

УСЛОВИЯ, КОТОРЫЕ ТЕПЕРЬ НАДО ВКЛЮЧИТЬ В ДОГОВОР, ДАЖЕ ЕСЛИ САНКЦИИ НЕ ЗАТРОНУЛИ ВАШУ КОМПАНИЮ



Юрий Сбитнев
Партнер АБ «Эксиора»

Узнаете: *какие новые пункты добавить в договоры из-за сложной обстановки.*

В статье — условия, которые теперь надо включать в договоры из-за новых требований в связи с текущей обстановкой, а также те, которые помогут выйти из договора, приостановить исполнение или освободиться от штрафов и неустойки со ссылкой на изменение ситуации из-за санкций. Можете использовать все условия из статьи или же выбрать несколько: с помощью формулировок и пояснений к ним настройте договор под разных контрагентов.

РП Распоряжение Правительства от 05.03.2022 № 430-р

NB

Можете предусмотреть либо санкционную оговорку, например, о том, что на время санкций исполнение приостанавливается, либо анти-санкционную, когда сторона не вправе ссылаться на санкции как основание, чтобы не исполнять договор

Заверения, что стороны не под санкциями

Рекомендуем в договоре установить, что стороны, в том числе их участники, исполнительные органы, аффилированные лица и бенефициары, не включены в санкционные списки «недружественных» стран.^{РП} Добавьте заверение, что стороны не ведут хозяйственную деятельность с лицами из санкционных списков. Такие заверения схожи с теми, которые и ранее включали в договоры, чтобы защитить стороны от того, что сделку признают недействительной или незаключенной, и от возможных убытков.

Например, это ситуация, когда у поставщика нет права собственности на товар, лицензий, разрешений.^{BC25}

Добавьте пункт, что сторона возмещает убытки, если предоставит недостоверные сведения.^{ГК} Пример таких убытков: компания платит штраф за несоблюдение санкций. Хотя по этим вопросам практика не наработана, по другим основаниям суды уже взыскивают убытки с компаний, которые нарушили заверения. К примеру, суд взыскивал с поставщика в качестве убытков сумму, которая эквивалентна налоговому вычету по НДС. Причина: налоговая отказала в вычете, поскольку увидела схему с искусственным документооборотом.^{BC A53} Когда будете включать ответственность за нарушение заверений, вы вправе выбрать: установить возможность взыскивать полную сумму убытков либо ограничить их размер — указать предельные значения.

BC25 П. 89 постановления Пленума ВС от 23.06.2015 № 25

ГК Ст. 431.2 ГК

BC A53 Определение ВС от 28.09.2017 по делу № А53-22858/2016

ПРИМЕР ФОРМУЛИРОВКИ

«Покупатель заверяет и гарантирует, что ни он, ни контролирующие его лица не состоят в санкционных списках США, стран Европейского союза и иных присоединившихся к ним государств, не осуществляют хозяйственную деятельность с лицами, включенными в указанные списки, а также не владеют и не принимают участия в уставном капитале указанных лиц.

Убытки, причиненные предоставлением недостоверных сведений, подлежат возмещению в полном объеме [вариант: в размере, не превышающем _____ (_____) руб./_____ (_____) процентов цены Договора]».

Чтобы заверения сработали, укажите, что оговорка действует на будущее время, то есть при условии, что санкции ввели именно после того, как договор подписали. Это поможет предупредить злоупотребления со стороны контрагента. Например, он уже находился под санкциями на момент подписания контракта и в дальнейшем утратил интерес к исполнению. Тогда у него возникнет

Какое новое условие добавить в договор, чтобы санкционные оговорки сработали

Обычно под санкциями стороны подразумевают штрафы, пени и неустойки за нарушение договорных обязательств. Но сейчас нужно добавить новые формулировки — расширить понятие санкций и пояснить, что стороны понимают под ними. Пример формулировки для договора: «Под санкциями Стороны понимают любые экономические и внеэкономические ограничения любого рода, налагаемые

любым национальным и/или международным органом государственной власти на основании одностороннего акта и/или многостороннего соглашения, действующие в отношении Стороны и/или Сторон и влекущие за собой неспособность такой Стороны полностью либо частично выполнять свои обязательства по заключенному Договору ввиду принятых ограничений (санкций)».

Условие, которое избавит стороны от споров, признаются ли санкции форс-мажором

Чтобы в отношениях с контрагентом санкции относились к форс-мажору, на это стоит указать в договоре, поскольку в судах единой практики нет. Одни суды считают санкции обстоятельством непреодолимой силы и освобождают компании от ответственности за ненадлежащее исполнение. К примеру, поставщику удалось отбиться от неустойки 46 млн руб. со ссылкой, что изготовить оборудование вовремя не удалось лишь потому, что в связи с санкциями ограничили импортные поставки компонентов.

Другие суды ссылки на санкции не принимают. К примеру, отклоняют доводы о необходимости времени на импортозамещение. Считают, что изменившаяся ситуация в мире нельзя отнести к форс-мажору, поскольку нет такого признака, как непредотвратимость. Не принимают ссылки на то, что компания не могла получить экспортную лицензию, хотя есть и обратная практика.

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, ограничений перевозок, запретительных мер государств, запрета торговых операций, в том числе с отдельными странами, вследствие принятия международных санкций и других чрезвычайных и непредотвратимых обстоятельств, которые не зависят от воли Сторон данного Договора».

Источники: определение ВС от 14.08.2018 по делу № А40-32123/2017, постановления АС Северо-Западного округа от 19.03.2020 по делу № А56-77305/2019, АС Московского округа от 29.10.2020 по делу № А40-333506/2019, АС Западно-Сибирского округа от 08.02.2021 по делу № А46-832/2020, АС Московского округа от 26.01.2021 по делу № А40-302193/2019, от 31.05.2019 по делу № А40-42207/2018, от 09.08.2021 по делу № А40-65392/2020

A53 Постановление АС Северо-Кавказского округа от 01.03.2021 по делу № А53-12320/2020

желание выйти из соглашения. К примеру, использовать право на односторонний отказ, если оно возникает у сторон при введении санкций, либо ссылаться на них как на основание, чтобы освободиться от ответственности за ненадлежащее исполнение договора. Так, поставщик пытался освободиться от неустойки со ссылкой на санкции, но суд отклонил его довод. Указал: санкции действовали еще до того, как стороны заключили договор. Поставщик знал о требованиях к поставляемому оборудованию, стране происхождения и о возможных рисках.^{A53}

ПРИМЕР ФОРМУЛИРОВКИ

«Положения Договора в части возникновения прав и обязанностей Сторон, изменения порядка расчетов, прекращения Договора, исключения ответственности за неисполнение либо ненадлежащее исполнение Договора и иные положения, связанные с введением международных экономических санкций в отношении Стороны, действуют при условии введения указанных санкций после подписания Договора».

Последствия для сторон, если из-за санкций договор не удастся надлежаще исполнить

Если договоритесь с контрагентом признавать санкции форс-мажором, советуем оговорить два последствия того, что возникли обстоятельства непреодолимой силы. Первое последствие: исполнение приостанавливается, а его срок продлевается на время, пока сохранялись обстоятельства непреодолимой силы. Второе: договор автоматически прекращается или же у сторон возникает право

отказаться от него в одностороннем порядке, если форс-мажор сохраняется в течение определенного периода времени.

ПРИМЕР ФОРМУЛИРОВКИ

«Если введенные санкции препятствуют надлежащему исполнению условий Договора, Сторона, заблаговременно уведомив об этих обстоятельствах другую Сторону, вправе приостановить исполнение своих обязательств на срок _____.

В случае возникновения обстоятельств непреодолимой силы срок исполнения обязательств отодвигается на время действия таких обстоятельств. Если невозможность исполнения условий Договора в результате введения международных санкций длится более _____ (_____) месяцев, действие Договора прекращается [вариант: любая из Сторон праве отказаться от исполнения Договора]».

В договоре следует согласовать и приостановление своих встречных обязательств.^{ГК-1} Например, обязательство внести аванс за товар, который продавец не поставит в срок в связи с санкциями. Еще вариант: оговорить обязанность продавца вернуть аванс.^{ВС А82}

ГК-1 Ст. 328 ГК

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

ПРИМЕР ФОРМУЛИРОВКИ

«Покупатель вправе приостановить исполнение обязательств по предварительной оплате товара (внесению аванса) в случае наличия разумных опасений, что в результате введенных после заключения Договора санкций Продавец не сможет исполнить принятые на себя обязательства по поставке товара надлежащим образом».

Порядок, как уведомлять контрагента о санкциях

Добавьте обязанность сообщать контрагенту о санкциях и о том, как они влияют на исполнение. Уведомлять необходимо,^{ВС7} ведь суды оценивают, какие меры предприняла сторона, чтобы исполнить обязательства.^{А40, А32} Уведомление зафиксировывает момент, с которого сторона не может вовремя исполнить обязательство. Другая сторона не будет готовиться принимать исполнение и нести расходы на это. Если сторона уведомит о том, что не может исполнить договор из-за санкций, начнут работать те условия, которые были согласованы как раз для таких ситуаций.

ПРИМЕР ФОРМУЛИРОВКИ

«В случае включения Стороны по Договору в санкционные списки США и/или стран Европейского союза, такая Сторона должна уведомить в письменной форме другую Сторону в течение трех дней».

ВС7 П. 10 постановления Пленума ВС от 24.03.2016 № 7

А40 Постановление АС Московского округа от 20.09.2021 по делу № А40-193220/2020

А32 Постановление АС Северо-Кавказского округа от 10.11.2020 по делу № А32-29893/2019

NB

В договоре можете указать, когда сторона вправе отказаться от него со ссылкой на то, что исполнить его невозможно из-за санкций. Например, только если сторона обращалась в контролирующий орган, чтобы добиться разрешения на сделку, и получила отказ

Советуем закрепить требования к уведомлению. Например, необходимость указывать, как именно введенные санкции препятствуют тому, чтобы надлежащим образом исполнить договор. Ведь не каждое обстоятельство, которое связано с санкциями, будет форс-мажором. К тому же может не быть причинно-следственной связи между обстоятельством и просрочкой в исполнении обязательства.

ПРИМЕР ФОРМУЛИРОВКИ

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

Правила, как отказываться от договора, если его не удастся исполнить в связи с санкциями

ГК-2 Ст. 450.1 ГК

Если хотите, чтобы сторона могла менять условия договора или отказываться от него в связи с тем,^{ГК-2} что из-за санкций возникли непреодолимые препятствия для исполнения, добавьте такое условие в договор. Еще основание для отказа, которое вы вправе предусмотреть в договоре: расходы на исполнение в связи с санкциями настолько возросли, что компания не получит того, на что рассчитывала изначально.

ПРИМЕР ФОРМУЛИРОВКИ

«Введение личных и/или секторальных санкций, санкций в отношении любой из Сторон по Договору, создающих непреодолимые препятствия для исполнения обязательств по Договору, либо увеличивающих расходы на исполнение Договора таким образом, что Сторона лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении Договора, является основанием для реализации права на односторонний отказ от исполнения заключенного Договора».

ГК-3 П. 3 ст. 310 ГК

Если контрагент согласен, можете оговорить, что сторона платит определенную сумму, если решит отказаться от договора в одностороннем порядке.^{ГК-3} Такая сумма компенсирует, в частности, затраты стороны на частичное исполнение договора до момента, когда контрагент от него отказался. Однако не вводите условие

о плате за отказ для случаев, если сторона отказывается из-за того, что контрагент ненадлежащим образом исполняет договор, или когда право на односторонний отказ предусмотрено императивной нормой.^{ВС54}

ВС54 П. 15 постановления
Пленума ВС от 22.11.2016
№ 54

ПРИМЕР ФОРМУЛИРОВКИ

«В случае одностороннего отказа от исполнения Договора по основаниям, предусмотренным п. ____ Договора, другая сторона вправе потребовать выплаты денежной суммы в размере _____».

Опционально в данном пункте вы вправе поставить размер суммы в зависимость от того, сколько времени прошло с момента заключения договора и осталось до дня, когда его нужно исполнить. Например, чем ближе к моменту исполнения, тем выше сумма компенсации.

Ограничения, чтобы пересчитывать валюту платежа, и возможность менять цену

Чтобы уменьшить инфляционные потери, вы вправе выразить цену за товары, работы и услуги в иностранной валюте, к примеру, долларах США, евро, условных единицах. Допустимы условия и о мультивалютности, если есть риск ограничения расчетов в валюте договора. Но платить все равно необходимо в рублях.^{ГК-4}

ГК-4 Ст. 140, 317 ГК

Защититься от волатильности поможет условие о валютном коридоре, то есть границах перерасчета иностранной валюты. Пример такого условия: оплата осуществляется по курсу Центрального банка на день платежа, но не менее 80 руб. и не более 100 руб. за доллар США. Если курс выходит за пределы валютного коридора, считать необходимо по верхней или нижней границе.

В договоре вы также вправе предусмотреть возможность менять цену в одностороннем порядке в зависимости от изменения курса валюты. Например, при изменении курса более чем на 10 процентов в период с момента поставки до момента оплаты.

ПРИМЕР ФОРМУЛИРОВКИ

«Стоимость оборудования составляет _____. Оплата осуществляется в рублях по курсу ЦБ РФ на дату платежа.

Поставщик вправе потребовать от покупателя доплату на сумму курсовой разницы в случае увеличения курса доллара США или евро, установленного ЦБ РФ на день поступления денежных средств на счет Поставщика, по отношению к курсу доллара США или евро, установленного ЦБ РФ на день отгрузки, более чем на 5 процентов» ◆

NB

Цену договора запретят привязывать к валюте. Законопроект с поправками в ГК разработала ФАС. Если его примут, напишем об этом на e.law.ru