

*«Устный договор не стоит бумаги, на которой он написан».*

*(Самуэль Голдвин).*

**Ответ:**

В данном случае предлагаю рассмотреть два возможных варианта развития событий и варианты действий.

I. Наиболее эффективный с точки зрения получения денежных средств сверх 430 000 руб. (переведенных на банковскую карту ИП) – признание существования согласованного договора.

1) Направление письменного отказа от договора (уведомление об отказе) и предъявление требования (претензии) о возврате ранее переведенных денежных средств ИП.

2) Ожидание ответа от ИП. В случае неполучения ответа (в течение 10 календарных дней с момента получения ИП), либо получение ответа с отказом вернуть денежные средства – подготовка искового заявления в суд.

3) Подготовка и подача искового заявления в суд с требованием расторгнуть договор, возвратить ранее оплаченный аванс в размере 430 000 рублей, взыскания неустойки за пользование чужими денежными средствами (с момента неудовлетворения требований о возврате денежных средств), моральный вред, штрафа в размере пятьдесят процентов от суммы, присужденной судом в пользу заявителя, судебных расходов.

4) Получение исполнительного листа (после вступления решения суда в силу) и направление для исполнения в службу судебных приставов, либо в банк, где открыт счет Индивидуального предпринимателя.

Правовая позиция заявителя (физического лица) должна основываться на заключенности договора (стороны достигли соглашения по всем существенным условиям). Цель: применение Закона РФ от 07.02.1992 №2300-1 «О защите прав потребителей» и возможность взыскать денежные средства сверх 430 000 рублей и процентов за пользования чужими денежными средствами.

**Обоснование:**

В соответствии с п.1 ст.434 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее по тексту также – ГК РФ) договор может быть заключен в любой форме, предусмотренной для совершения сделок, если законом для договоров данного вида не установлена определенная форма.

Согласно п.2 ст.420 ГК РФ к договорам применяются правила о двух-и многосторонних сделках, предусмотренные главой 9 (ст. 153 – 181 ГК РФ). В соответствии со статьями 158 – 160 ГК РФ сделки совершаются устно или в письменной форме (простой или нотариальной).

Нормы гл. 37 ГК РФ не содержат каких-либо специальных правил о форме договора подряда, следовательно, применению подлежат общие правила о форме договора (ст. 434 ГК) и форме сделок (ст. ст. 158 - 161 ГК РФ). Как правило, договор подряда совершается в простой письменной форме, поскольку чаще всего хотя бы одной из его сторон выступает юридическое лицо (подп. 1 п. 1 ст. 161 ГК РФ). Договор может быть совершен в устной форме, например, если он заключается между гражданами на сумму, не превышающую десять тысяч рублей.

Согласно ст.432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными условиями договора подряда являются:

- предмет договора - условия, позволяющие определить конкретный вид работы (п. 1 ст. 702 ГК РФ);

- условие о начальном и конечном сроке выполнения работ (п. 1 ст. 708 ГК РФ).

В соответствии с ч.1 ст.162 ГК РФ несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства.

То есть, если иное прямо не предусмотрено законом, несоблюдение простой письменной формы не влечет недействительности договора, а лишь ограничивает стороны в средствах доказывания<sup>1</sup>.

**Для действительности договора необходимо доказать не наличие подписи – письменной формы договора, а наличие волеизъявления сторон.**

На сегодняшний день Верховный Суд Российской Федерации пресекает формальный подход, при котором недобросовестная сторона может освободиться от обязанности платить за проведенную работу, если ссылается на формальные дефекты в соблюдении письменной формы сделки либо вовсе отказывается от заключения сделки в письменном виде.

Суд должен оценивать обстоятельства и доказательства в их совокупности и взаимосвязи в пользу сохранения, а не аннулирования обязательства. Если стороны не согласовали существенное условие договора, но фактически выполнили его, то договор считается заключенным и подлежащим оплате (п. 7 Информационного письма Президиума ВАС от 25 февраля 2014 года № 165).

Это справедливо как с точки зрения многолетнего тренда на сохранение договоренностей, так и с позиции запрета на неосновательное обогащение за счет другого лица.

Очевидно, что доказать как сам факт достижения соглашения, так и отдельные его условия требует усилий.

Необходимо представлять все документы, которые удалось получить от контрагента по сделке, и главное, доказать в суде, что эти документы взаимосвязаны между собой. Также необходимо доказать, что денежные средства, оплаченные в соответствии с банковским документом, переданы именно в счет выполнения работ по договору подряда. Наилучшим вариантом будет перекрестная ссылка одного документа на другой<sup>2</sup>.

К простой письменной форме договора можно также приравнять следующие случаи:

- обмен взаимосвязанными письменными документами с помощью любых средств связи (почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной и иной связи) (п. 2 ст. 434 ГК РФ);
- совершение лицом, получившим оферту, действий по выполнению указанных в ней условий договора (в т.ч. проведение оплаты)<sup>3</sup>. П. 3 ст. 438 ГК РФ);
- направление акцепта на оферту, в том числе и размещенную на сайте.

<sup>1</sup> Определение Верховного Суда Российской Федерации от 09.06.2020 г. по делу №45-КГ20-3 №2-1104/2019.

<sup>2</sup> Решения судов: Московского округа от 11.12.08 № КГ-А40/11470-08, Уральского округа от 23.07.08 № Ф09-5091/08-С2.

<sup>3</sup> В Письме ФНС России от 20.06.2018 №ЕД-3-2/4043@ дается разъяснение о том, что ИП вправе использовать личную банковскую карту (то есть ту, которая выдана ему как «обычному» физическому лицу, а не как ИП) для получения денежных переводов от клиентов.

Принимая во внимание изложенное, можно прийти к выводу, суд может признать, что между сторонами заключен договор бытового подряда<sup>4</sup>.

Согласно п.1 ст.730 ГК РФ по договору бытового подряда подрядчик, осуществляющий соответствующую предпринимательскую деятельность, обязуется выполнить по заданию гражданина (заказчика) определенную работу, предназначенную удовлетворять бытовые или другие личные потребности заказчика, а заказчик обязуется принять и оплатить работу.

В соответствии с ч.2 ст. 731 ГК РФ, заказчик вправе в любое время до сдачи ему работы отказаться от исполнения договора бытового подряда, уплатив подрядчику часть установленной цены пропорционально части работы, выполненной до уведомления об отказе от исполнения договора, и возместив подрядчику расходы, произведенные до этого момента в целях исполнения договора, если они не входят в указанную часть цены работы.

Необходимо принимать во внимание:

Подрядчик к выполнению работ не приступал, расходы в целях исполнения договора не производил, полученная сумма аванса становится неосновательным обогащением подрядчика;

Если на стороне заказчика выступает потребитель, то нельзя игнорировать норму закона «О защите прав потребителей», по которой он вправе вообще не оплачивать работы (услуги) по договору, от которого отказался, в случае нарушения подрядчиком условий договора (в данном случае такое нарушение может выражаться в непредоставлении полной информации о выполняемых работах (ст.10 Закона о защите прав потребителя<sup>5</sup>).

То, что заказчик нарушил срок уплаты аванса, не позволяет подрядчику выполнять работы сколь угодно долго. Если срок выполнения работ исчисляется с даты уплаты аванса, то после такой уплаты, хоть и просроченной, он течет своим чередом.

Случай, когда отношения сторон уже на этапе уплаты аванса развиваются не так, как предусмотрено договором, на практике означает только одно: сторонам надо пересмотреть условия договора и, если это необходимо, продлить срок выполнения работ дополнительным соглашением. На этом этапе, когда просрочка есть только на стороне заказчика, подрядчику проще настоять на необходимости продления срока выполнения работ. Если он этого не попытается сделать, тот факт, что заказчик нарушил срок оплаты, впоследствии не будет иметь никакого значения при рассмотрении судом вопроса о причинах просрочки выполнения работ<sup>6</sup>.

На основании изложенного можно отметить определенные плюсы и минусы указанного варианта действий:

Плюсы:

- Возможность удовлетворения требований в суде сверх выплаченного аванса и процентов за пользование денежными средствами;
- Применения Закона о защите прав потребителей;

Минусы:

<sup>4</sup> Решение № 2-8228/2014 2-8228/2014~М-6999/2014 М-6999/2014 от 18 декабря 2014 г. Центральный районный суд г. Хабаровска (Хабаровский край). Решение № 2-725/2017 2-725/2017~М-106/2017 725/2017 М-106/2017 от 24 мая 2017 г. по делу № 2-725/2017 Гурьевский районный суд (Калининградская область). Решение № 2-884/2017 от 7 сентября 2017 г. по делу № 2-884/2017 Светлогорский городской суд (Калининградская область).

<sup>5</sup> См. Определение Верховного Суда Российской Федерации от 04.04.2017 г. по делу №4-КГ17-5. Суд сослался на п. 4 ст. 453 ГК, где предусмотрено, что если до расторжения договора одна из сторон обязательство исполнила, а другая – нет или предоставила другой стороне неравноценное исполнение, к отношениям сторон применяются правила об обязательствах вследствие неосновательного обогащения.

<sup>6</sup> См. Определение Верховного Суда Российской Федерации от 04.04.2017 г. по делу №4-КГ17-5.

- Сложность доказывания в указанном случае действительности заключения между сторонами договора (наличие волеизъявления сторон, согласование всех существенных условий).

II. Возврат неосновательного обогащения в размере 430 000 руб. (переведенных на банковскую карту ИП) – признание договора незаключенным (стороны не пришли к соглашению по всем существенным условиям договора).

1) Предъявление требования (претензии) о расторжении договора и о возврате неосновательного обогащения.

2) Ожидание ответа от ИП. В случае неполучения ответа (в течение 10 календарных дней с момента получения ИП), либо получение ответа с отказом вернуть денежные средства – подготовка искового заявления.

3) Подготовка и подача искового заявления в суд с требованием расторгнуть возвратить неосновательное обогащение в размере 430 000 рублей, взыскания неустойки за пользование чужими денежными средствами (с момента неудовлетворения требований о возврате денежных средств), судебных расходов.

4) см. п.4 варианта I.

#### **Обоснование:**

Лицо, которое без установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований приобрело или сберегло имущество (приобретатель) за счет другого лица (потерпевшего), обязано возвратить последнему неосновательно приобретенное или сбереженное имущество (неосновательное обогащение), за исключением случаев, предусмотренных ст. 1109 Гражданского кодекса РФ (п. 1 ст. 1102 ГК РФ).

Из содержания п. 1 ст. 1102 ГК РФ следует, что по делам о взыскании неосновательного обогащения на истца возлагается обязанность доказать факт приобретения или сбережения имущества ответчиком, а на ответчика - обязанность доказать наличие законных оснований для приобретения или сбережения такого имущества либо наличие обстоятельств, при которых неосновательное обогащение в силу закона не подлежит возврату.

По смыслу нормы ст. 1102 ГК РФ обязательства из неосновательного обогащения возникают при одновременном наличии трех условий: факт приобретения или сбережения имущества, приобретение или сбережение имущества за счет другого лица и отсутствие правовых оснований неосновательного обогащения, то есть если приобретение или сбережение имущества одним лицом за счет другого лица не основано ни на законе, ни на сделке.

В связи с отказом от исполнения договора подряда в одностороннем порядке заказчик вправе требовать у подрядчика возвращения уплаченного аванса на основании п. 3 ст. 1103 ГК РФ.

Лицо, которое перевело денежные средства, при взыскании переведенной суммы в судебном порядке должно доказать факт приобретения имущества за счет истца (факт перечисления денежных средств), размер неосновательного обогащения (перечисленной суммы), а также отсутствие установленных законом, иными правовыми актами или сделкой оснований для приобретения указанного имущества ответчиком<sup>7</sup>.

<sup>7</sup> Апелляционные определения Верховного суда Республики Башкортостан от 09.04.2019 по делу №33-7294/2019, Московского городского суда от 26.12.2017 по делу №33-50658/2017

При этом за лицом, получившим перечисленную сумму, сохраняется право представить доказательства наличия законных оснований для получения денежных средств (для приобретения или сбережения имущества либо наличия обстоятельств, при которых неосновательное обогащение в силу закона не подлежит возврату).

Так, лицу, получившему денежное перечисление, в ряде случаев удастся доказать наличие договорных отношений между сторонами, выполнение работ или оказание услуг<sup>8</sup>.

То есть, если получатель денежных средств - индивидуальный предприниматель докажет наличие законных оснований для получения денежных средств (исполнение работ по договору), то неосновательное обогащение взыскано не будет.

Например, Суд г. Светлогорска в своем Решении от 08.10.2018 г. по делу №2-622/2018 указал: «Поскольку между сторонами не был заключен в письменной форме договор подряда, содержащий все существенные условия договора, смета не составлялась, акты приема выполненных работ между сторонами не подписывались, а также отсутствуют иные документы, подтверждающие перечень и объем фактически выполненных работ, определить какие работы ответчик должен был выполнить, стоимость этих работ и сроки их выполнения, а также определить их соответствие условиям заключенного между сторонами договора невозможно».

На основании изложенного можно отметить определенные плюсы и минусы указанного варианта действий:

Плюсы:

- Отсутствует необходимость доказывать наличия договорных отношений. Если ИП будет утверждать, что было достигнуто соглашение по всем существенным условиям, то заявитель может уточнить иски требования по первому варианту действий.

Минусы:

- Возврат только авансового платежа и процентов за пользование чужими денежными средствами.

<sup>8</sup> Апелляционное определение Воронежского областного суда от 23.04.2019 по делу №33-2580/2019