

КАКИЕ УСЛОВИЯ О ФОРС-МАЖОРЕ ТЕПЕРЬ ВКЛЮЧАТЬ В ДОГОВОР ПОСТАВКИ



Юрий Сбитнев

Партнер АБ «Эксиора»

Что в статье: *примеры формулировок об обстоятельствах непреодолимой силы, которые помогут избежать санкций за просрочку.*

Поставщики и покупатели, которые из-за ограничений в связи с пандемией перестали исполнять обязательства, начали массово проверять, что написано в их договорах о форс-мажоре. Оказалось, что в одних договорах нет ни слова про непреодолимую силу, в других — цитаты из ГК и скопированные куски текста из прочих соглашений. В итоге многие компании не смогли получить документы из ТПП, правильно уведомить контрагента о форс-мажоре и избежать неустоек и иных санкций. Из статьи узнаете, какие форс-мажорные оговорки закрепить во всех договорах поставки, чтобы не остаться без денег и товара.

Основания для освобождения от ответственности

Когда формулируете в договоре условия освобождения стороны от ответственности, учитывайте, что пункт 3 статьи 401 ГК устанавливает непреодолимую силу как предел безвиновной ответственности предпринимателей. Это означает, что сторона не отвечает за нарушение обязательства, поскольку возникли обстоятельства непреодолимой силы, но отвечает за умысел, неосторожность, а также и за «случай», в результате которого возникла просрочка исполнения обязательства.

Например, в результате грозы сгорел зерновой элеватор. Находившиеся там семена подсолнечника поставщик должен был накануне отгрузить покупателю, но этого не сделал. В таком случае поставщик не вправе ссылаться на пожар как на основание, которое освободит его от ответственности за неисполнение либо ненадлежащее исполнение договора поставки. Правоприменитель исходит из того, что поставщик в таком случае должен купить товар на рынке у третьих лиц и исполнить свое обязательство перед контрагентом по поставке товара.

В то же время стороны вправе по своему усмотрению ограничить ответственность должника только виной, тем самым исключить «случай». Другой вариант — стороны вправе расширить ответственность, включив туда и случаи непреодолимой силы.^{421 ГК}

421 ГК П. 4 ст. 421 ГК

ПРИМЕР ФОРМУЛИРОВКИ

«Сторона несет ответственность за неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязательств только при наличии вины».

На практике стороны часто расширяют состав форс-мажорных обстоятельств при формулировании соответствующих условий договора, хотя обстоятельства непреодолимой силы следует отличать от иных — дополнительных оснований для освобождения от ответственности.^{ДП} В частности, к непреодолимой силе относятся обстоятельства чрезвычайные, наступление которых не является обычным в конкретных условиях, и непредотвратимые, то есть неизбежные для любого участника аналогичной с должником деятельности. К таковым относятся, например, военные действия, стихийные бедствия, акты органов государственной власти.

ДП Брагинский М. И., Витрянский В. В. Договорное право. Книга первая: Общие положения. М.: Статут, 2009. С. 761

ПРИМЕР ФОРМУЛИРОВКИ

«Стороны освобождаются от ответственности за неисполнение либо ненадлежащее исполнение договора, если это явилось обстоятельством непреодолимой силы, а именно: стихийных бедствий, военных действий и военных маневров, актов государственной власти и других чрезвычайных и непредотвратимых обстоятельств».

В зависимости от конкретной ситуации обстоятельства непреодолимой силы можно в договоре детализировать. Например: «<...> стихийные бедствия: землетрясения, наводнения, цунами, ураганы, природные электрические разряды (молнии) и так далее; акты государственной власти: вступившие в законную силу запрещающие или ограничивающие хозяйственную деятельность нормативные акты органов государственной власти, государственного контроля и управления, включая таможенные, налоговые,

МКП Розенберг М.Г. Между-народная купля-продажа: Комментарий к правовому регулированию и практике разрешения споров. М.: Статут, 2006. С.343

401 ГК-1 П.3 ст. 401 ГК

A21 Постановление АС Северо-Западного округа от 18.11.2019 по делу № А21-2045/2019

A51 Постановление АС Дальневосточного округа от 09.02.2018 по делу № А51-7062/2017

ВС А65 Определение ВС от 24.03.2015 по делу № А65-29455/2013

A02 Постановление АС Западно-Сибирского округа от 11.06.2019 по делу № А02-2213/2017

NB

Условие об освобождении от ответственности в случае умысла в силу пункта 4 статьи 401 ГК ничтожно

правоохранительные органы или любые действия данных органов, которые препятствуют исполнению сторонами условий заключенного договора или временно препятствуют такому исполнению».

При формулировании перечня обстоятельств непреодолимой силы оставляйте его открытым, поскольку суд может не признать таковыми иные обстоятельства. Такой подход, в частности, виден в решениях МКАС при рассмотрении споров о международной поставке.^{МКП} В то же время к обстоятельствам непреодолимой силы не относятся, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров или у должника необходимых денежных средств.^{401 ГК-1} Однако указанное правило диспозитивно.

Судебная практика исходит из того, что к обстоятельствам непреодолимой силы не относятся мировые экономические санкции,^{A21} резкое сокращение производства и рост цен,^{A51} занятость подъездных путей и значительное скопление на путях необщего пользования груженых и порожних цистерн.^{ВС А65}

Обстоятельства, которые не отвечают указанным в законе двум признакам: чрезвычайности и непредотвратимости, не будут непреодолимой силой. Но если включите их в договор поставки, то они могут быть основанием для освобождения от ответственности за неисполнение обязательства. Например, такими обстоятельствами могут быть забастовки работников, пожар. Такие основания желательно перечислить в договоре.

ПРИМЕР ФОРМУЛИРОВКИ

«Стороны освобождаются от ответственности <...>, если это явилось обстоятельством непреодолимой силы, а именно: <...>, а также явилось следствием обстоятельств, находящихся вне контроля Стороны: забастовки в любой форме, пожары и так далее».

Такое расширение оснований, которые освобождают сторону от ответственности, суд может посчитать в качестве согласования сторонами обстоятельств, возникновение которых произошло не по вине неисправной стороны. Например, в одном деле суды пришли к выводу, что вины грузополучателя товара в несвоевременной отправке обратно пустых вагонов нет. Последний не мог повлиять на отправку вагонов без оформления перевозочных документов, а этим должен был заниматься не грузополучатель, а собственник вагонов.^{A02}

Между тем по общему правилу сторона несет ответственность перед другой стороной за неисполнение своих обязательств третьим лицом — контрагентом, если иное не указано в договоре. Например, в одном деле поставщик мотивировал неисполнение

Зачем включать форс- мажорные оговорки в договоры поставки

Основания для освобождения стороны договора поставки от ответственности за неисполнение обязательства предусмотрены положениями ГК. Хотя в законе общие основания для освобождения от ответственности за неисполнение обязательства присутствуют, стороны обычно включают оговорку об обстоятельствах непреодолимой силы в текст договора поставки, поскольку таким соглашением можно отдельно детализировать:

основания освобождения от ответственности — сузить или расширить их;

порядок уведомления о наступлении обстоятельств и возникновения соответствующих правовых последствий в связи с таким уведомлением;

последствия наступления обстоятельств непреодолимой силы как для договора поставки в целом, так и для отдельных его частей.

обязательств тем, что Евросоюз ввел санкции в отношении России. Однако суд от ответственности поставщика не освободил. Указал, что обязанность осуществить поставку товара не поставлена в зависимость от действий каких-либо лиц, включая контрагентов ответчика по заключенным последним договорам.^{А08} Мотив такого решения прост: поставщик мог иметь этот товар в наличии либо купить аналогичный товар у третьих лиц и исполнить обязательство перед второй стороной договора.

Возникают ситуации, когда покупателю нужен именно конкретный товар определенного производителя, а самое главное — покупатель готов принять на себя риск, что контрагент поставщика не исполнит свои обязательства ввиду форс-мажора. В таком случае возникнут основания для освобождения поставщика от ответственности, если такое правило будет в договоре.

В законе есть важный момент, о котором следует помнить: если должник в просрочке, он отвечает как за убытки, возникшие в связи с этой просрочкой, так и за случайно наступившую невозможность исполнения.^{405 ГК} Например, если по договору поставщик вовремя не обеспечил доставку товара и находится в просрочке, а впоследствии в результате наводнения, запрета на авиасообщение или железнодорожные перевозки и другие форс-мажорные обстоятельства исполнить обязательство уже невозможно, поставщик будет отвечать и за последствия неисполнения обязательства, даже если они возникли в результате обстоятельств непреодолимой силы. Это санкция за нарушение обязательства, но представляется, стороны вправе закрепить в договоре иное правило.

Оценивать возможности исполнения обязательства и влияние на это форс-мажорных обстоятельств — это прерогатива суда. Ведь даже если форс-мажор есть, возможность исполнить обязательства в установленный срок также может сохраняться. Кроме того, суд может не применить положения договора поставки об ограничении размера ответственности стороны по статье 10 ГК, если сторона злоупотребила правом либо если такое условие было навязано слабой стороне. В любом случае суд при разрешении спора оценит конкретные обстоятельства дела.

А08 Постановление АС Центрального округа от 24.04.2017 по делу № А08-7859/2015

405 ГК П. 1 ст. 405 ГК

ВС П. 10 постановления Пленума ВС от 24.03.2016 № 7

МА П. 3 ст. 7.1.1 Принципов УНИДРУА, п. 4 ст. 79 Конвенции Организации Объединенных Наций о договорах международной купли-продажи товаров от 11.04.1980

Порядок уведомления об обстоятельствах непреодолимой силы

Включайте в каждый договор поставки обязанность одной стороны уведомить другую об обстоятельствах непреодолимой силы. В ГК на этот счет указаний нет. Такие разъяснения давал Пленум Верховного суда,^{ВС 7} они соответствуют подходу, который есть в международных актах.^{МА} Уведомление нужно по трем причинам.

- 1 Не каждое обстоятельство — это форс-мажор.
- 2 Причинно-следственной связи между обстоятельством и просрочкой в исполнении может не быть. В связи с этим рекомендуем оговаривать требования к содержанию такого уведомления.

ПРИМЕР ФОРМУЛИРОВКИ

«Уведомление о невозможности исполнения обязательств Стороной должно содержать данные о характере обстоятельств непреодолимой силы, оценку влияния указанных обстоятельств на возможность исполнения обязанностей по Договору, о примерных сроках исполнения обязательства, а также о принятии Стороной разумных мер по преодолению таких обстоятельств и минимизации убытков другой Стороны».

- 3 Уведомление зафиксировывает момент, с которого сторона не сможет вовремя исполнить обязательство, а другая не будет готовиться и, возможно, нести расходы на принятие исполнения. Например, не будет арендовать склад для приемки новой партии товара.

ПРИМЕР ФОРМУЛИРОВКИ

«При возникновении обстоятельств непреодолимой силы, препятствующей Стороне исполнить обязательства надлежащим образом, такая Сторона обязана в письменной форме уведомить об этом другую Сторону в течение __ дней с момента возникновения таких обстоятельств».

Детальная проработка описательной части формы уведомления — прежде всего в интересах покупателя, поскольку наибольшая вероятность неисполнения обязательства по поставке товара в результате форс-мажора лежит на продавце. По этой причине следует четко оговорить порядок уведомления и его форму.

ПРИМЕР ФОРМУЛИРОВКИ

«Сторона обязана уведомить в письменной форме путем направления телеграммы по адресу _____, помимо телеграммы неисправная Сторона также обязана направить электронное сообщение на почту _____ либо проинформировать другую Сторону иным оперативным способом по телефону _____».

Встречное обязательство покупателя в договоре поставки — оплатить товар, и форс-мажор в исполнении такого денежного обязательства тоже возможен. Например, в результате внезапного эмбарго на безналичные денежные расчеты при международных поставках с определенными странами. Но обычно такие обстоятельства — это исключение.

Не указывайте в договоре в качестве надлежащего уведомления направление только электронного письма. Суд может отнести к такому уведомлению критически и не посчитать его надлежащим уведомлением об обстоятельствах непреодолимой силы.^{А08} В связи с этим в интересах компании иметь доказательства уведомления на традиционном носителе, например в виде уведомления о вручении вместе с описью вложения. Дополнительно уточните в договоре последствия такого неуведомления.

А08 Постановление АС Центрального округа от 24.04.2017 № Ф10-1021/2017 по делу № А08-7859/2015

ПРИМЕР ФОРМУЛИРОВКИ

«В случае неисполнения обязанности по уведомлению, предусмотренной пунктом ____ Договора, Сторона не вправе ссылаться на такие обстоятельства как на основание освобождения от ответственности за неисполнение либо ненадлежащее исполнение условий Договора».

Стороны редко оговаривают случаи, если срок уведомления о форс-мажоре был нарушен. Например, если поставщик слишком поздно уведомил покупателя, что отгрузки товара не будет ввиду форс-мажора, а покупатель уже понес транспортные расходы в рамках подготовки к перевозке товара. В таком случае покупатель вправе возложить ответственность за убытки на продавца, если это будет оговорено договором.

ПРИМЕР ФОРМУЛИРОВКИ

«В случае нарушения Стороной сроков уведомления, предусмотренных пунктом ____ Договора, другая Сторона вправе потребовать возмещения убытков, возникших в связи с таким нарушением».

Последствия наступления оснований для освобождения от ответственности

Наступление обстоятельств непреодолимой силы по общему правилу не прекращает договорные отношения, если исполнение остается возможным после того, как такие обстоятельства отпали.^{ВС 7-1} Поэтому в договоре целесообразно закрепить правило о продлении срока исполнения обязательств, особо актуально это будет для поставщика.

ВС 7-1 П. 9 постановления Пленума ВС от 24.03.2016 № 7

95

*процентов
обращений
за заключениями
о форс-мажоре
ТПП отклонила*

Источник: tass.ru

ПРИМЕР ФОРМУЛИРОВКИ

«В случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы срок исполнения обязательств отодвигается на время действия таких обстоятельств».

В то же время неизвестно, сколько могут длиться форс-мажорные обстоятельства. Поэтому во избежание неопределенности в отношениях целесообразно оговаривать право на односторонний отказ от исполнения договора в случае, если обстоятельства непреодолимой силы действуют в течение определенного периода времени.

ПРИМЕР ФОРМУЛИРОВКИ

«В случае если обстоятельства непреодолимой силы, препятствующие Стороне исполнить свои обязательства надлежащим образом, действуют на протяжении ____ месяцев, любая из Сторон вправе отказаться от исполнения настоящего Договора».

Это не касается случаев, когда в результате нарушения сроков исполнения договора поставки сторона утрачивает интерес в получении исполнения. Например, при поставках цветов к 8 марта или елок к 31 декабря. Покупатель утратит интерес в получении товара вне зависимости, есть ли вина в этом поставщика. В таком случае в форс-мажорной оговорке указывайте соответствующее условие. Чтобы избежать споров, ставьте конкретный срок, не указывайте на «момент, после которого сторонам будет ясно, что обязательство не будет исполнено в срок, установленный договором».

ПРИМЕР ФОРМУЛИРОВКИ

«В случае если обстоятельства непреодолимой силы, препятствующие Стороне исполнить свои обязательства надлежащим образом, не отпали до _____, настоящий Договор считается прекращенным».

Если взять пример с цветами или елками, в целях защиты поставщика можно дополнительно указать такое условие: «<...>, настоящий Договор считается прекращенным. В таком случае неисправная Сторона не отвечает перед другой Стороной за убытки, причиненные просрочкой исполнения, неисполнением либо частичным исполнением обязательств вследствие наступления обстоятельств непреодолимой силы».

Указанные выше правила будут действовать, только если прекращение договора стороны согласовали. Возвращаясь к общему правилу, следует напомнить, что обстоятельства непреодолимой силы — лишь основание для освобождения от ответственности — уплаты штрафов, пеней, неустойки, возмещения убытков.

ПРИМЕР ФОРМУЛИРОВКИ

«Сторона освобождается от ответственности за неисполнение либо ненадлежащее исполнение обязательств по Договору в случае, если это явилось следствием обстоятельств непреодолимой силы».

Закон не запрещает оговорить в договоре иные меры защиты при возникновении форс-мажора. Это правило гарантировано Венской конвенцией.^{МА-1} Например, приостановление встречной обязанности покупателя внести аванс^{328 ГК} либо возникновение обязанности продавца вернуть аванс^{ВС А82} до того момента, пока обстоятельства не отпали. Покупатель будет более уязвимой стороной, поскольку может остаться и без денег, и без товара. Поэтому целесообразно предусмотреть в договоре следующие положения.

МА-1 П. 5 ст. 79 Конвенции Организации Объединенных Наций о договорах международной купли-продажи товаров от 11.04.1980

328 ГК Ст. 328 ГК

ВС А82 Определение ВС от 14.04.2017 по делу № А82-13743/2015

ПРИМЕРЫ ФОРМУЛИРОВОК

Если надо приостановить встречные обязательства покупателя: «В случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы, препятствующей Поставщику исполнить обязательства по Договору надлежащим образом, Покупатель вправе не осуществлять авансовый платеж за поставляемые товары до момента получения уведомления от Продавца о прекращении действия обстоятельств непреодолимой силы».

Если надо вернуть аванс: «В случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы, препятствующей Поставщику исполнить свои обязательства по Договору надлежащим образом, Поставщик обязан в течение трех банковских дней вернуть Покупателю аванс, перечисленный в порядке пункта ____ Договора».

Если надо начислить проценты на аванс: «В случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы, препятствующей Поставщику исполнить свои обязательства по Договору надлежащим образом, на сумму аванса, уплаченную Поставщику, начисляется процент за пользование денежными средствами в размере ____% годовых» ◆

Чем можно доказать форс-мажор

Форс-мажорная оговорка в договоре — это условие для получения заключения или сертификата об обстоятельствах непреодолимой силы. Без указанной оговорки торговая промышленная палата откажет в выдаче соответствующего документа.

Пример формулировки: «Необходимым и достаточным документом

для подтверждения даты наступления, характера и продолжительности действия обстоятельств непреодолимой силы является справка (заключение, сертификат) торговой промышленной палаты».

Такое заключение не будет бесспорным основанием для освобождения стороны от ответственности. Однако

этот документ будет иметь доказательственное значение для разрешения спора в суде. Например, по одному делу суд, когда возлагал ответственность на поставщика, принял во внимание отсутствие сертификата о форс-мажоре, получение которого было предусмотрено договором поставки.

Источник: постановление АС Уральского округа от 04.12.2017 по делу № А07-4281/2017