



ЭКСПЕРТНЫЙ
СОВЕТ

*в интересах
Судов*



ЭКСПЕРТНЫЙ СОВЕТ
СОЮЗ СУДЕБНЫХ ЭКСПЕРТОВ

Методические рекомендации Определение размера упущенной выгоды (трейлер)

В.И. Лебединский
О.Ю. Аболенцева

Москва, 2021

Когда используется?

Изъятие

Договорные споры: поставка, подряд, аренда

Антимонопольные споры

Споры по использованию ИС

Торги

Корпоративные споры

Деликты

Уголовные разбирательства?

С чего началось?

2015

- Размер подлежащих возмещению убытков должен быть установлен с разумной степенью достоверности. Суд не может отказать в удовлетворении требования кредитора о возмещении убытков, причиненных неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства, только на том основании, что размер убытков не может быть установлен с разумной степенью достоверности (п.5 ст. 393 ГК РФ)
- Упущенная выгода представляет собой неполученный доход, при разрешении споров, связанных с ее возмещением, следует принимать во внимание, что ее расчет, представленный истцом, как правило, является приблизительным и носит вероятностный характер (Пункт 14 постановления Пленума ВС РФ №25)

Что с методиками?

- «Временная методика определения размера ущерба (убытков), причиненного нарушениями хозяйственных договоров» (приложение к Письму Госарбитража СССР от 28.12.1990 N С-12/НА-225
- Приказ Минэкономразвития России от 14.01.2016 N 10 "Об утверждении методических рекомендаций по расчету размера убытков, причиненных собственникам земельных участков, землепользователям, землевладельцам и арендаторам земельных участков временным занятием земельных участков, ограничением прав собственников земельных участков, землепользователей, землевладельцев и арендаторов земельных участков либо ухудшением качества земель в результате деятельности других лиц"
- Разъяснение Президиума ФАС России от 11.10.2017 №11 «По определению размера убытков, причиненных в результате нарушения антимонопольного законодательства»

Каково экономическое содержание?

Под убытками понимаются ... 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).

Пленум ВС РФ разъясняет, что по смыслу статьи 15 ГК РФ, упущенной выгодой является неполученный доход, на который увеличилась бы имущественная масса лица, право которого нарушено, если бы нарушения не было.

В результате возмещения убытков кредитор должен быть поставлен в положение, в котором он находился бы, если бы обязательство было исполнено надлежащим образом (ст. 15, п. 2 ст. 393).

Что такое недополученные доходы?

Гражданское законодательство не содержит понятия дохода

- УВ - не полученные кредитором доходы, которые он получил бы с учетом разумных расходов на их получение... (п. 2, Пленум ВС РФ).
- Недополученные доходы - разница между денежными поступлениями и денежными выплатами, УВ - недополученный доход, приведенный ставкой дисконтирования на момент окончания срока. (Приказ МЭР по определению убытков ...)
- Неполученная прибыль... (Временная методика...)
- Недополученный доход определяется с учетом разумных затрат, которые кредитор должен был понести для извлечения данного дохода. УВ - недополученная прибыль (Разъяснение Президиума ФАС)

! Недополученные доходы (денежные потоки), приведенные ставкой дисконтирования, тождественны по экономическому содержанию **сокращению стоимости**.

А как у них?

- Practical guide «Quantifying harm in actions for damages based on breaches of article 101 or 102 of the treaty on the functioning of the EU (Разъяснения ФАС)
- GAR The Guide to Damages in International Arbitration - Fourth Edition. 2021

Как эксперт поможет доказать УВ?

- Причинно-следственная связь:
является ли нарушение причиной убытков,
являются ли убытки предсказуемыми
последствиями;
- Предпринятые меры и приготовления для
получения УВ;
- Меры, предпринятые для минимизации
убытков;
- Определение размера упущенной выгоды

Как посчитать УВ?

- База – классический доходный подход на основе DCF
- Эталонный (контрафактический, альтернативный) прогноз денежных потоков в предположении отсутствия нарушений на основе наиболее вероятного сценария (but-for метод)
- Сценарные подходы и анализ чувствительности

Какие показатели формируют УВ?

- снижения цены;
- сокращение объема продаж;
- рост расходов;
- сокращение рентабельности;
- увеличение рисков;
- нереализованные возможности.

Как определить показатели УВ?

Бизнес-планы компании (после проверки)

Классические методы (ретроспективный анализ и тд)

- Экстраполяция, интерполяция
- Регрессионный анализ

Элементы сравнительного подхода:

- показатели деятельности компании до и/или после прекращения нарушения;
- аналоги на рассматриваемом рынке;
- аналоги на сопоставимом продуктовом рынке;
- аналоги на сопоставимом географическом рынке

Что выбрать: ex ante или ex post?

Figure 1: Illustrative diagram using date of breach as date of assessment

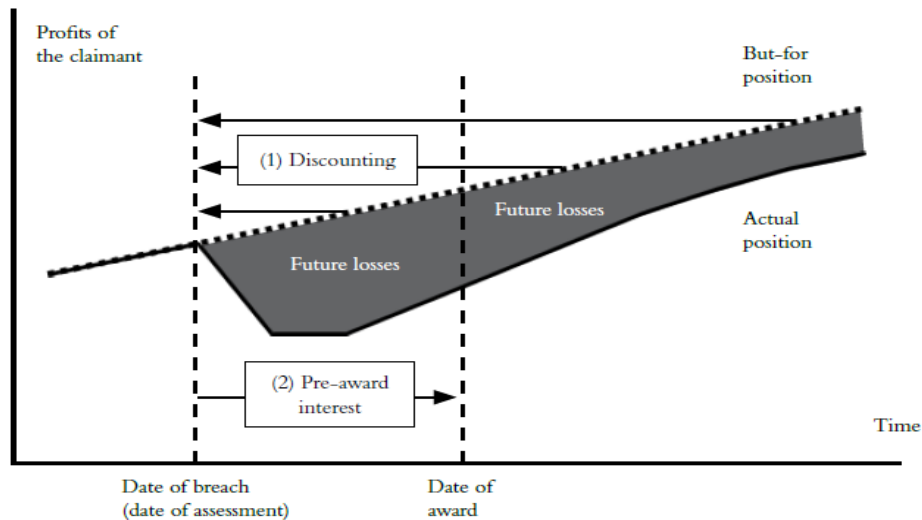
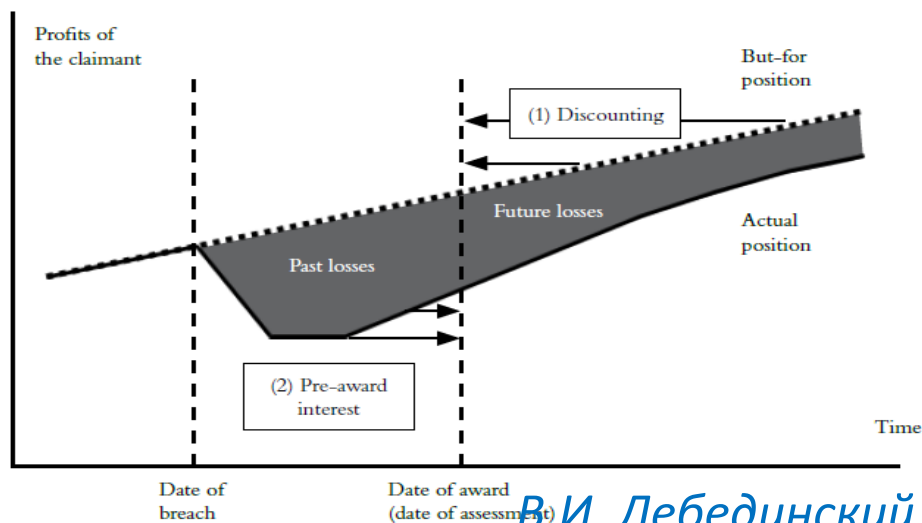


Figure 2: Illustrative diagram using current date (date of award) as date of assessment



Какую брать ставку накопления?

Безрисковая компенсация

VS

Теория «принудительной ссуды»

Спасибо за внимание!



ЭКСПЕРТНЫЙ
СОВЕТ

*в интересах
Общества!*



ЭКСПЕРТНЫЙ СОВЕТ
СОЮЗ СУДЕБНЫХ ЭКСПЕРТОВ

ЛЕБЕДИНСКИЙ

Владимир Игоревич

Первый вице-президент, Председатель Экспертного совета
Ассоциации «СРОО «Экспертный совет»

Заместитель председателя Правления Союза судебных экспертов
Кафедра «Экономические и правовые экспертизы»

РЭУ им. Г.В. Плеханова

<http://srosovet.ru/>

<http://sudsovet.ru/>

8 (800) 200-2950, 8(495) 626-2950

mail@srosovet.ru