

ЗАМЕЩАЮЩИЕ СДЕЛКИ

Игорь Вершинин

Старший юрист BGP Litigation

Владимир Ефремов

Партнер, Адвокат

ВЗЫСКАНИЕ УБЫТКОВ ПО ЗАМЕЩАЮЩИМ СДЕЛКАМ

Ранее только для нарушения договора поставки
(п. 1–3 ст. 524 ГК РФ)

с 2015 общая часть обязательственного права дополнена ст. 393.1 «Возмещение убытков при прекращении договора»

«В случае, если неисполнение или **ненадлежащее исполнение** должником договора повлекло его **досрочное прекращение**, и кредитор заключил взамен его **аналогичный договор**, кредитор вправе потребовать от должника **возмещения убытков** в виде разницы между ценой, установленной в прекращенном договоре, и ценой на сопоставимые товары, работы или услуги по условиям договора, заключенного взамен прекращенного договора»

“

ВЗЫСКАНИЕ УБЫТКОВ ПО ЗАМЕЩАЮЩИМ СДЕЛКАМ

- ✓ Если замещающую сделку заключает тот, кто платит (арендатор, покупатель, заказчик), то ценовая разница между ценой расторгнутого договора и ценой замещающей сделки = **реальный ущерб**

**Первоначальный
продавец**

Покупатель

**Новый
продавец**



ВЗЫСКАНИЕ УБЫТКОВ ПО ЗАМЕЩАЮЩИМ СДЕЛКАМ

- ✓ Если замещающую сделку заключает тот, кто производит неденежное предоставление, то ценовая разница между ценой расторгнутого договора и ценой замещающей сделки = **упущенная выгода**

**Первоначальный
арендатор**

Арендодатель

**Новый
арендатор**



- * расторжение договора аренды из-за нарушения арендатора и заключение арендодателем замещающего договора аренды по более низкой цене (**СКЭС ВС РФ № 309-ЭС18-8924**)

РАЗМЕР УБЫТКОВ И ОТЛИЧИЕ ОТ АБСТРАКТНЫХ

- ✓ **Конкретные убытки** рассчитываются исходя из конкретной замещающей сделки: разница между ценой, установленной в прекращенном договоре, и ценой на сопоставимые товары, работы или услуги по условиям замещающей сделки
- ✓ **Абстрактные убытки** рассчитываются исходя из текущей цены на сопоставимые товары, работы, услуги
- ✓ Взыскание абстрактных убытков при наличии замещающей сделки **(п. 11 ППВС № 7)**
- ✓ Упрощенные методы определения убытков, основанные на презумпции того, что убытки кредитора по меньшей мере равны ценовой разнице

ПРЕДМЕТ ДОКАЗЫВАНИЯ ПО ЗАМЕЩАЮЩИМ СДЕЛКАМ

- 01** Прекращение договора и заключение взамен него нового
- A. Основание прекращения
 - B. Момент расторжения первоначального договора и заключения нового
 - C. Способ прекращения договора

02 Аналогичность сделки и сопоставимость товара

03 Разумность цены замещающей сделки и размер убытков

«В целях применения презумпции добросовестности и разумности кредитора при совершении взамен прекращенного договора сделки кредиторю следует представить, а суду оценить доказательства **сопоставимости** товаров, работ, услуг (наличие схожих характеристик, функций), **разумности цены** на них, а также доказательства совершения сделки именно **взамен прекращенного договора**, а не в процессе текущей хозяйственной деятельности».



СКЭС ВС РФ № 305-ЭС21-24306

01 Прекращение договора и заключение взамен него нового

A

Основание прекращения – неисполнение другой стороной своих обязательств

При рассмотрении требования о взыскании убытков по замещающим сделкам суды исследуют:

- ✓ обоснованность расторжения
- ✓ вопрос причинно-следственной связи между расторжением первого и заключением нового договора именно **взамен предыдущего**
- ✓ **Контраргумент:** сделку нельзя отделить от других сделок кредитора, совершаемых при обычной хозяйственной деятельности (А25-448/2015)

01 Прекращение договора и заключение взамен него нового

В Момент расторжения первоначального договора и заключения нового

- ✓ время расторжения – как до, так и после заключения замещающей сделки **(п. 13 ПП ВС РФ № 7)**
- ✓ Если заключается после, то лучше в разумный срок после расторжения
- ✓ До нарушения, если только уже очевидно, что оно точно произойдет

Сделка не признается замещающей, если:

- ✓ заключена до того, как контрагент стороны, нарушившей договор, мог узнать о таком нарушении **(А43-4191/2021)**
- ✓ заключена до заключения договора, который впоследствии был нарушен **(А43-3578/2021, А29-4441/2020)**

01 Прекращение договора и заключение взамен него нового

С Способ прекращения договора

- ✓ сам по себе не имеет большого значения
- ✓ должно быть очевидно основание прекращения в виде нарушения контрагента

Возможные модели расторжения:

- ✓ по решению суда (**п. 2 ст. 450 ГК РФ**)
- ✓ во внесудебном порядке по заявлению одной из сторон (**ст. 310 ГК РФ**)
- ✓ по соглашению сторон (**п. 1 ст. 450 ГК РФ**), при этом из переписки или самого соглашения понятны причины расторжения договора (**А33-1320/2017**)

02

Аналогичность сделки и сопоставимость товара

- ✓ сделка должна быть аналогична основному договору (схожие неценовые условия)
- ✓ законодательство не требует, чтобы сам приобретаемый товар являлся идентичным по своим характеристикам с товаром, предусмотренным расторгнутым контрактом **(А55-3880/2021)**
- ✓ **Сопоставимый товар** – близкий (т.е. не полный аналог, допустимы отклонения) по количественным, качественным и иным характеристикам по сравнению с товаром, предусмотренным расторгнутым договором **(СКЭС ВС РФ № 305-ЭС19-7159)**
- ✓ Оценивается наличие схожих характеристик, функций, комплектация, год выпуска, модель, назначение и т.п.

02

Аналогичность сделки и сопоставимость товара

Оценка сопоставимости товара может происходить, в том числе, через:

- ✓ соотнесение наименования и количества продукции, являющейся предметом договоров **(А32-29387/2021)**
- ✓ анализ содержания технических заданий (чертежей) **(А02-1038/2021)**
- ✓ проведение судебной товароведческой экспертизы **(А03-18087/2020)**

02

Аналогичность сделки и сопоставимость товара

- Работы по замещающей сделке желательно сформулировать таким же образом, как и в основном договоре – тот же объект, те же работы, та же проектная документация
- **Можно:** заключать несколько сделок взамен расторгнутого договора, приобретать аналогичные товары или, при отсутствии, их заменители
- Показать заключение и реальное исполнение по замещающей сделке (договор, первичные документы, акты, оплата)

02

Аналогичность сделки и сопоставимость товара

Иск заявлен в связи с нарушением обязательств по поставке 240 тонн фундука. Взамен непоставленного товара (сырой фундук калибра 13-15 мм, урожай 2014, производитель Грузия) истцом был приобретен сырой фундук калибра 13-15 мм, урожай 2013, производитель Турция.

“

Признаны сопоставимыми товарами

A40-37749/2016

Отказывая во взыскании разницы между стоимостью работ между двумя договорами, суд установил различия по видам и объемам работ, существенное превышение стоимость работ по второму договору, в результате чего не признал его замещающим.

“

Не признаны сопоставимыми работами

A60-4359/2018

03

Разумность цены замещающей сделки и размер убытков

- Конкретные убытки = конкретная ценовая разница по основному договору и замещающему **(п. 1 ст. 393.1 ГК)**
- Возмещение ценовой разницы не освобождает должника от возмещения иных убытков, причиненных кредиторю
- Разумность цены замещающей сделки предполагается, но должник вправе доказать иное **(п. 12 ПП ВС РФ № 7)**

03

Разумность цены замещающей сделки и размер убытков

- Должник может противопоставить кредитору ссылку на ст. 404 ГК и потребовать снижения убытков, если кредитор заключил заменяющую сделку по неразумной цене
- Должник вправе представлять доказательства чрезмерного несоответствия цены замещающей сделки текущей цене, определяемой **на момент ее заключения**. Должник несет риск изменения цен на сопоставимые товары.
- Незначительное превышение цены замещающей сделки над рыночной не свидетельствует о недобросовестности лица, заключившего такую сделку **(А24-2734/2021)**

03

Разумность цены замещающей сделки и размер убытков

- ✓ Презумпция добросовестности кредитора при заключении замещающей сделки не исключает его обязанность по доказыванию разумности цены при наличии обоснованных возражений должника **(А65-27733/2019)**
- ✓ Показать, что был проанализирован рынок, собраны коммерческие предложения и заключена сделка с тем, кто предложил лучшие условия (запросы предложений, ответы, отказы и согласия)
- ✓ **Обоснование отклонения цены возможно через:** срочность, ограниченность рынка, рост цен
- ✓ Заключение специалиста с анализом состояния рынка товаров / услуг / работ

Право кредитора потребовать от должника абстрактные убытки не обусловлена соответствием цены в прекращенном по вине должника договоре рыночным ценам на момент его заключения. При этом «мотивы, по которым цена в прекращенном договоре была определена продавцом, исполнителем ниже рыночных цен, в частности, проведение рекламных акций, повышение привлекательности товаров или услуг, либо собственной деловой репутации, получение иных нематериальных выгод и т.п., сами по себе основанием для освобождения от ответственности за неисполнение принятых на себя обязательств не являются».

СКГД ВС РФ № 45-КГ20-29-К7

Условия, содержащиеся в поручении экспедитору, который отказался от осуществления перевозки, полностью идентичны условиям, содержащимся в поручении экспедитору по новому договору.

Размер убытков истец определил исходя из разницы в цене услуг двух экспедиторов, в связи с чем суды посчитали исковые требования о взыскании убытков обоснованными по праву и по размеру.



№ А56-52466/2021

Необоснованное изъятие лизингодателем предмета лизинга и последующее изъятие сотрудниками ГИБДД номеров и СТС автомобиля из-за непостановки его на учет послужило основанием для заключения в разные периоды двух замещающих договоров аренды ТС (предмет лизинга Mercedes-Benz C200, арендованные - Mercedes-Benz G 350 и BMW X6).

Учитывая условия договора, а также установив факт невозможности использования арендованного имущества в результате действий ответчика, истец продолжал нести расходы в виде арендной платы по замещающей сделке. Суд признал такие расходы убытками на стороне лизингополучателя.



№ А40-279357/2021

ПРАКТИКА ПО ЗАМЕЩАЮЩИМ СДЕЛКАМ. ДОБРОСОВЕСТНОСТЬ ЛИЦА, ЗАКЛЮЧАЮЩЕГО ЗАМЕЩАЮЩУЮ СДЕЛКУ, МОЖЕТ БЫТЬ ПОДТВЕРЖДЕНА ПОВТОРНЫМ ПРОВЕДЕНИЕМ ЗАКУПОЧНОЙ ПРОЦЕДУРЫ

Добросовестность истца, а также тот факт, что выбранная им цена договора являлась разумной, подтверждались также тем фактом, что новый договор заключен им по результатам закрытого запроса и выбора наиболее привлекательного коммерческого предложения - лишь после невыполнения обязательств ответчиком истец заключил договор на выполнение работ со вторым претендентом.



№ А40-178539/2021

Судом учтено, что предмет замещающего государственного контракта остался прежним, виды и объем работ по замещающей сделке аналогичны объемам и видам работ, предусмотренным расторгнутым контрактом, в проектную документацию изменения не вносились, сроки работ не изменились

Отдельные корректировки положений технического задания первоначальной закупки не привели к изменению (улучшению или ухудшению) условий выполнения подрядчиком обязательств по контракту как возможной причины изменения его итоговой цены на торгах.

№ А60-20753/2020

ПРАКТИКА ПО ЗАМЕЩАЮЩИМ СДЕЛКАМ. ЗАМЕЩАЮЩИЕ ДОГОВОРЫ НА НЕВЫПОЛНЕННЫЕ ПОДРЯДЧИКОМ ОБЪЕМЫ РАБОТЫ

Истец доказал, что в целях получения результата работ, не полученного в полном объеме от ответчика, им были заключены замещающие сделки с третьим лицом, которое выполнило обязательства по ним, предъявило результат работ, который был принят ООО «ЛСР. Строительство-Урал» и оплачен. Замещающие договоры заключены после расторжения договоров с первоначальным субподрядчиком.

Убытки посчитаны путем вычитания из цены замещающих договоров цены невыполненного объема работ по расторгнутым договорам.



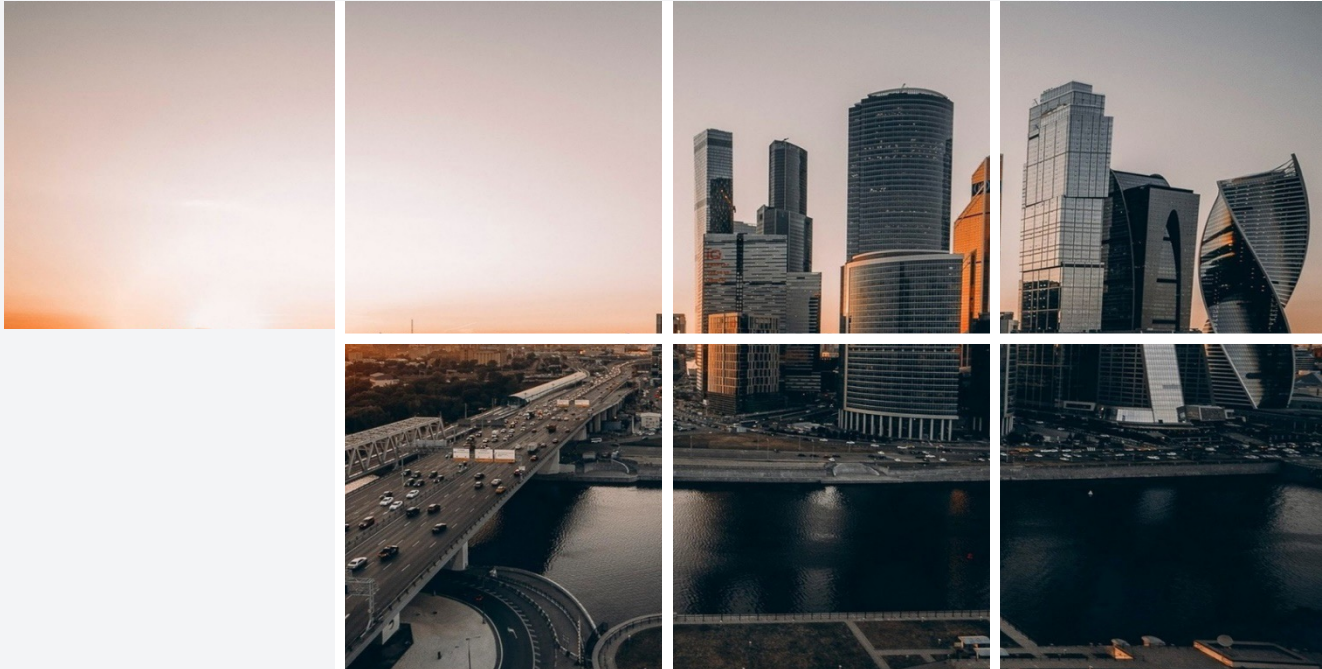
№ А60-47054/2018

ПРАКТИКА ПО ЗАМЕЩАЮЩИМ СДЕЛКАМ. ДОКАЗАТЕЛЬСТВА РАЗУМНОЙ ЦЕНЫ ЗАМЕЩАЮЩЕГО ДОГОВОРА ПОСТАВКИ

«Суды учли представленные истцом коммерческие предложения и уведомления о фактическом ценообразовании от поставщиков аналогичного товара, а также сведения по стоимости услуг перевозки, в связи с чем согласились, что цена закупленного истцом товара по замещающим сделкам в целом соответствовала реально действующим ценам и являлась разумной»

№ А79-10339/2020





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