

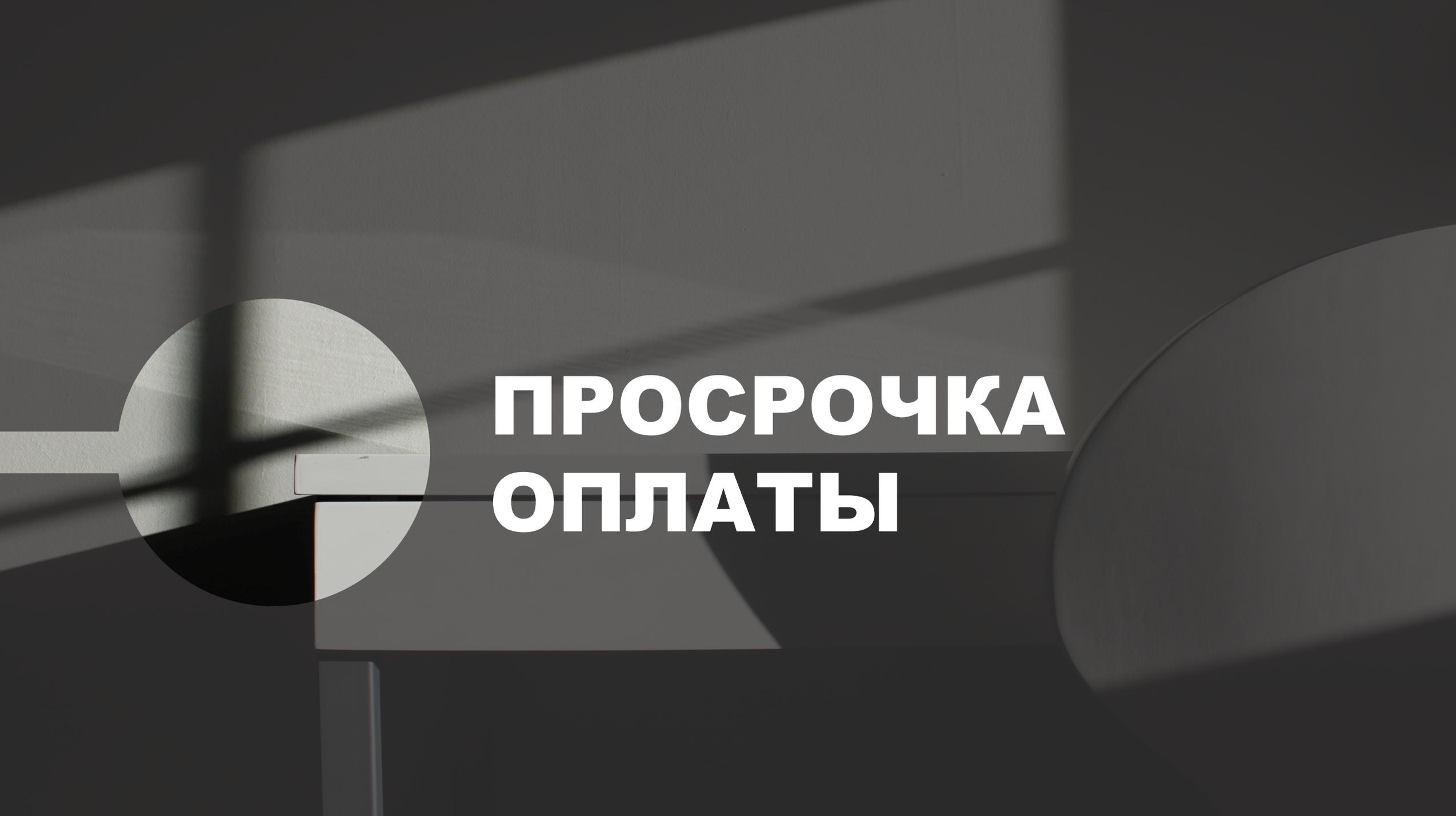
ОБЗОР СУДЕБНЫХ СПОРОВ ПО ВЗЫСКАНИЮ УПУЩЕННОЙ ВЫГОДЫ

Игорь Вершинин

Старший юрист BGP Litigation

Владимир Ефремов

Партнер, Адвокат



ПРОСРОЧКА ОПЛАТЫ

ВЗЫСКАНИЕ УПУЩЕННОЙ ВЫГОДЫ ЗА ПРОСРОЧКУ ОПЛАТЫ ПО ДОГОВОРУ

Суды, как правило, не видят оснований для взыскания УВ за просрочку оплаты:

- « ... суды первой и апелляционной инстанции пришли к выводу об отсутствии предусмотренных ст. ст. 15, 393 ГК РФ оснований для взыскания с ответчика заявленных истцом убытков, поскольку **само по себе нарушение ответчиком сроков оплаты полученного от истца товара (цинка) не является безусловным основанием для вывода о доказанности причинения тем самым ответчиком истцу убытков в виде упущенной выгоды» (постановление АС Центрального округа от 16.11.2020 по делу № А68-13336/2019)**
- « ... суды пришли к правильному выводу о недоказанности факта возникновения убытков в виде упущенной выгоды и наличиепричинно-следственной связи между **несвоевременной выплатой страхового возмещения** и наступившими последствиями в виде неполучения арендной платы, поскольку невозможность сдачи имущества в аренду вызвана его утратой (повреждением в связи с пожаром), а не просрочкой ответчика в выплате страхового возмещения» **(постановление АС Северо-Западного округа от 28.01.2021 по делу № А56-8159/2020)**

ЦИКЛ ПРОИЗВОДСТВА И ПРЕДПРИНЯТЫЕ ПРИГОТОВЛЕНИЯ

Закупка сырья



Поставщик сырья:
(л.д. 47-65 т.1)



**Обогащение сырья до
угольного концентрата**

Обогатительные фабрики:
(л.д. 67- 82 т.1)



Транспортировка

Экспедиторы
(л.д. 67- 82 т.1)



**Реализация
покупателю**



**Оплата от
покупателя**

Покупатели:
(л.д. 61-61,111-117,119,123,
125-127, т.4; л.д. 61-66,68-
69,78-81 т.6)

Эксперт Л.

УВ = 97 млн. руб.

Соответствует:

- ✓ п. 2 Постановления Пленума ВС РФ №7 от 24.03.2016, постановлению Президиума ВАС РФ от 04.11.1997 № 3924/97
- ✓ временной методике определения размера ущерба (убытков), причиненного нарушениями хозяйственных договоров, утв. Госарбитражем СССР от 28.12.1990 г. №С-12/НА-225
- ✓ основным положениям гражданского права : постатейный комментарий к статьям 1-16.1 Гражданского кодекса Российской Федерации [Электронное издание. Редакция 1.0]. Отв. ред. А. Г. Карапетов
- ✓ методике и расчетам аудиторской компании «Солинг ЛТД»

Для ответа на вопросы исследована первичная документация, структура расходов компании. Обосновано не учитываются постоянные расходы

УВ = недополученная выручка - не произведенные в связи и с ней затраты



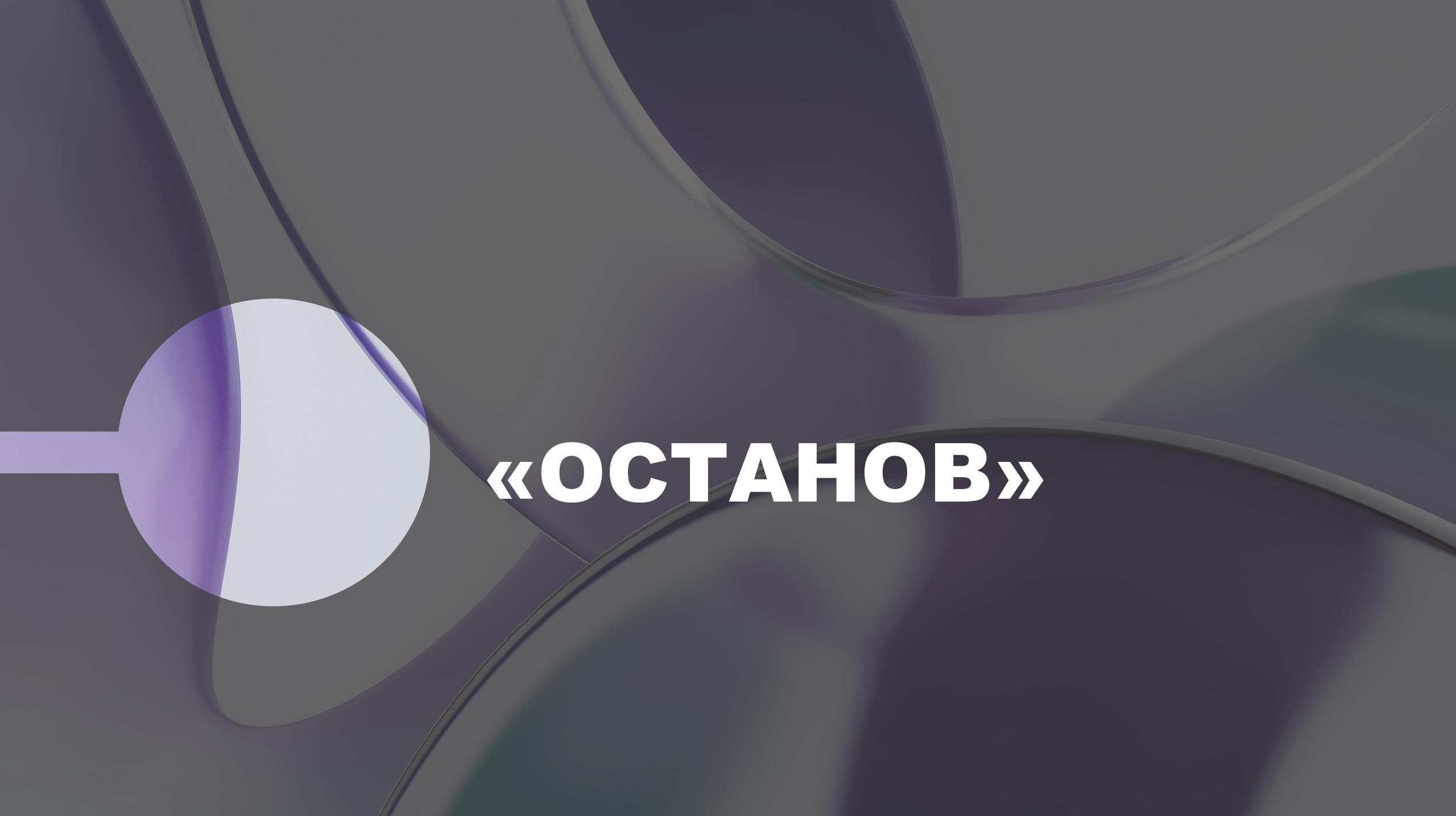
Эксперт С.

УВ = 13 млн. руб.

УВ = величина оборотных средств * коэффициент оборачиваемости * коэффициент рентабельности



- ✓ Неподтвержденная авторская методика
- ✓ Отрицательная рецензия, заключение содержит методические, логические ошибки
- ✓ Не учитывается аналогичный период, что исключает сезонность, рост цен на продукцию, особенности рынка конкретного товара
- ✓ Расчеты дохода по спорному периоду не соответствуют фактическому результату деятельности компании
- ✓ Ошибочный учет постоянных расходов в расчетах УВ

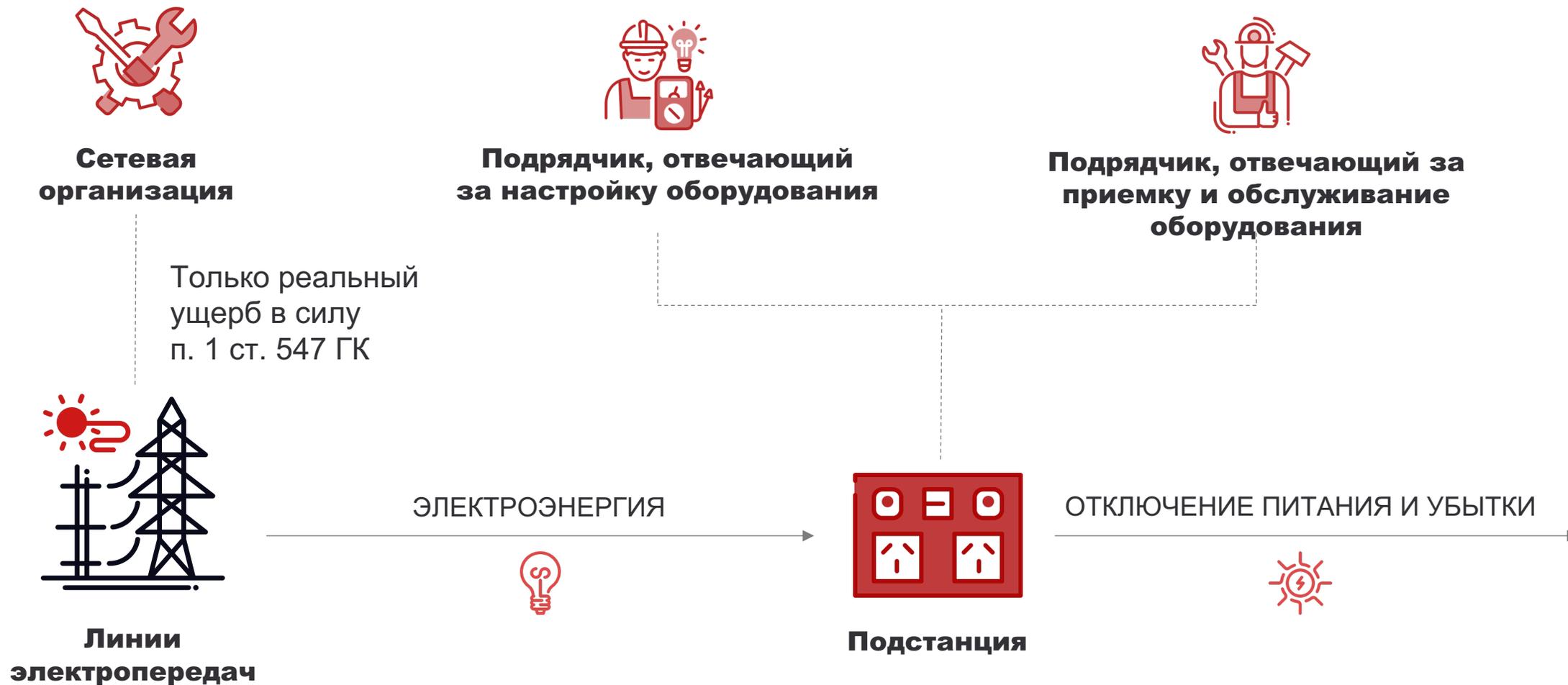
The background features a dark purple gradient with several large, overlapping, curved shapes in lighter shades of purple and white. On the left side, there is a sphere with a purple-to-white gradient, partially cut off by the edge of the frame. A horizontal purple bar extends from the left edge of the sphere.

«ОСТАНОВ»

КЕЙС. ОСТАНОВ ПРОИЗВОДСТВА



КЕЙС. ОСТАНОВ ПРОИЗВОДСТВА. СУБЪЕКТ ОТВЕТСТВЕННОСТИ



КЕЙС. ОСТАНОВ ПРОИЗВОДСТВА. СОСТАВ УБЫТКОВ

1. Затраты на ремонт оборудования своими материалами

- ✓ Размер и наличие убытков – накладные на приобретение материалов.
- ✓ Причинная связь – акты ремонта, осмотра оборудования, заключения внутреннего инженера, изготовителя / эксперта, подтверждающие, что выход строя насосов является следствием аварийной остановки оборудования
- ✓ Расходы на приобретение новых материалов, необходимых для восстановления поврежденного имущества, входят в состав убытков **(п. 8 Обзора судебной практики ВС РФ № 4 (2018))**

1.1. Затраты на ремонт оборудования привлеченными подрядчиками

- ✓ Например, суд взыскал убытки в размере стоимости проведения работ по ремонту скважины третьим лицом в связи с разгерметизацией затрубного пространства в результате аварии при производстве подрядчиком работ по интенсификации добычи нефти методом гидравлического разрыва пластов **(постановление АС Волго-Вятского округа от 27.05.2019 по делу № А29-5533/2017)**

2. Затраты на оплату труда при ремонте оборудования своими силами

- ✓ Если оплата трудозатрат сотрудников входит в состав ежемесячной, регулярной заработной платы, то такие расходы являются условно-постоянными расходами и не подлежат взысканию (**Определение ВС РФ от 26.02.2015 № 301-ЭС14-6365, постановление ФАС Московского округа от 26.04.2010 по делу № А40-73371/09-91-569, постановление 4 ААС от 06.09.2017 по делу № А19-4626/2017**)
- ✓ Суды квалифицируют в качестве убытков неординарные выплаты сверх заработной платы за выполнение особо важных, срочных поручений (**постановление ФАС Уральского округа от 05.07.2011 по делу № А50-18504/2010**), за сверхурочные работы (**постановление 9 ААС от 28.10.2016 по делу № А40-15839/2016**)

3. Потери на энергоресурсах в связи с простоем.

Описание. **(i)** Повышенные расходы на энергоресурсы в период простоя и выхода на технологический режим, а также **(ii)** напрасные траты на электроэнергию, которая оказалась невостребованной из-за простоя, что привело к необходимости продажи на балансирующем рынке объёма электроэнергии, равного соответствующему отклонению:

- ✓ **(i)** в случае остановки подачи электроэнергии на объект истца по вине ответчика суды взыскивают в качестве убытков непроизводительные расходы ресурсов: электроэнергии и газа, затраченные на последующий пуск и вывод оборудования на нормальный технологический режим работы (**постановления АС Московского округа от 27.02.2017 по делу № А40-15839/16, АС Западно-Сибирского округа от 09.03.2017 по делу № А70-14941/2015, ФАС Уральского округа от 05.07.2011 по делу № А50-18504/2010**)
- ✓ **(ii)** суды признают, что образовавшаяся разница в цене при корректировке фактического объёма переданной электрической энергии через продажу купленного объёма электрической энергии на балансирующем рынке является убытком (**постановление АС Центрального округа от 09.09.2015 по делу № А64-6633/2014**)

4. Упущенная выгода от невыполнения плана переработки сырья

Описание. От простоя оборудования и сниженного объема производительности на период до выхода на технологический режим работы, предприятие не смогло исполнить план производства и не выработало установленный заказчиком объём продукции, плата за которую составляет упущенную выгоду:

- ✓ Сумма убытков в виде УВ должна определяться исходя из размера дохода, который мог бы получить истец при нормальном производстве и реализации своей продукции за период вынужденного простоя, за вычетом затрат, не понесенных им в результате остановки производства **(стоимости неизрасходованного сырья, неоплаченной электроэнергии и т.д.) (постановление Президиума ВАС РФ от 04.11.1997 № 3924/97)**
- ✓ Суды указывают на наличие причинной связи между простоем производства и упущенной выгодой **(постановление АС Северо-Западного округа от 31.01.2020 по делу № А21-16042/2018)**, в т.ч. от заказанной контрагентами, но не произведенной в период вынужденной остановки производства и не реализованной продукции **(постановление АС Уральского округа от 26.04.2021 по делу № А76-42076/2018)**

КЕЙС. ПОДРЯД. НЕВОЗМОЖНОСТЬ ИСПОЛЬЗОВАТЬ АГРЕГАТ

Фабула. Подрядчик выполнял работы по монтажу башенного крана. При монтаже произошло падение крана, создалась угроза обрушения крана на технологическое оборудование – агрегат производства аммиака, который был остановлен на 74 часа

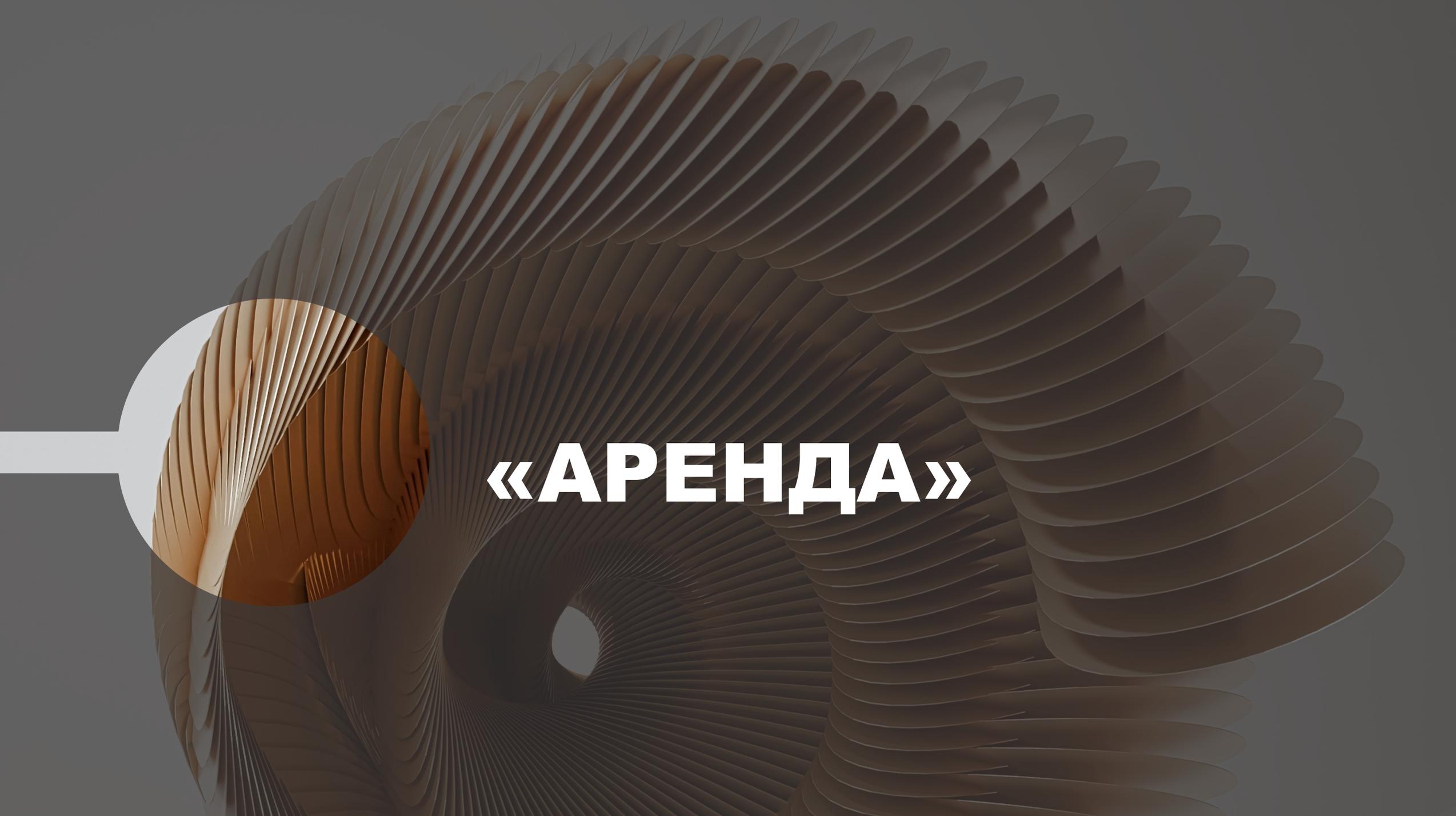
Иск заявлен о взыскании 65 млн руб. убытков (досудебная оценка региональной ТПП):

- ✓ 2 млн руб. стоимость крана
- ✓ 53 млн руб. упущенная выгода от простоя агрегата
- ✓ 10 млн руб. затраты природного газа на пуск агрегата

Рассмотрение дела. Первая инстанция взыскала 26 млн руб., апелляция – 28 млн руб. т.к.:

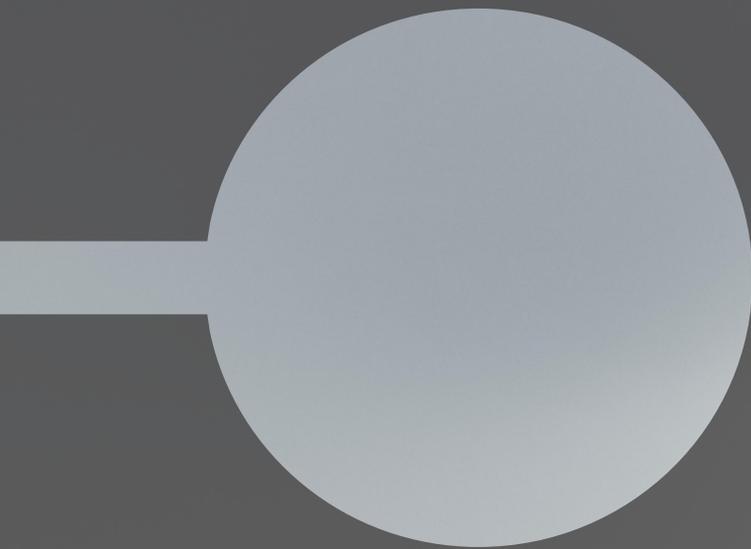
- ✓ в отчёте оценщика не отражено оприходование годных остатков
- ✓ стоимость крана определена с учетом НДС
- ✓ переменная себестоимость реализации одной тонны аммиака, переменные коммерческие расходы не подтверждены документально, поэтому рассчитали согласно позиции ответчика по данным прошлых периодов
- ✓ учли только стоимость аммиака, который мог быть произведён за 74 часа

Постановление АС Волго-Вятского округа от 11.01.2018 по делу № А28-513/2017



«АРЕНДА»

- ✓ Типичная ситуация – убытки от невозможности сдать в аренду имущество.
- ✓ **Ситуация.** Проход к принадлежащему истцу зданию был только через землю ответчика, который оградил участок забором и создал препятствия для использования имуществом. Суды частично удовлетворили иск о взыскании неполученного дохода в виде арендной платы, исходя из размера арендной платы и поступивших платежей по десяти договорам аренды, заключенным истцом с арендаторами до момента начала препятствий (**Определение ВС РФ от 27.07.2016 № 306-ЭС16-8389**)
- ✓ Для аренды может быть актуально взыскание упущенной выгоды в размере извлечённых нарушителем доходов (**абз. 2 п. 2 ст. 15 ГК**)
- ✓ **Ситуация.** Нарушен запрет передачи предмета договора аренды в субаренду. По таким делам легко доказывается размер дохода правонарушителя и причинно-следственная связь



ПОЛОЖИТЕЛЬНАЯ СУДЕБНАЯ ПРАКТИКА

НАРУШЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА. **НЕНАДЛЕЖАЩЕЕ ИСПОЛНЕНИЕ**

Нарушение – упущенная выгода	Судебный акт
<p>Самостоятельная продажа объекта недвижимости покупателю, который был найден агентом. УВ = размер агентского вознаграждения, которое агент не получил</p>	АС Московского округа от 19.11.2020 по делу № А41-10410/2020
<p>Утеря груза экспедитором. УВ = неполученная торговая наценка (разница между розничной стоимостью утраченного товара и его себестоимостью).</p>	АС Московского округа от 21.01.2019 по делу № А40-92274/2018
<p>Выявлены дефекты товара в гарантийный срок. УВ = неполученная арендная плата от сдачи вагонов в связи с вынужденным простоем на время ремонта</p>	АС Московского округа от 02.03.2020 по делу № А40-162781/2019
<p>Непоставка товара по договору после получения аванса. УВ = разница между стоимостью приобретаемого у ответчика оборудования и стоимостью его продажи по договору с 3-м лицом</p>	АС Волго-Вятского округа от 22.09.2020 по делу № А82-13369/2019

НАРУШЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА. ПРОСРОЧКА ИСПОЛНЕНИЯ

Нарушение – упущенная выгода	Судебный акт
<p>Несвоевременное исполнение обязательств по договору по ремонту привело к простою в работе скважины. УВ = размер стоимости не добытой и нереализованной нефти.</p>	АС Волго-Вятского округа от 22.12.2016 по делу № А29-9940/2015
<p>Страховщик задержал ремонт автомобиля. УВ = потенциальный доход от использования автомобиля в коммерческих целях.</p>	АС Московского округа от 15.02.2017 по делу № А40-70022/16
<p>Удержание вагонов ремонтной компанией во время их ремонта. УВ = потенциальные доходы лизингодателя (собственника) от сдачи данных вагонов в аренду.</p>	АС Волго-Вятского округа от 10.02 2020 по делу № А39-8054/2018

НАРУШЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВА. ОТКАЗ ОТ ДОГОВОРА ИЛИ ЕГО ЗАКЛЮЧЕНИЯ

Нарушение – упущенная выгода	Судебный акт
<p>Необоснованный отказ заказчика от приемки товара надлежащего качества (госзакупки) . УВ = выгода, полученная в случае приемки товара ответчиком (стоимость реализации товара «минус» стоимость закупки)</p>	АС Московского округа от 15.10.2020 по делу № А40-291346/2019
<p>Неправомерное уклонение от заключения контракта с победителем аукциона (госзакупки). УВ = доход, который истец получил бы при заключении контракта в соответствии с законом.</p>	АС Московского округа от 06.03.2020 по делу № А40-92217/2019, от 31.10.2018 по делу № А40-23609/2018
<p>Незаконное решения о признании заявки не соответствующей требованиям аукционной документации (госзакупки). УВ = сметная прибыль по сметному расчету стоимости работ по контракту.</p>	АС ЗСО от 13.07.2018 по делу № А45-532/2016

ПОСЛЕДСТВИЯ НЕДЕЙСТВИТЕЛЬНОСТИ / РАСТОРЖЕНИЯ ДОГОВОРА

Нарушение – упущенная выгода	Судебный акт
<p>Невозврат оборудования по реституции после признания договора недействительным. УВ = неполученный доход от сдачи в аренду оборудования</p>	АС Московского округа от 08.09.2020 делу № А40-319211/2018
<p>Арендатор не вывез свое оборудование из арендуемого помещения после расторжения договора. УВ = сумма неполученной арендодателем арендной платы</p>	АС Московского округа от 12.11.2020 по делу № А40-154382/2019
<p>Договор купли продажи недвижимости признан недействительным. УВ = потенциальный доход продавца от пользования объектом с момента заключения договора и до момента возврата по реституции определен экспертизой (взыскана в пределах исковой давности).</p>	АСГМ от 30.12.2020 по делу № А40-67976/16 (на новом рассмотрении)

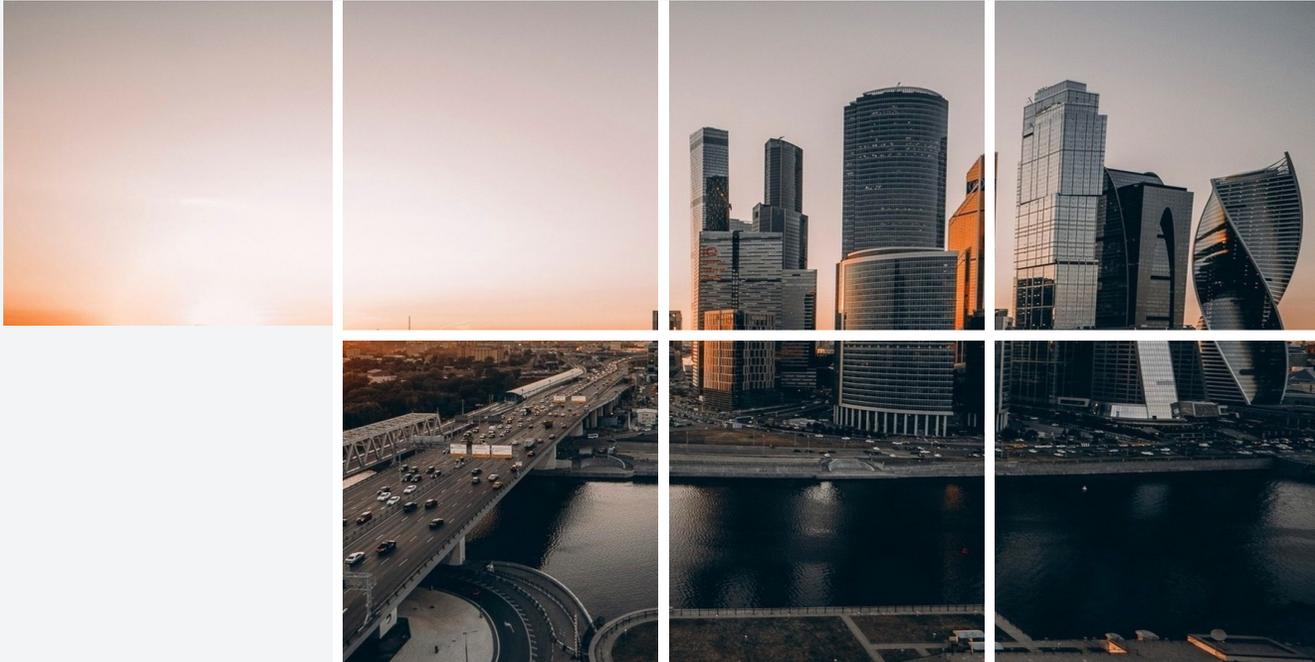
ЧАСТНЫЕ ДЕЛИКТЫ / ДЕЛИКТЫ ГОСУДАРСТВА

Нарушение – упущенная выгода	Судебный акт
<p>УК МКД ограничила оператору связи доступ к оборудованию. УВ = недополученная абонентская плата в связи с невозможностью оказывать услуги</p>	<p>АС Московского округа от 31.10.2019 по делу № А40-217265/2018, от 01.06.2020 по делу А40-217264/2018</p>
<p>Неправомерные действия пристава по наложению ареста на транспортное средство. УВ = убытки в виде неполученного дохода от использования транспортного средства</p>	<p>АС Волго-Вятского округа от 24.06.2016 по делу № А17-2148/2015</p>
<p>Росжелдор ввел запрет курсирования в отношении вагонов истца. УВ = убытки от невозможности эксплуатировать арендованные вагоны за время действия запрета</p>	<p>АС Московского округа от 27.02.2019 по делу № А40-223924/2016</p>

КРАТКИЕ ВЫВОДЫ

- ✓ Изменения ГК и разъяснения ВС расширили возможности взыскания упущенной выгоды
- ✓ Возникновение невозможности использовать оборудование / перепродать товар / продолжать деятельность – иногда
- ✓ Несвоевременное исполнение обязательства по оплате – почти никогда
- ✓ Экспертиза – если требуется построение сложных финансовых моделей
- ✓ Препятствия как в результате публичного запрета (арест имущества, акты органов исполнительной власти), так и частно-правового нарушения (просрочка, отказ от договора, некачественные работы)
- ✓ Расчет своими силами – имущество планировалось использовать в целях перепродажи / невозможно использовать объект по уже заключенному договору





КОНТАКТЫ



Владимир Ефремов

Партнер, Адвокат
Разрешение споров и банкротство



Игорь Вершинин

Старший юрист
Разрешение споров и банкротство

г. Москва
Пресненская наб., 6, стр. 2,
(этаж 18, офис 1802)

 bgplaw.com

 +7 (495) 777-28 20

 vladimir.efremov@bgplaw.com

 igor.vershinin@bgplaw.com