

ГОУ ВПО Санкт-Петербургский государственный архитектурно-строительный университет
СПбГАСУ - ЛИСИ
Институт повышения квалификации и профессиональной переподготовки специалистов

Лекция 5.5. «Нововведения в судебную практику в строительстве»

Санкт-Петербург
2011 г.

ВОЗМЕЩЕНИЕ ВРЕДА, ПРИЧИНЕННОГО ВСЛЕДСТВИЕ НЕДОСТАТКОВ ИЗЫСКАТЕЛЬСКИХ, ПРОЕКТНЫХ И СТРОИТЕЛЬНЫХ РАБОТ

Юридическими фактами причинения вреда являются:

1. На стадия строительства и эксплуатации зданий и сооружений – смерть или заболевание (инвалидность) людей, находившихся в здании (сооружении); пожар; разрушение, деформация или повреждение всего здания (сооружения) или его отдельных частей;
2. На стадиях выполнения изыскательских, проектных или строительных работ – наличие недостатков, которые исключают возможность использования результатов изысканий, проектирования или строительства для указанной в договоре подряда цели и не могут быть устранены подрядчиком или заказчиком.

Вред, причиненный жизни, здоровью или имуществу гражданина, государственному или муниципальному имуществу, либо имуществу юридического лица вследствие конструктивных или иных недостатков работы, а также вследствие недостоверной или недостаточной информации о работе, - **подлежит возмещению лицом, выполнившим работу (подрядчиком)**, независимо от его вины и от того, состоял потерпевший с ними в договорных отношениях или нет.

Настоящее правило применяются лишь в случаях выполнения работы в потребительских целях, а не для использования в предпринимательской деятельности.

Соответственно, **Истцами по искам о возмещении вреда** могут являться:

- 1) Лица, потерявшие кормильца (их представители);
- 2) Лица, потерявшие здоровье (их представители);
- 3) Собственники зданий или сооружений;
- 4) Инвесторы, являющиеся, по закону - пользователями результатами изысканий, проектирования и строительства.

РАССЛЕДОВАНИЕ СЛУЧАЕВ ПРИЧИНЕНИЯ ВРЕДА

Порядок расследования случаев причинения вреда жизни или здоровью физических лиц, имуществу физических или юридических лиц в результате нарушения законодательства о градостроительной деятельности на стадии строительства и эксплуатации зданий и сооружений:

1. В случае причинения вреда жизни или здоровью физических лиц, имуществу физических или юридических лиц **в течение десяти дней со дня причинения такого вреда** создаются технические комиссии для установления причин такого нарушения и определения лиц, допустивших такое нарушение.
2. В отношении объектов расположенных на территориях двух и более субъектов Российской Федерации, посольств, консульств и представительств Российской Федерации за рубежом, в исключительной экономической зоне Российской Федерации, на континентальном шельфе Российской Федерации, во внутренних морских водах, в территориальном море Российской Федерации, объектов обороны и безопасности, иных объектов, сведения о которых составляют государственную тайну, автомобильных дорог федерального значения, объектов культурного наследия федерального значения, особо опасных, технически сложных и уникальных объектов, - установление причин такого нарушения осуществляется в порядке, установленном Правительством Российской Федерации.
3. В отношении объектов здравоохранения, образования, культуры, отдыха, спорта и иных объектов социального и коммунально-бытового назначения, объектов транспортной инфраструктуры, торговли, общественного питания, объектов делового, административного, финансового, религиозного назначения, объектов жилищного фонда (за исключением объектов индивидуального жилищного строительства), не являющихся особо опасными, технически сложными и уникальными объектами, - установление причин такого нарушения осуществляется в порядке, установленном высшим исполнительным органом государственной власти субъекта Российской Федерации.
4. В отношении иных, если вред жизни или здоровью физических лиц либо значительный вред имуществу не причиняется, - установление причин такого нарушения осуществляется в порядке, установленном решением главы местной администрации.
5. Максимальный срок установления причин указанных в частях 2 - 4 не должен превышать соответственно пять месяцев, три месяца, два месяца.

ИТОГИ УСТАНОВЛЕНИЯ ПРИЧИН ПРИЧИНЕНИЯ ВРЕДА

По итогам установления причин нарушения законодательства **утверждается заключение**, содержащее выводы:

- 1) **о причинах** нарушения законодательства, **в результате которого был причинен вред** жизни или здоровью физических лиц, имуществу физических или юридических лиц **и его размерах**;
- 2) об обстоятельствах, указывающих на виновность лиц;
- 3) о необходимых мерах по восстановлению благоприятных условий жизнедеятельности человека.

Заключение подлежит опубликованию.

В качестве наблюдателей при установлении причин нарушения законодательства, в результате которого причинен вред, могут принимать участие заинтересованные лица (застройщик, заказчик, лицо, выполняющее инженерные изыскания, лицо, осуществляющее подготовку проектной документации, лицо, осуществляющее строительство, либо их представители, представители специализированной экспертной организации в области проектирования и строительства) и представители граждан и их объединений.

Указанные лица, в случае несогласия с заключением могут **оспорить его в судебном порядке**.

СПОСОБЫ ВОЗМЕЩЕНИЯ ВРЕДА

Удовлетворяя требование о возмещении вреда, **арбитражный суд** и/или **суд общей юрисдикции** в соответствии с обстоятельствами дела **обязывает** лицо, ответственное за причинение вреда, возместить вред в натуре или **возместить причиненные убытки**.

Под убытками 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**).

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

Вред, возникший вследствие умысла потерпевшего, возмещению не подлежит.

Если грубая неосторожность самого потерпевшего содействовала возникновению или увеличению вреда, в зависимости от степени вины потерпевшего и причинителя вреда размер возмещения должен быть уменьшен.

При грубой неосторожности потерпевшего и отсутствии вины причинителя вреда в случаях, когда его ответственность наступает независимо от вины, размер возмещения должен быть уменьшен или в возмещении вреда может быть отказано, если законом не предусмотрено иное.

При причинении вреда жизни или здоровью гражданина отказ в возмещении вреда не допускается.

Вина потерпевшего не учитывается при возмещении дополнительных расходов (лечение, приобретение лекарств и т.п.), при возмещении вреда в связи со смертью кормильца, а также при возмещении расходов на погребение.

ВОЗМЕЩЕНИЕ ВРЕДА ПО ИСКАМ ЛИЦ (ИХ ПРЕДСТАВИТЕЛЕЙ), ПОНЕСШИМ УЩЕРБ В РЕЗУЛЬТАТЕ СМЕРТИ КОРМИЛЬЦА

- В случае смерти потерпевшего (кормильца) право на возмещение вреда имеют:
- нетрудоспособные лица, состоявшие на иждивении умершего или имевшие ко дню его смерти право на получение от него содержания;
 - ребенок умершего, родившийся после его смерти;
 - один из родителей, супруг либо другой член семьи независимо от его трудоспособности, который не работает и занят уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, не достигшими четырнадцати лет либо хотя и достигшими указанного возраста, но по заключению медицинских органов нуждающимися по состоянию здоровья в постороннем уходе;
 - лица, состоявшие на иждивении умершего и ставшие нетрудоспособными в течение пяти лет после его смерти.
- Один из родителей, супруг либо другой член семьи, не работающий и занятый уходом за детьми, внуками, братьями и сестрами умершего и ставший нетрудоспособным в период осуществления ухода, сохраняет право на возмещение вреда после окончания ухода за этими лицами.
- Вред возмещается на основании судебного решения, принимаемого судом обей юрисдикции
- несовершеннолетним - до достижения восемнадцати лет;
 - учащимся старше восемнадцати лет - до окончания учебы в учебных учреждениях по очной форме обучения, но не более чем до двадцати трех лет;
 - женщинам старше пятидесяти пяти лет и мужчинам старше шестидесяти лет - пожизненно;
 - инвалидам - на срок инвалидности;
 - одному из родителей, супругу либо другому члену семьи, занятому уходом за находившимися на иждивении умершего его детьми, внуками, братьями и сестрами, - до достижения ими четырнадцати лет либо изменения состояния здоровья.

РАЗМЕР ВОЗМЕЩЕНИЯ ВРЕДА, ПОНЕСЕННОГО В СЛУЧАЕ ПОТЕРИ КОРМИЛЬЦА

Лицам, имеющим право на возмещение вреда в связи со смертью кормильца, вред возмещается в размере той доли заработка (дохода) умершего, определенного по правилам статьи 1086 настоящего Кодекса, которую они получали или имели право получать на свое содержание при его жизни. При определении возмещения вреда этим лицам в состав доходов умершего наряду с заработком (доходом) включаются получаемые им при жизни пенсия, пожизненное содержание и другие подобные выплаты.

При определении размера возмещения вреда пенсии, назначенные лицам в связи со смертью кормильца, а равно другие виды пенсий, назначенные как до, так и после смерти кормильца, а также заработок (доход) и стипендия, получаемые этими лицами, в счет возмещения им вреда не засчитываются.

Установленный каждому из имеющих право на возмещение вреда в связи со смертью кормильца размер возмещения не подлежит дальнейшему перерасчету, кроме случаев:

рождения ребенка после смерти кормильца;

назначения или прекращения выплаты возмещения лицам, занятым уходом за детьми, внуками, братьями и сестрами умершего кормильца.

Законом или договором может быть увеличен размер возмещения.

ВОЗМЕЩЕНИЕ ВРЕДА, ПРИЧИНЕННОГО ПОВРЕЖДЕНИЕМ ЗДОРОВЬЯ

- При причинении гражданину увечья или ином повреждении его здоровья возмещению подлежит утраченный потерпевшим заработок (доход), который он имел либо определенно мог иметь, а также дополнительно понесенные расходы, вызванные повреждением здоровья, в том числе расходы на лечение, дополнительное питание, приобретение лекарств, протезирование, посторонний уход, санаторно-курортное лечение, приобретение специальных транспортных средств, подготовку к другой профессии, если установлено, что потерпевший нуждается в этих видах помощи и ухода и не имеет права на их бесплатное получение.
- При определении утраченного заработка (дохода) пенсия по инвалидности, назначенная потерпевшему в связи с увечьем или иным повреждением здоровья, а равно другие пенсии, пособия и иные подобные выплаты, назначенные как до, так и после причинения вреда здоровью, не принимаются во внимание и не влекут уменьшения размера возмещения вреда (не засчитываются в счет возмещения вреда). В счет возмещения вреда не засчитывается также заработок (доход), получаемый потерпевшим после повреждения здоровья.
- Объем и размер возмещения вреда, причитающегося потерпевшему могут быть увеличены законом или договором.
- Размер подлежащего возмещению утраченного потерпевшим заработка (дохода) определяется в процентах к его среднему месячному заработку (доходу) до увечья или иного повреждения здоровья либо до утраты им трудоспособности, соответствующих степени утраты потерпевшим профессиональной трудоспособности, а при отсутствии профессиональной трудоспособности - степени утраты общей трудоспособности.
- В состав утраченного заработка (дохода) потерпевшего включаются все виды оплаты его труда по трудовым и гражданско-правовым договорам как по месту основной работы, так и по совместительству, облагаемые подоходным налогом.
- Все виды заработка (дохода) учитываются в суммах, начисленных до удержания налогов.
- Среднемесячный заработок (доход) потерпевшего подсчитывается путем деления общей суммы его заработка (дохода) за двенадцать месяцев работы, предшествовавших повреждению здоровья, на двенадцать. В случае, когда потерпевший ко времени причинения вреда работал менее двенадцати месяцев, среднемесячный заработок (доход) подсчитывается путем деления общей суммы заработка (дохода) за фактически проработанное число месяцев, предшествовавших повреждению здоровья, на число этих месяцев.

ВОЗМЕЩЕНИЕ ВРЕДА СОБСТВЕННИКАМ ЗДАНИЙ И СООРУЖЕНИЙ НА СТАДИИ ЭКСПЛУАТАЦИИ

Возмещение вреда, причиненного вследствие недостатков работ по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства, осуществляется лицом, выполнившим такие работы. **Субсидиарную ответственность** за причинение указанного вреда **несет саморегулируемая организация** в пределах средств компенсационного фонда саморегулируемой организации в отношении лица, которое на момент выполнения таких работ имело свидетельство о допуске к ним, выданное этой саморегулируемой организацией.

В случае исключения сведений о саморегулируемой организации, выдавшей свидетельство о допуске к работам, которые оказывают влияние на безопасность объектов капитального строительства, из государственного реестра саморегулируемых организаций субсидиарную ответственность в случаях, предусмотренных частями 1 - 3 настоящей статьи, несет Национальное объединение саморегулируемых организаций соответствующего вида в пределах средств компенсационного фонда указанной саморегулируемой организации, зачисленных на счет такого Национального объединения.

При наличии у лица, выполнившего такие работы, договора гражданской ответственности, которая может наступить в случае причинения вреда вследствие недостатков таких работ, указанный вред возмещается за счет средств, полученных по договору данного страхования, и за счет средств лица, выполнившего такие работы. Субсидиарная ответственность Российской Федерации, субъекта Российской Федерации, организации, которая провела негосударственную экспертизу проектной документации, саморегулируемой организации, выдавшей свидетельство о допуске к таким работам, применяются при наличии следующих условий:

- 1) для возмещения указанного вреда недостаточно средств, полученных по договору страхования ответственности;
- 2) лицо, выполнившее работы отказалось удовлетворить требование о возмещении вреда либо заказчик или третье лицо не получили от него в разумный срок ответ на предъявленное требование о возмещении вреда.

СУБСИДИАРНАЯ ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА ПРИЧИНЕНИЕ ВРЕДА

Субсидиарную ответственность за причинение вреда вследствие недостатков работ по инженерным изысканиям, по подготовке проектной документации, по строительству, реконструкции, капитальному ремонту объекта капитального строительства наряду с лицами, в том числе саморегулируемыми организациями, несут:

- 1) Российская Федерация, субъект Российской Федерации или организация, которая провела негосударственную экспертизу инженерных изысканий, если вред причинен в результате несоответствия результатов инженерных изысканий требованиям технических регламентов и имеется положительное заключение государственной экспертизы результатов инженерных изысканий или положительное заключение негосударственной экспертизы инженерных изысканий;
- 2) Российская Федерация, субъект Российской Федерации или организация, которая провела негосударственную экспертизу проектной документации, если вред причинен в результате несоответствия проектной документации требованиям технических регламентов и (или) результатам инженерных изысканий и имеется положительное заключение государственной экспертизы проектной документации или положительное заключение негосударственной экспертизы проектной документации;
- 3) Российская Федерация или субъект Российской Федерации, если вред причинен в результате несоответствия построенного, реконструированного, отремонтированного объекта капитального строительства и (или) работ, выполненных в процессе строительства, реконструкции, капитального ремонта объекта капитального строительства, требованиям технических регламентов и (или) проектной документации и имеется положительное заключение органа государственного строительного надзора.

ВОЗМЕЩЕНИЕ ВРЕДА. ВСЛЕДСТВИЕ НЕПРЕДОСТАВЛЕНИЯ ПОЛНОЙ И ДОСТОВЕРНОЙ ИНФОРМАЦИИ

Вред, причиненный вследствие непредоставления полной или достоверной информации о работе, подлежит возмещению исполнителем этой работы (подрядчиком).

Информацией о работах является:

результаты инженерных изысканий – информация, необходимая и достаточная для архитектурно-строительного проектирования;

проектная документация – информация, необходимая и достаточная для осуществления строительства;

разрешение на ввод объекта капитального строительства в эксплуатацию – информация, необходимая и достаточная для постановки на государственный учет построенного объекта капитального строительства, внесения изменений в документы государственного учета реконструированного объекта капитального строительства и для целевого использования этого объекта Застройщиком-Инвестором–Пользователем в соответствии с идентификацией зданий и сооружений.

Юридическими фактами, свидетельствующими о причинении вреда, являются:

отрицательное заключение государственной (негосударственной, - в случае частных инвестиций) экспертизы результатов инженерных изысканий) – как факт непредоставления в срок полной (достоверной) информации;

отрицательное заключение государственной (негосударственной) экспертизы проектной документации – как факт непредоставления в срок полной (достоверной) информации;

отказ в выдаче разрешения на ввод объекта в эксплуатацию – как факт непредоставления в срок полной (достоверной) информации.

СУДЕБНАЯ ПРОЦЕДУРА ВОЗМЕЩЕНИЯ ВРЕДА. РАСЧЕТ ЦЕНЫ ИСКА

Застройщик (Инвестор – Пользователь) вправе:

оспорить в судебном порядке отрицательные заключения и отказ в выдаче разрешения на ввод объекта в эксплуатацию;

в случае, если Решением суда, будет установлена правильность заключений или отказа в выдаче разрешения на ввод объекта в эксплуатацию – обратится в суд с исковым заявлением о возмещении вреда Подрядчиком (Генеральным подрядчиком), предоставившем неполную или недостоверную (непригодную для дальнейшего использования) информацию.

Расчет цены иска должна включать:

расчет прямых убытков, без упущенной выгоды, равных сумме затрат Застройщика на получение «не полной или недостоверной» (непригодной для дальнейшего использования) информации и судебных издержек, связанных с оспариванием отрицательного заключения или отказа в выдаче разрешения на ввод объекта в эксплуатацию;

расчет прямых затрат на новые инженерные изыскания, новое архитектурно-строительное проектирование, новое строительство или реконструкцию непригодного к эксплуатации объекта капитального строительства;

расчет неустоек, в период с даты получения отрицательного заключения или отказа в выдаче разрешения на ввод в эксплуатацию объекта капитального строительства по дате Решения суда о возмещении вреда Подрядчиком.

Таким образом, общая формула цены иска по возмещению вреда имеет следующий вид:

$$Ци = Цд + Цси1 + Цси2 + Цнд + Нд, \text{ где}$$

Ци – цена иска;

Цд – цена договора на выполнение инженерных изысканий, либо на архитектурно-строительное проектирование, либо на осуществление строительства, результаты по которому получили отрицательное или отказ;

Цси1 – судебные издержки оспаривания отрицательных заключений или отказа в выдаче на ввод объекта в эксплуатацию;

Цси2 – судебные издержки (включая госпошлину) по иску о возмещении вреда;

Цнд – цена нового договора, как обязательство или как факт;

Нд – договорная неустойка

РЕГРЕССНЫЕ ТРЕБОВАНИЯ САМОРЕГУЛИРУЕМОЙ ОРГАНИЗАЦИИ

Лицо (саморегулируемая организация), возместившее вред причиненный другим лицом (членом СРО) имеет право обратного требования (регресса) к этому лицу в размере выплаченного возмещения, если иной размер не установлен законом.

В случае осуществления выплат из средств компенсационного фонда СРО член саморегулируемой организации или ее бывший член, по вине которого вследствие недостатков работ был причинен вред, а также иные члены саморегулируемой организации должны внести взносы в компенсационный фонд саморегулируемой организации в целях увеличения размера такого фонда в порядке и до размера, которые установлены уставом саморегулируемой организации, но не ниже минимального размера компенсационного фонда **в срок не более чем два месяца** со дня осуществления указанных выплат.

СРО, как некоммерческое партнерство, по решению всех своих членов, пополнивших компенсационный фонд, обязана обратиться в арбитражный суд с регрессным иском к члену СРО, причинившему вред на возмещение всей суммы, выплаченной из компенсационного фонда.

Решение суда, признавшего члена СРО его должником является основанием того, что руководитель должника или индивидуальный предприниматель обязан обратиться с заявлением должника в арбитражный суд о признании должника банкротом в случае, если должник отвечает признакам неплатежеспособности и (или) признакам недостаточности имущества.

В случае нарушения руководителем должника указанного требования он обязан возместить все убытки, причиненные в результате такого нарушения.

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЛИЦ, КОНТРОЛИРУЮЩИХ ДОЛЖНИКА

Контролирующее должника лицо - лицо, имеющее либо имевшее в течение менее чем два года до принятия арбитражным судом заявления о признании должника банкротом право давать обязательные для исполнения должником указания или возможность иным образом определять действия должника, в том числе путем принуждения руководителя или членов органов управления должника либо оказания определяющего влияния на руководителя или членов органов управления должника иным образом (в частности, контролирующим должника лицом могут быть признаны члены ликвидационной комиссии, лицо, которое в силу полномочия, основанного на доверенности, нормативном правовом акте, специального полномочия могло совершать сделки от имени должника, лицо, которое **имело право распоряжаться пятьюдесятью и более процентами голосующих акций** акционерного общества **или уставного более чем половиной долей капитала** общества с ограниченной (дополнительной) ответственностью).

Контролирующие должника лица солидарно **несут субсидиарную ответственность** по денежным обязательствам должника и (или) обязанностям по уплате обязательных платежей с момента приостановления расчетов с кредиторами по требованиям о возмещении вреда, причиненного имущественным правам кредиторов в результате исполнения указаний контролирующих должника лиц, или исполнения текущих обязательств при недостаточности его имущества, составляющего конкурсную массу.

Арбитражный суд вправе уменьшить размер ответственности контролирующего должника лица, если будет установлено, что размер вреда, причиненного имущественным правам кредиторов по вине контролирующего должника лица, существенно меньше размера требований, подлежащих удовлетворению за счет контролирующего должника лица, привлеченного к субсидиарной ответственности по обязательствам должника.

Контролирующее должника лицо не отвечает за вред, причиненный имущественным правам кредиторов, если докажет, что действовало **добросовестно и разумно** в интересах должника.

Руководитель должника несет субсидиарную ответственность по обязательствам должника, если документы бухгалтерского учета и (или) отчетности к моменту вынесения определения о введении наблюдения или принятия решения о признании должника банкротом отсутствуют или не содержат информацию об имуществе и обязательствах должника и их движении, либо если указанная информация искажена.

ОБРАЩЕНИЕ ВЗЫСКАНИЯ НА ЛИЧНОЕ ИМУЩЕСТВО ЛИЦ, КОНТРОЛИРУЮЩИХ ДОЛЖНИКА

Заявление о привлечении контролирующих должника лиц к ответственности рассматривается арбитражным судом в деле о банкротстве должника.

Указанное заявление может быть подано в ходе конкурсного производства арбитражным управляющим по своей инициативе либо по решению собрания кредиторов или комитета кредиторов.

Производство по делу о банкротстве не может быть прекращено до вынесения арбитражным судом определения по требованию о привлечении контролирующих должника лиц к ответственности.

По результатам рассмотрения заявления о привлечении контролирующих должника лиц к ответственности выносится определение, которое вступает в силу немедленно.

В определении о привлечении контролирующих должника лиц к ответственности указывается размер их ответственности, который устанавливается исходя из разницы между определяемым на момент закрытия реестра размером требований кредиторов, включенных в реестр требований кредиторов, и размером удовлетворенных требований кредиторов на момент приостановления расчетов с кредиторами или исполнения текущих обязательств должника в связи с недостаточностью имущества должника, составляющего конкурсную массу.

Лица, в отношении которых поданы заявления о привлечении к субсидиарной ответственности, имеют права и несут обязанности лиц, участвующих в деле о банкротстве.

На основании определения о привлечении контролирующих должника лиц к ответственности выдается исполнительный лист об обращении взыскания на личное имущество лиц, контролирующих должника.

Денежные средства, взысканные с лиц, привлеченных к ответственности, включаются в конкурсную массу.