

***Правовая работа на предприятии при неисполнении
(ненадлежащем) исполнении договора.***

**Доцент кафедры гражданского права
Санкт-Петербургского университета
МВД России, к.ю.н., доцент, майор
милиции
Селифонов А.А.**

Неустранимый риск любого договора – его неисполнение. С точки зрения теории гражданского права «Вопрос о соотношении обоих понятий – «неисполнение в натуре» и «ненадлежащего исполнения» - весьма спорен»¹. С практической точки зрения данный вопрос имеет значение при уточнении предъявляемых требований (например, предмета иска), как-то исполнение обязанности в натуре либо денежная компенсация. При очевидном приоритете «реального» исполнения обязательства (ст. 398 ГК РФ), следует иметь в виду, что законодатель называет предоставляемое взамен «реальному» денежное исполнение как «компенсацией убытков» (п.2 ст. 398 ГК РФ) так и «стоимостью имущества» (ст. 1105 ГК РФ). Учет этого позволяет предъявить то требование, которое более выгодно истцу.

Работа юриста всецело зависит от того, на какой стороне конфликта он находится – нарушителя либо потерпевшего. Очевидно, что в первом случае он стремится минимизировать убытки, а во втором – создать условия для их компенсации. Рассмотрим обе возможные ситуации.

Деятельность юриста – компании ответчика.

¹ Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга первая: Общие положения: Изд. 4-е. М., 2001. С. 418.

Если предприятие выступает как нарушитель договорных условий, то деятельность юриста зависит, в первую очередь, от того на какой стадии находится конфликт.

Условно здесь можно выделить следующие стадии:

1. Угроза конфликта. Предприятие не выполняет договорные условия, но об этом еще не известно контрагенту, либо уже известно, но никаких мер с его стороны еще не принято.

2. Претензионная стадия. На предприятие поступила претензия от контрагента с конкретными требованиями по поводу нарушений договора.

3. Юрисдикционная стадия. Конфликт принял официальную форму и **контрагент использует судебные** способы защиты нарушенных прав.

Угроза конфликта.

К сожалению, стадия угрозы не всегда попадает в поле зрения юриста. Потребность в правовом сопровождении возникает с момента поступления соответствующих требований, до которых никто не вспоминает о существующем договоре и санкциях за его неисполнение. Вместе с тем, информирование юридического подразделения о предсказуемых рисках может значительно снизить тяжесть предпринимаемых со стороны потерпевшего защитных мер (например, возможность заранее оговорить компенсацию за конкретное нарушение без приостановления исполнения по договору).

Основными направлениями юридической деятельности при возникновении угрозы конфликта является:

- моделирование развития конфликта;
- определение способов его разрешения на наиболее выгодных условиях;
- предложение мер по минимизации возникших рисков;
- выработка собственной правовой позиции в споре и др.

Претензионная стадия.

Претензионная стадия разрешения споров является обязательной для отдельных видов договоров, однако в большинстве случаев является факультативной. Вместе с тем, стороны могут самостоятельно в качестве условия договора установить обязательность досудебного (претензионного) порядка разрешения споров. Наличие такого условия добавляет предсказуемости действиям сторон и гарантирует их, например, от неожиданных обеспечительных мер. Процессуальное законодательство (ст. 135 ГПК РФ, ст. 4 АПК РФ) гарантирует соблюдение договорного условия о досудебном порядке разрешения спора.

Содержание претензии позволяет установить основания и содержание заявляемых требований². В зависимости от содержания решается вопрос об удовлетворении претензии либо перенесении спора в суд. Интересен вопрос об ответе на претензию. Не понятно, если в установленный срок оправлен отзыв на претензию с признанием части требований, появляются ли основания для подачи иска, либо претензионная стадия является еще не оконченной. На наш взгляд, в данном случае потерпевший имеет право на обращение в суд в размере требований, в удовлетворение которых в отзыве на претензию отказано. В остальной же части претензионный порядок продолжает действовать. Следовательно, размер исковых требований должен соответствовать размеру неудовлетворенных претензионных требований. Это подтверждается и судебной практикой³.

Итак, наличие претензионной стадии приносит очевидные преимущества именно стороне – нарушителю. Эти преимущества выражаются:

² Постановление Федерального арбитражного суда Московского округа от 12 мая 2006 г. N КГ-А40/3432-06

Постановление Федерального арбитражного суда Московского округа от 7 апреля 2006 г. N КГ-А40/2674-06

³ Постановление Федерального арбитражного суда Уральского округа от 30 июня 2005 г. N Ф09-1957/05-С3

- в предсказуемости действий потерпевшего в случае нарушения договора;
- в информировании нарушителя об основаниях и сумме заявляемых требований;
- в получении времени на подготовку к судебному спору при отказе в удовлетворении претензии (в том числе и за счет работы с отзывом на претензию).

Юрисдикционная стадия.

Деятельность юридического подразделения после передачи спора на разрешение в суд определяется нормами процессуальных кодексов (Арбитражного и Гражданско-процессуального).

Основные направления деятельности:

- определение официальных и скрытых целей истца в конфликте;
- обеспечение нормальной деятельности предприятия в условиях конфликта (обжалование мер, определение и вывод наиболее уязвимых активов и др.);
- выработка правовой позиции предприятия (составление проекта мирового соглашения, необходимых ходатайств, подготовка встречного иска, сбор доказательств и др.);
- в случае необходимости, организация внутрифирменной работы по определению лиц, непосредственно виновных в нарушении договорных условий и привлечению их к юридической ответственности (например, в порядке регресса).

Деятельность юриста – компании истца.

Рассмотрим деятельность юридического подразделения компании, потерпевшей от неисполнения договорных условий.

Итак, договор заключен, теперь, в случае его нарушения, имеется набор средств защиты, которые предложены законом и закреплены в договоре. Следует учитывать, что договорные средства защиты полностью зависят от действительности соответствующего договорного условия. Нужно

учитывать, что использование конкретного договорного средства защиты (например, договорной неустойки) может натолкнуться на встречный иск о признании данного условия договора недействительным (например, если сумма неустойки была выражена в иностранной валюте⁴).

При возникновении угрозы нарушения интересов предприятия необходимо выбрать оптимальный способ защиты. Наибольшей эффективностью обладают так называемые «оперативные» средства защиты, то есть такие средства, реализация которых происходит исключительно действиями потерпевшего. К таким средствам защиты, на наш взгляд, можно отнести:

- удержание,
- приостановление встречного исполнения своей обязанности,
- удовлетворение своих требований за счет заложенного имущества, если потерпевший - залогодержатель,
- реализация задатка,
- направление сообщения страховщику о наступлении страхового случая по соответствующим договорам страхования и др.

В случае отсутствия оперативных средств защиты, у юриста остается либо претензионный, либо судебный порядок защиты.

На претензионной стадии действия юриста скованы необходимостью направления претензионного требования контрагенту.

При претензионном порядке необходимо учитывать два вида сроков: срок на предъявление претензии и срок для ответа на претензию. Оба срока могут устанавливаться как законом, так и договором. Например, Кодекс торгового мореплавания РФ⁵ (КТМ РФ) закрепляет указанные сроки (ст.ст.

⁴ П.3 Информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 4 ноября 2002 г. N 70 "О применении арбитражными судами статей 140 и 317 Гражданского кодекса Российской Федерации" // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 2003 г., N 1.

⁵ Собрание законодательства РФ. 1999 г. N 18. Ст. 2207.

406, 407) и связывает их течение с течением срока исковой давности. Даная связь очень важна, т.к. при несоблюдении срока на предъявление претензии, потерпевший практически лишается средств судебной защиты нарушенного права.

Кроме сроков, при предъявлении претензии играет роль ее содержание. Содержание претензии также может определяться как законом, так и соглашением сторон. В случае, если потерпевший нарушает условия о содержании претензии, то претензия может быть признана неподанной⁶.

В случае неудовлетворения претензии потерпевший вправе обратиться в суд за защитой нарушенного права. При обращении в суд юридическое подразделение предприятия работает по следующим направлениям:

- оценка важности договорных отношений с данным контрагентом;
- моделирование судебного спора в целях выяснения тактики и стратегии защиты;
- принятие решения о возможных мерах обеспечения иска;
- анализ правовой позиции ответчика;
- оценка состоятельности ответчика и его поручителей (гарантов);
- оценка возможностей использования долгов ответчика (уступка права требования, инициирование процедуры банкротства);
- определение основания и объема заявляемых требований;
- составление проекта мирового соглашения и др.

Итак, неисполнение условий договора является основанием для принятия сторонами организационно-правовых мер, направленных на устранение негативных последствий такого неисполнения. Очевидно, что содержание данных мер зависит от многих факторов, в том числе и от того с какой стороны предпринимаются меры и какие конкретно цели поставлены

⁶ П.12 информационного письма Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 13 августа 2004 г. N 81 // Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ. 2004. N 10.

перед юристом. Представляется эффективным разработка на предприятиях типовой программы (плана действий) по реализации мероприятий, связанных с неисполнением (ненадлежащим) исполнением договорных обязательств.