**О некоторых аспектах возврата предоплаты в преддверии новогодних праздников**

Декабрь традиционно является месяцем новогодних корпоративов и дружеских встреч в ресторанах и кафе. Напряженным это время является как для потребителей, так и для организаций общественного питания.

Забронировать желанный столик потребителям бывает непросто в силу загруженности ресторанной сети. В свою очередь, для исполнителей подготовка к обслуживанию клиентов в этот период связана с большими трудовыми и финансовыми затратами.

В такой ситуации практика внесения аванса или задатка стала практически традиционной. Но, что делать, если потребитель вынужден отменить запланированное торжество? Возвращать внесенную предоплату и терпеть убытки? Или можно их избежать? Разъясняем с точки зрения закона.

Для начала определимся с определениями «аванс» и «задаток».

Аванс — это денежная сумма, которая заранее выдается юридическому или физическому лицу для покрытия предстоящих расходов, связанных с оплатой выполненных работ, оказанных услуг.

Аванс является предварительным и общепринятым способом расчетов, однако ни в одной статье гражданского законодательства понятие «аванс» не прописано.

Задатком, согласно ст. 380 ГК РФ, признается денежная сумма, выдаваемая одной из договаривающихся сторон в счет причитающихся с нее по договору платежей другой стороне, в доказательство заключения договора и в обеспечение его исполнения. Соглашение о задатке независимо от суммы задатка должно быть совершено в письменной форме.

При оформлении «брони» на место за новогодним столиком предприниматель всегда должен помнить о базовом праве потребителя услуг, предусмотренном ст. 32 Закона Российской Федерации от 07.02.1992 № 2300-1 «О защите прав потребителей»: потребитель вправе отказаться от исполнения договора об оказании услуг в любое время при условии оплаты исполнителю фактически понесенных им расходов, связанных с исполнением обязательств по данному договору.

Если в качестве предоплаты был внесен аванс, не обеспеченный договором, то предпринимателю придется вернуть заказчику его стоимость за вычетом фактически понесенных расходов.

При этом необходимо учесть, что фактические расходы исполнителя должны иметь документарное подтверждение (сметы, квитанции об оплате, счет-фактуры) и быть непосредственно связаны с оказанием услуг конкретному потребителю или по конкретному заказу.

С задатком дело обстоит иначе. Соглашение о задатке должно быть заключено в письменной форме и обеспечивает исполнение обязательств по основному договору, например, по договору оказания услуг общественного питания (п. 2 и п. 4 ст. 380 ГК РФ).

При прекращении обязательства до начала его исполнения по соглашению сторон либо вследствие невозможности исполнения задаток должен быть возвращен (п. 1 ст. 381 ГК РФ).

Если за неисполнение договора ответственен потребитель – задаток остается у исполнителя. В противоположной ситуации – исполнитель уплачивает потребителю двойную сумму задатка.

Сверх того, сторона, ответственная за неисполнение договора, обязана возместить другой стороне убытки с зачетом суммы задатка, если в договоре не предусмотрено иное (п. 2 ст. 381 ГК РФ).

В случае сомнения в отношении того, является ли денежная сумма задатком, эта сумма считается уплаченной в качестве аванса, если не доказано иное (п. 3 ст. 381 ГК РФ).

По общему правилу, предусмотренному п. 4 ст. 453 ГК РФ, стороны не вправе требовать возвращения того, что было исполнено ими по обязательству до момента изменения или расторжения договора, если иное не установлено законом или соглашением сторон.

Однако, в случае неисполнения или неравноценного исполнения исполнителем обязательств по договору, потребитель вправе требовать возврата денежных средств, переданных в качестве аванса, которые можно расценить как неосновательное обогащение исполнителя услуг (п. 4 ст. 453 ист. 1102 ГК РФ).

Таким образом, при возникновении спорной ситуации потребитель вправе направить исполнителю претензию. В случае неразрешения спора в досудебном порядке потребитель, в соответствии с положениями ст. 17 Закона, вправе обратиться в суд за судебной защитой нарушенных прав.