВИМАГАЄМО:

Виконати свої зобов'язання за Договором належним чином та перерахувати на наш рахунок:

1. Суму заборгованості в розмірі 117 356 грн. (сто сімнадцять тисяч триста п'ятдесят шість грн.).
2. Пеню в розмірі 3 990 грн. 10 коп. (три тисячі дев'ятсот дев'яносто грн. 10 коп.) за порушення умов оплати Товару.
3. Відшкодувати збитки у вигляді упущеної вигоди в розмірі 17 703 грн. (сімнадцять тисяч сімсот три грн.).

Разом – 139 049 грн. 10 коп. (сто тридцять дев'ять тисяч сорок дев'ять грн. 10 коп.).

У разі невиконання Вами вимог цієї претензії або залишення її без відповіді ми будемо змушені звернутися до Господарського суду з позовною заявою про стягнення з Вашого підприємства суми заборгованості, штрафних санкцій та упущеної вигоди, а також усіх інших витрат, пов'язаних із поданням позову.

Додатки:

1. Копія договору купівлі-продажу від 29.01.19 р. № 29/5-1.
2. Копія додатка 1 до договору купівлі-продажу від 29.01.19 р. № 29/5-1.

Усі необхідні документи для розгляду цієї претензії (Договір; Специфікації № 1 і № 2, видаткові накладні № 1–3 та інші документи) є в наявності у ТОВ «Карамболь».

<...>