

COVID-19: форс-мажор

Март 2020

Всемирная организация здравоохранения (ВОЗ) 11 марта объявила, что ситуация с распространением нового коронавируса SARS-CoV-2 и вызываемой им атипичной пневмонии COVID-19 является пандемией. По состоянию на 19 марта по данным ВОЗ в мире зафиксировано более 209 000 случаев заражения новым коронавирусом на территории более 160 стран.

В ответ на вспышку и стремительное распространение COVID-19 правительства по всему миру вводят беспрецедентные защитные меры: закрываются границы и ограничиваются перемещения внутри стран, многим гражданам предписывается карантин или временная самоизоляция, отменяются массовые мероприятия, серьезным образом ограничивается работа судов и иных государственных институтов, учреждений образования и культуры, организаций транспорта, общественного питания, другого бизнеса. Разумеется, все это оказывает очень серьезное негативное влияние на глобальную экономику.

В такой новой реальности многие компании и предприниматели уже оказались или могут в самое ближайшее время оказаться в ситуации, когда исполнение ими ранее принятых на себя обязательств по заключенным договорам становится крайне сложным или практически невозможным. В этой связи **возникает вопрос: является ли пандемия коронавируса обстоятельством непреодолимой силы (форс-мажором), освобождающим от ответственности за неисполнение договорных обязательств?**

Что такое форс-мажор?

Юридически обстоятельствами непреодолимой силы (форс-мажором), как правило, признаются такие события / обстоятельства, которые:

- являются чрезвычайными, т.е. исключительными, необычными в конкретных условиях;

- находятся вне контроля сторон, т.е. не зависят от их воли или действий; и
- имеют непредотвратимый характер, т.е. любое лицо, осуществляющее аналогичную деятельность, не могло бы предвидеть и избежать их наступление или последствия; и при этом
- делают невозможным надлежащее исполнение обязательства.

НО конкретные специфические требования, предъявляемые к обстоятельствам/ событиям форс-мажора, могут отличаться в зависимости от действующих в настоящее время норм применимого права, которому подчинен договор, и условий самого договора. Поэтому, **в первую очередь, необходимо проверить соответствующий договор** (см. наши рекомендации ниже).

И важно помнить, что в соответствии с действующим российским законодательством освобождение от ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение гражданско-правовых обязательств вследствие форс-мажора возможно при осуществлении **предпринимательской деятельности** (т.е. исключительно в рамках гражданско-правовых отношений).

Является ли пандемия коронавируса форс-мажором?

Оценивая возможность признания пандемии коронавируса форс-мажором, **в каждом конкретном случае нужно ответить на следующие два вопроса:**

1. Отвечает ли ситуация положениям договора / требованиям применимого национального права, предъявляемым к обстоятельствам непреодолимой силы?

2. Является ли ситуация или ее последствия (например, ограничения со стороны государственных органов) событием, которое сделало невозможным надлежащее исполнение обязательства?

При ответе на первый вопрос следует учитывать, что ситуация с COVID-19 развивается очень быстро. В законодательство многих стран сейчас вносятся экстренные изменения, в т.ч. позволяющие признавать пандемию коронавируса форс-мажором для отдельных видов договорных обязательств и/или в отдельных отраслях экономики (например, в туризме).

В российском федеральном законодательстве на данный момент нет положений, которые однозначно и безусловно позволяли бы отнести ситуацию с коронавирусом к форс-мажору во всех и любых случаях. Соответственно, сторонам договоров, подчиненных российскому праву, **следует руководствоваться общими нормами Гражданского кодекса РФ (в первую очередь, статьей 401) и условиями самих договоров.**¹

НО в зависимости от развития событий могут и, скорее всего, будут появляться дополнительные аргументы в пользу возможности признания пандемии COVID-19 форс-мажором с позиций российского права в определенных случаях. Например:

- **Власти Москвы официально признали ситуацию с коронавирусом форс-мажором.** В Указе мэра Москвы от 5 марта 2020 года № 12-УМ прямо предусмотрено: «установить, что распространение новой коронавирусной инфекции (2019-nCoV) является в сложившихся условиях *чрезвычайным и непредотвратимым обстоятельством*, повлекшим введение режима повышенной готовности в соответствии с Федеральным законом от 21 декабря 1994 года № 68-ФЗ «О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера», *который является обстоятельством непреодолимой силы*».

¹ Например, в соответствии с общими нормами Гражданского кодекса РФ к обстоятельствам непреодолимой силы **НЕ** относятся, в частности, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров или отсутствие у должника необходимых денежных средств.

- Правительство РФ, очевидно, готово и планирует признавать неисполнение отдельных обязательств из-за пандемии коронавируса обстоятельством непреодолимой силы. В частности, по информации ТАСС, первый вице-премьер Андрей Белоусов заявил: *«Вводим форс-мажор, то есть неприменение штрафных санкций пока в двух случаях: нарушение государственных контрактов и неисполнение валютных контрактов нерезидентами в случае, если это связано с коронавирусом».*²

Отвечая на второй вопрос, при оценке влияния текущей ситуации с коронавирусом на возможность исполнить определенное обязательство по конкретному договору **нужно быть объективным и также иметь в виду, что некоторые ограничения, которые вводятся государственными органами, имеют лишь рекомендательный характер.** С юридической точки зрения, может быть весьма непросто обосновать неисполнение обязательств по договору только лишь соблюдением мер или ограничений, которые не являются обязательными.

Что делать? Наши рекомендации.

Для ответа на вопрос о возможности признания пандемии коронавируса форс-мажором необходимо детально изучить фактические обстоятельства в каждом конкретном случае с учетом применимого права и положений соответствующего договора. Что же следует делать?

- **Установить, какое национальное право применимо к договору и есть ли в договоре положения о применении типовых условий контрактов или международных договоров** (например, Конвенции Организации Объединенных Наций о договорах международной купли-продажи товаров 1980 года). Условия договора (в т.ч. о форс-мажоре) будут толковаться с точки зрения применимого права.
- **Проверить, есть ли в договоре специальные положения о форс-мажоре (обстоятельствах непреодолимой силы) или ссылки на применение типовых оговорок** (например, типовой форс-мажорной оговорки Международной торговой палаты). Если договор не содержит специальной оговорки о форс-

² Источник <https://tass.ru/obschestvo/8005031>.

мажоре, применяются соответствующие нормы применимого права.

- **Определить, является ли ситуация с коронавирусом непосредственной причиной неисполнения обязательств по договору.** Необходимо оценить, могло ли обязательство быть исполнено, если бы не распространение COVID-19 и его влияние на соответствующую сторону.
- **Оценить последствия наступления форс-мажора.** Необходимо установить, предполагает ли договор или применимое право полное или частичное освобождение от ответственности при форс-мажоре, или возможность отсрочить исполнение обязательства, или иные последствия. Если положения договора или применимого права требуют, чтобы обстоятельства непреодолимой силы делали *невозможным* исполнение договора, то нужно обязательно проверить, соблюдается ли это условие. Например, *положения договора или применимого права могут НЕ предусматривать освобождение сторон от ответственности*, если исполнение договора остается возможным, пусть и с большими трудностями и затратами. Также следует определить, возникнет ли у сторон право на расторжение договора, если форс-мажор будет действовать в течение какого-то длительного периода времени.
- **Определить, какие меры согласно договору или применимому праву нужно предпринять в связи с форс-мажором.** Если закон или договор требует, например, уведомить контрагента о наступлении форс-мажора, то необходимо это сделать в установленном порядке.
- **Определить, какими доказательствами необходимо подтвердить форс-мажор.** Доказательствами могут быть свидетельство торгово-промышленной палаты,³ акты или справки государственных органов и т.д.

³ Насколько нам известно, ТПП России уже начала получать от российских компаний заявления о выдаче сертификатов о форс-мажоре в связи с COVID-19. Рассмотрение таких заявлений и представленных документов по общему правилу осуществляется в течение 10 рабочих дней. При этом обращаем внимание, что ТПП России может выдать сертификат о форс-мажоре только в том случае, если речь идет о внешнеторговой сделке, и засвидетельствовать обстоятельства форс-мажора, которые наступили на территории РФ (например, в результате введения каких-либо ограничений российскими государственными органами, если речь идет о последствиях

Все эти действия требуют привлечения квалифицированных профессиональных юристов. Применение положений договора или законодательства о форс-мажоре может быть достаточно сложным с точки зрения юридического обоснования и подтверждения самого факта форс-мажора, процедуры заявления о таком факте, получения доказательств и т.д. При этом важно оценить свою позицию не только с точки зрения права, но и с точки зрения возможных репутационных рисков, последствий для долговременных коммерческих отношений с контрагентами. Также надо быть заранее готовым к потенциальному спору, если другая сторона по договору не согласится с обоснованностью заявления о форс-мажоре.

Если не форс-мажор, то что?

Следует учитывать, что действующее российское законодательство также предусматривает некоторые случаи **прекращения обязательств в силу невозможности их исполнения по причинам, за которые не отвечает ни одна из сторон**:

- согласно статье 416 Гражданского кодекса РФ обязательство прекращается невозможностью исполнения, если такая невозможность исполнения вызвана наступившим после возникновения обязательства обстоятельством, за которое ни одна из сторон не отвечает;
- согласно статье 417 Гражданского кодекса РФ обязательство прекращается полностью или в части, если исполнение обязательства становится невозможным полностью или частично в результате издания акта органа государственной власти или органа местного самоуправления.

Кроме того, существует норма о том, что **существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, является основанием для его изменения или расторжения**, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из его существа. В соответствии со статьей 451 Гражданского кодекса РФ изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях.

пандемии коронавируса в России). В других случаях необходимо получать и собирать иные доказательства.

Аналогично форс-мажору, возможность и обоснованность применения указанных норм и прекращения или изменения обязательств вследствие ситуации с пандемией коронавируса

требуют детального изучения квалифицированными профессиональными юристами в каждом конкретном случае.

Глобальный Dentons COVID-19 хаб*



- Глобальный трекер трудового законодательства в связи с COVID-19
- Обзоры различных юрисдикций
- Полезные ссылки
- Информация о COVID-19 и его влиянии на глобальную экономику и право
- 70+ статей по теме COVID-19

Проект «Радио Dentons Санкт-Петербург»**



Периодические обзоры и аудио подкасты на следующие темы:

- Принятие решений без совместного физического присутствия участников на годовых собраниях – что нужно учесть?
- Форс-мажор: защита или риски?
- Как защитить свои персональные данные?
- Спасают ли рублевые контракты от валютных рисков?
- Удаленная работа – не приговор для бизнеса.
- Регулярные апдейты регуляторных изменений в 83 странах мира, где есть офисы Dentons.

* <https://www.dentons.com/en/issues-and-opportunities/covid-19-coronavirus-hub>

** <https://www.dentons.com/ru/insights/alerts/2020/march/17/project-radio-dentons-st-petersburg>

Контактная информация

Карина Чичканова

Партнер, руководитель российской практики в области инфраструктуры и Санкт-Петербургской практики в области недвижимости и строительства, Dentons

T: +7 812 325 84 44

E: karina.chichkanova@dentons.com



Евгения Тетеревкова

Партнер, руководитель Санкт-Петербургской практики в области корпоративного права и M&A, Dentons

T: +7 812 325 84 44

E: evgenia.teterevkova@dentons.com



Михаил Иванов

Партнер, руководитель российской судебно-арбитражной практики, Dentons

T: +7 812 325 84 44

E: mikhail.ivanov@dentons.com

