

01.04.2020

Друзья,

Традиционно пишем «для своих» и делимся тем, что привлекло наше внимание. Это не legal alert в привычном понимании, думаем, классических алёртов у вас и так достаточно.

Сегодня в фокусе:

1. банкротство
2. гос. закупки¹ (44-ФЗ)
3. аренда недвижимости (!!! отсрочка по платежам, право арендатора на уменьшение арендной платы)

Речь о законопроекте № 931192-ч². Мы использовали текст законопроекта к третьему чтению, размещённый на сайте Государственной Думы³. Если будет время, рекомендуем обратить внимание также на первоначальный проект закона и пояснительную записку к нему.

Разумеется, существенная часть законопроекта — оперативная реакция на текущую ситуацию (вирус, ограничительные меры, экономический кризис). Однако закладывается регулирование, выходящее за пределы «ситуации в моменте»; в частности, Правительство РФ получает полномочия оперативно влиять на хозяйственные операции в случае не только эпидемий, но и экономических кризисов, и других «исключительных случаях». Проект объёмный, предполагает изменение многих федеральных законов. Мы остановимся на том, что привлекло наше внимание. То есть, взгляд субъективный. Если будет необходимо, мы подготовим более подробный комментарий.

Итак:

1. Вносятся изменения в Закон о банкротстве⁴. О моратории на банкротство СМИ говорят уже несколько дней, вот подробности (обратите внимание, подробности выходят за пределы банкротных процедур):

- (а) речь о моратории на возбуждение банкротства кредиторами, но не самим должником (сам он вправе банкротиться, но не обязан, даже если есть признаки несостоятельности)

¹ Федеральный закон от 5 апреля 2013 года № 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд»

² Проект № 931192-7 (в третьем чтении). ФЕДЕРАЛЬНЫЙ ЗАКОН «О внесении изменений в отдельные законодательные акты Российской Федерации по вопросам предупреждения и ликвидации чрезвычайных ситуаций»

³ <https://sozd.duma.gov.ru/bill/931192-7>

⁴ Федеральный закон от 26 октября 2002 года № 127-ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»

- (b) мораторий вводится Правительством РФ «*в исключительных случаях (при чрезвычайных ситуациях природного и техногенного характера, существенном изменении курса рубля и подобных обстоятельствах)*». ОБРАЩАЕМ ВНИМАНИЕ! Изменение курса рубля отнесено к исключительным случаям. Понятно, что речь не только о сегодняшней ситуации, и кто знает, что может случиться завтра. Вот почему мы так заостряем внимание на этих словах — изменение экономической ситуации в России (курс рубля это только индикатор, и он может быть не единственным) традиционно не считалось исключительным обстоятельством. При появлении этих слов в законе, полагаем, сам по себе подход может быть экстраполирован на другие отношения, выходя далеко за пределы банкротства. Подчёркиваем, это предположение, но будем «держат его в голове».
- (c) Правительство РФ вправе определить виды лиц (по ОКВЭД или иначе) или перечень лиц, к которым будет относиться мораторий
- (d) мораторий будет применяться, даже если заявление о банкротстве подано до введения моратория, но если вопрос о принятии заявления ещё не решён судом
- (e) во время моратория не начисляются проценты по долгам, кроме текущих платежей (то есть, банкротства нет, а начисление неустойки приостанавливается)
- (f) не допускается обращение взыскания на заложенное имущество; не допускаются зачёты по однородным требованиям, если может нарушиться очерёдность погашения
- (g) приостанавливается исполнительное производство по взысканиям, возникшим до моратория (банкротства нет, но взыскивать долги принудительно нельзя; однако по смыслу нормы, как мы его видим, можно подавать иски о взыскании долга)
- (h) периоды по недействительности сделок (ст. 61.2) и субсидиарной ответственности (ст. 61.3) исчисляются с даты введения моратория (плюс соответствующие периоды до введения и год после моратория), но не позднее даты возбуждения дела о банкротстве
- (i) «*признаются ничтожными сделки, совершенные в период действия моратория, по передаче имущества и принятию обязательств*», кроме (1) совершаемых в обычной хозяйственной деятельности; или (2) если цена имущества или размер принятых обязательств не превышает 1% стоимости активов должника

Это всё следует иметь в виду при заключении сделок с компаниями, наибольшие риски в отношении которых предполагаются сегодня. Конечно, есть соблазн быстро «передоговориться» с потенциальным должником о чём-то, пока не ввели мораторий (очевидно, скоро он появится), однако имейте в виду риск признания вашей «передоговорённости» недействительной, если из неё последует предпочтение по отношению к другим кредиторам.

2. Вносятся изменения в Закон о контрактной системе (44-ФЗ). Выделяем то, что посчитали самым существенным для наших клиентов:

- (a) до 31 декабря 2020 года при осуществлении закупок в соответствии со статьей 30 Закона (участие субъектов малого предпринимательства) заказчик вправе не устанавливать требование обеспечения исполнения контракта и гарантийных обязательств, за исключением случая, если контрактом предусмотрена выплата аванса
- (b) в 2020 году по соглашению сторон допускается изменение срока исполнения контракта, и (или) цены, если при его исполнении в связи с распространением новой коронавирусной инфекции, а также в иных случаях, установленных Правительством РФ, возникли независимые от сторон обстоятельства, влекущие невозможность его исполнения. Для изменения контракта необходимо обоснование на основании решения Правительства РФ, главы субъекта РФ или органа местного самоуправления.

Это то, что мы предполагали — на наш взгляд, самый правильный способ толкования (расширительное и телеологическое) новой нормы: если вы не исполнили, потому что ваш контрагент из-за форс-мажора не может исполнить, то (1) можно изменить контракт и (2) вы не будете нести ответственность за задержку исполнения. То же, на наш взгляд, должно последовать, если вы не исполнили из-за тяжёлого экономического положения, вызванного «независимыми от сторон обстоятельствами». Разумеется, сфера возможного применения нормы может быть гораздо шире; посмотрим, насколько либерально будет её толкование на практике, и насколько быстро устойчивая практика сложится. Мы также можем ожидать, что принципы, заложенные в новой норме, будут применяться за пределами гос. закупок (например, для нового толкования п. 3 ст. 401 ГК о безвиновной ответственности коммерсантов (произойдёт ли в некоторых случаях отождествление «непреодолимой силы» и «отсутствия вины») и ст. 451 ГК о существенно изменившихся обстоятельствах).

3. Аренда... Поставили многоточие, потому что нормы в законопроекте выглядят очень смело — как прямое (не путём изменений ГК) регулирование хозяйственных отношений.

Арендаторы недвижимости вправе требовать

- (a) отсрочку арендной платы, предусмотренной в 2020 году (требования к условиям и сроку установит Правительство РФ) — обращаем внимание, ГК предусматривает не только механизм принудительного изменения договора судом, но и взыскание убытков, если арендодатель недобросовестно (иногда даже и добросовестно) уклонится от внесения изменений в договор
- (b) уменьшения арендной платы за период 2020 года в связи с невозможностью использования имущества из-за введения режима повышенной готовности и т.п.

Кроме того, в 2020 году стороны могут менять размер арендной платы в любое время

Текст законопроекта существенно менялся по мере обсуждения в Государственной Думе. Будем следить за его судьбой и развитием практики. Как только появится что-то заслуживающее внимание, обязательно сообщим.

Ещё раз обращаем внимание, мы лишь прокомментировали небольшую часть проекта закона, это ещё не закон! И всё же — юристов ждут интересные времена: старые парадигмы существенно трансформируются. Уверены, драматизм изменений законодательства мы прочувствуем достаточно скоро.

Надеемся, наш небольшой обзор и наша точка зрения, иногда чересчур смелая, будут для Вас полезны. Если у Вас появятся вопросы, пожалуйста, обращайтесь law@popov-law.com.

С уважением,
Попов Юридические Услуги