**Последствия нарушения продавцом срока передачи предварительно оплаченного товара потребителю (ст.23.1 Закона ОЗПП)**

Согласно ст.23.1 Закона РФ от 07.02.1992 N 2300-1 "О защите прав потребителей" (далее - Закон ОЗПП), в случае нарушения установленного договором купли-продажи срока передачи предварительно оплаченного товара потребителю продавец уплачивает ему за каждый день просрочки неустойку (пени) в размере половины процента суммы предварительной оплаты товара.

Неустойка (пени) взыскивается со дня, когда по договору купли-продажи передача товара потребителю должна была быть осуществлена, до дня передачи товара потребителю или до дня удовлетворения требования потребителя о возврате ему предварительно уплаченной им суммы.

Сумма взысканной потребителем неустойки (пени) не может превышать сумму предварительной оплаты товара.

Для расчета неустойки нам потребуются следующие данные:

◾размер внесенной предоплаты — его можно взять из кассового или товарного чека, приходного ордера или иного документа об оплате товара;

◾срок передачи товара — он прописывается непосредственно в договоре купли-продажи и может быть указан в виде точной даты поставки или в виде периода, по истечении которого будет осуществлена поставка (в рабочих, календарных или банковских днях).

Формула расчета неустойки по статье 23.1 закона о защите прав потребителей

Сумма предоплаты \* 0,5% (0,005) \* число дней просрочки

◾Сумма предоплаты — берется только та часть стоимости товара, которая была внесена предварительно, т.е. до поставки товара. Можно брать все суммы, внесенные наличными, по карточке, за счет кредита. Например, если диван стоит 30000 рублей, но по договору предоплата составляет всего 15000 рублей, считать неустойку вам нужно от 15000 рублей.

◾Число дней просрочки — берутся все календарные дни подряд, начиная со следующего дня за той датой, когда по договору должна была быть поставка. Неустойку можно начислять по день фактической поставки товара либо по день возврата предоплаты (включительно) — в зависимости от того, что вы требуете в претензии.

◾Максимальный размер неустойки по ст.23.1 Закона ОЗПП ограничен суммой предоплаты. То есть если при расчете неустойка получается больше чем предоплата, ее размер будет составлять столько же, сколько была предоплата.

Например: 30000 рублей \* 0,005 \* 222 дня = 33300 рублей. Это больше, чем предоплата, поэтому неустойка равна 30000 рублей.

Пример расчета неустойки по ст.23.1 Закон ОЗПП

Мужчина заключил с автосалоном договор купли-продажи автомобиля Опель Астра. 21 декабря 2012 года он вносит автосалону предоплату за машину в сумме 600100 рублей (частично за счет собственных денег наличными в кассу автосалона, частично за счет кредита). В договоре купли-продажи указано, что автосалон обязуется передать покупателю машину не позднее 39-ти банковских дней после оплаты покупателем стоимости товара. После нарушения сроков поставки мужчина решил забрать предоплату и расторгнуть договор купли-продажи. Полный возврат суммы предоплаты автосалон сделал 28 марта 2013 года.

Расчет неустойки

 Период просрочки — с 23.02.2013 по 28.03.2013 = 34 дня

 Сумма предоплаты = 600 100 рублей.

Неустойка за 1 день просрочки = 600 100 рублей \* 0,5% = 3000,50 рублей

 Неустойка всего = 3000,50 рублей \* 34 дня = 102 017 рублей.

102 017 рублей не больше суммы предоплаты 600 100 рублей, то есть размер неустойки составит 102 017 рублей

Порядок расчета.

◾Расчет срока поставки.

Банковский день соответствует рабочему дню. Поэтому для расчетов мы воспользуемся официально утвержденным производственным календарем, в котором указываются все рабочие и нерабочие дни. Предоплата была внесена 21 декабря 2012 года (это пятница), поэтому первым днем отсчета срока поставки будет следующий за ним рабочий день — понедельник, 24 декабря 2012 года. Отсчитываем 39 рабочих дней по календарю. 39-тый по счету рабочий день — это 22 февраля 2013 года, то есть это последний день, когда автосалон может поставить машину без нарушения срока.

◾Просрочка.

С 23 февраля 2013 года у автосалона начинается просрочка, и это будет первый день начисления неустойки. Обращаем ваше внимание на то, что неустойка исчисляется уже в календарных днях, а не в банковских или рабочих, поскольку именно такой порядок предусмотрен законом о защите прав потребителей. Последним днем начисления неустойки будет 28 марта 2013 года. Если бы мужчина захотел дожидаться поставки машины, то последним днем, за который можно начислить неустойку автосалону, был бы день передачи ему авто. Таким образом, неустойку начисляем за период с 23 февраля по 28 марта 2013 года, что составит 34 дня.

Что делать, если в договоре нет точных сроков поставки?

Закон о защите прав потребителей обязывает продавца прописывать в договоре купли-продажи четкий срок поставки товара, если за такой товар продавец берет с потребителя предоплату. Поэтому покупатель, заказывая товар и внося предоплату, вправе требовать оформления договора купли-продажи, в котором будет указан точный срок поставки (конкретная дата или определенный период с момента внесения предоплаты).

Если в вашем договоре все-таки не оказалось конкретного срока поставки, тогда на помощь придет статья 314 Гражданского кодекса РФ: если обязательство не предусматривает конкретного срока исполнения, обязательство должно быть исполнено в течение семи дней со дня предъявления кредитором требования о его исполнении. То есть в своей претензии о передаче оплаченного товара вы можете установить 7-дневный срок для исполнения. Начислять неустойку по статье 23.1 Закона ОЗПП в таком случае вы сможете со следующего дня после того, как выйдет срок 7 дней с даты получения магазином претензии.

Можно ли вместе с неустойкой по 23.1 Закон ОЗПП просить возмещения убытков?

Да, можно. Длительное ожидание заказанного товара может создать для покупателя реальные неудобства. Например, вы вносите предоплату за автомобиль за счет кредита. Естественно, в таком случае банк потребует от вас оформить страховку КАСКО и ОСАГО. Плюс вы ежемесячно будете платить банку проценты по кредиту. Если сроки поставки машины затягиваются, вы можете утратить интерес в ее ожидании и предпочтете купить машину в другом автосалоне. В таком случае получится, что вы впустую тратили деньги на страховку и зря оформляли кредит. То есть у вас возникнут реальные убытки в виде уплаченной страховой премии и процентов по кредиту. Статья 23.1 закона о защите прав потребителей четко устанавливает, что вы вправе претендовать на возмещение этих убытков.

Снижение неустоек судом

К сожалению, судебная практика пока не всегда не идет по пути взыскания неустоек по закону о защите прав потребителей в полном объеме. Суды снижают размер неустойки на основании статьи 333 Гражданского кодекса РФ. Однако есть разъяснения Пленума Верховного Суда РФ №17 от 28.06.2012 по данному вопросу. По мнению Верховного Суда, применение статьи 333 ГК РФ по делам о защите прав потребителей возможно в исключительных случаях и по заявлению ответчика с обязательным указанием мотивов, по которым суд полагает, что уменьшение размера неустойки является допустимым.