

Андрей Космачевский

ЮФ «Ремеди»
Санкт-Петербург, Россия

Третья Международная Ежегодная Конференция
«Практика морского бизнеса: делимся опытом»
Одесса 2007

Организация работы по претензиям. Роль портового агента

Прежде всего, представляется, что необходимо определить понятие претензионного порядка.

Существует точка зрения, что претензионный порядок относится к альтернативным формам разрешения споров. Свою точку зрения сторонники этой позиции обосновывают тем, что так сложилась российская правовая традиция, и в соответствии с п. 2 ст. 148 Арбитражного процессуального кодекса РФ (далее - АПК РФ) арбитражный суд оставляет иск без рассмотрения, если истцом не соблюден досудебный (претензионный) порядок урегулирования спора с ответчиком, когда это предусмотрено федеральным законом для данной категории споров или договором. С точки зрения американской доктрины APC претензионный порядок может быть определен как разновидность "settlement" (мирового соглашения).

Можно выделить основные недостатки претензионного порядка:

излишняя формализованность процесса, связанная с необходимостью составления дополнительных уведомлений, обязательных для составления подателями претензий;

многие претензии остаются без ответа либо ответы на претензии не свидетельствуют о принятии реальных мер к урегулированию спора;

добросовестные участники хозяйственных отношений обходятся без применения претензионного порядка вне рамок нормативного дозволения и принуждения;

недобросовестные хозяйствующие субъекты с целью задержки расчетов, продления периода незаконного пользования имуществом корыстно используют все процессуальные средства, в том числе используют и претензионный порядок;

претензионный порядок возможен в условиях идеального законопослушного поведения обеих сторон, что не без основания можно считать утопией.

С другой стороны, можно выделить ряд следующих аргументов в пользу существования претензионного порядка:

количество споров, которые были урегулированы в претензионном порядке и "не дошли" до судебного разбирательства огромно;

деление хозяйствующих субъектов на добросовестных и недобросовестных достаточно условно. На практике хозяйствующие субъекты не относятся к какой-то одной из этих категорий, большинство из них совмещают в себе черты обеих этих категорий;

"захламление" арбитражного суда беспредметными спорами, отвлекающими от разрешения сложных дел. При этом в большинстве случаев необходима предварительная сверка расчетов, так как у самих истцов часто возникает путаница во взаимопоставках и погашении задолженности.

Основные этапы соблюдения претензионного порядка.

Первый этап - обязательное составление коммерческого акта или акта общей формы. Им удостоверяются обстоятельства, которые могут служить основанием для имущественной ответственности перевозчика, пассажира, грузоотправителя или грузополучателя.

Второй этап - подготовка соответствующих материалов и предъявление претензий лицам, которые не выполняют условия перевозки груза, груза багажа, пассажиров, а также иным образом не выполняют свои обязательства, вытекающие из гражданско-правовых отношений, в случае если стороны добровольно решили применить претензионный порядок урегулирования споров или такой порядок предусмотрен законодательством. Очевидно, что претензия должна быть предъявлена в письменной форме. Единого и обязательного к применению содержания претензии (или иного подобного документа) в нормативных актах не обозначено. Конечно, кое-что про содержание претензии можно понять, анализируя вышеназванные законы, но это неполная картина. Путем анализа различных ведомственных актов и нормативных актов, утративших силу, можно получить представление, что следует указывать в претензии. Но по крайней мере, следует определенно указывать следующие сведения: наименование заявителя претензии; его местонахождение и адрес, по которому следует направлять ответ на претензию; банковские реквизиты; основание для предъявления претензии (полная или частичная утрата груза, недостача, повреждение (порча), просрочка в доставке и другие основания); сумма претензии по каждому отдельному требованию, по каждой накладной, квитанции о приеме груза или коносаменту; перечень документов, прилагаемых к претензии.

При составлении претензий можно ориентироваться и на некоторые нормы Положения о претензионном порядке урегулирования споров, утвержденного Постановлением Верховного Совета Российской Федерации от 24 июня 1992 г. (см. Приложение), хотя оно утратило силу в 1995 г. По крайней мере, это был акт, который устанавливал единый порядок претензионного урегулирования спора.

Третий этап - рассмотрение поступающих претензий и принятие по ним решений в установленные сроки. Нарушение сроков подачи претензии по неуважительным причинам, как правило, влечет за собой отказ в удовлетворении претензии. Существуют нормативные сроки предъявления претензий, установленные уставами, кодексами и законами, а также договорные сроки. В последнем случае, если срок предъявления претензии в договоре не указан, то претензия должна быть предъявлена в разумный срок по аналогии с оценочным понятием "разумный срок", предусмотренным нормами обязательственного права. Срок предъявления претензий может быть продлен по уважительным причинам.

В юридической литературе отмечается, что урегулирование спора в претензионном или ином досудебном порядке по своей сути является мировым соглашением путем признания должником (обязанным лицом) обоснованности требований кредитора (управомоченного лица) и их добровольного исполнения, это один из способов примирения. Данное утверждение представляется справедливым, если предъявленная претензия или иное требование полностью удовлетворены ее получателем. Для ситуаций же, когда претензия или иное требование признаются не в полном объеме и за ними все-таки следует обращение в суд заинтересованной стороны, досудебное урегулирование в части непризнанных требований имеет несколько иное значение. В этом случае досудебное урегулирование призвано уточнить характер и объем требований, а также проверить доказательственную базу иска или иного требования, направляемого в суд.

Роль портового агента

Вспомним, чем регулируется деятельность портового агента по российскому законодательству.

Агентирование как институт появилось в российском законодательстве с введением в действие части второй ГК в 1996 г., в которой содержится глава 52 "Агентирование".

В Постановлении Высшего Арбитражного Суда N 5056/98 от 26 января 1999 г. отмечалось, что "услуги судового агента, оформленные агентским договором, понятие и признаки которого содержатся в главе 52 Гражданского кодекса Российской Федерации, непосредственно связаны с товарами, работами и услугами, потребляемыми судном при его обслуживании в порту, поскольку на протяжении длительного периода времени в морском судоходстве сложилась такая их форма обслуживания в портах, что закреплено в действующих в Российской Федерации актах и нормах международного права".

Договор морского агентирования является разновидностью агентского договора. Особенности договора морского агентирования определяются в частности тем, что он используется при предоставлении как услуг по совершению сделок, так и иных услуг в сфере предпринимательской и иной деятельности в области торгового мореплавания в порту или на определенной территории.

Договор должен заключаться в простой письменной форме. На практике в линейном судоходстве агентские договоры заключаются путем составления одного документа, подписанного сторонами, а в трамповом судоходстве нередки случаи заключения агентского договора путем обмена документами посредством электронной и иной связи, что соответствует положениям п. 2 ст. 434 ГК РФ.

Морской агент выполняет различные формальности, связанные с приходом судна в порт, пребыванием судна в порту и выходом судна из порта, оказывает помощь капитану судна в установлении контактов с портовыми и местными властями и в организации снабжения судна и его обслуживания в порту, оформляет документы на груз, инкассирует суммы фрахта и иные причитающиеся судовладельцу суммы по требованиям, вытекающим из договора морской перевозки груза, оплачивает по распоряжению судовладельца и капитана судна суммы, подлежащие уплате в связи с пребыванием судна в порту, привлекает грузы для линейных перевозок, осуществляет сбор фрахта, экспедирование груза и совершает иные действия в области морского агентирования.

Морской агент обязан:

осуществлять свою деятельность в интересах судовладельца добросовестно и в соответствии с практикой морского агентирования;

действовать в пределах своих полномочий;

вести учет расходования средств и предоставлять судовладельцу отчеты в порядке и в сроки, которые предусмотрены договором морского агентирования.

Основные моменты, которые определяют последствия совершаемых агентом сделок и действий, являются моменты определения статуса агента как лица, действующего либо от своего имени либо от имени назначившего его принципала. Распространена ситуация, когда морской агент в соответствии с условиями чартера назначается фрахтователем, но оплату его вознаграждения осуществляет судовладелец. В чьих интересах действует агент или же можно поставить вопрос иным образом – чьи поручения он исполняет. Представляется, что разрешая данную практическую коллизию, необходимо понимать, что судовым агентом будет действовать в первую очередь в обеспечения эффективной и надлежащей обработки судна при его

стоянке в порту, выполняя для этого различные формальности, как то обеспечение и организация контактов судовой администрации и судовладельца с государственными органами/ властями – пограничные, таможенные, карантинные формальности.

Понятно, что при осуществлении своих функций в частно-правовой сфере или проще говоря в сфере коммерческих отношений между судовладельцем и фрахтователем, агент может столкнуться с наличием противонаправленных интересов сторон. Например, при подписании коносаментов от имени и по поручению капитана судна или судовладельца при безусловном наличии на то авторизации.

Важна роль портового агента и при обеспечении захода судна в порт и выхода из него. Насколько полно и своевременно агент предоставит капитану судна информацию о необходимых документах и разрешениях, настолько эффективным может произойти заход судна в порт и выход из него. При отсутствии необходимых документов на приход судна в порт работа приходной комиссии (таможенных, пограничных, карантинных властей) может затянуться на длительное время, вследствие чего грузовые операции с судном будут задержаны. Если судно уже пришло на демерредже, то это приведет к дополнительным убыткам фрахтователя. В зависимости от условий чартера, убытки могут возникнуть и судовладельца в результате длительной работы приходной комиссии.

В современной практике работы агентов, например, в порту Санкт-Петербурга, необходимо отметить следующие особенности:

- все договоры на обслуживание судов, заходящих в порт, заключаются между агентствующей фирмой и поставщиком таких услуг;

- договоры на оплату портовых сборов за судозаходы заключаются между агентом и ФГУ «Росморпорт» и/или Администрацией морского порта (Хотя на наш взгляд – действующее гражданское законодательство не устанавливает запрет на возможность оплаты портовых сборов напрямую судовладельцем).

Полагаем в заключении необходимо обратить внимание на проблему уплаты судовладельцем/принципалом агентского вознаграждения. Агентское вознаграждение не отнесено к портовым сборам. Поэтому, капитан порта не вправе не давать разрешение судну на выход из порта, если все портовые сборы уплачены, выполнены прочие установленные законом формальности, но не уплачено агентское вознаграждение. Агент может лишь попытаться обратиться к капитану порта с просьбой задержать судно на 72 часа, однако, на такой шаг капитан порта не идет. Следовательно, оставшимся способом для агента будет только обращение в суд с заявлением о принятии обеспечительных мер на арест судна. Существует правда еще возможность «перераспределения» поступивших на счет агента платежей от судовладельца с целью выделения «своего заработанного агентского вознаграждения».

Роль портового агента как «связующей нити» моря с берегом, судна с властями огромна. Мировая практика свидетельствует о том, что именно агент осуществляет важные функции для полноценного и эффективного обеспечения судозахода.

**ПОЛОЖЕНИЕ
О ПРЕТЕНЗИОННОМ ПОРЯДКЕ УРЕГУЛИРОВАНИЯ СПОРОВ
(не действует)**

1. Настоящее Положение определяет претензионный порядок урегулирования экономических споров и споров в сфере управления между предприятиями, учреждениями, организациями, органами государственной власти и управления (далее - организациями), гражданами-предпринимателями.

Настоящее положение применяется, если иное не установлено законодательством, действующим на территории Российской Федерации.

2. Претензия предъявляется в письменной форме и подписывается руководителем или заместителем руководителя организации, гражданином-предпринимателем.

В претензии указываются: требования заявителя; сумма претензии и обоснованный ее расчет, если претензия подлежит денежной оценке; обстоятельства, на которых основываются требования и доказательства, подтверждающие их со ссылкой на соответствующее законодательство; перечень прилагаемых к претензии документов и других доказательств; иные сведения, необходимые для урегулирования спора.

Претензия отправляется заказным или ценным письмом, по телеграфу, телетайпу, а также с использованием иных средств связи, обеспечивающих фиксирование ее отправления, либо вручается под расписку.

К претензии прилагаются подлинные документы, подтверждающие предъявленные заявителем требования, или надлежащие заверенные копии либо выписки из них, если эти документы отсутствуют у другой стороны.

3. Претензия рассматривается в течение 30 дней со дня получения, если иной срок не установлен соглашением сторон, международными договорами, а также контрактами с иностранными фирмами - по требованию заказчиков и поставщиков товаров для экспорта, заказчиков и грузополучателей импортных товаров, организаций, выполняющих заказы на импорт.

4. Если к претензии не приложены документы, необходимые для ее рассмотрения, они запрашиваются у заявителя претензии с указанием срока представления. При неполучении затребованных документов к указанному сроку претензия рассматривается на основании имеющихся документов.

5. Организация, гражданин-предприниматель, получившие претензию, обязаны сообщить заявителю о результатах рассмотрения претензии в срок, предусмотренный в пункте 3 настоящего Положения.

Ответ на претензию дается в письменной форме и подписывается руководителем или заместителем руководителя организации, гражданином-предпринимателем.

В ответе на претензию указываются: при полном или частичном удовлетворении претензии - признанная сумма, номер и дата платежного поручения на перечисление этой суммы или срок и способ удовлетворения претензии, если она не подлежит денежной оценке; при полном или частичном отказе в удовлетворении претензии - мотивы отказа со ссылкой на соответствующее законодательство и доказательства, обосновывающие отказ; перечень прилагаемых к ответу на претензию документов, других доказательств.

При удовлетворении претензии, подлежащей денежной оценке, к ответу на претензию прилагается поручение банку на перечисление денежных средств с отметкой об исполнении (принятии к исполнению).

При полном или частичном отказе в удовлетворении претензии заявителю должны быть возвращены подлинные документы, которые были приложены к претензии,

также направлены документы, обосновывающие отказ, если их нет у заявителя претензии.

Ответ на претензию отправляется заказным или ценным письмом, по телеграфу, телетайпу, а также с использованием иных средств связи, обеспечивающих фиксирование отправления ответа на претензию, либо вручается под расписку.

6. Если в ответе организации о признании претензии не сообщается о перечислении признанной суммы и к ответу не прилагается поручение банку с отметкой об исполнении (принятии к исполнению), заявитель претензии вправе по истечении 20 дней после получения ответа предъявить в банк инкассовое поручение на списание в бесспорном порядке признанной должником суммы с начислением в случаях, установленных законодательством, пени за просрочку платежа. К поручению прилагается ответ должника.

7. В случае полного или частичного отказа в удовлетворении претензии или неполучении в срок ответа на претензию заявитель вправе предъявить иск в арбитражный суд.

8. Требование об изменении или расторжении договора либо признании договора недействительным предъявляется и рассматривается в порядке, предусмотренном настоящим Положением. Ответ должен быть дан в десятидневный срок со дня подачи требования, если иные порядки и сроки не установлены законодательством, действующим на территории Российской Федерации.