

DEBEVOISE CORONAVIRUS RESOURCE CENTER

Распространение COVID-19: последствия для российских сделок

27 марта 2020 г

Текущая неблагоприятная эпидемиологическая обстановка, вызванная распространением в мире коронавирусной инфекции (*COVID-19*) («*COVID-19*»), оказывает значительное влияние на экономику, включая заключение и исполнение сделок, подчиненных российскому праву.

Ниже мы приводим краткий обзор возможных юридических последствий распространения COVID-19 и основные рекомендации в отношении заключенных и подлежащих заключению сделок по российскому праву.

На портале *Debevoise Coronavirus Resource Center*, доступном по [ссылке](#), представлены обновляемые руководства по самым разным сферам и ситуациям, связанным с распространением COVID-19, по праву ряда иностранных юрисдикций, включая английское право¹, право штата Нью-Йорк и французское право.

¹ По [ссылке](#) Вы также можете ознакомиться с нашим Обзором для клиентов на русском языке в отношении последствий распространения COVID-19 для договоров, подчиненных английскому праву.

Содержание

Общие последствия для сделок	3
Встречное исполнение обязательства	6
Обстоятельства непреодолимой силы (форс-мажор)	7
Невозможность исполнения обязательств	9
Существенное изменение обстоятельств	10
Практические рекомендации	11
Заклученные сделки	11
Будущие сделки	12
Авторы	13

Общие последствия для сделок

Распространение COVID-19 уже оказывает значительное влияние как на заключенные сделки, так и на сделки, находящиеся в процессе согласования.

Например, возникают препятствия для надлежащего исполнения обязательств по многим договорам, включая срыв сроков доставки товаров по договорам поставки (вследствие ограничения перевозок, закрытия границ, дополнительных таможенных и санитарных процедур и пр.), а в отдельных случаях надлежащее исполнение договоров и вовсе становится невозможным: к примеру, в отношении договоров, где предусматривается личное исполнение обязательства конкретным специалистом (который должен находиться на карантине или не может въехать на территорию России).

Так, уже появилось одно из первых судебных дел, касающееся проведения общего собрания участников ООО, в котором были отмечены последствия распространения COVID-19 для участников оборота: в связи с тем, что некоторые из участников общества являются гражданами Китая, а из-за закрытия пограничного таможенного пункта между Россией и Китаем их въезд на территорию России ограничен, то проведение очного общего собрания участников общества не представляется возможным².

В связи с указанными обстоятельствами в отношении заключения и исполнения сделок возникают следующие группы вопросов:

- **возможно ли прекращение договора**, исполнение которого оказалось затруднительным или невозможным (включая основания и процедуру прекращения);
- **возможно ли пересмотреть условия договора**, в том числе о сроках исполнения, цене, способах исполнения и пр.;
- **возможно ли сослаться на обстоятельства освобождения от ответственности** за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства;
- **какие оговорки и положения необходимо включать в подлежащие к заключению сделки** с тем, чтобы снизить риски применения различных неблагоприятных последствий в отношении исполнения договоров в будущем в связи с тем, что невозможно предсказать (i) продолжительность распространения

² Решение Арбитражного суда Амурской области от 02 марта 2020 г. по делу № А04-665/2020. См. также наш [Обзор для клиентов](#) от 19 марта 2020 г., посвященный принятому закону о возможности проведения российскими акционерными обществами любых общих собраний акционеров в форме заочного голосования.

COVID-19, а также, (ii) какие меры и действия будут предприняты со стороны компетентных государственных органов в связи с этим.

По всем вышеуказанным вопросам в целях их правильной квалификации и анализа, помимо прочего, необходимо установить следующие факторы: сложились ли указанные ситуации (i) вследствие решений и (или) действий органов государственной власти либо (ii) в результате мер, самостоятельно предпринимаемых участниками оборота в связи с распространением COVID-19, которые, по своей сути, могут являться разумными и обоснованными, но при этом только рекомендованными и не обязательными к исполнению для других участников оборота и их контрагентов.

В Гражданском кодексе Российской Федерации («ГК РФ») есть следующие четыре общие конструкции, которые отвечают на указанные выше вопросы: (i) *приостановление исполнения встречного обязательства*³; (ii) *освобождение от ответственности вследствие обстоятельств непреодолимой силы*⁴; (iii) *частичное или полное прекращение обязательства вследствие невозможности исполнения*⁵; (iv) *изменение или прекращение обязательства вследствие существенного изменения обстоятельств*⁶. При этом существуют также схожие положения в нормах ГК РФ об отдельных видах договоров⁷, а также и в нормах специального законодательства⁸.

Ниже мы приводим описание и основные различия между указанными выше конструкциями, оказывающими влияние на исполнение обязательств сторон по различным сделкам.

Основание	Характеристика	Последствие	Процедура
Встречное исполнение обязательства	Полное или частичное непредоставление контрагентом исполнения или наличие свидетельств того, что исполнение не	<ul style="list-style-type: none"> полное или частичное приостановление встречного исполнения; или отказ от исполнения встречного 	Внесудебная с обязательным предупреждением контрагента о предстоящем приостановлении

³ П. 2 ст. 328 ГК РФ.

⁴ П. 3 ст. 401 ГК РФ. При этом указанная норма ГК РФ является диспозитивной, и стороны при осуществлении предпринимательской деятельности могут предусмотреть в договоре иное определение (перечень) таких обстоятельств, порядок и последствия наступления данных обстоятельств и их влияние на сделку, а равно исключить применение обстоятельств непреодолимой силы к договору.

⁵ Ст. ст. 416 и 417 ГК РФ.

⁶ Ст. 451 ГК РФ. Стороны могут в договоре исключить применение указанной статьи.

⁷ К примеру, п. 6 ст. 709 ГК РФ применительно к договору подряда; абз. 2 пп. 4 ст. 620 ГК РФ применительно к договору аренды.

⁸ Например, ст. 17 Федерального закона от 30 декабря 1995 г. № 225-ФЗ «О соглашениях о разделе продукции». Мы в настоящем кратком обзоре отдельно не рассматривали нормы ГК РФ о конкретных видах договоров, а также нормы специального законодательства, однако, если у Вас есть вопросы по указанным договорам и (или) законодательству, мы будем рады их проанализировать по Вашему запросу.

Основание	Характеристика	Последствие	Процедура
	будет осуществлено в срок	обязательства; а также <ul style="list-style-type: none"> • право требовать возмещения убытков 	или отказе
Обстоятельства непреодолимой силы (форс-мажор)	Чрезвычайное и непредотвратимое при данных условиях обстоятельство, вследствие которого надлежащее исполнение обязательства оказалось невозможным	<ul style="list-style-type: none"> • освобождение от ответственности на период воздействия форс-мажора; • возобновление договора после отпадения форс-мажора 	Внесудебная с обязательным уведомлением контрагента о наступлении форс-мажора и предоставлением подтверждающих документов
Невозможность исполнения обязательства	Непреодолимое обстоятельство, повлекшее объективную и окончательную невозможность исполнения обязательства полностью или в части	Полное или частичное прекращение обязательства	Внесудебная с обязательным уведомлением контрагента о наступлении невозможности исполнения
Существенное изменение обстоятельств	Существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора	Изменение или расторжение договора	<ul style="list-style-type: none"> • внесудебная по соглашению сторон; и • судебная посредством обращения с иском об изменении / расторжении договора

Ниже приводим также более подробное описание отдельных специфических положений указанных выше конструкций.

Встречное исполнение обязательства

Встречным является исполнение обязательства одной из сторон, которое обусловлено

исполнением другой стороной своих обязательств⁹. Сторонам важно проверить заключенные ими соглашения на предмет наличия встречных обязательств¹⁰.

По общему правилу, если (i) *одна сторона не исполняет обязательство* либо (ii) *существуют обстоятельства, очевидно свидетельствующие о том, что такая сторона не исполнит свое обязательство в установленный срок*, другая сторона (на которой лежит встречное исполнение) вправе приостановить исполнение своего обязательства или отказаться от исполнения такого обязательства и потребовать возмещения причиненных убытков¹¹.

В связи с этим, даже если обязательство не затронуто обстоятельством непреодолимой силы, но является встречным по отношению к затронутому форс-мажором обязательству, то при наличии определенных фактических обстоятельств его исполнение возможно приостановить или прекратить.

К примеру, если по любым причинам арендодатель не может предоставить доступ арендатору в арендуемый объект, то при определенных фактических обстоятельствах арендатор вправе приостановить исполнение своих обязательств по договору, включая уплату арендных платежей.

Обстоятельства непреодолимой силы (форс-мажор)

По общему правилу, сторона договора освобождается от ответственности, если докажет, что надлежащее исполнение обязательств невозможно вследствие непреодолимой силы, то есть *чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств*. Исходя из анализа судебной практики можно сделать вывод, что:

- **«чрезвычайность»** – это исключительность, выход за пределы «нормального», обыденного, необычайность для тех или иных жизненных условий, что не относится к жизненному риску и не может быть учтено ни при каких

⁹ При этом не имеет значения, предусмотрели ли стороны очередность исполнения своих обязательств в договоре: п. 57 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 22 ноября 2016 г. № 54 «О некоторых вопросах применения общих положений Гражданского кодекса Российской Федерации об обязательствах и их исполнении».

¹⁰ Положения п. 2 ст. 328 ГК РФ могут применяться независимо от того, на какой из сторон лежит обязанность по исполнению первой: «в случае если лицо, обязанное первым совершить предоставление, обнаруживает признаки, указанные в п. 2 ст. 328 ГК РФ, она также вправе воспользоваться соответствующими мерами защиты.» (Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 4 (2019), утв. Президиумом Верховного Суда РФ 25 декабря 2019 г.).

Встречность может быть также предусмотрена законом: к примеру, п.п. 16, 16.1 ст. 51.3 Федерального закона от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» в отношении договора репо.

¹¹ П. 2 ст. 328 ГК РФ.

*обстоятельствах*¹²; «непредотвратимость» – это действие объективных факторов, препятствующих исполнению возложенной на физическое или юридическое лицо обязанности¹³, а также обстоятельство, наступление которого, или его последствий, не мог избежать любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность¹⁴;

- наступление обстоятельств непреодолимой силы само по себе не прекращает обязательство должника, если исполнение остается возможным после того, как они отпали;
- кредитор не лишен права отказаться от договора, если вследствие просрочки, возникшей в связи с наступлением обстоятельств непреодолимой силы, он утратил интерес в исполнении¹⁵.

Сторона, ссылающаяся на обстоятельство непреодолимой силы, для подтверждения факта наступления такого обстоятельства, в частности, может:

- получить «сертификат о форс-мажоре», выдаваемый Торгово-промышленной палатой России в соответствии с утвержденным порядком¹⁶;
- ссылаться на признание наступления данного обстоятельства актами органов государственной власти.

В частности, в соответствии с положениями указов Мэра Москвы¹⁷, *распространение COVID-19 является чрезвычайным и непредотвратимым обстоятельством, повлекшим введение режима повышенной готовности, который является обстоятельством непреодолимой силы*. Данные указы распространяются только на отношения сторон, связанные с исполнением обязательств на территории г. Москвы. Обращаем Ваше внимание, что из указов Мэра Москвы не совсем ясно, какое именно обстоятельство признается форс-мажором, что существенно влияет на квалификацию

¹² Постановление Президиума ВАС РФ № 3352/12 по делу № А40-25926/2011-13-230 от 21 июня 2012 г.

¹³ Решение Верховного Суда РФ № АКПИ12-69 от 14 марта 2012 г.

¹⁴ Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 7 от 24 марта 2016 г.

При этом к чрезвычайным и непредотвратимым обстоятельствам не могут относиться, в частности, нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств.

¹⁵ Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 7 от 24 марта 2016 г.

¹⁶ Положение о порядке свидетельствования Торгово-промышленной палатой Российской Федерации обстоятельств непреодолимой силы (форс-мажор) (приложение к постановлению Правления ТПП РФ № 173-14 от 23 декабря 2015 г.).

¹⁷ П. 13 Указа Мэра Москвы от 16 марта 2020 г. № 21-УМ0 «О внесении изменения в указ Мэра Москвы № 12-УМ от 05 марта 2020 г.», а также п. 16 Указа Мэра Москвы от 26 марта 2020 г. № 31-УМ «О внесении изменений в указ Мэра Москвы от 05 марта 2020 г. № 12-УМ».

отношений сторон, а именно: (i) является ли форс-мажором само по себе распространение COVID-19, что в таком случае будет иметь эффект в отношении исполнения обязательств лицами, у которых был официально подтвержден COVID-19¹⁸, либо (ii) форс-мажором является введение режима повышенной готовности, и при данных обстоятельствах следование принятым мерам, если это делает временно невозможным исполнение обязательства, может быть основанием для освобождения от ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение такого обязательства.

Отдельные государственные органы также выпускают разъяснения, связанные с распространением COVID-19, к примеру:

- Министерство финансов РФ проинформировало о том, что при определенных обстоятельствах возможно не привлекать резидентов к административной ответственности за нарушение сроков репатриации валютной выручки в связи с наступлением форс-мажорных обстоятельств, обусловленных, в том числе мерами, принимаемыми правительствами иностранных государств по борьбе с распространением COVID-19¹⁹;
- ФАС России отмечает, что пандемия COVID-19 является форс-мажором, в связи с чем закупки определенных видов товаров, работ и услуг могут осуществляться у единственного поставщика²⁰.

Необходимо иметь в виду, что признание указами Мэра Москвы или иными органами государственной власти факта наступления обстоятельства непреодолимой силы в связи с распространением COVID-19, само по себе не влечет установленных законом последствий **в виде освобождения от (i) необходимости надлежащего исполнения обязательств или (ii) ответственности на неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательств.**

Стороны должны доказать, **каким образом факт наступления обстоятельств непреодолимой силы влияет на заключенный договор** и возможность исполнения сторонами всех или части своих обязательств по нему, так как в зависимости от характера, места, времени и способа исполнения соответствующего обязательства форс-мажор может иметь или не иметь достаточного влияния на возможность надлежащего исполнения. К примеру, в судебной практике ранее было подтверждено,

¹⁸ Банк России, к примеру, в [утвержденных мерах](#) по поддержке граждан, экономики и финансового сектора в условиях пандемии коронавируса рекомендует кредитным организациям и микрофинансовым организациям в период до 30 сентября 2020 г. в случае нарушения заемщиком -физическим лицом обязательств по договору не обращать взыскание на недвижимое имущество, являющееся обеспечением по требованиям, при предоставлении официального подтверждения о наличии COVID-19 у такого заемщика.

¹⁹ [Информационное письмо](#) Министерства финансов РФ от 20 марта 2020 г.

²⁰ [Разъяснения](#) ФАС России от 18 марта 2020 г.

что исполнение денежных обязательств не подвержено воздействию обстоятельств непреодолимой силы, в связи с чем должник не может ссылаться на невозможность уплаты денежных средств в связи с наступлением таких обстоятельств²¹.

Невозможность исполнения обязательств

Обстоятельства, возникшие после заключения договора и делающие невозможным исполнение договорного обязательства, должны обладать, помимо прочего, следующими признаками:

- действие, являющееся содержанием обязательства, *объективно не может быть совершено ни одним лицом*²²;
- независимость обстоятельства от действий сторон;
- непреодолимость (*исходя из п. 3 ст. 401 ГК РФ*);
- постоянство, то есть, неопределенная длительность действия.

При этом если невозможность исполнения наступила во время просрочки должника, то должник будет отвечать перед кредитором за причиненные убытки²³.

К примеру, некоторые сети кинотеатров вынуждены ограничивать или отменять показы фильмов в связи с распространением COVID-19 и принимаемыми в связи с этим актами и рекомендациями органов государственной власти.

Существенное изменение обстоятельств

При существенном изменении обстоятельств после заключения договора исполнение обязательства остается, как правило, возможным. Однако исполнение обязательства без изменения его условий приведет к существенному нарушению имущественных интересов сторон и повлечет для заинтересованной стороны значительный ущерб, фактически лишаящий ее того, на что она была вправе рассчитывать при заключении договора. Важно отметить, что существенное изменение обстоятельств должно наступить *после заключения договора* и что *на момент заключения договора не было обстоятельств, фактов или событий*, которые были известны или должны были быть известны сторонам договора и учитываться сторонами при заключении договора.

²¹ Определение ВАС РФ от 29 апреля 2014 г. № ВАС-5118/14 по делу № А63-8547/2013.

²² Определение Судебной коллегии по экономическим спорам Верховного Суда РФ по делу № 305-ЭС16-14210, А40-85057/2015 от 30 января 2017 г.

²³ П. 1 ст. 405 ГК РФ.

На практике институт существенного изменения обстоятельств является одним из наиболее сложных для применения в силу жестких требований российского законодательства для его реализации, необходимости проведения комплексного и всестороннего анализа большого количества обстоятельств дела и, в большинстве случаев, ошибочного и необоснованного смешивания в судебной практике правил о существенном изменении обстоятельств, невозможности исполнения обязательства и обстоятельств непреодолимой силы.

Развитие судебной практики подтверждает, что существенным изменением обстоятельств не могут быть признаны, в частности, следующие процессы:

- финансовый кризис и ухудшение экономической ситуации²⁴;
- изменение курса валют²⁵;
- высокая инфляция²⁶.

К примеру, при условии подтверждения всех критериев и обстоятельств, указанных в ст. 451 ГК РФ, арендатор может потребовать изменения или расторжения договора аренды земельного участка, на котором располагается торгово-развлекательный центр, в случае если на части этого земельного участка планируется построить инфекционную больницу для лечения лиц с подтвержденным COVID-19.

Практические рекомендации

Заклученные сделки

Стороне, исполнение обязательств которой может быть затронуто распространением COVID-19, а также контрагентам такой стороны, важно внимательно изучить условия заключенных договоров и оценить свои риски и возможные последствия на случай наступления обстоятельств непреодолимой силы. В частности, для более точной оценки возможных последствий для сделки, связанных с распространением COVID-19, сторонам важно учитывать, что:

- **в отношении встречного исполнения обязательств** – необходимо определить, (i) какие обязательства в договоре являются встречными, а также (ii) каким образом возникшие обстоятельства, а также неисполнение своих обязательств со стороны

²⁴ Постановление Президиума ВАС РФ от 02 марта 2010 г. № 14265/09.

²⁵ Определение Верховного Суда РФ от 13 сентября 2016 г. № 18-КГ16-102.

²⁶ Постановление Президиума ВАС РФ от 13 апреля 2010 г. № 1074/10 по делу № А40-90259/08-28-767.

контрагента могут повлиять на возможность исполнения или приостановки исполнения встречных обязательств другой стороны по сделке;

- **в отношении форс-мажора** – для возможности ссылки на форс-мажор необходимо дополнительно проанализировать, является ли действие возникших обстоятельств временным или постоянным для целей конкретной сделки и исполнения обязательств в связи с ней. При этом стороны также должны обосновать чрезвычайность и непреодолимость возникших обстоятельств, а также доказать их влияние на исполнение обязательств по сделке;
- **в отношении невозможности исполнения обязательств** – сторонам важно обосновать, отличается ли данная ситуация от форс-мажора (характеризующегося именно временностью действия обстоятельств), и, если нельзя предположить временность действия обстоятельств, то стороны могут сослаться на то, что их обязательства по сделке могут быть прекращены;
- **в отношении существенного изменения обстоятельств** – зачастую по отдельным критериям возникшая у сторон ситуация по сделке может попадать под признаки существенного изменения обстоятельств, однако в связи с тем, что существуют строгие стандарты доказывания для применения ст. 451 ГК РФ и суды в редких случаях удовлетворяют требования по указанной статье, то необходимо следить за развитием судебной практики для анализа применения данной конструкции к возникшим обстоятельствам сторон по договору.

Помимо этого, при анализе влияния распространения COVID-19 на сделку необходимо оценить (i) всю совокупность соглашений, заключенных в рамках отношений сторон, в том числе обеспечительную документацию, а также (ii) иные соглашения, в том числе с иными контрагентами, неисполнение обязательств по которым может повлиять на исполнение сделки в связи с тем, что, к примеру, признание форс-мажором отдельных обстоятельств по основной сделке может повлечь определенные юридические последствия для иных связанных с ней сделок (положения о *cross-default*).

Будущие сделки

В текущей ситуации при согласовании сделок сторонам важно обратить внимание на следующие аспекты:

- в случае если стороны хотят иметь гибкость и предсказуемость в своих отношениях и быть минимально подверженными различным внешним обстоятельствам, то стороны могут: (i) в оговорку о форс-мажоре включить различные положения, связанные с дальнейшим распространением COVID-19 и его влиянием на

потенциальную сделку²⁷; (ii) установить основания для одностороннего отказа от сделки в случае наступления и (или) продолжения действия определенных договором обстоятельств (включая распространение COVID-19); (iii) дополнить договор возможностью, случаями и процедурой одностороннего изменения отдельных условий договора; (iv) в качестве мер защиты указать на возможность требовать возмещения имущественных потерь (*indemnity*) (ст. 406.1 ГК РФ), вызванных различными обстоятельствами, актами государственных органов, связанными с распространением COVID-19;

- в случае если стороны хотят иметь жесткое обязательство, подлежащее исполнению вне зависимости от внешних обстоятельств, стороны могут прямо исключить (i) COVID-19 и (или) акты органов государственной власти из договорного перечня обстоятельств непреодолимой силы, а равно согласовать иные условия и последствия влияния ситуации с распространением COVID-19 на отношения сторон в рамках конкретной сделки, а также (ii) применение к договору последствий, связанных с существенным изменением обстоятельств (ст. 451 ГК РФ).

* * *

Мы будем рады ответить на любые ваши вопросы по данной тематике.

МОСКВА



Наталья Дребезгина
nadrebezgina@debevoise.com



Алан Карташкин
akartashkin@debevoise.com



Алёна Кучер
ankucher@debevoise.com



Максим Кулешов
makuleshov@debevoise.com



Евгений Самойлов
esamoylov@debevoise.com



Вадим Коломников
vgkolomnikov@debevoise.com

²⁷ Обращаем Ваше внимание на то, что Международная торговая палата — Всемирная организация бизнеса (ICC) 25 марта 2020 г. [внесла изменения](#) в свои стандартные Оговорки о форс-мажоре и существенном изменении обстоятельств (*ICC Force Majeure Clause*).