

Елена Рябченко, Виктория Калемина

Договорное право. Курс лекций



**Елена Александровна Рябченко
Виктория Викторовна Калемина
Договорное право. Курс лекций**

*Текст предоставлен правообладателем
http://www.litres.ru/pages/biblio_book/?art=6180724*

Договорное право. Курс лекций / В. В. Калемина, Е. А. Рябченко: Научная книга; Москва; 2009

Аннотация

Настоящее издание представляет собой учебное пособие по договорному праву. Содержит общие положения договорного права, рассматриваются все виды договоров, при этом наиболее распространенные из них анализируются подробнее.

Пособие предназначено главным образом для студентов вузов юридических специальностей, но также будет полезно всем, кто захочет получить конкретную информацию о том или ином виде договора.

Содержание

Тема 1	4
1.1. Понятие договора	4
1.2. Виды договора	6
1.3. Порядок заключения договора	9
1.4. Изменение и расторжение договора	13
Тема 2	15
2.1. Общие положения	15
2.2. Существенные условия	17
2.3. Права и обязанности сторон	20
2.4. Ответственность сторон	27
Тема 3	28
3.1. Общие положения	28
3.2. Заключение договора поставки	29
Тема 4	30
4.1. Общие положения	30
4.2. Заключение договора	32
Тема 5	34
5.1. Общие положения	34
5.2. Предмет договора	35
Тема 6	36
6.1. Общие положения	36
6.2. Заключение договора	38
Тема 7	39
7.1. Общие положения	39
7.2. Заключение договора	41
Тема 8	42
8.1. Общие положения	42
8.2. Заключение договора	44
Тема 9	45
9.1. Общие положения	45
9.2. Обязанности участников договора	47
Тема 10	48
10.1. Общие положения	48
Конец ознакомительного фрагмента.	49

В. В. Калемина, Е. А. Рябченко

Договорное право. Курс лекций

Тема 1

Понятие и содержание договора

1.1. Понятие договора

Договором признается соглашение двух или нескольких лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей (п. 1 ст. 420 Гражданского кодекса РФ (части I, II, III) (в ред. от 30 декабря 2004 г.) (далее – ГК РФ)).

К обязательствам, возникающим из договора, применяются общие положения об обязательствах, если иное не предусмотрено общими правилами о договорах и правилами об отдельных видах договоров (п. 3 ст. 420 ГК РФ).

Договор – это наиболее распространенный вид сделок. К договорам применяются правила о двухсторонних и многосторонних сделках. Как и любая сделка, договор представляет собой волевой акт, т. е. единое волеизъявление, выражающее общую волю сторон.

Для того чтобы эта общая воля могла быть сформирована и закреплена в договоре, он должен быть свободен от какого-либо внешнего воздействия. Поэтому ст. 421 ГК РФ закрепляет целый ряд правил, обеспечивающих свободу договора. Свобода договора означает, что граждане и юридические лица самостоятельно решают, с кем и какие договоры надо заключать, и свободно согласовывают их условия.

Автономия воли и свобода договора проявляются в различных аспектах:

- 1) это право самостоятельно решать, вступать в договор или нет, и, как правило, отсутствие возможности понудить контрагента к заключению договора;
- 2) предоставление сторонам договора широкого усмотрения при определении его условий;
- 3) право свободного выбора контрагента договора;
- 4) право заключать как предусмотренные ГК РФ, так и не поименованные в нем договоры;
- 5) право выбора вида договора и заключения смешанного договора.

Свобода договора означает также право сторон договора выбрать его форму (ст. 434 ГК РФ); возможность сторон в любое время своим соглашением изменить или расторгнуть договор (ст. 450 ГК РФ); право выбрать способ обеспечения исполнения договора (гл. 23 ГК РФ) и др.

Возможные изъятия из общего правила предусмотрены:

- 1) п. 1 ст. 421 ГК РФ, допускающей установление как обязанности заключить договор, так и иных ограничений свободы договора другими законами;
- 2) ст. 426 ГК РФ, устанавливающей обязанность заключить публичный договор и право контрагента обязанной стороны обратиться в суд с иском о понуждении заключить договор. Обязанность банка заключить договор банковского счета с клиентом, обратившимся с предложением открыть счет на объявленных банком условиях, установлена п. 2 ст. 846 ГК РФ.

Свобода договора ограничена также в нормах ГК РФ, устанавливающих преимущественное право на заключение договора:

1) участников общей собственности на покупку доли в праве общей собственности (ст. 250 ГК РФ);

2) участников общества с ограниченной ответственностью на покупку доли при продаже (уступке) одним из участников общества своей доли в уставном капитале (ст. 93 ГК РФ);

3) акционеров закрытого акционерного общества на приобретение акций, продаваемых другими акционерами этого общества (ст. 97 ГК РФ).

Преимущественное право арендатора заключить договор аренды на новый срок предусмотрено ст. 621 ГК РФ, преимущественное право нанимателя заключить договор найма жилого помещения на новый срок – ст. 684 ГК РФ, а аналогичное право заключения договора коммерческой концессии – ст. 1035 ГК РФ. Во всех этих случаях обладатель преимущественного права в соответствии со ст. 446 ГК РФ пользуется правом судебной защиты, если контрагентом допущены нарушения, связанные с заключением договора. Условия, на которых достигнуто соглашение сторон, составляют содержание договора. По своему юридическому значению все условия делятся на существенные, обычные и случайные. **Существенными** признаются условия, которые необходимы и достаточны для заключения договора.

Для того чтобы договор считался заключенным, необходимо согласовать все его существенные условия. Договор не будет заключен до тех пор, пока не будет согласовано хотя бы одно из его существенных условий. Круг существенных условий зависит от особенностей конкретного договора.

В отличие от существенных обычные условия не нуждаются в согласовании сторон. **Обычные** условия предусмотрены в соответствующих нормативных актах и автоматически вступают в действие в момент заключения договора.

Случайными называются такие условия, которые изменяют либо дополняют обычные условия. Они включаются в текст договора по усмотрению сторон. Их отсутствие, так же как и отсутствие обычных условий, не влияет на действительность договора. Однако в отличие от обычных они приобретают юридическую силу лишь в случае включения их в текст договора. В отличие от существенных отсутствие случайного условия лишь в том случае влечет за собой признание данного договора незаключенным, если заинтересованная сторона докажет, что она требовала согласования данного условия. В противном случае договор считается заключенным и без случайного условия.

1.2. Виды договора

Многочисленные гражданско-правовые договоры обладают как общими свойствами, так и определенными различиями, позволяющими отграничивать их друг от друга. Для того чтобы правильно ориентироваться во всей массе многочисленных и разнообразных договоров, принято осуществлять их деление на отдельные виды.

В основе такого деления могут лежать самые различные категории, избираемые в зависимости от преследуемых целей. Если для заключения договора достаточно соглашения по всем существенным условиям (ст. 432 ГК РФ), договор является **консенсуальным** (договоры купли-продажи, аренды, подряда и др.). Значительно реже заключаются **реальные** договоры, где необходимо передать имущество, вещь, т. е. предмет договора (п. 2 ст. 433 ГК РФ). Так, договор займа считается заключенным с момента передачи денег или других вещей (ст. 807 ГК РФ).

К передаче вещи приравнивается передача коносамента или иного товарораспределительного документа на нее (п. 3 ст. 224 ГК РФ). Договоры различаются в зависимости от юридической направленности. **Основной договор** непосредственно порождает права и обязанности сторон, связанные с перемещением материальных благ: передачей имущества, выполнением работ, оказанием услуг и т. п. **Предварительный договор** – это соглашение сторон о заключении основного договора в будущем.

Предварительный договор должен содержать условия, позволяющие установить предмет, а также другие существенные условия основного договора. В предварительном договоре указывается срок, в который стороны обязуются заключить основной договор. Если такой срок в предварительном договоре не определен, основной договор подлежит заключению в течение года с момента заключения предварительного договора. Если в указанные в предварительном договоре сроки основной договор не будет заключен и ни одна из сторон не сделает другой стороне предложение заключить такой договор, предварительный договор прекращает свое действие.

Договоры различаются в зависимости от того, кто может требовать исполнения договора. Как правило, договоры заключаются в пользу их участников и право требовать исполнения таких договоров принадлежит только их участникам. Вместе с тем встречаются и договоры в пользу лиц, которые не принимали участия в их заключении, но имеют право требовать их исполнения.

Договором в пользу третьего лица признается договор, в котором стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному в договоре третьему лицу, имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу (ст. 430 ГК РФ).

Если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором, с момента выражения третьим лицом должнику намерения воспользоваться своим правом по договору стороны не могут расторгать или изменять заключенный ими договор без согласия третьего лица (п. 2 ст. 430 ГК РФ).

Должник в договоре, заключенном в пользу третьего лица, вправе выдвигать против требования третьего лица возражения, которые он мог бы выдвинуть против кредитора (п. 3 ст. 430 ГК РФ).

В зависимости от характера распределения прав и обязанностей между участниками все договоры делятся на взаимные и односторонние. Во **взаимных договорах** каждая из сторон приобретает права и одновременно несет обязанности по отношению к другой стороне. **Односторонний договор** порождает у одной стороны только права, а у другой – только обязанности.

Договоры различаются в зависимости от опосредуемого договором характера перемещения материальных благ. **Возмездным** признается договор, по которому имущественное предоставление одной стороны обуславливает встречное имущественное предоставление от другой стороны. В **безвозмездном** договоре имущественное предоставление производится только одной стороной без получения встречного имущественного предоставления от другой стороны.

Договор предполагается возмездным, если из закона, иных правовых актов, содержания или существа договора не вытекает иное (п. 3 ст. 423 ГК РФ).

По основаниям заключения все договоры делятся на свободные и обязательные. **Свободные** – это такие договоры, заключение которых всецело зависит от усмотрения сторон. Заключение же **обязательных** договоров, как это следует из самого их названия, является обязательным для одной или обеих сторон.

Обязанность заключения договора может вытекать из самого нормативного акта. Например, в силу прямого указания закона банк обязан заключить договор банковского счета с клиентом, обратившимся с предложением открыть счет (п. 2 ст. 846 ГК РФ). Юридическая обязанность заключить договор может вытекать и из административного акта.

Среди обязательных договоров особое значение имеют **публичные договоры**.

Два основных признака позволяют относить заключаемый договор к публичному. Первый касается правового статуса организации, обязанной заключить договор. Ею может быть только коммерческая организация (ст. 50 ГК РФ). Второй признак касается характера деятельности, осуществляемой коммерческой организацией. Эта деятельность связана с выполнением обязанности по продаже товаров, выполнению работ и оказанию услуг в отношении каждого, кто обратится к коммерческой организации, т. е. деятельность должна быть публичной.

Заключение публичного договора подчиняется специальным правилам:

1) коммерческая организация не вправе отказаться от заключения публичного договора при наличии возможности предоставить потребителю товары, услуги, выполнить работу. Пленумы Верховного Суда РФ и Высшего Арбитражного Суда РФ, ориентируя суды, указали, что в случае предъявления иска о понуждении заключить публичный договор бремя доказывания отсутствия возможности передать потребителю товары, выполнить соответствующие работы, предоставить услуги возложено на коммерческую организацию (п. 55 постановления Пленума Верховного Суда РФ и Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 1 июля 1996 г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»);

2) цена товаров, а также иные условия публичного договора должны быть одинаковы для всех потребителей. В исключение из этого правила законом, иными правовыми актами для отдельных потребителей могут устанавливаться льготы. Например, Указом Президента РФ от 5 мая 1992 г. № 431 «О мерах по социальной поддержке многодетных семей» (в ред. от 25 февраля 2003 г.) многодетным семьям предоставляются скидки в оплате коммунальных услуг не ниже 30 %;

3) коммерческая организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в заключении публичного договора. Изъятия могут быть предусмотрены законом, иным правовым актом для отдельных категорий потребителей. Например, Федеральным законом от 12 января 1995 г. № 5-ФЗ «О ветеранах» (в ред. от 29 декабря 2004 г.) инвалидам Отечественной войны предоставлено преимущественное право на установку телефонного аппарата;

4) публичный договор заключается в порядке и в сроки, предусмотренные ст. 445 ГК РФ, если законом или соглашением сторон не определены иные порядок и сроки его заключения;

5) в случаях, предусмотренных законом, Правительство РФ может издавать правила, обязательные для сторон при заключении и исполнении публичных договоров (типовые договоры, положения и т. п.).

Условия публичного договора, не соответствующие требованиям, установленным п. 2 и 5, ничтожны.

Договоры различаются в зависимости от способа их заключения. При заключении **взаимосогласованных договоров** их условия устанавливаются всеми сторонами, участвующими в договоре. При заключении же **договоров присоединения** их условия устанавливаются только одной из сторон. Другая сторона лишена возможности дополнять или изменять их и может заключить такой договор только согласившись с этими условиями (присоединившись к этим условиям). Договором присоединения признается договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом (п. 1 ст. 428 ГК РФ).

Присоединившаяся сторона имеет право потребовать расторжения или изменения договора, если договор присоединения хотя и не противоречит закону и иным правовым актам, но лишает эту сторону прав, обычно предоставляемых по договорам такого вида, исключает или ограничивает ответственность другой стороны за нарушение обязательств, либо содержит другие явно обременительные для присоединившейся стороны условия, которые она исходя из своих разумно понимаемых интересов не приняла бы при наличии у нее возможности участвовать в определении условий договора (п. 2 ст. 428 ГК РФ).

Иные правовые последствия наступают в случаях, если размер ответственности для данного вида обязательств или за данное нарушение определен законом и если соглашение заключено до наступления обстоятельств, влекущих ответственность за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства (п. 2 ст. 400 ГК РФ). В этих случаях, когда договор присоединения заключен гражданином и в договоре имеется соглашение об исключении или ограничении ответственности должника – коммерческой организации за нарушение обязательства, такое соглашение является ничтожным¹.

¹ Пункт 56 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 1 июля 1996 г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации».

1.3. Порядок заключения договора

Чтобы заключить договор, стороны должны достигнуть соглашения по всем его существенным условиям: и по тем, которые прямо установлены в законе, и по тем, которые заявлены одной из сторон.

Если вторая сторона дополнительными условиями изменила положение договора, в отношении которого, даже если и не требовалось согласования по закону, была выражена воля подписавшей основной текст договора первой стороны, из этого следует, что стороны не достигли соглашения по его существенному условию – условию, предложенному хотя бы одной из сторон.

Большинство норм в гражданском законодательстве являются **диспозитивными**, устанавливающими общие правила поведения. В случае, когда стороны хотят исключить применение диспозитивной нормы законодательства либо установить условие, отличное от предусмотренного в ней, данные изменения необходимо прямо отразить в договоре.

При отсутствии соглашения сторон об изменении (исключении) диспозитивной нормы, условие договора будет определяться диспозитивной нормой независимо от воли сторон.

Императивные нормы, содержащиеся в законе и применимые к отношениям сторон по заключаемому ими договору, стороны обязаны выполнять во всех случаях независимо от их наличия в договоре.

Условия договора обычно излагаются в виде отдельных пунктов, которые могут быть выделены в различные разделы или части. Принято выделять в отдельные приложения к договору различные спецификации, экспликации, сметы и т. п.

Формируя условия договора, содержащие обязанности сторон, следует четко закреплять, какая именно обязанность и на какой стороне лежит, за чей счет, в каком порядке, в каком месте и в какой срок она должна исполняться.

В тексте договора также следует отразить, каким именно документом оформляется исполнение отдельных обязательств по договору (передача имущества, результата работ, приемка работ и т. д.), а также исполнение договора сторонами в полном объеме. Для устранения возможного уклонения одной из сторон от подписания указанных документов целесообразно предусмотреть, кто из сторон должен их подготовить и в какой срок они подписываются. Например, передача имущества или результата работ оформляется, как правило, одновременно с такой передачей, а приемка работ или акт о выполнении всех обязательств по договору – обычно в какой-то определенный срок с момента получения результата работ или исполнения всех обязательств по договору.

При заключении договора важно понимать, с какого именно момента договор считается заключенным. Дата заключения договора важна для установления момента, когда у сторон возникают предусмотренные договором права и обязанности.

Договор признается заключенным в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта (п. 1 ст. 433 ГК РФ). Если в соответствии с законом для заключения договора необходима также передача имущества, договор будет считаться заключенным с момента передачи соответствующего имущества. Договор, подлежащий государственной регистрации, считается заключенным с момента его регистрации, если иное не установлено законом (п. 3 ст. 433 ГК РФ).

Место заключения договора может иметь значение для определения применимого к договору права. По общему правилу форма сделки подчиняется праву места ее совершения (п. 1 ст. 1209 ГК РФ). Если в договоре сторонами не указано место его заключения, договор

признается заключенным в месте жительства гражданина или месте нахождения юридического лица, направившего оферту (ст. 444 ГК РФ).

Денежные обязательства в договоре должны быть выражены в рублях, а рубль является законным платежным средством, обязательным к приему по нарицательной стоимости на всей территории Российской Федерации (ст. 317, 141 ГК РФ). Пункт 2 ст. 317 ГК РФ позволяет установить в договоре условие, согласно которому оплата денежного обязательства будет производиться в рублях в сумме, эквивалентной определенной сумме в иностранной валюте или в условных денежных единицах. Данное положение в условиях инфляции имеет смысл использовать, когда момент заключения договора отдален от момента выплаты денежных средств за его исполнение.

При этом подлежащая уплате в рублях сумма будет определяться по официальному курсу соответствующей валюты или условных денежных единиц на день платежа, если иной курс или иная дата его определения не установлены законом или соглашением сторон.

Использование иностранной валюты, а также платежных документов в иностранной валюте при осуществлении расчетов на территории Российской Федерации допускается лишь в случаях и в порядке, определенных валютным законодательством РФ.

Заключение договора возможно различными способами. Договор может быть заключен путем составления и подписания одного документа, обмена документами либо посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и ее акцепта (принятия предложения) другой стороной. В определенных случаях заключение договора может осуществляться и в ином порядке, например путем выдачи кассового или товарного чека при розничной купле-продаже, багажной квитанции при перевозке груза и др.

Требование относительно обязательного подписания единого документа предусмотрено, в частности, для следующих договоров:

- 1) продажи недвижимости (ст. 550 ГК РФ);
- 2) продажи предприятия (ст. 560 ГК РФ);
- 3) доверительного управления имуществом (ст. 1017 ГК РФ);
- 4) аренды здания или сооружения (ст. 651 ГК РФ).

Под **офертой** понимается адресованное одному или нескольким конкретным лицам предложение, которое достаточно определенно и выражает намерение лица, сделавшего предложение, считать себя заключившим договор с адресатом, которым будет принято предложение. Оферта должна содержать существенные условия договора. Оферта связывает направившее ее лицо с момента ее получения адресатом, что означает, что лицо, направившее оферту, при надлежащем акцепте, будет считаться заключившим договор (п. 1 ст. 435 ГК РФ).

При отсутствии любого из указанных выше признаков предложение может рассматриваться только как вызов на оферту (приглашение делать оферту). Так, полученное по почте предложение от торговой фирмы посетить ее магазин и приобрести имеющиеся в наличии товары не является офертой, поскольку в данном предложении отсутствуют существенные условия договора купли-продажи. Реклама и иные предложения, адресованные неопределенному кругу лиц, рассматриваются как приглашение делать оферту (вызов на оферту), если иное прямо не указано в предложении (п. 1 ст. 437 ГК РФ).

От вызова на оферту необходимо отличать публичную оферту. Под **публичной офертой** понимается содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется (п. 2 ст. 437 ГК РФ). В этом случае предложение заключить договор обращено к любому и каждому. Поэтому первый, кто отзовется на публичную оферту, акцептует ее и тем самым снимает предложение.

Акцептом признается ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. Акцепт должен быть полным и безоговорочным (п. 1 ст. 438 ГК РФ).

Если же принципиальное согласие на предложение заключить договор сопровождается какими-либо дополнениями или изменениями условий, содержащихся в оферте, то такое согласие не имеет силы акцепта. Совершение лицом, получившим оферту, в срок, установленный для ее акцепта, действий по выполнению указанных в ней условий договора (отгрузка товаров, предоставление услуг, выполнение работ, уплата соответствующей суммы и т. п.) считается акцептом, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или не указано в оферте (п. 3 ст. 438 ГК РФ). Следует учитывать, что для признания соответствующих действий адресата оферты акцептом не требуется выполнения условий оферты в полном объеме.

В этих целях для признания указанных действий акцептом достаточно, чтобы лицо, получившее оферту (в том числе проект договора), приступило к исполнению на условиях, указанных в оферте, и в установленный для ее акцепта срок².

Обладающие необходимыми признаками оферты и акцепт порождают определенные юридические последствия для совершивших их лиц. Юридическое действие оферты зависит от того, получена она ее адресатом или нет. До получения оферты ее адресатом она никак не связывает оферента, и он вправе ее отозвать и тем самым снять предложение заключить договор. Если предложение об отзыве оферты поступило ранее или одновременно с самой офертой, оферта считается не полученной (п. 2 ст. 435 ГК РФ). Наоборот, с момента получения оферты ее адресатом она юридически связывает оферента. Полученная адресатом оферта не может быть отозвана в течение срока, установленного для ее акцепта, если иное не оговорено в самой оферте либо не вытекает из существа предложения или обстановки, в которой она была сделана (ст. 436 ГК РФ).

Оферент не может в течение этого срока в одностороннем порядке снять оферту или заключить договор, указанный в оферте, с другим лицом. В противном случае он будет обязан возместить своему контрагенту все понесенные убытки. Так, если арендодатель, не дожидаясь установленного им в оферте срока, сдал дачу другому лицу, то акцептовавшее в установленный срок эту оферту лицо вправе потребовать от оферента возмещения всех понесенных им расходов, связанных с погрузкой, разгрузкой и транспортировкой перевезенных на дачу и обратно вещей. Однако если в самой оферте было сказано, что оферент оставляет за собой право заключить договор аренды также и с другими лицами, которые предложат более высокую арендную плату и быстрее отзовутся на сделанное им предложение, акцептовавшее после этого оферту лицо не имеет права требовать от оферента возмещения понесенных им убытков.

Как и оферта, акцепт связывает акцептанта с того момента, когда он получен оферентом. До получения акцепта оферентом акцептант вправе отозвать акцепт. При этом если извещение об отзыве акцепта поступило лицу, направившему оферту, ранее акцепта или одновременно с ним, акцепт считается неполученным (ст. 439 ГК РФ).

Юридическое действие оферты также зависит от того, сделана она с указанием срока для ответа или без указания срока для ответа. Если оферта сделана с указанием срока для ответа, то договор считается заключенным, если акцепт получен лицом, направившим оферту, в пределах указанного в ней срока (ст. 440 ГК РФ). Если же оферта сделана без указания срока для ответа, то ее юридическое действие зависит от того, в какой форме она сделана. Когда оферта сделана устно без указания срока для акцепта, договор считается заключен-

² Пункт 58 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 1 июля 1996 г. № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации».

ным, если другая сторона немедленно заявила о ее акцепте. Если такого акцепта не последовало, то offerent никак не связан сделанным им предложением. Когда же offerent сделана в письменной форме без указания срока для акцепта, договор считается заключенным, если акцепт получен лицом, направившим offerent, до окончания срока, установленного законом или иными правовыми актами, а если такой срок не установлен, – в течение нормально необходимого для этого времени (ст. 441 ГК РФ). Нормально необходимым считается время, достаточное для пробега данного вида корреспонденции в оба конца, ознакомления с содержанием сделанного предложения и составления ответа на него. В случае прибытия ответа в течение этого периода времени договор считается заключенным.

Если акцепт получен с опозданием, то судьба договора зависит от offerent, который может оставить без внимания опоздание ответа и согласиться с заключением договора либо отказаться от заключения договора ввиду задержки с ответом на его предложение. Если offerent, получивший акцепт с опозданием, немедленно сообщит другой стороне о принятии ее акцепта, полученного с опозданием, договор считается заключенным. Если ответ о согласии заключить договор (акцепт) прибыл с опозданием, но из него видно, что он был отправлен своевременно, о прибытии акцепта с опозданием в такой ситуации знает только offerent. Акцептант же, полагая, что ответ получен offerentом своевременно и договор заключен, может приступить к его исполнению и понести соответствующие расходы. В целях предотвращения этих расходов на offerent, не желающего признать договор заключенным, возлагается обязанность немедленно оповестить другую сторону о получении акцепта с опозданием. В случае неисполнения этой обязанности ответ не признается опоздавшим и стороны считаются связанными договором (ст. 442 ГК РФ).

Если ответ о согласии заключить договор дан на иных условиях, чем предложено в offerent, то такой ответ признается отказом от акцепта и в то же время новой offerentой (ст. 443 ГК РФ). Стороны в этом случае меняются местами: акцептант становится offerentом со всеми вытекающими отсюда последствиями. Если стороны сами не могут урегулировать разногласия, возникшие при заключении договора, то у них есть возможность прийти к соглашению о передаче возникшего спора на рассмотрение суда (ст. 446 ГК РФ). В этом случае условия договора, по которым стороны не пришли к соглашению, определяются в соответствии с решением суда. Если адресат вообще никак не отреагировал на предложение заключить договор, то его молчание рассматривается по общему правилу как отказ от заключения договора. И только в случаях, прямо предусмотренных законом, обычаями делового оборота или прежними деловыми отношениями сторон, молчание рассматривается как согласие заключить договор (п. 2 ст. 438 ГК РФ).

1.4. Изменение и расторжение договора

По общему правилу изменение и расторжение договора возможно по соглашению сторон. В соответствии с п. 1 ст. 450 ГК РФ законом может быть установлено ограничение данного права сторон. Установление в определенных случаях запрета на изменение (расторжение) договора сторонами направлено на защиту интересов третьих лиц, вовлеченных в сделку. Стороны договора в пользу третьего лица не могут расторгать (изменять) заключенный ими договор без согласия третьего лица с момента выражения последним должнику намерения воспользоваться своим правом по договору, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором (ст. 430 ГК РФ).

Соглашение сторон об изменении или расторжении договора должно быть оформлено в той же форме, что и первоначальный договор. Однако в отдельных случаях иная форма может вытекать из закона, иного правового акта или обычаев делового оборота. Стороны также сами могут предусмотреть в первоначальном договоре форму для его расторжения или внесения в него изменений.

При недостижении сторонами согласия об изменении или расторжении договора договор может быть изменен (расторгнут) по требованию заинтересованной стороны только по решению суда. Причем **расторжение договора в судебном порядке возможно лишь при наличии определенных оснований**:

- 1) при существенном нарушении договора другой стороной;
- 2) в случаях, предусмотренных ГК РФ и другими законами;
- 3) в случаях, установленных сторонами в договоре.

Как видно, стороны могут заранее в самом договоре определить основания, по которым договор может быть изменен или расторгнут. В таком случае при недостижении согласия между сторонами по вопросу изменения (расторжения) договора суд будет руководствоваться также условиями, установленными изначально сторонами в договоре.

Существенное нарушение договора должно быть доказано стороной, требующей его изменения (расторжения). При этом под существенным нарушением понимается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что другая сторона в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора (п. 2 ст. 450 ГК РФ).

В отдельных случаях законом или соглашением сторон может быть установлена возможность одностороннего отказа от исполнения договора. Примером законодательного закрепления права стороны на односторонний отказ от исполнения договора может служить договор возмездного оказания услуг, от исполнения которого заказчик может отказаться в любое время при условии оплаты исполнителю фактически понесенных им расходов. В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или в части, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается расторгнутым или измененным.

Договор также может быть изменен или расторгнут в случае существенного изменения обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора. Изменение обстоятельств признается существенным, когда они изменились настолько, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях (ст. 451 ГК РФ).

Существенное изменение обстоятельств будет являться основанием для изменения или расторжения договора, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из его существа.

Если стороны не достигли соглашения о приведении договора в соответствие с существенно изменившимися обстоятельствами или о его расторжении, договор может быть расторгнут только в судебном порядке по требованию заинтересованной стороны при наличии одновременно всех условий, установленных п. 2 ст. 451 ГК РФ. **К таким условиям относятся:**

1) в момент заключения договора стороны исходили из того, что такого изменения обстоятельств не произойдет;

2) изменение обстоятельств вызвано причинами, которые заинтересованная сторона не могла преодолеть после их возникновения при той степени заботливости и осмотрительности, какая от нее требовалась по характеру договора и условиям оборота;

3) исполнение договора без изменения его условий настолько нарушило бы соответствующее договору соотношение имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишилась бы того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора;

4) из обычаев делового оборота или существа договора не вытекает, что подобный риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона.

Необходимо иметь в виду, что в случае спора заинтересованная сторона вправе обратиться в суд с требованием об изменении (расторжении) договора лишь после получения отказа другой стороны изменить (расторгнуть) договор либо неполучения ответа в срок, указанный в предложении или установленный законом либо договором, а при его отсутствии – в 30-дневный срок.

При изменении договора обязательства сторон сохраняются в измененном виде, а при расторжении договора прекращаются (ст. 453 ГК РФ).

Если изменение или расторжение договора произошло по взаимному соглашению сторон, то основанное на нем обязательство соответствующим образом изменяется или прекращается с момента заключения сторонами соглашения об изменении или расторжении договора. Однако иное правило может вытекать из содержания соглашения или характера изменения договора.

Поскольку до изменения или расторжения договора последний мог быть в определенной части исполнен сторонами, возникает вопрос о судьбе того, что уже было исполнено до изменения или расторжения договора. По общему правилу стороны не вправе требовать возвращения того, что было исполнено ими по обязательству до момента изменения или расторжения договора. Иное правило может быть предусмотрено законом или соглашением сторон.

Если договор был изменен или расторгнут вследствие существенного нарушения его условий одной из сторон, другая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных изменением или расторжением договора (п. 5 ст. 453 ГК РФ).

Тема 2

Договор купли-продажи

2.1. Общие положения

Договор купли-продажи – это договор, по которому одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену) (п. 1 ст. 454 ГК РФ).

Договор купли-продажи всегда является **консенсуальным**, поскольку считается заключенным с момента, когда стороны достигли соглашения по всем существенным условиям; **возмездным**, поскольку основанием исполнения обязательства по передаче товара является получение встречного удовлетворения в виде покупной цены, и наоборот. Наличие субъективных прав и обязанностей у обеих сторон договора купли-продажи позволяет характеризовать его как **взаимный**.

К отдельным видам договора купли-продажи относятся:

- 1) розничная купля-продажа;
- 2) поставка товаров;
- 3) поставка товаров для государственных нужд;
- 4) контрактация;
- 5) энергоснабжение;
- 6) продажа недвижимости;
- 7) продажа предприятия.

Общие положения ГК РФ о купле-продаже применяются также к продаже имущественных прав, результатов интеллектуальной деятельности, фирменных наименований, товарных знаков, знаков обслуживания и иных средств индивидуализации гражданина или юридического лица, если иное не вытекает из содержания или характера этих прав.

На продажу ценных бумаг и валютных ценностей эти положения распространяются, если законом не установлены специальные правила.

Сторонами договора купли-продажи являются продавец и покупатель. Ими могут быть любые физические и юридические лица, а также государство и муниципальные образования.

Способность граждан самостоятельно вступать в правоотношения по купле-продаже регламентируется правилами о

дееспособности (ст. 21–22, 26–30 ГК РФ). Малолетние (в возрасте от 6 до 14 лет) вправе совершать мелкие бытовые сделки, а несовершеннолетние (в возрасте от 14 до 18 лет) помимо мелких бытовых сделок вправе совершать любые сделки с письменного согласия своих законных представителей.

Таким же правом обладают и лица, ограниченные в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами.

С юридическими лицами дело обстоит сложнее (как и с гражданами-предпринимателями). Здесь имеют место специальная правоспособность, необходимость лицензии относительно некоторых видов товаров.

Государство, обладающее целевой правоспособностью, не может выступать стороной договоров купли-продажи, ориентированных на участие предпринимателей или гражд-

дан-потребителей (например, договоров розничной купли-продажи, поставки, контрактации, энергоснабжения).

Наиболее типичные случаи непосредственного участия государства в договорах купли-продажи связаны с поставками товаров для государственных нужд (в частности, в государственный резерв), продажей предприятий или другой недвижимости, а также продажей государственных ценных бумаг.

Форма договора купли-продажи определяется его предметом, субъектным составом и ценой. Все договоры продажи недвижимости (в том числе предприятий) должны под угрозой недействительности заключаться в письменной форме путем составления одного документа, подписанного сторонами (ст. 550, 560 ГК РФ), и подлежат обязательной государственной регистрации. Письменная форма обязательна также и для договоров внешнеторговой купли-продажи (п. 3 ст. 162 ГК РФ).

В отношении формы договоров купли-продажи движимых вещей применяются общие правила ст. 159–161 ГК РФ: письменная форма требуется лишь для договоров с участием юридических лиц, а также для договоров между гражданами, если их цена в 10 раз и более превышает минимальный размер оплаты труда (МРОТ). Однако письменная форма не обязательна, если такие сделки исполняются в момент совершения (большинство договоров розничной купли-продажи). Дополнительные требования предъявляются к форме договоров купли-продажи имущественных прав, в том числе воплощенных в ценных бумагах (ст. 389 ГК РФ).

Порядок заключения договора купли-продажи регулируется общими нормами гл. 28 ГК РФ. Однако для отдельных разновидностей купли-продажи закон устанавливает особые правила. Таковы, в частности, нормы о публичной оферте и моменте заключения договора розничной купли-продажи (ст. 493, 494 ГК РФ), об обязательном урегулировании разногласий при заключении договора поставки (ст. 507 ГК РФ), об основаниях и порядке заключения государственного контракта на поставку товаров для государственных нужд (ст. 527–529 ГК РФ), об особенностях заключения договора энергоснабжения (ст. 540 ГК РФ) и некоторые другие.

2.2. Существенные условия

Существенными условиями договора купли-продажи являются условия о предмете (наименовании и количестве товара).

Это означает, что договор купли-продажи будет, как правило, считаться заключенным, если стороны согласовали лишь предмет договора. В этом случае отсутствие любых других условий может быть восполнено с помощью диспозитивных норм ГК РФ. Однако для отдельных разновидностей купли-продажи, предусмотренных параграфами 3–8 гл. 30 ГК РФ, перечень существенных условий договора расширен и может включать, наряду с условием о предмете, цену (например, при продаже товара в кредит или продаже недвижимости) или срок (например, договор поставки).

Предметом договора купли-продажи, т. е. товаром, по общему правилу может выступать любое имущество, не изъятое из гражданского оборота.

Вещи являются наиболее распространенным, традиционным объектом купли-продажи, на который ориентировано правовое регулирование этого института. Товаром могут быть любые вещи: движимые и недвижимые, определенные родовыми либо индивидуальными признаками, потребляемые и непотребляемые, делимые и неделимые (в том числе сложные). Единственным исключением из перечня возможных товаров являются деньги (кроме иностранной валюты), что обусловлено самой природой договора купли-продажи.

Предметом купли-продажи по общему правилу являются вещи, которые на момент заключения договора уже принадлежат продавцу на праве собственности, но также могут быть и вещи, которые будут созданы или приобретены продавцом в будущем (п. 2 ст. 455 ГК РФ).

Согласно п. 2 ст. 454 ГК РФ купля-продажа ценных бумаг и валютных ценностей осуществляется в соответствии с параграфом 1 гл. 30 ГК РФ, если законом не установлены специальные правила на сей счет. В отношении ценных бумаг такие правила предусмотрены Федеральными законами от 22 апреля 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» (в ред. от 7 марта 2005 г.)³ и Федеральный закон от 5 марта 1999 г. № 46-ФЗ «О защите прав и законных интересов инвесторов на рынке ценных бумаг» (в ред. от 23 декабря 2004 г.)⁴, а оборот валютных ценностей регулируется в основном на подзаконном уровне. Однако существование специальных актов не исключает применения норм ГК РФ к соответствующим сделкам. Купля-продажа вещей, ограниченных в обороте, возможна, если она не нарушает их специального правового режима. Это значит, что покупателем такого товара может быть только лицо, специально уполномоченное на владение соответствующей вещью.

Имущественные права впервые в нашем законодательстве включены в предмет договора купли-продажи (п. 4 ст. 454 ГК РФ). Принципиальная возможность отчуждения некоторых вещных прав в отрыве от продажи соответствующей вещи вытекает из толкования п. 2 и 3 ст. 216 ГК РФ. Однако практике такие случаи пока не известны, и вряд ли они получат широкое распространение. Ведь возмездная уступка прав владения и пользования (либо только пользования) на определенное время охватывается понятием аренды вещи.

Имущественные (прежде всего исключительные) права на результаты творческой деятельности могут быть предметом купли-продажи в случаях, когда это не противоречит природе таких прав и не запрещено специальным нормативным актом⁵.

³ СЗ РФ. 1996. № 17. Ст. 1918.

⁴ СЗ РФ. 1999. № 10. Ст. 1163.

⁵ К числу таких нормативных актов относится Закон РФ от 9 июля 1993 г. № 5351-1 «Об авторском праве и смежных правах» (в ред. от 20 июля 2004 г.) (СЗ РФ. 1995. № 30. Ст. 2866.), устанавливающий правило о передаче авторских прав

Цена договора купли-продажи является его существенным условием лишь в случаях, прямо предусмотренных законом, например при продаже товара в рассрочку или продаже недвижимости, в том числе предприятия. В других видах договора купли-продажи условие о цене может и отсутствовать. При отсутствии в договоре соответствующего условия товар должен быть оплачен по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары (п. 3 ст. 424 ГК РФ).

Цена в договоре купли-продажи, как правило, согласуется самими сторонами, т. е. является свободной (договорной). При этом порядок определения цены может быть различным. Она может устанавливаться непосредственно, т. е. путем указания на определенную денежную сумму, уплачиваемую за одну единицу товара либо за весь продаваемый товар (например, 1 млн руб. за 1 т товара). Также возможно и фиксирование цен путем указания на порядок их определения (с использованием дополнительных критериев) без указания конкретной величины. Последний способ чаще всего применяется в хозяйственной практике предпринимателей.

Обычно цена товара устанавливается в российских рублях, однако возможно ее определение и в валюте другой страны.

Этому не препятствует и существующий в законодательстве запрет на производство расчетов между российскими резидентами в иностранной валюте (п. 1 ст. 2 Закона РФ «О валютном регулировании и валютном контроле» от 10 декабря 2003 г. № 173-ФЗ (в ред. от 29 июня 2004 г.)⁶. Указанное ограничение касается только валюты платежа (как средства расчетов), но не распространяется на определение валюты цены (т. е. масштаба определения стоимости товара).

Свобода определения цены сторонами договора купли-продажи не является абсолютной и в ряде случаев прямо ограничена законом. Так, в публичных договорах розничной купли-продажи цена продаваемых товаров по общему правилу устанавливается одинаковой для всех потребителей.

В договорах присоединения свобода определения цены трансформируется в возможность согласиться с предложенной контрагентом ценой либо вообще отказаться от заключения договора.

Кроме того, цены на некоторые группы товаров, представляющих особое значение для народного хозяйства, могут напрямую устанавливаться или регулироваться государством.

Срок договора купли-продажи по общему правилу не является его существенным условием. Однако для договоров поставки или продажи товаров в кредит с рассрочкой платежа срок исполнения соответствующих обязательств приобретает особое значение. Поэтому ГК РФ относит его к числу существенных условий этих договоров. Срок договора купли-продажи может быть определен сторонами календарной датой, истечением периода времени, указанием на событие, которое неизбежно должно наступить (например, открытие навигации), либо моментом востребования. Если же срок договора сторонами не установлен, его следует определять исходя из общих правил ст. 314 ГК РФ с учетом требований ст. 457 и п. 1 ст. 486 ГК РФ.

Так, положения о сроке исполнения обязательства, предусмотренные ст. 314 ГК РФ, применяются в первую очередь к обязанности продавца по передаче товара, которая должна быть исполнена в разумный срок после возникновения соответствующего обязательства, тогда как срок исполнения встречной обязанности покупателя по оплате товара определяется иначе. Он по общему правилу приурочен к моменту передачи товара покупателю (непосредственно до или после момента передачи).

в форме авторского договора.

⁶ СЗ РФ. 2003. № 50. Ст. 4859.

От договоров купли-продажи с указанием срока исполнения следует отличать **договоры** на срок, т. е. с условием их исполнения к строго определенному сроку. Такими договорами признаются сделки, из содержания которых ясно вытекает, что при нарушении срока исполнения покупатель утрачивает интерес к договору (п. 2 ст. 457 ГК РФ). В принципе, любой договор купли-продажи может быть оформлен как договор на срок, для этого достаточно соответствующего указания в самом соглашении. Но срочный характер договора может быть обусловлен и особенностями предмета купли-продажи. Так, поставка партии елочных игрушек должна, очевидно, производиться до Нового года, ибо после него покупатель утратит интерес к этим товарам как минимум на год. В изъятие из общих правил, установленных ст. 315 ГК РФ, досрочное исполнение таких договоров (равно как и исполнение по истечении срока) возможно только с согласия покупателя.

2.3. Права и обязанности сторон

Основной для продавца является **обязанность по передаче товара** покупателю. Продавец обязан передать покупателю товар в срок, установленный договором, а при отсутствии такого срока – в соответствии с правилами ст. 314 ГК РФ (в разумный или 7-дневный срок после требования).

Обязанность по передаче товара покупателю включает целый ряд условий (требований) и предполагает передачу товара: 1) **путем вручения товара или предоставления его в распоряжение покупателя.**

Моментом исполнения обязанности передать товар считается:

а) если договором предусмотрена обязанность продавца по доставке товара – вручение товара покупателю или указанному им лицу (абз. 2 п. 1 ст. 458 ГК РФ);

б) если товар должен быть передан в месте его нахождения – предоставление товара в распоряжение покупателя. Для этого товар должен быть готов к передаче и покупатель должен быть об этом осведомлен (абз. 3 п. 1 ст. 458 ГК РФ);

в) в иных случаях – в момент сдачи товара перевозчику или организации связи для доставки покупателю, если иное не предусмотрено договором (п. 2 ст. 458 ГК РФ).

С нормами ст. 458 ГК РФ тесно связано определение моментов возникновения права собственности на товар у покупателя и перехода на него риска случайной гибели или повреждения товара.

По общему правилу право собственности переходит к приобретателю по договору с момента передачи вещи (ст. 223 ГК РФ). В то же время переход на покупателя риска случайной гибели приурочен не к моменту передачи вещи, а к моменту, когда в соответствии с законом или договором продавец считается исполнившим свою обязанность по передаче товара (п. 1 ст. 459 ГК РФ). Таким образом, закон побуждает покупателя своевременно исполнять свои договорные обязанности.

Надлежащим исполнением обязанности по передаче товара покупателю может выступать как фактическая передача (в том числе перевозчику или организации связи), так и символическая, а также передача путем вручения товарораспорядительных документов.

Неисполнение продавцом обязанности по передаче товара дает покупателю право отказаться от исполнения договора и потребовать возмещения причиненных убытков (п. 1 ст. 463 и ст. 393 ГК РФ). Если же предметом купли-продажи была индивидуально-определенная вещь, покупатель также может понудить продавца к исполнению обязательства в натуре, т. е. требовать отобрания у него этой вещи (ст. 398 ГК РФ); 2) **вместе с принадлежностями и документами, относящимися к товару.**

Товар должен передаваться покупателю вместе с принадлежностями и документами, относящимися к нему, если иное не предусмотрено договором купли-продажи (п. 2 ст. 456 ГК РФ). Принадлежностями в гражданском праве называются вещи, не имеющие самостоятельного хозяйственного значения и призванные обслуживать использование главных вещей, но не связанные с ними конструктивно (например, чехол для защиты компьютера от пыли). Перечень документов, подлежащих передаче вместе с товаром, может быть весьма широким и определяется законом⁷, иными правовыми актами⁸ или самим договором.

⁷ Пункт 2 ст. 10 Закона РФ от 7 февраля 1992 г. № 2300-1 «О защите прав потребителей» (в ред. от 21 декабря 2004 г.).

⁸ Статьи 12, 51, 59, 100 Правил продажи отдельных видов товаров, утвержденных постановлением Правительства РФ от 19 января 1998 г. № 55 «Об утверждении Правил продажи отдельных видов товаров, перечня товаров длительного пользования, на которые не распространяется требование покупателя о безвозмездном предоставлении ему на период ремонта или замены аналогичного товара, и перечня непродовольственных товаров надлежащего качества, не подлежащих возврату или обмену на аналогичный товар других размера, формы, габарита, фасона, расцветки или комплектации» (в ред. от 1

Обычно к числу таких документов относятся сертификаты качества, технические паспорта, инструкции по эксплуатации, ремонту, хранению, руководства по сборке, наладке товаров и др. Особое значение обязанность по передаче сопутствующих документов приобретает в отношении продажи технически сложных изделий (и в первую очередь промышленного оборудования), нормальное пользование которыми без соответствующей информации обычно невозможно.

Неисполнение продавцом обязанности по передаче принадлежностей к товару и относящихся к нему документов по общему правилу дает покупателю право отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возмещения убытков (ст. 464 ГК РФ). Однако, в отличие от неисполнения обязанности по передаче самого товара, здесь покупатель сначала должен назначить продавцу разумный срок для устранения допущенных нарушений. И только если продавец не передаст принадлежности и сопутствующие документы в указанный срок, у покупателя возникает право на расторжение договора и возмещение убытков;

3) в определенном количестве.

Продавец обязан передать покупателю товар в количестве, определенном в договоре купли-продажи. Указывая наименование и количество передаваемых товаров, стороны тем самым определяют предмет договора купли-продажи (п. 3 ст. 455 ГК РФ). Поэтому договор, в котором количество продаваемых товаров не определено, считается незаключенным (п. 2 ст. 465 ГК РФ).

Для установления количества товаров в договоре необходимо прежде всего выбрать единицу измерения количества. Таковыми являются меры веса (тонна проката), объема (баррель нефти), длины (метр рейки), площади (квадратный метр полиэтиленовой пленки).

Часто количество товаров определяется поштучно, реже – в денежном выражении, когда цена является не только масштабом стоимости, но и мерой количества (например, партия карандашей на общую сумму 1 млн руб.). Количество продаваемого товара может устанавливаться либо фиксированной твердой цифрой, либо путем указания на способ определения количества.

Последний вариант особенно часто используется в договорах поставки и энергоснабжения.

Как правило, стороны могут самостоятельно определять количество продаваемых товаров, однако в ряде случаев закон ограничивает свободу усмотрения продавца-предпринимателя⁹. Нарушение продавцом условия о количестве товара (ст. 466 ГК РФ) может выражаться как в передаче меньшего, нежели согласованное (недопоставка), так и большего количества товаров (излишняя поставка). В первом случае покупатель вправе по своему выбору требовать либо передачи ему недостающего количества товара, либо расторжения договора (и то, и другое может сопровождаться взысканием убытков). Во втором случае покупатель обязан принять согласованное в договоре количество товара, но судьба излишков будет решаться особо. Прежде всего покупатель обязан уведомить продавца о передаче излишнего количества товаров. Получив извещение покупателя, продавец имеет возможность распорядиться лишними товарами (перепродать другому, забрать себе и т. п.). Если же он этого не сделает, покупатель вправе либо принять излишек (оплатив его по цене договора), либо потребовать, чтобы продавец распорядился им, т. е. освободил покупателя от лишних товаров. Указанные правила носят общий характер и применяются, если договором

февраля 2005 г.) // СЗ РФ. 1998. № 4. Ст. 482, а также ст. 28 Правил комиссионной торговли непродовольственными товарами, утвержденных постановлением Правительства РФ от 6 июня 1998 г. № 569 «Об утверждении Правил комиссионной торговли непродовольственными товарами» (в ред. от 22 февраля 2001 г.) // СЗ РФ. 1998. № 24. Ст. 2733.)

⁹ Абзац 10 п. 1 ст. 5 Закона РФ «О конкуренции и ограничении монополистической деятельности на товарных рынках» от 22 марта 1991 г. № 948-1 (в ред. от 7 марта 2005 г.) // Российская газета. 1991. № 89, а также п. 1 ст. 8 Закона РФ «О естественных монополиях» от 17 августа 1995 г. № 147-ФЗ (в ред. от 29 июня 2004 г.) // СЗ РФ. 1995. № 34. Ст. 3426.

или дополнительным соглашением между сторонами не предусмотрено иное; 4) **в согласованном ассортименте.**

Ассортимент – это объединение (группировка) однородных товаров, различаемых по видам, моделям, размерам, цветам и иным признакам (п. 1 ст. 467 ГК РФ). Условие о продаже товаров в ассортименте может быть прямо предусмотрено договором либо вытекать из существа обязательства. Если ассортимент не определен и не установлен порядок его определения, но из существа обязательства вытекает, что товар должен быть в ассортименте, продавец вправе передать покупателю товар в ассортименте исходя из потребностей покупателя, которые были известны продавцу на момент заключения договора, или отказаться от исполнения договора (п. 2 ст. 467 ГК РФ).

Нарушение продавцом условия об ассортименте заключается в передаче товаров, полностью или частично не соответствующих согласованному в договоре ассортименту. Передача товаров в ассортименте, который полностью не соответствует договору, дает покупателю право требовать расторжения договора и возмещения убытков (п. 1 ст. 468 ГК РФ).

Если же несоответствие ассортимента переданных товаров договору является частичным, т. е. наряду с товарами нужного ассортимента переданы товары, не предусмотренные договором, покупатель вправе:

- а) отказаться от всех переданных товаров;
- б) принять товары соответствующего ассортимента и отказаться от остальных товаров;
- в) потребовать замены товаров, не соответствующих условию об ассортименте, надлежащими товарами;
- г) принять все переданные товары (п. 2 ст. 468 ГК РФ). Все эти действия покупателя могут сопровождаться взысканием с продавца убытков.

Товары считаются принятыми, если покупатель в разумный срок после их получения не сообщит продавцу о своем отказе (п. 4 ст. 468 ГК РФ).

Цена на не соответствующие ассортименту товары должна быть согласована.

Если продавец в разумный срок не примет мер по согласованию, покупатель вправе оплачивать товары по цене, которая в момент заключения договора при сравнимых обстоятельствах обычно взималась за аналогичные товары, если иное не предусмотрено договором (п. 5 ст. 468 ГК РФ); 5) **соответствующей комплектности и в комплекте, если таковой предусмотрен.**

Комплектность товара – это наличие в нем всех необходимых составных частей (агрегатов, узлов, деталей и т. п.), т. е. совокупность многих вещей, характеризующихся общностью их функционального назначения. Так, комплектность компьютера обычно предполагает наличие системного блока, винчестера, дисплея, клавиатуры и т. п.

В отличие от принадлежностей составляющие комплектный товар вещи необходимы для непосредственного использования товара по назначению и обычно конструктивно связаны друг с другом.

Условие о комплектности товара в большинстве случаев определяется сторонами путем ссылок на соответствующие нормативно-технические документы (государственные, отраслевые стандарты, технические условия и др.), реже – перечислением всех составных элементов товара. Если комплектность товара не установлена в договоре тем или другим способом, она определяется обычаями делового оборота или обычно предъявляемыми требованиями (п. 2 ст. 478 ГК РФ).

При передаче некомплектного товара покупатель вправе потребовать по своему выбору (п. 1 ст. 480 ГК РФ):

- а) соразмерного уменьшения покупной цены;
- б) доукомплектования товара в соразмерный срок.

Если продавец не выполнил последнего требования, то покупатель вправе (п. 2 ст. 480 ГК РФ):

- а) потребовать замены некомплектного товара на комплектный;
- б) отказаться от исполнения договора и потребовать возврата уплаченной суммы.

В отличие от комплектности товаров **комплект товаров** – это определенный набор товаров.

Условие о комплекте товаров определяется самими сторонами договора по их желанию, поскольку никакими нормативными актами невозможно предусмотреть обязательных требований к составу комплекта. Основным требованием, предъявляемым к передаче комплекта, является одновременность вручения всех вещей, входящих в него (п. 2 ст. 479 ГК РФ). Обязательство считается исполненным с момента передачи всех товаров одновременно, если иное не вытекает из договора или существа обязательства.

В случае нарушения данной обязанности к продавцу применяются меры, предусмотренные при передаче им некомплектного товара (п. 3 ст. 480 ГК РФ); б) **установленного качества**.

Качество товара должно соответствовать договору купли-продажи (п. 1 ст. 469 ГК РФ). При отсутствии условия о качестве продавец обязан передать покупателю товар, пригодный для целей, для которых товар такого рода обычно используется (п. 2 ст. 469 ГК РФ). Если продавец был поставлен в известность о конкретных целях приобретения товара, товар должен быть пригоден для использования в соответствии с этими целями.

Качество товара может быть определено образцом и (или) описанием. Обязательные требования к качеству могут быть предусмотрены в установленном законом порядке. Так, продавцы-предприниматели в своей деятельности связаны необходимостью соблюдения обязательных требований к качеству товаров (п. 4 ст. 469 ГК РФ). В Российской Федерации такие требования содержатся в различных стандартах: государственных (ГОСТ), отраслевых (ОСТ), стандартах предприятий (СТП) и др.

Стандарты Российской Федерации содержат **нормы двух видов**: обязательные и рекомендательные. К числу обязательных относятся требования по безопасности товаров для окружающей среды, жизни, здоровья и имущества, по обеспечению совместимости и взаимозаменяемости товаров, единства методов их контроля и маркировки. Эти положения должны соблюдаться всеми субъектами хозяйственной деятельности. По соглашению сторон могут быть установлены повышенные требования к качеству по сравнению с обязательными требованиями. Условия стандартов, касающиеся основных потребительских (эксплуатационных) характеристик товаров и методов их контроля, правил оформления технической документации на товары, а также ряд других общих правил обеспечения качества носят рекомендательный характер. Их соблюдение зависит от соответствующего соглашения сторон договора¹⁰. Гарантия качества товара может быть законной и договорной. По законной гарантии товар должен быть в пределах разумного срока пригоден для целей, для которых товары такого рода обычно используются. Качество определяется на момент передачи товара, если иной момент не определен договором. При договорной гарантии продавец предоставляет гарантию качества товара в течение определенного времени, установленного договором.

Гарантийный срок – это срок, в течение которого продавец гарантирует пригодность использования товара для целей, установленных договором, или целей, для которых товары такого рода обычно используются.

Гарантийные сроки могут устанавливаться как соглашением сторон договора (а также самим изготовителем товара), так и обязательными для них требованиями нормативных

¹⁰ Комментарий к ГК РФ, части второй (постатейный) / Под ред. О. Н. Садикова. М., 1996. С. 22.

актов (в первую очередь ГОСТов). В последнем случае гарантийные сроки носят императивный характер и могут быть изменены договором купли-продажи лишь в сторону их увеличения. Если же гарантийный срок на товар не установлен, то товар должен быть пригодным для целей, для которых товары такого рода обычно используются, в пределах разумного срока (п. 1 ст. 470 ГК РФ). Этот срок, однако, не может превышать 2 лет со дня передачи товара покупателю (п. 2 ст. 477 ГК РФ). Гарантия распространяется на все составляющие части товара, если иное не предусмотрено договором (п. 3 ст. 470 ГК РФ). Гарантийный срок начинает течь с момента передачи товара. Если покупатель не может использовать товар по обстоятельствам, зависящим от продавца, то гарантийный срок начинает течь с момента их устранения. Гарантийный срок может быть продлен, если товар не мог использоваться из-за обнаруженных недостатков при условии извещения об этом продавца. Гарантийный срок на комплектующие изделия считается равным гарантийному сроку на основные изделия и начинает течь одновременно. На товар (комплектующие изделия), переданный взамен товара с недостатками, устанавливается гарантийный срок той же продолжительности, что и на замененный, если иное не предусмотрено договором. Продавец обязан передать покупателю товар с таким расчетом, чтобы он мог быть использован по назначению до истечения срока годности. **Срок годности** – это срок, по истечении которого товар считается непригодным для использования по назначению. Он устанавливается законом, иными правовыми актами, обязательными требованиями государственных стандартов или иными обязательными правилами. Срок годности исчисляется периодом времени со дня изготовления товара либо датой, до наступления которой товар пригоден для использования. Законом, иными правовыми актами или договором могут быть предусмотрены проверка качества товара и порядок проверки. Если порядок не установлен, то проверка производится в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями к проверке. Продавец должен предоставить доказательства проверки. Порядок, другие условия проверки должны быть одинаковыми для покупателя и продавца.

При передаче товара ненадлежащего качества (если недостатки не были оговорены продавцом) покупатель вправе потребовать от продавца:

- а) соразмерного уменьшения покупной цены;
- б) безвозмездного устранения недостатков в разумный срок;
- в) возмещения своих расходов по устранению недостатков.

При обнаружении существенных недостатков покупатель вправе либо:

- а) отказаться от исполнения договора и потребовать возврата уплаченной суммы;
- б) потребовать замены товара ненадлежащего качества.

К существенным относятся недостатки:

- а) неустранимые;
- б) которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени;
- в) выявляемые неоднократно;
- г) проявляемые после их устранения.

Основания ответственности зависят от наличия или отсутствия договорной гарантии. Если нет договорной гарантии, продавец отвечает за недостатки товара, если покупатель докажет, что недостатки возникли до передачи ему товара или по причинам, возникшим до этого момента. Если есть гарантия, продавец отвечает за недостатки, если не докажет (т. е. доказывает уже продавец), что недостатки возникли после передачи товара покупателю вследствие нарушения покупателем правил пользования товаром или его хранения, либо действий третьих лиц, либо непреодолимой силы. Сроки обнаружения недостатков товара зависят от наличия или отсутствия гарантийных сроков. При отсутствии гарантийного срока недостатки должны быть обнаружены в разумный срок, но в пределах 2 лет со дня передачи товара, если более длительный срок не установлен договором, при наличии гарантийного

срока либо срока годности – в течение этого срока. Если гарантийный срок менее 2 лет, а недостатки были обнаружены по истечении срока, но в пределах 2 лет, продавец несет ответственность, если покупатель докажет, что недостатки возникли до передачи товара или по причинам, возникшим до этого момента;

7) свободным от прав третьих лиц.

Продавец обязан передать покупателю товар свободным от прав на него третьих лиц, если только последний не согласился с существованием таких обременений (ст. 460 ГК РФ). Условие о передаче вещи, свободной от прав на нее третьих лиц, является обычным условием договора купли-продажи (ст. 460–462 ГК РФ). Положения этих статей носят императивный характер и не могут быть изменены соглашением сторон (п. 2 ст. 461 ГК РФ). Данное условие считается нарушенным, если продаваемый товар обременен правами третьих лиц (вещными или обязательственными) либо их притязаниями, которые впоследствии признаны правомерными. Наличие таких обременений, само по себе уже неприятное для покупателя, может привести даже к изъятию у него вещи в пользу третьих лиц по решению суда, т. е. к эвикции. Обременения могут существовать в отношении не только вещи, но и ее отдельных составных частей (комплектующих), принадлежностей, а также сопутствующих документов. Последствия указанных нарушений различаются в зависимости от характера обременения вещи. Покупатель вправе требовать расторжения договора купли-продажи либо соразмерного уменьшения цены товара, обремененного правами третьих лиц. Указанное требование подлежит удовлетворению, если только продавец не докажет, что покупатель сам знал или должен был знать о существовании этих прав. Когда же обременения товара заключаются не в наличии субъективных прав, а лишь в притязаниях (претензиях) третьих лиц, пока еще не признанных судом, требование покупателя удовлетворяется, если продавец не докажет, что к моменту передачи товара ему не было известно о таких притязаниях. В случае предъявления иска об изъятии товара продавец по требованию покупателя обязан вступить в дело на стороне последнего (в качестве третьего лица без самостоятельных требований). Уклонение от исполнения этой обязанности лишает продавца права доказывать неправильность ведения дела покупателем (ч. 3 ст. 462 ГК РФ).

Поэтому в случае проигрыша дела покупателем продавец останется безоружным перед лицом соответствующего регрессного иска. Если же покупатель не привлечет продавца к участию в деле, последний может освободиться от ответственности, если докажет, что, приняв участие в деле, он мог бы предотвратить изъятие проданного товара у покупателя. В случае изъятия товара третьим лицом у покупателя продавец обязан возместить ему причиненные убытки, если только не докажет, что покупатель знал или должен был знать о возможной эвикции (п. 1 ст. 461 ГК РФ); 8) **в таре и упаковке.**

По общему правилу продавец обязан передать покупателю товар в таре и (или) упаковке (п. 1 ст. 481 ГК РФ). Эта обязанность не распространяется на продажу товаров, которые по своему характеру не требуют затаривания или упаковки.

При нарушении данного требования покупатель вправе по своему выбору:

- а) потребовать от продавца затарить или упаковать товар;
- б) заменить ненадлежащую тару (упаковку);
- в) предъявить к нему требования, вытекающие из передачи товара ненадлежащего качества.

Упаковка и тара служат целям защиты товаров от воздействия окружающей среды (а иногда и защиты самой окружающей среды от вредных свойств товара) и облегчения их оборота (продажи, перевозки, хранения). Обязанность по затариванию или упаковке товара может устанавливаться как соглашением сторон договора купли-продажи, так и в силу обязательных предписаний законодательства. Конкретные способы упаковки (затаривания) товаров определяются либо нормативным актом, который предусматривает обязательность упа-

ковки (затаривания), либо самим договором купли-продажи. Если же они не установлены ни законом, ни договором, товар должен быть упакован (затарен) обычным для него способом, а если и таковой отсутствует, то способом, обеспечивающим сохранность товара (п. 2 ст. 481 ГК РФ).

Основу содержания обязательства из договора купли-продажи образуют встречные по отношению к обязанностям продавца по передаче товара **обязанности покупателя принять товар и оплатить его:**

1) покупатель обязан принять товар, если у него нет права требования замены товара или отказа от исполнения договора. При этом он должен совершить действия для обеспечения передачи товаров, если иное не предусмотрено законом или договором;

2) покупатель обязан оплатить товар по цене, предусмотренной в договоре, а если цену нельзя определить из условий договора, то по цене, определяемой в соответствии с п. 3 ст. 424 ГК РФ, т. е. по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные товары.

Если иное не предусмотрено законом или договором, покупатель обязан оплатить товар полностью непосредственно до или после передачи ему товара.

Договором могут быть предусмотрены:

1) **предварительная оплата товара.** При этом покупатель обязан оплатить товар полностью или частично в срок, предусмотренный договором, а если срок не установлен, то в соответствии с правилами ст. 314 ГК РФ;

2) **оплата товара, проданного в кредит.** Покупатель обязан оплатить товар через определенное время после передачи в срок, предусмотренный договором, а при отсутствии этого срока – в соответствии со ст. 314 ГК РФ. Договором может быть предусмотрена обязанность покупателя уплачивать проценты начиная со дня передачи товаров. Если договором не предусмотрено иное, то до оплаты товара он считается в залоге у продавца;

3) **оплата товара в рассрочку.** В этом случае в договоре наряду с другими существенными условиями указаны цена товара, порядок, сроки и размеры платежей. На такой договор распространяются правила о процентах и залоге при оплате товара, проданного в кредит.

2.4. Ответственность сторон

Ответственность продавца:

1) при отказе продавца передать товар покупатель вправе отказаться от исполнения договора. Если продавец отказался передать индивидуально-определенную вещь, покупатель вправе предъявить требование, предусмотренное ст. 398 ГК РФ (отобрание вещи, если она не передана третьему лицу). В случае, когда продавец не передает принадлежности или документы, покупатель вправе назначить разумный срок, по истечении которого может отказаться от товара, если иное не предусмотрено договором. Если договор признается заключенным с условием его исполнения к строго определенному сроку, то исполнять его до наступления или по истечении срока продавец может лишь с согласия покупателя;

2) неисполнение продавцом обязанности передать товар свободным от прав и притязаний третьих лиц дает покупателю право требовать уменьшения покупной цены либо расторжения договора, если не будет доказано, что покупатель знал или должен был знать об этих правах или притязаниях третьих лиц. При предъявлении третьим лицом иска к покупателю об изъятии товара последний обязан привлечь продавца к участию в деле, иначе продавец освобождается от ответственности, если докажет, что, приняв участие в деле, мог бы предотвратить изъятие товара. В том же случае, когда продавец был привлечен, но не принял участия в деле, он лишается права доказывать неправильность ведения дела покупателем. При отчуждении товара у покупателя третьими лицами (эвикция) продавец обязан возместить покупателю понесенные им убытки, если не докажет, что покупатель знал или должен был знать об основаниях изъятия; 3) при нарушении продавцом обязанности по передаче предварительно оплаченного товара покупатель вправе потребовать возврата переданной суммы. При этом на сумму начисляются проценты в соответствии со ст. 395 ГК РФ со дня, когда должен быть передан товар, если договором не предусмотрена обязанность продавца уплачивать проценты со дня получения суммы. Если продавец не передает товар, проданный в кредит (в том числе в рассрочку), применяются правила ст. 328 ГК РФ (т. е. покупатель вправе приостановить исполнение своего обязательства либо отказаться от исполнения и потребовать возмещения убытков, а если исполнение произведено – потребовать передачи товара).

Ответственность покупателя:

1) если покупатель в нарушение закона или договора не принимает или отказывается принять и оплатить товар, продавец вправе потребовать принятия товара и его оплаты или отказаться от исполнения договора;

2) при несвоевременной оплате переданного товара продавец вправе потребовать оплаты товара и уплаты процентов в соответствии со ст. 395 ГК РФ;

3) если покупатель не исполнил обязанности по предварительной оплате товара, то применяются правила, предусмотренные ст. 328 ГК РФ;

4) при неисполнении покупателем обязанности по оплате товара, проданного в кредит, продавец вправе потребовать возврата неоплаченного товара или оплаты переданного товара. Если выдвинуто последнее требование, то на просроченную сумму начисляются проценты в соответствии со ст. 395 ГК РФ – со дня, когда товар должен быть оплачен, если договором не предусмотрена обязанность уплачивать проценты со дня передачи товара продавцу. Данное правило применяется и при продаже товара в кредит с оплатой в рассрочку.

Тема 3

Договор поставки

3.1. Общие положения

Договор поставки – это договор, по которому поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок покупателю товары для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием (ст. 506 ГК РФ).

Договор поставки является **консенсуальным, возмездным, взаимным**. Сторонами договора являются поставщик и покупатель. На стороне поставщика выступают лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность, как коммерческие, так и некоммерческие организации или граждане-предприниматели. Покупателями в договоре поставки могут быть любые лица, кроме граждан, приобретающих товар для бытовых нужд. Государство также может выступать покупателем по договору поставки, что чаще всего оформляется государственным контрактом на поставку товаров для государственных нужд. Необходимость стабильности и долгосрочности связей в отношении поставщика и покупателя обусловили специфику правового регулирования этих отношений. **Предмет** договора поставки – товар, производимый или закупаемый поставщиком. Это всегда движимые вещи, обычно определяемые родовыми признаками (мера объема, веса; метражи). Предметом договора поставки могут быть любые не изъятые из оборота вещи.

В договоре поставки также определяются ассортимент товара, его комплектность; качество, тара и (или) упаковка; срок поставки; порядок поставки товара (кому отгружается товар, содержание отгрузочной разрядки и срок ее направления покупателем поставщику); вид транспорта, которым осуществляется доставка товаров; выборка товаров покупателем (получателем) в месте нахождения поставщика; цена, порядок и форма расчетов за поставляемые товары. К договору прилагаются: протокол согласования цены; график поставки товаров (декадный, суточный и пр.); отгрузочная разрядка (указание покупателя об отгрузке товара не ему, а непосредственно указанному им покупателю). Условие о **цене** применительно к договору поставки специально не регулируется, она не относится к существенным условиям этого договора. Цена договора обычно согласуется его сторонами. Цена на отдельные виды товаров (продукцию оборонного назначения или алкоголь) устанавливаются или регулируются государством. **Срок** является существенным условием договора поставки. Срок (или сроки) исполнения договора определяется его сторонами. Срок поставки может быть определен путем указания конкретной даты (конкретного дня или месяца, квартала) либо периодов поставки в течение срока действия договора. Сроки исполнения обязательства поставки можно считать обусловленными и тогда, когда в договоре отсутствуют конкретные сроки передачи товаров, но определен срок действия договора. В этом случае передача товара может быть осуществлена в разумный срок в пределах действия договора (ст. 314 ГК РФ) либо ежемесячно равными партиями (ст. 508 ГК РФ).

3.2. Заключение договора поставки

Форма и порядок заключения договора поставки урегулированы ГК РФ с учетом отмеченных особенностей этого обязательства. В большинстве случаев договор поставки заключается в письменной форме. Несоблюдение письменной формы договора поставки по общему правилу не влечет недействительности самого договора, порождая лишь неблагоприятные последствия. Поскольку договор поставки заключается между субъектами предпринимательской деятельности, как правило, на длительные сроки, ст. 507 ГК РФ определяется следующий **порядок урегулирования разногласий при заключении договора поставки**:

1) если при заключении договора поставки между сторонами возникли разногласия по отдельным его условиям, сторона, предложившая заключить договор и получившая от другой стороны предложение о согласовании этих условий, должна принять меры по согласованию соответствующих условий договора либо письменно уведомить другую сторону об отказе от его заключения;

2) для согласования соответствующих условий или для уведомления другой стороны об отказе от заключения договора ГК РФ установлен 30-дневный срок со дня получения предложения заключить договор поставки. При этом другой срок может быть установлен законом или согласован сторонами;

3) уклонение от согласования условий, несообщение об отказе заключить договор рассматриваются как основания для предъявления второй стороной требований о возмещении убытков, вызванных уклонением от согласования условий договора.

Тема 4

Государственный контракт на поставку товаров для государственных нужд

4.1. Общие положения

По государственному контракту на поставку товаров для государственных нужд поставщик (исполнитель) обязуется передать товары государственному заказчику либо по его указанию иному лицу, а государственный заказчик обязуется обеспечить оплату поставленных товаров (ст. 526 ГК РФ).

Государственным контрактом на поставку товаров для государственных нужд называется договор, заключенный на основе заказа одной стороны (государственного заказчика), принятого другой стороной (поставщиком), по которому поставщик обязуется передать товары, предназначенные для государственных нужд, государственному заказчику либо указанному им покупателю (получателю).

Государственные нужды – определяемые в установленном законом порядке потребности Российской Федерации или субъектов РФ, обеспечиваемые за счет средств бюджета и внебюджетных источников финансирования.

Федеральные государственные нужды – потребность Российской Федерации в продукции, необходимой для решения задач жизнеобеспечения, обороны и безопасности, а также для реализации федеральных и межгосударственных программ.

Поставка осуществляется в целях:

- 1) поддержания необходимого уровня обороноспособности и безопасности страны;
- 2) обеспечения экспортных поставок;
- 3) реализации целевых программ.

Общая характеристика государственных контрактов на поставку товаров для государственных нужд аналогична любым договорам купли-продажи: они являются **консенсуальными, возмездными и взаимными**.

Поставщиком и в государственном контракте, и в заключенном на его основе договоре поставки является одно и то же лицо – предприниматель. Другой стороной в государственном

контракте является **государственный заказчик**. Закон не называет его покупателем, так как во многих случаях товары передаются не самому заказчику, а указанному им лицу, которое и является собственно покупателем. Государственными заказчиками могут выступать утвержденные Правительством РФ федеральные органы исполнительной власти, федеральные казенные предприятия или государственные учреждения (абз. 2 п. 1 ст. 3 Федерального закона от 13 декабря 1994 г. № 60-ФЗ «О поставках продукции для федеральных государственных нужд» (в ред. от 22 августа 2004 г.) (далее – Федеральный закон № 60-ФЗ)).

Покупателем по договору поставки для государственных нужд может быть любое юридическое лицо, хотя чаще всего в этой роли выступают коммерческие организации.

Предмет государственного контракта или договора поставки товаров для государственных нужд – это любые товары, приобретаемые для использования в хозяйственных целях, в том числе для предпринимательской деятельности. Закупка по государственным контрактам товаров иностранного производства не допускается, кроме случаев, когда производство аналогичной продукции в России невозможно или экономически нецелесообразно.

Поставки товаров для государственных нужд производятся по **рыночным ценам** за исключением товаров, по которым сохранено государственное регулирование цен. Стороны государственного контракта определяют цены, как правило, в пределах, установленных государственным заказом, либо в соответствии с результатами конкурса на принятие заказа. Способы определения контрактных цен подробно урегулированы законодательством и обычно обусловлены спецификой поставляемого товара.

Цена договора поставки товаров для государственных нужд по общему правилу должна соответствовать цене, определенной государственным контрактом. **Срок** в договоре поставки для государственных нужд является существенным условием и обычно определяется соответствующим государственным контрактом, а периодичность поставок в пределах этого срока произвольно устанавливается самими сторонами договора.

4.2. Заключение договора

Форма и порядок заключения государственных контрактов и договоров поставки для государственных нужд обладают значительными особенностями.

Процедура поставки для государственных нужд состоит из нескольких этапов:

1) определение потребностей (нужд) государства в тех или иных товарах завершается выдачей государственного заказа на его поставку. Этот заказ обычно определяет номенклатуру товаров, примерные сроки и цены, а также другие условия поставок;

2) размещение государственного заказа может происходить как открытым способом (путем проведения открытых или закрытых торгов, конкурсов, аукционов), так и закрытым (путем непосредственного выбора конкретного поставщика).

В последнем случае поставщик, как правило, принимает заказ добровольно.

Однако для поставщиков, занимающих доминирующее положение на рынке соответствующих товаров (монополистов), принятие государственного заказа обязательно, если только это не влечет для поставщика убытков. В этом случае за необоснованное уклонение от принятия заказа (т. е. заключения государственного контракта) поставщик уплачивает государственному заказчику законную исключительную неустойку в – размере стоимости продукции, определенной в заказе (абз. 2 п. 2 ст. 5 Федерального закона № 60-ФЗ);

3) принятие государственного заказа поставщиком порождает обязанность заключить соответствующий государственный контракт, проект которого обычно разрабатывается государственным заказчиком.

Поставщик, получивший проект государственного контракта, обязан в 30-дневный срок подписать его и вернуть один экземпляр заказчику либо уведомить об отказе от заключения государственного контракта. Этот срок равен 20 дням, если государственный контракт заключается по результатам конкурса на размещение государственного заказа (п. 4 ст. 528 ГК РФ). В случае отказа от заключения государственного контракта государственный заказчик вправе понудить поставщика к заключению контракта через суд (п. 5 ст. 528 ГК РФ). При несогласии поставщика с отдельными условиями проекта государственного контракта он обязан в тот же 30-дневный срок подписать государственный контракт и, приложив к нему протокол разногласий, направить заказчику. В течение следующих 30 дней заказчик должен принять меры по урегулированию возникших разногласий и известить поставщика о принятии согласованных условий либо уведомить его об отказе от заключения государственного контракта. При отклонении протокола разногласий (или истечении срока на его согласование) заинтересованная сторона может обратиться в суд для разрешения соответствующего преддоговорного спора (абз. 2 п. 3 ст. 528 ГК РФ).

Такой же порядок согласования разногласий применяется и в том случае, когда проект государственного контракта подготавливает поставщик, а не заказчик;

4) заключенный государственный контракт может предусматривать поставку товаров как непосредственно государственному заказчику или указанному им получателю – по отгрузочной разрядке, так и покупателю, которого он укажет. В последнем случае государственный заказчик в 30-дневный срок со дня подписания государственного контракта направляет поставщику и выбранному покупателю извещения о прикреплении покупателя к поставщику;

5) извещение о прикреплении является основанием для заключения договора поставки товаров для государственных нужд. По общему правилу обязанность заключения договора поставки лежит только на поставщике (она вытекает из заключенного им государственного контракта), тогда как покупатель вправе отказаться от заключения договора или потребовать

уменьшения количества поставляемых товаров против указанного в извещении о прикреплении (п. 1 ст. 530 ГК РФ);

б) при отказе покупателя (полном или частичном) от договора поставщик должен незамедлительно уведомить об этом государственного заказчика и вправе требовать от него прикреплении к другому покупателю.

В этом случае государственный заказчик в 30-дневный срок обязан либо выдать извещение о прикреплении к поставщику другого покупателя, либо принять обязанности покупателя на себя.

В результате этих действий происходит либо заключение договора поставки товаров для государственных нужд, либо непосредственная поставка товаров на основании государственного контракта.

Государственный контракт и договор поставки для государственных нужд, равно как и государственный заказ и извещение о прикреплении, должны оформляться в **письменной форме**.

Тема 5

Договор контрактации

5.1. Общие положения

Договор контрактации – это договор, по которому производитель сельскохозяйственной продукции (продавец) обязуется передать произведенную им продукцию заготовителю (контрактанту), а последний обязуется принять и оплатить ее (ст. 535 ГК РФ).

Договор контрактации опосредует отношения по заготовке сельскохозяйственных продуктов и сырья, составляющих основу благосостояния любого общества. Специфика сельскохозяйственного производства – сильная зависимость от погодных условий, высокий удельный вес других случайных факторов, влияющих на результат (болезни и вредители растений и т. д.), – делает производителя сельскохозяйственной продукции экономически более слабой стороной договора. Поэтому основная направленность юридического нормирования отношений по контрактации – это повышение уровня правовой защиты производителя-продавца с целью уравнивания его экономических возможностей с возможностями покупателя. С одной стороны, договор контрактации – вид договора купли-продажи, с другой – разновидность договора поставки, в свою очередь являющегося видом договора купли-продажи¹¹. С учетом общепринятого соотношения общих и специальных правил стороны при заключении и исполнении договора контрактации сначала применяют правила параграфа 5 гл. 30 ГК РФ, затем правила параграфа 3 гл. 30 ГК РФ, а при отсутствии таковых – общие положения о договоре купли-продажи, предусмотренные параграфом 1 гл. 30 ГК РФ.

Договор контрактации является **возмездным, консенсуальным и взаимным**. **Сторонами** договора являются производитель сельскохозяйственной продукции и ее заготовитель. Производителем может быть юридическое лицо (коммерческая организация), выращивающее (производящее) сельскохозяйственную продукцию, либо гражданин, занимающийся этим видом предпринимательской деятельности, в том числе глава крестьянского (фермерского) хозяйства (ст. 23 ГК РФ). Заготовителем также является предприниматель (коммерческая организация или индивидуальный предприниматель), закупающий сельскохозяйственную продукцию для последующей продажи либо последующей переработки. В первом случае это лицо, занимающееся профессиональной заготовкой (покупкой, закупкой) сельскохозяйственной продукции, во втором – промышленная организация и индивидуальный предприниматель. Из определения сторон договора вытекает и цель покупки (контракта-ции) – использование сельскохозяйственной продукции в предпринимательской деятельности или использование такой продукции не для личного, семейного, домашнего потребления. Как и договор поставки, договор контрактации можно назвать предпринимательским.

¹¹ Комментарий к ГК РФ, части второй (постатейный) / Под ред. О. Н. Садикова. М., 1996. С. 110.

5.2. Предмет договора

Предметом договора контрактации может быть любая продукция сельскохозяйственного производства (растениеводства, животноводства, звероводства, в том числе пушного, и т. д.).

Отличие договора контрактации от договора поставки и иных видов договора купли-продажи заключается в особенностях контрактируемого товара и тем самым в сущности самой контрактации. Такие особенности заключаются в следующем: во-первых, это будущие товары, которые еще подлежат выращиванию (зерно, овощи и др.) или производству в условиях сельского хозяйства (живой скот, птица и др.); во-вторых, выращивание связано с различными стадиями сельскохозяйственного производства (обработкой почвы, посевом, уборкой) и его условиями, иногда не зависящими от воли производителя (засуха, непредвиденные размеры половодья и т. д.). Из этих особенностей вытекает то обстоятельство, что момент заключения договора и его исполнение не только не совпадают, но и значительно отдалены во времени. Количество подлежащей передаче сельскохозяйственной продукции не всегда может быть выражено точной цифрой, а ассортимент выращиваемых товаров, как правило, должен определяться заготовителем еще до посева.

Цена не является существенным условием договора контрактации. Ее определение производится по общим правилам, предусмотренным для купли-продажи. **Срок** договора контрактации относится к числу его существенных условий. Договор контрактации, как правило, заключается в **письменной форме**. Аналогично поставке регулируется **порядок его заключения**, в том числе вопросы разрешения разногласий при заключении договора (ст. 507 ГК РФ).

Тема 6

Договор энергоснабжения

6.1. Общие положения

Договор энергоснабжения – это договор, по которому одна сторона (энергоснабжающая организация) обязуется подавать энергию (или энергоносители) через присоединенную сеть другой стороне (абоненту), которая обязуется оплачивать ее, а также обеспечивать установленный режим и безопасность потребления энергии (или энергоносителей) (п. 1 ст. 539 ГК РФ).

Договор энергоснабжения является одной из разновидностей договора купли-продажи. Выделение договора энергоснабжения в качестве самостоятельного вида договора купли-продажи обусловлено особым объектом данного договора – энергией и способом ее передачи – через присоединенную сеть. Энергия представляет собой определенное свойство материи – способность производить полезную работу, создавать условия для предпринимательской и любой иной деятельности¹². Специфические свойства энергии (непрерывность процесса производства, передачи и потребления, невозможность накапливать ее в значительных объемах, необходимость в специальных приборах для ее обнаружения в сети и др.) позволяют рассматривать энергию как особый товар, к которому в качестве объекта права собственности ограничивается применение правомочий владения и распоряжения.

Договор энергоснабжения **консенсуальный, возмездный, двухсторонне обязывающий**.

Стороны договора энергоснабжения – энергоснабжающая организация и абонент (потребитель). В качестве энергоснабжающей организации выступает юридическое лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность. Абонентом может быть любое лицо. Понятие энергоснабжающей организации в ГК РФ отсутствует. В Федеральном законе от 14 апреля 1995 г. № 41-ФЗ «О государственном регулировании тарифов на электрическую и тепловую энергию в Российской Федерации» (в ред. от 30 декабря 2004 г.) энергоснабжающая организация определяется как коммерческая организация независимо от организационно-правовой формы, осуществляющая продажу потребителям произведенной или купленной электрической и (или) тепловой энергии. Договор энергоснабжения, следовательно, вправе заключать как производитель энергии, так и посредническая организация.

При этом необходимо учесть, что деятельность по эксплуатации электрических и тепловых сетей, за исключением случаев, если указанная деятельность осуществляется для обеспечения собственных нужд юридического лица, подлежит лицензированию. Энергоснабжающие организации, осуществляющие услуги по передаче электрической и тепловой энергии, в соответствии с Федеральным законом от 17 августа 1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях» (в ред. от 29 июня 2004 г.) относятся к субъектам естественных монополий и в силу своего статуса не вправе отказываться от заключения договоров с потребителями. Обязанность заключения энергоснабжающими организациями договора энергоснабжения вытекает и из отнесения данного договора к публичным договорам (п. 1 ст. 426 ГК РФ). Абонентом по договору может выступать как гражданин, так и любое юридическое лицо, которые используют энергию. Особенности энергии являются основанием для возложения на абонента ряда обязанностей, не присущих покупателям по дру-

¹² Корнеев С. М. Юридическая природа договора энергоснабжения // Закон. 1995. № 7. С. 118.

гим видам договора купли-продажи: обязанность соблюдать предусмотренный договором режим потребления энергии, обеспечивать безопасность находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования.

Предмет договора энергоснабжения – энергия, подаваемая через присоединенную сеть. В силу прямого указания п. 2 ст. 548 ГК РФ предметом этого договора могут быть также и другие товары: нефть, нефтепродукты, вода, причем этот перечень является открытым. Если передача и использование продуктов получателем возможны только с помощью специальной присоединенной сети, их оборот будет осуществляться в форме договора энергоснабжения.

Цена договора в большинстве случаев определяется не самими сторонами, а утвержденными государством тарифами. Они различаются в зависимости от субъектного состава договора и периодически индексируются с учетом темпов инфляции.

Договор энергоснабжения по общему правилу считается заключенным **на неопределенный срок** (п. 2 ст. 540 ГК РФ). Однако договоры с участием юридических лиц обычно содержат условие о сроке, продолжительность которого определяется самими сторонами. Пункты 2 и 3 ст. 540 ГК РФ устанавливают специальные правила о сроках, направленные на обеспечение бесперебойного снабжения потребителей энергией. Так, договор, заключенный на срок, считается продленным на тот же срок, если до его окончания ни одна из сторон не заявит об обратном. Если же стороной внесено предложение о заключении нового договора, то прежнее соглашение продолжает действовать вплоть до замены его новым.

6.2. Заключение договора

Форма и порядок заключения договора различаются в зависимости от личности абонента и целей использования товара. Так, договор на энергоснабжение юридических лиц или граждан-предпринимателей всегда заключается в письменной форме. Если же абонентом выступает гражданин, использующий энергию для бытового потребления, договор считается заключенным с момента первого фактического подключения абонента к присоединенной сети в установленном порядке (п. 1 ст. 540 ГК РФ). Это правило имеет двойное значение. Во-первых, договор энергоснабжения гражданина может заключаться путем совершения конклюдентных действий – подключения к сети (без облечения в письменную форму). Во-вторых, такой договор, совершенный в письменной форме, вступит в силу лишь с момента фактического подключения к сети.

Обязанность энергоснабжающей организации заключается в подаче энергии абоненту. Если абонентом является гражданин, использующий энергию для бытовых целей, на энергоснабжающую организацию возлагаются дополнительные обязанности. В этих случаях энергоснабжающая организация должна обеспечивать безопасность энергетических сетей и приборов учета потребления энергии (п. 2 ст. 543 ГК РФ), а также несет другие обязанности.

В обязанности абонента входят:

- 1) обеспечение безопасности потребления энергии;
- 2) соблюдение установленного режима потребления;
- 3) оплата принятой энергии;
- 4) информирование энергоснабжающей организации о нарушениях, возникающих при пользовании энергией.

Условиями заключения договора энергоснабжения является наличие у абонента отвечающего установленным техническим требованиям энергопринимающего устройства, присоединенного к сетям энергоснабжающей организации, и другого необходимого оборудования, а также обеспечение учета потребления энергии. В отсутствие этих условий договор энергоснабжения не может быть заключен.

Тема 7

Договор продажи недвижимости

7.1. Общие положения

Договор продажи недвижимости – это договор, по которому продавец обязуется передать в собственность покупателя недвижимое имущество, а покупатель обязуется принять это имущество по передаточному акту и уплатить за него определенную сторонами денежную сумму. Договор продажи недвижимости является **консенсуальным, возмездным и взаимным**.

Сторонами договора являются продавец и покупатель. В качестве продавца выступает, как правило, собственник недвижимости. Благодаря обязательной государственной регистрации права собственности на недвижимость правомочия собственника подтверждаются свидетельством, выданным государственным регистрирующим органом. Если в качестве продавца выступает государственное или муниципальное унитарное предприятие, обладающее правом хозяйственного ведения, казенное предприятие, обладающее правом оперативного управления, оно не вправе продавать недвижимое имущество без согласия собственника (п. 2 ст. 295, п. 1 ст. 297 ГК РФ). Учреждения же могут отчуждать только то недвижимое имущество, которое приобретено за счет доходов от разрешенной уставом деятельности и учтено на отдельном балансе (п. 2 ст. 298 ГК РФ). Проданное государственными или муниципальными предприятиями, а также учреждениями недвижимое имущество выбывает одновременно как из сферы хозяйственного ведения (оперативного управления), так и из государственной (муниципальной) собственности или частной собственности, если учредителем учреждения является частный собственник. То же самое происходит, если эти субъекты выступают в качестве покупателя, т. е. одновременно происходит и смена собственника, и возникновение права хозяйственного ведения (права оперативного управления). Соответственно государственной регистрации подлежит одновременно и переход права собственности, и возникновение иных вещных прав (хозяйственного ведения, оперативного управления). **Предметом** рассматриваемого договора является недвижимое имущество. Именно предмет договора является тем отличительным признаком, который позволил выделить этот вид договора купли-продажи. В соответствии с п. 1 ст. 130 ГК РФ к **недвижимым вещам** отнесены земельные участки, участки недр, обособленные водные объекты и все, что прочно связано с землей, т. е. объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе леса, многолетние насаждения, здания, сооружения. К недвижимым вещам относятся также подлежащие государственной регистрации воздушные и морские суда, суда внутреннего плавания, космические объекты. К недвижимым вещам законом может быть отнесено и иное имущество. Законодатель предъявляет **особые требования к степени детализации предмета договора**.

Из содержания ст. 554 ГК РФ следует, что в договоре должны быть данные, позволяющие определенно установить, какое недвижимое имущество подлежит передаче покупателю по договору, в том числе сведения о расположении недвижимости на соответствующем земельном участке либо в составе другого недвижимого имущества. При отсутствии в договоре требуемой законом детализации предмета договора условие о предмете считается несогласованным, а договор незаключенным. **Цена** является существенным условием договора купли-продажи недвижимости, при ее отсутствии договор считается незаключенным. Особенность определения цены при продаже недвижимого имущества, находящегося

на земельном участке, состоит в том, что согласованная в договоре продажная цена включает цену передаваемой с этим недвижимым имуществом соответствующей части земельного участка или права на нее. Эта норма диспозитивная, иные правила могут быть установлены законом или договором.

7.2. Заключение договора

Договор продажи недвижимости в соответствии со ст. 550 ГК РФ заключается в **письменной форме** путем составления одного документа, подписанного сторонами. Соблюдение нотариальной формы не требуется. Это связано с тем, что в ст. 131 ГК РФ ввел обязательную государственную регистрацию перехода права собственности на недвижимость, что уже означает достаточный государственный контроль за законностью сделки. Порядок государственной регистрации сделок купли-продажи недвижимости и прав на нее установлен Федеральным законом от 21 июля 1997 г. № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним» (в ред. от 30 декабря 2004 г.) (далее – Федеральный закон № 122-ФЗ). Статьей 551 ГК РФ предусмотрена государственная регистрация перехода права собственности на недвижимость.

Тема 8

Договор продажи предприятия

8.1. Общие положения

Договор продажи предприятия – это договор, по которому продавец обязуется передать в собственность покупателя предприятие в целом как имущественный комплекс, за исключением прав и обязанностей, которые продавец не вправе передавать другим лицам (п. 1 ст. 559 ГК РФ).

Договор продажи предприятия является разновидностью договора купли-продажи недвижимости. Понятие «**предприятие**» используется ГК РФ в двух значениях: как субъект права (например, государственные и муниципальные унитарные предприятия) и как объект права. В последнем смысле предприятие понимается как особый вид имущества, обладающий **специфическими свойствами**.

Во-первых, предприятие – это имущество, предназначенное для ведения предпринимательской деятельности. Поэтому обычно оно принадлежит предпринимателю: индивидуальному или коллективному.

Во-вторых, предприятие – это имущество, обособленное от других имуществ, в том числе принадлежащих тому же предпринимателю.

В-третьих, предприятие – это единый имущественный комплекс, представляющий собой не просто совокупность разрозненных предметов, а одну непотребляемую, сложную (совокупную) вещь. Наконец, **предприятие** – это вещь недвижимая. Сделки, предметом которых оно является, подчиняются особым требованиям.

Предприятие можно определить как принадлежащий предпринимателю единый и обособленный имущественный комплекс, признаваемый недвижимостью и используемый для ведения предпринимательской деятельности.

Договор продажи предприятия является **консенсуальным, возмездным, взаимным**.

Сторонами договора продажи предприятия являются обычно предприниматели: граждане или коммерческие организации. При продаже государственных или муниципальных предприятий в ходе приватизации продавцами выступают Российская Федерация или субъекты РФ в лице соответственно Российского фонда федерального имущества или специализированного учреждения, созданного субъектом РФ.

Предмет договора продажи предприятия является его существенным условием. Аналогично ст. 554 ГК РФ законодатель установил повышенные требования к определению предмета этого договора: в нем обязательно должен определяться состав продаваемого предприятия, который определяется на основе его полной инвентаризации. Способы проведения инвентаризации определяются Приказом Минфина РФ от 13 июня 1995 г. № 49 «Об утверждении методических указаний по инвентаризации имущества и финансовых обязательств»¹³.

Существенным условием договора продажи предприятия является его **цена**, т. е. стоимость предприятия, которая определяется соглашением сторон. Пункт 2 ст. 561 ГК РФ говорит о необходимости до подписания договора подготовить ряд документов, непосредственно влияющих на определение цены. Документы, предусмотренные ст. 561 ГК РФ, служат вспомогательным средством определения цены и не имеют для сторон обязательного значения.

¹³ Экономика и жизнь. 1995. № 29.

Предприятие может продаваться по одной из известных видов цен. По балансовой стоимости, т. е. стоимости предприятия, подтвержденной бухгалтерскими документами, продаются, как правило, неконкурентоспособные предприятия, дающие прибыль не выше среднеотраслевой. По «доходам» продаются высокодоходные, престижные предприятия, имеющие выгодное место нахождения, при этом балансовая цена существенно корректируется в сторону повышения будущими доходами предприятия. Аукционная цена определяется в результате и по правилам проведения соответствующей процедуры.

8.2. Заключение договора

Срок договора продажи предприятия законодательством специально не нормируется и устанавливается соглашением сторон.

Форма договора продажи предприятия определяется аналогично правилам продажи недвижимости. Договор должен заключаться в письменной форме путем составления одного документа (п. 1 ст. 560 ГК РФ). Кроме того, к договору обязательно прилагаются: акт инвентаризации, бухгалтерский баланс, заключение независимого аудитора о составе и стоимости предприятия, а также перечень всех долгов, включаемых в состав предприятия, с указанием кредиторов, характера, размера и сроков обязательств (п. 2 ст. 561 ГК РФ).

Несоблюдение этих формальных требований влечет недействительность договора.

Однако представление указанных документов нельзя считать существенным условием договора: ведь форма сделки не относится к числу ее условий.

Так же как и договор продажи жилых помещений, договор продажи предприятия подлежит государственной регистрации и вступает в силу с момента ее совершения (п. 3 ст. 560 ГК РФ).

Тема 9 Договор мены

9.1. Общие положения

Договор мены – это договор, по которому стороны взаимно обязуются передать друг другу имущество в собственность (ст. 567 ГК РФ).

Исторически мена предшествует купле-продаже. Ее расцвет приходится на период, когда деньги – всеобщий эквивалент – еще не были известны человеку. В архаических обществах мена представляла собой основную форму перемещения материальных благ. С появлением денежного обращения и, как следствие, купли-продажи значение мены в экономической жизни стало неуклонно снижаться.

Во внутригосударственном гражданском обороте договор мены имеет ограниченное применение, но широко распространен в международной торговле (бартер). Вероятно, главная причина существования бартера – это экономия времени и средств в тех случаях, когда намерения сторон продать один товар и купить другой совпадают.

Мена начинает активно использоваться предпринимателями при наступлении очередных банковских или бюджетных кризисов, ведь договор мены позволяет избежать безналичных расчетов.

Правовое регулирование мены в значительной степени опирается на нормы о купле-продаже. Хотя с экономической точки зрения купля-продажа является частным случаем обмена товара на товар (деньги), в правовом аспекте сам договор мены сконструирован по модели договора купли-продажи¹⁴. При этом каждая из сторон признается продавцом товара, который она обязуется передать, и покупателем товара, который она обязуется принять (п. 2 ст. 567 ГК РФ).

Договор мены является **консенсуальным, возмездным и взаимным**.

Его отличие от купли-продажи на первый взгляд очевидно: ведь обычно в качестве «покупной цены» здесь выступает товар, а не деньги. По общему правилу обмениваемые товары предполагаются равноценными (п. 1 ст. 568 ГК РФ). Если же стороны признают, что стоимости обмениваемых товаров не равны, передача менее ценного товара должна сопровождаться уплатой разницы в ценах (компенсации). Такой платеж производится непосредственно до или после передачи соответствующего товара (п. 2 ст. 568 ГК РФ). Таким образом, по договору произойдет обмен товара, с одной стороны, на товар плюс деньги – с другой (п. 2 ст. 568 ГК РФ).

Сторонами договора мены могут выступать любые субъекты гражданского права.

Ограничения на участие в договоре мены, существующие для граждан и юридических лиц, в целом аналогичны ограничениям на их участие в договоре купле-продаже. При этом договор мены может носить как потребительский, общегражданский характер (между гражданами, а также некоммерческими организациями), так и коммерческий (между предпринимателями) в зависимости от назначения предмета договора.

Сторонами договора мены могут выступать только лица, обладающие правом собственности или другим вещным правом, предполагающим возможность распоряжения соответствующим имуществом.

¹⁴ Пашкус Ю. В. Деньги: прошлое и современность. Л., 1990. С. 8–13.

Условие о предмете – это единственное существенное условие договора мены. Возможна мена любых не изъятых из оборота вещей, в том числе будущих. Субъективные гражданские обязанности, а также личные неимущественные блага не могут выступать предметом мены.

Цена договора мены – это стоимость каждого из встречных предоставлений.

Указание цены договора мены в денежных единицах необязательно. Ведь ценой товара в этом договоре является другой товар, передаваемый взамен.

Поэтому, определив предмет договора (наименование и количество обмениваемых товаров), стороны тем самым определяют и его цену (в натуральном выражении).

Срок договора мены определяется самими сторонами.

Договоры мены, исполняемые в момент совершения, а также сделки между гражданами на сумму менее 10 МРОТ могут заключаться в **устной форме**. Все остальные договоры мены должны облекаться в **письменную форму** (ст. 159–161 ГК РФ). Порядок заключения договоров мены определяется по общим правилам, аналогичным нормам о купле-продаже.

9.2. Обязанности участников договора

Основной обязанностью участников договора мены является передача товара в собственность контрагенту. При этом каждая из сторон самостоятельно несет расходы по передаче и принятию соответствующего товара (п. 1 ст. 568 ГК РФ).

Все условия о количестве, качестве, ассортименте, комплектности и упаковке (гаре) обмениваемых товаров регулируются соответствующими нормами гл. 30 ГК РФ в силу прямого указания п. 2 ст. 567 ГК РФ. Аналогично определяются и последствия нарушения сторонами этих условий.

По общему правилу передача обмениваемых товаров должна производиться одновременно. Если же сроки передачи товаров по условиям договора не совпадают, стороны должны руководствоваться общими нормами о встречном исполнении обязательств (ст. 328 ГК РФ).

Переход права собственности на обмениваемый товар приурочен к моменту исполнения обеими сторонами лежащих на них обязанностей, т. е. фактически к моменту исполнения договора. Таким образом, право собственности у обоих приобретателей (покупателей) возникает одновременно после того, как произведена последняя по времени передача товара. Стороны своим соглашением могут это правило изменить (ст. 570 ГК РФ).

Достаточно сложен вопрос о моменте перехода рисков случайной гибели или повреждения обмениваемых товаров. С одной стороны, ст. 211 ГК РФ связывает несение риска случайной гибели вещи с наличием права собственности на эту вещь, если иное не предусмотрено законом или договором. С другой стороны, ст. 459 ГК РФ приурочивает переход риска к моменту исполнения обязанности по передаче товара. Но эта статья может применяться к договору мены, только если это не противоречит существу мены (п. 2 ст. 567 ГК РФ).

Если между вручением обмениваемых товаров имеется разрыв во времени, одна из сторон лишается владения вещью (передав ее другой стороне), но сохраняет при этом право собственности на нее (которое не переходит к приобретателю в силу общего правила ст. 570 ГК РФ).

В этой ситуации возложение риска случайной гибели вещи на ее собственника поставило бы его в затруднительное положение, ведь он уже не может реально влиять на сохранность вещи. Таким образом, риск случайной гибели или повреждения вещи может переходить на покупателя по договору мены до момента возникновения у него права собственности на соответствующий товар. В известном смысле это должно стимулировать его к скорейшей передаче встречной вещи, своего товара.

Обязанность передать товар свободным от прав третьих лиц вытекает из ст. 571 ГК РФ. Ее содержание определяется соответствующими статьями гл. 30 ГК РФ (ст. 461–462 ГК РФ). Эвикция товара, являющегося предметом мены, дает потерпевшей стороне право требовать возврата переданного ею в обмен товара, а также возмещения убытков.

Обязанность стороны договора информировать контрагента о нарушении последним условий договора мены не предусмотрена гл. 31 ГК РФ. Однако такая обязанность существует и регулируется аналогично правилам ст. 483 ГК РФ.

Тема 10

Договор дарения

10.1. Общие положения

Договор дарения – это договор, по которому одна сторона (даритель) безвозмездно передает или обязуется передать определенное имущество другой стороне (одаряемому) либо освобождает или обязуется освободить ее от имущественной обязанности (ст. 572 ГК РФ). Кроме вещей, объектом договора могут быть имущественные права. Договором дарения также названо освобождение от имущественной обязанности и обещание освободить от такой обязанности другую сторону – как в отношении самого дарителя, так и в отношении третьего лица (ст. 576 ГК РФ).

Договор дарения является **реальным**, но может быть и **консенсуальным**.

Таким образом, момент заключения договора может не совпадать с переходом права собственности. Тогда он вызывает обязательственное правоотношение, содержанием которого является обязанность дарителя в будущем обогатить одаряемого за счет уменьшения своего имущества.

Дарение всегда является договором, т. е. **двухсторонней сделкой**, основанной на взаимном соглашении. Оно предполагает согласие одаряемого принять предложенное ему имущественное право. Этим признаком дарение отличается от прощения долга, которое относится к односторонним сделкам (ст. 415 ГК РФ).

Характерным для договора дарения является его **безвозмездность**. Побудительные причины (чувство благодарности к одаряемому или иные личные побуждения) не имеют значения. Не исключает безвозмездности возложение на одаряемого определенных обязательств, связанных с использованием вещи.

Иногда дарение бывает целевым, например при выделении приданого невесте. При встречных обязательствах одаряемого в отношении дарителя – передать вещь, оказать услугу – договор не признается дарением, а будет определяться нормами, относящимися к договору мены, бытовому подряду или другому, в зависимости от условий договора.

ГК РФ не признает возможности дарения на случай смерти (п. 3 ст. 572 ГК РФ). Распоряжение о передаче имущества после своей смерти оформляется завещанием, от которого дарение отличается тем, что имущество передается при жизни дарителя, а значит, имущество дарителя уменьшается, тогда как завещание не отражается на его имущественных правах. Кроме того, завещание может быть отменено и изменено в любое время, а дарение, как правило, безвозвратно (ст. 578 ГК РФ). Дарение является договором, а завещание – односторонней сделкой. Однако если дарение совершается с целью лишить наследников их законного права на обязательную долю наследства или без цели передать право собственности на имущество, то как ко всякой мнимой или притворной сделке к договору дарения применяются нормы ст. 170 ГК РФ.

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на ЛитРес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.