

Рекомендации по рассмотрению дел, возникающих из споров, связанных с причинением убытков при перевозке (экспедировании) груза автомобильным транспортом*

Рекомендации разработаны в целях установления правильного состава участвующих в деле лиц, формирования полной доказательственной базы, обеспечения подготовки дела к судебному разбирательству, позволяющих разрешить спор по существу в соответствии с нормами действующего законодательства в пределах сроков, установленных АПК РФ.

Настоящие рекомендации разработаны с учетом последних изменений судебной практики по рассмотрению споров о взыскании ущерба при перевозке груза автомобильным транспортом, выразившихся в позиции Высшего Арбитражного Суда РФ (Постановление Президиума ВАС РФ от 14.12.2010 № 9587/10).

В настоящее время ВАС РФ избрал путь презумпции «безвиновной» ответственности перевозчика и освобождения его от ответственности только в случае неисполнения им обязательств, вызванного воздействием обстоятельств непреодолимой силы или же обстоятельств, специально предусмотренных законом.

Профессиональный перевозчик, не исполнивший или ненадлежащим образом исполнивший обязательство, являясь субъектом, осуществляющим предпринимательскую деятельность, несет гражданско-правовую ответственность независимо от наличия или отсутствия вины в соответствии с п. 1 ст. 796 ГК РФ и может быть освобожден от ответственности лишь при наличии обстоятельств непреодолимой силы (*force majeur*).

В соответствии с судебной арбитражной практикой к обстоятельствам *force majeur* относятся лишь обстоятельства, которые обладают в совокупности признаками чрезвычайности и объективной непредотвратимости.

* Подготовлено С.В. Пылаевой, начальником отдела анализа и обобщения судебной практики, и Е.Л. Середкиной, помощником судьи Арбитражного суда Новосибирской области.

Не могут относиться к обстоятельствам непреодолимой силы:

- возгорание транспортного средства;
- дорожно-транспортное происшествие.

Они не отвечают признакам чрезвычайности и объективной непредотвратимости, невозможности устранения последствий.

Рекомендации предназначены для использования судьями арбитражного суда при принятии исковых заявлений к производству, назначении судебного разбирательства, рассмотрении споров, связанных с причинением убытков при исполнении договора перевозки и транспортно-экспедиционных договоров.

1. Подсудность

Иски к перевозчику из договора перевозки грузов, пассажиров и багажа, в том числе если перевозчик является одним из ответчиков → По месту нахождения перевозчика (п. 3 ст. 38 АПК РФ). Иск о взыскании ущерба к экспедитору → По общим правилам подсудности.

2. Подготовка дела к судебному разбирательству

Квалификация правоотношений

Споры, возникающие из договоров:

- перевозки;
- международной перевозки;
- транспортной экспедиции;
- иных договоров.

При определении видов транспортно-экспедиционных услуг (в отсутствие их законодательного определения) экспедиционные услуги классифицируются в соответствии с Национальным стандартом РФ «Услуги транспортно-экспедиторские. Общие требования. ГОСТ Р 52298-2004» (утвержден приказом Ростехрегулирования от 30.12.2004 № 148-ст).

Лица, обладающие правом на предъявление иска

- Лица, заключившие договор перевозки (транспортной экспедиции), — клиенты перевозчика.
- Получатель груза, указанный в договоре транспортной экспедиции.
- Страховщик, приобретший право суброгации.
- Грузоотправитель по договору перевозки.

В случае если рассмотрение спора затрагивает права и интересы третьих лиц, суду следует решить вопрос о привлечении к участию в деле в качестве третьих лиц, не заявляющих самостоятельных требований относительно предмета спора (ч. 1 ст. 51 АПК РФ):

- страховщика, в случае если перевозимый груз был застрахован;
- грузоотправителя и грузополучателя;
- перевозчика, если иск предъявлен к экспедитору, который не выступал одновременно перевозчиком.

3. Проверка соблюдения обязательного претензионного порядка

Необходимо установить, соблюден ли обязательный претензионный порядок, предусмотренный п. 1 ст. 797 ГК РФ, ст. 39 Федерального закона от 08.11.2007 № 259-ФЗ «Устав автомобильного транспорта и городского наземного электрического транспорта» (далее — УАТ РФ), ст. 12 Федерального закона от 30.06.2003 № 87-ФЗ «О транспортно-экспедиционной деятельности» (далее — Федеральный закон № 87-ФЗ). При отсутствии доказательств соблюдения претензионного порядка нужно предложить сторонам их представить.

Лица, имеющие право на предъявление претензий в досудебном порядке к перевозчикам, фрахтовщикам:

- лица, заключившие договоры перевозки, грузополучатели;
- страховщики, выплатившие страховое возмещение в связи с ненадлежащим исполнением перевозчиками своих обязательств по перевозке грузов, предоставлению транспортных средств для перевозок грузов.

4. Особенности доказательств и доказывания

Доказательства, подтверждающие требования о взыскании убытков, причиненных утратой, недостачей, повреждением (порчей) груза

Первым из доказательств выступает договор на перевозку (оказание транспортных услуг, транспортной экспедиции). Требования к реквизитам и содержанию договора-заявки установлены в Правилах перевозок грузов автомобильным транспортом, утвержденных Постановлением Правительства Российской Федерации от 15.04.2011 № 272 (далее — Правила перевозок).

ГК РФ не содержит специальной нормы о форме договора перевозки. Заключение договора перевозки груза подтверждается составлением и выдачей отправителю груза следующих документов: транспортная накладная или иной документ на груз, предусмотренный соответствующим транспортным уставом или кодексом: накладная, заказ, заявка (ст. 8 УАТ РФ, Правила перевозок).

Доказательства, подтверждающие передачу (приемку) груза к перевозке (экспедированию)

При наличии заключенного договора на перевозку грузов факт приемки груза от грузоотправителя (грузовладельца) перевозчику подтверждается документами:

- заявкой на перевозку;
- транспортной накладной (товарно-транспортная накладная), в которой должны быть указаны грузоотправитель, перевозчик, транспортное средство (марка, модель, государственный номер); необходимо наличие подписи в приемке груза к перевозке; сведений о наименовании груза, его весе/ количестве грузовых мест, стоимости услуг перевозки (правила оформления транспортной накладной установлены п. 9—11 Правил перевозок);
- экспедиторской распиской (п. 5 Федерального закона № 87-ФЗ).

Документы, подтверждающие утрату, недостачу или повреждение (порчу) груза

Если иное не установлено договором перевозки груза, грузоотправитель и грузополучатель вправе считать груз утраченным и требовать возмещения ущерба за утраченный груз, если он не был выдан грузополучателю по его требованию (п. 3 ст. 14 УАТ РФ):

- в течение 10 дней со дня приема груза для перевозки при перевозках в городском и пригородном сообщениях;
- в течение 13 дней со дня, когда груз должен был быть доставлен грузополучателю, при перевозке в междугородном сообщении.

В случае утраты или недостачи груза, а также повреждения (порчи) груза составляется акт согласно п. 79 Правил перевозок; срок и порядок составления акта определен п. 80—86 Правил перевозок.

При оценке доказательств, подтверждающих недостачу или повреждение (порчу) груза, следует учитывать следующее. Груз считается утраченным, если он не был выдан по истечении 30 дней со дня истечения срока доставки, определенного договором транспортной экспедиции, или, если такой срок договором не определен, в течение разумного срока, необходимого для доставки груза и исчисляемого со дня принятия экспедитором груза для перевозки (ч. 7 ст. 7 Федерального закона № 87-ФЗ).

В случае если во время выдачи груза получатель, указанный в договоре транспортной экспедиции, или уполномоченное им лицо не уведомили экспедитора в письменной форме об утрате, о недостаче или повреждении (порче) груза и не указали общий характер недостачи или повреждения (порчи) груза, считается, если не доказано иное, что они получили груз неповрежденным.

В случае если утрата, недостача или повреждение (порча) груза не могли быть установлены при приеме груза обычным способом, такое уведомление экспедитору может быть сделано не позднее чем в течение 30 календарных дней со дня приема груза. Датой уведомления считается дата получения экспедитором такого уведомления.

5. Условия и порядок назначения экспертизы. Особенности оценки экспертного заключения

Оценить необходимость назначения экспертизы в целях определения:

- стоимости утраченного или поврежденного груза;
- условий перевозки товаров;
- обстоятельств утраты (повреждения) перевозимого груза.

Оценивая допустимость и относимость заключения эксперта по установлению размера убытков в качестве доказательства, необходимо учитывать, что результаты экспертизы, проведенной без участия перевозчика или грузополучателя, являются недействительными.

В случае уклонения перевозчика от вызова эксперта и (или) специалиста в соответствующей области или уклонения перевозчика, грузополучателя от участия в проведении экспертизы соответствующая сторона вправе провести экспертизу без участия уклоняющейся стороны, предварительно уведомив ее о проведении экспертизы в письменной форме, если иная форма не предусмотрена соглашением сторон.

Расходы, связанные с проведением экспертизы, оплачиваются стороной, заказавшей экспертизу, с последующим отнесением расходов на сторону, виновную в недостаче, порче или повреждении груза.

6. Основания и пределы ответственности перевозчика (экспедитора) за утрату, порчу (повреждение) груза

Ущерб, причиненный при перевозке груза или багажа, возмещается перевозчиком (п. 2 ст. 796 ГК РФ) в случае:

- повреждения (порчи) груза или багажа — в размере суммы, на которую понизилась его стоимость, а при невозможности восстановления поврежденного груза или багажа — в размере его стоимости;
- утраты или недостачи груза или багажа — в размере стоимости утраченного или недостающего груза или багажа;
- утраты груза или багажа, сданного к перевозке с объявлением его ценности — в размере объявленной стоимости груза или багажа.

Законом установлено специальное (по сравнению с общими нормами гражданского законодательства об ответственности за нарушение обязательств) регулирование ответственности перевозчика: ответственность перевозчика наступает независимо от наличия или отсутствия его вины в нарушении исполнения обязательства. Единственным основанием освобождения перевозчика от ответственности за утрату груза является наличие обстоятельств, которые перевозчик не мог предотвратить и устранение которых от него не зависело (п. 1 ст. 796 ГК РФ).

Перевозчик наряду с возмещением установленного ущерба, вызванного утратой, недостачей или повреждением (порчей) груза или багажа, возвращает отправителю (получателю) провозную плату, взысканную за перевозку утраченного, недостающего, испорченного или поврежденного груза или багажа, если эта плата не входит в стоимость груза.

Стоимость груза или багажа определяется исходя из его цены, указанной в счете продавца или предусмотренной договором, а при отсутствии счета или указания цены в договоре — исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары.

Данные правила применяются к отношениям по экспедированию груза (с особенностями, предусмотренными Федеральным законом № 87-ФЗ).

7. Особенности ответственности экспедитора за утрату, порчу (повреждение) груза

Полная ответственность экспедитора при перевозке груза

Правила ограничения ответственности, предусмотренной Федеральным законом № 87-ФЗ, не применяются, если экспедитор не докажет, что утрата, недостача или повреждение (порча) принятого для экспедирования груза возникли не вследствие его собственного действия или собственного бездействия, совершенных умышленно или по грубой неосторожности (Информационное письмо ВАС РФ «О Федеральном законе „О транспортно-экспедиционной деятельности“» от 05.08.2003 № С5-7/УЗ-886).

Изменение ответственности экспедитора (договорная ответственность)

Договором транспортной экспедиции может быть предусмотрен более высокий размер ответственности экспедитора по сравнению с установленным законом или международным договором РФ размером ответственности.

Наряду с возмещением реального ущерба, вызванного утратой, недостачей или повреждением (порчей) груза, договором может быть предусмотрено возвращение экспедитором клиенту ранее уплаченного вознаграждения, если оно не входит в стоимость груза, в размере, пропорциональном стоимости утраченного, недостающего или поврежденного (испорченного) груза.

Соглашение об устраниении имущественной ответственности экспедитора или уменьшении ее размеров, установленных настоящим Федеральным законом, ничтожно (ст. 11 Федерального закона № 87-ФЗ).

8. Срок исковой давности

Срок исковой давности по требованиям, вытекающим из договоров перевозки груза, договоров фрахтования, устанавливается в один год с момента, определяемого в соответствии с транспортными уставами и кодексами (п. 3 ст. 797 ГК РФ, ст. 42 УАТ РФ). Исчисляется со дня наступления события, послужившего основанием для предъявления претензии или иска, в том числе в отношении:

- возмещения ущерба, причиненного недостачей, повреждением (порчей) багажа, груза, со дня выдачи багажа, груза;
- возмещения ущерба, причиненного утратой груза, со дня признания груза утраченным;
- просрочки доставки багажа, груза со дня выдачи багажа, груза.

По требованиям, вытекающим из договоров транспортной экспедиции, составляет один год (ст. 13 Федерального закона № 87-ФЗ). Исчисляется со дня наступления события, послужившего основанием для предъявления претензии или иска, в том числе в отношении возмещения ущерба, причиненного недостачей, повреждением (порчей) багажа, груза, со дня выдачи багажа, груза.

9. Особенности рассмотрения споров из международных автомобильных перевозок груза

Принятие иска

1. Установить, относятся ли спорные отношения к сфере международной перевозки.

Для этого нужно учитывать не субъектный состав, а то, что перевозка осуществлялась в условиях нахождения места погрузки груза и места доставки груза, указанных в контракте, на территории различных государств, из которых по крайней мере одна является участницей КДПГ (Конвенция о договоре международной дорожной перевозки грузов от 19.05.1956).

2. Проверить подведомственность (подсудность) спора.

Для этого необходимо руководствоваться Постановлением Пленума ВАС РФ от 11.06.1999 № 8 «О действии международных договоров РФ применительно к вопросам арбитражного процесса», в соответствии с которым согласно международным соглашениям иски к перевозчикам рассматриваются исключительно российскими судами по месту нахождения органа транспорта, к которому предъявляется претензия в РФ.

При определении подсудности важно учитывать, что исключительная компетенция арбитражных судов РФ, установленная российским законом или международным договором РФ, не может быть изменена пророгационным соглашением.

В случае возбуждения производства по делу в судах нескольких государств между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям арбитражный суд прекращает производство по делу, если окажется судом, в котором производство возбуждено позднее.

При наличии соглашения спорящих сторон о передаче разногласий на разрешение третейского суда арбитражный суд вправе рассматривать подведомственный ему спор с участием иностранного лица в случае, если иск предъявлен в надлежащий арбитражный суд субъекта РФ и ответчик не заявляет ходатайства о передаче спора в третейский суд до своего первого заявления по существу спора (п. 2 ст. 87 АПК РФ; п. 1 ст. VI Европейской конвенции о внешнеторговом арбитраже от 21.04.1961).

Арбитражный суд может принять иск к рассмотрению в случае наличия во внешнеэкономическом контракте третейской записи, если сочтет, что арбитражное соглашение недействительно, утратило силу или не может быть исполнено (п. 3 ст. 2 Конвенции о признании и приведении в исполнение иностранных арбитражных решений от 10.06.1958).

Необходимо определить верный размер государственной пошлины, в случае если спор возник между хозяйствующими субъектами РФ и стран СНГ (согласно п. 2 ст. 4 Соглашения государств — участников Содружества Независимых Государств от 20.03.1992 «О порядке разрешения споров, связанных с осуществлением хозяйственной деятельности»).

Подготовка дела

А. Определить срок рассмотрения дела с учетом извещения иностранного участника арбитражного процесса.

Б. Определить применимое при рассмотрении спора право.

Если в контракте (договоре) содержится **условие о применении норм национального права** какого-либо государства, следует установить участие этого государства в КДПГ. Если оно подтверждается, подлежат применению нормы КДПГ. В части, не урегулированной КДПГ, применимы нормы национального законодательства соответствующего государства.

В случае применения норм национального права иностранного государства следует:

- определением возложить на истца бремя доказывания содержания норм соответствующего иностранного права в соответствии с их официальным толкованием, практикой применения и доктриной (ст. 1191 ГК РФ), с предложением представить аффидевит (заключение юриста, практикующего в стране, право которой подлежит применению);
- обратиться за разъяснением в Минюст России или иные компетентные организации, привлечь эксперта.

В случае отсутствия в контракте условия о применении норм национального права какого-либо государства — руководствоваться ст. 1211 ГК РФ, в которой содержатся коллизионные нормы (как правило, право страны перевозчика или экспедитора).

Если применимым правом будет установлено право РФ либо иностранного государства — участника КДПГ, в первую очередь применению подлежит КДПГ, затем — нормы национального права соответствующего государства.

В. В определении о принятии заявления к производству и о подготовке дела к судебному разбирательству необходимо истребовать доказательства, подтверждающие юридический статус иностранного лица, при условии сопровождения их нотариально заверенным переводом на русский язык. В качестве доказательств могут выступать: выписка из торгового реестра страны происхождения либо иное эквивалентное подтверждение юридического статуса, признаваемое в качестве такового законодательством страны учреждения юридического лица, гражданства или места жительства иностранного лица.

Г. При оценке доказательств следует учитывать следующее.

Официальные документы должны быть представлены при условии их легализации дипломатическими или консульскими службами РФ либо с пристановкой апостиля согласно Конвенции 1961 г., отменяющей требования легализации иностранных официальных документов.

Такие документы, выданные или засвидетельствованные учреждением или специально уполномоченным лицом в пределах их компетенции по установленной форме и скрепленные официальной печатью на территории одного из государств — участников СНГ, принимаются на территории других государств — участников СНГ без какого-либо специального удостоверения.

Рассмотрение дела

При обнаружении ненадлежащего извещения иностранного истца (ответчика, третьего лица) необходимо своевременно подготовить и представить мотивированное заявление для продления срока председателем суда.

Требуется проверить соблюдение обязательного претензионного порядка урегулирования спора (в том числе предусмотренного ст. 32 КДПГ).

Срок исковой давности при применении КДПГ не является пресекательным и может быть увеличен судом до трех лет при наличии оснований, предусмотренных п. 1 ст. 32 КДПГ. День начала срока подачи иска в срок исковой давности не включается.

Устанавливая размер ущерба, необходимо руководствоваться в приоритетном порядке нормами КДПГ: ст. 23 предусматривает порядок и размер исчисления и возмещения стоимости утраченного при перевозке груза.

Размер ущерба, вызванного полной или частичной потерей груза, определяется на основании стоимости груза в месте и во время принятия его к перевозке.

Стоимость груза также определяется на основании:

- биржевой котировки или, за отсутствием таковой, на основании текущей рыночной цены;
- обычной стоимости товара такого же рода и качества.

Особенности расчета размера ущерба

В любом случае размер возмещения не должен превышать 8,33 единицы специальных прав заимствования за 1 кг недостающего веса брутто (КДПГ в редакции дополнительного протокола к КДПГ от 05.07.1978).

При разрешении спора следует применять расчетную единицу, установленную дополнительным протоколом к КДПГ от 05.07.1978 вместо золотого франка (Постановление Президиума ВАС РФ от 30.09.2003 № 7127/03 по делу № А21-4030/02-С2).

Расчет ущерба (предел ответственности) как при международной перевозке груза, так и при экспедировании груза в международном автомобильном сообщении, осуществляется исходя из единиц специальных прав заимствования (ст. 23 КДПГ, ч. 3 ст. 6 Федерального закона № 87-ФЗ).

Единица специального права заимствования определена Международным валютным фондом. Стоимость рубля в единицах специального права заимствования исчисляется в соответствии с методом определения стоимости, применяемым Международным валютным фондом на соответствующую дату для своих операций и сделок.

В соответствии со стоимостью рубля в единицах специального права заимствования перевод в рубли осуществляется на дату принятия судебного решения или на дату, установленную соглашением сторон.

Правила определения единицы специального права заимствования установлены статьями Соглашения Международного валютного фонда, принятого 22.07.1944 на валютно-финансовой конференции ООН, в частности в Дополнении В.

Особенности доказывания и доказательств

Заключение подтверждается накладной международного образца, реквизиты которой определены в КДПГ.

Само по себе отсутствие, неправильное заполнение или потеря накладной не влияют на факт существования и действительность договора перевозки.

Форма накладной вырабатывается международным союзом автомобильного транспорта (КДПГ не установлена).

Требования к содержанию накладной, к условиям ее составления (заполнения) установлены ст. 4—6, 9, 11 КДПГ.

Точность указаний, сделанных в накладной относительно числа грузовых мест (разметки и номеров), проверка внешнего состояния груза и его упаковки — основная обязанность автоперевозчика (транспортера) при принятии груза.

Ответственность экспедитора как оператора смешанной международной перевозки

В международной коммерческой практике в договорах международной смешанной перевозки выделяют фигуру оператора смешанной перевозки — лицо, ответственное за осуществление всех этапов смешанной перевозки и за сохранность груза на протяжении всей перевозки.

Ответственность оператора наступает по принципу «сетевой ответственности»: на основании норм того национального права или международной транспортной конвенции, которые являются применимыми к соответствующему участку перевозки, где имело место нарушение положений договора о сохранности груза.

Этот подход является общепризнанным правилом, отраженным в международных актах, регулирующих отношения международной смешанной перевозки:

- Конвенция ООН о международных смешанных перевозках от 24.05.1980;
- Унифицированные правила о документе смешанной перевозки 1975 г., разработанные Международной торговой палатой;
- Правила ЮНКТАД/МТП о документе смешанной перевозки 1992 г.

В соответствии с данными правилами, если неизвестно, на какой стадии произошло нарушение положений договора о сохранности груза, оператор несет ответственность в пределах стоимости товаров (но не более определенного предела, установленного применимым правовым актом) или объявленной стоимости груза (Определение ВАС РФ от 06.02.2012 № ВАС-14906/11 по делу № А33-13581/2007).

Возможность взыскания упущенной выгоды

При оказании экспедиционных услуг, связанных с перевозками грузов в международном сообщении, упущенная выгода возмещается в полном объеме, но не более чем в размере ответственности, установленном Федеральным законом № 87-ФЗ.