



Межрегиональная общественная организация по содействию развитию строительной отрасли

СОЮЗ ИНЖЕНЕРОВ-СМЕТЧИКОВ

129090, Москва, 2-й Троицкий пер., д. 5, тел. +7(495) 120-2612
192007, Санкт-Петербург, ул. Воронежская, д. 96, тел. +7(812) 326-2270, 2271, 2272, 2273,
факс. +7(812) 326-2278, 2271; E-mail: rccs@rccs.spb.ru; www.kccs.ru

06.05.2019 г. № РС-ПГ-141/19

СПРАВКА

О понятиях «обстоятельства непреодолимой силы» и «обстоятельства, независимые от сторон контракта» в Контрактной системе

Исходные положения:

- п. 9. ст. 34 44-ФЗ «Сторона освобождается от уплаты неустойки (штрафа, пени), если докажет, что неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства, предусмотренного контрактом, произошло вследствие непреодолимой силы или по вине другой стороны».

- из ст. 95 44-ФЗ «...исполнение указанного контракта по независящим от сторон контракта обстоятельствам без изменения его условий невозможно».

Определения:

Под «независящим от сторон контракта обстоятельствам» понимаются обстоятельства, на которые затронутая ими сторона не может реально воздействовать и которые она не могла разумно предвидеть, и при этом они не позволяют исполнить обязательства по настоящему государственному контракту, и возникновение которых не явилось прямым или косвенным результатом действия или бездействия одной из сторон.

В соответствии с абзацем 2 пункта 1 статьи 451 Гражданского кодекса Российской Федерации, 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 значительно отличающихся условиях.

Существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора, является основанием для его изменения или расторжения, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из его существа (Об этом говорится в пункте 1 статьи 451 ГК РФ).

В судебной практике под обстоятельствами непреодолимой силы понимаются чрезвычайные и непредотвратимые явления, события, воздействие которых происходит извне и не зависит от субъективных факторов.

Юридическая квалификация обстоятельства как непреодолимой силы возможна только при одновременном наличии совокупности ее существенных характеристик: чрезвычайности и непредотвратимости. Под чрезвычайностью понимается исключительность, выход за пределы «нормального», обыденного, необычайность для тех или иных условий. Непредотвратимость - что любой другой участник в той же ситуации не смог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий.

Обстоятельства непреодолимой силы (форс-мажор) - чрезвычайные, непредвиденные и непредотвратимые обстоятельства, возникшие в течение реализации договорных (контрактных) обязательств, которые нельзя было разумно ожидать при заключении договора (контракта), либо избежать или преодолеть, а также находящиеся вне контроля сторон такого договора (контракта). Возникновение этих обстоятельств освобождает участника - исполнителя договора от ответственности за выполнение принятых им обязательств.

В частности, к таким обстоятельствам относятся: стихийные бедствия (землетрясение, наводнение, ураган), пожар, массовые заболевания (эпидемии), забастовки, военные действия, террористические акты, диверсии, ограничения перевозок, запретительные меры государств, запрет торговых операций, в том числе с отдельными странами, вследствие принятия международных санкций и другие, не зависящие от воли сторон договора (контракта) обстоятельства.

К обстоятельствам непреодолимой силы (форс-мажору) не могут быть отнесены предпринимательские риски, такие как нарушение обязанностей со стороны контрагентов должника, отсутствие на рынке нужных для исполнения обязательств товаров, отсутствие у должника необходимых денежных средств, а также финансово-экономический кризис, изменение валютного курса, девальвация национальной валюты, преступные действия неустановленных лиц, если условиями договора (контракта) прямо не предусмотрено иное, а также другие обстоятельства, которые стороны договорных отношений исключили из таковых.

Отсылки:

- статьи 401 и 451 Гражданского кодекса Российской Федерации;
- Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 N 7 (ред. от 07.02.2017) "О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об ответственности за нарушение обязательств";
- правовая позиция Президиума ВАС РФ, сформулированная в Постановлении от 21.06.2012 N 3352/12;
- "Положение о порядке свидетельствования Торгово-промышленной палатой Российской Федерации обстоятельств непреодолимой силы (форс-мажор)" (приложение к постановлению Правления ТПП РФ от 23.12.2015 N 173-14) и др.

Общие рекомендации:

Учитывая, что в законодательстве нет четкого перечня обстоятельств непреодолимой силы, в договоре (контракте) при его заключении необходимо подробно указать, какие именно события стороны считают обстоятельствами непреодолимой силы, освобождающими от ответственности с учетом требований законодательства.

Кстати, есть законопроект, предлагающий дополнить пункт 3 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации абзацем следующего содержания:

"Перечень конкретных обстоятельств непреодолимой силы, применяемых в отношении отдельных видов правоотношений, может устанавливаться иными федеральными законами".

Обратите внимание, что, если вы в договоре какое-либо обстоятельство назвали форс-мажорным, это не всегда означает, что оно будет признано таковым при разрешении судом возникшего спора. В каждом случае суд будет выяснять: является ли обстоятельство чрезвычайным и непредотвратимым, мог ли должник что-то изменить, избежать последствий.

Примеры из сферы строительства:

- В Постановлениях Пятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 21.04.2014 N 15АП-3911/2014 и от 28.11.2013 N 15АП-18170/2013 указано, что необходимость выполнения капитального ремонта здания не может рассматриваться в качестве обстоятельства непреодолимой силы по смыслу ст. 401 ГК РФ, поскольку не обладает свойствами внезапности, чрезвычайности и непредотвратимости.

- Неблагоприятные погодные условия при производстве строительно-монтажных работ не являются обстоятельством непреодолимой силы (Постановление Семнадцатого арбитражного апелляционного суда от 26.06.2007 по делу N А50-3249/2007-Г2, Постановления Пятого арбитражного апелляционного суда от 24.11.2011 N 05АП-7750/2011 по делу N А24-2304/2011, Шестого арбитражного апелляционного суда от 06.05.2011 N 06АП-1469/2011 по делу N А73-13481/2010 и др.).

Подрядчик, нарушивший срок строительства, не вправе ссылаться на сильные осадки в виде снега как на обстоятельство непреодолимой силы, которое будет являться основанием для освобождения подрядчика от выплаты заказчику неустойки.

- Нарушение срока бюджетного финансирования нельзя квалифицировать в качестве обстоятельства непреодолимой силы. Подтверждением указанному выводу может служить позиция, высказанная в Постановлениях Восемнадцатого арбитражного апелляционного суда от 07.09.2011 по делу N А34-582/2011, Девятнадцатого арбитражного апелляционного суда от 24.11.2011 по делу N А36-1582/2011.

Таким образом, заказчик не вправе расценивать неисполнение своей обязанности по оплате строительно-подрядных работ по строительству многоквартирного жилого дома в связи с неполучением денежных средств из бюджета на основании нарушения срока бюджетного финансирования в качестве обстоятельства непреодолимой силы.

- Подрядчик, не выполнившее обязательство по поставке оборудования, не вправе ссылаться на кражу как на обстоятельство непреодолимой силы (Постановления Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда от 01.04.2010 по делу N А72-11986/2009, Шестнадцатого арбитражного апелляционного суда от 24.08.2011 по делу N А61-2820/10).

В силу ч. 1 ст. 158 Уголовного кодекса РФ кражей является тайное хищение чужого имущества. На основании вышеизложенного кражу нельзя квалифицировать в качестве обстоятельства непреодолимой силы.

**Президент Союза
П.В. Горячкин**