

Методика расчета неустойки по договору подряда

И.М. Первушина, В.В. Волгарева

2 курс факультета экономики

Научный руководитель:

к.ю.н. О.С. Ерахтина

Аннотация

Неустойка – один из самых распространенных и эффективных способов обеспечения исполнения договорных обязательств. Многие компании сегодня в целях стимулирования подрядчика к выполнению работ должным образом устанавливают размер неустойки, явно завышенный по отношению к издержкам. В соответствии с современным российским законодательством «кабальная» неустойка может быть снижена по усмотрению суда до минимального уровня. Так, компания может понести убытки по причине отсутствия доказательства соразмерности требуемой неустойки и понесенных убытков.

Таким образом, вопрос о том, как на практике установить размер неустойки, соизмеримый с издержками, остается малоизученным. Данное исследование посвящено разработке методики, позволяющей вычислить оптимальный размер неустойки на основании типа нарушения, а также в зависимости от вида издержек.

Ключевые слова: методика расчета неустойки, издержки, договор подряда, просрочка, ставка неустойки.

В настоящее время неустойка остается одним из самых распространенных средств обеспечения исполнения договорных обязательств. Ее широкое применение в коммерческой деятельности обусловливается тем, что она представляет собой удобное средство упрощенной компенсации потерь кредитора, поскольку размер неустойки заранее оговорен и известен обоим контрагентам [Что такое неустойка: эл. ресурс].

Представляемая российским законодательством возможность самостоятельного определения размера неустойки вызывает значительные сложности на практике. В подавляющем большинстве случаев с целью «мотивации» к надлежащему исполнению договора устанавливаются кабальные неустойки. Согласно российскому законодательству, во избежание кабальных неустоек необходимо устанавливать такой размер неустойки, который будет соразмерен издержкам

заказчика. Таким образом, сегодня актуальной является проблема расчета неустойки по различным видам нарушений и договоров.

Целью данной работы является разработка рекомендаций по определению размера неустойки по договору подряда. Достижение поставленной цели предполагает решение следующих задач:

- изучить эволюцию подходов к расчету неустойки в России;
- разработать методику определения размера неустойки на примере договора подряда на ремонт дорог;
- проверить возможность практического применения данной методики.

В ходе работы были проанализированы законодательные акты, регламентирующие процессы заключения и исполнения договоров подряда, в частности, начисление неустоек. В советские времена размер неустойки строго регламентировался законом, в то время как современное законодательство носит диспозитивный характер и позволяет сторонам определять размер неустойки по своему усмотрению.

В советский период неустойка определялась в соответствии с Постановлением Совета Министров СССР «Об утверждении правил о договорах подряда на капитальное строительство». За каждое нарушение, начиная от непредоставления в точный срок проекта договора подряда до устранения возможных дефектов при ненадлежащем исполнении обязательств, размеры штрафных санкций прописывались в конкретных суммах. Например, за задержку подрядчиком представления заказчику проекта договора подряда виновная сторона уплачивает другой стороне штраф в размере 250 руб. за каждый день просрочки. За несвоевременное окончание по вине подрядчика строительства предприятий, зданий – пено в размере 0,05% сметной стоимости за каждый день просрочки, но не выше 1 000 руб. в день до фактического ввода в действие предприятий и зданий. Если подрядчик не устранил дефекты, возникшие по его вине в установленные сроки, то с него взыскивается неустойка в размере 50% стоимости работ по устранению дефектов. Кроме того, уплата неустойки, штрафа, пени за просрочку или иное ненадлежащее исполнение обязательств не освобождает стороны от исполнения обязательств в натуре [Об утверждении правил..., 1986].

В случае, если договор подряда заключался между государством и предприятием, согласно «Положению о государственных подрядах и поставках», требования к составлениям договора подряда были невероятно жесткими, при этом предприятие брало на себя чрезвычайно высокие риски. Например, с неисправного подрядчика или поставщика орган государства взыскивает одновременно убытки и установленную неустойку. При заключении договора подряда государство старалось максимально обезопасить себя: подрядчик должен был обязательно внести залог в размере не менее 10% суммы договора. Все претензии государства, вытекающие из договоров, удовлетворялись имуществом подрядчика преимущественно перед всеми его долгами. В договор государственного подряда под страхом его недействительности должно было обязательно включаться условие о неустойке как на случай просрочки, так и на случай неисполнения договора подрядчиком, причем размер неустойки за неисполнение договора не мог быть ниже 10% суммы договора [Положение о государственных..., 1923].

Сегодня неустойка, за исключением случаев, когда она определена законом, носит диспозитивный характер, т.е. стороны сами договариваются о ее размере и порядке начисления.

В процессе исследования были рассмотрены способы определения размера договорной неустойки в компаниях Пермского края, специализирующихся на строительстве и ремонте дорог. В одной из крупнейших компаний Пермского края в этой отрасли, ОАО «Пермавтодор», неустойка начисляется как процент от стоимости невыполненных работ, и величина этого процента, как правило, зависит от вида и суммы самого договора, однако данный процент, по большому счету, не обосновывается величиной возможных издержек. Так, одинаковый процент потенциально может быть заложен за разные виды нарушения обязательств, которые могут принести различные убытки.

Однако в некоторых договорах (например, договор капитального ремонта дорог, когда заказчиком выступает Государственное автономное учреждение «Управление автомобильных дорог» Пермского края) подобно тому, как предписывалось советским законодательством, существует приложение, в котором неустойки за каждый вид нарушения определены в качестве определенной суммы или процента.

Таким образом, одной из главных проблем, возникающих у компаний, является определение неустойки, соразмерной издержкам.

В ходе исследования была разработана методика расчета неустойки, базирующаяся на определении типа нарушений.

Пусть между организацией А и организацией В был заключен договор подряда, при этом А является заказчиком, а В – подрядчиком. В приняла на себя обязательство осуществить комплекс работ, направленных на ремонт асфальтобетонного покрытия. Заказчик для выполнения работ обязуется передать Подрядчику материалы, оборудование и документацию. Подрядчик обязуется приступить к работе не позднее определенного срока и закончить работу к определенному сроку. Подрядчик обязуется следовать указаниям Заказчика о ходе выполнения работ, использовать материалы и оборудование Заказчика и т.д. Подрядчик несет полную ответственность за недоброкачественность используемого материала. С целью обеспечения надлежащего исполнения обязательств по договору подряда Заказчик вправе установить неустойку [Типовой договор...: эл. ресурс].

Предлагается предусматривать в договоре два способа расчета неустойки. Первый из них связан с просрочкой выполнения обязательств Подрядчиком, второй – с полным невыполнением обязательств или с выполнением работ ненадлежащим образом. Если сумма, вычисленная первым способом, будет складываться из длительности просрочки, цены работы, сроки выполнения которой нарушены, и из ставки неустойки, которая берется в единицу времени с ценой работы, то второй способ будет складываться из суммы издержек.

Издержки делятся на два типа: явные и неявные; при этом явные издержки можно разделить на постоянные и переменные. К постоянным явным издержкам относятся расходы на оборудование (если оно принадлежит заказчику, то к расходам относится амортизация, однако если оборудование взято в лизинг, то к постоянным издержкам добавляется также ставка процента по лизингу) и расходы на выплату вознаграждения подрядчику, к переменным явным издержкам относятся расходы на покупку материалов для выполнения работ. Неявные издержки – издержки, связанные с риском невыполнения проекта или с выполнением проекта ненадлежащим образом по причинам, не зависящим от воли сторон (неблагоприятные погодные условия).

Рассмотрим более подробно первый способ начисления неустойки.

$$S = P * C * T,$$

где S – сумма неустойки, которую заказчик имеет право взыскать с подрядчика,

P – ставка неустойки, которая берется в единицу времени с цены работы (услуги),

C – цена работы (услуги), сроки выполнения которой нарушены, T – длительность просрочки.

Полагаем, что ставка неустойки должна варьироваться в зависимости от рисков проекта. Чем больше риск невыполнения обязательств, тем выше должна быть установлена ставка неустойки. Минимальная ставка неустойки зафиксирована на уровне 3% от цены работы [Как рассчитывается неустойка...: эл. ресурс]. В целях повышения стимулирующего значения неустойки на исполнение обязательств подрядчиком представляется возможным ввести ограничение количества дней просрочки: если просрочка составила более 30 дней, обязательство считается невыполненным и неустойка с указанного дня будет начисляться методом издержек.

Другой возможностью пересмотра метода начисления неустойки может быть порог в 20% от суммы договора¹: если накопленная сумма неустойки превышает 20% суммы договора, то неустойка также будет рассчитываться способом издержек.

Рассмотрим способ расчета неустойки, взыскиваемой при недлежащем выполнении обязательств. Следует отметить, что риски (т.е. неявные издержки), связанные с возможностью недлежащего исполнения обязательства, ниже, чем риски, связанные с его невыполнением в срок, поскольку в данном случае они в большей степени подчинены воле и возможностям подрядчика. Таким образом, величина неустойки при данном виде нарушения в основном базируется на явных издержках: постоянных и переменных.

Поскольку недлежащее исполнение связано для компании-заказчика с высокими затратами на переменный ресурс, то в качестве превентивной меры подобного нарушения ставка неустойки должна

¹ В ходе изучения российской судебной практики была отмечена следующая закономерность: как правило, суды не снижают неустойку, если она не превышает 20% от суммы договора. В целях настоящего исследования неустойка выше 25% будет считаться кабальной.

быть относительно большей, чем процент, опирающийся на постоянные издержки. Процент, заложенный в неустойку в качестве компенсации за риск, должен быть минимальным (поскольку вероятность возникновения издержек, связанных с риском, невелика).

$$S = P1 * VC + P2 * FC + P3 * IC,$$

где S – общая сумма неустойки,

$P1, P2, P3$ – проценты неустойки (причем $P1 > P2 > P3$),

VC – общие переменные издержки,

FC – общие постоянные издержки,

IC – потенциальные неявные издержки.

Разработанная методика была проверена на примере конкретных чисел, близких к условиям реального договора.

Пусть общая сумма договора подряда составляла 500 000 у.е., организация А предоставила организации В оборудование на общую сумму 200 000 у.е. при норме амортизации, равной 9,5% в год. Расходы на заработную плату составили 50 000 у.е., а расходы на материалы – 150 000 у.е., поскольку работы проводились на севере Пермского края. Риски, связанные с неблагоприятными погодными условиями, и другие, подлежащие оценке риски были оценены в 50 000 у.е. Срок выполнения договора составлял 40 дней.

Рассмотрим расчет неустойки первым способом¹.

1. Пусть ставка неустойки за 1 день равна нижнему порогу, т.е. 3%, а сумма невыполненного обязательства составляет 30 000 у.е.

Таким образом, рассчитывая неустойку по формуле

$$S = P * C * T,$$

за 1 день просрочки подрядчик обязан будет уплачивать заказчику сумму, равную $S = 0,03 * 30\ 000 = 900$ у.е.². За 30 дней просрочки $S = 27\ 000$, но с подобным процентом по неустойке подрядчику потребуется 111 дней, чтобы превысить сумму 20% от договора. Очевидно, заказчику совершенно нецелесообразно и невыгодно ждать 111 дней, поэтому будет применяться ограничение по времени просрочки. По истечении 30 дней неустойка будет рассчитываться методом издержек, например, при ставках $P1 = 10\%$, $P2 = 8\%$, $P3 = 7\%$. Таким образом, она составит:

1 Предлагается рассмотреть как минимальный размер ставки неустойки, так и явно завышенный.

2 Цены измерены в у.е., поскольку это значительно упрощает вычисления.

$$S = 0,1 * 50\ 317 + 0,08 * 150\ 000 + 0,07 * 50\ 000 = 5\ 031,7 + \\ + 12\ 000 + 3\ 500 = 20\ 531,7.$$

Суммарная накопленная неустойка будет составлять 47 531,7 у.е., что не превышает порог кабальности неустойки, составляющей на практике примерно 20% от суммы договора.

2. Пусть ставка неустойки за 1 день – 15%, а сумма невыполненного обязательства – 30 000 у.е.

Для данных условий за 1 день просрочки подрядчик обязан будет уплачивать заказчику сумму, равную $S = 0,15 * 30\ 000 = 4\ 500$ у.е. За 30 дней просрочки $S = 135\ 000$, что намного превышает порог 20%, а следовательно, дальнейшее взыскание будет невозможным. Однако при подобном проценте по неустойке подрядчику потребуется 22 дня, чтобы превысить сумму 20% от договора. В данном случае заказчик скорее всего будет использовать ограничение по сумме. По прошествии 22 дней неустойка будет начисляться способом издержек и составит 20 531,7 у.е. при тех же $P1 = 10\%$, $P2 = 8\%$, $P3 = 7\%$. Следовательно, общая сумма накопленной неустойки будет равна 120 531,7 у.е., что составляет 23% от суммы договора.

Избираемый компанией порог изменения способа начисления неустойки варьируется в зависимости от процента неустойки, начисляемого за 1 день просрочки: чем выше этот процент, тем больше вероятность применения ограничения по сумме накопленной неустойки и наоборот.

Таким образом, можно отметить, что данная методика имеет ряд достоинств, таких как возможность реверса от одного способа начисления неустойки к другому в целях повышения мотивации контрагентов к исполнению своих обязательств.

Более того, следуя данной методике, компания-заказчик повышает свои шансы на получение желаемого размера неустойки, поскольку имеет возможность предоставить основания для взимания определенной суммы (так как подход основывается на издержках, неустойка соизмерима с ними).

Стоит также отметить, что каждый тип договора имеет свои особенности, поэтому достаточно трудно создать объективный и универсальный способ начисления неустойки. Таким образом, дальнейшие исследования в этой области могут заключаться в разработке методики для других типов договоров, в частности для договора поставки.

Библиографический список

Как рассчитывается неустойка при выполнении работы (услуги) [Электронный ресурс]. – URL: <http://ozpp.ru/manuals/2604/2662/2681/index.html>.

Об утверждении Правил о договорах подряда на капитальное строительство: постановление Совмина СССР. – 26.12.1986. – № 1550 (ред. от 30.07.1988).

Положение о государственных подрядах и поставках: декрет ЦИК СССР. – 27.07.1923.

Типовой договор подряда с описанием [Электронный ресурс]. – URL: http://quickdoc.ru/dogovor/dogovory_podryada/_dogovor_podryada_obschiy/?referer1=ya_dogovor_podryada.

Что такое неустойка? [Электронный ресурс]. – URL: <http://www.ceae.ru/urids-neustojka.htm>.