

КУЧЕР
КУЛЕШОВ
МАКСИМЕНКО
& ПАРТНЕРЫ

Участие третьих лиц в заверениях об обстоятельствах по российскому праву

10 апреля 2024 г.

- ст. 431.2 ГК РФ (введена в ГК 8 марта 2015 г)
- пп. 34-37 Постановления Пленума ВС РФ от 25 декабря 2018 года № 49 “О некоторых вопросах применения общих положений гражданского кодекса Российской Федерации о заключении и толковании договора” («ПП № 49»)
- обширная судебная практика в отношении заверений об обстоятельствах в сделках M&A, договорах поставки, договорах подряда, финансовых сделках и т.п.
 - более 125 дел в государственных судах, в т.ч. на уровне ВС РФ (*Определение СКЭС ВС от 21.03.23 № 305-ЭС22-17862 (дело Трастфорекс)*), особенно в 2022 г. всплеск количества дел по заверениям

Природа заверений

- Предоставление заверения - не акцессорный к основному договору договор о “*принятии на себя ответственности за соответствие заверения действительности*” (ПП № 49)

Определение СКЭС ВС от 21.03.23 № 305-ЭС22-17862 (дело Трастфорекс) - *ответственность за недействительное заверение является ответственностью за объективный факт (соответствие заверения действительности) и не требует причинно-следственной связи между действиями лица, давшего заверения и нарушением заверения, не требует доказывания вины лица, давшего заверения*

- Заверение – информация, имеющая значение для заключения, исполнения или прекращения договора (ст. 431.2 ГК РФ) – поэтому ответственность за нарушенное заверение есть ответственность за созданное полагание

- Полагание может быть создано (заверение может быть дано) третьим лицом (п. 34 ПП №49)
 - ✓ По аналогии с обманом третьим лицом в ст. 179 ГК РФ, но в ст. 179 недействительность при обмане третьим лицом наступает, если сторона знала или должна была знать об обмане (что предполагается при обмане работником, представителем или лицом, содействовавшим при заключении сделки)
 - ✓ Применяется ли этот критерий при заверении третьим лицом? Представляется, что нет, если речь идет не о недействительности сделки, заключенной полаганием на такое заверение, а о договорной ответственности лица, давшего заверение
 - ✓ правомерный интерес в заключении, исполнении или прекращении договора (презюмируется – п. 34 ПП № 49)). В чем может состоять правомерный интерес (по аналогии с поручительством):
 - ✓ Заключенный договор о предоставлении заверения (обязательственная связь)
 - ✓ Корпоративная связь
 - ✓ Личная связь (если по просьбе лица, заключающего сделку, то все равно договор)

Заверение третьего лица

- ✓ Поскольку создается полагание, важное для заключения, исполнения или прекращения договора другим лицом, то по сути существуют отношения покрытия
- ✓ Понятия и общего учения об отношениях покрытия не существует. Аналог – при предоставлении обеспечения третьим лицом и при заключении договора в пользу третьего лица
- ✓ Поскольку тут третье лицо само становится стороной договора, о заключении, исполнении или прекращении которого идет речь («основной договор»), то ближе аналогия к ситуации поручительства
 - ✓ Недействительность договора о предоставлении заверения не должна влиять на основной договор (так же как договор о заверениях не влияет на основной договор)
 - ✓ Последствия при недобросовестности как с поручительством при преодолении подсудности и запрета уступки? Наверно, нет, так как нет такой связи с основным обязательством, как в поручительстве, и нет солидаритета или субсидиарной ответственности – самостоятельная ответственность, плюс нет уступки в результате исполнения
 - ✓ Последствия выплаты лицом, давшим заверение – не как в поручительстве, так как несение собственной ответственности за созданное полагание, а не солидарной или субсидиарной с должником ответственности.
 - ✓ Но! Заверения предоставляются для целей заключения, исполнения или прекращения договора другим лицом, то есть выгода для такого лица. Регресс? Плата за предоставление заверения?

- **Может даваться третьему лицу?**
- В чем тогда состоит полагание на достоверность, имеющее значение для заключения, исполнения и прекращения договора?
- Как доказывать убыток в результате недостоверности заверения?
- Пример из практики :
 - *Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 28.03.2019 №Ф01-6835/2018 по делу № А39-8046/2016 – дело о включении требования из арбитражного решения в реестр кредиторов – “ДКП и договор о заверения по смыслу ГК являются самостоятельными сделками, сложная конструкция сложившихся отношений вызвана экономическими факторами... компания имела интерес в заключении договора о заверениях, так как являлась мажоритарным акционером покупателя”*

Уступка заверения

- **Возможность уступки прав из заверения?**

- Если на момент продажи уже известно о нарушении заверения – можно раскрыть и рассчитать влияние на цену как убыток – тогда уступка не нужна
- Если о нарушении заверения на момент продажи актива не известно:
 - Можно самому дать заверение, полагаясь на полученное заверение – но риск с гарантийным сроком и сроком исковой давности
 - Можно уступить права из заверения?
 - ✓ обстоятельство, влияющее на мотивацию лица, которому дано заверение, к заключению договора, его исполнению или прекращению – тогда это не уступаемая позиция полагания
 - ✓ уступаемое право на взыскание убытка, но тогда уступается не заверение, а право на взыскание убытка лица, полагавшегося на заверение
- ✓ Пример из судебной практики – не уступка заверения, а продажа актива первоначальным покупателем и последующее заявление претензии о нарушенном заверении первоначальным покупателем - *Постановление Арбитражного суда Московского округа от 27.11.2019 №Ф05-16530/2019 по делу № Ф41-96969/2018 – купля-продажа земельного участка. Участок перепродан истцом – “не доказано, что обстоятельства, на которые истец ссылается в иске, могли повлиять на права и обязанности истца, распорядившегося земельным участком до возникновения данных обстоятельств”. “неустойка более не служит обеспечению того интереса, на защиту которого она⁷ была направлена”*

Спасибо за внимание! Вопросы?



Алёна Кучер

Старший партнер

Alyona.Kucher@kkmp.legal



Подписывайтесь на наш

Telegram-канал