

Можно ли признать частичную мобилизацию форс-мажором в рамках договорных обязательств?

Вопрос

В связи с частичной мобилизацией в РФ по указу Президента РФ охранная организация может лишиться работников-мужчин, тем самым не сможет выполнить договорные обязательства перед заказчиками охранных услуг. Подскажите, можно ли данную ситуацию признать форс-мажором в рамках договорных обязательств?

Заказчики услуг просят предоставить гарантийные письма о том, что необходимое количество охранников будет обеспечено охранной организацией. Насколько это законно (требовать гарантии) в условиях частичной мобилизации?

Ответ

1. Однозначного ответа на вопрос, можно ли данную ситуацию признать форс-мажором в рамках договорных обязательств, нет. Официальные разъяснения, судебная практика по данному вопросу отсутствуют.

Право выдачи сертификатов о форс-мажоре предоставлено законом Торгово-промышленной палате. Торгово-промышленная палата не относит к форс-мажору предпринимательский риск (Положение о порядке свидетельствования Торгово-промышленной палатой Российской Федерации обстоятельств непреодолимой силы (форс-мажор), утв. постановлением Правления ТПП РФ от 23.12.2015 N 173-14).

Рекомендуем обратиться в Торгово-промышленную палату с просьбой о получении сертификата о форс - мажоре.

2. Требование гарантий исполнения обязательств по договору в условиях частичной мобилизации путем предоставления гарантийного письма законно. Такое требование не противоречит действующему законодательству. В то же время гарантийное письмо не порождает и не изменяет обязательства сторон по договору. Предоставление гарантий является правом, а не обязанностью стороны.

- чрезвычайность предполагает исключительность рассматриваемого обстоятельства, наступление которого в конкретных условиях является необычным. Это выход за пределы нормального, обыденного, что не относится к жизненному риску и не может быть учтено ни при каких обстоятельствах;
- непредотвратимость означает, что любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства или его последствий. Непредотвратимость должна быть объективной, а не субъективной.

Таким образом, воздействие таких обстоятельств, которые в деловой практике также называют форс-мажором или форс-мажорными обстоятельствами, происходит извне и не зависит от воли людей.

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.

Так, попадания молнии и пожара от нее можно избежать с помощью громоотвода, поджога - с помощью

качественной охраны. Погодные явления, например, паводок, могут быть признаны обычным, регулярно повторяющимся явлением.

Какие обстоятельства можно отнести к непреодолимой силе (форс-мажору)

Это могут быть природная чрезвычайная ситуация, явление общественной жизни. Например, суд признал форс-мажором:

- штормовую погоду ([Определение Верховного Суда РФ от 01.09.2015 N 303-ЭС15-5226](#));
- паводок, потребовавший введения режима чрезвычайной ситуации ([Постановление Арбитражного суда Дальневосточного округа от 28.11.2014 N Ф03-5191/2014](#));
- аномальные атмосферные осадки ([Постановление Арбитражного суда Московского округа от 09.12.2015 N Ф05-16473/2015](#)).

ТПП России включила в перечень обстоятельств непреодолимой силы стихийные бедствия (землетрясение, наводнение, ураган), пожар, массовые заболевания (эпидемии), забастовки, военные действия, теракты, диверсии, ограничения перевозок, запретительные меры государств, запрет торговых операций и другие обстоятельства, не зависящие от воли сторон договора (контракта) ([п. 1.3 Положения о порядке свидетельствования ТПП России обстоятельств непреодолимой силы](#), утв. Постановлением Правления ТПП России от 23.12.2015 N 173-14, [п. 1.3 Положения о свидетельствовании уполномоченными ТПП обстоятельств непреодолимой силы по договорам \(контрактам\)](#), заключенным в рамках внутрироссийской экономической деятельности, утв. Постановлением Совета ТПП России от 24.06.2021 N 7-2).

[Готовое решение: Какие обстоятельства относятся к обстоятельствам непреодолимой силы \(форс-мажору\) и какие последствия они влекут](#)

1.2. Какие обстоятельства не признаются форс-мажорными

Форс-мажорными не признаются обстоятельства, наступление которых зависело от воли или действий стороны обязательства, в частности (п. 8 [Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2016 N 7](#), [п. 3 ст. 401 ГК РФ](#)):

- отсутствие у должника необходимых денежных средств;
- отсутствие на рынке нужных товаров;
- нарушение обязательства контрагентом;
- неправомерные действия представителя должника.

[Готовое решение: Какие обстоятельства относятся к обстоятельствам непреодолимой силы \(форс-мажору\) и какие последствия они влекут \(КонсультантПлюс, 2022\)](#)

Настоящее Положение о порядке свидетельствования Торгово-промышленной палатой Российской Федерации обстоятельств непреодолимой силы (форс-мажор) (далее по тексту - Положение) разработано в соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации, [Законом Российской Федерации от 7 июля 1993 года N 5340-1 "О торгово-промышленных палатах в Российской Федерации"](#), [Федеральным законом от 8 декабря 2003 года N 164-ФЗ "Об основах государственного регулирования внешнеторговой деятельности"](#) и Уставом Торгово-промышленной палаты Российской Федерации.

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).

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.

Сертификат о форс-мажоре - документ, выдаваемый ТПП России в соответствии с требованиями настоящего Положения, свидетельствующий об обстоятельствах непреодолимой силы (форс-мажор).

["Положение о порядке свидетельствования Торгово-промышленной палатой Российской Федерации обстоятельств непреодолимой силы \(форс-мажор\)" \(ред. от 26.01.2022\) \(приложение к постановлению Правления ТПП РФ от 23.12.2015 N 173-14\)](#)

2. Вы можете использовать гарантийное письмо в разных ситуациях. Чаще всего оно выдается в связи с оплатой товара (работ, услуг). Например, покупатель просит передать товар и гарантирует его оплату или обещает погасить долг за уже полученный товар.

С помощью гарантийного письма должника можно в том числе:

- 1) прервать срок исковой давности;
- 2) "исцелить" договор, подписанный неуполномоченным лицом;
- 3) компенсировать отсутствие договора или изменить его условия.

Возможны случаи, когда контрагент просит гарантийное письмо, чтобы предъявить его третьим лицам. Например, будущий арендатор, который еще не зарегистрировался как юрлицо, может запросить у собственника помещения гарантийное письмо для предъявления его в регистрирующий орган.

Однако учтите, что гарантийное письмо от должника не дает никаких преимуществ в случае, если он не исполнит обещанное. Поэтому, если вы не уверены в надежности должника, рекомендуем не полагаться только на письмо. Требуйте у него, как вариант, 100%-ную предоплату или используйте один из способов обеспечения исполнения обязательства (например, поручительство или залог).

Также имейте в виду, что по общему правилу гарантийное письмо не освобождает должника от ответственности за допущенные нарушения. Например, если по договору он должен оплатить товар в течение недели, а в гарантийном письме указывает месяц, то вы можете начислить неустойку с момента, который указан в договоре.

[Готовое решение: Что такое гарантийное письмо и зачем оно нужно \(КонсультантПлюс, 2022\)](#)

