**Взыскание неустойки**

**Неустойка (штраф, пеня)** - это в соответствии со ст.330 ГК РФ определенная [законом](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_114148/#dst0) или договором денежная сумма, которую должник обязан уплатить кредитору в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства, в частности в случае просрочки исполнения.

Неустойка - это родовое понятие, оно включает в себя два вида: штраф и пени.

Штраф может быть определен в твердой денежной сумме и исчисляется однократно.

Пеня начисляется непрерывно за каждый день просрочки и устанавливается в процентах к сумме основного долга.

**Основанием взыскания неустойки** является нарушение стороной договора условий договора, в виде неисполнения или ненадлежащем исполнении его условий.

Необходимость доказывать наличие ущерба отсутствует, важен только факт нарушения договора стороной.

**Условия и порядок взыскания неустойки:**

Согласно ст. 330 ГК РФ неустойка может быть двух видов: законной или договорной. Условия взыскания и порядок определения размера **законной неустойки** устанавливается положением нормативного акта. Примером законной неустойки являются пени за просрочку исполнения требований потребителя, связанных с некачественными товарами согласно ст.23 Закона РФ «О защите прав потребителей». Стороны не вправе договориться путем подписания соглашения о неустойки о неприменении законной неустойки или об ее уменьшении, данные условия являются ничтожными, так как противоречат «букве» закона.

С договорной неустойкой дело обстоит иначе. Стороны имеют право самостоятельно определить размер и условия исчисления неустойки. Однако, есть требование в ст.331 ГК РФ к письменной форме соглашения о неустойке, даже если договор об основном долге заключен устно, иначе соглашение будет считаться недействительным.

**Правила уменьшения неустойки заинтересованными лицами:**

Статья 333 ГК РФ позволяет суду уменьшить размер неустойки исходя из соразмерности ее последствиям неисполнения обязательств. Данное положение касается как законной неустойки, так и договорной.

Судебная практика об уменьшении неустойки разнообразна, так как понятия о «соразмерности» у всех разные несмотря на разъяснения Пленума ВАС РФ. На наш взгляд, здравой является позиция судов уменьшать неустойку не ниже уровня банковских процентов по краткосрочным кредитам.

Как было сказано в Постановлении [Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 4 июля 2013 г. № 15АП-6839/13](http://base.garant.ru/54539115/) суда: "Никто не вправе извлекать преимущества из своего незаконного поведения. Неустойка является санкцией за нарушение обязательства, а не льготным кредитованием ответчика. В случае необоснованного снижения неустойки исполнение обязательства в срок становится для должника экономически нецелесообразным, поскольку ставка за использование денежных средств кредитора будет значительно ниже рыночной ставки кредитования".

**Взыскание процентов**

Проценты могут быть взысканы по ст.317.1 ГК РФ и по ст.395 ГК РФ, сравним их детально в таблице ниже.

|  |  |
| --- | --- |
| Сходства | Различия |
| Начисление процентов на проценты по ст.317.1 ГК РФ и ст.395 ГК РФ не допускается | По ст.317.1 ГК РФ проценты могут быть взысканы только по договорам, заключенным после 01.06.2015 г. |
| Размер процентов по ст.317.1 ГК РФ и ст.395 ГК РФ определяется [ключевой ставкой](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_12453/886577905315979b26c9032d79cb911cc8fa7e69/#dst100163) Банка России, действовавшей в соответствующие периоды. | По ст.395 ГК РФ неустойка является ответственностью за нарушение денежного обязательства  По ст.317.1 ГК РФ проценты понимаются как плата за пользование чужими денежными средствами.  То есть правовая природа процентов по ст.317.1 ГК РФ и ст.395 ГК РФ различна.  Судебная практика по взысканию процентов тоже не отличается единообразием: одни суды считают допустимым единовременное взыскание по двум статьям сразу, другие принимают эту позицию как двойную ответственность. |
|  | К процентам по ст. 317.1 ГК РФ не применяется ст.333 ГК РФ о снижении неустойки. Поскольку постольку проценты по ст. 317.1 ГК РФ не являются мерой ответственности, то и снизить их соразмерно последствиям нарушения обязательства нельзя. А к процентам по ст.395 ГК РФ пункт о снижении неустойки применим. Таким образом, в случае выбора советуем Вам применять ст. 317.1 ГК РФ. |

В соответствии с п. 2 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 04.04.2014 г. № 22 «О некоторых вопросах присуждения взыскателю денежных средств за неисполнение судебного акта» можно попросить суд взыскать проценты за пользование чужими денежными средствами с момента вступления решения суда в законную силу и до его фактического исполнения.

Если исполнительный лист предъявлен взыскателем для исполнения судебным приставам, то общая сумма взыскания будет рассчитываться судебным приставом, если в кредитную организацию, то банки сами произведут расчет соответствующих сумм.

Можно ли взыскать проценты и неустойку одновременно на сумму основного долга? Судебная практика говорит, что нет. Либо неустойка, либо проценты по выбору стороны. Однако если в договоре указано, что сторона имеет право требовать уплаты только неустойки, а возможность взыскания процентов по ст. 395 ГК исключена, то взысканию подлежит только неустойка.