



аспект
юридическая компания

ПАНДЕМИЯ КОРОНАВИРУСА: ПРАВОВЫЕ ПОСЛЕДСТВИЯ ДЛЯ ИСПОЛНИТЕЛЕЙ ГОСУДАРСТВЕННЫХ И МУНИЦИПАЛЬНЫХ КОНТРАКТОВ

Статья подготовлена
специалистами практики юридического
сопровождения закупок ЮК «Аспект»

В настоящей статье мы постарались затронуть наиболее актуальные вопросы о юридических последствиях пандемии коронавируса для исполнителей государственных и муниципальных контрактов.

1. ИЗМЕНЕНИЕ СРОКА ИСПОЛНЕНИЯ КОНТРАКТА

В настоящее время остро стоит вопрос, связанный с рисками неисполнения договорных отношений, особенно в сфере строительства, в том числе на основании государственных (муниципальных) контрактов. Изменение срока исполнения контракта - самый волнующий и больной вопрос. Положениями Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон № 44-ФЗ) установлен закрытый перечень оснований для изменения существенных условий контракта (срок исполнения обязательств по контракту относится к существенным условиям). Объявление пандемии не является основанием для изменения срока исполнения контракта, за исключением контрактов определенных в Распоряжении Правительства РФ от 19.03.2020 № 672-р.

В ч. 1 ст. 2 Закона № 44-ФЗ установлено, что законодательство о контрактной системе основывается, в том числе, на положениях Гражданского кодекса РФ. Следовательно, инструменты снижения рисков неисполнения обязательств, предусмотренные гражданским законодательством, могут применяться в контрактных отношениях.

Действующее гражданско-правовое регулирование института ответственности по общему правилу исходит из того, что лицо, не исполнившее обязательства либо исполнившее его ненадлежащим образом, несет ответственность при наличии вины (п. 1 ст. 401 ГК РФ).

Согласно п. 3 ст. 401 ГК РФ, если иное не предусмотрено законом или договором, лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

Таким образом, для освобождения должника от ответственности за неисполнение обязательств необходимо доказать, что невозможность исполнения

соответствующих обязательств была вызвана обстоятельствами непреодолимой силы, то есть в данном случае эпидемией коронавируса и/или принятыми в связи с ее распространением ограничительными мерами.

Федеральная антимонопольная служба в письме от 18.03.2020г. № ИА/21684/20 разъяснила, что пандемия коронавирусной инфекции (COVID-19) является обстоятельством непреодолимой силы.

Признание распространения COVID-19 форс-мажорным обстоятельством может стать основанием для:

- освобождения от ответственности за нарушение контракта — в период действия форс-мажора не будут начисляться неустойки, контрагент не может взыскать убытки. Однако это не означает прекращения самого обязательства: товары, работы и услуги все равно должны быть поставлены, выполнены и оплачены после прекращения эпидемии;

- расторжения контракта;

- приостановление сроков исполнения обязательств — может быть предусмотрено законом для конкретных обязательств (например, по договору подряда, гл. 37 ГК РФ).

Но при этом, как следует из положений ст. 401 ГК РФ, наличие обстоятельств непреодолимой силы рассматривается в каждом конкретном случае индивидуально.

При таких обстоятельствах, первоначально необходимо определить, - является ли имеющееся обстоятельство форс-мажором. Доказывать наличие обстоятельств непреодолимой силы должна сторона, которая ссылается на них в связи с неисполнением своих обязательств.

При наступлении обстоятельств непреодолимой силы срок исполнения контракта отодвигается соразмерно времени действия обстоятельств или их последствий (срок действия обстоятельств непреодолимой силы не входит в срок исполнения контракта).

Юридическая квалификация обстоятельства как непреодолимой силы возможна только при одновременном наличии существенных характеристик: чрезвычайности и непредотвратимости. Под чрезвычайностью понимается 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 обстоятельствах. Чрезвычайный характер непреодолимой силы не допускает квалификации в качестве таковой любого жизненного факта. Ее отличие от случая в том, что она имеет в основе объективную, а не субъективную непредотвратимость.

К таким доказательствам в данном случае будут относиться:

- нормативный акт органа власти о введении чрезвычайного положения;
- сертификат ТПП РФ или заключение ТПП субъекта РФ.

Все регионы Российской Федерации вводят режим повышенной готовности из-за распространения COVID-19. При угрозе эпидемии форс-мажором могут быть признаны запретительные меры, принятые органами государственной власти РФ, в том числе субъектов. Если такие меры содержат прямые запреты и ограничения и в этой связи делают невозможным исполнение сторонами контракта своих обязательств, они тоже могут быть признаны форс-мажором.

Указом Президента РФ от 02.04.2020 № 239 «О мерах по обеспечению санитарно-эпидемиологического благополучия населения на территории РФ в связи с распространением новой коронавирусной инфекции» период с 04.04.2020 по 30.04.2020 (включительно) объявлен нерабочими днями. Постановлением Правительства Тюменской области от 17.03.2020 № 120-П (в редакции от 02.04.2020) с 18 марта 2020 года в Тюменской области введен режим повышенной готовности, а также введены ограничительные и запретные меры.

С учетом изложенных обстоятельств, при возникновении события, препятствующего исполнению контракта, необходимо незамедлительно уведомить Заказчика. Только при соответствующем уведомлении течение срока исполнения контракта может считаться приостановленным, и не возникнет необходимости изменять сроки его исполнения.

2. НЕВОЗМОЖНОСТЬ ПОСТАВКИ ТОВАРА, ОПРЕДЕЛЁННОГО УСЛОВИЯМИ КОНТРАКТА.

Характеристики товара, поставляемого по контракту, также являются его существенным условием, которое не может меняться при исполнении контракта. Невозможность поставки товара определённых характеристик в условиях пандемии коронавируса может быть вызвана обстоятельствами непреодолимой силы. К обстоятельствам непреодолимой силу могут быть отнесены акты государственных органов (Указ Президента РФ от 02.04.2020 № 239,

Распоряжение Правительства РФ от 30.01.2020 № 140-р), в том числе иностранных государств (если речь идет о поставке товара импортного производства). О возникновении обстоятельств, препятствующих исполнению контракта, необходимо незамедлительно уведомить Заказчика.

Сторона, своевременно письменно не уведомившая другую Сторону о действии непреодолимой силы с указанием ее влияния на надлежащее исполнение обязательств, лишается права ссылаться на действие непреодолимой силы как на основание освобождения от ответственности за нарушение обязательств.

При наличии возможности, по согласованию с заказчиком (ч. 7 ст. 95 Закона № 44-ФЗ), допускается поставка товара, выполнение работы или оказание услуги, качество, технические и функциональные характеристики (потребительские свойства) которых являются улучшенными по сравнению с качеством и соответствующими техническими и функциональными характеристиками, указанными в контракте. Но не все заказчики согласны на поставку иного товара. В этом случае в интересах поставщика представить заказчику доказательства, что предлагаемый товар является улучшенным, по сравнению с характеристиками, указанными в контракте. Таким доказательством может быть заключение независимого эксперта.

Стоит отметить, что несмотря на установление в Законе №44-ФЗ условия о согласии заказчика на приёмку улучшенного товара, суды придерживаются понятия «качество товара». При рассмотрении требования поставщика товара об обязанности заказчика принять товар, поставленный с улучшенными характеристиками, суд сделал вывод, что понятие «качество товара» подразумевает совокупность свойств, признаков продукции, товаров, услуг, работ, обуславливающих их способность удовлетворять потребности и запросы заказчика, соответствовать своему назначению и предъявляемым требованиям.

Соответственно под поставкой товара ненадлежащего качества следует понимать поставку товара, который не может использоваться для удовлетворения потребностей заказчика. Поставка товара улучшенного качества не может расцениваться как ненадлежащее в отсутствие какого-либо обоснования потребности в товаре конкретного качества. Целью законодательного регулирования Законодательства о контрактной системе является обеспечение

государственных и муниципальных нужд в целях повышения эффективности, результативности осуществления закупок, предотвращение коррупции и других злоупотреблений в сфере таких закупок.

Таким образом, в случае невозможности поставить товар с характеристиками, определёнными в контракте, поставщик вправе предложить заказчику товар с улучшенными характеристиками, в свою очередь заказчик не может просто отказаться от указанного товара, основания такого отказа заказчик должен обосновать.

Контракты, заключенные в соответствии с Законом № 44-ФЗ и Законом № 223-ФЗ, также регламентируются гражданским законодательством. Государственных заказчиков необходимо незамедлительно уведомить о наличии обстоятельств непреодолимой силы (в том числе, с учетом сроков и порядка, указанных в государственном (муниципальном) контракте) и приостановить выполнение контракта, обеспечив при этом сохранение результата работ, а также материалов, находящихся на строительных объектах.

Окончательное решение о форс-мажорном характере эпидемии для каждого конкретного контракта относится к исключительной компетенции суда, поэтому в целях допустимости и обоснованности представленных доказательств в суд необходимо произвести все возможные меры:

1) по исполнению контракта (сторона должна доказать, что она не смогла преодолеть препятствия для исполнения договора, приложив все разумные усилия);

2) по сбору доказательств невозможности его исполнить (зафиксировать невозможность выполнения обязательств в связи с распространением COVID-19, а также обращения в торгово-промышленные палаты, государственные органы, получение информации от контрагентов, и т. п.);

3) по своевременному уведомлению заказчика о невозможности исполнить контракт;

4) по приостановлению исполнения и последующему прекращению.

Надеемся, представленная информация окажется для Вас полезной. Обращаем внимание на то, что информация была взята из открытых источников.

Данное разъяснение является общим, каждая ситуация индивидуальна. По

конкретной ситуации необходимо дополнительно проконсультироваться с юристами.

ПРИМЕЧАНИЕ: Автор данного разъяснения не несет ответственности за последствия, возникшие в результате принятия решений на основании данной информации.

КОНТАКТЫ



Матаев Степан
Управляющий партнер

mataev@aspect-m.com



Асташова Марина
Руководитель практики юридического сопровождения закупок

ma@aspect-m.com