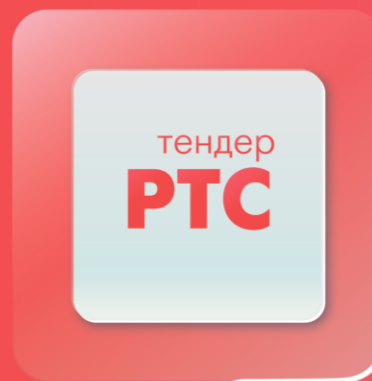


Работа с договором. Подходы к изменению условий договора в 2022 году. Административная практика



поддержка

развитие

стабильность

ИСПОЛНЕНИЕ ДОГОВОРА

Антикризисные меры
правительства.

АВАНС. ПОЗИЦИЯ РЕГУЛЯТОРА



Письмо Минфина России от 19 апреля 2022 г. № 28-05-07/34796



В соответствии с подпунктом «р» пункта 1 перечня поручений Президента Российской Федерации В.В. Путина от 10 апреля 2022 г. № Пр-622 по итогам совещания о мерах социально-экономической поддержки субъектов Российской Федерации 16 марта 2022 г. юридическим лицам, осуществляющим закупки в соответствии с Федеральным законом от 18 июля 2011 г. № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», рекомендуется при заключении гражданско-правового договора, подлежащего исполнению в 2022 году, **устанавливать аванс в размере не менее 50 процентов от начальной (максимальной) цены договора при условии обеспечения надлежащего контроля за расходованием таких средств.**



В случае установления аванса, рекомендую также предусмотреть обеспечение исполнения договора. А при осуществлении закупки с участием только СМСП размер такого обеспечения не должен быть менее размера аванса.

ТРЕБОВАНИЯ К СРОКУ РАСЧЕТОВ С ПОСТАВЩИКАМИ



ЕДИНЫЙ СРОК РАСЧЕТА С ПОСТАВЩИКАМИ с **16.04.2022** (применяется ко всем отношениям в рамках Закона № 223-ФЗ с 16.04.2022 г.)

Срок оплаты заказчиком поставленного товара, выполненной работы (ее результатов), оказанной услуги должен составлять **не более 7 рабочих дней с даты приемки (поправки в ст. 3 Закона № 223-ФЗ)**.

Исключение составляют случаи:

- иной срок оплаты установлен законодательством Российской Федерации;
- Правительством РФ в целях обеспечения ГОЗ установлены иные сроки расчетов;
- если **иной срок оплаты установлен заказчиком в ПОЗ**.

В ПЗ заказчик включает:

1. **Конкретные сроки оплаты и порядок их определения;**
2. **Только конкретные сроки оплаты;**
3. **Только порядок определения сроков оплаты.**
4. **Перечень ТРУ, при закупке которых применяются сроки оплаты – обязательное требование.**

ВАРИАНТЫ НА УСМОТРЕНИЕ ЗАКАЗЧИКА

Конкретный перечень ТРУ с иным сроком оплаты не должен пересекаться с перечнем ТРУ СМСП, либо в Положение о закупке должна быть включена оговорка «иной срок оплаты не распространяется на расчеты с СМСП»

Ответственность за установление иного срока оплаты, отличного от ч. 5.3, 5.4 ст. 3 Закона № 223-ФЗ предусмотрена ч. 7 ст. 7.32.3 КоАП РФ

За фактическое нарушение сроков оплаты заказчик несет ответственность в соответствии с мерами, предусмотренными договором, гл. 25 ГК РФ. (Закупки у СМСП – ч. 9 ст. 7.32.3 КоАП РФ)

ИЗМЕНЕНИЕ УСЛОВИЙ ДОГОВОРА

Пределы изменения договора
по закону № 223-ФЗ, ГК РФ,
Директивы Правительства.

ИЗМЕНЕНИЕ ДОГОВОРА ПРИ ЗАКЛЮЧЕНИИ И ИСПОЛНЕНИИ

Положение о закупке является документом, который регламентирует закупочную деятельность заказчика и должен ... **порядок заключения и исполнения договоров...** (ч. 2 ст. 2 Закона № 223-ФЗ)

...В случае, если при заключении и исполнении договора изменяются количество, объем, цена товаров, работ, услуг или сроки исполнения договора по сравнению с указанными в итоговом протоколе, не позднее чем в течение десяти дней со дня внесения изменений в договор в единой информационной системе размещается информация об изменении договора с указанием измененных условий.. (ч. 5 ст. 4 Закона № 223-ФЗ)

... Условия договора, **заключенного по результатам торгов в случаях, когда его заключение в соответствии с законом допускается только путем проведения торгов**, могут быть изменены сторонами:

- 1) **по основаниям, установленным законом;**
- 2) в связи с изменением размера процентов за пользование займом при изменении ключевой ставки Банка России (соразмерно такому изменению), если на торгах заключался договор займа (кредита);
- 3) по иным основаниям, **если изменение договора не повлияет на его условия, имевшие существенное значение для определения цены на торгах.** (п. 8 ст. 448 ГК РФ)

Изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором. По требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда в определенных условиях. (ч. 1 и ч. 2 ст. 450 ГК РФ)

ИЗМЕНЕНИЕ ДОГОВОРА В УСЛОВИЯХ САНКЦИЙ. ПОЗИЦИЯ РЕГУЛЯТОРА



Письмо Минфина России от 11.04.2022 N 24-07-08/30988



В соответствии с ч.ч. 1 и 2 ст. 2 Закона N 223-ФЗ **порядок исполнения договоров регулируется положением о закупке, а также ГК РФ**, определяющим основания и порядок изменения и расторжения договора.

Согласно п.1 ст. 450 ГК РФ **изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено ГК РФ, другими законами или договором.**

Пунктами 1 и 2 статьи 451 ГК РФ установлено, **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.** Если стороны не достигли соглашения о приведении договора в соответствие с существенно изменившимися обстоятельствами или о его расторжении, договор может быть расторгнут, а по основаниям, предусмотренным пунктом 4 статьи 451 ГК РФ, изменен судом по требованию заинтересованной стороны при наличии предусмотренных пунктом 2 статьи 451 ГК РФ условий.



Таким образом, заключенные в соответствии с положениями Закона N 223-ФЗ **договоры могут быть изменены по соглашению сторон, в том числе в связи с существенным изменением обстоятельств**, в соответствии с нормами главы 29 ГК РФ, **если иное не предусмотрено положением о закупке и договором.**

При этом в случае, **если в положении о закупке установлено, что изменение условий договора по соглашению сторон не допускается**, то заказчик вправе при необходимости рассмотреть вопрос о внесении изменений в положение о закупке в указанной части.

ИЗМЕНЕНИЕ ДОГОВОРА В УСЛОВИЯХ САНКЦИЙ. ДИРЕКТИВЫ ПРАВИТЕЛЬСТВА



Директивы Правительства от 06.03.2022 № 2182П-1113КС



НЕОБХОДИМО ВКЛЮЧИТЬ В ПОЛОЖЕНИЕ О ЗАКУПКЕ ПОРЯДОК РАБОТЫ С ДОГОВОРОМ В УСЛОВИЯХ САНКЦИЙ



- 1) неприменение в 2022 году штрафных санкций в связи с нарушением поставщиком (исполнителем, подрядчиком) обязательств, предусмотренных договором, в связи с введением ограничительных мер в отношении Российской Федерации со стороны недружественных иностранных государств;
- 2) возможность в 2022 году изменения условий договора, если в связи с введением ограничительных мер в отношении Российской Федерации со стороны недружественных иностранных государств при исполнении такого договора возникли независимые от сторон договора обстоятельства, влекущие невозможность его исполнения без изменения условий;

ИЗМЕНЕНИЕ УСЛОВИЙ ДОГОВОРА. СЛОВО ВЕРХОВНОГО СУДА



Обзор судебной практики, утв. Президиумом ВС РФ от 16 мая 2018г.
Постановление Пленума ВС РФ от 02.03.2021г.



1. В Обзоре судебной практики по вопросам, связанным с применением Федерального закона от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» указано, что изменение договора, заключенного по правилам Закона о закупках, которое повлияет на его условия по сравнению с условиями документации о закупке, имевшими существенное значение для формирования заявок, определения победителя, определения цены договора, не допускается.
2. Изменение сторонами условий договора, заключенного по результатам обязательных процедур, конкурентных закупок, допускается в пределах, установленных законом (например, пункт 8 статьи 448 Гражданского кодекса, статья 95 Закона о контрактной системе), и само по себе не может являться нарушением требований частей 1 и 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции. Например, о создании для победителя преимущественных условий участия не может свидетельствовать сама по себе вероятность привлечения большего количества участников в случае изначального составления договора на измененных условиях. Вместе с тем, **если договор изменен настолько, что это влияет на условия, представляющие существенное значение**, например, для определения цены договора, и имеются достаточные основания полагать, что в случае изначального предложения договора на измененных условиях состав участников был бы иным и (или) победителем могло быть признано другое лицо, то действия сторон по изменению договора могут быть квалифицированы как обход требований статьи 17 Закона о защите конкуренции, а соглашение, которым внесены соответствующие изменения, считается ничтожным на основании частей 1 и 2 статьи 17 Закона о защите конкуренции.

ДОГОВОР ИЗМЕНЕН НА СТОЛЬКО, ЧТО ЭТО ПОВЛИЯЛО НА УСЛОВИЯ, ИМЕЮЩИЕ СУЩЕСТВЕННОЕ ЗНАЧЕНИЕ

п. 16 Обзора судебной практики, утв. Президиумом ВС РФ от 16 мая 2018г, п. 41 Постановления Пленума ВС РФ от 02.03.2021г.

Постановление семнадцатого ААС от 29.08.2022 № 17АП-8792/2022-ГК.

Обжалуются действия заказчика в части неоднократного заключения доп. соглашений на увеличение срока оплаты и также включению аванса. Несоответствующие пункты доп. **Соглашения признаны ничтожными.**

Постановление АС Западно-Сибирского округа от 21.10.2021 N Ф04-6024/2021 по делу N А67-8987/2020

Требование прокурора о признании дополнительного соглашения на увеличение сроков поставки не удовлетворено, **поскольку распространение новой коронавирусной инфекции** в отсутствие осведомленности сторон о продлении срока действия ограничительных мер на период исполнения договора в момент его заключения **признано обстоятельством непреодолимой силы.**

Постановление АС Северо-Западного округа от 05.08.2022 N Ф07-9934/2022 по делу № А21-9423/2020

В удовлетворении требования отказано, поскольку установлено достижение между заявителями **соглашения по увеличению цены договора** (предполагаемо заниженную на этапе проведения торгов) при проведении запросов котировок, которое привело к устранению конкуренции; совершение правонарушения подтверждено.

РАСТОРЖЕНИЕ ДОГОВОРА

Расторжение договора по
соглашению сторон,
односторонний отказ и
прекращение обязательств по
договору.

РАСТОРЖЕНИЕ ДОГОВОРА. ОДНОСТОРОННИЙ ОТКАЗ ОТ ИСПОЛНЕНИЯ. ПРЕКРАЩЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ.

Изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами или договором.

2. По требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только:

1) при существенном нарушении договора другой стороной;

2) в иных случаях, предусмотренных настоящим Кодексом, другими законами или договором.

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора. **(п. 1 ст. 310, п. п. 1, 2 ст. 450, ст. 452).**

... право на односторонний отказ от договора (исполнения договора) (статья 310) может быть осуществлено управомоченной стороной путем уведомления другой стороны об отказе от договора (исполнения договора). Договор прекращается с момента получения данного уведомления, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом, другими законами, иными правовыми актами или договором. **(п. 1 ст. 450.1, ст. 452 ГК РФ)**

Если стороны не достигли соглашения о приведении договора в соответствие с существенно изменившимися обстоятельствами или о его расторжении, договор может быть расторгнут, а по основаниям, предусмотренным пунктом 4 ст. 452 ГК РФ, изменен судом по требованию заинтересованной стороны . **(п. 2 ст. 450 ГК РФ)**

Прекращение обязательств между сторонами в связи с невозможностью дальнейшего исполнения, вызванного обстоятельствами, , за которые ни одна из сторон не отвечает либо в связи с принятием НПА. **(ст. 416, ст. 417 ГК РФ)**

ПРЕКРАЩЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ ПО ДОГОВОРУ

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 11.06.2020 N 6 О некоторых вопросах применения положений Гражданского кодекса Российской Федерации о прекращении обязательств

Прекращение обязательства невозможностью исполнения(статьи 416, 417 ГК РФ)

36. В соответствии с пунктом 1 статьи 416 ГК РФ **обязанность стороны прекращается в силу объективной невозможности исполнения, наступившей после возникновения обязательства и имеющей неустранимый (постоянный) характер, если эта сторона не несет риск наступления таких обстоятельств.**

38. Наступление обстоятельств непреодолимой силы само по себе не прекращает обязательство должника, если исполнение остается возможным после того, как они отпали. Сторона освобождается от возмещения убытков или уплаты другой стороне неустойки и иных санкций, вызванных просрочкой исполнения обязательства ввиду непреодолимой силы (статьи 401, 405, 406, 417 ГК РФ).

Договор может предусматривать специальные правила о прекращении обязательств на случай возникновения обстоятельств непреодолимой силы, например об автоматическом прекращении договорных отношений при наличии указанных обстоятельств либо о прекращении договорных отношений по истечении определенного срока с момента возникновения указанных обстоятельств (статья 421 ГК РФ).

39. По общему правилу, если обязанность одной стороны прекратилась невозможностью исполнения согласно пункту 1 статьи 416 ГК РФ, то прекращается и встречная обязанность другой стороны (пункт 1 статьи 328 ГК РФ). Исключения составляют случаи, когда на стороне лежит риск наступления невозможности исполнения в виде сохранения ее обязанности, несмотря на то, что встречная обязанность прекратилась (риск неполучения встречного предоставления), и (или) в виде наступления обязанности возместить убытки (риск убытков).

ИЗМЕНЕНИЕ ГК РФ. АНТИСАНКЦИОННЫЕ ПОПРАВКИ.

(Законопроект № 92282-8 от 22.03.2022 г.)

Федеральный закон от 30 ноября 1994 года № 52-ФЗ "О введении в действие части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" дополнить статьей 23 следующего содержания:

1. Если в условиях недружественных действий иностранных государств и международных организаций, связанных с введением ограничительных мер в отношении граждан Российской Федерации и российских юридических лиц, исполнение обязательства объективно становится окончательно невозможным полностью или в части, обязательство прекращается полностью или в соответствующей части.
2. Сторона обязательства вправе отказаться от договора, предварительно уведомив другую сторону, если из-за ограничительных мер (санкций) обязательство невозможно временно исполнить. При этом обеспечение исполнения обязательства продолжит действовать в отношении обязанностей, которые сохранятся после отказа от договора.
3. Действие обязательства приостанавливается, а лицо не несет ответственность за его неисполнение или ненадлежащее исполнение, а также не считается нарушившим обязательство, если докажет, что надлежащее исполнение объективно оказалось временно невозможным из-за ограничительных мер (санкций). При этом обеспечение исполнения обязательства не прекращается.



Федеральный Закон вступает в силу с момента его официального опубликования и подлежит применению к правоотношениям, возникшим с 24 февраля 2022 года (закон имеет обратную силу)

Законопроект О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации (об антисанкционных поправках) (1 чтение)

ИЗМЕНЕНИЕ ГК РФ. АНТИСАНКЦИОННЫЕ ПОПРАВКИ.

(Законопроект от 29.08.2022 ID 01/05/08-22/00130979)

Внести в пункт 3 статьи 453 части первой Гражданского кодекса Российской Федерации (Собрание законодательства Российской Федерации, 1994, № 32, ст. 3301) изменение, дополнив его словами:

«3. В случае изменения или расторжения договора обязательства считаются измененными или прекращенными с момента заключения соглашения сторон об изменении или о расторжении договора, если иное не вытекает из соглашения или характера изменения договора, а при изменении или расторжении договора в судебном порядке - с момента вступления в законную силу решения суда об изменении или о расторжении договора. **если иное не установлено решением суда»**

Согласно действующей редакции пункта 3 статьи 453 ГК РФ в случае изменения или расторжения договора **обязательства считаются измененными или прекращенными** с момента заключения соглашения сторон об изменении или о расторжении договора, если иное не вытекает из соглашения или характера изменения договора, а при изменении или расторжении договора в судебном порядке – **с момента вступления в законную силу решения суда об изменении или о расторжении договора.**

Однако действующим пунктом 3 статьи 453 ГК РФ не учитывается практическая возможность возникновения правовых ситуаций, при которых **сторона договора не исполняет обязательство вследствие существенного изменения обстоятельств (например, в случае если невыполнение работ по установке было обусловлено отсутствием необходимого для этого оборудования, которое контрагент – иностранная организация отказалась поставить, а при заключении договора поставки стороны исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет), при этом стороны договора не смогли прийти к соглашению об изменении условий данного договора (например, условия о замене иностранного оборудования оборудованием отечественного производства) и обратились в суд.**

Законопроект «О внесении изменения в пункт 3 статьи 453 Гражданского кодекса Российской Федерации»

Существенные
условия договора,
обстоятельства
непреодолимой
силы.

Правовое регулирование

ОТЛИЧИЕ МЕЖДУ СУЩЕСТВЕННЫМ ИЗМЕНЕНИЕМ ОБСТОЯТЕЛЬСТВ И ФОРС-МАЖОРОМ

ФОРС-МАЖОР (ОБСТОЯТЕЛЬСТВА НЕПРЕОДОЛИМОЙ СИЛЫ)

Полностью блокирует, делает невозможным исполнение обязательств поставщиком.

Обстоятельства непреодолимой силы - **чрезвычайные и непредотвратимые при данных условиях обстоятельства**. К таким обстоятельствам не относятся, в частности, **нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств** (п. 3 ст. 401 ГК РФ).

Чрезвычайность: исключительность обстоятельства, наступление которого не является обычным в конкретных условиях, то есть его невозможно было предвидеть до момента наступления (п. 8 ПП ВС от 24.03.2016 № 7)

Непреодолимость: Неразумно требовать от должника принятия мер по преодолению такого обстоятельства. П. 3 ст. 401 ГК говорит о том, что непреодолимая сила должна влечь невозможность исполнения

Непредотвратимость: любой участник гражданского оборота не мог избежать наступления этого обстоятельства или его последствий (п. 8 ПП ВС от 24.03.2016 № 7)

Объективность: препятствие должно быть «вне разумного контроля должника», должно быть «объективно, а не субъективно непредотвратимым», не должно относиться к «обычному предпринимательскому риску» и не должно быть «разумно предвидимым» и «страхуемым» (ПП ВАС № 14316/11)

СУЩЕСТВЕННОЕ ИЗМЕНЕНИЕ ОБСТОЯТЕЛЬСТВ

Возможность исполнения обязательств существует, но приводит к нарушению встречного предоставления.

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 (ст. 451 ГК РФ). Договор может быть расторгнут/изменен судом **при наличии одновременно следующих условий:**

- 1) исполнение договора без изменения его условий настолько нарушило бы соответствующее договору соотношение имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, **что она в значительной степени лишилась бы того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора;**
- 2) в момент заключения договора стороны **исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет;**
- 3) изменение обстоятельств вызвано причинами, которые заинтересованная сторона **не могла преодолеть после их возникновения при той степени заботливости и осмотрительности, какая от нее требовалась по характеру договора и условиям оборота;**
- 4) из обычаев или существа договора не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона.

ИСПОЛНЕНИЕ ДОГОВОРА ПРИ СУЩЕСТВЕННЫХ ОБСТОЯТЕЛЬСТВАХ ИЛИ ФОРС-МАЖОРЕ

ФОРС-МАЖОР (ОБСТОЯТЕЛЬСТВА НЕПРЕОДОЛИМОЙ СИЛЫ)	СУЩЕСТВЕННОЕ ИЗМЕНЕНИЕ ОБСТОЯТЕЛЬСТВ
<p>1. Наличие обстоятельств непреодолимой силы - освобождение от ответственности (штрафные санкции и убытки), но не освобождение от исполнения обязательства.</p> <p>2. Если обстоятельство непреодолимой силы носит постоянный характер - прекращение самого обязательства в связи с невозможностью исполнения.</p> <p>3. Если обстоятельства непреодолимой силы носят временный характер, то сторона может быть освобождена от ответственности на разумный период, когда обстоятельства непреодолимой силы препятствуют исполнению обязательств стороны</p> <p>4. Кредитор вправе отказаться от договора</p>	<p>1. Возможность исполнения договора существует, при этом приведет к ущербу и нивелированию результата, на который они рассчитывали при заключении договора.</p> <p>2. Стороны вправе договориться о возможности изменений условий договора либо его расторжении.</p> <p>3. Если стороны не договорились, по решению суда договор может быть изменен или расторгнут по заявлению одной из сторон, но только в том случае, если существенные изменения обстоятельств будут доказаны в суде.</p> <p>Позиция изложена в том числе в Письме Минфина России от 20.05.2022 N 24-07-07/46840</p>

СВИДЕТЕЛЬСТВОВАНИЕ ТПП ОБСТОЯТЕЛЬСТВ НЕПРЕОДОЛИМОЙ СИЛЫ

...1.3. В частности, к таким обстоятельствам относятся: стихийные бедствия (землетрясение, наводнение, ураган и т.п.), пожар, массовые заболевания (эпидемии), забастовки, военные действия, террористические акты, диверсии, ограничения перевозок, запретительные меры органов государственной власти или местного самоуправления и другие, не зависящие от воли сторон договора (контракта) обстоятельства.

К обстоятельствам непреодолимой силы (форс-мажору) не могут быть отнесены обстоятельства, составляющие **предпринимательские риски**, такие, в частности, как: **нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения обязательств товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств, обстоятельства, вызванные финансово-экономическим кризисом, изменение валютного курса или девальвация национальной валюты, преступные действия неустановленных лиц, неправомерные действия представителей заявителя, если условиями договора (контракта) прямо не предусмотрено иное, а также другие обстоятельства, на которые стороны прямо указали в договоре (контракте).**

1.4. Уполномоченные торгово-промышленные палаты свидетельствуют обстоятельства непреодолимой силы.

1.5. Уполномоченные торгово-промышленные палаты выдают заключения об обстоятельствах непреодолимой силы, наступивших на территории соответствующего субъекта Российской Федерации, территории муниципального образования, которая является территорией их деятельности (далее по тексту - территориальный принцип).

1.6. Уполномоченные торгово-промышленные палаты не свидетельствуют обстоятельства непреодолимой силы:

- возникшие по внедоговорным отношениям;
- по договору, одной из сторон которого является физическое лицо, не имеющее статуса индивидуального предпринимателя;
- по внешнеторговым сделкам, свидетельствование обстоятельств непреодолимой силы по которым является исключительной компетенцией ТПП России.

Если же в договоре указано, что обстоятельства непреодолимой силы подтверждает ТПП, то получать соответствующий документ обязательно. Иначе суд откажет в признании форс-мажора (постановление Двенадцатого арбитражного апелляционного суда от 21.06.2021 по делу № А57-2789/2021).

Положения о свидетельствовании уполномоченными торгово-промышленными палатами обстоятельств непреодолимой силы по договорам, заключенным в рамках внутрироссийской экономической деятельности, утвержденного постановлением Совета ТПП РФ от 24.06.2021 г. № 7-2, в редакции постановления Совета ТПП РФ от 27.04.2022 г. № 24-7

МОБИЛИЗАЦИЯ В РФ ПРИЗНАЕТСЯ ОБСТОЯТЕЛЬСТВОМ НЕПРЕОДОЛИМОЙ СИЛЫ

(проект постановления Правительства РФ ID 01/01/10-22/00131887 от 03.10.2022 г.)

В постановлении Правительства Российской Федерации от 22 ноября 2012 г. № 1211 «О ведении реестра недобросовестных поставщиков, предусмотренного Федеральным законом "О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц» вносятся изменения:

2. Установить, что для целей настоящего постановления **обстоятельством непреодолимой силы**, то есть чрезвычайным и непредотвратимым при данных условиях обстоятельством, является **в том числе мобилизация в Российской Федерации**.

9.1. Сведения о недобросовестном **участнике, поставщике (исполнителе, подрядчике)** не включаются в реестр в случае, если в результате проведения проверки, предусмотренной пунктом 8 настоящих Правил, выявлено, что ~~надлежащее исполнение договора оказалось невозможным~~ **уклонение от заключения договора, ненадлежащее исполнение договора возникло вследствие обстоятельств непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при этих условиях обстоятельств, в том числе в связи с введением политических или экономических санкций иностранными государствами, совершающими недружественные действия в отношении Российской Федерации, граждан Российской Федерации или российских юридических лиц, и (или) введением иностранными государствами, государственными объединениями и (или) союзами и (или) государственными (межгосударственными) учреждениями иностранных государств или государственных объединений и (или) союзов мер ограничительного характера. К таким обстоятельствам не относится отказ поставщика (исполнителя, подрядчика) от исполнения договора по причине введения в отношении заказчика указанных санкций и (или) мер ограничительного характера.**



вступает в силу с момента утверждения

Проект постановления Правительства РФ «Об изменении существенных условий контрактов, заключенных для обеспечения федеральных нужд, в связи с мобилизацией в Российской Федерации и об изменении некоторых актов Правительства Российской Федерации по вопросам осуществления закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд и закупок товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц»

СУЩЕСТВЕННЫЕ
УСЛОВИЯ ДОГОВОРА.
ОБСТОЯТЕЛЬСТВА
НЕПРЕОДОЛИМОЙ
СИЛЫ.
ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬС
КИЕ РИСКИ.

в условиях санкций,
объявления частичной
мобилизации и
распространения
коронавирусной инфекции.
Арбитражная практика.

САНКЦИИ = СУЩЕСТВЕННОЕ ИЗМЕНЕНИЕ ОБСТОЯТЕЛЬСТВ



Постановление Десятого ААС от 20.09.2022 № 10АП-8355/2022 по делу № А41-13431/22

Требования:

Общество обратилось в суд с исковым заявлением о расторжении контракта в связи с санкционными мерами, принятыми в 2022 году.

Компания не могла исполнять договор на прежних условиях, так как сильно выросли цены на материалы для смеси.

Суды:

Неблагоприятная эпидемиологическая обстановка 2020 г., введение ограничительных мер дискриминационного характера в 2022 году, необходимость поиска новых поставщиков и изменение маршрутов, способов и увеличение времени доставки расходных материалов, в том числе с учётом проведения операции по денацификации, могут быть в совокупности признаны судом основаниями для расторжения договора в связи с существенным изменением обстоятельств.

Дальнейшее сохранение контракта приведёт к невозможности исполнения истцом обязательств поставщика по независящим от него обстоятельствам, предъявления к нему претензий с последующим начислением штрафных санкций, и фактическому срыву выполнения работ по капитальному ремонту и ремонту дорог, а далее к банкротству. При таких обстоятельствах суд признаёт обоснованными доводы истца о необходимости расторжения контракта на основании ст.451 ГК РФ обоснованными.

Введение ограничительных мер дискриминационного характера признали основанием для расторжения договора из-за существенного изменения обстоятельств.

САНКЦИИ = ОБСТОЯТЕЛЬСТВО НЕПРЕОДОЛИМОЙ СИЛЫ.

Признание санкций обстоятельством непреодолимой силы можно увидеть в п. 1.3 Положения о порядке свидетельствования Торгово-промышленной палатой Российской Федерации обстоятельств непреодолимой силы (форс-мажор), Постановления Одиннадцатого ААС от 04.03.2021 N 11АП-18311/20 по делу N А65-17257/2020, Пятнадцатого ААС от 11.03.2020 N 15АП-2596/20).

Чтобы суд признал обстоятельствами непреодолимой силы санкции другого государства, необходимо доказать причинно-следственную связь между влиянием санкций и невозможностью исполнить договоренности. Если санкционные ограничения ввели до того, как заключена сделка, сослаться на них как на форс-мажор не получится (постановление 13 ААС от 08.06.2021 № 13АП-12251/2021 по делу № А56-45960/2020).

Чтобы снизить риски, связанные с ограничительными или санкционными мерами, на преддоговорном этапе рекомендуется: взять у контрагента письмо-заверение, что ни он, ни его контролирующие/аффилированные лица не находятся в списках и (или) зафиксировать его обязательство сообщить в случае включения в санкционный список или возникновения угрозы такого включения.

САНКЦИИ ≠ ОБСТОЯТЕЛЬСТВА НЕПРЕОДОЛИМОЙ СИЛЫ



Постановление 8 ААС от 26.09.2022 по делу № А81-6726/2022

Требования:

Корпоративный заказчик в проекте договора документации о закупке установил, что неисполнение обязательств, связанных с поставкой товара, вызванное действием санкций, не рассматривается сторонами в качестве обстоятельства непреодолимой силы (форс-мажора) и считается недопустимым односторонним отказом поставщика от исполнения своих обязательств по договору.

УФАС признало действия заказчика неправомерными.

Суды, признавая решение УФАС незаконным и отменяя его, отметили:

- закон 223-ФЗ не предъявляет каких-либо требований к порядку исполнения договора, условиям договора об ответственности сторон,
- в соответствии со ст. 421 ГК РФ стороны свободны в заключении договора и в определении его условий. Согласно 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,
- ни Закон 223-ФЗ, ни гражданское законодательство не запрещают предусматривать в договоре условие об ограничении возможного перечня обстоятельств непреодолимой силы как оснований освобождения от ответственности,
- спорное условие проекта договора применялось ко всем участникам в равной степени независимо от того, кто станет победителем – какие-то исключения для отдельных лиц в проекте договора, и в иных положениях аукционной документации отсутствовали. Следовательно, заказчик при проведении закупочной процедуры не допускал дискриминации по отношению к участникам,
- указанное условие договора не является требованием к участникам закупки, а касается исключительно порядка исполнения договора, а значит, в принципе не может ограничивать конкуренцию.

Таким образом, включение в проект договора пункта 8.7, в соответствии с которым неисполнение обязательств, связанных с поставкой товара, вызванное действием санкций, не рассматривается сторонами в качестве обстоятельства непреодолимой силы (форс-мажора) и считается недопустимым односторонним отказом поставщика от исполнения своих обязательств по договору не является нарушением требований пункта 2 части 1 статьи 3 Федерального закона № 223-ФЗ.

САНКЦИИ ≠ ОБСТОЯТЕЛЬСТВА НЕПРЕОДОЛИМОЙ СИЛЫ



Решение АС АО от 15.09.2022 по делу № А05-5211/2022

Требования:

Корпоративный заказчик обратился в суд в связи с существенным нарушением исполнения договора поставщиком на поставку продуктов питания. В свою очередь, ранее контрагент уже обращался к заказчику с просьбой расторгнуть договор в связи с принятием санкционных мер и значительным увеличением цен, на что получил от заказчика отказ. Ответчик утверждает, что договор был расторгнут им в одностороннем порядке на основании ч. 1 ст. 450.1 ГК РФ.

Суд:

- Суд не принял во внимание ссылки ответчика на Директивы Правительства от 06.03.2022 № 2182П-1113КС в связи с тем, что в силу статьи 2 ГК РФ ответчик осуществляет предпринимательскую деятельность на свой страх и риск, а потому должен был и мог предполагать и оценить возможность наступления отрицательных для себя последствий такой деятельности, в том числе, связанных с участием в аукционе и заключением спорного договора на условиях данного аукционами Закон 223-ФЗ, ни гражданское законодательство не запрещают предусматривать в договоре условие об ограничении возможного перечня обстоятельств непреодолимой силы как оснований освобождения от ответственности,
- В соответствии с пунктами 1 и 2 статьи 451 ГК РФ 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. Если стороны не достигли соглашения по расторжению или изменению договора, такое решение может принять суд (п. 4 ст. 451 ГК РФ). Суд приходит к выводу об отсутствии обстоятельств, позволяющих расторгнуть договор по правилам статьи 451 ГК РФ.
- Как указал Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации при рассмотрении дела №А40-82533/2011, предпринимательская деятельность осуществляется с учетом рисков и возможных негативных последствий, ей присущих. **Лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью, несут дополнительный риск, отвечают за неисполнение ими обязательств, связанных с предпринимательской деятельностью, и в том случае, когда нарушение обязательства произошло при обстоятельствах, от них не зависящих. Предпринимательская деятельность осуществляется с учетом рисков и возможных негативных последствий, ей присущих, в том числе и при выборе контрагентов.**
- **Экономический кризис относится к рискам предпринимательской деятельности, следовательно, обстоятельства, на которые ссылается ответчик в обоснование невозможности поставки товара в установленные договором сроки (в связи с ростом цен), не относятся к обстоятельствам непреодолимой силы и не могут повлиять на расторжение договора.**

КОРОНАВИРУСНАЯ ИНФЕКЦИЯ КАК ФОРС-МАЖОР. СЛОВО ВС РФ. АРБИТРАЖНАЯ ПРАКТИКА.

Признание распространения новой коронавирусной инфекции обстоятельством непреодолимой силы не может быть универсальным для всех категорий должников, независимо от типа их деятельности, условий ее осуществления, в том числе региона, в котором действует организация, в силу чего существование обстоятельств непреодолимой силы должно быть установлено с учётом обстоятельств конкретного дела (**Обзор судебной практики, утв. Президиумом ВС РФ от 21.04.2020**)

Девятый ААС от 26.09.2022 по делу № А40-30786/22

... «Заявитель ссылается на нарушение сроков исполнения договора в связи с невозможностью получения пакета документов, по причине распространения новой коронавирусной инфекции. Доказательств невозможности исполнения не представлено. **Не признано обстоятельством непреодолимой силы**

Шестой ААС от 06.09.2022 по делу № А73-5037/2022

... «Существенная загруженность транспорта для грузовых перевозок в спорный период, а также отсутствие в Охотском районе дробилок по изготовлению гравийного щебня и необходимость в связи с этим использования для выполнения работ местного грунта в качестве наполнителя бетонной смеси также не обладают признаками обстоятельств непреодолимой силы и по существу относятся к предпринимательским рискам подрядчика. **Самого указания на действовавшую в спорный период пандемию коронавирусной инфекции как на обстоятельство непреодолимой силы, недостаточно для признания ее таковой.**»

Седьмой ААС от 08.08.2022 по делу № А40-30786/22

... «В настоящем случае ответчик не обосновал, каким образом введенные ограничительные меры в условиях новой коронавирусной инфекции препятствовали надлежащему исполнению обязательства по возвращению авансового платежа, в условиях отсутствия товара на рынке, подлежащего поставке...» **Не признано обстоятельством непреодолимой силы, начислена неустойка.**

РАСТОРЖЕНИЕ ДОГОВОРА ИЛИ ПРЕКРАЩЕНИЕ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ В СВЯЗИ С МОБИЛИЗАЦИЕЙ.

1. Положения абз. 3 п. 7 ст. 10 Федерального закона от 27 мая 1998 № 76-ФЗ «О статусе военнослужащего», Федерального закона от 28.03.1998 № 53-ФЗ «О воинской обязанности и военной службе» **запрещают физическим лицам, обладающим статусом военнослужащего заниматься предпринимательской деятельностью.** Таким образом, после призыва на военную службу по мобилизации, физическое лицо, приравненное по статусу к военнослужащему, не может одновременно находиться в статусе индивидуального предпринимателя, которым оно обладало на момент призыва. **Автоматически статус индивидуального предпринимателя не прекращается, кроме того, действующим законодательством не предусмотрен вариант приостановки такого статуса.**
2. Если контрагент призван на военную службу (в частности ИП) обязательства прекращается на основании ст. 417 ГК РФ (с указанием на принятый Указ Президента РФ от 21.09.2022 № 647)). При этом соблюдения требований к расторжению не требуется, но заказчик вправе после прекращения обязательств направить уведомление об одностороннем расторжении договора, а направление контрагентом после прекращения обязательства письма о расторжении договора расценивается судами как констатация факта прекращения обязательств.
3. В случае расторжения договора или одностороннего отказа от исполнения в реестр договоров вносятся сведения о расторжении или одностороннем отказе и соответствующий документ, если же обязательства были прекращены на основании ст. 417 с целью закрытия договора и в связи с отсутствием документа, являющегося основанием, можно прикрепить в реестре договоров сведения о прекращении обязательств в свободной форме.

МОБИЛИЗАЦИЯ В РФ. КАК БЫТЬ ИНДИВИДУАЛЬНЫМ ПРЕДПРИНИМАТЕЛЯМ.

(Законопроект № 203204-8)

В целях создания условий для сохранения бизнеса граждан, призванных на военную службу по мобилизации, законопроектом предлагается:

- 1) введение особого правового статуса для граждан, зарегистрированных в качестве индивидуальных предпринимателей, которые призваны на военную службу по мобилизации. Законопроектом им предоставляется право назначить на период прохождения военной службы управляющего, который будет осуществлять права и обязанности индивидуального предпринимателя от их имени. В этом случае предлагается не распространять на таких граждан запрет для военнослужащих на занятие предпринимательской деятельностью. Это позволит индивидуальному предпринимателю сохранить рабочие места, деловую репутацию и продолжить исполнять свои обязательства по коммерческим договорам и государственным контрактам, на период, когда по закону он не может заниматься предпринимательской деятельностью. Правом назначать управляющего предлагается наделить самого индивидуального предпринимателя, либо иное лицо, действующее по его поручению;
- 2) предусмотреть право гражданина, зарегистрированного в качестве индивидуального предпринимателя, который призван на военную службу по мобилизации, либо его представителя, обратиться к кредитору такого гражданина с требованием об изменении условий кредита (займа) и о предоставлении кредитных каникул на период до завершения периода мобилизации, либо до истечения шести месяцев со дня завершения периода мобилизации;
- 3) внести изменения в Налоговый кодекс Российской Федерации, в соответствии с которыми на период мобилизации будет приостанавливаться уплата взносов индивидуальным предпринимателем «за себя» в Пенсионный фонд России и в ФОМС.



вступает в силу с момента утверждения, применяются к правоотношениям, возникшим после 21 сентября 2022 года

ПРИМЕНЕНИЕ ШТРАФНЫХ САНКЦИЙ.

Начисление неустойки
(штрафы, пени).

НЕУСТОЙКА (ШТРАФЫ И ПЕНИ).

Постановление Арбитражного суда Дальневосточного округа от 22.02.2022 N Ф03-388/2022 по делу N А51-14151/2021

Требования:

Взыскать неустойку с контрагента по договору подряда на выполнение строительно-монтажных работ в связи с нарушением исполнения договора, в частности сроков передачи по передаче проектной, рабочей и исполнительной документации. Договором предусмотрено начисление неустойки за нарушение сроков исполнения договора.

Суды:

- Дав толкование в соответствии со статьей 431 ГК РФ условиям договора подряда от 29.01.2020 N 0000000035019P040002/6/20/С, исходя из цели заключения названного договора и обеспечительной функции неустойки, суды пришли к выводу, что пункт 19.3.1 договора прямо не предусматривает возможность начисления неустойки за невыполнение подрядчиком обязанности по передаче документов, так как результатом исполнения договора является законченный строительный объект.
- Ни Закон № 223-ФЗ, ни ГК РФ, ни договор не предусматривает начисление неустойки за рассматриваемые события.

В удовлетворении требований отказать

Постановление Арбитражного суда Московского округа от 21.04.2022 N Ф05-2623/2022 по делу N А40-109593/2021

Требования:

Заказчик требует взыскать штрафные санкции за ненадлежащее исполнение обязательств. Такие штрафы были начислены с учетом ПП РФ от 4.07.2018 № 783.

Суды:

- В пункте 63 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 24.03.2016 N 7 "О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств" указано, что соглашение о неустойке должно быть заключено в письменной форме по правилам, установленным пунктами 2, 3 статьи 434 Гражданского кодекса Российской Федерации, независимо от формы основного обязательства (статья 331 Гражданского кодекса Российской Федерации).
- применения норм Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ по аналогии к спорному Договору, заключенному в соответствии с Законом N 223-ФЗ, безосновательны

В удовлетворении требований отказать

СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!

КОНТАКТЫ

8 800 77 55 800

www.rts-tender.ru

info@rts-tender.ru

support@rts-tender.ru

РТС-тендер в соцсетях:



Услуги предоставляет ООО "РТС-тендер"
121151, г. Москва, Набережная Тараса
Шевченко, д. 23А

поддержка

развитие

тендер
РТС

стабильность