

ными формами за рубежом, а также разобраны наиболее существенные теоретико-прикладные проблемы реализации КЖЦ.

Библиографический список:

1. [Электронный ресурс]. – URL: <https://investmoscow.ru/press-center/news-article/?article=189002> (дата обращения: 2 ноября 2021).
2. [Электронный ресурс]. – URL: <https://investmoscow.ru/press-center/news-article/?article=204916> (дата обращения: 2 ноября 2021).
3. [Электронный ресурс]. – URL: <https://ppi.worldbank.org/en/visualization#sector=&status=&ppi=&investment=®ion=&ida=&income=&ppp=&mdb=&year=&excel=false&map=&header=true> (дата обращения: 2 ноября 2021).
4. [Электронный ресурс]. – URL: <https://ria.ru/20140121/990372810.html> (дата обращения: 24 января 2022 г.).
5. [Электронный ресурс]. – URL: <https://zakupki.gov.ru/epz/main/public/home.html> (дата обращения: 2 ноября 2021).
6. Bao F., Chan A.P.C., Chen Ch., ASCE A.M, Darko, A. Review of Public – Private Partnership Literature from a Project Lifecycle Perspective / B. Fengyu, A.P.C. Chan, Ch. Chuan, A.M. ASCE, A. Darko // Journal of Infrastructure Systems. – 2018., – 24(3). – P. 04018008–1.
7. Зусман Е.В. Новые механизмы государственно-частного партнерства в России (контракты жизненного цикла) // ЭТАП: экономическая теория, анализ, практика. – 2010. – № 4. – С. 117–128.
8. Ракута Н.В. Использование контрактов жизненного цикла при госзакупках. Опыт развитых стран // Вопросы государственного и муниципального управления. – 2015. – № 2. – С. 53–78.
9. Сазыкина С.А. Развитие государственно-частного партнерства на основе контракта жизненного цикла: диссертация на соискание ученой степени канд. экономич. наук / С.А. Сазыкина – Белгород – 2016 г. – С. 13.

УДК 347.424

*С.В. Зимнева, к.ю.н., доцент ТюмГУ
г. Тюмень, Россия*

К вопросу о признаках обстоятельств непреодолимой силы (форс-мажора) при исполнении договорных обязательств

В статье рассматриваются признаки отнесения обстоятельств, вызванных биологическими и социальными факторами, к непреодолимой силе. Существование обстоятельств непреодолимой силы устанавливается судом с учётом обстоятельств конкретного дела.

Ключевые слова: непреодолимая сила, чрезвычайность, неподвижность, освобождение от ответственности, COVID-19.

В нашем бушующем мире актуальным является вопрос надлежащего исполнения сторонами своих договорных обязательств. Так, при исполнении договора у сторон могут возникнуть обстоятельства, мешающие его надлежащему исполнению. Если эти обстоятельства обладают признаками чрезвычайности и непредвиденности, то они относятся к обстоятельствам непреодолимой силы. В результате их наступления стороны вправе рассчитывать на полное или частичное освобождение от гражданско-правовой ответственности вследствие невозможности исполнения обязательства по независящим от них причинам.

Вместе с тем вопрос об отнесении тех или иных обстоятельств к непреодолимой силе, остается актуальным. В российском законодательстве отсутствует развернутая дефиниция непреодолимой силы, не установлен и исчерпывающий перечень непреодолимых обстоятельств [1, с. 65]. Несомненно, что непреодолимая сила (форс-мажор) как обстоятельство, освобождающее от ответственности, вследствие невозможности исполнения обязательства, является вопросом факта, устанавливаемого судом. При этом признаки непреодолимой силы являются оценочными понятиями, суд в каждом конкретном случае, с учетом всех обстоятельств, признает или не признает обстоятельство непреодолимой силой (форс-мажором). Так, падение 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, а может потребовать введения режима чрезвычайной ситуации.

По справедливому утверждению М.Ф. Лукьяненко, оценочные понятия не допускают возможности определения их содержания исчерпывающим образом, они не характеризуются однозначностью в силу постоянно изменяющихся жизненных условий [2, с. 40]. Так признаки «чрезвычайность» и «непредотвратимость» обстоятельств непреодолимой силы могут меняться со временем. Например, в судебной практике к обстоятельствам непреодолимой силы преимущественно относятся разного рода стихийные явления: землетрясение, наводнение, сильный снегопад, пожар, гроза и т.п.

Последние события с распространением коронавируса на территории Российской Федерации показали, что у судов не было единого понимания, можно ли считать COVID-19 форс-мажором, ведь несмотря на то, что подобные обстоятельства прямо не называются законом непреодолимой силой, на практике новая коронавирусная инфекция стала реальным препятствием при реализации целого ряда финансовых и социальных обязательств.

Верховный Суд Российской Федерации в «Обзоре по отдельным вопросам судебной практики, связанным с применением законодательства и мер по противодействию распространению на территории Российской Федерации новой коронавирусной инфекции (COVID-19) № 1» (Утвержден

Президиумом Верховного Суда Российской Федерации 21 апреля 2020 года) сформулировал позицию о том, что признание распространения новой коронавирусной инфекции обстоятельством непреодолимой силы не может быть универсальным для всех категорий должников. Существование обстоятельств непреодолимой силы должно быть установлено с учётом обстоятельств конкретного дела (в том числе срока исполнения обязательства, характера неисполненного обязательства, разумности и добросовестности действий должника и т.д.).

Очевидно, что положение об обстоятельствах непреодолимой силы не должно быть для стороны средством для того, чтобы избежать ответственности в связи с известным событием или событием, которое можно было бы предотвратить, приняв адекватные меры предосторожности. Считаем, что необходимо установить в каждом конкретном случае все условия для освобождения от ответственности за неисполнение обязательств вследствие непреодолимой силы. Верховный суд Российской Федерации (п. 7 «Обзора по отдельным вопросам судебной практики, связанным с применением законодательства и мер по противодействию распространению на территории Российской Федерации новой коронавирусной инфекции (COVID-19) № 1») указал, какие обстоятельства (условия) сторона договора должна доказать:

- 1) наличие и продолжительность обстоятельств непреодолимой силы;
- 2) наличие причинно-следственной связи между возникшими обстоятельствами непреодолимой силы и невозможностью либо задержкой исполнения обязательств;
- 3) непричастность стороны к созданию обстоятельств непреодолимой силы;
- 4) добросовестное принятие стороной разумно ожидаемых мер для предотвращения (минимизации) возможных рисков.

Существующая за последние два года российская судебная практика, в связи с коронавирусом, показывает, что суды с учетом влияния на предпринимателей ограничительных мер из-за коронавируса в одних случаях признают, что меры по противодействию коронавирусу являются форс-мажором, который препятствует исполнению обязательств (Определение Арбитражного суда Амурской области от 14.05.2020 по делу № А04-8137/2019, Определение Арбитражного суда Республики Хакасия от 24.04.2020 по делу № А74-11163/2017). В других случаях, ссылаясь на позицию ВС РФ о том, что признание коронавируса форс-мажором не может быть универсальным, отказывают в конкретных обстоятельствах от отсрочки платежа из-за коронавируса как форс-мажора, отмечая, что должник не доказал, что исчерпал другие способы погашения требований кредиторов (Определение Арбитражного суда Пермского края от 20.05.2020 по делу № А50-18857/2019) [3, с. 105].

Следует отметить, что с течением времени отношение общества к коронавирусу меняется. 11 марта 2020 года Всемирная организация здравоохранения (ВОЗ) объявила, что ситуация с коронавирусной инфекцией может быть охарактеризована как пандемия. Пандемия – это, когда инфекционное заболевание выходит за пределы одной страны и приобретает более крупные масштабы, что и происходит в мире в настоящее время (ст. 1 Федерального закона от 30.03.1999 № 52-ФЗ «О санитарно-эпидемиологическом благополучии населения»). Вспышка коронавирусной инфекции COVID-19 впервые была зарегистрирована 31 декабря 2019 г. в г. Ухань, Китай. Как обстоятельство непреодолимой силы, эпидемия обладает признаками чрезвычайности и непредотвратимости. Хотя в Российской Федерации актами органов государственной власти и местного самоуправления не был введен режим чрезвычайной ситуации, но были приняты беспрецедентные ограничительные меры и запреты в связи с коронавирусом (COVID-19): режим изоляции, карантин, временное приостановление работы предприятий, ограничение перевозок и другие. Поскольку коронавирус впервые затронул общество и вспышка была беспрецедентной, то коронавирус следует рассматривать как обстоятельство непреодолимой силы. Однако, в настоящее время ситуация с коронавирусом не является чрезвычайной и непредвиденной, стороны заключают и исполняют договоры с учетом присутствия ограничительных мер.

Обстоятельства непреодолимой силы возникают не только из биологических факторов (эпидемии, заражения), явлений природы, окружающей среды (наводнения, землетрясения), но могут иметь в основе социальный фактор, зависеть от воли человека, например, в виде решения государственного органа о проведении военной операции. Военная операция может являться обстоятельством непреодолимой силы (форс-мажором), так как отвечает признакам чрезвычайности и непредотвратимости. В условиях военных действий надлежащее исполнение договорных обязательств, в частности с зарубежными партнёрами, становится невозможным в силу ограничения перевозок, запрета торговли определенными видами товаров, международных санкций и т.д. Сейчас трудно прогнозировать влияние военной операции на экономику, так как такую ситуацию ни страна, ни мир еще не знали, поэтому каждое нарушение договорных обязательств суду нужно рассматривать индивидуально. Вероятно, в ближайшее время будет формироваться судебная практика и высшая судебная инстанция даст разъяснения по вопросам отнесения к обстоятельствам непреодолимой силы мер, принятых в связи с военной операцией.

Таким образом, включение сторонами в договор какого-либо обстоятельства, названного непреодолимой силой (форс-мажором), 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 изме-

нить, избежать последствий. Критерии непреодолимой силы являются оценочными понятиями, суд в каждом конкретном случае, с учетом всех обстоятельств, признает или не признает обстоятельство непреодолимой силой.

Библиографический список

1. Кузнецов Р.Н. Понятие и признаки непреодолимой силы: в теории и судебной практике // Право и экономика. – 2013. – № 9. – С. 63–69.
2. Лукьяненко М.Ф. Оценочные понятия гражданского права: разумность, добросовестность, существенность /М.Ф. Лукьяненко. – М.: Статут, 2010. – 423 с.
3. Zimneva S. Legal Definition of Irresistible Force in the Civil Law of Russia and China / S. Zimneva, T. Popova, H. Siao // BRICSLaw Journal. – 2021. – № 8(3). – С. 93–120.

УДК 341.9

*А.Ф. Ибрагимов, аспирант Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте РФ
г. Москва, Россия*

Актуальные проблемы определения критериев трансграничной несостоятельности хозяйствующих субъектов

В настоящей статье проводится анализ существенных признаков, идентифицирующих трансграничную несостоятельность субъектов предпринимательства. Автор обращает внимание на многообразие имеющихся подходов к определению критериев банкротства, связанного с иностранным правопорядком. В работе сделан акцент на необходимость совершенствования предлагаемых критериев для наиболее точного определения правовой природы рассматриваемого явления.

Ключевые слова: трансграничная несостоятельность, иностранный элемент, банкротство.

Для формирования наиболее полного представления о трансграничной несостоятельности необходимо установить его содержание и идентифицирующие признаки. Исследования в этой области в юридической науке не столь распространены: описывая трансграничную несостоятельность, авторы, как правило, ограничиваются перечислением тех условий, при которых она возникает, не вдаваясь в глубокий анализ его критериев.

Вопрос о юридической природе комплексных институтов права в целом остается малоисследованным и во многом дискуссионным [1, с. 1].