В настоящее время остро стоит вопрос, связанный с рисками неисполнения договорных отношений, особенно в сфере строительства, в том числе на основании государственных (муниципальных) контрактов. Наличие обстоятельств, связанных с угрозой распространения COVID-19, с одной стороны, позволяют, с другой стороны – обязывают исполнителя (в целях уменьшения в дальнейшим рисков получения штрафных санкций и несения убытков) произвести ряд действий, направленных на урегулирование имеющихся и возможных спорных ситуаций.

Действующее гражданско-правовое регулирование института ответственности по общему правилу исходит из того, что лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (пункт 1 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации). В то же время пунктом 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации из данного правила установлено исключение в отношении лиц, действующих в рамках осуществления предпринимательской деятельности. Указанные лица несут ответственность за ненадлежащее исполнение обязательства при любых обстоятельствах, за исключением случаев, когда надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

В данном случае необходимо рассмотреть форс-мажор, как:

1. Основание для освобождения от ответственности за нарушения обязательств по договору;
2. Основание для расторжения договора;
3. Основание для изменения существенных условий договора.

Таким образом, первоначально необходимо определить, является ли имеющееся обстоятельство, форс-мажором или нет. Для этого необходимо доказать:

1. невозможность исполнения ввиду отсутствия объективных причин, как например, штата работников/материалов/невозможности получить разрешения и (или) согласования на выполнение работ;
2. отсутствие производства и продажи товара (в том числе, в качестве замены).

И в таком случае исполнителю рекомендуется приостановить выполнение работ/поставку товара. При наступлении обстоятельств непреодолимой силы срок исполнения договора отодвигается соразмерно времени действия обстоятельств или их последствий. Если такие обстоятельства будут продолжаться дольше согласованного в договоре срока, то каждая из сторон имеет право отказаться от дальнейшего исполнения своих обязательств по контракту, и в этом случае ни одна из сторон не будет иметь права на возмещение другой стороной возможных убытков.

При этом доказывать наличие обстоятельств непреодолимой силы должна сторона, которая ссылается на них в связи с неисполнением своих обязательств. Это следует из взаимосвязанных положений гражданского законодательства и статьи 65 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации. Юридическая квалификация обстоятельства как непреодолимой силы возможна только при одновременном наличии совокупности ее существенных характеристик: чрезвычайности и непредотвратимости. **Под чрезвычайностью** понимается исключительность, выход за пределы «нормального», обыденного, необычайность для тех или иных жизненных условий, что не относится к жизненному риску и не может быть учтено ни при каких обстоятельствах. Чрезвычайный характер непреодолимой силы не допускает квалификации в качестве таковой любого жизненного факта, ее отличие от случая в том, что она имеет в **основе объективную, а не субъективную непредотвратимость[[1]](#footnote-1).**

К таким доказательствам в данном случае будут относиться:

* нормативный акт органа власти о введении чрезвычайного положения;
* сертификат ТПП РФ[[2]](#footnote-2) и заключение ТПП субъекта РФ;
* общеизвестный факт[[3]](#footnote-3).

Все регионы Российской Федерации вводят режим повышенной готовности из-за распространения COVID-19, однако на сегодняшний день лишь часть субъектов признают ситуацию форс-мажором, например, Москва и Подмосковье. Вместе с тем, при угрозе эпидемии форс-мажором могут быть признаны запретительные меры, принятые органами государственной власти РФ, в том числе субъектов. Если такие меры содержат прямые запреты и ограничения и в этой связи делают невозможным исполнение сторонами контракта своих обязательств, они тоже могут быть признаны форс-мажором.

Так, Указом Президента РФ от 25.03.2020 «Об объявлении в РФ нерабочих дней» постановлено в целях обеспечения санитарно-эпидемиологического благополучия населения на территории РФ установить с 30.03.2020 по 03.04.2020 нерабочие дни, а впоследствии этот срок был продлен до 30.04.2020 г. (Указ Президента РФ от 02.04.2020 № 239), а также произвести запретительные меры относительно работы массовых организаций, в том числе тех организаций, не указанных в данном Указе (Постановлением Правительства Санкт-Петербурга от 24.03.2020 № 156 «О внесении изменений в постановление Правительства Санкт-Петербурга от 13.03.2020 № 121, Указ Мэра Москвы от 27.03.2020 № 33-УМ, Постановление Губернатора Московской области от 27.03.2020 № 161-ПГ и др.), поэтому для подтверждения события, препятствующего исполнению обязательств по договору, необходимо выполнить следующие нижеуказанные действия.

Однако обращаем внимание, что список действующих организаций в период распространения коронавирусной инфекции COVID-19 с 04.04.2020 по 30.04.2020 был уточнен. Так, например, Постановление Правительства Ленинградской области от 03.04.2020 № 171 «О реализации Указа Президента Российской Федерации от 02.04.2020 №239» содержит перечень кодов Общероссийского классификатора ОК 029-2014, на которые не распространяется действие Указа Президента и Постановление Правительства Санкт-Петербурга № 182 от 03.04.2020, принятые в соответствии с Письмом Минтруда России от 27.03.2020 № 14-4/10/П-2741 «О дополнении Рекомендаций работникам и работодателям в связи с Указом Президента РФ от 25.03.2020 № 206», которое разъясняет, что действие указа о введении нерабочих дней не распространяется, в том числе, на непрерывно действующие организации, выполняющие неотложные работы в случаях, ставящих под угрозу нормальные жизненные условия населения, в том числе, строительные организации, приостановка деятельности которых создаст угрозу безопасности, здоровью и жизни людей; организации, осуществляющие неотложные ремонтные работы.

|  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- |
| **№** | **Вид ГПД** | **Предпринимаемые меры** | **Оформление** | **Доказательства форс-мажора** |
|  | **Договор подряда** | 1. Уведомить о событии, препятствующем исполнению договора

*Настоящим \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ в лице \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ в соответствии с п. \_\_\_ Договора, ст. 716 ГК РФ \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_уведомляет о наступлении обстоятельств непреодолимой силы.**В связи с распространением COVID-19 у Общества \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ отсутствует возможность \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_, поскольку \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_.**Общество уведомляет о приостановлении работ на объекте с \_\_\_\_ 2020 г. до устранения данных обстоятельств.*1. В случае если Ваша организация выступает со стороны Генподрядчика и Заказчик приостановил оплату работ и соответственно работ на Объекте, Вам незамедлительно необходимо уведомить субподрядчиков о приостановлении работ.
2. При уведомлении об обстоятельствах непреодолимой силы необходимо учесть положения договора о форс-мажоре, которыми могут быть установлены:
* порядок и сроки уведомления;
* документ, подтверждающий наличие форс-мажора (как например, заключение Торгово-Промышленной Палаты РФ);
* сроки длительности форс-мажора в целях расторжения договора.
1. В случае продолжительного форс-мажора возможно отказаться от исполнения контракта, если это предусмотрено в договоре. При отсутствии такого положения расторгнуть договор сложнее, поскольку факт наступления форс-мажора продлевает срок исполнения обязательств, но не прекращает их. При таком основании, руководствуясь ст. 450 ГК РФ, необходимо обосновать утрату интереса в исполнении и на этом основании требовать расторжения договора.

Необходимо также учесть следующее:* на период приостановления работ на строительных объектах необходимо обеспечить сохранность фактически выполненных работ и приказом назначить ответственное лицо;
* при действии форс-мажора более 6 месяцев необходимо произвести консервацию результата выполненных работ (в том числе путем обязания Заказчика произвести консервацию). В противном случае при утрате результата работ Заказчик доказать выполнение работ будет сложнее.
 | 1. Такое уведомление необходимо направить ценным письмом с описью вложения в адрес контрагента либо нарочным под входящий номер.

При этом сторона, ссылающаяся на форс-мажорные обстоятельства, должна в разумный срок уведомить о них другую сторону (незамедлительно при наступлении таких обстоятельств в соответствии со ст. 716 ГК РФ.1. Такое уведомление необходимо направить ценным письмом с описью вложения в адрес контрагента либо нарочным под входящий номер.
 | * факт наступления обстоятельства непреодолимой силы. Это могут быть акты, изданные органами власти, документы, выданные МВД России, МЧС России (пожарный надзор), метеорологической (сейсмологической) службой, нормативные правовые акты субъектов РФ и др.;
* чрезвычайность и непредотвратимость произошедшего (случившееся не должно было наступить в данных условиях, и никто не смог бы его избежать на вашем месте). Не будет лишней статистическая информация, переписка с контрагентом, даже газетные вырезки, информация в сети Интернет (в т.ч. заверенные нотариусом);
* соблюдение установленного договором порядка уведомления кредитора о наступлении форс-мажорного обстоятельства и принятие иных разумных мер для уменьшения ущерба кредитора.
* обращение в ТПП России и отказ в получении сертификата о форс-мажоре, если договор предусматривает подтверждение непреодолимой силы с помощью этого документа. Несмотря на отказ факт обращения в ТПП России необходимо зафиксировать, в противном случае суд может принять сторону вашего контрагента, в том числе потому, что вы не исполнили порядок подтверждения.
* Сертификат ТПП РФ (относительно внешнеэкономических сделок) и заключение ТПП субъекта (относительно внутригосударственных сделок)[[4]](#footnote-4)
 |
| *В целях предотвращения штрафных санкций при исполнении договоров подряда необходимо своевременно уведомить Заказчика, а также субподрядчиков и соисполнителей о приостановлении работ и наличии обстоятельств непреодолимой силы, а при устранении таких обстоятельств уведомить об их прекращении (например, «Настоящим \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ в лице \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ в соответствии с \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_уведомляет о том, что обстоятельства непреодолимой силы прекратились»). Данные действия позволят освободить Общество от ответственности за неисполнение обязательств по Договору. Наличие действия непреодолимой силы должно быть установлено в порядке, определенном сторонами в договоре, или, при его отсутствии в договоре, в порядке, определяемом обычаями делового оборота, и о наличии такого обстоятельства контрагент должен быть надлежащим образом уведомлен. В случае продолжительного действия форс-мажора Стороны вправе расторгнуть договор.****Типовая форма уведомления в связи с нерабочими днями:******Кому:******От кого:******УВЕДОМЛЕНИЕ******о приостановлении выполнения работ****Настоящим ООО «\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_» уведомляет ООО «\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_» о приостановлении выполнения работ по контракту № \_\_\_\_\_ от \_\_\_\_\_\_ на период с 28.03.2020 по 30.04.2020 на основании следующего:**Между \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ (заказчиком) и Обществом с ограниченной ответственностью «\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_» (Подрядчиком) заключен контракт № \_\_\_\_\_\_\_\_ от \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ (далее – контракт).**По настоящему контракту Подрядчик обязался в установленный контрактом срок по заданию заказчика выполнить работы по строительству объекта: «\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_». В связи с угрозой распространения новой коронавирусной инфекции COVID-19 Указом Президента РФ от 25.03.2020 «Об объявлении в РФ нерабочих дней» и Указом Президента РФ от 02.04.2020 № 239 постановлено в целях обеспечения санитарно-эпидемиологического благополучия населения на территории РФ установить с 30.03.2020 по 30.04.2020 нерабочие дни.* *Указанный объект строительства не входит в перечень, режим нерабочих дней к которым не распространяется.**Таким образом, с учетом выходных и нерабочих дней у ООО «\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_» отсутствует возможность выполнения работ по контракту с 28.03.2020 по 30.04.2020.**В соответствии с п. 3 ст. 401 ГК РФ, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.**Согласно п. 1 ст. 716 ГК РФ, подрядчик обязан немедленно предупредить заказчика и до получения от него указаний приостановить работу при обнаружении не зависящих от подрядчика обстоятельств, которые грозят годности или прочности результатов выполняемой работы либо создают невозможность ее завершения в срок.**Согласно нормам Положения о порядке свидетельствования ТПП России обстоятельств непреодолимой силы (форс-мажор) (утверждено постановлением правления ТПП России от 23.12.2015 № 173-14) к обстоятельствам непреодолимой силы (форс-мажору) могут быть отнесены как массовое заболевание (эпидемия), так и специальные (ограничительные) меры государственных органов, направленные на предупреждение распространения инфекционных заболеваний.* ***На основании вышеизложенного, руководствуясь ст. ст. 401, 716 ГК РФ, Указом Президента РФ от 25.03.2020 «Об объявлении в РФ нерабочих дней» и Указом Президента РФ от 02.04.2020 № 239, учитывая сложившуюся эпидемиологическую ситуацию, ООО «\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_» уведомляет ООО «\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_» о приостановлении выполнения работ по контракту на срок с 28.03.2020 по 30.04.2020, а также в случае последующего объявления на территории РФ нерабочих дней – на срок, указанный в соответствующем правовом акте.****Генеральный директор ООО «\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_»*  |
|  | **Договор поставки** | Как и по договору подряда, основной мерой является уведомление о наступлении обстоятельств непреодолимой силы. Сторона, своевременно письменно не уведомившая другую Сторону о действии непреодолимой силы с указанием ее влияния на надлежащее исполнение обязательств, лишается права ссылаться на действие непреодолимой силы как на основание освобождения от ответственности за нарушение обязательств. | Такое уведомление необходимо направить ценным письмом с описью вложения в адрес контрагента либо нарочным под входящий номер. | 1. сертификат Торгово-Промышленной Палаты РФ (при внешнеэкономических сделках);
2. сертификаты о форс-мажорных обстоятельствах по внутренним контрактам, выданные региональными торгово-промышленными палатами;
3. свидетельство о форс-мажоре от вашего контрагента из другой страны.
 |
| Условие п. 3 ст. 401 ГК РФ об освобождении от ответственности вследствие непреодолимой силы носит диспозитивный характер и может быть изменено договором. Условия договора о форс-мажоре могут:* устанавливать, какие обстоятельства стороны признают форс-мажором (например, эпидемии, влекущие введение карантинных мероприятий);
* определять необходимые доказательства форс-мажора (например, сертификат торгово-промышленной палаты);
* уточнять последствия форс-мажорных обстоятельств (приостановление действия контракта, его прекращение и т. п.).

Согласно нормам международного права и Положения о порядке свидетельствования ТПП России обстоятельств непреодолимой силы (форс-мажор) (утверждено постановлением правления ТПП России от 23.12.2015 № 173-14) к обстоятельствам непреодолимой силы (форс-мажору) могут быть отнесены как массовое заболевание (эпидемия), так и специальные (ограничительные) меры государственных органов, направленные на предупреждение распространения инфекционных заболеваний. Из смысла подп. «н» п.3 ст.15 Закона Российской Федерации «О торгово-промышленных палатах в Российской Федерации» и п.2.2 Положения следует, что ТПП России свидетельствует обстоятельства непреодолимой силы в соответствии с условиями внешнеторговых сделок только в отношении событий, которые наступили на территории Российской Федерации. Региональным ТПП РФ выдано поручение предоставлять заключения по внутренним договорам.В настоящее время Торгово-промышленная палата России выдает сертификаты о форс-мажоре компаниям по внешнеэкономическим сделкам, а Заключения об обстоятельствах непреодолимой силы по договорам, заключаемым между российскими субъектами предпринимательской деятельности (протокол Правительственной комиссии по повышению устойчивости развития российской экономики от 20 марта 2020 г. №3) выдает региональная Торгово-Промышленная Палата.Для получения соответствующего заключения о форс-мажоре необходимо представить в соответствующую ТПП следующие документы: заявление с подробным изложением причин и оснований для обращения, копия договора с приложениями, копии правоустанавливающих и регистрационных документов заявителя, а также документы компетентных органов, в том числе содержащие запретительные или ограничительные меры органов власти, и иные документы, подтверждающие события, на которые заявитель ссылается в заявлении в качестве обстоятельств форс-мажора. |
|  | **Государственный (муниципальный) контракт** | Ни законом 223-ФЗ, ни 44-ФЗ не регламентированы специальные действия при наличии обстоятельств непреодолимой силы, поэтому применяются общие нормы гражданского законодательства, а равно положения ГК РФ по отдельным договорам. Как указано выше, необходимо уведомить о событии, препятствующем исполнению контракта (о наличии форс-мажора) и приостановить исполнение контракта. | Такое уведомление необходимо направить ценным письмом с описью вложения в адрес заказчика либо нарочным под входящий номер. | 1. Указанные в контракте
2. см. п. 1-2 таблицы
 |
| В Правительстве РФ разрабатывают нормативный акт о признании эпидемии форс-мажорным обстоятельством при осуществлении госзакупок. В сфере осуществления закупок планируется также введение механизма неприменения штрафных санкций, а также возможности продления сроков и корректировки цен в 2020 году в случае нарушений обязательств исполнителем (в рамках 223-ФЗ) из-за последствий распространения новой коронавирусной инфекции. На данный момент указанные меры также находятся на этапе разработки проекта федерального закона, внесение которого в Государственную Думу планируется также на 15.04.2020, принятие – 15.06.2020. Принятие аналогичных мер запланировано и в рамках исполнении 44-ФЗ, а именно: введение механизма неприменения штрафных санкций, а также возможности продления сроков и корректировки цен по государственным и муниципальным контрактам в 2020 году в случае нарушений обязательств исполнителем из-за последствий распространения новой коронавирусной инфекции. Сроки принятия данного федерального закона аналогичны предыдущему пункту. Кроме того, анонсировано принятие федерального закона о снижении требований к обеспечению контрактов при осуществлении государственных закупок у субъектов малого и среднего предпринимательства. По срокам внесение проекта федерального закона в Государственную Думу планируется на 15.04.2020, принятие – 15.06.2020.Вместе с тем, контракты, заключенные в соответствии с 223-ФЗ и 44-ФЗ, также регламентируются гражданским законодательством и соответственно действия, направленные на приостановление работ/поставок, соответствуют п.п. 1-2 таблицы. Государственных заказчиков необходимо незамедлительно уведомить о наличии обстоятельств непреодолимой силы (в том числе, с учетом сроков и порядка, указанных в государственном (муниципальном) контракте и приостановить выполнение контракта, обеспечив при этом сохранение результата работ, а также материалов, находящихся на строительных объектах.  |

Окончательное решение о форс-мажорном характере эпидемии для каждого конкретного договора относится к исключительной компетенции суда, поэтому в целях допустимости и обоснованности представленных доказательств в суд необходимо произвести все возможные меры

1. по исполнению договора (сторона должна доказать, что она не смогла преодолеть препятствия для исполнения договора, приложив все разумные усилия);
2. по сбору доказательств невозможности его исполнить;
3. по своевременному уведомлению контрагента о невозможности исполнить договор;
4. по приостановлению исполнения и последующему прекращению.

Если суд признает распространение COVID-19 форс-мажорным обстоятельством для вашего договора, это может повлечь такие последствия, как:

* **освобождение от ответственности за нарушение договора** — в период действия форс-мажора вам не будут начисляться неустойки, контрагент не может взыскать убытки. Однако это не означает прекращения самого обязательства: товары, работы и услуги все равно должны быть поставлены, выполнены и оплачены после прекращения эпидемии;
* **приостановление сроков исполнения обязательств** — может быть предусмотрено законом для конкретных обязательств (например, по договору подряда (гл. 37 ГК РФ) или положениями договора.

**Рекомендации:**

В период с 19.03.2020 по 30.04.2020 суды прекратили осуществлять открытые судебные заседания, в связи с чем практика разрешения споров в связи с эпидемией в ближайшее время сформирована не будет. При таких условиях необходимо провести анализ рисков по действующим договорам, осуществить сбор доказательств и зафиксировать невозможность выполнения обязательств в связи с распространением COVID-19 (обращения в торгово-промышленные палаты, государственные органы, получение информации от контрагентов, уведомления о приостановлении и т. п), провести детальное информирование контрагентов об изменениях в исполнении договоров (приостановление сроков, отсрочки платежей, изменение способа исполнения и т. п.).

1. Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ от 24.03.2015 N 306-ЭС14-7853 по делу N А65-29455/2013 [↑](#footnote-ref-1)
2. «Положение о порядке свидетельствования Торгово-промышленной палатой Российской Федерации обстоятельств непреодолимой силы (форс-мажор)» (приложение к постановлению Правления ТПП РФ от 23.12.2015 N 173-14) [↑](#footnote-ref-2)
3. **Общеизвестные факты** – материально-правовые факты, наличие которых не вызывает сомнений. Чтобы факт был признан судом общеизвестным, нужно, чтобы он был известен как участникам процесса, так и суду, рассматривающему дело ([ч. 1 ст. 69 АПК РФ](https://www.1jur.ru/#/document/99/901821334/XA00MEQ2O3/)).
 [↑](#footnote-ref-3)
4. протокол Правительственной комиссии по повышению устойчивости развития российской экономики от 20 марта 2020 г. №3 [↑](#footnote-ref-4)