



НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ
УНИВЕРСИТЕТ

IV ЕЖЕГОДНЫЙ СТУДЕНЧЕСКИЙ КОНКУРС ПО АРБИТРАЖУ ОНЛАЙН РАА

Команда Национального исследовательского университета "Высшая школа
экономики"

ИСКОВОЕ ЗАЯВЛЕНИЕ

Участники команды:

1. Ксения Сейнова
2. Антон Комогоров
3. Розалия Шарипзянова
4. Яна Беккер

Тренер: Артём Кузнецов

ИСТЕЦ

Анна Хлопкова

ОТВЕТЧИК

ООО "Кондитеры Столицы"

ОГЛАВЛЕНИЕ

ФАКТИЧЕСКИЕ ОБСТОЯТЕЛЬСТВА ДЕЛА.....	iii
СПИСОК ИСПОЛЬЗУЕМЫХ СОКРАЩЕНИЙ.....	iv
ПРОЦЕССУАЛЬНАЯ ЧАСТЬ.....	1
I. СОСТАВ АРБИТРАЖА ОБЛАДАЕТ КОМПЕТЕНЦИЕЙ НА РАССМОТРЕНИЕ ДАННОГО СПОРА.....	1
A. Обязательный претензионный порядок урегулирования спора не установлен арбитражным соглашением	2
B. Даже если Состав арбитража сочтет претензионный порядок установленным и не соблюденным, настоящий спор должен быть рассмотрен.....	4
C. Требование о взыскании убытков в виде недополученной заработной платы может быть рассмотрено Составом арбитража, так как оно по своей природе является гражданско-правовым	7
II. НАСТОЯЩЕЕ АРБИТРАЖНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО НЕ ПОДЛЕЖИТ ПРИОСТАНОВЛЕНИЮ	8
A. Регламент РАА не допускает возможности приостановления арбитражного разбирательства	8
B. Даже если Состав арбитража придет к выводу о наличии оснований для приостановления разбирательства, оно не должно быть приостановлено	9
(i) Данное арбитражное разбирательство и процесс о восстановлении на работе не являются параллельными	10
(ii) Применение правила о приостановлении непараллельного процесса недопустимо.....	11
(iii) Приостановление разбирательства может привести к причинению существенного ущерба Истцу	12
II. ОТВЕТЧИК ДОЛЖЕН ВОЗМЕСТИТЬ ИСТЦУ УБЫТКИ В СВЯЗИ С НЕПРАВОМЕРНЫМ РАСТОРЖЕНИЕМ ДОГОВОРА.....	15
A. Мотивированный отказ Ответчика является неправомерным, так как Истец надлежащим образом исполнял обязательства по договору	15
B. Если отказ Ответчика от Договора является немотивированным, то такой отказ неправомерен, поскольку условие Договора о запрете на односторонний отказ действительно независимо от правовой природы Договора.....	16
C. В связи с тем, что отказ Ответчика является неправомерным, он должен возместить Истцу убытки в размере 4,800,000.....	19
IV. ОТВЕТЧИК ДОЛЖЕН ВОЗМЕСТИТЬ ИСТЦУ СУММЫ ЗАРАБОТНОЙ ПЛАТЫ ПО ТРУДОВОМУ ДОГОВОРУ МЕЖДУ ИСТЦОМ И РАБОТОДАТЕЛЕМ	20
A. Присутствуют все условия для взыскания убытков.....	20
B. Данные убытки не являются косвенными	26
СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ	28

I. ФАКТИЧЕСКИЕ ОБСТОЯТЕЛЬСТВА ДЕЛА



II. СПИСОК ИСПОЛЬЗУЕМЫХ СОКРАЩЕНИЙ

ИСТЕЦ	Анна Хлопкова
ОТВЕТЧИК	ООО "Кондитеры Столицы"
СОСТАВ АРБИТРАЖА	Состав арбитража, сформированный для рассмотрения спора между Истцом и Ответчиком, администрируемом Арбитражной Ассоциацией
АРБИТРАЖНАЯ АССОЦИАЦИЯ	Ассоциация участников по содействию в развитии третейского разбирательства, зарегистрированная в России, г. Москва
ДОГОВОР О ПРОДВИЖЕНИИ	Договор о продвижении тортов "Хлопкова", заключенный между Истцом и Ответчиком 16 мая 2018 г.
ТРУДОВОЙ ДОГОВОР	Трудовой договор от 15 января 2018 г., заключенный между Истцом и Работодателем
РАБОТОДАТЕЛЬ	ООО "Первый театр"
ТОРТЫ	Торты "Хлопкова"
ПИСЬМО ОБ ОТКАЗЕ ОТ ДОГОВОРА О ПРОДВИЖЕНИИ	Письмо Ответчика от 10 октября 2018 г., которым Истец был уведомлен об отказе Ответчика от Договора о продвижении
ПИСЬМО О РАСТОРЖЕНИИ ТРУДОВОГО ДОГОВОРА	Письмо Работодателя от 5 октября 2018 г., которым Истец был уведомлен о расторжении Трудового договора
ПДАУ	Постоянно действующее арбитражное учреждение
РЕКОМЕНДАЦИИ	Рекомендации Ассоциации международного права по вопросам <i>lis pendens</i> и арбитража (International Law Association Recommendations)

	on lis pendens and Arbitration), утвержденные на 72-й конференции 4 - 8 июня 2006 г.
ПОСТАНОВЛЕНИЕ ПЛЕНУМА ВАС РФ № 16 от 14.03.2014	ПП ВАС РФ № 16

ПРОЦЕССУАЛЬНАЯ ЧАСТЬ

В рамках изложения доводов по процессуальной части дела Истцом будут представлены возражения по доводам Ответчика (1) об отсутствии у Состава арбитража компетенции в отношении настоящего спора, а также (2) о необходимости приостановления настоящего арбитражного разбирательства.

КРАТКОЕ ИЗЛОЖЕНИЕ АРГУМЕНТОВ

I. Состав арбитража обладает компетенцией на рассмотрение данного спора

Во-первых, арбитражное соглашение не устанавливает обязательный претензионный порядок урегулирования спора.

Во-вторых, даже в если Состав арбитража признает, что арбитражным соглашением установлен обязательный претензионный порядок, это не может быть основанием для признания отсутствия у Состава арбитража компетенции в рамках настоящего спора, т.к. из действий Ответчика не усматривается намерение урегулировать спор в претензионном порядке.

В-третьих, требование о взыскании убытков в виде недополученной заработной платы может быть рассмотрено Составом арбитража, так как оно вытекает из Договора о продвижении и по своей природе является гражданско-правовым

II. Настоящее арбитражное разбирательство не подлежит приостановлению

Во-первых, в применимом праве не установлены основания для приостановления настоящего разбирательства.

Во-вторых, даже если Состав арбитров придет к выводу о наличии оснований для приостановления разбирательства, оно не должно быть приостановлено в соответствии с доктриной *lis pendens*.

I. СОСТАВ АРБИТРАЖА ОБЛАДАЕТ КОМПЕТЕНЦИЕЙ НА РАССМОТРЕНИЕ ДАННОГО СПОРА

1. Состав арбитража обладает компетенцией на рассмотрение настоящего спора ввиду того, что (а) арбитражное соглашение не устанавливает обязательный претензионный порядок урегулирования спора; (b) даже если Состав арбитража признает, что арбитражным соглашением установлен обязательный

претензионный порядок, это не может быть основанием для признания отсутствия у Состава арбитража компетенции, т.к. из действий Ответчика не усматривается намерение урегулировать спор в претензионном порядке; (с) требование о взыскании убытков в виде недополученной заработной платы может быть рассмотрено Составом арбитража, так как оно вытекает из Договора о продвижении и по своей природе является гражданско-правовым.

А. Обязательный претензионный порядок урегулирования спора не установлен арбитражным соглашением

2. Вопрос компетенции Состава арбитража решается на основании арбитражной оговорки, включенной в ст. 10 Договора о продвижении, которая устанавливает:

"10.1 Стороны настоящего Договора соглашаются с тем, что любой спор, разногласие или требование, возникающие из или касающиеся настоящего Договора либо его заключения, нарушения, прекращения его действия или его недействительности подлежат разрешению следующим образом:

(i) В случае возникновения какого-либо спора, разногласия или требования из или касающегося настоящего Договора либо его заключения, нарушения, прекращения его действия или его недействительности, такой спор будет решаться представителями Сторон Договора путем переговоров в течение 30 дней с даты возникновения спора"

(ii) В случае невозможности разрешения возникшего спора посредством переговоров, такой спор подлежит разрешению посредством арбитража (...)

[выделено представителем]

3. Истец считает, что так как в п. 10.1 (i) не согласованы обязательные элементы процедуры досудебного урегулирования спора, он устанавливает лишь возможность досудебного урегулирования спора, а не обязательный претензионный порядок.

4. Практика российских арбитражных и третейских судов подтверждает доводы Истца о том что если стороны не регламентировали порядок совершения ими конкретных действий до обращения в суд, закрепленный в Соглашении порядок доарбитражного урегулирования споров ни по форме, ни по существу не может быть отнесен к обязательному претензионному порядку.

Решение МКАС при ТПП РФ от 30 сентября 2013 г. по делу №108/2011

Порядок досудебного урегулирования споров не содержит какой-либо регламентации совершения ими конкретных действий до обращения в МКАС, как-то: порядка организации переговоров, в т.ч. и руководителей сторон, места их проведения или порядка его согласования, временных сроков таких переговоров, порядка передачи неурегулированных споров руководителям сторон, порядка определения руководителями сторон места переговоров, а также способа фиксации результатов переговоров.

Изложенный порядок ... не может быть отнесен к обязательному претензионному порядку, т.к. сторонами не согласованы какие-либо обязательные элементы его процедуры....

Постановление Арбитражного суда Московского округа от 6 апреля 2011 г. по делу №А41-40064/09

договор четкого претензионного порядка не устанавливает, а содержит лишь общую формулировку об обязательности претензионного порядка без указания на форму претензии, на порядок, сроки ее направления и рассмотрения.

Решение МКАС при ТПП РФ от 14 декабря 2015 г. №182/2014

Из содержания (...) Договора не следует, что Договором предусмотрен претензионный порядок урегулирования споров, соблюдение которого является обязательным условием для передачи спора на разрешение в МКАС. (...) В Договоре лишь декларируется намерение сторон урегулировать споры мирным путем.

5. В Договоре о продвижении отсутствует регламентация обязательного претензионного порядка. Указанный в пп. (i) ст.10.1 Договора о продвижении досудебный порядок можно было бы признать обязательным только в том

случае, если бы он устанавливал, например, порядок организации переговоров, временные сроки переговоров, способ фиксации результатов переговоров, требования к форме претензии, порядку и срокам ее предъявления и рассмотрения. Оговорки о предарбитражных стадиях, сформулированные в необязательной форме, не являются препятствием для разбирательства, поскольку они не налагают определенных обязательств на стороны .

6. Толкование пп. (ii) ст.10.1 Договора о продвижении позволяет сделать вывод, что «невозможность разрешения спора» может возникнуть не только по результатам проведенных переговоров. В арбитражном соглашении установлена лишь возможность доарбитражного урегулирования спора, и в случае, если сторона полагает, что разрешить спор таким способом невозможно, она может обратиться непосредственно в третейский суд.
7. Следовательно, обращение Истца непосредственно в арбитраж без направления претензии Ответчику не нарушает пп. (i) п. 10.1 Договора о продвижении. Основания для принятия решения Составом арбитража об отсутствии компетенции отсутствуют.
8. Таким образом, Состав арбитража обладает компетенцией на рассмотрение настоящего спора.

В. Даже если Состав арбитража сочтет претензионный порядок установленным и не соблюденным, настоящий спор должен быть рассмотрен

9. Несоблюдение обязательного претензионного порядка не является безусловным основанием для прекращения арбитражного разбирательства, т.к. действия Ответчика свидетельствуют об отсутствии у него намерения урегулировать спор в досудебном порядке.
10. Назначение предарбитражной стадии состоит не в том, чтобы создавать препятствия на пути арбитража¹. В судебной практике² претензионный порядок урегулирования споров рассматривается в качестве способа, позволяющего добровольно без дополнительных расходов на уплату госпошлины со значительным сокращением времени восстановить нарушенные права и

¹ П.4 Обзора судебной практики Верховного Суда Российской Федерации N 4 (2015)

² Там же

законные интересы. Такой порядок урегулирования спора направлен на его оперативное разрешение и служит дополнительной гарантией защиты прав.

11. Согласно позиции Судебной коллегии ВС³, если из поведения ответчика не усматривается намерение добровольно и оперативно урегулировать возникший спор во внесудебном порядке, оставление иска без рассмотрения приведет к необоснованному затягиванию разрешения возникшего спора и ущемлению прав одной из его сторон. К аналогичным выводам приходят и другие арбитражные суды.

Определение Верховного суда РФ от 18.05.2018 по делу № А38-2183/2017

У ответчика отсутствовало намерение на исчерпание конфликта в досудебной процедуре. (...) поведение предпринимателя (...) свидетельствует об отсутствии согласия у него с требованиями, заявленными обществом в третейском суде, и направлено на защиту иной правовой позиции. Факт неполучения ответчиком претензии общества не привел к существенному нарушению его прав, так как он своими действиями (...) не продемонстрировал заинтересованность в урегулировании спора (...) во внесудебном порядке

Постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 5 сентября 2018 г. по делу № А57-3079/2018

Не усмотрев в поведении ответчика намерения добровольно урегулировать возникший спор, суд пришел к верному выводу о том, что в данном случае оставление иска без рассмотрения носит формальный характер, так как не способно достигнуть целей, которые имеет досудебное урегулирование спора, а, приведет к необоснованному затягиванию его разрешения и ущемлению прав одной из его сторон.

Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 6 октября 2014 г. по делу №А43-6301/2014

суд должен исходить из реальной возможности погашения конфликта между сторонами при наличии воли сторон к совершению соответствующих действий, направленных на разрешение спора. При наличии доказательств,

³ Там же

свидетельствующих о невозможности досудебного урегулирования спора, иск подлежит рассмотрению в суде.

Постановление Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 22 июня 2017 г. по делу №А32-33276/2016

Если стороны в период рассмотрения спора не предпринимают действий по мирному разрешению спора, а ответчик при этом возражает по существу исковых требований, то оставление иска без рассмотрения ввиду несоблюдения претензионного или иного досудебного порядка урегулирования спора будет носить формальный характер, так как не способно достигнуть целей, которые имеет досудебное урегулирование спора.

12. Ответчик по своей инициативе в одностороннем порядке расторгнул Договор, не предъявив претензию Истцу и не предпринимая попыток к мирному урегулированию возникших разногласий. Кроме того, Ответчик прекратил кампанию по продвижению тортов "Хлопкова"⁴, в настоящее время заявляет возражения в процессе и пытается затянуть процесс путем его приостановления.
13. В связи с тем, что действия Ответчика свидетельствуют об отсутствии у него намерения на мирное урегулирование спора, признание отсутствия компетенции у Состава арбитража будет носить формальный характер и лишит Истца права на защиту своих интересов по Договору о продвижении.
14. Доктриной подтверждается возможность обращения в арбитраж даже при невыполнении оговорки о доарбитражном урегулировании спора в случае невозможности урегулировать данный спор мирным путем:

"Оговорка о преарбитражной (претензионной) стадии не должна быть настолько обременительной, чтобы в реальности они приводить к отказу от защиты права стороны по договору⁵".

15. Иностранные суды также придерживаются позиции, что несоблюдение процедуры доарбитражного урегулирования спора не может приводить к отсутствию юрисдикции у арбитража. Так, в деле *Tang v Grant Thornton*

⁴ П.36 Фабулы

⁵ Содерлунд, К. Оговорки о многоуровневом (мультимодальном) разрешении споров//Международный коммерческий арбитраж. 2006.№ 3. С. 100 - 114

английский суд, признавая наличие компетенции на рассмотрение спора, подчеркнул, что *"доарбитражные процедуры не являлись исполнимыми предварительными условиями для передачи спора в арбитраж, поскольку не содержали достаточно четкого и определенного обязательства инициировать соответствующие предварительные процедуры"*⁶. Верховный суд Германии в двух делах рассматривал вопрос о последствиях нарушения сторонами доарбитражных процедур при инициировании арбитражного разбирательства и пришел к выводу, что нарушение таких процедур не влияет на компетенцию арбитража⁷.

16. Таким образом, даже если Состав арбитража признает установленный претензионный порядок обязательным, настоящий спор должен быть рассмотрен в связи с невозможностью его урегулирования в досудебном порядке.

С. Требование о взыскании убытков в виде недополученной заработной платы может быть рассмотрено Составом арбитража, так как оно по своей природе является гражданско-правовым

17. Довод Ответчика о том, что «Состав арбитража не вправе рассматривать правомерность расторжения трудового договора с Первым театром от 15 января 2018 года, поскольку трудовые споры не арбитрабельны»⁸ не состоятелен, т.к. Истец в настоящем разбирательстве не заявляет требований, основанных на Трудовом договоре с Первым театром.
18. Правовая природа требований, касающихся нарушения Договора о продвижении и требований о восстановлении на работе, различна. Требование Истца о взыскании убытков в виде неполученной заработной платы является гражданско-правовым, так как вытекает из нарушения Ответчиком обязательств по Договору о продвижении, а не из Трудового договора.

⁶ Обзор законодательной и судебной практики ряда иностранных государств, связанных с последствиями несоблюдения доарбитражных процедур/ Письмо Арбитражной Ассоциации от 15.05.2018 судье Верховного суда Н.В.Павловой в связи с рассмотрением дела № А38-2183/2017// URL: <https://arbitration.ru/press-centr/news/raa-predstavila-v-verkhovnyy-sud-novyuy-amikus/>

⁷ Там же.

⁸ Пп. b (ii) п.43 Фабулы дела

19. Таким образом, в соответствии со ст.10 Договора о продвижении, данный Состав арбитража обладает компетенцией на рассмотрение настоящего спора.

II. НАСТОЯЩЕЕ АРБИТРАЖНОЕ РАЗБИРАТЕЛЬСТВО НЕ ПОДЛЕЖИТ ПРИОСТАНОВЛЕНИЮ

20. Настоящее арбитражное разбирательство не подлежит приостановлению ввиду того, что (a) Регламент РАА не допускает возможности приостановления разбирательства; (b) даже если Состав арбитров придет к выводу о наличии оснований для приостановления разбирательства, оно не должно быть приостановлено в соответствии с доктриной *lis pendens*, так как:

(i) данное арбитражное разбирательство и процесс о восстановлении на работе не являются параллельными;

(ii) применение исключения из доктрины *lis pendens* неоправданно;

(iii) применение исключения из доктрины *lis pendens* может привести к причинению существенного ущерба Истцу

A. Регламент РАА не допускает возможности приостановления арбитражного разбирательства

21. Настоящее арбитражное разбирательство не подлежит приостановлению, т.к. Регламент РАА не допускает такую возможность.
22. Согласно пп.10 п.5 ст. 45 ФЗ "Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации"⁹, регламент постоянно действующего арбитражного учреждения должен включать "основания и порядок приостановления или прекращения арбитража". РАА является ПДАУ¹⁰, однако в его регламенте отсутствуют правила об основаниях и порядке приостановления арбитража.
23. Министерством юстиции осуществлялась проверка регламента РАА, им было оценено и отсутствие положений о приостановлении разбирательства. Следуя тому обстоятельству, что РАА получило статус ПДАУ единственным возможным

⁹ Федеральный закон от 29.12.2015 N 382-ФЗ (ред. от 25.12.2018) "Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации"

¹⁰ С.8 Фабулы дела (сноска 13)

выводом является вывод о том, что в Регламенте РАА отсутствуют положения о возможности приостановить разбирательство по настоящему спору.

24. Таким образом, настоящее арбитражное разбирательство не может быть приостановлено ввиду отсутствия в Регламенте РАА процедуры приостановления.

В. Даже если Состав арбитража придет к выводу о наличии оснований для приостановления разбирательства, оно не должно быть приостановлено

25. В связи с тем, что в применимом праве отсутствует регламентация процедуры приостановления разбирательства, Состав арбитража, в соответствии с п.2 ст.19 ФЗ "Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации" вправе осуществлять арбитраж таким образом, какой он посчитает надлежащим.

26. Вопросы приостановления третейского разбирательства в связи с наличием параллельного процесса в государственном суде рассмотрены в Рекомендациях Ассоциации Международного права по вопросам *lis pendens*, *res judicata* и арбитража¹¹ (далее – Рекомендации). В настоящем разбирательстве данный документ формально не носит обязательный характер, однако может быть применен, т.к. в нем отражены лучшие практики по рассматриваемому вопросу. Кроме того, российские ПДАУ принимают решения на основе правил, содержащихся в Рекомендациях¹². Применение Рекомендаций, как следует из Преамбулы, способствует "...эффективности проведения арбитражных разбирательств, признанию окончательности арбитражных решений...".

Решение МКАС при ТПП РФ от 17 декабря 2007 г. по делу №27/2007

*В соответствии с Рекомендациями Ассоциации международного права по вопросам *lis pendens* и арбитража, составу арбитража при рассмотрении ходатайства о приостановлении арбитражного разбирательства по основанию наличия другого ("параллельного") арбитражного разбирательства следует принять во внимание следующие обстоятельства:*

¹¹International Law Association Arbitration Recommendations on Lis Pendens and Res Judicata and Arbitration

¹² Решения МКАС по делам N 26/2007, 27/2007, 35/2007, 36/2007 и 37/2007 (решения МКАС по этим делам были вынесены 17 декабря 2007 г.).

1) имеет ли состав арбитража право на приостановление арбитражного разбирательства в соответствии с применимым правом

2) является ли исход другого параллельно ведущегося арбитражного разбирательства существенным для настоящего арбитражного разбирательства;

3) не будет ли причинен существенный ущерб стороне, которая возражает против приостановления арбитражного разбирательства (пункт 6 Рекомендаций).

Решение МКАС при ТПП РФ от 30 октября 2014 г. по делу №161/2013

Требования, заявленные Ответчиком в немецком суде, не совпадают с предметом настоящего арбитражного разбирательства, как не совпадают и стороны арбитражного разбирательства. Ответчиком не представлены убедительные доказательства того, что исход судебного разбирательства в немецком суде имеет существенное значение для исхода настоящего арбитражного разбирательства.

Решение МКАС при ТПП РФ от 25 декабря 2015 г. по делу №121/2015

МКАС при ТПП РФ считает, что, имея в данном случае формальное право на приостановление разбирательства ..., состав арбитража обязан продолжить разбирательство, поскольку, ...

2) неизбежное в случае приостановления затягивание разбирательства может привести к значительному материальному ущербу для Истца

(i) Данное арбитражное разбирательство и процесс о восстановлении на работе не являются параллельными

27. Рекомендации устанавливают 2 основания для приостановления разбирательства: (а) по общему правилу - наличие параллельных процессов; (б) в качестве исключения в определенных случаях – наличие непараллельных взаимосвязанных процессов.

28. Пунктом 1 Рекомендаций установлены критерии для установления "параллельных" процессов:

- 1) Совпадают стороны споров
 - 2) Совпадают предмет и основание исков
 - 3) Один из исков предъявлен раньше, чем другой
29. В настоящем деле, в силу доктрины *lis pendens*, отсутствуют основания для признания процессов в третейском и государственном суде "параллельными", т.к. не соблюдается совокупность указанных критериев^{13 14}:
- 1) сторонами арбитражного разбирательства являются: Истец – Анна Хлопкова и Ответчик - ООО "Кондитеры Столицы"; сторонами судебного процесса о восстановлении на работе являются: Истец – Анна Хлопкова и Ответчик – ООО "Первый театр";
 - 2) предметом иска в арбитражном разбирательстве является взыскание убытков в виде платы по Договору о продвижении и в виде заработной платы, в государственном суде - восстановление на работе; основанием иска в арбитражном разбирательстве являются положения Договора о продвижении и соответствующие нормы гражданского законодательства¹⁵, в государственном суде – положения Трудового договора, нормы трудового и гражданского процессуального законодательства.
30. Таким образом, иск о взыскании убытков по Договору о продвижении и иск о восстановлении на работе не являются параллельными.
- (ii) Применение правила о приостановлении непараллельного процесса недопустимо**
31. В п.6 Рекомендаций установлено исключение, согласно которому арбитраж вправе удовлетворить заявление стороны о приостановлении разбирательства,

¹³ Ф. Перре (F. Perret) отмечает, что "доктрина *lis pendens* не может быть применима в отношении дела, рассматриваемого в государственном суде и арбитраже, несмотря на совпадение сторон и идентичность требований ввиду отсутствия равных юрисдикционных полномочий" - Perret F. Parallel Actions Pending before an Arbitral Tribunal and a State Court: the Solution under Swiss Law//Arbitration International. 2000. P. 336.

¹⁴ Кристер Содерлунд (C. Soderlund) указывает, что "в отношениях между судебными и арбитражными разбирательствами не может существовать ситуации, в которой была бы применима доктрина *lis pendens*"! Асосков А.В. Комментарий к Рекомендациям Ассоциации международного права о применении доктрин *lis pendens* и *res judicata* в отношении арбитража: основные положения и перспективы использования в российской практике// Международный коммерческий арбитраж. 2008. № 2. С. 74 – 98

¹⁵ Данные нормы изложены в позиции по материально-правовым вопросам

даже если параллельный процесс касается иного предмета спора и ведется с участием лиц, не участвующих в данном арбитражном разбирательстве. Применение данного исключения возможно только в целях:

- 1) избежания вынесения противоречащих друг другу решений
- 2) предотвращения дорогостоящего дублирования разбирательств
- 3) защиты сторон от применения недобросовестных тактик.

32. Истец считает применение данного исключения недопустимым.

33. Во-первых, вынесение противоречащих друг другу решений государственным судом и Составом арбитража невозможно, т.к. в данных двух процессах предъявлены различные исковые требования

34. Во-вторых, одновременное рассмотрение данных двух процессов не приведет к дорогостоящему дублированию разбирательств. Рассмотрение иска в государственном суде не предполагает взимание иных сборов, помимо госпошлины.

35. В-третьих, Истец не находит обстоятельств, которые свидетельствовали бы о возможности применения сторонами недобросовестных тактик.

(iii) Приостановление разбирательства может привести к причинению существенного ущерба Истцу

36. Согласно п.6 Рекомендаций, применение исключения из общего правила доктрины *lis pendens* о параллельных процессах возможно, только если соблюдаются 3 условия:

- 1) состав арбитража не лишен права приостановить разбирательство в соответствии с применимым правом;
- 2) состав арбитража убежден в том, что исход параллельного процесса имеет существенное значение для исхода текущего разбирательства;
- 3) состав арбитража убежден в том, что стороне, выступающей против приостановления разбирательства, не будет причинен существенный ущерб в результате приостановления текущего разбирательства.

37. Во-первых, в применимом праве отсутствуют положения, прямо допускающие приостановление арбитражного разбирательства Составом арбитража. Согласно пп.10 п.5 ст. 45 ФЗ "Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации"¹⁶, регламент постоянно действующего арбитражного учреждения должен включать «основания и порядок приостановления или прекращения арбитража». РАА является постоянно действующим арбитражным учреждением¹⁷, однако в его регламенте отсутствуют правила об основаниях и порядке приостановления арбитража. Следовательно, для арбитражных разбирательств, администрируемых РАА, не предусмотрена процедура приостановления.
38. Во-вторых, исход "параллельного" процесса (процесса о восстановлении на работе) не имеет существенное значение для исхода настоящего разбирательства, т.к. требования, заявленные в настоящем разбирательстве, вытекают из нарушения Договора о продвижении, а не из факта увольнения Истца.
39. В-третьих, в случае приостановления настоящего разбирательства Истцу может быть причинен существенный ущерб, т.к. рассмотрение процесса о восстановлении на работе может затянуться на длительный срок, что подтверждается практикой российских судов (некоторые трудовые споры о восстановлении на работе рассматриваются более полугода).

СУДЕБНЫЙ АКТ	ДАТА ПОДАЧИ ИСКА	ДАТА ПРИНЯТИЯ РЕШЕНИЯ
Решение Тушинского районного суда г. Москвы от 06 марта 2019 г. по делу №02-0127/2019	11.07.2018	06.03.2019
Решение Басманного районного суда г. Москвы	13.07.2018	25.01.2019

¹⁶ Федеральный закон от 29.12.2015 N 382-ФЗ (ред. от 25.12.2018) "Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации"

¹⁷ С.8 Фабулы дела (сноска 13)

от 25 января 2019 г. по делу №02-0160/2019		
Решение Гагаринского районного суда г. Москвы от 27 февраля 2019 г. по делу № 02-0906/2019	26.07.2018	27.02.2019
Решение Мещанского районного суда г. Москвы от 13 марта 2019 г. по делу №02-1167/2019	29.10.2018	13.03.2019

40. Из представленной таблицы видно, что процесс рассмотрения спора в одной лишь первой инстанции может затянуться на достаточно длительное время.
41. В рамках настоящего спора также существует риск длительной задержки рассмотрения иска о восстановлении на работе. Согласно ч.2 ст.154 ГПК РФ, дела о восстановлении на работе рассматриваются и разрешаются до истечения месяца со дня принятия заявления к производству. Иск о восстановлении на работе был подан Истцом 1 ноября 2018 года¹⁸, разбирательство в суде первой инстанции все еще продолжается, несмотря на то что срок рассмотрения дела уже значительно превышен.
42. Таким образом, отсутствуют необходимые правовые и фактические основания для приостановления настоящего арбитражного разбирательства.
43. Истец просит Состав арбитража отклонить ходатайство Ответчика о приостановлении производства по настоящему делу.

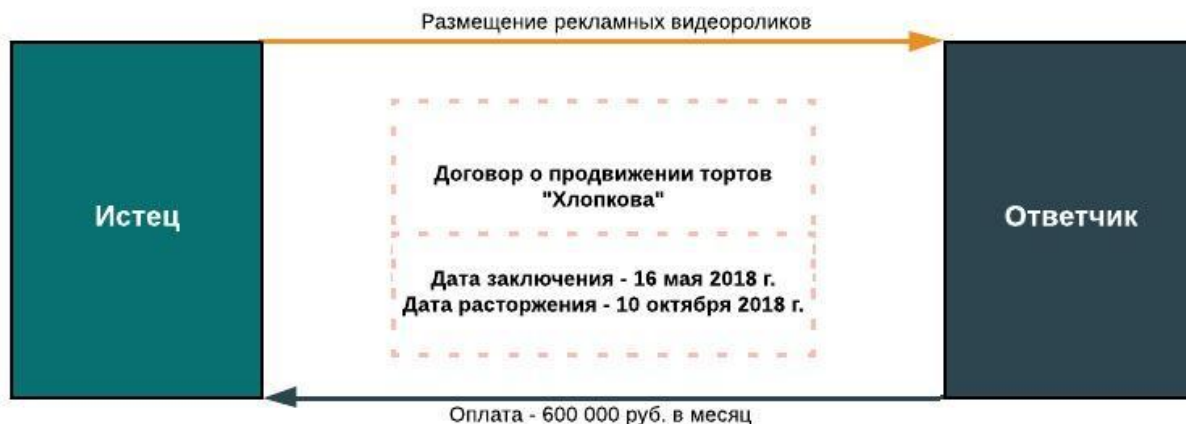
На основании вышеизложенного, Истец просит Состав арбитража:

- (1) Вынести решение о наличии у Составы арбитража компетенции в отношении настоящего спора;
- (2) Отказать Ответчику в удовлетворении ходатайства о приостановлении настоящего арбитражного разбирательства.

¹⁸ П.11 Разъяснений организационного комитета по вопросам участников

МАТЕРИАЛЬНАЯ ЧАСТЬ

II. ОТВЕТЧИК ДОЛЖЕН ВОЗМЕСТИТЬ ИСТЦУ УБЫТКИ В СВЯЗИ С НЕПРАВОМЕРНЫМ РАСТОРЖЕНИЕМ ДОГОВОРА



44. Обстоятельства дела не позволяют однозначно установить правовую природу отказа Ответчика от договора: Ответчик, с одной стороны, заявляет о расторжении договора в связи с невыполнением ключевых обязательств по договору (мотивированный отказ)¹⁹ и, с другой стороны, ссылается на правило ст. 782 ГК РФ, устанавливающей право на немотивированный отказ от договора. Тем не менее, Истец считает, что, независимо от правовой природы отказа от Договора, Ответчик не имел права на такой отказ, поскольку он является неправомерным, и соответствующие убытки должны быть возмещены Истцу. Кроме этого, в соответствии с Фабулой дела стороны по-разному квалифицируют данный Договор о продвижении²⁰, однако, по мнению Истца, отказ Ответчика является неправомерным вне зависимости от того, заключен между сторонами договор подряда, услуг или смешанный договор.

A. Мотивированный отказ Ответчика является неправомерным, так как Истец надлежащим образом исполнял обязательства по договору

- 44 В соответствии со ст. 2 Договора между Истцом и Ответчиком исполнитель обязуется: 1) употреблять в пищу ежедневно один торт "Хлопка"; 2) осуществлять регулярную видеосъемку употребления в пищу торта;

¹⁹ Приложение 26 Фабулы

²⁰ П. 40 и п. 43 Фабулы.

3) осуществлять регулярное распространение видеороликов потребления в пищу торта в своих социальных сетях.

45. Истец на протяжении более 5 месяцев надлежащим образом исполнял указанные обязательства. Ответчик до направления письма о расторжении договора никаких претензий к исполнению Истцом обязательств не предъявлял.
46. Довод Ответчика о том, что расторжение Договора вызвано увеличением веса Истца в связи с несоблюдением им режима питания²¹, следует признать несостоятельным, так как в соответствии с положениями Договора у Истца не было обязанности поддерживать определенный вес или соблюдать установленный режим питания.
47. Следовательно, Истец не допускал нарушения ключевых обязательств по договору с Ответчиком.
48. В случае отсутствия оснований для мотивированного отказа от договора суды либо признают такой отказ неправомерным²², либо переквалифицируют мотивированный отказ в немотивированный²³.

В. Если отказ Ответчика от Договора является немотивированным, то такой отказ неправомерен, поскольку условие Договора о запрете на односторонний отказ действительно независимо от правовой природы Договора

49. Если между Истцом и Ответчиком заключен договор подряда, то условие о запрете на односторонний отказ от договора действительно в соответствии со ст. 717 ГК РФ.
50. Согласно ст. 717 ГК РФ если иное не предусмотрено договором подряда, заказчик может в любое время до сдачи ему результаты работы отказаться от исполнения договора, уплатив подрядчику часть установленной цены пропорционально части работы, выполненной до получения извещения об отказе заказчика от исполнения договора. Заказчик также обязан возместить подрядчику убытки, причиненные прекращением договора подряда, в пределах

²¹ Пп. iii п. 43 Фабулы

²² Определение Верховного Суда РФ от 27.03.2018 № 305-ЭС17-19009 // СПС КонсультантПлюс

²³ Постановление Президиума ВАС РФ от 23.09.2008 № 5103/08 № А21-4959/2004 // СПС КонсультантПлюс

разницы между ценой, определенной за всю работу, и частью цены, выплаченной за выполненную работу.

51. Следовательно, условие о запрете одностороннего отказа может быть включено в договор подряда, в связи с чем отказ Ответчика от договора является неправомерным.
52. В случае если уважаемый состав арбитража сочтет, что стороны заключили договор оказания услуг, то односторонний отказ от договора также нельзя признать правомерным.
53. В соответствии с п. 1 ст. 782 ГК РФ заказчик вправе отказаться от исполнения договора возмездного оказания услуг при условии оплаты исполнителю фактически понесенных им расходов.
54. В п. 3.3 ст. 3 Договора установлено, что в течение срока действия настоящий Договор не подлежит расторжению в одностороннем порядке одной из Сторон.
55. В ПП ВАС РФ № 16 указано, что положения ст. 782 ГК РФ в отношении одностороннего отказа сторон от договора являются диспозитивными.²⁴
56. В соответствии с абз. 2 п. 4 ст. 421 ГК РФ норма является диспозитивной в случаях, когда условие договора предусмотрено нормой, которая применяется постольку, поскольку соглашением сторон не установлено иное. В таком случае стороны могут своим соглашением исключить ее применение либо установить условие, отличное от предусмотренного в ней. Так, в ПП ВАС №16 установлено, что стороны вправе установить соглашением иной режим.
57. Соответствующее разъяснение Пленума ВАС РФ №16 о диспозитивности ст. 782 ГК РФ повлияло на судебную практику в отношении квалификации договорных условий, устанавливающих отличное от закрепленного в ст. 782 ГК РФ правило²⁵.
58. Более того, после вступления в силу ПП ВАС №16, отсутствуют дела, где бы суды признавали недействительным условие о запрете одностороннего отказа в договоре оказания услуг.

²⁴ П. 4 Постановления Пленума ВАС РФ №16 от 14.03.2014 «О свободе договора и ее пределах»

²⁵ Постановления Арбитражного суда Поволжского округа от 28.04.2015 № Ф06-21783/2013 по делу № А65-14576/2014; ФАС Поволжского округа от 10.06.2014 по делу № А72-4282/2013; Арбитражного суда Северо-Западного округа от 14.11.2014 по делу № А56-3638/2014.

59. В доктрине норму об одностороннем отказе ст. 782 ГК РФ так же рассматривают как диспозитивную, позволяющую в том числе включить в договор условие о недопустимости немотивированного отказа заказчика от договора²⁶.
60. В случае, если уважаемый Состав арбитража квалифицирует рассматриваемый договор как договор оказания услуг, односторонний отказ заказчика нельзя будет признать правомерным.
61. Кроме этого, Ответчик не может ссылаться на недействительность условия о запрете одностороннего отказа, так как сам включил его в договор
62. Ответчик является крупной коммерческой организацией, то есть профессиональным участником гражданского оборота, который, исходя из своей деятельности, нередко заключает договоры, направленные на увеличение продаж своей продукции, а следовательно, должен понимать правовую квалификацию условий таких договоров.
63. По мнению Ответчика, как это указано в пп. iii п. 43 Фабулы, ст. 782 ГК РФ является императивной. В таком случае, при включении в Договор положения о запрете одностороннего отказа Ответчик либо имел ввиду договор подряда, позволяющий включить соответствующее условие, либо рассматривал Договор как договор оказания услуг и, зная о недействительности условия о запрете немотивированного одностороннего отказа от договора, включил его в договор.
64. Во втором случае суды, опираясь на п. 4 ст. 1 ГК РФ, ст. 10 ГК РФ, лишают возможности ссылаться на определенные запреты в законодательстве и признают недобросовестными организации, которые являются профессиональными участниками в определенной деятельности, в связи с чем осведомлены о правовых последствиях своих действий²⁷. В этой связи Истец просит уважаемый Состав арбитража применить эстоппель в силу недобросовестного и противоречивого поведения Ответчика.

²⁶ Карапетов А.Г., Бевзенко Р.С. Комментарий к нормам ГК об отдельных видах договоров в контексте Постановления Пленума ВАС РФ «О свободе договора и ее пределах» // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 9. 2014.

²⁷ Определение Судебной коллегии по экономическим спорам ВС РФ от 20.06.2015 № 307-ЭС15-1642 по делу № А21-10221/2013; Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 15.09.2017 № Ф09-4177/17; Постановление Президиума ВАС от 13.12.2011 № 10473/11.

65. Таким образом, одностороннее расторжение Ответчиком договора не может быть признано правомерным.

С. В связи с тем, что отказ Ответчика является неправомерным, он должен возместить Истцу убытки в размере 4,800,000

66. Односторонний отказ от договора является односторонней сделкой²⁸. Если односторонний отказ от договора совершен тогда, когда это не предусмотрено законом, иным правовым актом или соглашением сторон или не соблюдены требования к их совершению, то по общему правилу такой односторонний отказ от исполнения обязательства не влечет юридических последствий, на которые оно было направлено²⁹.

67. Таким образом, поскольку как мотивированный, так и немотивированный отказ Ответчика от договора является неправомерным, постольку отказ Ответчика не влечет юридических последствий, на которые он был направлен.

68. В таком случае Ответчик наряду с Истцом должен либо продолжать исполнение обязательств по договору, либо возместить убытки взамен исполнения обязательства в натуре в соответствии с п. 2 ст. 396 ГК РФ.

69. Однако в связи с тем, что отказ Ответчика от договора хотя и не влечет юридических последствий, но он позволяет говорить об утрате Ответчиком интереса к дальнейшему исполнению договора.

70. Более того, об утрате Ответчиком интереса также свидетельствует изменение им рекламной компании, а именно переименование торта и прекращение позиционирования тортов как низкокалорийной продукции³⁰.

71. Таким образом, учитывая, что Ответчик не собирается продолжать исполнение договора, он должен возместить Истцу убытки взамен исполнения в соответствии с п. 2 ст. 396 ГК РФ.

²⁸ п. 50 Постановления Пленума ВС РФ от 23.06.2015 № 25 // СПС КонсультантПлюс.

²⁹ п. 12 Постановления Пленума ВС РФ от 22.11.2016 № 54 // СПС КонсультантПлюс

³⁰ п. 36 Фабулы

IV. ОТВЕТЧИК ДОЛЖЕН ВОЗМЕСТИТЬ ИСТЦУ СУММЫ ЗАРАБОТНОЙ ПЛАТЫ ПО ТРУДОВОМУ ДОГОВОРУ МЕЖДУ ИСТЦОМ И РАБОТОДАТЕЛЕМ



В рамках изложения доводов по вопросу взыскания суммы заработной платы по трудовому договору Истцом будут представлены следующие аргументы: (1) В спорных правоотношениях присутствуют все условия для взыскания убытков (2) данные убытки не являются косвенными, поэтому подлежат взысканию.

А. Присутствуют все условия для взыскания убытков.

72. 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 упущенная выгода. Упущенная выгода – это неполученные доходы, которые лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено.
73. Статья 393 ГК РФ устанавливает, что лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков, если законом или договором не предусмотрено возмещение убытков в меньшем размере. Возмещение убытков в полном размере означает, что в результате их возмещения кредитор должен быть поставлен в положение, в котором он находился бы, если бы обязательство было исполнено надлежащим образом.
74. В силу ст. 15, 393, 401, ГК РФ условием возмещения убытков является совокупность следующих обстоятельств:
 - А) Наличие убытков;
 - Б) Противоправность действий Ответчика;
 - В) Причинно-следственная связь.
 Вина в данном случае не является необходимым элементом, так как Ответчик является предпринимателем.

I. Наличие убытков

75. У Истца возникла упущенная выгода в размере неполученной суммы заработной платы. В связи с нарушением Ответчиком положений договора Истец не смог исполнить свои обязанности по трудовому договору, поскольку перестал соответствовать обусловленным спецификой профессии стандартам. Размер упущенной выгоды составляет: 25 500 000 рублей³¹, поскольку данную сумму Истец бы получил, если бы контрагент в лице Ответчика надлежаще исполнил свое обязательство³².

II. Противоправность

76. Противоправность действий ответчика очевидна, поскольку Ответчик прямо нарушил положения договора³³.

77. Ответчик доставлял торты, не соответствующие требованиям к их калорийности, изложенным в Договоре, тем самым нарушив положения договора.

78. Как будет указано ниже, единственной причинной увеличения веса Истца могли являться только поставленные Ответчиком торты. Следовательно, исходя из положений Договора о продвижении и суммарной калорийности пищи, которую употребляла Истец, можно сделать один единственный вывод, что Ответчиком были нарушены положения Договора о продвижении в части требований о калорийности тортов.

III. Причинно-следственная связь

79. Между Ответчиком и Истцом был заключен договор, в соответствии с которым Ответчик должен был доставлять ежедневно один низкокалорийный торт "Хлопкова" весом не более 400 грамм и не более 400 калорий³⁴.

80. В данном случае убытки являются объективным следствием нарушения положений Договора. Причинно-следственная связь между убытками и

³¹ Приложение к фабуле 20. Трудовой договор Анны Хлопковой с Первым театром от 15 января 2018 года.

³² Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 16.05.2018 N 307-ЭС17-22975 по делу N А21-7047/2016.

³³ Ст. 2 Приложения 7 Фабулы

³⁴ Статья 1.1.1 Договора. С. 29 Фабулы.

противоправным поведением должника должна быть установлена с разумной степенью достоверности³⁵.

81. В доктрине под разумной степенью достоверности понимается стандарт доказывания "баланс вероятностей"³⁶. Стандарт доказывания должен быть умеренным и суд не должен требовать абсолютно достоверных доказательств³⁷.
82. Истцу на протяжении 8 лет удавалось поддерживать вес в 48 кг³⁸. В статье журнала "Сплетни мира искусств" также указано, что "прима Первого театра славилась своей фигурой. Анне Хлопковой завидовали все. Никто так и не смог разгадать секрет ее стройности. Многие говорили, что она держит себя на жесточайших диетах и посещает персональные тренировки в одном из известнейших фитнес-клубов России"³⁹.
83. Общеизвестным является факт о том, что строгое поддержание веса является необходимым условием осуществления балеринами профессиональной деятельности. Кроме этого, на встрече с представителем Ответчика Истец указывал на необходимость поддержания определенного веса в связи со спецификой её профессии, в связи с чем Истец осуществляет расчет своей диеты так, что на один продукт весом 100 грамм приходится не более 120 калорий, а ежедневно Истец потребляет не более 1800 калорий⁴⁰.
84. Следовательно, при поступлении в рацион Истца новой продукции, будет произведен расчет новой диеты с учетом калорийности нового продукта, чтобы ежедневное потребление калорий не превышало 1800. Осознавая важность веса для осуществления профессиональной деятельности, Истец поддерживала свой вес на протяжении 8 лет и нет сведений, позволяющих утверждать, что она пренебрегала этой диетой или начала ей пренебрегать с момента исполнения договора с Ответчиком.

³⁵ Постановление Верховного Суда РФ от 24.03.2016 № 7

³⁶ В.В. Байбак. Новая редакция ст. 393 ГК РФ // Теория и практика. Договорное и обязательственное право (общая часть): постатейный комментарий к статьям 307–453 Гражданского кодекса Российской Федерации / Отв. ред. А.Г. Карапетов. – М.: М-Логос, 2017. С. 641-642.

³⁷ П. 14. Постановления Пленума ВС РФ от 23 июня 2015 г. №25.

³⁸ п. 14 Фабулы

³⁹ Приложение 24 Фабулы

⁴⁰ п. 14 Фабулы

85. Сведений об изменении рациона Истца, помимо потребления тортов "Хлопкова", а также о заболеваниях или отклонениях, которые могли бы спровоцировать резкое увеличение веса, в протоколе медицинского осмотра не представлено⁴¹.
86. Увеличение веса на 8 кг за 4 месяца физиологически крайне затруднительно в условиях регулярных физических нагрузок профессиональных балерин и строгой диеты⁴². В среднем у балерин на день приходится одна тренировка, две-три репетиции и непосредственно выступление⁴³. В общей сумме продолжительность интенсивной физической активности составляет порядка 4-5 часов. В среднем за этот промежуток времени балериной расходуется 2000-2500 ккал⁴⁴. Таким образом, чтобы поправиться Истцу нужен был значительный профицит калорий, приблизительно равный 3000-35000 калориям в день. Потребить такое количество продуктов, учитывая калорийность обычного рациона Истца, достаточно затруднительно, принимая во внимание физиологический объем желудка. Следовательно, в торте содержалось значительно большее количество калорий, и Истец не мог знать, что превышает свою стандартную норму, поскольку наполняемость желудка была той же, что и в обычных условиях ее жизнедеятельности.
87. Истец не мог самостоятельно зафиксировать изменение веса, так как последнее измерение веса произошло в июне 2018 года⁴⁵.
88. Более того, в соответствии с п. 36 Фабулы, Ответчик прекратил позиционирование тортов как низкокалорийной продукции, позволяющей не набирать лишний вес. Данное обстоятельство также свидетельствует о том, что торты не являлись низкокалорийными.

⁴¹ Приложение 18

⁴² П. 14 Фабулы

⁴³ Обычай делового оборота. Подтверждение мы можем найти в многочисленных интервью с различными артистами, а также в репертуарах крупнейших театров Москвы.

1) Чем живут, что едят и как тренируются балерины: рассказывает солистка Большого театра // Ваш модный журнал URL: <https://www.wmj.ru/stil-zhizni/kultura/kak-prohodit-den-u-baleriny-rasskazyvaet-solistka-bolshogo-teatra-ana-turazashvili.htm> (дата обращения: 15.03.2019).

2) Блог балерины: распорядок дня // Glamour URL: https://www.glamour.ru/beauty_health/practice/91538_blog_baleriny_rasporyadok_dnya (дата обращения: 15.03.2019)

⁴⁴ Занятия балетом: расход калорий (при весе в 48 кг) // Береги фигуру URL: <https://beregifiguru.ru/Расход/Калории/Занятия-балетом> (дата обращения: 15.03.2019).

⁴⁵ П. 45 Разъяснений

89. Следовательно, единственной причиной набора веса Истцом могли быть только неверные исходные данные относительно калорийности тортов, что не позволило составить верную стратегию диеты.
90. При доказывании причинно-следственной связи суды также обращаются к критерию предвидимости убытков, как, например в Определении Верховного Суда РФ от 30.11. 2017 и других судебных актах⁴⁶. Указанный критерий раскрывается в том числе в 7.4.4. Принципов УНИДРУА 2016 и статье 74 CISG.
91. Критерий предвидимости означает, что убытки, возникновение которых в результате возможного нарушения должник не мог разумно ожидать в момент заключения договора, не подлежат взысканию. Непредвидимость размера убытков в данном случае не может являться основанием для освобождения от ответственности, поскольку предвидимость должна относиться к характеру и (или) типу ущерба.
92. В настоящем споре Ответчик в момент заключения договор был осведомлен о деятельности Истца, которая связана с необходимостью постоянного поддержания определенного веса, неподдержание которого может привести к потере возможности заниматься профессиональной деятельностью.
93. Кроме этого, само включение в договор требований к размеру и калорийности торта свидетельствует о важности точной информации относительно калорийности торта для Истца.
94. Следовательно, Ответчик не мог не предвидеть, что увеличение веса по причине предоставления неверной информации о калорийности тортов может крайне негативно отразиться на профессиональной деятельности балерины.
95. При установлении причинно-следственной российские суды используют тест, напоминающий английский "but for ". Суды указывают что, "прямая причинная связь имеет место тогда, когда в цепи последовательно развивающихся событий между противоправным поведением лица и убытками не существует каких-либо обстоятельств, имеющих значение для гражданско-правовой

⁴⁶ Определение Верховного Суда РФ от 30.11.2017 по делу № 307-ЭС17-9329, А13-4150/2015; Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 28.03.2018 № 09АП-4536/2018 по делу № А40-174582/17/; Постановление Десятого арбитражного апелляционного суда от 30.05.2018 № 10АП-5916/2018 по делу № А41-839133/17.

- ответственности"⁴⁷. Представляется целесообразным рассмотреть применение данного теста на требование Истца к Ответчику.
96. Иного обстоятельства, имеющего значение для гражданско-правовой ответственности, не было. Тем не менее, Ответчик утверждает, что увеличение веса произошло в связи с тем, что Истец заедала торты пельменями, а не запивала водой, как было рекомендовано⁴⁸.
97. Необходимо обратить внимание на то, что публикация, на которую ссылается Ответчик⁴⁹, не свидетельствует о том, что Истец употреблял пельмени, нарушая тем самым режим питания.
98. Более того, даже если допустить, что в тот момент Истец употребляла пельмени, нет никаких доказательств, позволяющих утверждать о регулярном употреблении Истцом данной продукции или о том, что Истец не учитывал калорийность данного продукта при расчете дневной нормы калорий. Также не доказано, что на 100 грамм данных пельменей приходилось более 120 калорий. Существуют различные разновидности пельменей (с овощным наполнителем или диетическим мясом, изготовленные из безглютеновой муки и т.д.), калорийность которых не превышает 120 ккал на 100г. Кроме того, нет достоверных доказательств употребления пельменей именно с майонезом, т.к. существует многообразие диетических соусов такой же консистенции и цвета, как на фото в публикации. Подобная продукция на 100 грамм содержит менее 100 калорий.⁵⁰
99. В связи с этим довод ответчика о том, что увеличение веса Истца является последствием нарушения режима питания в связи с регулярным употреблением пельменей, следует признать несостоятельным.
100. Отсутствие иных доводов Ответчика относительно обстоятельств, имеющих значение для гражданско-правовой ответственности, свидетельствует о том, что

⁴⁷ Постановление Арбитражного суда Московского округа от 10.03.2015 № Ф05-17348/2014 по делу № А40-32230/14; Постановление Арбитражного суда Центрального округа от 03.07.2018 № Ф10-2405/2018 по делу № а14-16972/2012. П. 5 Постановления Верховного Суда РФ от 24.03.2016 № 7.

⁴⁸ пп. iii п. 43 Фабулы.

⁴⁹ Приложение 14 Фабулы.

⁵⁰ Например, сингапурские пельмени дамплинги с овощами и луком (калорийность – 96 ккал на 100г) //URL:https://korshop.ru/catalog/gotovaya_produktsiya_polufabrikaty/_koreyskie_pelmeni_yaponskie_gyedza/singapurskie-pelmeni-damplingi-s-ovoshami-i-lukom-spring-home-200-g

предоставление неверной информации о калорийности продукции Ответчика является единственной причиной увеличения веса.

В. Данные убытки не являются косвенными

101. В соответствии со ст. 5 Договора о продвижении косвенные убытки, возникшие в связи с нарушением Договора о продвижении, не подлежат взысканию и возмещению.
102. Косвенные убытки – убытки, напрямую не связанные с последствиями нарушения обязательства, которые используются для характеристики причинно-следственной связи, не позволяющей требовать возмещения убытков⁵¹.
103. Убытки, возмещение которых требует Истец, являются прямым следствием нарушения обязательства Ответчиком, в связи с чем Истец имеет право взыскивать с Ответчика убытки, в том числе и упущенную выгоду.
104. При расчете упущенной выгоды, согласно п. 4 ст. 393 ГК РФ, учитываются предпринятые кредитором для ее получения меры и сделанные с этой целью приготовления. В качестве доказательств упущенной выгоде принимаются, в том числе, договоры с третьими лицами⁵².
105. В данном случае в качестве такого договора выступает трудовой договор с ООО "Первый театр ", в соответствии с которым Истец за 5 лет работы мог получить заработную плату в размере 25,500,000, если бы Ответчик не нарушил положения Договора. Даже в случае приведения веса Истца в соответствии с обычаем делового оборота, восстановление на подобной должности будет являться крайне затруднительным в силу вреда, нанесенного деловой репутации.
106. Таким образом, Истец требует взыскать с Ответчика упущенную выгоду в размере 25,500,000.
107. Ответчик также обязан в соответствии с принципом costs follow the event возместить все расходы Истца, понесенные им в связи с настоящим спором.

⁵¹ Постановление первого арбитражного апелляционного суда от 15.10.2018 № 01АП-7046/2018 по делу № А39-1013/2018; Постановление арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 27.03.2015 № Ф02-732/2015 по делу № А33-7674/2014

⁵² Постановление Президиума ВАС РФ от 21.05.2013 № 16674/12

На основании вышеизложенного Истец просит Состав арбитража взыскать с Ответчика:

- (1) Убытки в связи с неправомерным расторжением договора в размере 4,800,000;
- (2) Суммы заработной платы по трудовому договору между Истцом и Первым театром в размере 25,500,000.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

АКТЫ МЕЖДУНАРОДНЫХ ОРГАНИЗАЦИЙ

1. International Law Association Arbitration Recommendations on Lis Pendens and Res Judicata and Arbitration

НОРМАТИВНЫЕ ПРАВОВЫЕ АКТЫ

2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 №51-ФЗ (ред от 29.07.2018)
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 N 14-ФЗ (ред. от 29.07.2018)
4. Федеральный закон от 29.12.2015 N 382-ФЗ (ред. от 25.12.2018) "Об арбитраже (третейском разбирательстве) в Российской Федерации"

СУДЕБНАЯ И АРБИТРАЖНАЯ ПРАКТИКА

5. Постановление Пленума Верховного суда РФ от 22.11.2016 № 54 «О некоторых вопросах применения общих положений Гражданского кодекса РФ об обязательствах и их исполнении»
6. Постановления Пленума ВС РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса РФ»
7. Обзор судебной практики Верховного суда РФ N 4 (2015)
8. Постановление Пленума ВАС РФ №16 от 14.03.2014 «О свободе договора и ее пределах»
9. Постановление Президиума ВАС РФ от 21.05.2013 № 16674/12
10. Постановление Президиума ВАС от 13.12.2011 № 10473/11
11. Постановление Президиума ВАС РФ от 23.09.2008 № 5103/08 № А21-4959/2004
12. Определение Верховного суда РФ от 18.05.2018 по делу № А38-2183/2017
13. Определение Верховного Суда РФ от 16.05.2018 N 307-ЭС17-22975 по делу N А21-7047/2016
14. Определение Верховного суда РФ от 27.03.2018 № 305-ЭС17-19009
15. Определение Верховного суда РФ от 30.11.2017 по делу № 307-ЭС17-9329, А13-4150/2015
16. Определение Верховного Суда РФ от 20.06.2015 № 307-ЭС15-1642 по делу № А21-10221/2013
17. Постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 07.09.2018 по делу № А55-31230/2017

18. Постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 05.09.2018 по делу № А57-3079/2018
19. Постановления Арбитражного суда Поволжского округа от 28.04.2015 № Ф06-21783/2013 по делу № А65-14576/2014
20. Постановление Арбитражного суда Северо-Кавказского округа от 22.06.2017 по делу №А32-33276/2016
21. Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 06.10.2014 по делу №А43-6301/2014
22. Постановление арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 27.03.2015 № Ф02-732/2015 по делу № А33-7674/2014
23. Постановление Арбитражного суда Московского округа от 06.04.2011 по делу №А41-40064/09
24. Постановление Арбитражного суда Московского округа от 10.03.2015 № Ф05-17348/2014 по делу №А40-32230/14
25. Постановление Арбитражного суда Центрального округа от 03.07.2018 № Ф10-2405/2018 по делу №А14-16972/2012.
26. Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 15.09.2017 № Ф09-4177/17
27. Постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 10.06.2014 по делу № А72-4282/2013
28. Постановление Арбитражного суда Северо-Западного округа от 14.11.2014 по делу № А56-3638/2014
29. Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 28.03.2018 № 09АП-4536/2018 по делу № А40-174582/17/
30. Постановление Десятого арбитражного апелляционного суда от 30.05.2018 № 10АП-5916/2018 по делу № А41-839133/17
31. Постановление первого арбитражного апелляционного суда от 15.10.2018 № 01АП-7046/2018 по делу № А39-1013/2018
32. Решение Тушинского районного суда г. Москвы от 06 марта 2019 г. по делу №02-0127/2019
33. Решение Басманного районного суда г. Москвы от 25.02.2019 по делу №02-0160/2019
34. Решение Гагаринского районного суда г. Москвы от 27.02.2019 по делу № 02-0906/2019

35. Решение Мещанского районного суда г. Москвы от 13.03.2019 по делу №02-1167/2019
36. Решение МКАС при ТПП РФ от 25.12.2015 по делу №121/2015
37. Решение МКАС при ТПП РФ от 14.12.2015 по делу №182/2014
38. Решение МКАС при ТПП РФ от 30.10.2014 по делу №161/2013
39. Решение МКАС при ТПП РФ от 30.09.2013 по делу №108/2011
40. Решение МКАС при ТПП РФ от 17.12.2007 по делу №27/2007

ЛИТЕРАТУРА НА РУССКОМ ЯЗЫКЕ

41. В.В. Байбак. Новая редакция ст. 393 ГК РФ // Теория и практика. Договорное и обязательственное право (общая часть): постатейный комментарий к статьям 307–453 Гражданского кодекса Российской Федерации / Отв. ред. А.Г. Карапетов. – М.: М-Логос, 2017.
42. Асосков А.В. Комментарий к Рекомендациям Ассоциации международного права о применении доктрин *lis pendes* и *res judicata* в отношении арбитража: основные положения и перспективы использования в российской практике// Международный коммерческий арбитраж. 2008. № 2.
43. Содерлунд, К. Оговорки о многоуровневом (мультимодальном) разрешении споров//Международный коммерческий арбитраж. 2006.№ 3.
44. Карапетов А.Г., Бевзенко Р.С. Комментарий к нормам ГК об отдельных видах договоров в контексте Постановления Пленума ВАС РФ «О свободе договора и ее пределах» // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации № 9. 2014.

ЛИТЕРАТУРА НА ИНОСТРАННОМ ЯЗЫКЕ

45. Perret F. Parallel Actions Pending before an Arbitral Tribunal and a State Court: the Solution under Swiss Law//Arbitration International. 2000

ИНЫЕ ИСТОЧНИКИ

46. Обзор законодательной и судебной практики ряда иностранных государств, связанных с последствиями несоблюдения доарбитражных процедур/ Письмо Арбитражной Ассоциации от 15.05.2018 судье Верховного суда Н.В.Павловой в связи с рассмотрением дела № А38-2183/2017// URL: <https://arbitration.ru/press-centr/news/raa-predstavila-v-verkhovnyy-sud-novyuy-amikus-/>

47. Сингапурские пельмени дамплинги с овощами и луком// URL: https://korshop.ru/catalog/gotovaya_produktsiya_polufabrikaty_/koreyskie_pelmeni_yaponskie_gyedza/singapurskie-pelmeni-damplings-s-ovoshami-i-lukom-spring-home-200-g/
48. Чем живут, что едят и как тренируются балерины: рассказывает солистка Большого театра// Ваш модный журнал URL: <https://www.wmj.ru/stil-zhizni/kultura/kak-prohodit-den-u-baleriny-rasskazyvaet-solistka-bolshogo-teatra-ana-turazashvili.htm> (дата обращения: 15.03.2019)
49. Блог балерины: распорядок дня // Glamour URL: https://www.glamour.ru/beauty_health/practice/91538_blog_baleriny_rasporyadok_dnya (дата обращения: 15.03.2019)
50. Занятия балетом: расход калорий (при весе в 48 кг) // Берегифигуру URL: <https://beregifiguru.ru/Расход/Калории/Занятия-балетом> (дата обращения: 15.03.2019)