*\Информация актуализирована по состоянию на 25.03.2020 года*

**Обстоятельства непреодолимой силы: возможности ГК РФ в помощь предпринимателям**

Пунктом 8 (1) Указа Мэра Москвы от 14.03.2020 г. № 20-УМ «О внесении изменения в указ Мэра Москвы от 05.03.2020 г. № 12» распространение коронавирусной инфекции признано обстоятельством непреодолимой силы.

Согласно позиции, высказанной в письме от 19.03.2020 г. № 24-06-06/21324, Министерство Финансов РФ также признает распространение вируса COVID-19 обстоятельством непреодолимой силы.

В сложившейся ситуации предприниматели несут убытки: кто-то вынужден закрыться на неопределенный срок, а у кого-то срываются сроки исполнения договорных обязательств.

До 10 апреля приостановлено проведение мероприятий (просветительских, культурных, развлекательных и т.д.) с числом участников более 50 человек одновременно. Кроме того, с 21 марта и до особо распоряжения прекращена для посетителей работа бассейнов, фитнес-центров, аквапарков, других спортивных объектов.

Вероятно, что в ближайшее время будут приняты дополнительные ограничительные антивирусные меры, которые остановят работу ряда сфер.

Какие законные возможности могут помочь предпринимателям защитить свои интересы перед контрагентами и избежать ответственности за неисполнение или исполнение с нарушениями договорных обязательств, вызванное последствиями распространения коронавирусной инфекции?

1. Форс-мажор. Официального термина «форс-мажор» в российском праве не существует, но он описан п. 3 ст. 401 Гражданского кодекса РФ, в соответствии с которым сторона по договору освобождается от ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, если это произошло вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых обстоятельств, которые не зависят от воли сторон.

Наступление обстоятельств непреодолимой силы (форс-мажора) дает возможность освободиться от штрафных санкций за неисполнение или просрочку исполнения договорных обязательств (например, в случае просрочки оплаты по договору из-за значительного снижения клиентского потока, вызванного введенными мерами в связи с распространением коронавируса).

1. Прекращение обязательства из-за невозможности его исполнения в соответствии с п.1 ст. 416 Гражданского кодекса РФ, в том числе - невозможности исполнения в результате издания нормативного акта в соответствии с п. 1 ст. 417 Гражданского кодекса РФ.

Если по договору вы должны были исполнить обязательство (например, провести какое-то массовое мероприятие в сроки, когда действует Указ Мэра Москвы, запрещающий проведение такого мероприятия), вы вправе не исполнять такое обязательство и вы не несете ответственности за такое неисполнение.

1. Изменение или расторжение договора в результате существенного изменения обстоятельства в соответствии с п. 1 ст. 451 Гражданского кодекса РФ. Распространение коронавирусной инфекции может существенно повлиять на договорные отношения и планы предпринимателей (сроки исполнения, объемы поставки, другие условия). На этом основании одна сторона договора может обратиться к другой с предложением внести изменения в договоре или же расторгнуть его.

Указанные конструкции применяется в таких сделках между контрагентами, как оказание услуг, аренда, подряд и т.д.

**Рекомендации:**

1. *Проверьте договор на наличие в нем положения об освобождении стороны (сторон) по договору от ответственности.*

Как правило, любой гражданско-правовой договор содержит раздел, посвященный основаниям освобождения от ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств, вызванное обстоятельствами непреодолимой силы (форс-мажором).

Обстоятельства непреодолимой силы должны соответствовать следующим критериям:

- чрезвычайность. Иными словами, речь идет о чем-то необычном, исключительном, беспрецедентном, выходящим за пределы нормальных условий, что никак не могло быть учтено сторонами при заключении договора,

- непредотвратимость. Это значит, что любой предприниматель, осуществляющий аналогичную деятельность, оказавшись в подобной ситуации, не смог бы избежать таких обстоятельств или их последствий. Например, по мнению ряда юристов, наблюдающийся отток клиентов в сфере ресторанного бизнеса в связи с распространением коронавирусной инфекции может рассматриваться как последствие обстоятельств непреодолимой силы, если будет доказано, что данные негативные последствия ощущают на себе все предприниматели этой отрасли вне зависимости от местонахождения, ценовой политики или иных обстоятельств, которые могли бы повлиять на отток клиентов.

Дополнительными критериями, сложившимися в судебной практике, являются:

- непреодолимость. Препятствие (например, ограничение, запрет, отсутствие посетителей по причине боязни заразиться и т.д.) должно иметь такой характер, что требование от должника по договору принятия мер по его преодолению было бы неразумным,

- независимость от воли сторон. Такие обстоятельства не зависят от действия третьих лиц.

В договоре обычно указан срок, в течение которого сторона, ссылающаяся на форс-мажорные обстоятельства, должна уведомить об этом другую сторону.

В случае, если ваш бизнес подпадает под действие обстоятельств непреодолимой силы, что уже сделало или сделает невозможным исполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по договорам (например, своевременную и в полном объеме оплату по договору, предоставление площадки для проведения мероприятия и т.д.), вы вправе ссылаться на форс-мажорные обстоятельства с целью освобождения от ответственности.

Даже в том случае, если договором с вашим контрагентом вообще не предусмотрено условие о форс-мажоре, вы вправе ссылаться на наступление таких обстоятельств в силу закона в соответствии с п. 3 ст. 401 Гражданского кодекса РФ.

1. *За получением заключения* *о наличии обстоятельств непреодолимой силы по сделкам, заключенным на территории России, вы вправе обратиться в Московскую торгово-промышленную палату.*

В соответствии с п. 10 ст. 6 Закона г. Москвы от 27.03.2002 г. № 17 «О Московской торгово-промышленной палате» МТПП наделена правом выдавать заключения о наличии обстоятельств непреодолимой силы по внутрироссийским гражданско-правовым сделкам (оказание услуг, аренды, подряда и т.д.) Обратите внимание, заключение выдается на каждый конкретный договор с учетом специфики его предмета и других условий. Услуга является платной <https://mostpp.ru/news/deyatelnost-mtpp/tpp-upolnomocheny-vydavat-biznesu-zaklyucheniya-o-fors-mazhore-v-usloviyakh-epidemii-koronavirusa/>

1. *Подготовьте письмо и уведомите сторону по договору о наступлении обстоятельств непреодолимой силы (форс-мажора). Приложите документы, любую официальную информацию, которая подтверждает негативное влияние распространения коронавируса как обстоятельства непреодолимой силы на невозможность исполнения договора.*

В обязательном порядке направьте стороне заказное письмо с описью вложения и уведомлением ([**Приложение 1**](Приложение%201.%20Образец%20Уведомления%20о%20наступлении%20обстоятельств%20непреодолимой%20силы.docx)) о наступлении обстоятельств непреодолимой силы (форс-мажора) в сроки, указанные в договоре, а при их отсутствии - в разумные сроки с момента наступления таких обстоятельств (рекомендуем направить письмо не позднее 10 календарных дней с даты наступления обстоятельств непреодолимой силы).

Необходимо учитывать, что наступление обстоятельств непреодолимой силы само по себе не прекращает обязательство должника, если исполнение остается возможным после того, как такие обстоятельства отпали.

Обратите внимание! Если вы своевременно не уведомите контрагента о наступлении обстоятельств непреодолимой силы, то впоследствии вы не сможете ссылаться на них в переписке или суде (при разрешении спора с участием медиатора), а контрагент будет вправе взыскать с вас неустойку, применить иные штрафные санкции за неисполнение или ненадлежащее исполнение договорных обязательств, а также потребовать возмещения убытков, причиненных неисполнением или просрочкой исполнения.

1. *Если обстоятельства непреодолимой силы явились причиной невозможности исполнения обязательства по договору, вы можете направить контрагенту уведомление о прекращении исполнения такого обязательства.*

Это основание актуально для краткосрочных договоров со сроком исполнения на период действия установленных ограничений или запретов.

В соответствии со ст. 416 Гражданского кодекса РФ подлежит прекращению обязательство, которое невозможно исполнить, если это вызвано наступившим после возникновения обязательства обстоятельством, за которое ни одна из сторон договора не отвечает.

Например, на сегодняшний день таким обстоятельством в соответствии со ст. 417 Гражданского кодекса РФ является, в том числе, Указ Мэра Москвы, временно запретивший деятельность организаторов мероприятий с численностью более 50 человек одновременно.

Если из-за введенного запрета невозможно провести в установленный срок семинар, тренинг или иное мероприятие, а перенос сроков его проведения за пределы сроков действия запрета невозможен по каким-либо причинам или не представляет интереса для стороны или сторон по договору (у приглашенного на семинар лектора нет иного свободного времени на выступление, мероприятие было приурочено к конкретной дате, помещение занято в другие даты и т.д.), вы можете направить контрагенту заказное письмо с описью вложения и уведомлением ([**Приложение 2**](Приложение%202.%20Образец%20Уведомления%20о%20прекращении%20обязательства%20в%20связи%20с%20невозможностью%20его%20исполнения.docx)) о прекращении исполнения такого обязательства.

Прекращение обязательства происходит автоматически по объективной невозможности его исполнения, подписывать дополнительное соглашение о досрочном расторжении договора не нужно, но необходимо обязательно уведомить об этом вашего контрагента. Как и в случае с форс-мажором, неустойка за неисполнение обязательства в этом случае не начисляется.

Имейте в виду, что для длящихся договоров обстоятельства непреодолимой силы носят временный характер (например, срок действия договора 12 месяцев и дольше, а срок действия запрета 3 недели) и существование таких обстоятельств само по себе не является основанием для прекращения обязательства. В этом случае вы можете или воспользоваться своим правом на просрочку исполнения обязательства без применения мер ответственности (см. шаг **I**) или обратиться к контрагенту с предложением об изменении условий договора или его расторжении (см. шаг **V**).

1. *Если из-за установленных запретов и других ограничительных мер существенно изменились обстоятельства, обратитесь к стороне договора с предложением о его изменении/расторжении.*

В соответствии с п.1 ст. 451 Гражданского кодекса РФ, существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, является основанием для его изменения или расторжения, если иное не предусмотрено договором.

Изменение обстоятельств должно быть настолько серьезным, что стороны, зная об этом заранее, не заключили бы договор вовсе или заключили бы его на принципиально иных условиях.

Если вы решили не прекращать принятое по договору обязательство в связи с невозможностью его исполнения в указанный в договоре срок, а ваш контрагент также не утратил интереса к исполнению договора, однако в связи с обстоятельствами непреодолимой силы существенно откладываются сроки или меняются другие обстоятельства, и при этом договором не предусмотрено возложение ответственности за риск происшедшего изменения обстоятельств на заинтересованную сторону, предложите контрагенту заключить дополнительное соглашение ([**Приложение 3)**](Приложение%203.%20Образец%20Дополнительного%20соглашения%20о%20внесении%20изменений%20в%20договор%20в%20связи%20с%20существенным%20изменением%20обстоятельств.docx) и внести изменения в договор.

По указанному основанию можно и расторгнуть договор (например, если вследствие существенного изменения обстоятельств стороны не могут исполнить договор без ущерба для своей деятельности или утратили к нему интерес).

Если вам были перечислены денежные средства по договору, то в соответствии с п.4 ст. 453 Гражданского кодекса РФ при его расторжении вы имеете право удержать документально подтвержденные расходы, связанные с исполнением договора (например, если были закуплены продукты для кофе-брейка при проведении семинара, который не состоялся по причине введенного запрета). Для этого сохраняйте все документы, подтверждающие ваши расходы в рамках исполнения обязательств по договору.

Обратите внимание! Не признаются существенным изменением обстоятельств (как и обстоятельствами непреодолимой силы):

- инфляция,

- экономический кризис,

- резкое ухудшение финансового состояния предпринимателя,

- изменение курса валют,

- сокращение штата\*.

\*Однако в сложившихся условиях, когда в соответствии с Указом Мэра от 05.03.2020 г. № 12 (в ред. Указа № 26-УМ от 23.03.2020 г.) многие обязаны оставаться дома вместе с членами семьи в течение 14 дней, сокращение численности штата может быть признано существенным изменением обстоятельств при условии, что будут предприняты все меры для замещения отсутствующих работников.

1. *Сохраняйте переписку с контрагентом и иные доказательства, подтверждающие невозможность исполнения обязательств по договору.*

В связи с тем, что на сегодняшний день еще не все официальные органы признали пандемию коронавируса или риск распространения этой инфекции обстоятельствами непреодолимой силы, обязательно сохраняйте любые документы, которые прямо или косвенно подтверждают, что ваш бизнес пострадал по этой причине. Помимо актов органов государственной и муниципальной власти, заключения МТПП о наличии обстоятельств непреодолимой силы применительно к вашему договору, это могут быть статические данные по снижению клиентопотока или платежеспособности покупателей, разъяснительные письма ведомств на тему коронавируса (например, Роспотребнадзора, Федеральной антимонопольной службы, переписка с контрагентами и другими организациями, другие доказательства, подтверждающие факт наступления обстоятельств непреодолимой силы.

**Проекты необходимых документов в форме приложения:**

[**Приложение 1.**](Приложение%201.%20Образец%20Уведомления%20о%20наступлении%20обстоятельств%20непреодолимой%20силы.docx)Образец Уведомления о наступлении обстоятельств непреодолимой силы (форс-мажора).

[**Приложение 2**.](Приложение%202.%20Образец%20Уведомления%20о%20прекращении%20обязательства%20в%20связи%20с%20невозможностью%20его%20исполнения.docx)Образец Уведомления о прекращении исполнения обязательств.

[**Приложение 3.**](Приложение%203.%20Образец%20Дополнительного%20соглашения%20о%20внесении%20изменений%20в%20договор%20в%20связи%20с%20существенным%20изменением%20обстоятельств.docx)Образец Дополнительного соглашения об изменении условий договора в связи с существенным изменением обстоятельств.

**Список нормативных актов:**

- Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 г. № 51-ФЗ

(ред. от 16.12.2019 г.);

- Федеральный закон от 21.12.1994 г. № 68-ФЗ «О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера» (ред. от 03.07.2019);

- Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 г. № 7 (ред. от 07.02.2017 г.) «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств»;

- Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 2 (2017) (утв. Президиумом Верховного Суда РФ 26.04.2017 г.);

- Указ Мэра Москвы от 05.03.2020 г. № 12-УМ «О введении режима повышенной готовности»;

- Указ Мэра Москвы от 14.03.2020 г. № 20-УМ «О внесении изменения в указ Мэра Москвы от 05.03.2020 г. № 12-УМ»;

- Указ Мэра Москвы от 16.03.2020 г. № 21-УМ «О внесении изменения в указ Мэра Москвы от 05.03.2020 г. № 12-УМ»;

- Разъяснение МТПП от 20.05.2019 г. «Заключение о форс-мажоре как правовое основание свидетельствования обстоятельств непреодолимой силы»;

- Заключение по вопросам о квалификации событий, связанных с распространением коронавируса в качестве обстоятельства непреодолимой силы от 24.03.2020 г., № 2-11/569 ФГБОУВО «РГУП» по запросу Штаба по защите бизнеса Департамента предпринимательства и инновационного развития города Москвы;

- <http://77.rospotrebnadzor.ru/index.php/san-epid/40-2009-08-20-06-08-14/8084-o-vvedenii-dopolnitelnykh-sanitarno-protivoepidemicheskikh-profilakticheskikh-meropriyatij-na-territorii-goroda-moskvy-21-03-2020>;

- <https://www.mkrf.ru/press/news/minkultury_rossii_rekomenduet_organizatsiyam_osushchestvlyayushchim_publichnuyu_demonstratsiyu_filmo/>.