

Ассоциация Европейского Бизнеса
Вебинар, 29 апреля 2020 г.

***Исполнение договорных
обязательств в условиях COVID-19:
форс-мажор и иные механизмы защиты
интересов сторон сделки***

Кира Брянская



PAVIA e ANSALDO
STUDIO LEGALE



PAVIA e ANSALDO
STUDIO LEGALE



Сроки исполнения обязательств

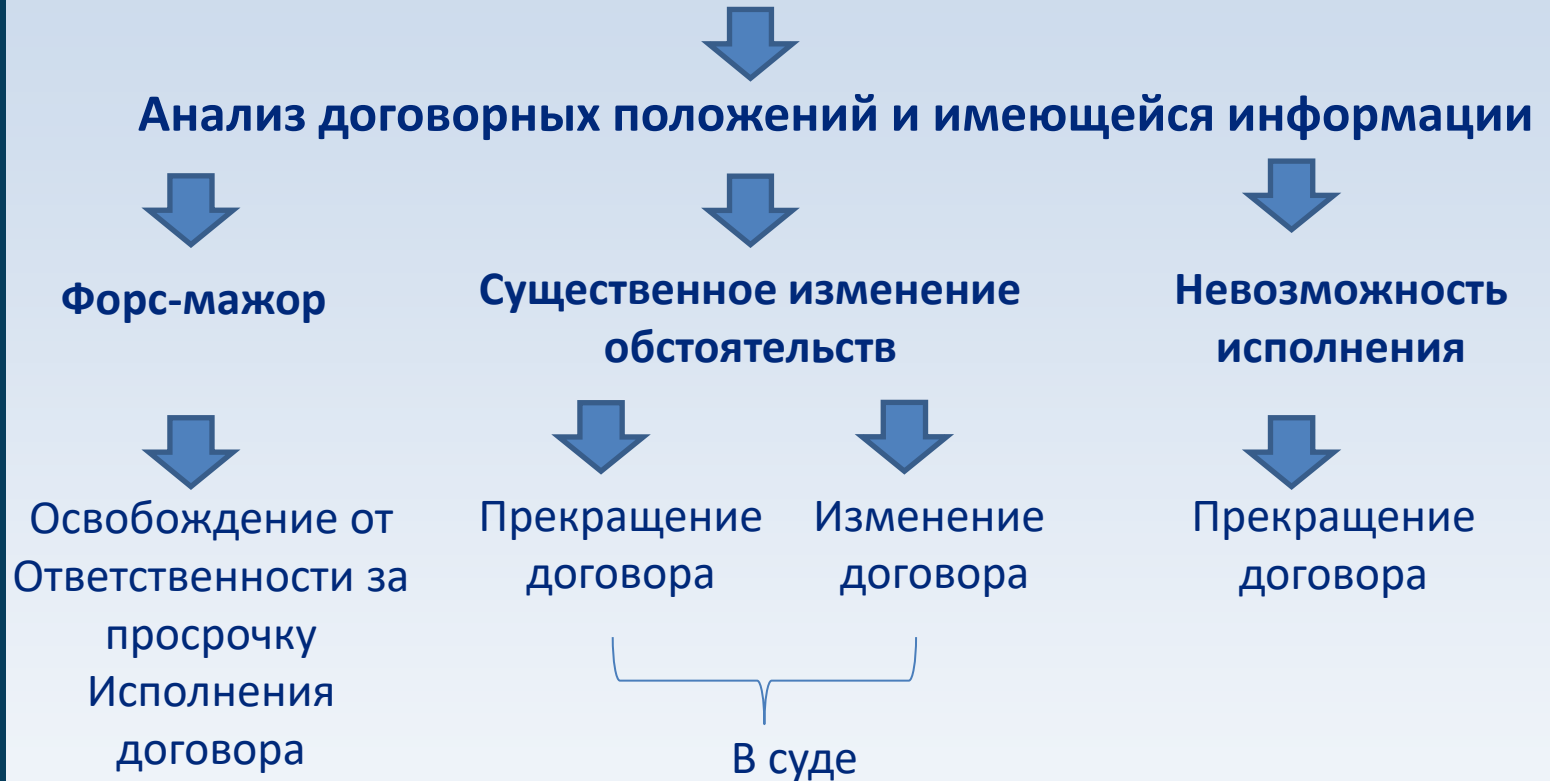
Указами Президента РФ № 206 от 25.03.2020 г., № 239 от 02.04.2020 г. и №294 от 28.04.2020 г. Установлен режим Нерабочих Дней с 30 Марта до 30 апреля, а также с 6 по 8 мая 2020 года («Нерабочие Дни»)

По общему правилу если последний день срока приходится на *нерабочий день*, днем окончания срока исполнения обязательства считается ближайший следующий за ним рабочий день (ст. 193 Гражданского кодекса РФ («ГК РФ»))

Обзор Верховного Суда Российской Федерации по отдельным вопросам судебной практики, связанным с применением законодательства и мер по противодействию распространению на территории Российской Федерации новой коронавирусной инфекции (COVID-19) № 1 от 21 апреля 2020 г. («Обзор ВС РФ от 21 апреля 2020 г.»), указывает на то, что по общему правилу Нерабочие дни *не будут являться основанием для переноса сроков исполнения обязательства* (т.е. не считаются выходными либо праздничными днями).

«*банковские дни*», не являющиеся выходными днями для банков и выпадающие на период с 30.03.2020 г. по 30.04.2020 г. и с 6.05.2020 г. по 8.05.2020 г., могут быть квалифицированы как рабочие с точки зрения договорного права, если не доказаны обстоятельства форс-мажора

Затруднения/ препятствия к исполнению текущих обязательств



Арендные платежи. Отсрочка

Федеральный закон N 98-ФЗ от 01.04.2020 "О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам предупреждения и ликвидации чрезвычайных ситуаций", Постановление Правительства РФ № 439 от 3.04.2020 г.

Право арендодателя уменьшить арендную плату с учетом фактического использования помещений на период действия особого режима

Обязанность арендодателя (собственника объекта недвижимости) *заключить соглашение об отсрочке уплаты арендной платы* с арендатором в течение **30 дней** со дня обращения арендатора.

При этом:

- право на отсрочку предоставлено *только* арендаторам, осуществляющим деятельность в отраслях экономики, *наиболее пострадавших* от распространения вирусной инфекции (ПП РФ №434 от 3.04.2020 г. в редакции от 18.04.2020 г. Распространяется теперь и на аренду)
- отсрочка предоставляется в отношении *любого* недвижимого имущества (кроме жилых помещений)
- период за который предоставляется отсрочка: с момента введения режима повышенной готовности («РПГ») или Чрезвычайной ситуации («ЧС») в соответствующем субъекте РФ и до 1 октября 2020 г.

Условия отсрочки:

- на период действия РПГ или ЧС отсрочка составит 100% арендной платы;
- на период после прекращения указанных режимов и до 01.10.2020 г. отсрочка составит 50% арендной платы;
- сумма задолженности должна быть оплачена в течение двух лет, начиная с 1.01.2021 г. до 1.01.2023 г. 1 января 2023 года
- задолженность уплачивается поэтапно, не чаще одного раза в месяц, равными платежами
- один платеж не должен превышать 50% от размера арендной платы, установленной договором аренды;
- отсрочка не применяется в отношении коммунальных платежей и эксплуатационных расходов (если арендатор не был освобожден от них в соответствии с нпа)
- не должна применяться ответственность к арендатору в связи с несоблюдением порядка и сроков внесения арендной платы в связи с предоставлением отсрочки
- не допускается установление арендаторов каких-либо дополнительных платежей в связи с отсрочкой

Обстоятельства непреодолимой силы



- ➔ Не освобождает от обязанности исполнить само обязательство (п. 9 Постановления Пленума ВС РФ № 7 от 24 марта 2016 г.)
- ➔ Является основанием для освобождения должника от ответственности за нарушение такого обязательства (оплата неустойки, пени, штраф), предусмотренной договором или законом
- ➔ Дальнейшее исполнение обязательства будет зависеть от того, останется ли возможность исполнить его, когда обстоятельства непреодолимой силы отпадут

Положения договора о Форс-мажоре

Действующее законодательство позволяет участникам сделки предусмотреть в договоре **перечень конкретных оснований** для освобождения сторон договора от ответственности за его нарушения.

На практике договор может содержать:

- перечень обстоятельств, которые не считаются форс-мажором
- **порядок и сроки уведомления** другой стороны о наступлении обстоятельств непреодолимой силы
- последствия нарушения порядка уведомления
- перечень (характеристики документов), которые подтверждают факт наступления форс-мажора
- право сторон отказаться от договора в случае, если форс-мажор длится более определенного срока

При оценке возможности ссылаться на обстоятельства непреодолимой силы важно, прежде всего, провести анализ условий договора о форс-мажоре

Форс-Мажор в силу закона

Могут быть признаны форс-мажором:

- *факт распространения новой коронавирусной инфекции*
- *«обстоятельства, вызванные угрозой распространения коронавирусной инфекции», в том числе, принятие ограничительных мер со стороны государства, издание определенных актов, введение запретов и ограничений на передвижения лиц, приостановка деятельности предприятий, т.п.*

обстоятельства, связанные с эпидемией коронавируса не могут быть универсальными для всех категорий должников.



Для признания форс-мажора и освобождения от ответственности должны учитываться, в том числе, вид деятельности, условия ее осуществления (регион), срок исполнения обязательства, характер неисполненного обязательства.

Форс-Мажор

Не признаются форс-мажором (по общему правилу):

- ✓ банкротство или нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника
- ✓ отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров в связи с ограничительными мерами
- ✓ нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника
- ✓ отсутствие у должника денежных средств
- ✓ резкое снижение количества клиентов (заказчиков)
- ✓ нерентабельность дальнейшего ведения бизнеса в сложившихся обстоятельствах
- ✓ экономический и финансовый кризис
- ✓ резкий рост курсов валют; иные виды «предпринимательского риска»

Обзор ВС РФ от 21 апреля 2020 г.: отсутствие денежных средств для исполнения обязательства может быть признано в определённых случаях основанием для освобождения должника от ответственности за просрочку, при условии, что оно **наступило непосредственно в результате принятия ограничительных мер по борьбе с пандемией**.

Форс-Мажор. Доказательства

бремя доказывания его наступления ложится на сторону, которая ссылается на форс-мажор в обоснование неисполнения своих обязательств (п.3 ст. 401 ГК РФ)

факт наступления форс-мажора устанавливается судом, исходя из обстоятельств каждого конкретного дела с учетом совокупности представленных стороной доказательств (Обзор ВС РФ от 21 апреля 2020 г.)

Сторона не ограничена в выборе допустимых для подтверждения форс-мажора доказательств

- Для внешнеторговых сделок подтверждением факта наступления форс-мажора на территории Российской Федерации осуществляется ТПП РФ (сертификат об обстоятельствах форс-мажора)
- Для внутренних сделок также возможно запросить сертификат в ТПП РФ и ТПП субъектов РФ (Протокол Правительственной комиссии по повышению устойчивости развития российской экономики № 3 от 20.3.2020 г.)
- *Акты органов государственной власти*, которыми были введены специальные ограничительные меры, направленные на предотвращение распространения вируса.
- *«Общеизвестные факты», не требующие дополнительного подтверждения со стороны уполномоченных органов* (постановление Арбитражного суда Московского округа № Ф05-17333/2018 от 24 октября 2018 г. по делу № А41-73316/2017: *«Введение санкций ЕС является общеизвестным фактом и не требует уведомления и представления дополнительных доказательств нем»*)

Обзор ВС РФ от 21 апреля 2020 г.: сами по себе акты государственных органов, а также свидетельства ТПП РФ о форс-мажоре *не имеют заранее установленной силы для суда и подлежат оценке судом наряду с иными доказательствами с учетом обстоятельств конкретного дела*

Форс-Мажор. Доказательства

Необходимо доказать:

- наличие четкой и непосредственной **причинно-следственной связи** между наступившим обстоятельством и фактической невозможностью исполнить конкретное обязательство по договору.

В определенных обстоятельствах может быть принята во внимание связь «по цепочке» (Обзор ВАС РФ от 21.04.2020 г.)

- **непричастность** к созданию обстоятельства форс-мажора
- **принятие всех возможных мер** для надлежащего исполнения обязательств и минимизации негативных последствий для участников договора; отсутствие признаков недобросовестности должника (Пункт 10 Постановления Пленума Верховного Суда РФ № 7 от 24 марта 2016 г. "О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств")

Прекращение договора

Прекращение договора по инициативе кредитора

- если у кредитора отпал интерес в исполнении просроченного обязательства
- в иных случаях, установленных в законе и договоре

Прекращение обязательства в связи с невозможностью исполнения обязательств

Фактическая невозможность исполнения (ст. 416 ГК РФ)

Издание акта гос. органа (ст. 417 ГК РФ)

- Фактическая невозможность исполнения должна быть постоянной

- Полная или частичная невозможность
- Связано с юридической невозможностью
- Может быть временной или постоянной
- Необходимо уведомить сторону
- Временный запрет на проведение массовых мероприятий, приостановление проведения мероприятий в сфере культуры, выставочной, спортивной, развлекательной и просветительской деятельности

Существенные изменения обстоятельств

Расторжение

Изменение
(в крайнем случае)

Изменение обстоятельств признается **существенным**, когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на иных условиях.

При *существенном изменении обстоятельств* у сторон **остаются возможности для исполнения обязательства**. Однако стороны оказываются не готовы исполнять свои обязательства в связи с рядом непредвиденных событий, наступивших после заключения ими договора.

На практике не признаются существенным изменением обстоятельств те события, которые относятся к категории «предпринимательского риска» (изменение конъюнктуры рынка, курса валют, снижение покупательского спроса)

На данный момент Верховный Суд РФ не высказал однозначно четкой позиции по вопросу о том, возможно ли считать пандемию и ее последствия существенным изменением обстоятельств.

Суд определяет последствия расторжения/изменения договора для сторон.

Рекомендации

- провести правовую квалификацию сложившихся обстоятельств в качестве форс-мажора, существенного изменения обстоятельств для целей применения статьи 451 ГК РФ либо отказа от договора в связи с невозможностью исполнения обязательств (ст. 416, 417 ГК РФ);
- провести комплексный анализ положений договора, регулирующих вопрос наступления обстоятельств непреодолимой силы (форс-мажор);
- если обстоятельства форс-мажора не могут быть доказаны (в особенности отсутствует причинно-следственная связь), то предпринять все меры, направленные на соблюдение установленных договором сроков исполнения обязательств;
- если введенные государственными органами меры ограничительного характера, принятые государством нормативные акты препятствуют исполнению договора и могут быть квалифицированы как форс-мажор, необходимо своевременно известить контрагента о наступлении обстоятельства непреодолимой силы, а также собрать подтверждающие такое обстоятельство документы;
- учесть положения договора, которые могут устанавливать определенные требования в отношении документов и уведомлений о наступлении форс-мажора;
- принять во внимание, что договор может устанавливать определенные последствия несоблюдения требований о порядке уведомления кредитора о наступлении обстоятельств непреодолимой силы. Например, сторона может лишиться права ссылаться на обстоятельство форс-мажора;
- оценить совокупность мер, которые могут быть приняты для минимизации негативного воздействия складывающейся ситуации на обязательства должника по договору, учитывая, что доказательства предпринятых мер могут потребоваться для целей судебного процесса. В частности, рассмотреть возможность альтернативных способов исполнения обязательств или получения предмета договора из иных источников;

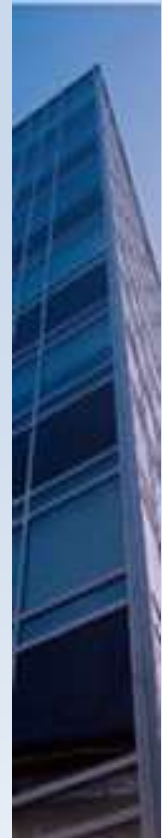
***Основные изменения
в законодательстве об инвестиционной
деятельности: СЗПК***

PeA

PAVIA e ANSALDO
STUDIO LEGALE

PeA

PAVIA e ANSALDO
STUDIO LEGALE



Нормативная база

Принято:

- ✓ Федеральный закон № 69-ФЗ «О защите и поощрении капиталовложений в Российской Федерации» от 1 апреля 2020 года
- ✓ Федеральный закон № 70-ФЗ «О внесении изменений в статью 5 части первой Налогового кодекса Российской Федерации» от 1 апреля 2020 года
- ✓ Федеральный закон № 71-ФЗ «О внесении изменения в статью 78 БК РФ» от 1 апреля 2020 года

Разрабатывается:

Разрабатывается проект ПП РФ «О соглашениях о защите и поощрении капиталовложений», в котором будут урегулировано большинство вопросов, связанных с СЗПК, в том числе:

- Порядок заключения, изменения, расторжения соглашения
- Порядок проведения конкурса в рамках публичной проектной инициативы
- Типовая форма СЗПК
- Порядок мониторинга этапов реализации СЗПК
- Порядок ведения реестра СЗПК
- Критерии определения объема затрат инвестора и порядок возмещения
- Условия залога, уступка прав по СЗПК
- Методика определения убытков по СЗПК

Соглашение о защите и поддержке капиталовложений (СЗПК)

Соглашение о защите и поддержке капиталовложений (СЗПК) заключается публичным образованием с компаниями, реализующими инвестиционные проекты («**Проектная компания**»), закрепляет:

- обязанность Проектной компании реализовать инвестиционный проект в соответствии с СЗПК и предоставлять ежегодный отчет о ходе его реализации
- обязанность публичной стороны обеспечить стабильность ведения деятельности
- вид и порядок применения «стабилизационной оговорки» и иные меры поддержки

СФЕРЫ ИНВЕСТИЦИОННОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

СЗПК может быть заключено с Инвестором, реализующим новый инвестиционный проект в одной из сфер российской экономики, за исключением:

- игорного бизнеса;
- производства табачных изделий, алкогольной продукции, жидкого топлива;
- добычи сырой нефти и природного газа, в том числе попутного нефтяного газа (ограничение неприменимо к инвестиционным проектам по сжижению природного газа);
- оптовой и розничной торговли;
- деятельности финансовых организаций, поднадзорных Центральному банку Российской Федерации;
- строительства (модернизации, реконструкции) административно-деловых, торговых центров и жилых домов.

СЗПК. Основные моменты

Продолжительный срок действия. Возможность заключения **до 1 января 2030 года**

Возможность компенсации затрат на строительство модернизацию, реконструкцию инфраструктуры инвестиционного проекта

Более четкий порядок действия «стабилизационной оговорки», как гарантии стабильности реализации проекта

Более мягкие требования к срокам и объему капиталовложений

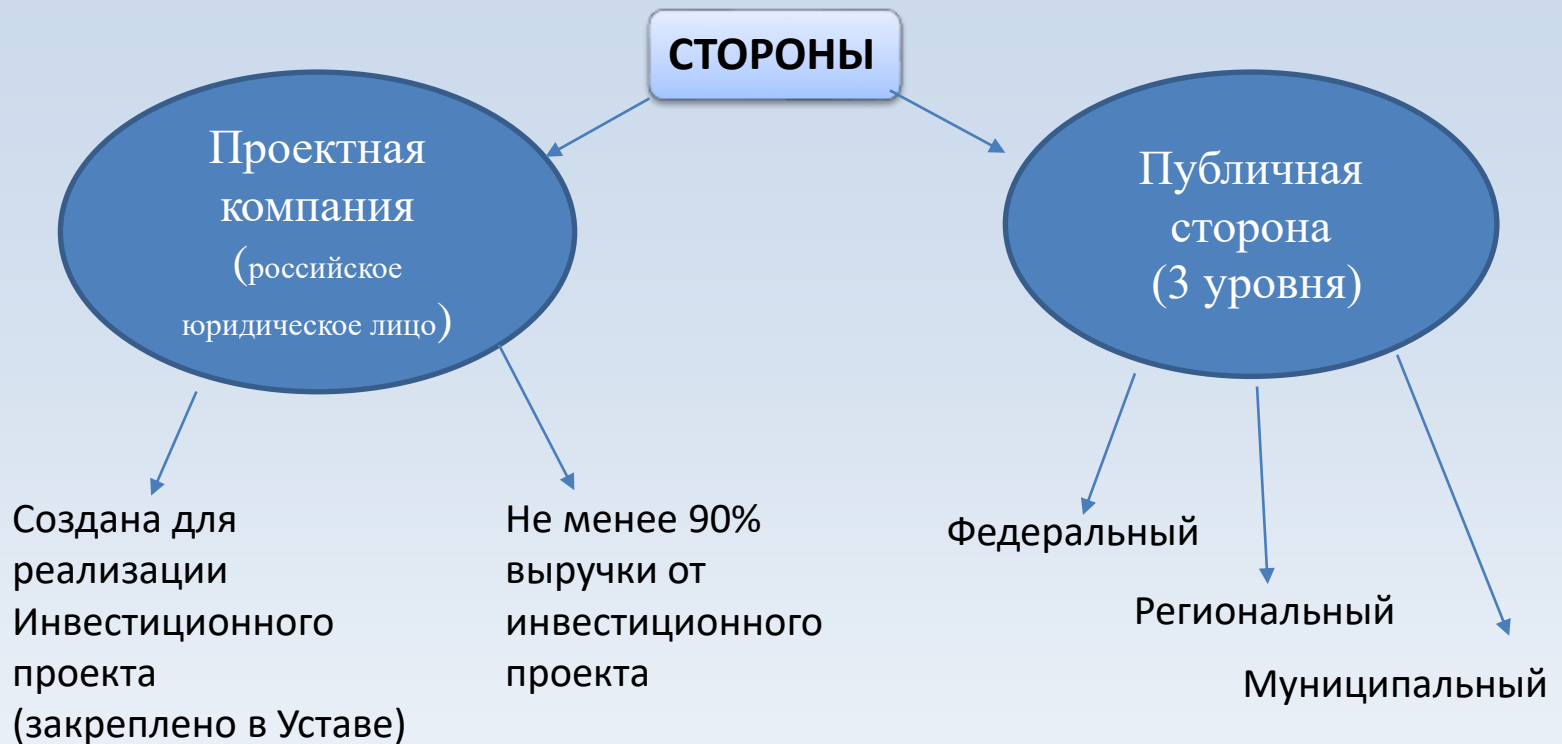
Заявительный и конкурсный порядок заключения СЗПК

Возможность передачи прав третьим лицам, уступки денежных требования и залога

Возможность изменения подсудности

Более широкий перечень отраслей экономики в отличие от СПИК 2.0

СЗПК. Основные моменты



❖ Если соглашение о ЗПК заключается по результатам **конкурса**. Критерием для отбора победителей являются:

- наибольший объем капиталовложений;
- наименьший объем мер государственной поддержки;
- сроки реализации проекта.

Стабилизационная оговорка

Стабилизационная оговорка гарантирует Инвестору неприменение к нему актов и решений государственных органов, которые ухудшают условия ведения деятельности, связанной с реализацией инвестиционного проекта, по сравнению с условиями, определенными на момент заключения такого соглашения.

Объем предоставляемых гарантий напрямую зависит от объема инвестиций

Срок применения стабилизационной оговорки не может превышать:

- *6 лет* - в отношении инвестиционных проектов, объем капиталовложений в которые не превышает 5 миллиардов рублей;
- *15 лет* - в отношении инвестиционных проектов, объем капиталовложений в которые составляет более 5 миллиардов рублей, но менее 10 миллиардов рублей;
- *20 лет* - в отношении инвестиционных проектов, объем капиталовложений в которые составляет 10 миллиардов рублей и более.

*В определенных случаях срок применения стабилизационной оговорки может продлеваться однократно на срок **до 6 лет**.*

Стабилизационная оговорка: объем гарантий

Публичная сторона СЗПК	Объем капитальных вложений	Гарантии по стабилизационной оговорке
Субъект РФ (за исключением Москвы и Санкт-Петербурга)	> 200 миллионов рублей и не более 1 миллиарда рублей.	<p>Не будут применяться акты:</p> <ul style="list-style-type: none"> • изменяющие условия решения о предоставлении мер государственной поддержки; • отменяющие в отношении земельных участков, находящихся в государственной (муниципальной) собственности, основания возникновения прав на земельные участки; изменяющие порядок предоставления прав на земельный участок, порядок определения цены продажи земельного участка или арендной платы; исключающие случаи предоставления земельных участков на торгах и без торгов; ограничивающие, уменьшающие права землепользователей на землю или увеличивающие объем обязанностей; изменяющие порядок реквизиции и изъятия земельного участка для государственных и муниципальных нужд; • устанавливающие дополнительные требования к землепользованию и застройке территорий, дополнительные административные процедуры при проектировании, строительстве, градостроительных процедурах, подключении к инженерным сетям, к порядку прохождения экспертизы проектной документации, изменяющие порядок строительства и другие.
Москва или Санкт-Петербург	> 200 миллионов рублей.	
Российская Федерация	<ul style="list-style-type: none"> • Не менее 250 миллионов рублей для новых инвестиционных проектов, относящихся к сферам здравоохранения, образования, культуры, физической культуры и спорта; • Не менее 500 миллионов рублей для новых инвестиционных проектов в сфере цифровой экономики, экологии, сельского хозяйства; • Не менее 1,5 миллиардов рублей для новых инвестиционных проектов в сфере обрабатывающего производства; • Не менее 5 миллиардов рублей для новых инвестиционных проектов в иных сферах экономики. 	
Российская Федерация	Не менее 10 миллиардов рублей.	<p>Не будут применяться все указанные выше акты, а также по выбору Проектной компании не будут применяться акты, предусматривающие:</p> <ul style="list-style-type: none"> • увеличение ставок вывозных таможенных пошлин; • увеличение ставок платы (сбора) и (или) расширение платежной базы (объектов обложения), используемых при определении размера платы за негативное воздействие на окружающую среду, платы за пользование водными объектами, утилизационного сбора, экологического сбора, подлежащих уплате в бюджеты бюджетной системы Российской Федерации; • увеличение ставки платы за единицу объема лесных ресурсов, изменение порядка определения и общего размера арендной платы, устанавливаемых при использовании лесного участка с изъятием лесных ресурсов на арендуемом лесном участке.

Особенности стабилизационной оговорки в налоговой сфере

Публичная сторона	Стабилизационная оговорка о неприменении последующих актов законодательства о налогах и сборах
Субъект РФ	В части изменения порядка определения налоговой базы, налоговых ставок, налоговых льгот, порядка и (или) сроков уплаты по налогу на имущество организаций и транспортному налогу .
Российская Федерация и субъект РФ	В части изменений, указанных в первом параграфе выше, а также в части изменения объекта налогообложения, порядка определения налоговой базы, налогового периода, налоговых ставок, порядка исчисления, порядка и (или) сроков уплаты по налогу на прибыль организаций , изменения сроков уплаты и (или) порядка возмещения налога на добавленную стоимость и (или) введения новых налогов и (или) сборов.
Субъект РФ и муниципальное образование	В части изменений, указанных в первом пункте выше, а также в части изменения налоговых ставок, налоговых льгот, порядка и (или) сроков уплаты по земельному налогу .
Российская Федерация, субъект РФ и муниципальное образование	В части всех изменений, указанных в трех пунктах выше.

Иные меры государственной поддержки

Проектная компания может претендовать на иные меры государственной поддержки, в частности, но не исключительно, на возмещение затрат за счет средств федерального бюджета и (или) бюджета субъекта Российской Федерации:

- на строительство, модернизацию и реконструкцию инфраструктурных объектов, необходимых для реализации проекта
- на *уплату процентов по кредитам и займам, купонного дохода по облигационным займам, привлеченным для строительства, модернизации и реконструкции инфраструктурных объектов, необходимых для реализации проекта*

До 50%
Срок возмещения
затрат 5 лет

Обеспечивающая
инфраструктура
(исключительно для проекта)

До 100%
Срок возмещения
затрат 10 лет

Сопутствующая инфраструктура
(используется также другими лицами)

Ответственность за нарушение СЗПК

В случае нарушения условий СЗПК к сторонам соглашения могут быть применены следующие меры ответственности:

- С Проектной компании могут быть взысканы убытки в случае, если ему предоставлялись средства Фонда национального благосостояния и (или) предоставлены бюджетные инвестиции, и (или) государственные гарантии
- В случае нарушения Проектной компанией условий связанного договора, полученные по нему средства должны быть возвращены в бюджет
- В определенных Законом о ЗПК случаях с публичной стороны могут быть взысканы реальный ущерб или убытки, если при этом Проектная компания выполнил свой объем обязательств

СПАСИБО ЗА ВНИМАНИЕ!

**БЕРЕГИТЕ СЕБЯ
И
СВОИХ БЛИЗКИХ**





Павия и Ансальдо

ул. Никольская, 10

109012 Moskva

Tel: (+7) 495 6608838

Mob: (+7) 906 0430160

e-mail: kira.bryanskaya@pavia-ansaldo.ru



PAVIA e ANSALDO
STUDIO LEGALE



PAVIA e ANSALDO
STUDIO LEGALE