

Понятие «убытки» в российском и зарубежном гражданском законодательстве

Традиционно, возмещение убытков представляет собой один из основных видов гражданско-правовой ответственности¹. Согласно п. 1 ст. 15 Гражданского кодекса РФ² (далее ГК РФ), «лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков, если законом или договором не предусмотрено возмещение убытков в меньшем размере». Под таковыми понимаются расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода) (п. 2 ст. 15 ГК РФ).

Если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы, лицо, право которого нарушено, вправе требовать возмещения наряду с другими убытками упущенной выгоды в размере не меньшем, чем такие доходы.

Как видим, ключевой особенностью возмещения убытков как вида деликтной ответственности является то, что механизм возмещение убытков позволяет кредитору (то есть лицу, право которого было нарушено) истребовать от должника (лица, нарушившего право) именно те денежные средства, которые не получил кредитор в результате нарушения его права.

Исследование законодательного регулирования возмещения убытков будет неполным без обращения к иностранным источникам, регламентирующим исследуемую область общественных отношений. Отдельного внимания заслуживает подход украинского законодателя к определению понятия «убытки». Примечателен тот факт, что нормы о возмещении убытков содержатся сразу в

¹ Синцов Г.В. Возмещение убытков как один из основных способов защиты гражданских прав // Гражданское право. 2015. №6. С. 31.

² Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30 ноября 1994 г. №51-ФЗ (в ред. от 18.07.2019) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.10.2019) // Собрание законодательства Российской Федерации. - 1994. - №32. - Ст. 3301.

двух кодификационных актах: Гражданском и Хозяйственном кодексах Украины. Так, согласно п. 2 ст. 22 Гражданского кодекса Украины, «убытками являются: 1) потери, которых лицо претерпела в связи с уничтожением или повреждением вещи, а также затраты, которые лицо сделала или должен сделать для восстановления своего нарушенного права (реальные убытки); 2) доходы, которые лицо могло бы реально получить при обычных обстоятельствах, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода). 3. Убытки возмещаются в полном объеме, если договором или законом не предусмотрено возмещение в меньшем или большем размере. Если лицо, нарушившее право, получило в связи с этим доходы, то размер упущенной выгоды, которая должна возмещаться лицу, право которого нарушено, не может быть меньше доходов, полученных лицом, которое нарушило право»¹.

Наиболее развернутое определение убытков на наш взгляд содержится в гл. 25 «Возмещение убытков в сфере хозяйствования» Хозяйственного кодекса Украины² (далее ХКУ). Так, согласно п. 1 ст. 224 ХКУ, участник хозяйственных отношений, который нарушил хозяйственное обязательство или установленные требования относительно осуществления хозяйственной деятельности, должен возместить причиненные этим убытки субъекту, права или законные интересы которого возбуждено.

Под убытками понимаются расходы, сделанные управомоченной стороной, потеря или повреждение ее имущества, а также не получены ею доходы, которые управомоченная сторона получила бы в случае надлежащего выполнения обязательства или соблюдение правил осуществления хозяйственной деятельности второй стороной (п. 2 ст. 224 ХКУ).

В соответствии с ст. 225 ХКУ, в состав убытков, которые подлежат возмещению лицом, которое допустило хозяйственное правонарушение, включаются: стоимость утраченного, поврежденного или уничтоженного имущества,

¹ Цивільний кодекс України від 16 січня 2003 року // Відомості Верховної Ради України (ВВР). - 2003. - №№ 40-44. - Ст.356.

² Господарський кодекс України від 16 січня 2003 року // Відомості Верховної Ради України (ВВР). - 2003. - № 19-20. № 21-22. Ст.144.

определенная согласно требованиям законодательства; дополнительные расходы (штрафные санкции, уплачены другим субъектам, стоимость дополнительных работ, дополнительно израсходованных материалов и т.п.), понесенные стороной, которая понесла урон вследствие нарушения обязательства второй стороной; неполученный прибыль (утраченная выгода), на который сторона, которая понесла урон, имела право рассчитывать в случае надлежащего выполнение обязательства второй стороной; материальная компенсация морального вреда в случаях, предусмотренных законом.

Следует отметить, что данным источником относительно отдельных видов хозяйственных обязательств может быть установлена ограниченная ответственность за невыполнения или ненадлежащее выполнение обязательств.

При определении размера убытков, если другое не предусмотрено законом или договором, учитываются цены, что существовали по месту выполнения обязательства на день удовлетворения должником в добровольном порядке требования стороны, которая понесла урон, а в случае если требование не удовлетворенно в добровольном порядке, - на день представления в суд соответствующего иска о взыскании убытков.

Исходя из конкретных обстоятельств, суд может удовлетворить требование о возмещении убытков, принимая во внимание цены на день вынесения решения суда.

Стороны хозяйственного обязательства имеют право по взаимному согласию заранее определить согласованный размер убытков, которые подлежат возмещению, в твердой сумме или в виде процентных ставок в зависимости от объема невыполнения обязательства или сроков нарушения обязательства сторонами. Хозяйственный кодекс Украины запрещает согласование между сторонами обязательства относительно ограничения их ответственности, если размер ответственности для определенного вида обязательств определен законом.

Положительным моментом видится нам подход украинского законодателя к исчислению размера причиненных убытков, согласно которому на Кабинет

Министров Украины возлагается обязанность по утверждению методик определения размера реального ущерба и упущенной выгоды в сфере хозяйствования.

Заслуживает внимания и тот факт, что состав убытков, которые подлежат возмещению в внутрихозяйственных отношениях, определяется соответствующими субъектами хозяйствования - хозяйственными организациями с учетом специфики их деятельности.

Статья 226 ХКУ посвящена условиям и порядку возмещения убытков. Так, например, участник хозяйственных отношений, который совершил хозяйственное правонарушение, обязан принять необходимые меры относительно предотвращения убыткам в хозяйственной сфере других участников хозяйственных отношений или относительно уменьшения их размера, а в случае если убытки причинены другим субъектам, - обязан возместить по требованию этих субъектов убытки в добровольном порядке в полном объеме, если законом или договором стороны не предусмотрены возмещение убытков в другом объеме. В свою очередь, сторона, которая нарушила свое обязательство или наверняка знает, что нарушит его при наступлении срока выполнения, должна безотлагательно сообщить об этом другой стороне. В противоположном случае эта сторона лишается права ссылаться на неприменение второй стороной мероприятий по предотвращению убытков и требовать соответствующего уменьшения размера убытков (п. 3 ст. 226 ХКУ).

Сторона хозяйственного обязательства лишается права на возмещение убытков в случае если она была своевременно предупрежденная второй стороной о возможном невыполнении ею обязательство и могла предотвратить возникновение убытков своими действиями, но не сделала этого, кроме случаев, если законом или договором не предусмотрено другое. Не подлежат возмещению убытки, причиненные правомерным отказом обязанной стороны от дальнейшего выполнения обязательства. В случае невыполнения обязательства о передаче ей индивидуально определенной вещи (вещей, определенных родо-

выми признаками) управомоченная сторона имеет право требовать отнятия этой вещи (вещей) у обязанной стороны или требовать возмещение последней убытков.

В случае невыполнения обязательства выполнить определенную работу (предоставить услугу) управомоченная сторона имеет право выполнить эту работу самостоятельно или поручить ее выполнение (предоставление услуги) третьим лицам, если другое не предусмотрено законом или обязательством, и требовать возмещение убытков, причиненных невыполнением обязательства.

Аналогичное положение п. 1 ст. 396 ГК РФ предписание о том, что возмещение убытков, причиненных ненадлежащим выполнением обязательства, не освобождает обязанную сторону от выполнения обязательства в натуре, содержится и в п. 7 ст. 226 ХКУ.

Хозяйственный кодекс Украины также регламентирует порядок солидарного возмещения убытков (ст. 227), регрессные требования относительно возмещения убытков (ст. 228), возмещение убытков в случае нарушения денежных обязательств (ст. 229).

Согласно п. 1 ст. 14 Гражданского кодекса Республики Беларусь¹, лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков, если законодательством или соответствующим законодательству договором не предусмотрено иное.

В свою очередь, под убытками белорусский законодатель понимает расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода) (п. 2 ст. 14 ГК Республики Беларусь). Аналогичные положения закреплены и в ст. 14 Гражданского кодекса Республики

¹ Гражданский кодекс Республики Беларусь от 7 декабря 1998 г. // Ведомости Нац. собрания Респ. Беларусь. 1999. - № 7-9. - Ст. 101.

Узбекистан¹ и Республики Молдова².

Также, как и в российском гражданском законодательстве, если лицо, нарушившее право, получило вследствие этого доходы, лицо, право которого нарушено, вправе требовать возмещения наряду с другими убытками упущенной выгоды в размере, не меньшем, чем такие доходы.

Достаточно своеобразно к вопросу правовой регламентации возмещения убытков подходит казахский законодатель. Правовому регулированию возмещения убытков, вызванных нарушением различных гражданско-правовых обязательств посвящены ст. ст. 9, 38, 231, 350, 351 Гражданского кодекса Республики Казахстан³ (далее ГК РК). Так, согласно п. 4 ст. 9 ГК РК, лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков, если законодательными актами или договором не предусмотрено иное. Под убытками подразумеваются расходы, которые произведены или должны быть произведены лицом, право которого нарушено, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода). В соответствии с п. 3 ст. 350 ГК РК, если иное не предусмотрено законодательством или договором, при определении убытков принимаются во внимание цены, существовавшие в том месте, где обязательство должно было быть исполнено, в день добровольного удовлетворения должником требования кредитора, а если требование добровольно удовлетворено не было, - в день предъявления иска. Исходя из обстоятельств, суд может удовлетворить требование о возмещении убытков, принимая во внимание цены, существующие в день вынесения решения либо в день фактического платежа. В свою очередь, при определении размера упущенной выгоды учитываются меры, предпринятые кредитором для ее получения и сде-

¹ Гражданский кодекс Республики Узбекистан от 21 декабря 1995 г. №163-I и от 29 августа 1996 г. №256-I. // Постановлением Олий Мажлиса Республики Узбекистан от 29.08.1996 г. № 257-I.

² Гражданский кодекс Республики Молдова от 6 июня 2002 года №1107-XV // Мониторул Официал ал Р.Молдова №82-86 ст.661 от 22.06.2002.

³ Гражданский кодекс Республики Казахстан №268-XIII от 27 декабря 1994 г. // Ведомости Парламента Республики Казахстан. 1996. № 2. Ст. 187.

ланные с этой целью приготовления. Статья 351 ГК РК посвящена соотношению убытков и неустойки. Так, если за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства установлена неустойка, то убытки возмещаются в части, не покрытой неустойкой.

Законодательством или договором могут быть предусмотрены случаи: когда допускается взыскание только неустойки, но не убытков; когда убытки могут быть взысканы в полной сумме сверх неустойки; когда по выбору кредитора могут быть взысканы либо неустойка, либо убытки.

В случаях, когда за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства установлена ограниченная ответственность, убытки, подлежащие возмещению в части, не покрытой неустойкой, либо сверх, либо вместо нее, могут быть взысканы до пределов, установленных таким ограничением (п. 2 ст. 351 ГК РК).

Нельзя оставить без внимания и немецкое гражданское законодательство в области возмещения убытков. Центральной нормой для различных прав требований о возмещении убытков в силу нарушения обязательства является § 280 Германского Гражданского Уложения¹. Данная статья гласит, что если должник нарушает обязанность, вытекающую из обязательства, кредитор может требовать возмещения убытков, возникших в связи с этим нарушением. Настоящее правило не применяется, если должник не несет ответственности за нарушение обязанности. Также кредитор может требовать возмещения убытков за просрочку, только если соблюдено дополнительное требование, предусмотренное § 286. Кредитор может требовать возмещения убытков вместо исполнения обязательства только при наличии дополнительных условий, предусмотренных § 281, 282 или 283.

Как было справедливо подмечено в юридической литературе: «§ 280 ГГУ и следующие за ним нормы предусматривают 3 правовых основания для требования о возмещении убытков вместо исполнения обязательств. Исходя из бук-

¹ Bürgerliches Gesetzbuch. Ausfertigungsdatum: 18.08.1896 // RGBl Zitatstelle: 1896, 195.

вального толкования данной нормы, видно, что третий абзац действует наряду с первым абзацем § 280 ГГУ, при этом, §§ 281, 282 и 283 ГГУ содержат дополнительные предпосылки, необходимые для предъявления рассматриваемых требований. Указанные три нормы содержат 4 основания для предъявления требования о возмещении убытков вместо исполнения обязательства: 1) возмещение убытков в связи с неисполнением - § 280 I, III, 281 1 альтернатива ГГУ, 2) в связи с ненадлежащим исполнением обязательств - § 280 I, III, 281 2 альтернатива ГГУ, часто в сочетании с нормами из специальной части (в частности, § 437 №3 (Купля-продажа)), 3) в связи с нарушением охранительных обязанностей - § 280 I, III, 282 и 4) возмещение убытков в связи с наступившей невозможностью исполнения обязательства, наступившей после заключения договора (§ 280 I, III, 283 ГГУ)»¹.

За пределами § 280 ГГУ есть еще одна норма о возмещении убытков вместо исполнения обязательства - § 311a II 1 ГГУ, которая применяется к требованиям о возмещении убытков в связи с невозможностью исполнения должником своего обязательства, наступившей до даты заключения договора.

Возмещение убытков наряду с исполнением обязательств (§ 280 I ГГУ) возможно при наличии следующих условий: 1. Наличие обязательства; 2. Нарушение охранительной обязанности, § 241 II ГГУ; 3. Масштаб ответственности должника, § 280 I 2 ГГУ².

Возмещение убытков наряду с исполнением обязательства в связи с нарушением срока предусмотрено § 280 I, III, 286 ГГУ, причем для взыскания убытков недостаточно наличие простой просрочки исполнения. Требуется дополнительные основания предусмотренные § 286 ГГУ. К числу дополнительных таковых относится: 1. Возможность исполнения обязательства; 2. Отсутствие возражений в отношении права требования кредитора; 3. Напоминание или исключение обязанности о напоминании исполнения³.

¹ Hemmer/Wüst/ d Alquen, Grundwissen SchuldR AT, 4 Auflage, 2010. Rn. 56.

² Hemmer/Wüst/ d Alquen, Grundwissen SchuldR AT, 4 Auflage, 2010. Rn. 61-62.

³ Hemmer/Wüst/ d Alquen, Grundwissen SchuldR AT, 4 Auflage, 2010. Rn. 75-76.

Возмещение убытков вместо исполнения обязательства в связи с его неисполнением или ненадлежащим исполнением (§ 280 I,III, 281 ГГУ) Условия удовлетворения данного требования включают в себя общие, предусмотренные § 280 I ГГУ, и специальные условия, предусмотренные § 281 ГГУ. К числу специальных условий относятся: 1. действительное и исполнимое обязательство должника, срок исполнения которого уже наступил, отсутствие невозможности исполнения обязательства; 2. установление дополнительного срока для исполнения обязательства (§ 281 I 1 ГГУ) либо отсутствие такой обязанности (§ 281 II ГГУ); 3. истечение дополнительно установленного срока (§ 281 I 1 ГГУ); 4. в двустороннем договоре: собственная верность договору.

Возмещение убытков также возможно и вместо исполнения обязательства в целом (§ 281 I 2 и 3 ГГУ).

Германское Гражданское Уложение предусматривает и возмещение убытков вместо исполнения обязательств, в связи с невозможностью исполнения обязательства, наступившей после его возникновения (§ 280 I, III, 283)

Отдельным самостоятельным правовым основанием для предъявления требования о возмещении убытков является § 311 ГГУ, предусматривающий такое взыскание вместо исполнения обязательства в связи с невозможностью его исполнения, существовавшей на дату заключения договора¹.

Как видим, Германское Гражданское Уложение содержит достаточно широкий перечень оснований для возмещения убытков.

Правовой регламентации возмещения убытков в французском праве посвящено Отделение IV. «Об убытках, возникающих вследствие неисполнения обязательства» Французского Гражданского кодекса². Так, например, вред и убытки вознаграждаются лишь в случае просрочки должника в исполнении обязательства, за исключением однако случая, когда то, что должник обязался дать или сделать, могло быть дано или сделано только в определенное время, и должник это время пропустил (§1146).

¹ Hemmer/Wüst/ d Alquen, Grundwissen SchuldR AT, 4 Auflage, 2010. Rn. 119.

² Code Napoléon. 21.03.1804. // Собрание гражданских законов губерний Царства Польского. СПб., 1877.

Должник присуждается к вознаграждению за вред и убытки, возникшие вследствие неисполнения обязательства или промедления в его исполнении, всякий раз, когда не докажет, что неисполнение произошло от посторонней причины, ему не вменяемой, даже и в том случае, когда с его стороны не было недобросовестности (§1147).

Вред и убытки не вознаграждаются, когда должник, вследствие непреодолимой силы или случайного события, не мог дать или сделать того, к чему обязался, или сделал то, что ему было запрещено (§1148).

Следует отметить, что должник отвечает за те лишь вред и убытки, которые при заключении договора были предвидены или могли быть предвидены, если только неисполнение обязательства не последовало от его злого умысла (§1150).

Также, если в договоре определено, что та сторона, которая не исполнит обязательства, должна будет уплатить, в виде вознаграждения за вред и убытки, определенную сумму, то другой стороне не может быть присуждена ни большая, ни меньшая сумма (§1152). Вознаграждение за означенные вред и убытки следует кредитору без всякой с его стороны обязанности доказывать понесенные им потери. Оно причитается ему со дня подачи иска, за исключением случаев, когда течение процентов начинается в силу самого закона.

Американское законодательство в сфере возмещения убытков представлено положениями Свода английского гражданского права 1940 г¹. Убытками в американском праве признается всякое нарушение договора, однако в случае нарушения обязательства из договора об уплате определенной суммы денег никакие убытки, кроме суммы долга и - в подлежащих случаях - процентов, не подлежат взысканию (§284).

В случае нарушения договора потерпевшая стороны имеет право (с соблюдением постановлений §287) получить такую денежную сумму в порядке возмещения убытков, которая, настолько это возможно, поставит ее (сторону) в

¹ Свод английского гражданского права [Текст] / Сост. под ред. Эдуарда Дженкса, проф. Лондон. [Т. I]. Общая часть. Обязательственное право / Пер., предисл. [с. 5-10] и прим. Л. А. Лунц. М.: Юриздат, 1940. 304 с.

такое положение, в котором она находилась бы, если договор был исполнен. Истец может по своему выбору либо требовать уплаты штрафа, и в этом случае он может взыскать лишь сумму доказанных убытков, но не более суммы штрафа, либо, не взирая на условие о штрафе, требовать возмещения убытков от нарушения договора, и в этом случае он может взыскать сумму доказанных убытков, даже превышающую сумму штрафа.

Когда стороны в договоре установили, что в случае нарушения договора неисполнившей стороной должна быть уплачена определенная сумма, то суд, учитывая условия договора и обстоятельства в момент заключения договора, должен определить, подлежит ли условленная сумма уплате в качестве штрафа или заранее оцененного убытка. То обстоятельство, что стороны назвали такой платеж так или иначе, не имеет решающего значения (§321).

Штрафом (penalty) в американском праве признается сумма условного долга, имеющего целью предостеречь сторону от нарушения договора; “liquidated damages” - это заранее оцененные вероятные или возможные убытки. Установленная сумма может считаться «liquidated damages» - заранее оцененным убытком, - несмотря на то, что в данном случае трудно или почти невозможно заранее оценить убытки, могущие быть последствием нарушения договора (§322).

Как видим, и в гражданском законодательстве РФ и в нормативных правовых актах зарубежных стран, содержится большое количество норм, посвященных регламентации общественных отношений, возникающих в сфере возмещения убытков. Однако, несмотря на наличие такого массива правовых норм, отдельные положения по-прежнему остаются неурегулированными. В частности, за рамками такой регламентации остались вопросы, касающиеся формы возмещения убытков, критериев для их классификации, методик расчета размера реального ущерба и упущенной выгоды.