

МИТИГАЦИЯ УБЫТКОВ

Игорь Вершинин

Старший юрист BGP Litigation

Владимир Ефремов

Партнер, Адвокат

Суд также вправе уменьшить размер ответственности должника, если кредитор умышленно или по неосторожности содействовал увеличению размера убытков, причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением, **либо не принял разумных мер к их уменьшению**

“

404 ГК РФ

Статья 404 ГК РФ регулирует несколько институтов

- ✓ **смешанная вина** – распределение ответственности между должником и кредитором, когда нарушение является следствием поведения обоих
- ✓ **непринятие разумных мер к уменьшению убытков** – нарушителем является должник, но кредитор бездействует
- ✓ нельзя точно определить, в какой части убытки являются следствием поведения каждого
- ✓ обычно можно выделить компонент убытков, который возник из-за бездействия кредитора

счёт в судебной практике 2:1



Если кто-то другой будет нести ответственность за
пожар, это не значит, что мы не должны пытаться его
потушить



Alain Bénabent

МИТИГАЦИЯ




После затопления склада, кредитор не предпринял действий о вывозу имущества.

Непринятие мер привело к разделению ответственности 50/50

**ВС РФ от 29.08.14
по делу № А09-9187/2012**



Под разумными мерами к уменьшению убытков предлагается понимать:

-  Фактические и юридические меры
-  Мера, разумные по отношению к среднестатистическому участнику гражданских отношений
-  Меры, доступные стороне договору с учетом масштабов ее деятельности при данных обстоятельствах



Отсутствие четких ориентиров в судебной практике

БРЕМЯ ДОКАЗЫВАНИЯ

- Должник вправе представить доказательства, что кредитор мог уменьшить такие убытки, но не принял для этого разумных мер **(п. 5 ПП ВС РФ № 7)**
- Добросовестность кредитора и разумность его действий предполагается **(п. 5 ст. 10, п. 3 ст. 307 ГК)**
- Существует порочная практика, где суды указывают, что истец не доказал, что им были приняты все возможные меры по предотвращению наступления убытков и уменьшению размера **(№№ А40-243711/2020, А40-36713/2018)**



Рекомендация: проявлять инициативу, собирать доказательства заранее и указывать на исполнение данной обязанности самостоятельно

СТАНДАРТЫ МИТИГАЦИИ В ДЕЛИКТНОМ И ДОГОВОРНОМ ПРАВЕ

В договорном праве снижения объема ответственности возможно при:

- ✓ любой форме вины кредитора, в т.ч. простой неосторожности, при непринятии мер к уменьшению убытков
- ✓ содействию кредитора как увеличению размера убытков, так и не принятию мер к их уменьшению **(ст. 404 ГК)**

Снижения объема ответственности делинквента возможно только при:

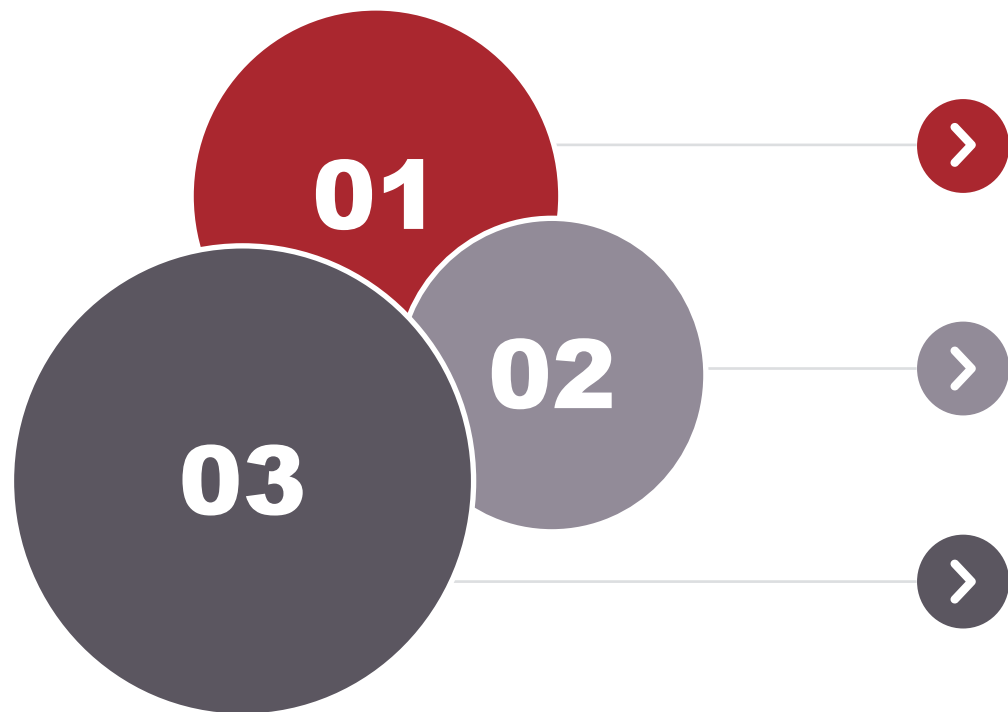
- ✓ грубой неосторожности потерпевшего
- ✓ содействию потерпевшего исключительно увеличению размера убытков **(ст. 1083 ГК)**

Решение вопроса о том, является ли допущенная потерпевшим неосторожность грубой, в каждом случае должен решаться с учетом фактических обстоятельств дела, в т.ч. характера деятельности, обстановки причинения вреда, индивидуальных особенностей потерпевшего, его состояния

Абз 3 п. 17 ПП ВС РФ от 26.01.2010 № 1

При грубой неосторожности нарушаются обычные, очевидные для всех требования, предъявляемые к лицу, осуществляющему определенную деятельность. При простой неосторожности, наоборот, не соблюдаются повышенные требования

№ А07-2969/2018



В деликтном праве обязанность по митигации менее «жесткая»



Договорный режим предоставляет ответчику больше возможностей для защиты от иска по сравнению с деликтным



В случае деликта не повлечет уменьшение размера ответственности:

✓ неосторожное (не грубое) содействие увеличению убытков

✓ непринятие мер к уменьшению убытков

Забота о своем имуществе / действия по его физическому спасению

При отключении подачи электроэнергии на птицефабрике истца отключилась вентиляция. В результате отключения электроэнергии произошла массовая гибель птицы вследствие асфиксии и гипертермии. В части корпусов работники истца не обеспечили приток воздуха через принудительное открытие жалюзи вентиляции, что привело к падежу птицы

№ А53-998/2017



Забота о своем имуществе / действия по его физическому спасению

Снижая размер ответственности сетевой организации, суд указал, что при правильной настройке терминала защит электродвигателей, установленных у Предприятия, неполнофазный режим работы электрической сети напряжением не мог повлечь повреждение электродвигателей, поскольку в терминале существует специальная защита от обрыва фазы; при правильной настройке терминала релейная защита ЗОФ должна была отключить электродвигатели без их повреждения; неправильная настройка привела к несрабатыванию защиты и повреждению двигателей



№ А53-998/2017

Забота о своем имуществе / действия по его физическому спасению

Истцом не предприняты все зависящие от него меры по уменьшению возможных причиненных убытков, поскольку в нарушение условий договора на охранные услуги, а также исходя из обычая делового оборота, истец не принял мер по дополнительной сохранности принадлежащего ему имущества – не установил решетки или рольставни на окнах, не оборудовал сейф выводом на пульт охраны и не закрепил его надежным образом; не принял меры по сдаче и хранению значительной денежной наличности в банке



№ А73-14857/2019

Забота о своем имуществе / действия по его физическому спасению

Установив факт незаконного выпаса крупного рогатого скота, принадлежащего главе КФХ, на земельном участке сельскохозяйственного назначения, принадлежащем истцу на праве аренды, в результате чего были уничтожены посевы сои на площади 100 га, пришли к выводу о наличии оснований для взыскания с главы КФХ 1,3 млн. руб. ущерба.

Оснований для применения ст. 404 суды не обнаружили, поскольку после повреждения ограждения спорного земельного участка система «Электропастух» своевременно ремонтировалась истцом



№ А04-2559/2019

Своевременно отказаться от договора с контрагентами

Суд отклонил ссылки ответчика на то, что истец не предпринял действия по уменьшению убытков путем расторжения договора с целью возврата уплаченного вознаграждения, так как с учетом конкретных условия договора такое вознаграждение в любом случае не подлежало возврату истцу

“

Банковская гарантия

№ А56-6838/2019

Подрядчик не предпринял действий по расторжению договора субподряда/приостановлению работ, суд пришел к выводу, что в действиях подрядчика отсутствовали намерения уменьшить размер убытков, что стало основанием для отказа во взыскании с заказчика расходов на простой техники

“

Подряд

№ А23-5491/2017

Своевременно отказаться от договора с контрагентами

Со стороны истца запрашиваемые исходные данные представлены не сразу полным пакетом, а частями, в том числе при повторных запросах со стороны ответчика. Таким образом, истец не предпринял разумных мер для уменьшения размера убытков. Также истец имел право и ранее расторгнуть договор, заключив договор с иным лицом, также уменьшив убытки.



№ А47-8962/2019

ПРИМЕРЫ ДЕЙСТВИЙ ПО МИНИМИЗАЦИИ УБЫТКОВ

Заключить замещающую сделку, например:

- ✓ найти нового подрядчика/поставщика
- ✓ найти нового покупателя / заказчика

обществом не доказан факт ... принятия им разумных мер по уменьшению размера возможных убытков, например, в виде продажи товара другим покупателям

“

№ А45-10343/2020

Согласиться на более высокую цену, предложенную самим ответчиком, но более низкую, чем у альтернативных поставщиков

Снижая размер подлежащей взысканию суммы, суды исходили из того, что истец умышленно содействовал увеличению размера убытков и не принял разумных мер к их уменьшению, поскольку имел возможность согласиться на предложенное ответчиком изменение цены

“

№ А40-12696/2021

Сообщить судебным приставам информацию об открытых счетах должника

Суд указал, что должник является контрагентом истца, в связи с чем последний располагал сведениями об открытых счетах должника. Истец мог предпринять меры по уменьшению убытков, сообщив приставу об известных ему счетах должника, но не сделал этого, что свидетельствует о том, что истец не предпринял разумных мер по уменьшению убытков.

“

№ А65-18934/2020

Уведомление контрагента о возникновении дополнительных расходов в связи с его нарушением

В связи с неготовностью строительной площадки истец принял оборудование на хранение. Истец в связи с переездом утратил возможность безвозмездного хранения оборудования и заключил договоры хранения оборудования с третьим лицом. Как установил суд, ответчик не был поставлен истцом в известность об этом факте на протяжении более чем 3-х лет, чем способствовал увеличению размера возможных убытков.



№ А40-185625/2020

Добровольно удовлетворить требования контрагента во избежание дополнительных расходов в связи с судебными разбирательствами

Истец мог в добровольном (досудебном) порядке возместить убытки потребителям, в том числе произвести необходимые экспертизы на предмет размера фактически понесенных расходов тем самым предприняв разумные меры к уменьшению возможных расходов в связи с судебными разбирательствами



№ А27-24215/2021, № А45-12009/2019, № А71-2945/2021

При привлечении к административной ответственности принять действия по снижению размера штрафа, его своевременной уплате

Административное наказание назначено менее минимального размера, что свидетельствует о том, что истцом были предприняты меры для уменьшения возможных убытков

“

№ А50-23301/2021

МИТИГАЦИЯ И НЕУСТОЙКА

- Уменьшение судом неустойки на основании ст. 404 ГК РФ в дальнейшем не исключает применение ст. 333 ГК РФ **(п. 81 ПП ВС № 7)**
- Непредъявление кредитором в течение длительного времени после наступления срока исполнения обязательства требования о взыскании основного долга само по себе не может расцениваться как содействие увеличению размера неустойки **(п. 81 ПП ВС № 7)**
- Аналогичная практика: длительное не заявление требования об оплате долга и начисление неустойки, сам по себе не свидетельствует о том, что кредитор не предпринял разумных мер по уменьшению возможных убытков **(№ А45-26129/2021)**

A 3D rendered scene with a dark gray background. In the center, there is a large, light gray archway. To the left, a circular frame highlights a white sphere on a small, light-colored platform. Several other white spheres are scattered across the dark floor, some in the foreground and some in the background. The lighting is soft, creating subtle shadows on the floor.

СМЕШАННАЯ ВИНА

СМЕШАННАЯ ВИНА. **АВАРИЯ НА СКВАЖИНЕ**

Убытки заказчика и владельца скважины –расходы на ликвидацию аварии

Подрядчик № 1 – работы по капитальному ремонту скважины

Подрядчик № 2 – геофизические исследования на скважине

Подрядчик № 3 – инженерно-технологическое сопровождение ремонта

Акт о расследование аварии - нарушения требований промышленной безопасности допущены работниками всех подрядчиков и заказчика

Суд определил ответственность сторон в равных долях, по 25% от общих убытков

№ А29-9130/2017

СМЕШАННАЯ ВИНА. ПОСТАВКА ПАРТИИ МОЛОКА

Покупатель отказался принять товар, поставщик заменил товар новой партией.

Установлен неправомерный отказ покупателя от принятия первой партии товара соответствующего качества (указано, кто нарушил обязательство).

Поставщик не предпринял меры к вывозу и реализации первой партии молока до момента истечения срока годности (указаны конкретные меры).

Размер ответственности заказчика уменьшен в 2 раза, т.к. стороны обоюдно (виноваты) способствовали возникновению убытков: соотношение вины 50% на 50%.

№ А73-4861/2020

СМЕШАННАЯ ВИНА

Сверхнормативный простой выгонов произошел, в том числе по вине истца, который подал выгоны, несмотря на наличие письма о приостановке их подачи

№ А56-6838/2019

Не получение заказчиком положительного заключения государственной экспертизы явилось следствием обоюдной вины сторон из-за недостатков как технического задания, на основании которого выполнялись спорные работы, так и недостатков выполненных подрядчиком проектных и изыскательских работ

№ А24-999/2021

Суд снизил размер ответственности подрядчика на основании ст. 404 ГК РФ за некачественное выполнение электромонтажных работ, поскольку заказчик не исполнил надлежащим образом свою договорную обязанность по осуществлению технического надзора за строительством

№ А32-566/2019



РАСХОДЫ НА МИТИГАЦИЮ



РАСХОДЫ НА МИТИГАЦИЮ

01

«Стандарт» митигации не является слишком высоким, поэтому исполнение данной обязанности не должно влечь чрезмерных расходов для кредитора

02

Расходы в рамках митигации уменьшают имущество кредитора

03

Закон не требует от кредитора, чтобы принятые меры были обязательно успешными

Расходы на безрезультативные меры по минимизации убытков?

Расходы в целях уменьшения убытков, подлежащих возмещению страховщиком, если такие расходы были необходимы или были произведены для выполнения указаний страховщика, должны быть возмещены страховщиком, даже если соответствующие меры оказались безуспешными

“

962 ГК РФ

РАСХОДЫ НА МИТИГАЦИЮ В СТРАХОВЫХ СПОРАХ

Суд взыскал с ответчика 5,1 млн. руб. расходов на пересев озимой пшеницы связи с отсутствием на пересеянной площади урожая как расходы на принятие мер с целью уменьшения убытков

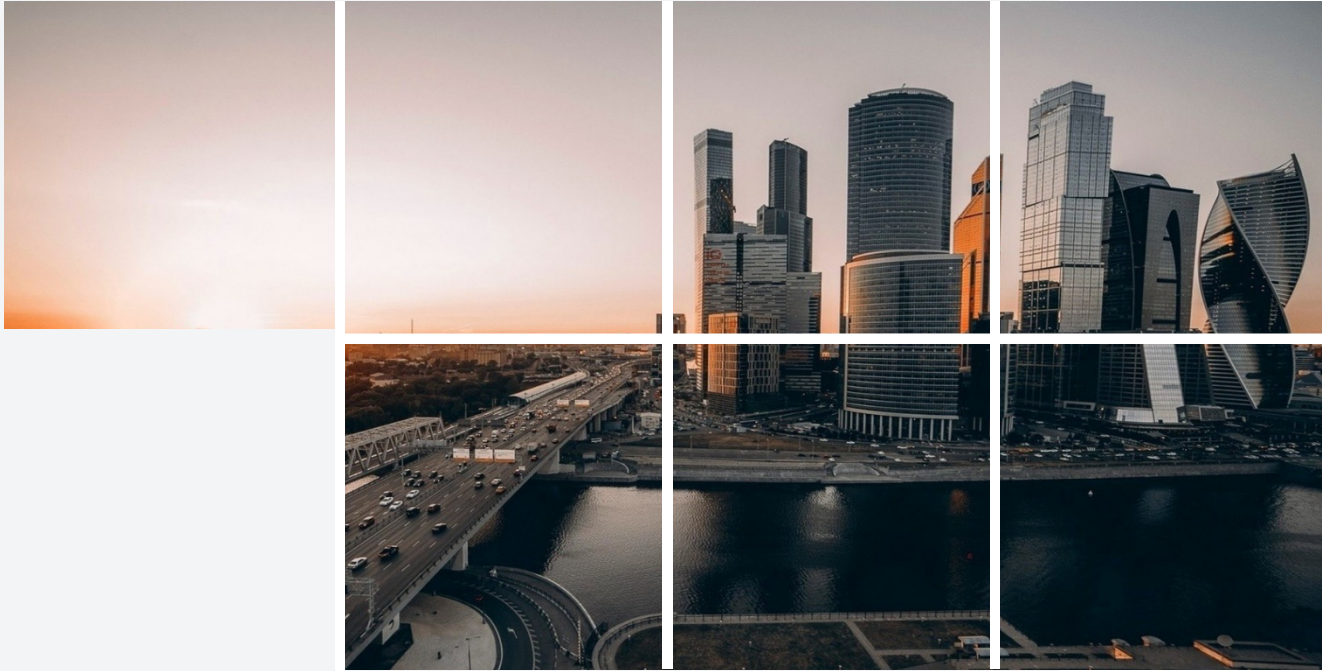
№ А40-19641/19



Суд взыскал с ответчика расходы Истца в размере 306 тыс. руб. по устранению неисправности холодильного оборудования как расходов на принятие мер с целью уменьшения затрат и рисков предъявления убытков в большем размере

№ А41-94266/18





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