

## О практике рассмотрения споров о взыскании убытков

### *Утративший силу*

Постановление Пленума Высшего арбитражного суда Республики Казахстан от 21 июля 1994 года № 5. Утратило силу нормативным постановлением Верховного Суда Республики Казахстан от 22 декабря 2008 года № 28.

*Сноска. Утратило силу нормативным постановлением Верховного Суда РК от 22.12.2008 № 28 (порядок введения в действие см. п. 2 ).*

(Неофициальный текст)

Обобщение судебно-арбитражной практики данной категории дел свидетельствует о том, что арбитражные суды в основном правильно разрешают споры, связанные со взысканием убытков.

Вместе с тем, имеются случаи рассмотрения дел без проверки расчетов истца о размере причиненных ему убытков, уточнения реальности ожидаемого дохода и истребования доказательств понесенных расходов.

Нередко взыскание убытков производится без учета степени вины самого истца в их возникновении либо увеличении.

Не всегда учитываются не понесенные истцом расходы в результате неисполнения обязательства ответчиком.

Решения по отдельным делам излагаются без ссылки на закон.

Профилактическая работа по данной категории споров проводится недостаточно эффективно.

В целях обеспечения единства практики разрешения споров, связанных с возмещением убытков, причиненных нарушением обязательств по договору либо по иным основаниям, Пленум Высшего арбитражного суда Республики Казахстан постановляет:

1. При разрешении споров о возмещении убытков, причиненных нарушением обязательств по договору, арбитражные суды должны исходить из обязанностей должника, установленных статьями 70, 71, 72 Основ гражданского законодательства Союза ССР и республик, утвержденных 31 мая 1991 г., и статьями 205-216 Гражданского кодекса Казахской ССР, и из условий заключенного между сторонами договора.

Возмещение убытков возможно и при отсутствии договорных отношений, в частности, по обязательствам из причинения вреда; нанесения ущерба в результате выполнения распоряжений вышестоящего либо иного органа, нарушившего права юридического лица; вследствие неисполнения вышестоящим

органом своих обязанностей по отношению к предприятию; вследствие неосновательного завладения имуществом потерпевшего; заключения мнимых и притворных сделок, признанных впоследствии недействительными, и по другим о с н о в а н и я м .

2. Под убытками понимаются понесенные истцом расходы, утрата или повреждение имущества, неполученные доходы (упущенная выгода). При взыскании убытков учитываются фактические расходы истца, понесенные им ко дню рассмотрения дела (с учетом претензионного порядка досудебного урегулирования спора или заявленного истцом и принятого судом ходатайства).

3. Если убытки причинены по вине нескольких контрагентов, то каждый из них несет ответственность пропорционально своей вине, а при невозможности разграничения - поровну. Арбитражным судам следует особое внимание уделять в о п р о с у виновности ответчика.

4. В том случае, когда договором между сторонами определена твердая сумма возмещения убытков за нарушение обязательства, истец не обязан доказывать размер подлежащих возмещению убытков.

5. Из убытков должны исключаться не понесенные истцом расходы (например, расходы по перевозке, хранению, подработке и т.д.), другие затраты, не произведенные в результате неисполнения обязательства ответчиком.

6. Во всех случаях взыскания убытков, причиненных неисполнением обязательства либо нарушением охраняемых законом гражданских прав истца, арбитражным судом должна быть установлена причинная связь между убытками и проведением (действием либо бездействием) ответчика, при этом вина контрагентов последнего не является причиной отказа в возмещении убытков.

7. Если покупатель (заказчик) в соответствии с заключенным договором перечислил поставщику (изготовителю, продавцу) предоплату по договору, то последний при неисполнении своих обязательств обязан их немедленно вернуть заказчику (покупателю) не только по требованию контрагента по договору, но и по собственной инициативе.

8. Взыскание убытков, причиненных по вине ответчика истцу в результате неисполнения определения арбитражного суда об обеспечении иска, производится по ходатайству истца тем же судом, которым вынесено решение без предъявления претензии и уплаты госпошлины.

В таком же порядке ответчик, при отказе в иске, вправе требовать с истца возмещения ему убытков, причиненных принятием мер по обеспечению иска на основании заявления истца.

9. Размер ответственности должника подлежит уменьшению, если истец (кредитор) умышленно или по неосторожности содействовал увеличению убытков, либо не принял мер к их уменьшению. При рассмотрении споров о

взыскании убытков арбитражный суд обязан выяснить, какие меры принимались истцом для предотвращения либо снижения ущерба.

10. Статьей 206 Гражданского кодекса Казахской ССР и статьей 70 Основ гражданского законодательства Союза ССР и республик установлено, что убытки, причиненные неисполнением обязательств, подлежат возмещению в части, не покрытой неустойкой (штрафом, пеней). Сторона, пропустившая срок исковой давности для взыскания неустойки, не вправе ее взыскивать под видом у б ы т к о в .

11. При взыскании убытков, причиненных несвоевременной оплатой товара, работ, услуг либо неисполнением денежных обязательств, истец может поставить вопрос и о возмещении ущерба, причиненного падением покупательной способности денежной единицы на основании данных Госкомстата республики (с учетом зачетного характера пени, неустойки), если иное не предусмотрено договором.

Стороны в договоре могут отказаться от принципа номинализма (платы теми же денежными единицами) и в качестве защиты от девальвации в договоре предусмотреть индексные оговорки, соотношение денежной единицы расчетов с иной стабильной единицей и др. В этом случае расчеты производятся в соответствии с условиями договора.

12. Предусмотренная ст. 66 (п.3) Основ гражданского законодательства ответственность за несвоевременное исполнение денежных обязательств в виде уплаты 5% годовых применяется при наличии договора между сторонами. Исчисление срока исполнения денежного обязательства должником в этом случае следует производить применительно к ч. 3 ст. 63, ч. 2 ст. 75 Основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик.

13. Если специальным нормативным актом установлен конкретный размер санкций и взыскание сверх этих санкций убытков, причиненных неисполнением обязательств, и стороны в договоре предусмотрели, что они руководствуются в своих взаимоотношениях данным нормативным актом, арбитражным судам следует взыскивать и неустойку, и убытки. Если же в договоре или Особых условиях к нему установлен повышенный размер неустойки против нормативного акта, на который стороны ссылаются, то следует применять общий, зачетный принцип неустойки, установленный ст. 70 Основ, ст. 206 Гражданского кодекса республики, за исключением случаев специальной оговорки об отсутствии зачетного характера неустойки.

14. При взыскании убытков арбитражному суду следует выяснять, принимались ли истцом меры по обеспечению исполнения обязательства (залог, задаток, поручительство, гарантии), и применительно к нормам Основ и Гражданского кодекса решать вопрос о возмещении убытков с учетом мер

о б е с п е ч е н и я .

15. Если кредитор представляет доказательства о получении от банка под проценты кредита для перечисления денежных средств поставщику, а последний, получив деньги, не выполнил свои обязательства, то с него подлежат взысканию в виде убытков уплаченные банку проценты, исчисляемые со дня истечения срока исполнения обязательства по договору (или со дня обусловленного договором срока возврата аванса). При уплате кредитором банку по вине поставщика (изготовителя, продавца) повышенных процентов за просрочку возврата кредита, они также подлежат взысканию с должника в виде убытков (при представлении кредитором доказательств принятия мер к предотвращению или уменьшению убытков). Иной порядок возмещения может быть предусмотрен договором.

При взыскании кредитного процента, уплаченного банку в результате неисполнения обязательства должником соответственно уменьшается сумма подлежащих взысканию неполученных доходов кредитора.

16. При взыскании убытков, причиненных выплатой банковского процента по кредитным средствам, переданным должнику, и пени за просрочку кредита арбитражному суду следует учесть, что денежные средства в этом случае не принадлежали взыскателю, и убытков от инфляции он не понес.

С момента погашения истцом кредитной задолженности денежные средства принадлежат взыскателю, и возможно обсуждение вопроса о взыскании убытков, причиненных инфляцией.

17. В качестве доказательств уплаты банку пени и повышенного банковского процента судам следует истребовать не только кредитный договор, но и платежные документы истца о перечислении платежей банку (в том числе в картотеке № 2), переуступке банком права требования и т.п.

18. При взыскании убытков, причиненных исполнением незаконных решений органов власти и управления, арбитражные суды обязаны истребовать у взыскателя доказательства обжалования либо опротестования незаконного акта.

19. При взыскании убытков из договора на выполнение работ арбитражным судам следует руководствоваться ст. 70 Основ гражданского законодательства и учитывать, что в случае неисполнения должником обязательства выполнить определенную работу, кредитор вправе выполнить эту работу сам или поручить ее выполнение третьим лицам, поскольку иное не вытекает из законодательства или договора, и потребовать возмещения убытков. Истец обязан представить доказательства того, что требования данной статьи им выполнены.

20. При взыскании убытков в виде упущенной выгоды, неполученных доходов арбитражные суды должны учитывать, что кредитор не вправе требовать возмещения убытков, которых он бы избежал, если бы предпринял

необходимые меры для их уменьшения; кредитор обязан доказать размер требуемых к возмещению убытков и их причинную связь с виновным поведением должника и ожидаемым интересом по договору.

21. Судам следует иметь в виду, что несмотря на характер нарушения, потерпевшая сторона не должна ставиться в более выгодное положение по сравнению с тем, в котором она находилась бы, если бы договор был надлежаще исполнен, за исключением случаев, когда законодательством либо договором предусмотрено взыскание неустойки сверх убытков.

22. Иски о возмещении морального вреда, нанесенного неправомерными действиями причинителя, в соответствии со ст. 131 Основ гражданского законодательства могут предъявляться в суд физическими лицами.

Возмещение морального вреда юридическому лицу законодательством не предусмотрено.

Иски о возмещении вреда, причиненного неправомерными действиями деловой репутации кредитора, могут быть заявлены на общих основаниях при доказанности их размера и причинной связи с поведением виновного.

23. При разрешении споров данной категории арбитражным судам следует принимать меры предупреждения нарушений закона путем вынесения частных определений, направления сообщений в органы прокуратуры о фактах грубых нарушений закона для решения вопроса о привлечении к ответственности должностных лиц, виновных в причинении убытков.