



GRATA
INTERNATIONAL

Государственные закупки и обстоятельства непреодолимой силы (форс-мажор)



В законодательстве Республики Казахстан, как и в законодательстве других республик, применяется понятие обстоятельства непреодолимой силы, которое служит основанием для освобождения от ответственности.

Частью 2 статьи 359 Гражданского кодекса Республики Казахстан предусмотрено, что лицо, не исполнившее или ненадлежащим образом исполнившее обязательство при осуществлении предпринимательской деятельности, несет имущественную ответственность, если не докажет, что надлежащее исполнение оказалось невозможным вследствие непреодолимой силы. Непреодолимая сила определяется как чрезвычайные и непредотвратимые при данных условиях обстоятельства, под которыми понимаются стихийные явления, военные действия и т.п.

В договорах, контрактах, соглашениях стороны, чаще всего, вместо понятия «непреодолимая сила», применяют понятие форс-мажорных обстоятельств.

Форс мажор – в переводе с французского означает «высшая сила, непреодолимая сила».

В договорах, контрактах, обычно, применяют формулировки следующего содержания: «стороны освобождаются от ответственности, если докажут, что надлежащее исполнение договорных обязательств оказалось невозможным вследствие форс-мажорных обстоятельств, то есть чрезвычайных и непредотвратимых обстоятельств, по причине которых стало невозможным выполнение договорных обязательств по настоящему договору». Форс-мажорными стороны признают следующие обстоятельства: техногенные и экологические бедствия, природные разрушительные явления и катаклизмы, пожар, наводнения, эпидемии, землетрясения, военные действия, преступные посягательства, массовые беспорядки, решения органов государственной власти и управления и их должностных лиц, препятствующие выполнению сторонами договорных обязательств. Пункт, описывающий форс-мажорные обстоятельства, прописывается в заключительной и дополнительной частях договора.

Закон не дает полный перечень форс-мажорных обстоятельств. В различных конкретных случаях они могут быть разные.

Из определения непреодолимой силы следует, что эти обстоятельства должны быть чрезвычайными и непредотвратимыми.

По закону форс-мажорные обстоятельства должны соответствовать следующим критериям. Прежде всего, они должны быть непредвиденными. Отсюда следует, что если любая из сторон предвидела наступление определенного события, то такое обстоятельство нельзя признать форс-мажором. К форс-мажорному обстоятельству нельзя отнести тяжелое финансовое положение одного или даже нескольких между собой связанных

предприятий, к ним нельзя отнести те обстоятельства, которые порождают коммерческий риск, например, изменение цен, неблагоприятная конъюнктура и т.д.

Однако, глобальные экономические кризисные явления могут быть признаны обстоятельствами форс-мажора. Чаще всего, экономический кризис признают в виде форс-мажора в международном праве.

Форс-мажорные обстоятельства должны быть чрезвычайными и нежелательными для обеих сторон. Это означает, что при заключении договора стороны желают полного исполнения обязательств и не хотят наступления непреодолимой силы и других обстоятельств. Непредотвратимость указывает на то, что стороны не имеют возможности предотвратить форс-мажорные обстоятельства, которые вызваны непреодолимой силой.

При возникновении форс-мажорных обстоятельств, между сторонами возникают спорные правоотношения, связанные с неисполнением стороной принятых на себя обязательств. Стороны освобождаются от ответственности, если докажут, что надлежащее исполнение договорных обязательств оказалось невозможным вследствие форс-мажорных обстоятельств, то есть чрезвычайных и непредотвратимых обстоятельств, по причине которых стало невозможным выполнение договорных обязательств по настоящему договору. При этом срок исполнения обязательств по Договору соразмерно отодвигается на время действия таких обстоятельств и их последствий.

При возникновении вышеупомянутых обстоятельств, стороны обязаны в течение определённого времени известить друг друга об их наступлении, подтверждая это определёнными официальными документами. Если стороны без уважительных причин не оповестили о наступлении форс-мажорных обстоятельств, то, в дальнейшем, (при наступлении таковых), они лишаются права требовать изменения сроков выполнения обязательств по договору.

В случае наступления обстоятельств непреодолимой силы, стороны заключают дополнительное соглашение к договору, согласно которому срок выполнения сторонами обязательств по нему изменяется.

Применение понятия форс-мажора в договорах появилось не просто так. Очень сложно предвидеть и предугадать все возможные катаклизмы, предусмотреть в договоре землетрясение, цунами, падение метеорита или дефолт. Для этого правом предусматривается такое состояние, которое дает возможность сторонам аннулировать, расторгнуть договор, заключенный до появления форс-мажора, или получить освобождение от ответственности за его ненадлежащее выполнение или невозможности выполнения.

Все типовые договоры также содержат пункты о форс-мажорных обстоятельствах.

Договоры о государственных закупках также не являются исключением из этого, и все они также содержат пункт о том, что при

наступлении форс-мажорных обстоятельств ни одна из сторон не несет ответственности за неисполнение или несвоевременное исполнение обязательств по договору.

Однако, на практике, по договорам о государственных закупках при наступлении форс-мажорных обстоятельств, стороны не имеют возможности ни продлить договор, ни внести в него изменения по этим основаниям, так как Законом РК «О государственных закупках» это не предусмотрено.

Как следует из требований закона, данные непреодолимые обстоятельства позволяют только избежать ответственности, но не снимают основных обязанностей по выполнению договора. В любом случае, сторона, просрочившая исполнение договора, обязана выполнить обязательства, но она освобождается от уплаты пеней, штрафов или неустоек, которые предусмотрены в договоре или законе.

То есть в любом случае, при наступлении форс-мажорных обстоятельств, обязательства должны быть исполнены сторонами. При этом срок исполнения обязательств по Договору соразмерно отодвигается на время действия таких обстоятельств и их последствий.

Так, по конкретному гражданскому делу, наступление форс-мажорных обстоятельств подтверждалось свидетельством, выданным Внешнеторговой палатой Казахстана, и сторонами данный факт не оспаривался.

По данному делу, сторона-поставщик, в соответствии с условиями договора о государственных закупках, своевременно, известила вторую сторону о наступлении форс-мажорных обстоятельств и невозможности исполнения обязательств по договору в срок.

В связи с наступлением обстоятельств непреодолимой силы, поставщик не смог своевременно в срок поставить товар, и возникла необходимость для сторон заключить дополнительное соглашение к договору, и продлить срок исполнения обязательств.

Но всем нам известно, что по Закону РК «О государственных закупках» конкретно указаны перечень оснований, по которым в договор могут быть внесены изменения.

Согласно статьи 45 Закона предусмотрены основания внесения изменений в проект договора о государственных закупках либо в заключенный договор о государственных закупках, однако эти основания не учитывают обстоятельства непреодолимой силы, то есть форс-мажора.

И возникает вопрос о том, как быть сторонам договора?

Есть обязательства, однако они не исполнены в связи с форс-мажорными обстоятельствами, вины стороны поставщика в этом нет. Поставщик в силу требований п. 2 ст. 359 ГК и соответствующего пункта договора, содержащего условие о форс-мажорных обстоятельствах, не будет нести ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение

договора о государственных закупках, но, вместе с тем, он должен исполнить свои обязательства по договору.

Отсюда возникает вопрос о том, как дальше исполнить свои обязательства по договору, срок исполнения по которому истек в связи с форс-мажорными обстоятельствами? Законом не предусмотрено внесение изменений в договор о государственных закупках, продление срока исполнения или срока договора на период форс-мажорных обстоятельств.

Однако наступление форс-мажорных обстоятельств свидетельствует о том, что именно они послужили поводом того, что обязательства не были исполнены в срок, указанный в договоре, и не могли быть исполнены по причинам, не зависящим от сторон. Период действия форс-мажорных обстоятельств фактически приостанавливают исполнение договорных обязательств.

По всем другим договорам, за исключением договоров о государственных закупках, форс-мажорные обстоятельства принимаются во внимание и служат основанием для продления срока действия договора и срока исполнения обязательств.

Считаем, что это пробел в законодательстве и было бы правильным внести изменения в Закон РК «О государственных закупках» и предусмотреть в нем также основания внесения изменений в заключенный договор о государственных закупках и продления его срока действия при наличии форс-мажорных обстоятельств на срок действия этих обстоятельств и их последствий.

Это позволило бы сторонам договора без какого-либо ущерба исполнить условия договора.

Автор:

Мадыбаева Зейнебике Орынбасаровна

Советник

GRATA International