

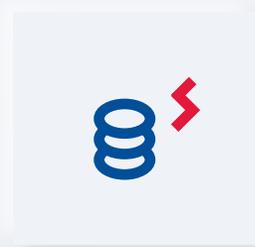
Процессуальные средства доказывания размера убытков в гражданском и арбитражном процессе



СПИКЕР

Илья Жарский

управляющий партнер
экспертной группы VETA



Реальный ущерб



Убытки

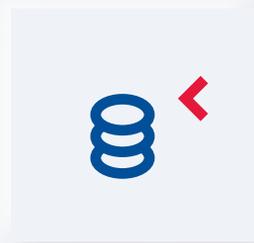


Упущенная выгода



Упущенная
выгода

=



Потенциальные
доходы

-



Потенциальные
расходы

Упущенная выгода

п.2 ст.15 ГК

Истец



Неполученные доходы

Получаемые при обычных условиях гражданского оборота, если бы право не было нарушено.



Ретроспективная
оценка



Моделирование

Ответчик



Доходы

Полученные контрагентом, нарушившим право вследствие такого нарушения.



Моделирование



Фактические доходы

Условия взыскания упущенной выгоды

На кредитора возложена обязанность доказывания:

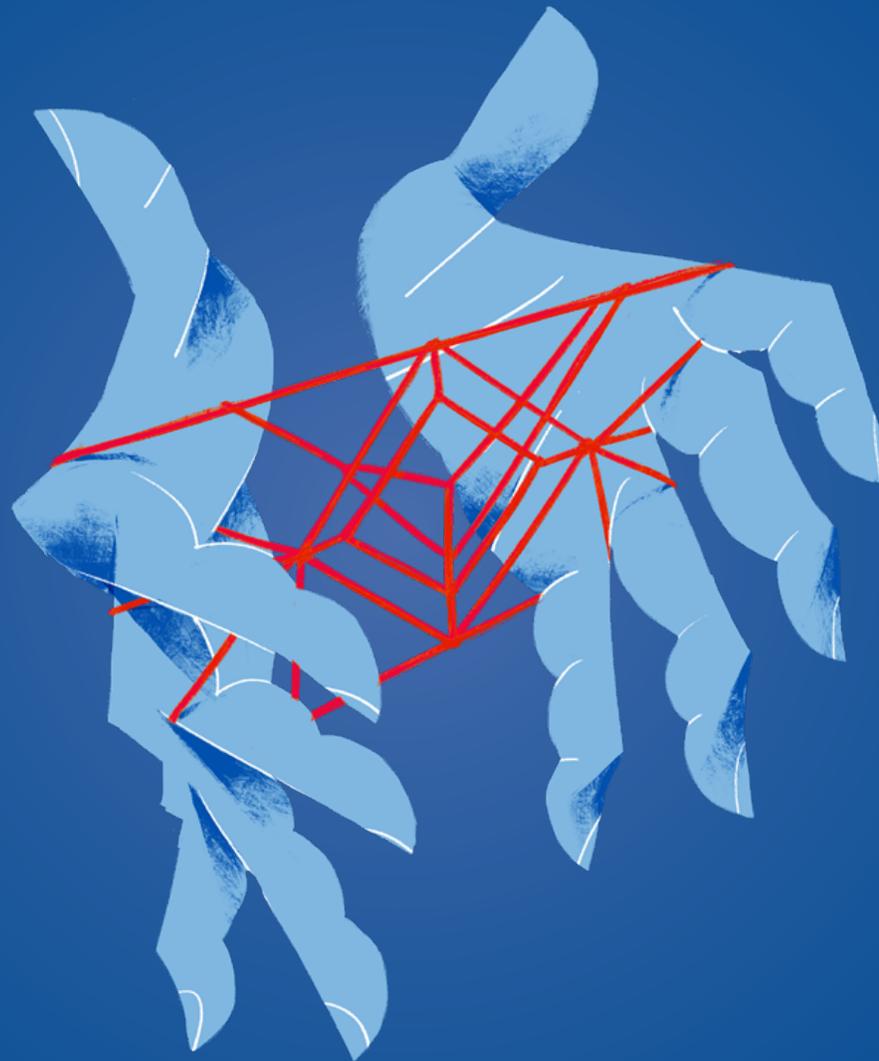
- 1 Противоправность**
Неисполнение/ненадлежащее исполнение обязательства должником.
- 2 Наличие убытка**
(факт и размер упущенной выгоды)
- 3 Причинно-следственная связь**
между нарушением обязательства и возникшими убытками.

- 4 Вина должника**
(в силу п. 2 ст. 401 ГК РФ действует презумпция вины нарушителя)

- 5 Принятие разумных мер к уменьшению убытка**
(ст. 404 ГК РФ)

■ **Постановление Пленума Верховного Суда РФ** от 24.03.2016 №7 «О применении судами некоторых положений ГК РФ об ответственности за нарушение обязательств» (п.5)

Причинно- следственная связь



КЕЙС

Простой вагонов

Дело №А40-223924/16

- Были ли потенциальные контракты?
- Была ли полная загрузка парка вагонов?



Задержка страховой выплаты

Наличие денежных средств
для оборота



Практические проблемы

- 1 Учёт расходов
- 2 Экономическая достоверность показателей
- 3 Причинно-следственная связь
- 4 Принятие мер по уменьшению убытков
- 5 Налоги
- 6 Будущие платежи
- 7 Постановка вопросов для судебной экспертизы



КЕЙС №1

Расчет УВ в результате кражи оборудования

Дело №А79-4457/15

Была похищена линия по производству прессованных изделий QT8-15 стоимостью 3 100 тыс. руб.

Кроме прямого ущерба, возникла упущенная выгода в размере недополученной прибыли в течение 3 лет (с 25.05.2012 по 09.02.2015). Определением по делу назначена судебная экспертиза для решения вопроса о сумме дохода от использования линии QT8-15, который мог бы быть получен собственником.

Выбор метода ▀

Расчет упущенной выгоды ▀

Результат ▀



Этапы проведения экспертизы

Выбор метода ■

Расчет упущенной выгоды ■

Результат ■

1

Изучение технических показателей производственной линии QT8-15 и область использования её продукции

2

Подробное исследование рынка строительных материалов

3

Построение финансовой модели

4

Расчёт чистого операционного дохода

5

Обоснование достоверности расчётов

Технические показатели производственной линии QT8-15

Выбор метода ■

Расчет упущенной выгоды ■

Результат ■

- **Виды производимой продукции:** бетонные блоки, камни для мощения, блоки для откосов и другие модели
- **Производительность:** 150 м³ блоков за 8 ч. смену
- **Количество необходимого персонала:** 7 человек
- **Необходимая площадь:** 300-400 м²
- **Необходимые материалы для производства:** песок, керамзит, цемент, вода, электроэнергия, плёнка упаковочная, и т. д.

КЕЙС №1

Расчёт чистого операционного дохода

Расчёт предполагаемого дохода

Валовый доход = Цена за изделие \times Объём производства

Расчёт предполагаемых расходов

Валовые расходы = Материалы для производства $+$

Аренда $+$ Зарплата $+$ Электроэнергия $+$ Прочие расходы

Расчёт предполагаемых расходов

Полученная величина и будет являться ответом на поставленный судом вопрос — упущенной выгодой

Выбор метода ■

Расчет упущенной выгоды ■

Результат ■

Чистый операционный доход — действительный валовой доход за вычетом всех статей расходов

КЕЙС №1

Итого

**Расчётная сумма упущенной
выгоды составила**

5 474 106 ₺

Примечание:

дополнительная
экспертиза была назначена
тому же эксперту



Далее

1

Подана рецензия
на экспертизу ответчиком

2

Вызов эксперта в суд
для дачи пояснений

3

Назначение дополнительной экспертизы,
в связи с уточнением вопроса

Выбор метода ▀

Расчет упущенной выгоды ▀

Результат ▀

КЕЙС №1

Дополнительная экспертиза

Определением от 24.11.15 была назначена дополнительная судебная экспертиза для определения суммы возможного дохода за вычетом необходимых расходов, включая расходы на заработную плату персонала согласно штатному расписанию ответчика и расходы на уплату налогов и иных обязательных платежей, исходя из общей системы налогообложения при условии ведения деятельности в помещениях, принадлежащих истцу на праве собственности.

Выбор метода ■

Расчет упущенной выгоды ■

Результат ■



КЕЙС №1

Первая экспертиза (расчёт за 1 смену) — **5 474 106 ₽**

Вторая экспертиза (расчёт за 1 смену) — **3 597 420 ₽**

**Сумма упущенной выгоды
подлежащая взысканию:**

7 194 841 62 ₽

(суд учёл работу в 2 смены)

Плюс % за использование
денежными средствами:

696 028 ₽

Стоимость оборудования:

3 100 000 ₽

Выбор метода ■

Расчет упущенной выгоды ■

Результат ■

Налоги

- 1 НДС
- 2 Налог на прибыль



Постановка вопросов

Для судебной экспертизы



КЕЙС №2

Затопление магазина SPAR

В результате затопления по вине ОАО «Теплоэнерго» магазину SPAR был причинен значительный материальный ущерб:

- выведено из строя оборудование;
- испорчены мебель, компьютеры, кассовый аппарат и т.д.;
- испорчен товар для реализации.

Время для приведения помещения в состояние, пригодное для эксплуатации и запуска магазина — 19 дней.

Кроме прямого ущерба, возникла упущенная выгода в размере недополученной прибыли за 19 дней.

Выбор метода ■

Расчет упущенной выгоды ■

Результат ■



КЕЙС №2

Источники информации, используемые экспертом

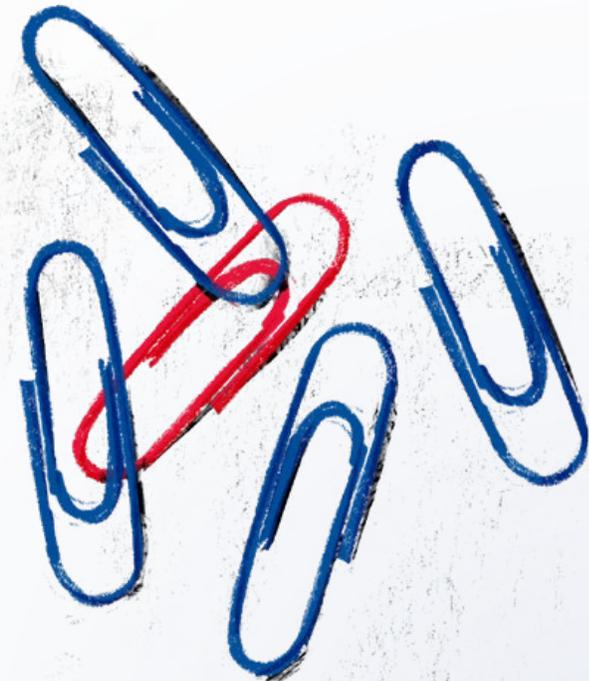
Информация о результатах финансово-хозяйственной деятельности предприятия за 9 месяцев 2016 года

- › Бухгалтерская отчётность (ф1, ф2)
- › Управленческая отчётность
- › Расшифровка статей доходов
- › Расшифровка статей расходов
- › Штатное расписание

Выбор метода ■

Расчет упущенной выгоды ■

Результат ■



КЕЙС №2

Расчёт упущенной выгоды

Розничная выручка магазина — **69 007 208 ₺**

Себестоимость реализованной продукции — **53 707 354 ₺**

Внереализационный доход — **53 707 354 ₺**

Валовый доход — **18 153 852 ₺**

Средний размер торговой наценки — **28%**

Среднерыночный показатель — **27%**

Выбор метода ■

Расчет упущенной выгоды ■

Результат ■



КЕЙС №2

Выбор метода ▀

Расчет упущенной выгоды ▀

Результат ▀

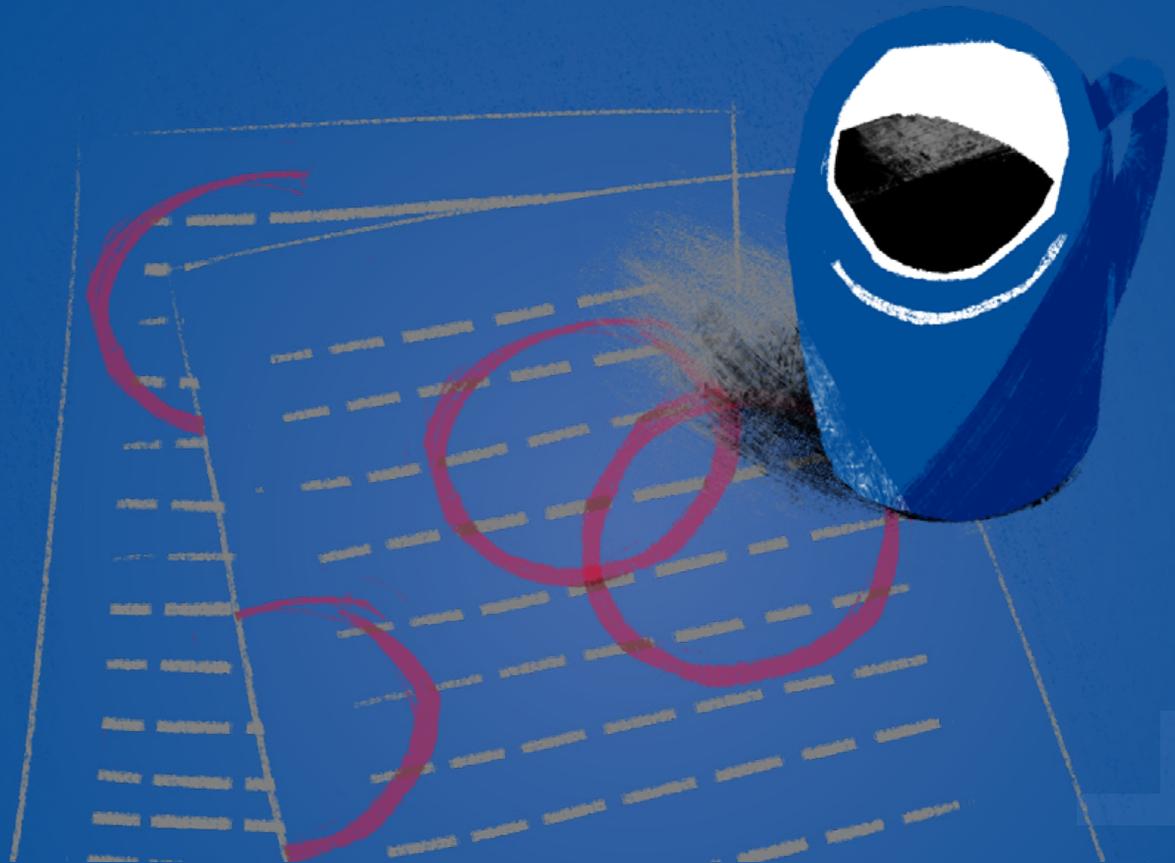
1 день:

18 153 852 / 9 месяцев /
/ 30,4 дня = **66 352 ₹**

Упущенная выгода составила:

66 352 ₹ x 19 дней = 1 260 688 ₹

Анализ бухгалтерской отчётности истца



КЕЙС №3

Расчет УВ от реализации нерожденного поголовья

Дело №А40-18806/18

В мае 2015 году на территории свиноводческого комплекса Общества произошел пожар в здании маточника, в результате которого сгорела часть имущества (движимого и недвижимого), а также свиноматки и поросята.

В результате пожара с даты пожара до полного восстановления имущества (31.12.2015 г.) не родились поросята, которые должны были родиться в соответствии с производственным циклом и должны были быть проданы, а Общество не получило ожидаемую прибыль.

Выбор метода ■

Расчет упущенной выгоды ■

Результат ■



КЕЙС №3

Объект оценки

Объект оценки — право требования возмещения упущенной выгоды от реализации поголовья не рождённого в период с августа по декабрь 2015 года, АО «Истец» к ООО «СК «ВТБ Страхование» в связи с исполнением договора страхования имущества от огня и других опасностей № от 24 сентября 2014 г., в период с 06 мая 2015 по 31 декабря 2015 г.

Выбор метода ■

Расчет упущенной выгоды ■

Результат ■



КЕЙС №3

Выбор метода

Сравнительный и затратный подходы не могут быть реализованы из-за специфики объекта оценки.

Оценщик счёл возможным применить доходный подход к оценке рыночной стоимости объекта оценки, а именно — метод денежных потоков.

Выбор метода ■

Расчет упущенной выгоды ■

Результат ■



Этапы проведения оценки

Выбор метода ■

Расчет упущенной выгоды ■

Результат ■

1

Прогноз количества поросят на 1 опорос.

2

Расчёт количества недополученных поросят, рождённых с августа по декабрь 2015 г. (с учётом смертности в разрезе недельных групп).

3

Расчет общего веса недополученных поросят (масса свиней в зависимости от возраста определена с использованием среднестатистических данных).

КЕЙС №3

Этапы проведения оценки

Выбор метода ■

Расчет упущенной выгоды ■

Результат ■

4

Расчёт упущенной выгоды от реализации поголовья, нерождённого в период с августа по декабрь 2015 г.

5

Расчёт текущей стоимости упущенной выгоды



КЕЙС №3

Расчет стоимости УВ

Расчёт текущей стоимости упущенной выгоды не производится путём умножения величин упущенной выгоды на рассчитанный коэффициент приведения стоимости.

В качестве ставки дисконтирования принята средняя за период расчёта средневзвешенная процентная ставка по привлечённым кредитными организациями вкладам (депозитам) нефинансовых организаций в рублях (в целом по РФ), на срок свыше 1 года, по данным ЦБ РФ.

Выбор метода ■

Расчет упущенной выгоды ■

Результат ■

Примечание: расчёты в основном проведены по ретроспективным статистическим данным заказчика. Данные заказчика были проанализированы на соответствие общим нормам (подтверждены рынком, исследованиями).

КЕЙС №3

Страховая выплата за недополученную прибыль от реализации поросят, которые должны были родиться в августе-декабре 2015 г., составила:

20 446 080 ₺

Выбор метода ■

Расчет упущенной выгоды ■

Результат ■



- Кейс. Отказ от договора на переработку нефти на НПЗ

Формула расчета упущенной выгоды

$$УВ = ПД - ПР$$

- > **УВ** – упущенная выгода
- > **ПД** – потенциальный доход
- > **ПР** – потенциальный расход

- Кейс. Отказ от договора на переработку нефти на НПЗ

Отказ от договора на переработку нефти на НПЗ



Поставщик нефти
и Исполнитель — НПЗ*



Поставщик поставляет
исполнителю нефть 100 тонн



Исполнитель возвращает
Поставщику нефтепродукты
70 тонн



Исполнитель получает
от Поставщика
за переработку нефти
100 рублей

*НПЗ — нефтеперерабатывающий завод

- Кейс. Отказ от договора на переработку нефти на НПЗ

Оценка размера УВ

20[%]

Рентабельность деятельности

Т.е. чистая прибыль на выручку
100 рублей это 20 рублей

80[₽]

Полные расходы

50 рублей переменные
и 30 рублей постоянные

Упущенная выгода

$$100^{\text{₽}} - 50^{\text{₽}} = 50^{\text{₽}}$$

- Кейс. Отказ от договора на переработку нефти на НПЗ

Добавляем



Митигация



Причинно-следственная связь

- Кейс. Отказ от договора на переработку нефти на НПЗ

Анализ возможности получения дохода

Недоставка 100 тонн нефти на переработку

80^т

Технические возможности переработки
(свободные мощности)

80^т

Пропускная способность
ж/д ветки

80^т

Реальный упущенный доход
по вине Поставщика только
от переработки

- Кейс. Отказ от договора на переработку нефти на НПЗ

Митигация

Замещающая сделка

1^Р

Условия
за тонну

1
месяц

Срок
на поиск

50^Т

Объем

Прибыль

$$50^{\text{Т}} * 0,5^{\text{Р}} = 25^{\text{Р}}$$

- Кейс. Отказ от договора на переработку нефти на НПЗ

Реальная упущенная выгода

40 ₪

УВ от 80 тонн

-25 ₪

От Митигации

15 ₪

Реальная УВ

- Кейс. Отказ от договора на переработку нефти на НПЗ

Правильная формула УВ

$$УВ = ПД * В - (Р - ФР) - М$$

➤ **УВ** — упущенная выгода

➤ **ПД** — потенциальный доход

➤ **В** — возможность получения дохода из-за причинно-следственной связи

➤ **Р** — расходы, сопутствующие получению дохода ПД * В при обычной деятельности

➤ **ФР** — фактически понесённые расходы, сопутствующие получению дохода ПД * В

➤ **М** — доход от митигации (реально полученный или потенциальный)

- Кейс. Отказ от договора на переработку нефти на НПЗ

Самая правильная формула УВ

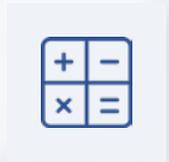
$$УВ = (ПД * В - (Р - ФР) - М) * КВ$$



КВ — коэффициент времени.
Приведение денежного
потока к текущему моменту
(будущих или прошлых)

- Кейс. Отказ от договора на переработку нефти на НПЗ

В итоге, роль экономического заключения:



Оценка УВ
на 1 тонну
продукции



Анализ возможности
получения дохода
(она же причинно-
следственная связь)



Митигация



Определение реального
размера УВ истца из-за
неправомерных действий
ответчика

- Кейс. Отказ от договора на переработку нефти на НПЗ

Вопросы для заключения специалиста/судебной экспертизы:

➤ **Каков размер упущенной выгоды** в связи с расторжением договора/нарушением обязательств по договору/неисполнением договора на переработку 100 тонн нефти...

или

➤ **Каков размер неполученного дохода** (неполученной чистой прибыли) за вычетом сопутствующих расходов (разумно понесённых расходов) в связи с расторжением договора/нарушением обязательств по договору/неисполнением договора на переработку 100 тонн нефти...

- Кейс. Отказ от договора на переработку нефти на НПЗ

Дополнительные вопросы:



Какой объём нефти НПЗ имел техническую возможность переработать в период с ... по ... с учётом имевшейся загрузки? Какой объём нефти технически мог быть доставлен на НПЗ в период с ... по ... с учётом имевшейся загрузки логистических путей?



Какая рыночная стоимость переработки нефти и объём доступного рынка поставщиков в период с ... по ... для НПЗ? Каков рыночный срок на поиск новых поставщиков для НПЗ?

- Кейс. Отказ от договора на переработку нефти на НПЗ

Итоговый состав вопросов:

- **Каков размер неполученного дохода** за вычетом сопутствующих расходов в связи неисполнением договора на переработку 100 тонн нефти...
- **Какой объём нефти** НПЗ имел техническую возможность переработать в период с ... по ... с учётом имевшейся загрузки? Какой объём нефти технически мог быть доставлен на НПЗ в период с ... по ... с учётом имевшейся загрузки логистических путей?
- **Какая рыночная стоимость** переработки нефти и объём доступного рынка поставщиков в период с ... по ... для НПЗ? Каков рыночный срок на поиск новых поставщиков для НПЗ?

Судебный процесс



Может быть 2 варианта развития событий

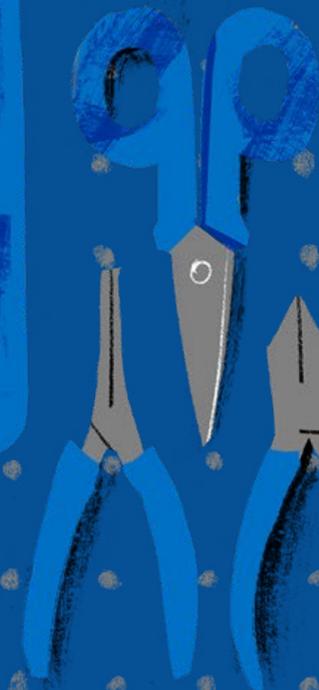
- 1 Решение на этапе досудебной экспертизы
- 2 Судебная экспертиза



Судебную
экспертизу
оспорить сложно,
поэтому лучше
до нее не доводить



Как доказать размер убытков без судебной экспертизы?



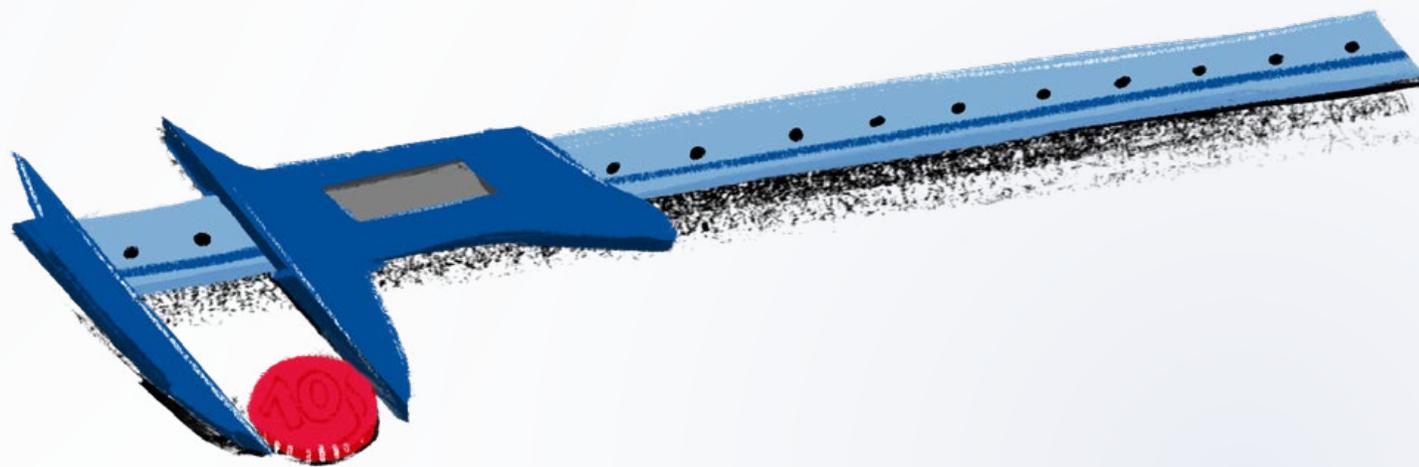
Чтобы усилить свою позицию

1

Досудебная оценка

2

Экспертиза СРО



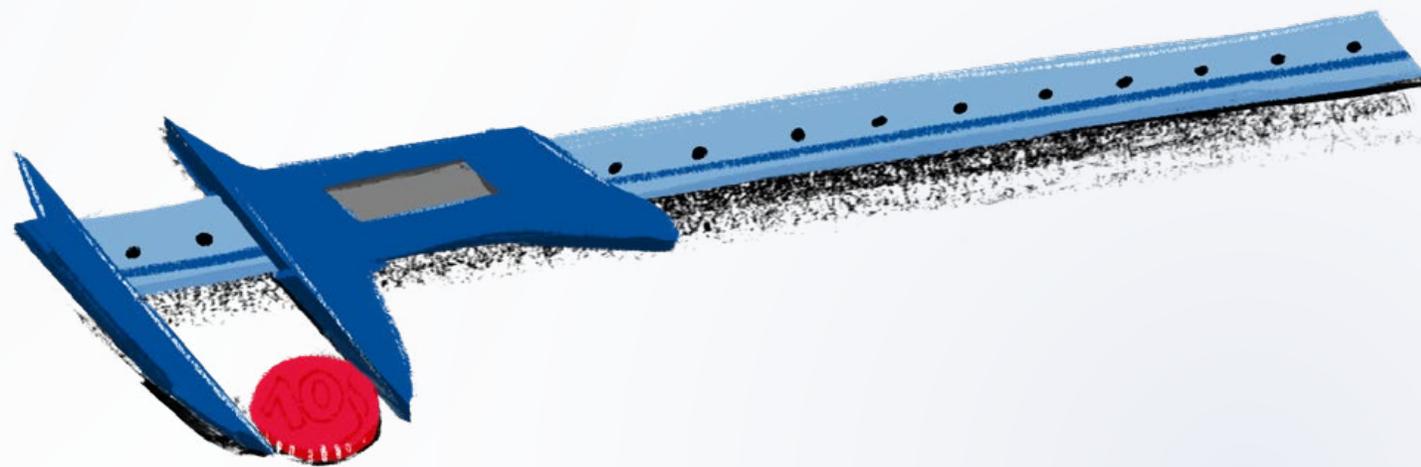
Чтобы обесценить позицию оппонентов

1

Отрицательное СРО

2

Рецензия на их оценку



Экспертиза СРО



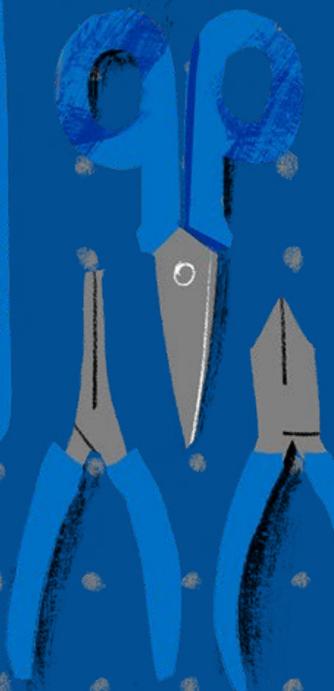
Экспертиза СРО положительная
и отрицательная

| Может делать любое СРО



Рецензия — это более широкий
и свободный формат

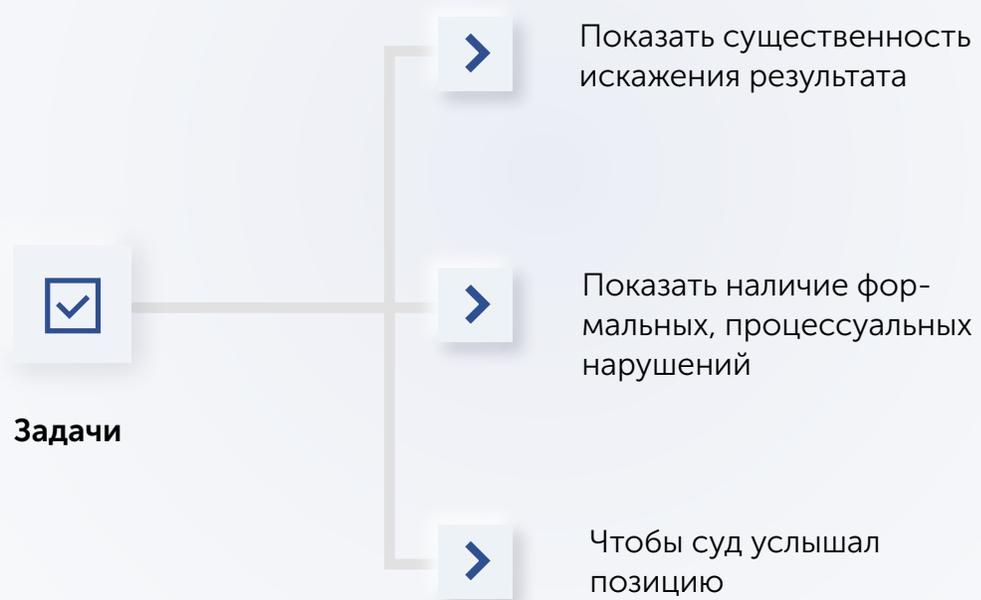
Если все же дошло до судебной экспертизы



Судебная экспертиза в процессе



Как назначить повторную экспертизу



Рецензия

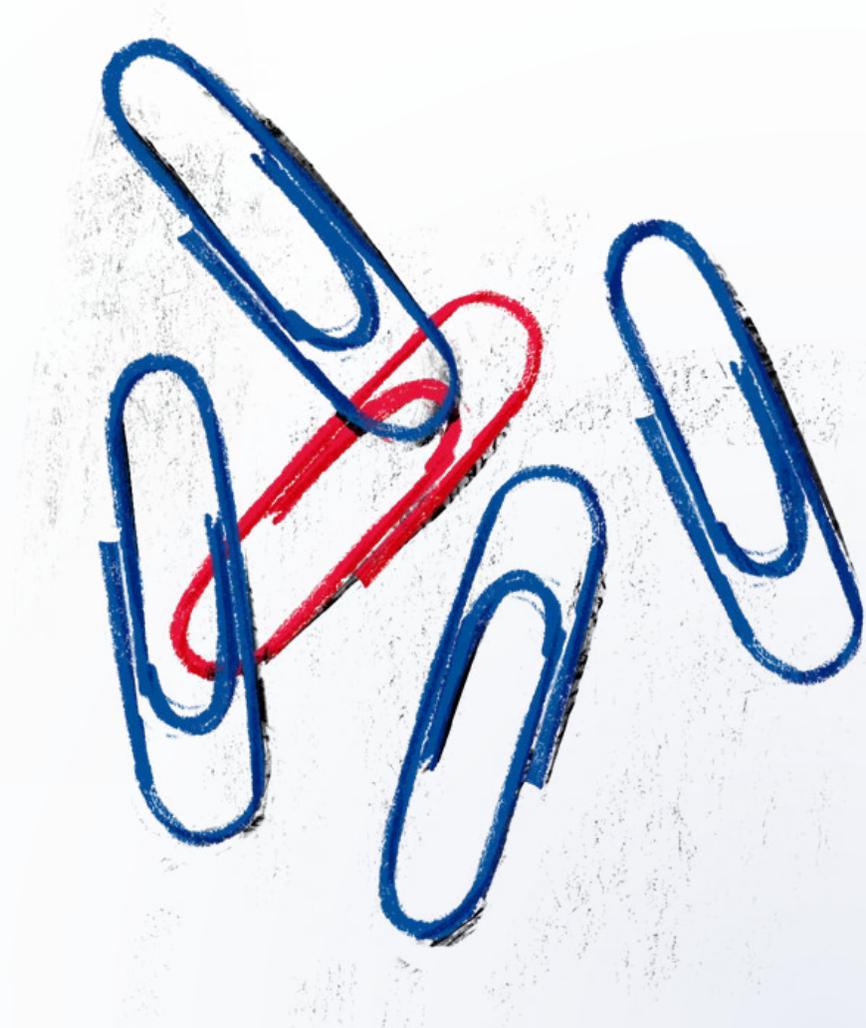


Заключение специалиста



Решение ВС по делу

№ А40-73410/2015 от 25.01.2018



Опрос судебного эксперта

- Ходатайство о вызове эксперта – «не ясны результаты»
- Список вопросов желательно не раскрывать заранее
- Опрос судебного эксперта профильным специалистом



Итог

- 1** Использовать досудебные экспертизы
- 2** Борьба за постановку вопросов на судебную экспертизу
- 3** По возможности ставить задачу эксперту по анализу причинно-следственной связи и принятия мер к уменьшению убытка



Руководство

Взыскание упущенной выгоды:

Практика применения
и особенности расчетов

<https://veta.expert/projects/white-papers/uv/>

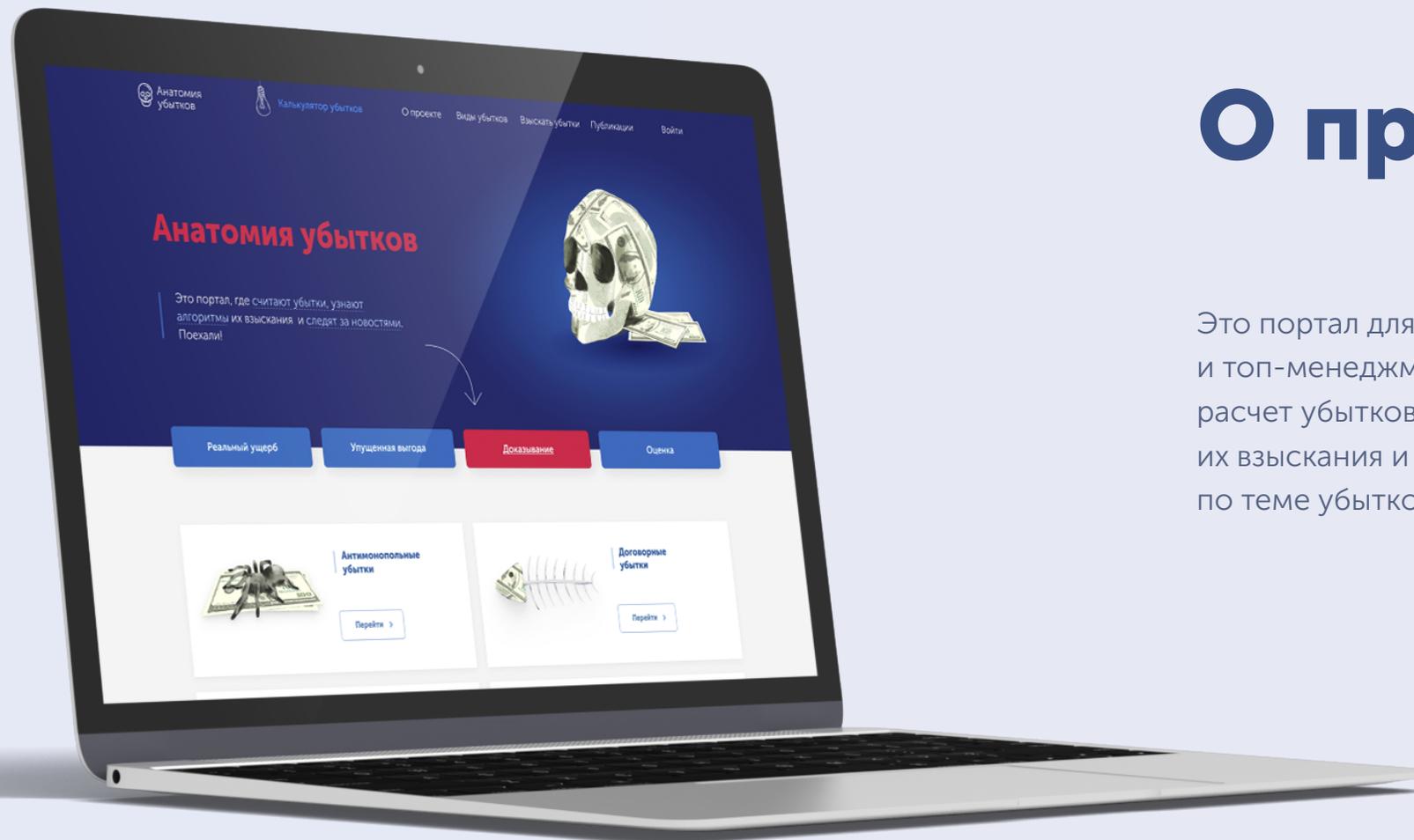




Анатомия убытков

Это портал, где считают убытки,
узнают алгоритмы их взыскания
и следят за новостями





О проекте

Это портал для судебных юристов и топ-менеджмента, где можно сделать расчет убытков, узнать алгоритмы их взыскания и следить за новостями по теме убытков.

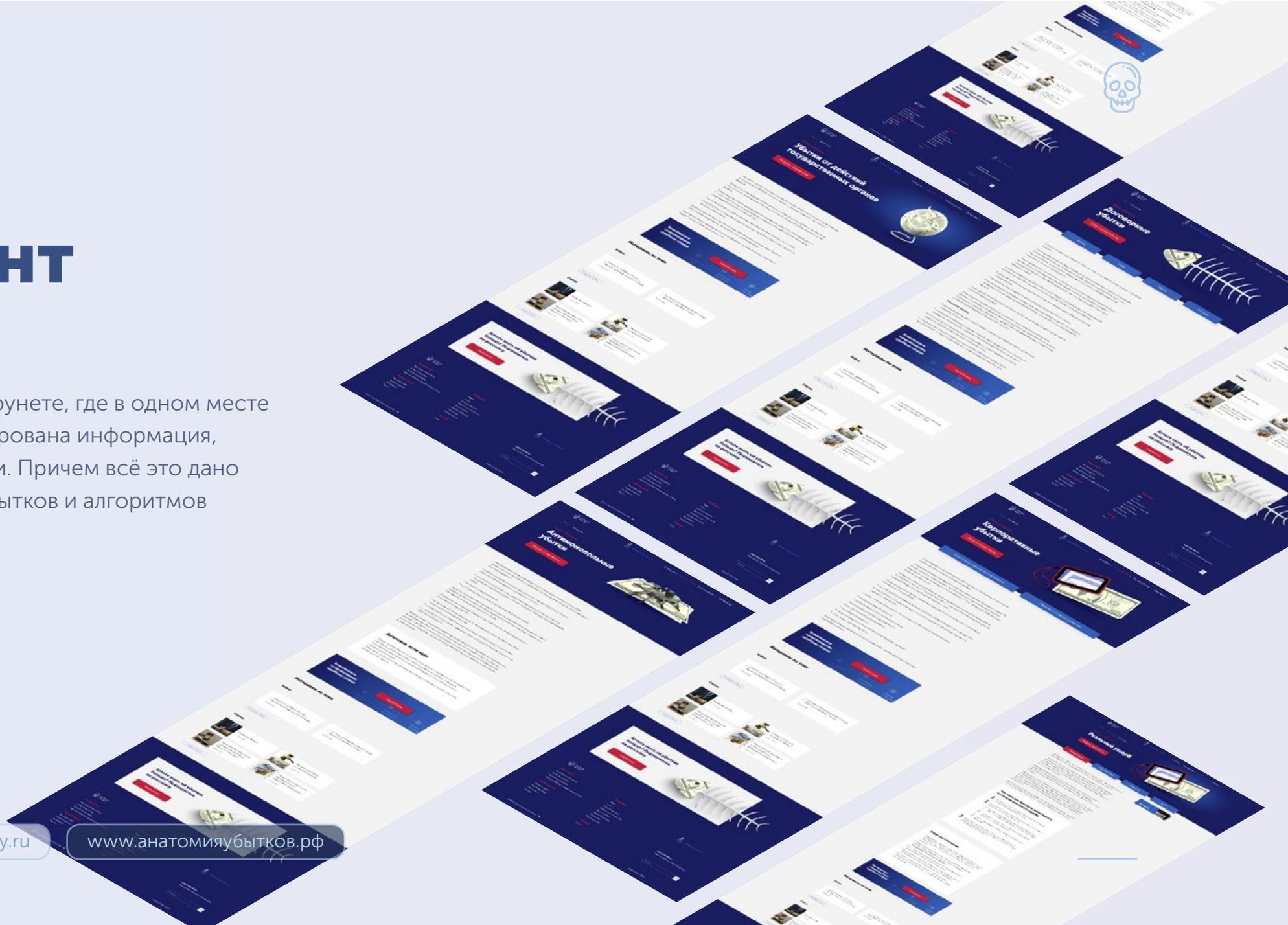


Контент

Это первое место в рунете, где в одном месте собрана и структурирована информация, связанная с убытками. Причем всё это дано в контексте видов убытков и алгоритмов их взыскания.

www.damages-anatomy.ru

www.анатомияубытков.рф





Разделы

Кейсы

Статьи

Хроника взыскания

Практические руководства

Суд постановил

Научные публикации

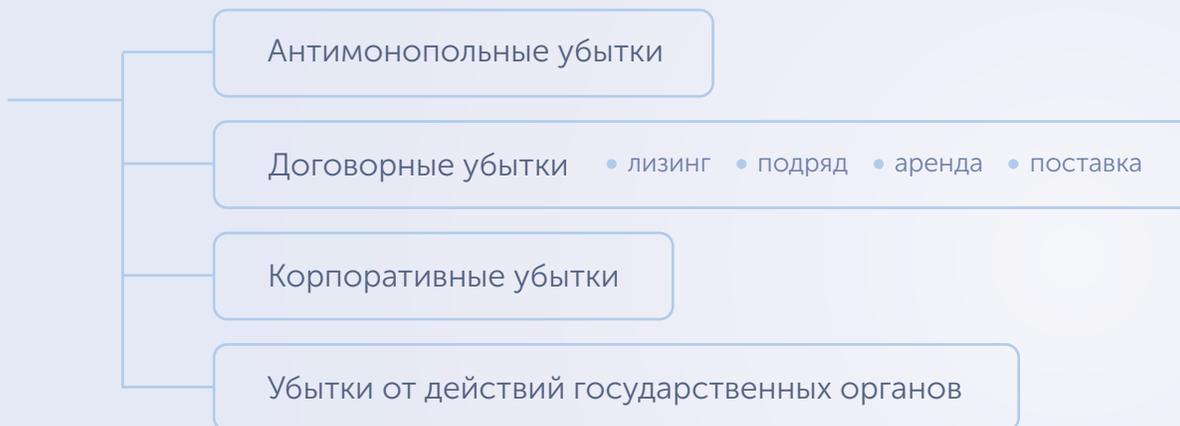
Презентации

Видеоматериалы



Все это дано в контексте видов убытков и алгоритмов их взыскания

Виды убытков



Реальный ущерб

Доказывание

Упущенная выгода

Оценка

www.damages-anatomy.ru

www.анатомияубытков.рф

Материалы по теме

Кейсы

Кейсы

Дело №А40-22304/16-17-2035 о взыскании убытков и упущенной выгоды

Как правильно оценить упущенный выгоды увеличит сумму иска в 3,5 раза

Смотреть больше

Статьи

Статьи

Интелектуальные убытки

Взыскание убытков по неисполненным сделкам

Обзор судебной практики по взысканию компенсационных убытков и процентов

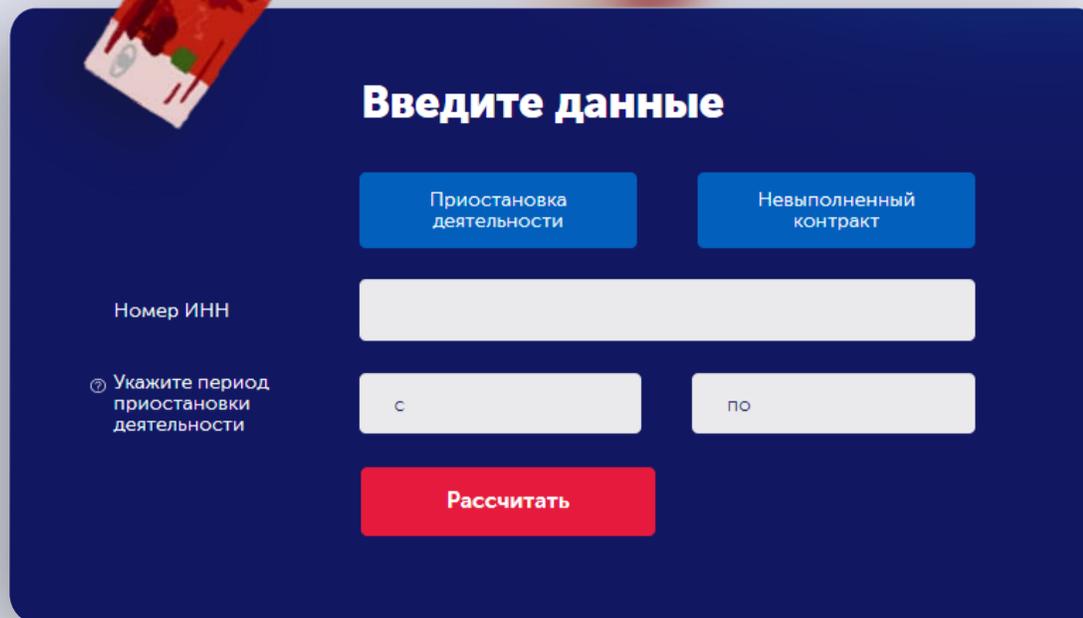
Обзор судебной практики по взысканию убытков с корпоративного управляющего

Смотреть больше



Калькулятор убытков

На портале реализован уникальный калькулятор для самостоятельного расчета финансовых показателей. Пользоваться им просто — нужно указать ИНН и вид деятельности компании.

A screenshot of a web application interface for a loss calculator. The interface is dark blue with white text and input fields. At the top left, there is a tilted image of a 1000 Russian ruble banknote. The main heading is 'Введите данные' (Enter data). Below it are two blue buttons: 'Приостановка деятельности' (Business suspension) and 'Невыполненный контракт' (Breach of contract). Underneath is a large white input field for 'Номер ИНН' (INN number). Below that is a label 'Укажите период приостановки деятельности' (Specify the period of business suspension) with a circled 'i' icon. This is followed by two smaller white input fields labeled 'с' (from) and 'по' (to). At the bottom is a prominent red button labeled 'Рассчитать' (Calculate).

Введите данные

Приостановка деятельности

Невыполненный контракт

Номер ИНН

Укажите период приостановки деятельности

с

по

Рассчитать



До заполнения

Калькулятор упущенной выгоды

Здесь можно рассчитать размер упущенной выгоды компании в случае возникновения перерыва в деятельности или потери/невыполнении контракта

Введите данные

Простояла деятельность | Поле под другим контрактом

Номер ИНН:

Укажите период простоя/невыполнения контракта: к мес.

Рассчитать

Принцип работы калькулятора

Калькулятор позволяет вам рассчитать утраченную выгоду при простоях деятельности и при невыполнении контракта.

Для каждого варианта расчета вам потребуется предоставить ИНН компании и период простоя/невыполнения контракта. Для варианта «Иной контракт» вам также понадобится указать сумму контракта в рублях и период его выполнения.

Вид деятельности указывается автоматически по ИНН, но можно вручную поменять его, если в действительности основной вид деятельности различается с указанным другим.

По итогам выбранного расчета, калькулятор выдает среднюю величину упущенной выгоды для соответствующей отрасли и среднестатистический результат для компании с учетом показателя отрасли.

Также строится график следующие данные: прибыль (убыток) от продаж, чистая прибыль, доля постоянных и переменных расходов в соответствующей отрасли.

При расчете используются в том числе следующие данные:

- ретроспективные данные бухгалтерской отчетности за тот год до любого срока для определения размера потенциального дохода;
- учет фактора сезонности при определении размера потенциального дохода;
- доля постоянных и переменных расходов компании для определения потенциальных расходов, соответствующих потенциальным доходам.

После заполнения

Результат!

274.58
Величина утраченной выгоды, тыс. руб.

140.18
Величина утраченной выгоды в среднем по отрасли, тыс. руб.

207.38
Величина утраченной выгоды с учетом показателей и компании и отрасли, тыс. руб.

Справочно:

	Расчет по среднему компании	Расчет по среднему отрасли	Расчет по среднему компании и ситуации в отрасли
Прибыль (убыток) от продаж, тыс. руб.	196.18	37.54	116.86
Чистая прибыль (убыток), тыс. руб.	182.98	20.96	101.97
Доля постоянных расходов, %	30.38	69.62	

Финансовые показатели компании лучше, чем в среднем по отрасли.

Анализ финансового состояния – один из важнейших этапов оценки результатов деятельности компании по итогам отчетного года.

На основе данных своего анализа собственники и менеджмент компании получают информацию о факторах, повлиявших на результаты бизнеса, оценивают экономические возможности по дальнейшему развитию.

Обратиться за помощью в расчету



www.damages-anatomy.ru

www.анатомияубытков.рф



8 800 775–04–99
8 495 255–14–99

www.veta.expert
veta@veta.expert

ул. Славянская, 25, Нижний Новгород
Бизнес-центр «Велка», Большой Строченовский пер., 7, Москва



Илья Жарский

управляющий партнер
экспертной группы Veta

8 916 254–99–50
i@veta.expert