

**ЭКСПЕРТНЫЕ РАЗЪЯСНЕНИЯ ПО ВОПРОСАМ, ВОЗНИКАЮЩИМ В СВЯЗИ С
ИСПОЛЬЗОВАНИЕМ ОНЛАЙН-КУРСОВ В ЦЕЛЯХ ПРЕДУПРЕЖДЕНИЯ
РАСПРОСТРАНЕНИЯ КОРОНАВИРУСНОЙ ИНФЕКЦИИ
(ЧАСТЬ 3)**

**БЛОК ВОПРОСОВ-ОТВЕТОВ ДЛЯ АДМИНИСТРАЦИИ
ОБРАЗОВАТЕЛЬНЫХ ОРГАНИЗАЦИЙ**

1. У образовательной организации, помимо договоров об обучении, действует много других договоров с различными контрагентами. Ситуация с распространением новой коронавирусной инфекции оказывает/ может оказать негативное влияние на надлежащее исполнение данных договоров. Является ли данная ситуация форс-мажором? Можно ли сторонам в этих условиях не исполнять свои обязательства?

Ответ: юридическое значение форс-мажора (пункт 2 статьи 401 Гражданского кодекса Российской Федерации) в общем виде состоит в том, что он позволяет **не исполнять договорные обязательства и не нести за это юридическую ответственность** (не платить неустойки, не возмещать убытки, проч.). При этом исполнение обязательств следует продолжить после отпадения обстоятельств непреодолимой силы.

Для признания форс-мажора необходимо, чтобы обстоятельство, препятствующее исполнению договора, носило (1) чрезвычайный и (2) непредотвратимый при данных условиях характер.

(1) Требование чрезвычайности подразумевает исключительность данного обстоятельства, его наступление не является обычным в конкретных условиях. Стороны не могли предвидеть наступления данного обстоятельства при заключении договора.

(2) Требование непредотвратимости означает, что любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления этого обстоятельства и его последствий. Наступление обстоятельства не зависит от воли какой-либо из сторон.

Исходя из изложенных требований видно, что в текущей ситуации, безусловно, имеются определенные признаки форс-мажора. Однако для разных договоров они проявляются по-разному, поэтому универсальное решение здесь не применимо. Надо смотреть на каждую конкретную ситуацию.

Например, ограничение выезда за рубеж, введенное на государственном уровне, может быть признано форс-мажором для договоров международной мобильности. Но это же обстоятельство никак не сказывается, например, на выполнении условий лицензионных договоров о предоставлении образовательным организациям права использовать определенное программное обеспечение.

2. Можно ли признать форс-мажором переход образовательных организаций на дистанционное обучение? Ведь это обстоятельство нельзя было предвидеть заранее, а оно существенно влияет на жизнедеятельность образовательной организации, в том числе на выполнение действующих хозяйственных договоров.

Ответ: форс-мажор, как указывалось в ответе на вопрос 1, возникает независимо от воли сторон договора (см. статью 401 ГК РФ и Постановление Президиума ВАС РФ от 21.06.2012 № 3352/12). В настоящий момент университеты принимают решение перевести

студентов на дистанционное обучение, руководствуясь приказом Минобрнауки России от 14.03.2020 № 397. Впоследствии такой переход может быть расценен как обстоятельство, зависящее от воли одной из сторон договора, поскольку решение об использовании дистанционных образовательных технологий при реализации образовательной деятельности в рамках своей автономии принимает сама образовательная организация.

Кроме этого, приказ Минобрнауки России об использовании дистанционных образовательных технологий в условиях распространения коронавирусной инфекции не распространяется на образовательные организации, находящиеся в ведении иных органов государственной власти, в связи с чем не все образовательные организации перешли на дистанционный формат. В то же время как для признания обстоятельства форс-мажором требуется, чтобы любой участник гражданского оборота, осуществляющий аналогичную с должником деятельность, не мог бы избежать наступления соответствующего обстоятельства и его последствий.

Ситуация может измениться, если соответствующее решение будет принято федеральным органом государственной власти или органом государственной власти субъекта Российской Федерации в порядке, предусмотренном Федеральным законом от 21.12.1994 № 68-ФЗ «О защите населения и территорий от чрезвычайных ситуаций природного и техногенного характера», о введении режима повышенной готовности или чрезвычайной ситуации, напрямую предусматривающее обязательный переход образовательных организаций высшего образования на обучение в дистанционном режиме.

Если это произойдет, то стороны смогут использовать ссылку на обстоятельство непреодолимой силы для освобождения от ответственности за нарушение обязательств.

Однако полагаться на то, что распространение коронавирусной инфекции или переход на дистанционный режим работы во всем разнообразии договорных отношений, существующих в университете, является обстоятельством непреодолимой силы, не стоит. И даже если в отдельных случаях можно будет использовать норму о форс-мажоре, она в первую очередь будет использоваться для освобождения от ответственности, а не для прекращения обязательств.

Поэтому общая рекомендация на данный момент – стараться максимально соблюдать договорные обязательства. Там, где это не получается, договариваться с контрагентами об изменении договоров.

3. Органом государственной власти субъекта Российской Федерации принят нормативный правовой акт о введении режима повышенной готовности. Может ли университет на основании этого акта пересмотреть договоры с контрагентами?

Ответ: В некоторых случаях это возможно. Например, если соответствующим актом органа государственной власти введено ограничение на проведение массовых мероприятий, то при наличии у образовательной организации заключенного договора на проведение мероприятия, подпадающего под ограничения (день открытых дверей, выпускной и проч.) может решаться вопрос об изменении указанного договора либо прекращении обязательств сторон в связи с невозможностью исполнения (по статьям 416, 417 ГК РФ).

Вместе с тем сам факт введения режима повышенной готовности не делает его обстоятельством непреодолимой силы для всех существующих договоров.

В любом случае, имеется вероятность несогласия контрагента или образовательной организации с квалификацией данного обстоятельства как непреодолимой силы применительно к конкретному договору. Тогда спор может быть передан на рассмотрение суда, который и будет принимать решение. Наличие акта органа государственной власти в этом случае будет одним из доказательств в пользу действия непреодолимой силы, но такой акт сам по себе не будет носить для суда определяющего характера.

4. В актах органов государственной власти некоторых регионов, например в Указе Мэра Москвы от 14.03.2020 № 20-УМ, прямо предусмотрено, что распространение коронавирусной инфекции является форс-мажором. Будет ли такой акт автоматическим подтверждением наличия ситуации форс-мажора?

Ответ: нет, не будет. С точки зрения действующего законодательства (пункт 3 статьи 401 ГК РФ), квалификация события в качестве форс-мажора – это компетенция суда. Суды формально не связаны в своем решении такими актами органов власти. Кроме того, данные акты действуют только на территории соответствующего субъекта РФ. Однако, безусловно, шансы на признание ситуации форс-мажором в соответствующем регионе в связи с наличием подобных актов государственной власти возрастают.

5. Минфин России издал письмо о том, что распространение коронавирусной инфекции является обстоятельством непреодолимой силы. Можно ли сослаться на данное письмо при пересмотре или прекращении действующих договоров или проведении закупок?

Ответ: Письмо Минфина России от 19.03.2020 № 24-06-06/21324 содержит разъяснения применительно к отношениям, возникающим при применении статьи 93 Федерального закона от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных муниципальных нужд» – при закупке у единственного поставщика. Данное письмо не распространяется на все случаи договорных обязательств образовательной организации.

Более того, часть 9 статьи 93, которую разъясняет письмо, прямо указывает, что закупка у единственного поставщика в данном случае осуществляется в количестве (объеме), необходимом для ликвидации последствий непреодолимой силы (распространения коронавирусной инфекции). Письмо носит разъясняющий характер и не является нормативным правовым актом, имеющим обязательной юридической силы. Закупку у единственного поставщика в данном случае университету самостоятельно придется оценивать на соответствие цели ликвидации последствий непреодолимой силы.

6. Какими должны быть действия образовательной организации, если для конкретного договора распространение коронавирусной инфекции является действием непреодолимой силы?

Ответ: в этом случае следует внимательно проанализировать положения договора. Включение в договор условий о форс-мажоре и порядке действий сторон в этом случае является распространенной практикой.

Как правило, следует оперативно в течение определенного срока известить вторую сторону о наступлении подобных обстоятельств. Если это не будет сделано в установленный в договоре срок, то необходимо будет возместить другой стороне убытки, связанные с неисполнением или ненадлежащим исполнением договора.

Далее рекомендуется провести переговоры. Как правило, в договор включается условие о том, что если действие обстоятельств непреодолимой силы не прекращается в течение какого-то периода времени, стороны решают вопрос об изменении условий или прекращении действия договора. Таким образом, если договор не может быть исполнен из-за введения ограничений, связанных с угрозой распространения коронавируса, следует совместно с другой стороной решить, вносить ли изменения в договор или расторгать его.

7. Какие еще юридические механизмы потенциально применимы в текущей ситуации, связанной с наличием ограничений в связи с распространением коронавирусной инфекции?

Ответ: с точки зрения российского законодательства в подобной ситуации помимо норм о форс-мажоре потенциально могут быть применены следующие конструкции:

- 1) прекращение обязательств невозможностью его исполнения или на основании акта органа государственной власти/ органа местного самоуправления – статья 416 и 417 ГК РФ;
- 2) изменение или прекращение договора в связи с существенным изменением обстоятельств – статья 451 ГК РФ.

Так, согласно статье 416 ГК РФ обязательство прекращается невозможностью исполнения, если она вызвана наступившим после возникновения обязательства обстоятельством, за которое ни одна из сторон не отвечает.

В данной норме идет речь о случаях, когда обязательство невозможно исполнить физически. Причем эта невозможность является постоянной и окончательной, а не временной. Это главное отличие данного основания прекращения обязательств от форс-мажора. Например, мероприятие, запланированное в рамках исполнения договора, срывается из-за ограничений на проведение массовых мероприятий, при этом перенос даты мероприятия на более поздний срок невозможен в связи с его спецификой. В этом случае возможно прекратить договор на основании статьи 416 ГК РФ.

Согласно позиции высших судов (постановление Президиума ВАС РФ от 21.10.1997 № 4051/97), если обязательство прекращено в связи с невозможностью его исполнения, должник не несет ответственности за неисполнение договора, в том числе не уплачивает неустойку (пункт 2 статьи 330 ГК РФ).

Согласно статье 417 ГК РФ если в результате издания акта органа государственной власти или органа местного самоуправления исполнение обязательства становится невозможным полностью или частично, обязательство прекращается полностью или в соответствующей части. Стороны, понесшие в результате этого убытки, вправе требовать их возмещения в соответствии со статьями 13 и 16 ГК РФ.

Что же касается норм о существенном изменении обстоятельств, то в силу статьи 451 ГК РФ 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.

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 заключен на значительно отличающихся условиях.

В отличие от форс-мажора, при котором обстоятельство непреодолимой силы полностью блокирует исполнение обязательства, существенное изменение обстоятельств осложняет, но не блокирует такое исполнение.

Стороны могут договориться об изменении договора с соответствии с существенно изменившимися обстоятельствами. При этом образовательной организации, если договор был заключен в рамках закупочной деятельности, следует учитывать ограничения на изменение договора, предусмотренные Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных или муниципальных нужд», Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», положением о закупках.

Если же стороны не договорились об изменении/ расторжении договора в связи с существенно изменившимися обстоятельствами, то решение может быть принято только в судебном порядке. Это делает данную процедуру сложной и продолжительной. А до момента изменения/ расторжения договора он должен исполняться в соответствии с изначальными условиями.

8. Наша организация перевела часть работников и обучающихся на дистанционную работу/обучение в связи с угрозой распространения новой коронавирусной инфекции (2019-nCoV). Пока действуют эти меры, нам не нужно в прежнем размере получать услуги питания. Как быть в этом случае? Должны ли мы вносить изменения в договор с организацией, осуществляющей питание?

Ответ: Как правило, организация питания в образовательной организации осуществляется по одной из трех моделей:

– модель 1. Образовательная организация передает помещение в аренду/безвозмездное пользование для организации питания работников/обучающихся. Организация питания осуществляется коммерческой организацией в рамках своей предпринимательской деятельности;

– модель 2. Образовательная организация заключает договор на оказание услуг по организации питания (закупает готовые блюда для последующего распространения среди работников/обучающихся);

– модель 3. Образовательная организация имеет собственный комбинат питания (структурное подразделение), которое обеспечивает питанием обучающихся и работников. При этом с поставщиками продуктов заключены рамочные договоры с определением максимальной цены, каждая конкретная закупка осуществляется по заявке.

8.1. Питание организовано по модели 1 (договор аренды или ссуды)

Если питание организовано по модели 1 (договор аренды или ссуды), то все риски, связанные с сокращением количества продаж, несет арендатор. На возможность продолжать арендовать помещение угроза распространения коронавируса, по сути, не влияет.

Законодательство предусматривает возможность одностороннего отказа от договора аренды в случае, если договор заключен на неопределенный срок, но об отказе следует предупредить другую сторону не позднее чем за 3 месяца (если иной срок не предусмотрен самим договором). Поэтому данное условие прекращения отношения не является оптимальным для оперативного решения вопроса. В договоре могут быть предусмотрены и иные основания для одностороннего отказа арендатора от договора. Оцените условия договора аренды самостоятельно.

В части возможности уменьшения арендной платы.

По общему правилу стороны вправе договориться об изменении размера арендной платы не чаще, чем 1 раз в год. Арендатор может обратиться в суд с иском об изменении размера арендной платы в связи с существенным изменением обстоятельств (часть 1 статьи 451 ГК РФ – смотри ответ на вопрос 7). Однако это процесс длительный, к быстрому изменению условий договора не приведет.

Арендатор также может обратиться с просьбой снижения размера арендной платы по соглашению сторон. Такой вариант возможен с точки зрения законодательства. Однако в случае аренды федерального имущества изменение размера арендной платы потребует подкрепить отчетом об оценке и согласовать с собственником имущества государственного учреждения. Данный процесс также является достаточно длительным.

Предлагаем рассмотреть альтернативные способы решения вопроса, а именно:

– Правительством Российской Федерации издано распоряжение от 19.03.2020 № 670-р. В пункте 5 распоряжения федеральным органам исполнительной власти, в ведении которых находятся государственные учреждения, предписано принять меры, направленные на поддержку субъектов малого и среднего предпринимательства, путем заключения по соглашению сторон дополнительных соглашений к договорам аренды имущества, не включенного в перечень, определенный постановлением Правительства Российской Федерации от 19.03.2020 № 670-р.

Федерации от 21.08.2010 № 645 «Об имущественной поддержке субъектов малого и среднего предпринимательства при предоставлении федерального имущества».

В качестве мер такой поддержки в распоряжении указано предоставление отсрочки уплаты арендной платы.

Таким образом, если арендаторы имущества образовательной организации относятся к категории субъектов малого и среднего предпринимательства (что бывает в большинстве случаев), они могут обратиться в образовательную организацию за решением вопроса о получении отсрочки. При этом федеральной органы власти, осуществляющие функции собственника имущества должны принять меры по поддержке арендаторов в данной ситуации.

Отсрочка позволит перенести сроки оплаты без начисления арендатору неустойки и возмещения убытков;

– если необходимость в организации питания временно отпала (столовая полностью не востребована в связи с отсутствием студентов/ работников), то можно решить вопрос о временном возвращении арендатором имущества образовательной организации с подписанием соответствующего акта. В настоящий момент такой механизм установлен во многих договорах аренды: на период летних каникул арендатор возвращает помещения владельцу, в связи с чем начисление арендной платы не осуществляется.

Если сторонами выбран этот механизм, рекомендуется помимо подписания акта приема-передачи, также заключить дополнительное соглашение к договору аренды, предусматривающее действие данного механизма не только в период летних каникул, но и в связи с ситуацией по коронавирусу, с направлением его собственнику имущества.

Если помещение передано безвозмездно по договору ссуды, то никаких оснований требовать компенсации убытков в связи с низкой посещаемостью столовой у ссудополучателя нет.

8.2. Питание организовано по модели 2 (договор на оказание услуг по организации питания)

Если питание организовано по модели 2, образовательная организация как заказчик заинтересована в уменьшении объема услуги и цены договора.

В случае, если договор заключен в соответствии Федеральным законом от 18.07.2011 № 223-ФЗ «О закупках товаров, работ, услуг отдельными видами юридических лиц», то изменение объема услуг и цены договора может быть осуществлено только по основаниям, предусмотренным Положением о закупке.

Образовательной организации следует самостоятельно оценить нормы своего Положения о закупке; возможно, оно будет предусматривать основание для уменьшения объема услуг и цены договора настолько, насколько нужно. Если нет, то заказчик вправе отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке с возмещением исполнителю фактически понесенных расходов (статья 782 ГК РФ) или по соглашению сторон и заключить новый договор на меньший объем услуги/цену.

В случае, если договор (контракт) заключен в соответствии с Федеральным законом от 05.04.2013 № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», то необходимо учитывать жесткие требования этого закона к изменению и расторжению договора (контракта).

Так, в рассматриваемой ситуации договор (контракт) может быть изменен в соответствии со статьей 93, если объем услуги и цена договора (контракта) изменяются не более, чем на 10%.

Также Правительство Российской Федерации в рамках своего полномочия по статье 111 Федерального закона № 44-ФЗ вправе принять акт, устанавливающий особые условия исполнения договора (контракта). На данный момент такого акта не принято.

Расторжение договора (контракта) может быть осуществлено по соглашению сторон или в результате одностороннего отказа заказчика или исполнителя от договора (контракта), но только если договором (контрактом) было предусмотрено право заказчика/исполнителя принять решение об одностороннем отказе от исполнения контракта. Системное толкование норм ГК и ФЗ № 44-ФЗ позволяет сделать вывод, что даже в случае, если договор (контракт) предусматривает право одной из сторон отказаться от его исполнения в одностороннем порядке, то заинтересованная сторона может это сделать только в случае существенного нарушения другой стороной условий договора (контракта).

Таким образом, в случае организации питания по модели 2 (закупка услуг питания) и заключении договора по ФЗ № 44-ФЗ заказчик находится в наиболее уязвимом положении, так как не может ни изменить договор (контракт) (более чем на 10%) , ни расторгнуть его, если не будут приняты нормативные правовые акты, устраняющие это ограничение.

8.3. Питание организовано по модели 3 (собственный комбинат питания, закупка продуктов по заявкам)

В этом случае рекомендуется формировать заявки в соответствии с текущими фактическими потребностями образовательной организации.

9. Наша организация прислушалась к рекомендациям по предотвращению распространения инфекции коронавируса и перевела часть работников/обучающихся на дистанционную работу/обучение. В результате могут снизиться наши потребности в получении услуг охраны/ клининга по заключенным договорам. Как нам можно поступить в данной ситуации.

Ответ: ответ по данной ситуации приведен в пункте 8.2 настоящих разъяснений.