



Санкционная оговорка

Терешкова В.В.

к.ю.н, доцент ЮИ СФУ

Применимое право

Стороны контракта могут выбрать:

- право, которое подлежит применению к их правам и обязанностям по договору (договорный статут)
- право, по которому будут разрешаться споры

как для договора в целом, так и для отдельных его частей (ч. 4 ст. 1210 ГК РФ)

АВТОНОМИЯ ВОЛИ СТОРОН

lex voluntatis

Стороны во внешнеэкономическом контракте могут выбрать по соглашению между собой право, которое подлежит применению к их правам и обязанностям по этому договору

- *ст. 1210 ГК РФ, ст. 27 Вводного закона к ГГУ,*
- *ст.1-105 ЕТК США,*
- *ст. 3 Конвенции о праве применимом к договорным обязательствам 1980 г.*

Автономия воли сторон

Право выбора применимого права может быть ограничено **императивными нормами** (*ст. 7 Конвенции о праве применимом к договорным обязательствам 1980 г, ст. 9 Регламента Евросоюза Рим-I*)

- законодательство о валютном контроле,
- антимонопольные требования,
- антикоррупционные требования
- санкции.

Санкции

Можно найти информацию о санкциях

- США на сайте OFAC
www.treasury.gov/ofac/enforcement
- ЕС на сайте <https://ruxpert.ru>
- в отношении России на сайте
<https://www.currenttime.tv/a/russia-american-european-sanctions/29449693.html>

Санкционная оговорка

- не относится к числу существенных условий контракта,
- может предотвратить имущественный или репутационный ущерб компании,
- минимизирует последствия судебных разбирательств с регулятором, если у регулятора будут претензии к компании в нарушении санкционного режима.

Санкционная оговорка

- запрет на любую деятельность, следствием которой может быть применение санкций;
- запрет на использование денежных средств для финансирования деятельности, запрещенной санкционными постановлениями, либо лиц, подпадающих под санкции;
- обязательства по предоставлению информации;
- обязательство по совершению действий направленных на уменьшение ущерба от введенных санкций;
- возложение обязанности по обеспечению соблюдения санкционного режима третьими лицами (поставщиками, подрядчиками и др.);
- введение и исполнение внутренних процедур, направленных на соблюдение санкций.

О действии санкционной оговорки

- кейс Epsilon Electronics
- кейс Haverly Systems
- кейс Aero Sky Aircraft Maintenance Inc.
кейс Exxon Mobil
- кейс Appolo Aviation Group
- и другие

Типовые положения санкционных оговорок

- «стороны заверяют друг друга в том, что компания, ее собственники и должностные лица не включены в санкционные списки»
- «стороны заверяют друг друга в том, что приобретаемое оборудование и технологии не будут использоваться для проектов, обозначенных в санкционных постановлениях, как «запрещенные», например, разработка нефтяных месторождений или строительство магистрального трубопровода»
- «стороны контракта обязуются соблюдать запрет на заключение соглашений с лицами, включенными в санкционные списки»
- «стороны обязуются проявлять должную осмотрительность при выборе контрагентов»

Типовые положения санкционных оговорок

- «стороны обязуются не осуществлять любой деятельности, следствием которой может быть применение санкций к компании или ее директорам»
- «стороны обязуются не осуществлять использование денежных средств на финансирование деятельности либо лиц, запрещенных санкционными постановлениями»
- «стороны обязуются предоставлять информацию об изменении санкционных режимов, которые могут повлиять на исполнение договора»
- «стороны обязуются осуществлять все необходимые действия, направленные на уменьшение ущерба от введенных санкций»,
- «стороны обязуются следовать установленным внутренним процедурам, направленным на соблюдение санкций».

Форма санкционной оговорки

- sanction letter/ general sanctions warranty and indemnity letter
- санкционная оговорка в тексте внешнеэкономического контракта (раздел права и обязанности, форс-мажор)
- Sanction exposure questionnaire/ Sanction and high risk questionnaire

Права и обязанности сторон

- право на расторжения договора в одностороннем порядке, если контрагент будет включен в один из санкционных списков
- право стороны требовать досрочного исполнения обязательства по договору, если контрагент будет включен в один из санкционных списков
- право приостановить исполнение по договору в одностороннем порядке, если контрагент будет включен в один из санкционных списков

Права и обязанности сторон

- обязанность компенсировать убытки при досрочном исполнении контракта в связи с санкциями,
- обязанность своевременно предоставлять друг другу информацию об изменении санкционных режимов, которые могут быть применимы к сделке
- обязанность предпринимать необходимые меры по минимизации убытков, которые могут возникнуть в связи с изменением санкционных режимов

Форс-мажорная оговорка

Критерии

- Непредвиденность
- Неизбежность
- Невозможность предотвращения
- Чрезвычайный характер

*Ст. 79 Венской конвенции о договорах международной купли-продажи товаров, 1980,
Практика АС РФ и МКАС по толкованию ст. 79*

Обстоятельства непреодолимой силы

В судебной практике к ним относят:

- явления стихийного характера (землетрясения, наводнения, цунами, и прочие бедствия)
- обстоятельства общественной жизни (военные действия, общественные беспорядки, эпидемии, крупномасштабные забастовки, др.)
- запретительные меры общего характера (объявление карантина, запрещение экспорта и импорта товаров, др.)

Определение ВАС РФ от 03.05.2012 №ВАС-3352/12 по делу №А40-25926/2011-13-230;

Постановление ФАС ВСО от 25.01.2011 по делу №А33-7951/2010 ,

Постановление ФАС Поволжского округа по делу №А65-2645/08,

Постановление ФАС Северо-Западного округа от 31.01.2000 N 3558 ,

Постановление ФАС Поволжского округа по делу №А55-4769/05-38

Форс-мажорная оговорка?

«... суд апелляционной инстанции правильно указал, что введение экономических санкций не является основанием для освобождения поставщика от обязанности поставить оборудование в срок, установленный договором»

*Дело № А53-3447/2018
(постановление АС Северо-Кавказского округа
от 13.09.2018)*

Форс-мажорная оговорка?

«недопоставка в согласованный срок не зависела от воли сторон контракта, поскольку обстоятельством препятствующим ввозу оставшейся части оборудования системы обучения в реальных условиях военнослужащих ВС РФ (система боевой подготовки в базовом объеме) явилось введение экономических санкций в отношении Российской Федерации ЕС

В результате введения ЕС экономических санкций Федеральное ведомство по вопросам экономики и экспортного контроля (BAFA) ФРГ аннулировало лицензию на поставку компанией товаров военного назначения в РФ»

дело № А40-32123/2017-2-237

Решение АС Московского округа от 16 апреля 2018 г

определение ВС РФ от 14.08.2018

Санкции – форс-мажор или предпринимательский риск?

- Причинно-следственная связь
- Для нарушившей стороны введение экономических санкций оказалось чрезвычайным обстоятельством, которое она не могла предвидеть при заключении договора
- Нарушившая сторона приложила все разумные усилия для надлежащего исполнения обязательства
- При возникновении обстоятельств непреодолимой силы стороны должна немедленно уведомить другую сторону
- Документальное подтверждение обстоятельств непреодолимой силы

Арбитражная оговорка

- соглашение сторон о передаче в арбитраж всех или определенных споров, которые возникли или могут возникнуть между контрагентами в связи с исполнением обязательств по сделке (*Типовой закон ЮНСИТРАЛ о международном торговом арбитраже*)
- в виде арбитражной оговорки в договоре или в виде отдельного соглашения
- **автономный характер**

Исключительная подсудность

Исключительная подсудность российских арбитражных судов по спорам с участием лиц, в отношении которых введены иностранные санкции.

27 мая 2020 года поправки в АПК РФ в целях защиты прав физических и юридических лиц, в отношении которых иностранными государствами были введены санкции (вступили в силу 19 июня 2020 г.)



Иск ООО «Instar Logistics» к филиалу компании «Nabors Drilling International Ltd»:

бремя доказывания «неисполнимости» арбитражного соглашения сторон по делам, связанным с санкциями

дело № А 40-49566/2019 (Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 10.02.20 г)

Аргументы суда апелляционной инстанции

- «... соглашение о передаче спора на разрешение третейского суда не может быть исполнено, т.к. в отношении истца применены санкции США, а ответчик, компания США, отказывается исполнять взятые на себя по Заказам обязательства по оплате, что последним не опровергнуто»
- «В связи с санкциями США решение третейского суда на любой территории места нахождения должника, за исключением РФ, не может быть приведено в исполнение, т.к. все банковские переводы в адрес истца блокируются, поскольку финансовые транзакции проходят через корреспондентские счета банков, подконтрольных ФРС США., наличие санкций США и поведение должника непосредственно свидетельствуют, что третейское соглашение не может быть исполнено»
- «... суд первой инстанции правомерно сделал вывод, что третейская оговорка ставит Компанию Нейборз в преимущественное положение по сравнению с истцом, поскольку в условиях санкционного режима США в отношении истца его возможности по защите своих прав и экономических интересов существенно ограничены. Фактически защита прав и интересов истца может осуществляться только в пределах юрисдикции России»