REDBRICK

ВАЖНЫЕ АСПЕКТЫ ПРИ НЕВОЗМОЖНОСТИ ИСПОЛНЕНИЯ ДОГОВОРНЫХ ОБЯЗАТЕЛЬСТВ В СВЯЗИ С COVID-19

1. Первоочередные действия в связи с невозможностью исполнения обязательств вследствие COVID-19

В связи с пандемией, вызванной коронавирусной инфекцией (далее - COVID-19) и применением государствами различных ограничительных и запрещающих мер, некоторые компании могут столкнуться с невозможностью исполнить свои обязательства по договору.

Поэтому, в отдельных случаях COVID-19 и связанные с ней государственные ограничения, а также их последствия могут быть признаны (форс-мажорными) обстоятельствами непреодолимой силы (далее - ФМ).

В отношении таких компании первостепенное значение обретает применение правил по освобождению от ответственности за неисполнение обязательств по договору, а также получить отсрочку исполнения обязательств. В отношении данного вопроса ниже мы предлагаем ознакомиться с нашими рекомендациями.

Так, например, в соответствии со ст. 152 ГК РК сделка в письменной форме может совершаться как на бумажном носителе, так и в электронном формате. К совершению сделки в письменной форме, помимо прочего, приравнивается и обмен электронными документам.

Согласно общему правилу, установленному в п. 2 ст. 359 ГК РК[1], лицо может быть освобождено от ответственности за неисполнение (или ненадлежащее исполнение) обязательства, если докажет, что (надлежащее) исполнение оказалось невозможным вследствие обстоятельств непреодолимой силы. Данное правило включает приостановление исполнения, но оно не освобождает от исполнения обязательства.

[1] Гражданский кодекс Республики Казахстан № 268-XIII от 27 декабря 1994 года (далее – ГК РК).

С целью применения указанного правила по освобождению от ответственности рекомендуется осуществить следующие действия:

а) Произвести анализ договоров на наличие оговорок ФМ и порядка ее применения.

- Важно изучить условия договора, по которому исполнение обязательств стало невозможным вследствие ФМ. Большинство договоров содержат оговорки об обстоятельствах непреодолимой силы.

- Однако их содержание и перечень непреодолимых обстоятельств может существенно различаться. Поэтому рекомендуется изучить оговорку ФМ и с учетом ее содержания разработать стратегию к переговорам (в формате официальной переписки) с контрагентами.

б) Уведомить контрагента о наступлении обстоятельства непреодолимой силы.

- Своевременно направить уведомление контрагенту о наступлении ФМ с детальным описанием связи между ФМ (введенными ограничениями и связанными последствиями на период действия ФМ, включая ссылки на акты государственных органов) и невозможностью исполнения обязательств (описать причины невозможности избежать последствий ФМ). По прекращении ФМ также должно быть направлено уведомление.

- Важно проверить сроки по уведомлению и строго следовать формальному порядку, установленному в договоре.

- Одновременно в таком уведомлении рекомендуется указать предложение пересмотреть условия договора. Например, внести изменения по отсрочке / приостановлению сроков по исполнению обязательств (если оговорка ФМ прямо не предусматривает таковое).

- **ВАЖНО**: В силу ст. 349 ГК РК лицо обязано незамедлительно известить своего контрагента при возникшей невозможности надлежащего исполнения обязательства.

- **ВАЖНО:** Несвоевременное и ненадлежащее уведомление о ФМ может лишить сторону права на освобождение от ответственности за неисполнение обязательства.

Это связано с тем, что оговорки ФМ часто содержат условие, по которому нарушение уведомительного порядка лишает сторону права ссылаться на ФМ. Отсутствие уведомления может возлагать на нарушившую сторону ответственность за убытки, которых в противном случае можно было избежать.

в) Освидетельствовать обстоятельства непреодолимой силы.

- Обратиться в уполномоченные органы с целью освидетельствовать то обстоятельство ФМ, которое повлекло неисполнение обязательства. Рекомендуется установить и собрать другие значимые документальные доказательства, подтверждающие невозможность исполнения обязательств в связи с ФМ.

- В Республики Казахстан свидетельство о наступлении обстоятельств непреодолимой силы выдает ТОО “Внешнеторговая палата Казахстана”.

- В отдельных случаях может потребоваться получение подтверждения о наступлении ФМ в иностранных государствах, если ФМ (COVID-19) наступил на территории иностранного государства и неисполнение обязательств связано с ограничениями этого государства.

2. Внесение изменений в договор или его расторжение в связи с ФМ

В уведомлении контрагенту о наступлении обстоятельства непреодолимой силы мы рекомендуем указать предложение о внесении изменении в договор с целью отсрочить (приостановить) исполнение обязательств соразмерно на время действия ФМ и исключить ответственность за нарушенные обязательства вследствие ФМ.

Стороны могут провести переговоры (в формате официальной переписки) и согласовать другие изменения в договоре, например, изменить способ исполнения обязательств, включить COVID-19 в перечень ФМ и признать его основанием для освобождения от ответственности.

Мы отмечаем, что по общему правилу право Республики Казахстан не содержит отдельных оснований требовать у стороны внести изменения в договор в связи с наступлением непредвиденных и непреодолимых обстоятельств. Поэтому по праву Республики Казахстан не представляется возможным в судебном порядке обязать контрагента внести изменения в договор. Исключением может быть наличие в договоре права (основания) вносить изменения в него при наступлении ФМ, тогда стороны могут требовать внесение изменений в договор (в том числе через суд).

Если стороны более не заинтересованы в исполнении договора, тогда они также могут согласовать условия по расторжению договора с проведением взаимного возврата всего полученного по договору и окончательного взаиморасчета. В некоторых оговорках ФМ содержится период времени по продолжительности ФМ, по истечении которого стороны вправе расторгнуть договор, что также возможно реализовать.

3. Последствия и действия, если контрагент не признает ФМ и не согласен на предлагаемые изменения в договоре

Если контрагент не признает наступление обстоятельств ФМ, указанных в уведомлении, в любом случае, наличие документов, свидетельствующих о наступлении обстоятельств ФМ наряду с юридически корректной досудебной перепиской сторон усилит позицию контрагента в суде. При таком сценарии между сторонами возникает спор.

Соответственно, сторона, допустившая нарушение обязательств вследствие ФМ, имеет риск быть привлеченным к ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение своих обязательств по договору.

Ответственность может включать уплату штрафов, неустоек, удержание сумм, причитающихся по договору, и они могут быть существенными в отдельных случаях. Ответственность также может повлечь взыскание убытков, а также неполученных доходов (упущенной выгоды) контрагента из-за нарушения обязательств.

Наряду с указанными последствиями в некоторых случаях контрагент может требовать расторжения договора несмотря на то, что ФМ объективно препятствовал исполнению договора.

При возникновении указанных обстоятельств возможно развитие событии по двум сценариям:

- 1. Сторона может исполнить обязательство (поставить товар, выполнить работы / услуги) после прекращения ФМ. Если контрагент откажется принять и оплатить стоимость по договору, тогда сторона вправе обратиться в суд с требованием обязать контрагента принять результат исполнения договора. В рамках такого дела потребуется доказать наступление ФМ и его влияния на способность исполнить обязательство, поэтому все ранее собранные доказательства о наступлении ФМ будут иметь важное значение.

- 2. Контрагент может подать иск в суд с требованием расторгнуть договор на основании существенного его нарушения и взыскать убытки (неустойку и тд.). В таком случае также важно доказать отсутствие вины и наступления обстоятельств ФМ, препятствовавших исполнению обязательства. В рамках такого дела возможно подать встречный иск с требованиями, указанными выше в пункте 1.

Указанные выше сценарии наиболее частые на практике, однако каждый отдельный спор требует индивидуального анализа и правовой оценки, чтобы избрать наиболее приемлемую стратегию с целью защиты интересов.

Также субъектам бизнеса следует пересмотреть стратегию по вновь заключаемым договорам с контрагентами, т.е. особо обратить внимание на условие о форс-мажоре и с последующим включением специальных условии связанных с COVID-19, в частности признать, что данная эпидемия признается непреодолимой силой, если она делает невозможным исполнение обязательства.

Если у Вас возникнут вопросы в отношении указанных выше вопросов, пожалуйста, обращайтесь. Мы будем рады Вам помочь.

С уважением,
Директор
Дайрбеков Рауан

Юридическая фирма
«Redbrick Law Firm»
www.redbrick.kz
Контакты
r.dairbekov@redbrick.kz,
T: 8775 7243986