

НЕУСТОЙКА, ФОРС-МАЖОР И ОТКАЗ ОТ ДОГОВОРА: КАК СКОРРЕКТИРОВАТЬ ФОРМУЛИРОВКИ ИЗ-ЗА МОБИЛИЗАЦИИ



Юлия Тестова
Адвокат АБ «Эксиора»

Поможет: *сконструировать условия новых договоров с учетом текущей обстановки.*

В статье — формулировки, которые стоит добавить в договоры, чтобы защитить интересы компании на время мобилизации и после того, как ее отменят. Условия помогут избежать неустойки и споров о форс-мажоре, сохранить договор, а если исполнить его станет невозможно или невыгодно — выйти из него. Формулировки универсальны для всех договоров и составлены таким образом, чтобы контрагент их принял.

Исключить мобилизацию из форс-мажора, но ограничить ответственность

Чтобы контрагент не использовал мобилизацию как оправдание неисполнения договора, советуем заранее исключить возможность ссылаться на нее как на форс-мажор.

ПРИМЕР ФОРМУЛИРОВКИ

«Стороны согласовали, что применительно к исполнению данного Договора проведение частичной мобилизации не будет считаться

обстоятельством непреодолимой силы в смысле п. 3 ст. 401 ГК РФ, которое освобождает Стороны от ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств по Договору».

Условие позволит избежать споров, считать ли форс-мажором частичную мобилизацию. Как суды отреагируют на довод стороны договора, что частичная мобилизация — обстоятельство непреодолимой силы, пока не понятно. Ранее ссылки на мобилизацию, военные действия и маневры как на форс-мажор помогали компаниям избежать ответственности в спорах с контрагентами.

Так, компания ссылалась, что не могла поставить товары в срок, поскольку в Армении — стране, где их закупала, — ввели военное положение и всеобщую мобилизацию. Суды признали, что это обстоятельство — чрезвычайное и непредотвратимое, и поддержали компанию. Две инстанции отметили: компания нарушила срок не потому, что ее иностранный контрагент не передал товар, а именно из-за военного положения и мобилизации.^{А40}

А40 Постановление Девятого ААС от 12.07.2022 по делу № А40-271040/21

Чтобы не доказывать, что мобилизация — обстоятельство непреодолимой силы, и при этом избежать неустойки — ограничьте ответственность компании, контрагента или обеих сторон. Исключите штрафные санкции для случаев, когда из-за мобилизации не удастся исполнить договор или сделать это в установленные сроки. Например, если продолжают забирать сотрудников. Оформите такое условие не как форс-мажор, а как ограничение ответственности. ГК это позволяет.^{ГК} Тогда нарушившей стороне не придется собирать дополнительные документы, в том числе от ТПП, и подтверждать, что мобилизацию невозможно было предотвратить и преодолеть.

ГК п. 3 ст. 401 ГК

Советуем написать критерии, при которых сработает ограничение ответственности. Например, если число мобилизованных превысит 80 процентов от общего числа сотрудников мужского пола или военнообязанных, выберите вариант, который больше подходит для вашей компании. Советуем добавить, какие документы и в какой срок нужно передать контрагенту.

ПРИМЕР ФОРМУЛИРОВКИ

«Сторона освобождается от ответственности за неисполнение либо ненадлежащее исполнение Договора в части пунктов _____ Договора, если количество мобилизованных сотрудников Стороны превысит _____ (_____) человек или 80 процентов от общего числа военнообязанных сотрудников Стороны в соответствии со штатным расписанием, утвержденным по состоянию на "_____" _____ 20__ г. Сторона обязана направить другой Стороне уведомление о мобилизации с приложением штатного расписания, утвержденного

В

Мобилизацию хотят признать обстоятельством, которое позволяет менять существенные условия госконтрактов. Это снизит риск для компаний попасть в реестр недобросовестных поставщиков. На момент сдачи номера в печать проект еще не приняли

по состоянию на " ____ " _____ 20 ____ г., а также справки-подтверждения соответствующего военного комиссариата о мобилизации сотрудников либо иного документа, подтверждающего данный факт. Срок такого уведомления: в течение одного рабочего дня, следующего за днем, когда количество мобилизованных сотрудников Стороны превысило ____ (_____) человек или 80 процентов от общего числа военнообязанных сотрудников Стороны».

Добавить возможность приостанавливать договор на время мобилизации

Чтобы сохранить договор, советуем добавить условие, что он приостанавливается, если в связи с мобилизацией у стороны не хватает сотрудников для исполнения обязательств. В таком случае не придется прекращать отношения с контрагентом, когда одна из сторон временно не может исполнить договор.

ПРИМЕР ФОРМУЛИРОВКИ

«Действие Договора приостанавливается на ____ (_____) месяцев, если в связи с проведением частичной мобилизации сотрудники Стороны мобилизованы в количестве, которое исключает исполнение Договора».

Чтобы не доказывать в суде, что призыв сотрудников помешал исполнить договор, включите пункт о количестве мобилизованных сотрудников, при отсутствии которых можно говорить о том, что имеются обстоятельства, которые исключают надлежащее исполнение договора.

ПРИМЕР ФОРМУЛИРОВКИ

«Количество мобилизованных сотрудников Стороны, исключающее надлежащее исполнение Договора, составляет 80 процентов и более от общего числа военнообязанных сотрудников Стороны в соответствии со штатным расписанием Стороны, утвержденным по состоянию на " ____ " _____ 20 ____ г. Штатное расписание, утвержденное по состоянию на " ____ " _____ 20 ____ г. каждой из Сторон, является приложением к Договору».

Оговорите возможность возобновить действие договора досрочно. Например, при демобилизации сотрудников. Также можете дополнительно написать, что, если по истечении определенного срока не отпадут причины, вследствие возникновения которых договор приостановили, он прекратится.

ПРИМЕР ФОРМУЛИРОВКИ

«В случае возврата сотрудников, которые ранее были мобилизованы, к исполнению трудовой функции в связи с демобилизацией, несоответствием критериям, закрепленным в актах, которые регулируют отношения по мобилизации, отменой мобилизации и подобными обстоятельствами, срок исполнения заключенного Договора начинает течь заново [иной вариант: продолжает течь].

В указанных случаях срок исполнения Договора начинает течь заново [иной вариант: продолжает течь] со дня, который следует за днем, когда Сторона, сотрудники которой были мобилизованы, узнала о том, что соответствующие обстоятельства, которые являлись основанием для приостановления Договора, отпали, и уведомила другую Сторону. Стороны вправе письменным соглашением отказаться приостанавливать действие Договора либо возобновить его, не дожидаясь наступления тех обстоятельств, которые являются основанием для возобновления действия Договора.

Если по истечении периода, на который действие Договора приостановлено, не отпадут обстоятельства, которые являлись основанием для приостановления Договора, его действие прекращается».

Согласовать возможность вносить изменения в договор и прекращать его из-за мобилизации

Чтобы не пришлось доказывать, что обстоятельства существенно изменились,^{ГК-1} советуем предусмотреть возможность менять условия договора из-за мобилизации во внесудебном порядке. Например, увеличивать сроки исполнения договора или уменьшать объемы поставки. Такое положение договора не означает, что сторона вправе его править в одностороннем порядке — она лишь предложит новое условие. Внести изменения в договор получится, только если контрагент согласится с предложенными условиями или стороны подберут вариант, который устроит их обеих. На случай, если контрагент откажется, предусмотрите пункт, что договор прекратится автоматически с заранее согласованными последствиями.

ГК-1 Ст. 451 ГК

ПРИМЕР ФОРМУЛИРОВКИ

«Мобилизация 90 процентов сотрудников одной из Сторон, рассчитываемых от общего числа военнообязанных сотрудников Стороны в соответствии со штатным расписанием, утвержденным по состоянию на “___” _____ 20__ г., является основанием для изменения существенных условий Договора по инициативе заинтересованной Стороны. Если Стороны не достигнут согласия, Договор прекращается».

NB

Вы вправе предусмотреть, что при одном и том же количестве мобилизованных договор приостановится, а сторона получит право выйти из него. К тому же можете согласовать разные последствия при различном числе мобилизованных

Включить право на односторонний отказ от договора в связи с мобилизацией

Чтобы компания смогла выйти из договора без согласия контрагента, рекомендуем предусмотреть право отказаться от договора в одностороннем порядке, если в рамках мобилизации продолжат забирать сотрудников. Напишите, при каком количестве мобилизованных сотрудников компания вправе выйти из договора.

ПРИМЕР ФОРМУЛИРОВКИ

«Если при проведении частичной мобилизации количество мобилизованных сотрудников Стороны договора превысит ____ (_____) человек или 80 процентов от общего числа военнообязанных сотрудников Стороны в соответствии со штатным расписанием, утвержденным по состоянию на “____” _____ 20__ г., то такая Сторона имеет право с предварительным уведомлением за ____ (_____) рабочих дней отказаться от Договора в одностороннем порядке».

A49 Постановление АС Поволжского округа от 20.02.2020 по делу № А49-8123/2019

A40-1 Постановление АС Московского округа от 08.08.2022 по делу № А40-112377/2021

Чтобы минимизировать убытки стороны, чей контрагент решит отказаться от договора, предусмотрите плату за выход из него. Советуем написать, что плату стороны предусмотрели в счет возмещения убытков или в связи с коммерческими или иными последствиями для контрагента. Особенно важна эта фраза для договора оказания услуг. Без нее в случае спора суд может решить, что условие о выплате суммы при одностороннем отказе от договора «не свидетельствует о правомерности установления компенсации, которой может быть ограничено право заказчика на расторжение договора».^{A49} Сошлитесь на пункт, который позволяет немотивированно, то есть не в связи с нарушением контрагента, отказаться от договора.^{A40-1}

ПРИМЕР ФОРМУЛИРОВКИ

«Если Сторона откажется от исполнения Договора в соответствии с пунктом _____ Договора, она обязана в течение ____ (_____) рабочих дней с момента направления такого отказа в адрес другой Стороны уплатить последней в счет возмещения убытков и иных затрат компенсацию — плату за односторонний отказ от Договора в размере _____ (_____) руб. по реквизитам другой Стороны, которые указаны в разделе ____ Договора».

ГК-3 П. 2 ст. 610 ГК

ВС54 Абз. 2 п. 15 постановления Пленума ВС от 22.11.2016 № 54

Не включайте условие о плате за односторонний отказ, если оформляете договор аренды без указания срока.^{ГК-3} Иначе такое условие суд признает ничтожным.^{ВС54} ◆