

СТОРОНА ПО ЛЮБОМУ ПОВОДУ ССЫЛАЕТСЯ В СУДЕ НА ПАНДЕМИЮ. КАК ОТБИТЬ ЕЕ ДОВОДЫ



Максим Григорьев

Партнер, руководитель Специальных проектов юридической фирмы VEGAS LEX

Поможет: *помешать контрагенту уйти от ответственности со ссылкой на коронавирус.*

«В любой непонятной ситуации ссылайся на пандемию», — так теперь считают должники и заявляют в суде, что не могли исполнить обязательства именно из-за коронавируса. Чтобы суд отклонил доводы контрагента и взыскал с него долг, неустойку или удовлетворил иное ваше требование, подготовьте и заявите возражения. Их найдете в этой статье.

Сообщил о форс-мажоре с опозданием или вовсе не уведомил

ГК П. 3 ст. 307 ГК

ВС 7 П. 10 постановления Пленума ВС от 24.03.2016 № 7 «О применении судами некоторых положений ГК РФ об ответственности за нарушение обязательств»

Если должник не оповестил вашу компанию, что наступили обстоятельства непреодолимой силы, заявите об этом в суде. Проверьте, есть ли в договоре условие, что сторона лишается права ссылаться на форс-мажор, если не сообщит о его возникновении контрагенту. Если такое условие есть, ссылайтесь на него. Тогда суд не примет от должника ссылку на форс-мажор. Если условия нет, ссылайтесь на ГК и Пленум: должник обязан принять все разумные меры, чтобы уменьшить ущерб от форс-мажора, в том числе уведомить о его возникновении!^{ГК} Если не уведомил, должен возместить причиненные этим убытки.^{ВС 7} Например, компенсировать затраты на приготовление к приемке исполнения, которое не состоялось.

Если должник о форс-мажоре оповестил, проверьте, сделал ли он это вовремя. Для этого посмотрите, есть ли в договоре условие, в какой срок надо сообщать о форс-мажоре. Если есть и должник срок пропустил, укажите, что теперь ссылаться на форс-мажор уже поздно. Если в договоре срока нет, применим разумный срок. Какова его продолжительность, в законе не указано. Чтобы определить, сообщил ли должник о форс-мажоре в разумный срок, суды могут ориентироваться на те сроки уведомлений, которые стороны обычно включают в договоры или госконтракты. На практике в договорах устанавливают сроки от 3 до 15 дней.^{A47, A40}

Пример: по условиям госконтракта поставщик был обязан уведомить заказчика о форс-мажоре в течение трех рабочих дней. Поставщик сообщил о режиме ЧС только через три месяца. В суде ссылался, что поставку просрочил из-за обстоятельства непреодолимой силы. Суд ссылку не принял, взыскал с поставщика неустойку, поскольку он несвоевременно сообщил о форс-мажоре, значит, не вправе на него ссылаться.^{A32}

Помимо общих правил о форс-мажоре в ГК есть специальный порядок извещения контрагента, он применим только для договоров подряда. Подрядчик обязан немедленно предупредить заказчика и до получения его указаний приостановить работу, если обнаружит обстоятельства, которые грозят годности или прочности результатов работы или создают невозможность завершить ее в срок.^{ГК-1} На практике статью 716 ГК применяют и при ссылках подрядчика на форс-мажор.^{A51}

Если ваша компания — заказчик, и подрядчик о форс-мажоре предупредил, он все равно будет не вправе в суде ссылаться на выявленные обстоятельства, если продолжил работы, не дожидаясь истечения срока для ответа на предупреждение. То же последствие для случаев, если продолжил работы, несмотря на указание их прекратить, или вовсе не уведомил о чрезвычайных обстоятельствах.

A47 Постановление АС Уральского округа от 26.01.2018 по делу № А47-3131/2017

A40 Постановление Девятого ААС от 09.10.2019 по делу № А40-117910/2019

A32 Постановление АС Северо-Кавказского округа от 10.10.2019 по делу № А32-30957/2018

ГК-1 Ст. 716 ГК

A51 Постановление АС Дальневосточного округа от 15.12.2015 по делу № А51-6528/2015

Когда контрагент вправе не сообщать, что не может исполнить обязательства из-за пандемии

Из-за пандемии правило о необходимости уведомлять контрагента о форс-мажоре не действует для арендаторов, которые работают в пострадавших от коронавируса отраслях. Скорее, оно действует наоборот. Например, если арендатор

не внес плату, а арендодатель знал или не мог не знать, что арендатор осуществляет деятельность в пострадавшей отрасли, то уже арендодатель обязан известить арендатора о его праве на отсрочку в соответствии с законом. Если арендодатель

не проинформирует арендатора об этом, значит, он автоматически предоставил отсрочку. Арендаторы, деятельность которых не относится к пострадавшим отраслям, обязаны соблюдать предусмотренный договором аренды порядок уведомления.

Источники: Федеральный закон от 01.04.2020 № 98-ФЗ «О внесении изменений в отдельные законодательные акты РФ по вопросам предупреждения и ликвидации чрезвычайных ситуаций», абз. 7 ответа на вопрос № 3 Обзора по отдельным вопросам судебной практики, утв. Президиумом ВС 30.04.2020

ВС 1 Абз. 16 ответа на вопрос № 7 Обзора по отдельным вопросам судебной практики, утв. Президиумом ВС 21.04.2020

A40 Постановление АС Московского округа от 03.04.2019 по делу № А40-124783/2018

ТПП Письмо ТПП от 17.04.2020 № 04в/0088

Не представил документ от ТПП о форс-мажоре

Проверьте договор: есть ли наряду с перечнем обстоятельств непреодолимой силы условие о том, какими документами нужно подтверждать форс-мажор.^{ВС 1} Например, в договорах иногда указывают, что нужно получить сертификат или справку Торгово-промышленной палаты. Если такое условие есть, но должник его не выполнил, заявите об этом в суде. Суды иногда обосновывают свое несогласие с должником, который утверждает, что нарушил договор исключительно из-за форс-мажора, в том числе и отсутствием соответствующего документа от ТПП.^{A40}

Даже если должник сертификат или справку представил, это не означает, что суд на этом основании автоматически освободит от ответственности за нарушения. Суд может принять документ от ТПП как доказательство,^{ТПП} но все равно будет оценивать, был или нет форс-мажор при исполнении договорных обязательств.

Не подтвердил связь между пандемией и тем, что не мог исполнить обязательства

ВС 1-1 Абз. 10, 15 ответа на вопрос № 7 Обзора по отдельным вопросам судебной практики № 1, утв. Президиумом ВС 21.04.2020

A35 Постановление АС Центрального округа от 14.08.2015 № Ф10-2685/2015

Заявите в суде, что должнику недостаточно сослаться на коронавирус и принимаемые властями ограничительные меры, например, что запретили передвижение транспорта и физлиц, приостановили деятельность организаций. Нужно еще обосновать причинно-следственную связь между этими обстоятельствами и задержкой или невозможностью исполнить обязательства.^{ВС 1-1}

Пример: суд указал, что введение режима ЧС указом губернатора об установлении карантина по африканской чуме свиней не мешало должнику оплатить товар. В перечне ограничений, которые приняли в связи с карантином, нет запрета приобретать и оплачивать средства защиты растений. Вызванное карантином существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, не освобождает сторону от обязанности его исполнять и от ответственности за нарушение.^{A35}

В другом деле апелляция отклонила довод ответчика, что суд первой инстанции не учел вынужденный простой оборудования и невозможность его возврата лизингодателю из-за введения карантина. Апелляция пояснила: ответчик не доказал, что имущество находилось на карантинной территории. В частности, суд не признал доказательством нахождения имущества на территории карантина договор на оказание услуг по откорму свиней.

Апелляция указала: из условий договора на оказание услуг не усматривается, что ответчик передал имущество в пользование

контрагенту — свиноферме, которая находилась на территории карантина. Кроме того, постановление главы администрации о введении карантина утвердило перечень ограничений на этой ферме на оборот продуктов животноводства, кормов. В перечне ограничений нет запрета на вывоз оборудования.^{A32-1}

Если пандемия на деятельность должника никак не повлияла, укажите на это в суде. Ссылайтесь на разъяснения, которые Верховный суд сделал в отношении договора аренды. Даже если у вас спор по иному договору, просите суд применить разъяснения по аналогии. Верховный суд указывал: арендодатель может доказать, что арендатор не пострадал и очевидно не пострадает при ухудшении ситуации в результате распространения коронавируса. Например, когда арендатор использует объект аренды вопреки установленным ограничительным мерам. Тогда суд может отказать арендатору в защите права.^{BC 2} Аналогичный подход применим и к другим договорам — не только к аренде.

Пример: покупатель оплатил товар позже оговоренного срока. Поставщик обратился в суд с иском о взыскании неустойки, процентов за пользование коммерческим кредитом и штрафа. В суде покупатель сослался, что в регионе был введен режим ЧС из-за чумы свиней. Суды удовлетворили иск: не приняли аргументы покупателя о невозможности осуществить оплату по договору из-за обстоятельств непреодолимой силы. В перечне ограничений нет запрета приобретать и оплачивать товар: средства защиты растений. Суд среди прочего также учел доказательства, которые представил поставщик, что в спорный период покупатель рассчитывался по другим договорным обязательствам.^{A35-1}

A32-1 Постановление Пятнадцатого ААС от 22.03.2013 по делу № А32-22779/2012

BC 2 Вопрос № 4 Обзора по отдельным вопросам судебной практики № 2, утв. Президиумом ВС 30.04.2020

A35-1 Постановление АС Центрального округа от 14.08.2015 по делу № А35-8264/2014

ТОП-5 ссылок, которые должники заявляют в суде, чтобы не платить

| Что скажет должник | Чем возразить |
|---|--|
| Сотрудников уволили, работать было некому | Увольнения — это внутренние организационные проблемы должника, они не относятся к форс-мажору |
| Денег на оплату не было, поскольку контрагенты не заплатили | Ограничения должника не коснулись, он был вправе работать, мог избежать неблагоприятных финансовых последствий |
| Компания получила справку ТПП о форс-мажоре, значит, от ответственности освобождена | Документ, который выдает ТПП, от ответственности не освобождает. Это решает суд, и он не обязан принимать такой документ |
| Просрочка возникла из-за бывшего директора, который решил не платить | Неправомерные действия представителей компании признать обстоятельством непреодолимой силы нельзя |
| Почта была закрыта, уведомить о форс-мажоре не могли | Должник мог сообщить через мессенджер, по e-mail или направить письмо, когда отделения почты открыли |

Действовал недобросовестно или неразумно, не пытался уменьшить негативные последствия

ВС 1-2 Абз. 10 ответа на вопрос №7 Обзор по отдельным вопросам судебной практики №1, утв. Президиумом ВС 21.04.2020

ВС 1-3 Абз. 10 и 15 ответа на вопрос №7 Обзор по отдельным вопросам судебной практики №1, утв. Президиумом ВС 21.04.2020

ВС 5 Определение ВС от 03.04.2018 №5-КГ18-17

A21 Постановление Тринадцатого ААС от 01.09.2015 по делу № А21-1547/2014

Если должник не делал никаких приготовлений или предпринял явно недостаточно мер, чтобы хотя бы попытаться надлежаще исполнить договор, он не вправе прикрываться от иска пандемией и ограничительными мерами. Эти обстоятельства не являются универсальными для всех категорий должников.^{BC 1-2}

Чтобы не платить неустойку или освободиться от иной ответственности со ссылкой на форс-мажор, должнику придется доказать, что принял разумно ожидаемые меры, чтобы предотвратить или минимизировать возможные риски. Суд проверит, действовал ли должник разумно и добросовестно.^{BC 1-3}

Ссылайтесь в суде на то, что именно на должнике, а не на кредиторе лежит первичная обязанность совершить необходимые действия и принять разумные меры по исполнению обязательства.^{BC 5} Если кому-то из компаний или предпринимателей при аналогичных событиях, на которые должник ссылается как на форс-мажор, удастся разумными и законными способами избежать негативных последствий, такие обстоятельства утрачивают возможность считаться форс-мажором для широкого круга коммерсантов. Поэтому, чтобы опровергнуть доводы должника, приведите в процессе задокументированный пример, как в схожей ситуации другая компания смогла исполнить обязательства или уменьшить отрицательные последствия нарушения. Например, поставила товар с помощью привлеченных третьих лиц в другом регионе.

Поскольку распространение коронавируса не прекратилось и в ближайшее время органы власти могут повторно установить ограничения, должникам при нарушении договоров будет сложнее ссылаться на форс-мажор. Ведь такие ограничения теперь уже можно предвидеть. Это подтверждает судебная практика.

Пример: апелляция не приняла во внимание довод заявителя, что запрет на ввоз скота из Евросоюза на основании эпидемии вируса Шмалленберга — обстоятельство непреодолимой силы. Суд указал: такие запреты устанавливали неоднократно, значит, ответчик мог предвидеть наступление события. Кроме того, введение запрета на ввоз товаров относится к предпринимательскому риску. Затруднения в предпринимательской деятельности, тяжелое финансовое положение — это объективные обстоятельства для любых хозяйствующих субъектов, их нельзя расценить как форс-мажор.^{A21}

В другом деле при рассмотрении спора об изменении кредитных договоров по статье 451 ГК кассация не согласилась, что введение ограничения на поставки животных из Евросоюза — форс-мажор. Кассация отклонила довод ответчика, что при заключении

Что может предпринять кредитор, пока длится форс-мажор

Кредитор вправе использовать другие средства защиты в ответ на нарушение договора, кроме требования через суд понудить должника исполнить обязательство в натуре. Например, может отказаться от просроченного должником договора в связи с утратой интереса в исполнении. Другой

вариант — воспользоваться общими правилами статьи 328 ГК: приостановить встречное исполнение или отказаться его исполнять, если очевидно, что должник не исполнит свою обязанность вовремя.

Кроме того, кредитор вправе потребовать вернуть переданное

имущество или неосвоенные денежные средства вместе с прекращением договора, уменьшить цену в случае передачи некачественного товара, настоять на внесудебном или судебном изменении договора. Например, изменить сроки своих встречных обязательств или этапов работ, размеры авансов.

Источник: п. 9, 23 постановления Пленума ВС от 24.03.2016 № 7

договоров стороны не знали, что могут столкнуться с ограничением на ввоз скота. В материалах дела есть сведения с сайта Россельхознадзора о подобных ограничениях, которые вводили ранее.^{A21-1}

Иногда суды обращают внимание, что должник не пытался урегулировать отношения с кредитором по поводу нарушения сроков со ссылкой на форс-мажор. Тогда такую ссылку не принимают.

Пример: суды взыскали неустойку за просрочку поставки. Указали: по условиям договора при длительности форс-мажора более двух месяцев стороны обязаны обсудить вопрос о расторжении договора и урегулировать имущественные и финансовые вопросы. Однако продавец не представил доказательств, что пытался урегулировать отношения с покупателем относительно нарушения сроков поставки со ссылкой на форс-мажорные обстоятельства.^{A57}

A21-1 Постановление ФАС Северо-Западного округа от 27.06.2014 по делу № А21-8837/2012

A57 Постановление АС Поволжского округа от 28.02.2018 по делу № А57-3410/2017

Перестал исполнять обязательства еще до введения ограничительных мер

Проверьте, когда возникла просрочка. Если должник не исполнил обязательства еще до момента введения ограничительных мер, укажите на это в суде. Должник, который просрочил исполнение, отвечает перед кредитором и за убытки из-за просрочки, и за последствия случайно наступившей во время просрочки невозможности исполнения.^{ГК-2}

Пример: апелляция отклонила доводы подрядчика, что он не согласен с начислением пеней из-за нарушения сроков выполнения работ. Подрядчик не доказал, что в период до даты окончания работ возникли погодные условия, которые свидетельствовали бы о форс-мажоре. Письмо подрядчика заказчику о невозможности произвести работы суд не принял. Указал: дожди, на которые ссылается подрядчик, начались уже после того, как истек срок окончания выполнения работ. Кроме того, подрядчик должен был знать, что окончание работ придется на осень, и мог подготовиться — установить тенты над зоной работ.^{A29} ◆

ГК-2 П. 1 ст. 405 ГК

A29 Постановление Второго ААС от 30.08.2016 по делу № А29-810/2016