



ЭЛЕКТРОННЫЙ БЮЛЛЕТЕНЬ

Международного Центра Некоммерческого Права



Казахстан – 27/03/2020

Международный Центр Некоммерческого Права (ICNL) является международной экспертной организацией, специализирующейся на оказании технической помощи по вопросам содействия и поддержки развития гражданского общества и свободы объединения по всему миру.

С другими материалами ICNL, можно ознакомиться на сайте www.icnl.org (на английском языке)

Контакты

Пол Бонвич,
Руководитель Программы по совершенствованию правовой среды в ЦА
pbonwich@icnl.org.kz

Гульмира Кужукеева,
Руководитель Программы по Казахстану,
Региональный правовой консультант
kuzhukeyeva@icnl.org.kz

Айгуль Каптаева,
Региональный советник,
Старший правовой консультант по Казахстану
carlawyer@icnl.org.kz

Влияние режима ЧП на выполнение НКО своих договорных обязательств

В связи с введением [Указом](#) Президента Республики Казахстан режима чрезвычайного положения в стране с 16 марта по 15 апреля 2020, некоммерческие организации (НКО), как и другие организации в стране, могут столкнуться с ситуацией, когда невозможно выполнение полностью либо частично взятых на себя договорных обязательств. Например, НКО не может выполнить обязательства по договорам на осуществление государственного социального заказа или государственного гранта в связи с ограничением на проведение массовых мероприятий (в том числе семинаров или конференций) либо сотрудник НКО не может поехать на международную конференцию в связи с введением ограничений на пересечение границы.

В таких ситуациях многие НКО сейчас задаются вопросом – что делать в таких случаях и как поступить правильно в соответствии с законодательством? С точки зрения права есть три юридические концепции в Гражданском кодексе Республики Казахстан (ГК РК), которые могут применяться к договорным отношениям в ситуации кризиса:

1. Обстоятельства непреодолимой силы или «форс-мажор» (п. 2 статьи 359 ГК РК).
2. Прекращение обязательства невозможностью исполнения (ст. 374 ГК РК).
3. Прекращение обязательства на основании акта государственного органа (ст. 375 ГК РК).

Наиболее распространенным основанием, влияющим на общие положения об ответственности сторон договора, является форс-мажор. Порядок действий НКО при форс-мажоре подробно описан ниже. Остальные две ситуации мы кратко рассмотрим в конце документа.

Обстоятельства непреодолимой силы или «форс-мажор»

1. Прежде всего необходимо открыть заключенный договор и внимательно изучить положения о порядке внесения изменений и расторжения договора, форс-мажоре, а также о порядке уведомления о невозможности исполнения обязательств по договору и т.п. Например, договор может содержать условия о том, каким образом сторона должна поступить при наступлении форс-мажора, например, уведомить другую сторону в установленный срок, приложить определенные документы и т.д. Следует помнить, что отсутствие должным

Адрес: Казахстан,
г. Алматы, 050000,
ул. Гоголя, 86,
офис 206
Тел:
+7 727 266-81-40
Факс:
+7 727 266-81-40

образом составленного уведомления или несвоевременное уведомление может привести к невозможности в будущем ссылаться на обстоятельства форс-мажора.

2. Затем необходимо разобраться подпадает ли введенное чрезвычайное положение из-за угрозы распространения коронавируса под понятие «форс-мажора» согласно казахстанскому законодательству. Прежде всего нужно отметить, в законодательстве Казахстана нет понятия «форс мажор», а применяется синонимичное понятие **«обстоятельства непреодолимой силы»**, которое является основанием для освобождения от ответственности. Так, пункт 2 статьи 359 Гражданского кодекса Республики Казахстан (ГК РК) устанавливает, 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, то есть чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств (стихийные явления, военные действия и т.п.). К таким обстоятельствам не относится, в частности, отсутствие на рынке нужных для исполнения товаров, работ или услуг.»* Таким образом, применительно к гражданско-правовым договорам возникновение форс-мажорных обстоятельств влечет освобождение стороны, у которой возникли такие обстоятельства, от несения ответственности за полное или частичное неисполнение своих обязательств по договору. Главными признаками обстоятельств непреодолимой силы являются чрезвычайность и непредотвратимость. Иными словами, это должны быть неожиданные и непредотвратимые события, которые стороны договора не могут контролировать и которые делают невозможным исполнение обязательств по договору. При этом должна присутствовать причинно-следственная связь между таким обстоятельством и неспособностью стороны договора выполнить свои конкретные обязательства.
3. Таким образом, введение режима чрезвычайного положения в Казахстане, несомненно, соответствует критериям «обстоятельств непреодолимой силы», однако, сам факт его введения не означает, что все договорные обязательства в стране автоматически подпадают под форс мажор. Если указ Президента РК о введении чрезвычайного положения непосредственно затрагивает деятельность организации, то ей достаточно направить своим партнерам уведомление о невозможности исполнения обязательств вследствие обстоятельств непреодолимой силы со ссылкой на данный указ.
4. Если указ Президента лишь косвенно затрагивает деятельность НКО, но выполнение обязательств по договору стало невозможно из-за введения чрезвычайного положения, то НКО следует выполнить следующие два действия:
 - 1) **Как можно скорее уведомить** контрагента о наступлении форс-мажора в соответствии с положениями Договора, регулирующих порядок уведомления другой стороны в таком случае. При этом, в уведомлении нужно указать причинно-следственную связь между наступлением обстоятельств форс-мажора и невозможностью исполнить обязательство.

- 2) **Доказать наступление форс-мажора.** Проще всего доказать наступление форс-мажора в ситуации с коронавирусом в ситуации, если государство официально признает коронавирус форс-мажором (как это случилось в некоторых регионах Российской Федерации). Однако, если этого не произошло, то можно попытаться получить официальное заключение организации, уполномоченной на установление форс-мажора. Например, предпринимателям в Казахстане можно обратиться за справкой о наступлении форс-мажора в ТОО «Внешнеторговая палата Казахстана» (дочерняя компания НПП «Атабеке»), которая может засвидетельствовать форс-мажор и выдать справку и иных схожих обстоятельств во внешнеторговых отношениях). Более подробно о порядке выдачи справок для предпринимателей можно ознакомиться по следующей [ссылке](#). К сожалению, в общем доступе нет информации о том куда обращаться некоммерческим организациям для получения подобных справок. Однако, если договор связан с осуществлением деятельности, приносящей доход, то возможно для НКО имеет смысл обратиться во внешнеторговую палату и получить от нее письменный ответ. Еще один вариант для доказывания форс мажора может быть использован в случае, если данные обстоятельства будут признаны судом «общеизвестным фактом» в соответствии со п. 1 статьи 71 Гражданского Процессуального кодекса РК.
5. Следующим этапом будет получение письменного ответа Вашего контрагента на отправленное уведомление, в котором контрагент может либо согласиться с наступлением форс-мажора либо не признать его наступление. В случае непризнания другой стороной факта наступления форс-мажора дальнейшее разбирательство будет осуществляться в судебном порядке. При этом нужно помнить, что даже при наличии справки о форс-мажоре контрагент может не освободить Вас от исполнения обязательств, а судом данная справка будет рассматриваться только в качестве одного из доказательств в споре. Таким образом, справка о наступлении обстоятельств непреодолимой силы не является основанием, безусловно освобождающим от ответственности, но может сыграть свою роль при рассмотрении дела в суде.
6. Если стороны пришли к соглашению о наступлении форс-мажора, то они могут либо расторгнуть договор на данном основании, либо подписать дополнительное соглашение к договору, где укажут, что обязательства сторон продлеваются или приостанавливаются на период действия форс-мажора обязательства.

Прекращение обязательства невозможностью исполнения

Статья 374 ГК РК устанавливает возможность прекращения обязательства, если она вызвана обстоятельством, за которое должник не отвечает (с оговоркой, что данное правило не распространяется на денежные обязательства). Согласно комментариям к ГК РК по данной статье, «невозможность исполнения может быть физической (гибель индивидуально определенной вещи, смерть гражданина и т.п.) и юридической

(запрет компетентного государственного органа). Нельзя признать наступление невозможности исполнения в случае экономических затруднений в исполнении обязательства». В случае невозможности исполнения обязательства договор может быть изменен или расторгнут по заявлению одной из сторон. Далее пункт 2 статьи 374 ГК РК устанавливает, что *«в случае невозможности исполнения стороной обязательства, вызванной обстоятельством, за которое ни она, ни другая сторона не отвечают, она не вправе требовать от другой стороны исполнения по обязательству, если иное не предусмотрено законодательством или договором. При этом каждая сторона, исполнившая обязательство, вправе требовать возвращения исполненного»*.

Прекращение обязательства на основании акта государственного органа

Пункт 1 Статьи 375 устанавливает, что *«если в результате издания акта государственными органами, включая местные представительные и исполнительные органы (публично акта), 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 с настоящим Кодексом.»* Согласно Комментарию к ГК *«такой публичный акт должен обладать достаточной юридической силой, чтобы сделать невозможным исполнение обязательства (например, запрет отгрузки или поставки в определенных направлениях или в определенные местности, арест имущества и т.п.)»* Далее в статье уточняется, что если данный акт впоследствии признается недействительным, то обязательство восстанавливается, если иное не установлено соглашением сторон и если стороны не утратили интерес к его исполнению.

В случае наступления ситуации, когда принятый государственным органом акт напрямую влияет на исполнение договорных обязательств НКО, то по общему правилу и на основании соответствующих положений договора, НКО необходимо уведомить другую сторону о прекращении обязательства на основании акта государственного органа и затем договор может быть либо расторгнут, либо приостановлен по соглашению сторон.

Резюмируя все вышесказанное, нужно отметить что законодательство Казахстана не дает однозначного ответа в отношении того, распространяются ли положения о форс-мажоре на некоммерческие организации (в статье 359 указаны лишь лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность), но из логики гражданского права и общепринятой практики они могут распространяться на все договора НКО гражданско-правового характера. НКО вправе воспользоваться и другими механизмами по снижению ответственности в случае невозможности выполнения договорных обязательств, указанными в данной статье, если соответствуют обстоятельства. Главное помнить, что нужно своевременно информировать своего контрагента о возникновении препятствий к исполнению обязательств по договору и попытаться достигнуть с ним соглашения, которое будет устраивать обе стороны.

Кроме того, мы рады проинформировать Вас о запуске сайта www.coronavirus2020.kz, где аккумулируется вся актуальная информация по режиму чрезвычайного положения, по правилам поведения при карантине, принимаемых

мерах государства по борьбе с коронавирусом, опровержение распространяющейся в сети недостоверной информации и др.

Надеемся, что данная информация будет Вам полезна и напоминаем Вам о том, что сотрудники Представительства МЦНП в Казахстане продолжают свою работу по оказанию правовой помощи НКО в онлайн режиме.

Заявление об отказе от ответственности: Материалы, представленные в данном электронном бюллетене, предназначены для общего сведения и не должны использоваться читателями для принятия или отказа от каких бы-то-ни-было решений. Приведенная в данном бюллетене информация не может рассматриваться в качестве юридической консультации. Международный Центр Некоммерческого Права не несет ответственность за точность и полноту информации в данном бюллетене, а также за последствия использования содержания данного бюллетеня. Перед принятием какого-либо решения, читателю следует обратиться за профессиональным юридическим советом по конкретному, интересующему его вопросу.

© 2020 Международный Центр Некоммерческого Права (ICNL). Все права защищены. Мнения, выраженные авторами в данном бюллетене, необязательно отражают позицию ICNL. При воспроизведении, передаче, распространении и переиздании любой части текста данного бюллетеня ссылка на ICNL обязательна.

Данный электронный бюллетень стал возможным благодаря помощи американского народа, оказанной через Агентство США по международному развитию (USAID). Международный центр некоммерческого права несет ответственность за содержание публикации, которое не обязательно отражает позицию USAID или Правительства США.

Если Вы не желаете получать эту рассылку, а также если Вы или Ваши коллеги хотите получать эту рассылку, то, пожалуйста, пишите на <carlawyer@icnl.org.kz>.