

## Об исполнении, изменении и прекращении обязательств в связи с распространением коронавируса 2019-nCoV

Всемирная организация здравоохранения (ВОЗ) признала распространение нового коронавируса 2019-nCoV пандемией. В настоящее время в России формируются условия для признания указанного факта обстоятельством непреодолимой силы, что будет влиять на исполнение обязательств по предпринимательским договорам (в т.ч. договорам поставки, аренды и пр.).

### 1. Является ли распространение коронавирусной инфекции форс-мажором?

Да, об этом свидетельствует позиция органов власти, изложенная в нормативных актах и письмах, изданных в связи со вспышкой 2019-nCoV, в частности:

- в Указе Мэра Москвы от 05.03.2020 (в ред. от 14.03.2020) установлено, что распространение новой коронавирусной инфекции (2019-nCoV) является в сложившихся условиях чрезвычайным и непредотвратимым обстоятельством, повлекшим введение режима повышенной готовности в соответствии с Федеральным законом от 21 декабря 1994 г. No 68-ФЗ «О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера», который является обстоятельством непреодолимой силы;
- в письме заместителя министра финансов РФ №24-06-06/21324 от 19.03.2020 разъясняется, что распространение новой коронавирусной инфекции, по мнению Минфина России, является обстоятельством непреодолимой силы;
- в разъяснениях ФАС РФ №ИА/21684/20 от 18.03.2020 указано, что ситуация с распространением коронавирусной инфекции является обстоятельством непреодолимой силы.

Возникновение и быстрое широкое распространение коронавирусной инфекции действительно является чрезвычайным и непредотвратимым обстоятельством, что позволяет характеризовать ее как форс-мажорное обстоятельство.

### 2. Как влияет распространение коронавирусной инфекции на исполнение обязательств?

Если последствия наступления форс-мажорных обстоятельств в виде изменения эпидемиологической обстановки/распространения инфекции/пандемии не урегулированы договором, применяются общие правила, установленные законом.

В общем случае обстоятельства непреодолимой силы:

- не прекращают обязательства, если исполнение остается возможным после того, как действие форс-мажора прекратилось;

- могут освобождать предпринимателей от ответственности за неисполнение обязательства, если будет подтверждена причинно-следственная связь между возникшими обстоятельствами и неисполнением.

## **2.1. О неисполнении денежного обязательства**

Вопрос об освобождении от ответственности за неисполнение денежного обязательства (например покупателя или арендатора) вследствие непреодолимой силы является спорным.

Отсутствие у должника необходимых денежных средств, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника в общем случае не являются непреодолимой силой (п.3 ст.401 ГК РФ).

Исполнение денежного обязательства не зависит от внешних обстоятельств. Возможность должника удовлетворять требования кредитора относится обычно к предпринимательскому риску, между его финансовой состоятельностью и обстоятельствами, складывающимися на рынке, нет прямой причинно-следственной связи.

**Однако резкое изменение эпидемиологической ситуации и/или связанные с ней действия органов власти могут являться причиной наступления обстоятельств, которые в свою очередь могут оказывать непосредственное влияние на исполнение договора.**

Например, решения органов государственной власти об ограничении или полном запрете осуществления определенных видов деятельности могут привести к нарушению работы предприятия и лишить его дохода.

Если в результате этих обстоятельств финансовое положение и платежеспособность должника существенно изменились, это может являться основанием для признания их непреодолимой силой. В данном случае в отличие от банкротства, которое является следствием предпринимательского риска в обычной деятельности, неплатежеспособность возникает в результате чрезвычайных и непредвиденных обстоятельств, находящихся за пределами контроля должника, что не позволяет их отнести к предпринимательскому риску. Вместе с тем, если несмотря на снижение выручки платежеспособность должника не нарушена и финансовые обязательства могут быть фактически исполнены, само по себе распространение коронавируса и действия властей не могут быть уважительной причиной для неисполнения денежного обязательства.

Равным образом может не признаваться непреодолимой силой существенное снижение потока потенциальных покупателей в связи с введением ограничительных мер, обусловленное распространением среди населения тревожности и страха от посещения публичных мест, за исключением случаев полного запрета на перемещение и посещение публичных мест, комендантского часа и пр.

В любом случае обязанность по доказыванию как наступления обстоятельств непреодолимой силы, так и их влияния на возможность исполнения лежит на должнике. Учитывая сложившуюся на сегодняшний день практику, существует риск, что суд при рассмотрении спора может не поддержать доводы должника. При этом, следует обратить внимание, что судебная практика по вопросам неисполнения обязательств, а так же изменению и расторжению договоров в связи с непредвиденными обстоятельствами, получит свое активное развитие уже в ближайшее время и вектор этого развития будет напрямую зависеть от обстоятельств, которые ожидают нас в будущем.

## **2.2. О неисполнении вследствие нарушения встречного обязательства**

При неисполнении контрагентом встречного обязательства (поставить товар или предоставить имущество в аренду, например, в случае закрытия торгового центра) и покупатель, и арендатор вправе приостановить исполнение своего обязательства на основании статьи 328 ГК РФ, предварительно письменно уведомив контрагента о приостановке, если договором не предусмотрены иные правила и/или возможность такой приостановки не исключена.

## **2.3. Существенное изменение обстоятельств**

По общему правилу договор может быть изменен или расторгнут по требованию стороны в случае существенного изменения обстоятельств, т.е. если 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).

При оценке возможности изменения или расторжения договоров (в т.ч. договоров аренды, поставки) необходимо учитывать характер изменившихся обстоятельств и влияние на волю сторон при заключении договора. Например, если местонахождение и пропускная способность арендуемого помещения учитывались при определении условий договора аренды (в частности, арендной платы), значительное падение объема посетителей вследствие распространения коронавирусной инфекции и ограничительных мер, снижающее доходы арендатора, может являться основанием для изменения договора.

По нашему мнению, наиболее обоснованными могут быть предложения (применительно к аренде и поставке):

- об изменении договора аренды (например, об изменении арендной платы) на срок действия договора или по крайней мере на период предполагаемого снижения покупательского спроса или до наступления определенного события (например, официального прекращения всех ограничительных мер);
- об изменении договора поставки в части условий о количестве товара или периодах поставки; в меньшей степени обоснованными будут предложения об изменении цены товара или условий его оплаты.

## **3. Рекомендации**

Коронавирусная инфекция носит временный характер, однако ее развитие, предполагаемая длительность и последствия непредсказуемы.

Ввиду этого необходимо проверить и по возможности пересмотреть договорные оговорки о непреодолимой силе, что является наиболее надежным способом изменения и прекращения обязательств в чрезвычайных обстоятельствах.

Если исполнение обязательства невозможно вследствие непреодолимой силы, необходимо:

- до просрочки платежа уведомить кредитора о наступлении обстоятельств непреодолимой силы и предстоящем неисполнении в порядке, предусмотренном договором;
- собрать доказательства существенного падения поступающей выручки, подтверждающие в том числе хронологическую зависимость снижения дохода от введения ограничительных мер (например, кассовые документы или документы бухучета, подтверждающие оборот за каждый день, как до возникновения

обстоятельств, так и после), отсутствие средств на исполнение обязательства (например, выписка со счетов), доказательства удовлетворения требований кредиторов преимущественных очередей (например, выплаты заработной платы или уплаты налогов);

- собрать доказательства наличия обстоятельств непреодолимой силы (например, получить справку в ТПП РФ или запросить у арендодателя сведения об измерении количества посетителей/провести такое измерение самостоятельно);
- предложить кредитору урегулировать вопрос с ответственностью за неисполнение (путем заключения соглашения).

Если исполнение возможно, но обстоятельства изменились настолько, что, предвидя это, договор не был бы заключен или был заключен на иных условиях, можно обратиться к контрагенту с предложением об изменении или расторжении договора.