

# ДОСУДЕБНЫЙ ПОРЯДОК УРЕГУЛИРОВАНИЯ СПОРОВ

КК&P  
TRIAL LAWYERS

КУЛЬКОВ  
КОЛОТИЛОВ  
И ПАРТНЕРЫ

**СЕРГЕЙ ЛЫСОВ**

10 ФЕВРАЛЯ 2021 Г.

# ДОСУДЕБНЫЙ VS ВНЕСУДЕБНЫЙ ПОРЯДОК

- Есть ли отличия?

- Позиция:

*Внесудебные способы – это переговоры, участие в которых исключительно добровольное для сторон. При этом они в любой момент могут обратиться в суд.*

*Досудебные способы – это обязательные средства урегулирования спора, без которых обращение в суд невозможно. Конфликтующие стороны должны использовать их для решения разногласий, и только если это не помогло, они могут направить иски в суд.*

- Позиция ВС:

*«Досудебный порядок урегулирования спора в виде примирительной процедуры (например, переговоров, медиации)...»*

# МЕДИАЦИЯ

- Долгое время недостатком медиации являлось невозможность принудительного исполнения решения;
- Стороны предпочитали заключать мировое соглашение в суде, т.к в таком случае они получали исполнительный лист;
- Проблема решена в 2019 г. с принятием п. 5 ст. 12 Закона о медиации (193-ФЗ)

*«Медиативное соглашение, достигнутое сторонами в результате процедуры медиации, проведенной без передачи спора на рассмотрение суда или третейского суда, в случае его нотариального удостоверения имеет силу исполнительного документа.»*

# ПЕРЕГОВОРЫ

- Обязательная стадия или формальность?

# ПЕРЕГОВОРЫ

- П. 19 ППВС № 19:

*«Если одна из сторон спора направила в письменной форме предложение об использовании примирительной процедуры, которая является обязательной в силу закона или договора (например, предложение о проведении переговоров, предложение об обращении к процедуре медиации), и в течение тридцати календарных дней со дня его направления или в течение иного указанного в предложении разумного срока не получила согласие другой стороны на использование данной процедуры, то такое предложение считается отклоненным, а досудебный порядок - соблюденным при условии приложения к обращению в суд документов, подтверждающих направление такого предложения»*

# ПРЕТЕНЗИОННЫЙ ПОРЯДОК VS ИСКОВАЯ ДАВНОСТЬ

## ■ П. 16 ППВС № 43:

*16. Если стороны прибегли к предусмотренному законом или договором досудебному порядку урегулирования спора (например, претензионному порядку, медиации), то течение срока исковой давности приостанавливается на срок, установленный законом или договором для проведения соответствующей процедуры, а при отсутствии такого срока - на шесть месяцев со дня ее начала (пункт 3 статьи 202 ГК РФ).*

*В случае соблюдения сторонами досудебного порядка урегулирования спора ранее указанного срока течение срока исковой давности приостанавливается на срок фактического соблюдения такого порядка. Например, течение срока исковой давности будет приостановлено с момента направления претензии до момента получения отказа в ее удовлетворении.*

*После соблюдения сторонами досудебного порядка урегулирования спора течение срока исковой давности продолжается (пункт 4 статьи 202 ГК РФ). Правило об увеличении срока исковой давности до шести месяцев в этом случае не применяется."*

# ПРЕТЕНЗИЯ ПРИ ЗАЯВЛЕНИИ ВСТРЕЧНОГО ИСКА

- **Подход 1:** Закон не содержит изъятий для встречных исков: если бы по общему правилу к требованию применим досудебный порядок, он должен быть соблюден для встречного иска.
- **Подход 2:** Досудебный порядок для встречного иска не требуется, вне зависимости от требований договора / закона

# ПРЕТЕНЗИЯ ПРИ ЗАЯВЛЕНИИ ВСТРЕЧНОГО ИСКА

- **Практика, когда суды признавали обязательным претензионный порядок для встречного иска:**
  - Определение Верховного Суда РФ от 28.12.2016 N 305-ЭС16-18194 по делу N А40-74042/2016, Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 10.04.2019 N Ф01-870/2019 по делу N А28-4953/2018, Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 11 ноября 2014 г. по делу N А60-961/2014.
- **Практика, когда суды признавали необязательным порядок для встречного иска:**
  - Постановление Арбитражного суда Московского округа от 07.08.2019 N Ф05-12677/2019 по делу N А40-277500/2018: сторонам было известно о взаимных претензиях, поскольку ответчик заявлял встречный иск еще при рассмотрении дела в суде первой инстанции, но суд его возвратил
  - Постановление Арбитражного суда Московского округа от 26.10.2020 N Ф05-14710/2020 по делу N А40-240663/2019: суд приравнял к претензии переписку сторон, из которой усматривалось «*существо предъявленного встречного требования*».



# ПРЕТЕНЗИЯ ПРИ ЗАЯВЛЕНИИ ВСТРЕЧНОГО ИСКА



Обзор практики ВС по обязательному досудебному порядку от 22 июля 2020 г.:

*«По общему правилу, положения ч. 5 ст. 4 АПК РФ о необходимости соблюдения досудебного порядка урегулирования спора подлежат применению и к требованиям, заявленным в качестве встречного иска, ввиду отсутствия исключений в названной норме, а также в положениях ст. 132 АПК РФ.*

*Вместе с тем, если встречное требование основано на тех же правоотношениях, что и первоначальный иск, и из содержания ответа на претензию по первоначальному иску усматривается существо предъявленного встречного требования, то возможно принятие встречного иска без соблюдения заявителем досудебного порядка урегулирования спора, предусмотренного ч. 5 ст. 4 АПК РФ.*»

Постановление Пленума Верховного  
Суда РФ от 22 июня 2021 г. № 18:

*«24. Соблюдение досудебного порядка урегулирования спора при подаче встречного иска не требуется, поскольку встречный иск предъявляется после возбуждения производства по делу и соблюдение такого порядка не будет способствовать достижению целей досудебного урегулирования (статья 138 ГПК РФ, часть 3 статьи 132 АПК РФ).»*



# **Ошибки сторон при (не)соблюдении претензионного порядка**

# 1. НАПРАВЛЕНИЕ ПРЕТЕНЗИИ В СИТУАЦИИ, КОГДА ОНА НЕ ТРЕБУЕТСЯ

- Категории споров, не требующие соблюдения досудебного порядка (абз. 4 ч. 5 ст. 4 АПК РФ):
  - Банкротство;
  - Требование об обращении взыскания на предмет залога;
  - Деликтные требования (о взыскании внедоговорных убытков);
  - Дела приказного производства;
  - Корпоративные споры (в том числе споры об оспаривании сделок по корпоративным основаниям), прим.: см. Определение ВС РФ от 02.04.2018 N 305-ЭС17-17083 по делу N А40-35170/2017;
  - Признание и приведение в исполнение иностранных арбитражных решений, выдача исполнительных листов на приведение в исполнение арбитражных решений;
  - Об установлении фактов, имеющих юридическое значение.

# 1. НАПРАВЛЕНИЕ ПРЕТЕНЗИИ В СИТУАЦИИ, КОГДА ОНА НЕ ТРЕБУЕТСЯ

- **Ситуации, когда не требуется соблюдение досудебного порядка:**
  - Если спор инициирован из договора, по которому уступлены права требования, и первоначальный кредитор (цедент) направлял претензию, то для цессионария направлять претензию не обязательно (п. 7 Обзора ВС от 22 июля 2020 г. о претензионном порядке);
  - В случае, если взыскиваются периодические платежи, а в отношении платежей за предыдущие периоды претензионный порядок соблюден (п. 15 Обзора);
  - Если меняется ответчик / привлекается соответчик (п. 16 Обзора).
- **Вывод:** необходимо в каждом случае проверять, требуется ли претензия для вашего требования. Если требование отсутствует, то срок исковой давности не будет приостановлен на время претензионного порядка.
- С другой стороны, претензия может сподвигнуть ответчика к переговорам.

## 2. ПОДАЧА ИСКА СРАЗУ ПОСЛЕ НАПРАВЛЕНИЯ ПРЕТЕНЗИИ

- В случае, если на момент предъявления иска *«не истек установленный законом или договором срок досудебного порядка урегулирования спора и отсутствует ответ на претензию»*, суд вправе вернуть иск (п. 8 Обзора о судебном порядке);
- Стоит ли подавать иск ранее истечения срока при отсутствии ответа на претензию, чтобы не пропустить срок исковой давности?
- Ответ – нет, т.к. срок исковой давности приостанавливается (п. 14 Обзора о претензионном порядке). Непоступление ответа на претензию приравнивается к отказу.
- Если ответ на претензию получен ранее срока, то ждать истечения срока для подачи иска не только не обязательно, но и не желательно (Постановление Арбитражного суда Дальневосточного округа от 21.09.2020 N Ф03-2717/2020 по делу N А73-15740/2019)

### 3. ОШИБОЧНЫЙ АДРЕС ОТВЕТЧИКА

- Допускается использовать адрес, указанный в договоре, а не адрес регистрации контрагента (п. 4 Обзора о претензионном порядке);
  - *«Досудебный порядок считается соблюденным в случае направления претензии в том числе по адресу, указанному в договоре.»*
- Можно направлять претензию по адресу электронной почты, указанному в договоре (п. 5 Обзора о претензионном порядке).
  - *«Направление претензии по адресу электронной почты ответчика в случае, если такой порядок явно и недвусмысленно установлен в договоре, свидетельствует о соблюдении досудебного порядка урегулирования спора.»*
- При направлении претензии опись вложения не обязательна (если не предусмотрена договором (п. 9 Обзора о претензионном порядке)).
  - *«Направление досудебной претензии исключительно ценным письмом с описью вложения не является обязательным, если иное не предусмотрено законом или договором.»*

### 3. ОШИБОЧНЫЙ АДРЕС ОТВЕТЧИКА

- **Вывод:** рекомендуется тщательно проверять, имеется ли у истца документальное обоснование адреса, на который направлена претензия.
- Если суд установит, что претензия направлена по адресу, не указанному ни в законе, ни в договоре, то вероятность возврата иска составляет более 70%.

## 4. НЕСОВПАДЕНИЕ ТРЕБОВАНИЙ В ПРЕТЕНЗИИ И ИСКЕ

- Претензия должна охватывать все первоначальные требования истца;
- Если претензия не охватывает требования, которые возникли при уточнении иска, например, в результате увеличения периода просрочки за время разбирательства, то это не повлечет негативных последствий для истца (п. 15 Обзора о претензионном порядке).
- Не будет являться основанием для возврата иска допущенная истцом арифметическая ошибка (п. 11 Обзора о претензионном порядке).
- Примеры из практики:
  - Постановление Арбитражного суда Московского округа от 13 апреля 2018 г. по делу № № А40-206076/2017: суд вернет иск в части неустойки, если в претензии изначально фигурировал только основной долг
  - Постановление Арбитражного суда Московского округа от 24 октября 2018 г. по делу № А40-134126/2018: суд не признает в качестве претензии направленный контрагенту акт сверки взаимных расчетов несмотря на то, что такой акт действительно может содержать данные о наличии задолженности.



# НЕУСТОЙКА – УКАЗЫВАТЬ ИЛИ НЕТ?

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24 марта 2016 г. №7:

*«43. <...> Если кредитором соблюден претензионный порядок в отношении суммы основного долга, считается соблюденным и претензионный порядок в отношении процентов, взыскиваемых на основании статьи 395 ГК РФ.*

*Аналогичные правила применяются при взыскании неустоек, процентов, предусмотренных статьей 317.1 ГК РФ и т.п.»*

**Постановление Арбитражного суда Московского округа от 21 июля 2020 г. по делу №А40-233161/2019:**

*«Таким образом, по смыслу названного разъяснения предъявление истцом претензии относительно основного долга не требует соблюдения претензионного порядка для взыскания неустойки или процентов за пользование чужими денежными средствами.»*

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 22 июня 2021 г. № 18:

*«15. По общему правилу, при соблюдении истцом досудебного порядка урегулирования спора только в отношении суммы основного долга в случае его обращения в суд с требованием о взыскании суммы основного долга и неустойки такой порядок считается соблюденным в отношении обоих требований.*

*Если истцом указанный порядок соблюден только в отношении суммы основного долга и в отношении данной суммы принято решение суда, а исковые требования о взыскании неустойки истцом не заявлялись, то по впоследствии предъявленному требованию о взыскании неустойки соблюдение досудебного порядка урегулирования спора является обязательным.*

*Аналогичные правила применяются в том числе при взыскании процентов, предусмотренных статьями 317.1, 395 ГК РФ.»*

## 4. НЕСВОЕВРЕМЕННОЕ ВОЗРАЖЕНИЕ О НЕСОБЛЮДЕНИИ ПРЕТЕНЗИОННОГО ПОРЯДКА

- Если претензионный порядок не соблюден, но суд все-таки принял иск к рассмотрению, ответчик должен потребовать оставления иска без рассмотрения в суде первой инстанции.
- Критерии, которые учитывает суд первой инстанции (п. 28 ППВС № 18):
  - заявление сделано не позднее дня представления ответчиком первого заявления по существу спора;
  - ответчик выразил намерение его урегулировать;
  - если на момент подачи данного ходатайства не истек установленный законом или договором срок досудебного урегулирования и отсутствует ответ на обращение либо иной документ, подтверждающий соблюдение такого урегулирования.
- Примеры из практики: Суды отказываются принимать аргументы о несоблюдении порядка, которые не заявлялись при рассмотрении спора в суде первой инстанции:
  - Постановление Арбитражного суда Центрального округа от 21.10.2020 N Ф10-3865/2020 по делу N А14-9287/2019;
  - Постановление Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 13.08.2020 N Ф08-5472/2020 по делу N А18-3044/2018.

## 5. К ИСКУ НЕ ПРИЛОЖЕНЫ ДОКУМЕНТЫ О СОБЛЮДЕНИИ ПРЕТЕНЗИОННОГО ПОРЯДКА

- Если истец ссылается на соблюдение претензионного порядка в иске, но не приложил соответствующие доказательства, то суд оставит иск без движения (п. 13 Обзора);
- Однако, если суд вернет иск, это вызовет необходимость отдельного оспаривания определения о возврате (прим.: Постановление Суда по интеллектуальным правам от 02.10.2020 N C01-1214/2020 по делу N A33-17038/2020).

# ЧЕКЛИСТ

## ЧЕК-ЛИСТ ПО СОБЛЮДЕНИЮ ПРЕТЕНЗИОННОГО ПОРЯДКА



### 1. Уточните, нужен ли претензионный порядок для вашего требования

- Претензионный порядок не требуется для ряда требований: абз. 4 ч. 5 ст. 4 АПК РФ, п. 7, п. 15 Обзора о претензионном порядке
- Если закон не требует соблюдения претензионного порядка, но в договоре такое требование есть, руководствуйтесь положениями договора

# ЧЕКЛИСТ



## 2. Проверьте условия договора

- **Обратите внимание на особенности претензионного порядка, установленные в договоре: возможно в нем указан более короткий срок для ответа на претензию, по сравнению с законом**
- **В таком случае приоритет имеет договорный срок**



## 3. Проверьте содержание претензии

- **Проверьте, содержит ли претензия все материально-правовые требования, которые вы планируете указать в иске, убедитесь, что предмет и основание иска соответствуют претензии**
- **Если планируете потребовать неустойку дополнительно к основному требованию, отразите это в претензии**

# ЧЕК-ЛИСТ



## 4. Проверьте адрес получателя

- Адреса, на которые направляется претензия (и фактический, и электронный), должны следовать из договора или ЕГРЮЛ
- При направлении претензии по электронной почте используйте функцию «подтверждение доставки» и направляйте претензию по адресам, указанным в договоре



## 5. Используйте правильный способ направления претензии

- При направлении претензии по почте, используйте отправку заказным письмом с описью вложения
- Требование об описи не обязательно, но снимет необходимость доказывания того, что направлялась именно претензия

# ЧЕКЛИСТ



## 6. Проверьте сроки

- При подаче иска проверьте, соблюден ли срок претензионного порядка, чтобы не допустить преждевременную подачу иска
- Однако если ответчик отреагировал на претензию до истечения срока, то подавать иск можно до истечения срока



## 7. Представьте суду доказательства отправки претензии

- Убедитесь, что к иску приложен не только текст претензии, но и доказательства её направления ответчику
- По возможности отследите претензию по трекинг номеру и представьте суду доказательства получения ответчиком

# СОВЕТЫ ПО НАПИСАНИЮ ПРЕТЕНЗИИ

- Тренируйтесь на написании претензий по «личным» делам (уметь написать претензию должен каждый юрист);
- Относитесь к претензии не как к формальности. На этой стадии контрагенты оценивают издержки на судебное разбирательство;
- Оформите документ официально (бланк организации, единый стиль для всего документа);
- Не «наклейте» (цель претензии – добиться её исполнения, завышенное требование не будет удовлетворено);
- Претензия должна лечь в основу иска (оптимизация + серьезность намерений);
- При отправке претензии используйте все доступные адреса (договор, ЕГРЮЛ, сайт организации, переписка);
- После возникновения спора вся коммуникация с оппонентом должна быть зафиксирована (аудиозапись, протоколы встреч).



# СТРУКТУРА ПРЕТЕНЗИИ

- Обращение (укажите также свой адрес с адресом для обратной связи);
- Наименование документа (претензия);
- Фактические обстоятельства (можно оформить в виде таблицы);
- Правовое обоснование (нормы права + практика) – для каждого из требований;
- Если требуете деньги – укажите реквизиты счета, на который ответчик может их перечислить;
- Требование;
- Приложения (доказательства).

# ДОМАШНЕЕ ЗАДАНИЕ

- Написание претензии адвокату С. Лысову с требованием о компенсации морального вреда в связи с некачественно оказанной образовательной услугой (прочтение лекции на тему «Досудебный порядок урегулирования споров»);
- Адрес для направления претензии – [S.Lysov@kkplaw.ru](mailto:S.Lysov@kkplaw.ru);
- Срок – 23 ноября 2021 г.

**СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ**



**Сергей Лысов**

**Старший юрист, адвокат**

**АБ «Кульков, Колотилов и партнеры»**

[s.lysov@kkplaw.ru](mailto:s.lysov@kkplaw.ru)