# Оглавление

Введение 5

1. Общие положения о купле-продаже 8

1.1 Предмет и формы договора купли-продажи 8

1.2 Содержание договора купли-продажи 12

2. Особенности договоров розничной купли-продажи 16

2.1 Элементы договора розничной купли-продажи 16

2.2 Виды договоров розничной купли-продажи 31

3. Осуществление защиты по договору купли-продажи 35

3.1 Последствия передачи некомплектного товара 35

3.2 Последствия передачи товара ненадлежащего качества 38

Заключение 46

Библиографический список 49

Приложение 1. Договор купли-продажи (общий вариант)

Приложение 2. Договор купли-продажи оптовой партии товаров

Приложение 3. Договор купли-продажи жилого помещения (квартиры)
 между физическими лицами

# Введение

Купля-продажа – один из важнейших институтов гражданского права. Известная нам история правового регулирования этого договора насчитывает почти четыре тысячи лет. В процессе многовекового развития правовых систем происходил своеобразный естественный отбор норм о купле-продаже. Случайные, неудачные положения со временем отсеиваются , уступая место более обоснованным и качественным, повышая уровень юридической техники. Правовые нормы, первоначально регулировавшие только куплю-продажу, постепенно приобрели характер общих, исходных положений для других гражданско-правовых сделок. Благодаря этому институт купли-продажи оказал огромное влияние на формирование договорного права всех правовых систем: в историческом аспекте из него выросла практически вся общая часть обязательственного права. В свою очередь, общие положения договорного права почти целиком распространили свое действие на отношения по купле-продаже.

На сегодня, договор купли-продажи – это основной вид гражданско-правовых обязательств, применяемых в имущественном обороте. Перемещение материальных благ в товарной форме, составляющее основу любого обязательства, в договоре купли-продажи выступает в наиболее чистом виде, является его непосредственным содержанием.

Особое значение этого института в современном праве обусловлено большой гибкостью, широтой сферы его применения, ведь по существу купля-продажа – наиболее универсальная форма товарно-денежного обмена.

Основу российского законодательства о купле-продаже составляет глава 30 Гражданского кодекса Российской Федерации. Ее отличает достаточно высокий уровень юридической техники, удачное сочетание традиционных положений и новых норм, отсутствующих в прежнем Гражданском кодексе. Правовое регулирование договора стало более полным и детальным, в результате чего резко уменьшилась необходимость в многочисленных подзаконных актах.

Гражданский кодекс Российской Федерации учитывает тенденцию расширения сферы действия института купли-продажи, который уже в настоящее время охватывает отношения, связанные с поставками товаров, контрактацией сельскохозяйственной продукции, со снабжением энергетическими и иными ресурсами.

Вместе с тем, исходя из традиций российского законодательства и правоприменительной практики, по моему мнению является целесообразным сохранение таких ранее самостоятельных договорных форм, как договоры поставки, контрактации, энергоснабжения и т. д. Тем более что на протяжении многих лет с их помощью успешно осуществлялось регулирование специфических отношений в имущественном обороте. И даже в настоящих условиях, когда планово-регулирующие механизмы сведены к минимуму, указанные отношения в известном смысле сохраняют особые, только им присущие черты.

Наряду с Гражданским кодексом Российской Федерации значительную роль в регулировании отношений купли-продажи играют специальные законы, а также подзаконные нормативные акты: указы Президента Российской Федерации, постановления Правительства Российской Федерации, акты отдельных федеральных органов исполнительной власти. Некоторые из них имеют общее значение для всех или многих разновидностей купли-продажи, другие распространяются лишь на ее отдельные виды.

В научной и учебной литературе уделяется значительное внимание как к договорам в целом, так и к договору купли-продажи и его разновидностям.

Эта проблема исследовалась исследуется в работах таких ученых-правоведов как Анохин А.О., Попов М., Брагинский М.И., Витрянский В.В., Граве К.Н., Гравзе Ф.И., Иоффе О.С. и др.

В трудах отечественных ученых серьезное внимание уделялось, в частности, исследованию сферы применения договора купли-продажи, регулированию специфических отношений в имущественном обороте.

При написании работы ставились следующие цели и задачи: изучение правового аспекта договора купли-продажи, ее актуальность – в тенденции расширения сферы действия института купли-продажи в теперешнем состоянии общества; выявить недостатки действующего законодательства и правоприменительной практики и разработать меры по усовершенствованию текущей нормативной базы.

# Общие положения о купле-продаже

# 1.1 Предмет и формы договора купли-продажи

Договором купли-продажи называется соглашение, в силу которого одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять от продавца этот товар и уплатить за него продавцу определенную денежную сумму (цену). Договор купли-продажи – это основной вид гражданско-правовых обязательств, применяемых в имущественном обороте. Поэтому не случайно положения, регулирующие отношения, связанные с куплей-продажей, открывают часть вторую Гражданского кодекса Российской Федерации.

Договор купли-продажи Гражданский кодекс Российской Федерации трактует как общее родовое понятие. Охватывающее все виды обязательств по отчуждению имущества за определенную покупную цену. Ранее самостоятельные договорные типа стали пониматься как разновидность договора купли-продажи. Например, розничная купля-продажа. Поставка, энергоснабжение и т.д.

К элементам договора купли-продажи традиционно относят его стороны, предмет, цену, срок, форму и содержание, т.е. права и обязанности.

Единственное условие, которое стороны должны во всех случаях обязательно сами определить при купле-продаже, - ее предмет[[1]](#footnote-1). По Кодексу вопрос о том, что продается и покупается, считается согласованным сторонами, если из их договора можно установить наименование и количество товара. Остальные условия, включая цену и качество передаваемых товаров, в принципе являются определимыми на основе критериев, введенных законом, и могут особо не оговариваться сторонами. Значительное число норм ГК посвящено тому, как определяются ассортимент, качество товаров, требования к их таре, упаковке, условия о сроках доставки, цена и порядок расчетов. Отсутствие в конкретном договоре специальных указаний на эти условия не может служить основанием для признания его незаключенным.

Сказанное не исключает необходимости установления для отдельных видов купли-продажи требований об обязательном согласовании более широкого круга условий. Такие требования предъявляются в Кодексе, например, к договорам энергоснабжения и продажи предприятий. Более того, именно наличие дополнительных существенных условий купли-продажи - один из основных критериев выделения ее отдельных разновидностей (поставка, розничная купля-продажа, контрактация и т. п.).

Единственное существенное условие договора купли-продажи - предмет договора. Договор может быть заключен на куплю-продажу товаров, имеющихся в наличии у продавца в момент заключения договора, а также товаров, подлежащих изготовлению в будущем либо уже существующих, но не принадлежащих продавцу в момент заключения договора. Предмет купли-продажи должен считаться установленным, если содержание договора позволяет определить наименование и количество товаров.

Главная обязанность продавца заключается в передаче покупателю товаров, являющихся предметом купли-продажи, в срок, установленный договором, а если такой срок договором не установлен - в соответствии с правилами об исполнении бессрочного обязательства (ст. 314 ГК). Если иное не определено договором, продавец обязан передать покупателю вместе с товаром принадлежности продаваемой вещи, а также относящиеся к ней документы (технический паспорт, сертификат качества и т. п.), предусмотренные законодательством и договором, одновременно с передачей вещи.

Договор купли-продажи может быть заключен с условием о его исполнении к строго определенному сроку. Это возможно, когда из его содержания вытекает, что при нарушении срока исполнения покупатель утрачивает интерес к договору. Продавец не вправе производить исполнение по такому договору до наступления или после истечения срока без согласия покупателя и в том случае, если покупатель не воспользовался правом на отказ от исполнения договора. Примером договора с условием его исполнения к строго определенному сроку (даже при отсутствии ссылки на то в тексте договора) может служить договор купли-продажи партии новогодних елок. Передача продавцом такого товара покупателю за пределами новогодних праздников лишается всякого смысла.

Кодекс предусматривает обязанность продавца передать покупателю товар свободным от любых прав третьих лиц. Исключение составляют лишь ситуации, когда есть согласие покупателя принять товар, обремененный такими правами. Имеются в виду случаи, когда продаваемое имущество ранее уже было передано в залог, аренду либо в отношении этого имущества установлен сервитут и т. п.

Покупатель, обнаружив, что на приобретенное им имущество имеются права третьих лиц, о которых он не знал и не должен был знать, может предъявить продавцу, не поставившему его в известность относительно указанных обстоятельств, требование об уменьшении цены товара либо о расторжении договора купли-продажи и возмещении причиненных убытков[[2]](#footnote-2).

Являющийся предметом купли-продажи товар, в отношении которого существуют права третьих лиц, может оказаться истребованным этими лицами у покупателя. Для подобных случаев Гражданский Кодекс устанавливает правило, обязывающее покупателя, к которому предъявлен иск об изъятии товара, привлечь к участию в этом деле продавца. При этом продавец не вправе отказаться от участия в таком деле на стороне покупателя.

Невыполнение покупателем обязанности по привлечению продавца к участию в деле об истребовании товара третьим лицом в определенной ситуации может послужить основанием к освобождению продавца от ответственности перед покупателем. Это возможно, если продавец докажет, что, приняв участие в деле, он мог бы предотвратить изъятие проданного товара у покупателя.

Момент исполнения продавцом своей обязанности передать товар покупателю определяется одним из трех вариантов: во-первых, при наличии в договоре условия об обязанности продавца по доставке товара - моментом вручения товара покупателю; во-вторых, если в соответствии с договором товар должен быть передан покупателю в месте нахождения товара - моментом предоставления товара в распоряжение покупателя в соответствующем месте; в-третьих, во всех остальных случаях - моментом сдачи товара перевозчику или организации связи.

Таким образом, сроком исполнения обязательства должна признаваться дата документа, подтверждающего принятие товара перевозчиком или организацией связи для доставки покупателю, либо дата приемо-сдаточного документа. Дата исполнения продавцом своей обязанности по передаче товара имеет чрезвычайно важное значение, поскольку именно этой датой, как правило, определяется момент перехода от продавца к покупателю риска случайной гибели или случайной порчи товара.

Что касается формы договора купли-продажи, то здесь все зависит от конкретного вида договора. В целом можно сказать, что договор купли-продажи заключается во всех, характерных для договоров формах. Например, договор розничной купли-продажи может быть заключен в устной форме (продавец и покупатель в магазине), при этом на него распространяются общие условия договоров данного вида и законодательство о защите прав потребителей, для договора купли-продажи недвижимости, напротив, необходима не просто письменная форма, а обязательная государственная регистрация.

# 1.2 Содержание договора купли-продажи

Нормальный рынок предполагает обеспечение законом и договором не только прав покупателей, но и прав тех, кто должен получить деньги за свой товар. Четкое регулирование обязанностей покупателя принять и оплатить товар особенно существенно в условиях сегодняшних неплатежей.

Выполнение обязанности принять товары в сроки и порядке, предусмотренные договором, означает, в частности, что покупатель должен совершить необходимые действия, позволяющие продавцу передать ему товары (сообщить адрес, по которому они должны отгружаться; предоставить транспортные средства для перевозки товаров, если такая обязанность покупателя вытекает из договора, и т. п.).

Гражданский кодекс указывает, что покупатель обязан оплатить товар до или после его передачи продавцом в размере полной цены, если иное не установлено законодательством или договором либо не вытекает из существа обязательства. В случае неисполнения покупателем обязанности по оплате продавец получает право потребовать от него уплаты не только цены товаров, но и процентов за пользование чужими денежными средствами.

Обязательство покупателя уплатить цену включает в себя также принятие им таких мер и соблюдение таких формальностей, которые могут требоваться в соответствии с договором или законодательством, чтобы сделать возможным осуществление платежа (открытие предусмотренного договором аккредитива, предоставление банковской гарантии и т. п.). Покупатель обязан оплатить товар по цене, определенной договором или рассчитанной в порядке (способом), указанном в договоре. Если цена не включена в договор, обязанность покупателя будет состоять в оплате цены, которая в момент заключения договора обычно взималась за такой товар, продававшийся при сравнимых обстоятельствах[[3]](#footnote-3).

Специально регулируются вопросы, связанные с предварительной оплатой товаров. Если такой порядок расчетов установлен договором, но несмотря на это покупатель не исполняет свою обязанность, продавец получает право отказаться от передачи товаров либо приостановить исполнение своих обязательств. В случае, когда продавец не исполняет обязательства по передаче предварительно оплаченного товара покупателю, последний вправе потребовать от продавца не только передачи оплаченных товаров или возврата суммы предварительной оплаты, но и уплаты соответствующих процентов за пользование чужими денежными средствами.

Договором купли-продажи может быть предусмотрено условие о продаже товара в кредит, то есть о том, что оплата товара осуществляется через определенное время после его передачи покупателю. В этой ситуации покупатель должен оплатить товар в срок, определенный договором. Если же условие о сроке оплаты товара, проданного в кредит, в договоре отсутствует, покупатель должен произвести оплату в разумный срок после передачи товара, а по его истечении - не позже чем в семидневный срок со дня предъявления продавцом требования об оплате переданного товара (ст. 488).

Невыполнение покупателем обязанности по оплате товара, проданного в кредит, в установленный срок дает продавцу право потребовать от него либо оплаты переданных товаров, либо возврата переданных, но неоплаченных товаров[[4]](#footnote-4). Кроме того, на сумму, подлежащую оплате за товары, начисляются проценты, предусмотренные ст. 395 ГК. Указанные проценты оплачиваются покупателем со дня, когда товар должен был быть им оплачен, до дня фактической оплаты товара.

Особенностью договора купли-продажи товара в кредит является также то, что товары с момента передачи и до фактической их оплаты покупателем признаются находящимися в залоге у продавца. Следовательно, в случае неисполнения покупателем обязанности по оплате этих товаров продавец может обратить на них взыскание преимущественно перед иными кредиторами.

Договором о продаже товара в кредит может быть предусмотрено условие об оплате товара в рассрочку. Специфика такого договора состоит в том, что его существенными условиями становятся условия о цене товара, порядке, сроках и размерах платежей.

Помимо тех прав, которыми наделяется продавец по всякому договору о продаже товара в кредит, при наличии в таком договоре условия об оплате в рассрочку в ситуации, когда покупатель не производит в установленный договором срок очередной платеж за товар, продавец получает право отказаться от исполнения договора и потребовать возврата проданного товара. Это право не может быть реализовано продавцом только в том случае, если сумма внесенных покупателем платежей превышает половину цены товара.

По общему правилу право собственности на товар, а вместе с ним и риск случайной гибели и случайной порчи товара переходят на покупателя с момента передачи ему товара[[5]](#footnote-5). Однако Кодекс допускает возможность заключения договора купли-продажи с условием о том, что право собственности на переданный покупателю товар сохраняется за продавцом до оплаты товара или наступления иных обстоятельств. Условие о сохранении права собственности за продавцом означает, что получивший товар покупатель не вправе до перехода к нему права собственности отчуждать товар или распоряжаться им иным образом.

Кроме того, продавец, остающийся собственником товара, вправе потребовать его возврата, если этот товар в установленный срок не будет оплачен покупателем либо не наступят обстоятельства, предусмотренные договором.

 Как уже говорилось в первом подпункте первой главы работы, единственным существенным условием договора купли-продажи, является его предмет, все же остальное можно отнести к обычным и факультативным условиям.

Итак, остальные условия, включая цену и качество передаваемых товаров, в принципе являются определимыми на основе критериев, введенных законом, и могут особо не оговариваться сторонами. Значительное число норм ГК посвящено тому, как определяются ассортимент, качество товаров, требования к их таре, упаковке, условия о сроках доставки, цена и порядок расчетов. Отсутствие в конкретном договоре специальных указаний на эти условия не может служить основанием для признания его незаключенным.

Сказанное не исключает необходимости установления для отдельных видов купли-продажи требований об обязательном согласовании более широкого круга условий. Такие требования предъявляются в Кодексе, например, к договорам энергоснабжения и продажи предприятий. Более того, именно наличие дополнительных существенных условий купли-продажи - один из основных критериев выделения ее отдельных разновидностей (поставка, розничная купля-продажа, контрактация и т. п.).

# 2. Особенности договоров розничной купли-продажи

# 2.1 Элементы договора розничной купли-продажи

Первое место среди разновидностей купли-продажи в ГК занимает розничная купля-продажа. Указанные здесь правила носят в основном обязательный характер и направлены в первую очередь на обеспечение интересов потребителей. И это естественно, поскольку каждый из нас ежедневно совершает обычные покупки, не вспоминая о правовых тонкостях отношений профессионального продавца и рядового покупателя. Розничная купля-продажа определена в Кодексе как публичный договор, что означает обязанность розничных предприятий продавать товары любому, кто к ним обратится, не делая между покупателями различий в цене на продаваемые товары и других условиях продажи.

Многое в Кодексе обобщенно отражает то, что уже закреплено российским законодательством о защите прав потребителей. Есть и новые нормы, восполняющие пробелы в регулировании этих правоотношений.

Договор розничной купли-продажи представляет собой договор купли-продажи товара, по которому продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью[[6]](#footnote-6).

Можно выделить две характерные черты, позволяющие выделить договор розничной купли-продажи в самостоятельный вид договора купли-продажи.

Во-первых, необходимо отметить специфику продавца как субъекта договора розничной купли-продажи. В качестве данного продавца может выступать только такая коммерческая организация, которая осуществляет предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу (торговое предприятие).

Закон РФ "О защите прав потребителей" в новой редакции (ст. 9) установил обязанность изготовителя (исполнителя, продавца) предоставлять потребителям необходимую информацию о своей организации: фирменное наименование, местонахождение (юридический адрес), режим работы. Правила о предоставлении потребителю информации о продавце товара применяются и при осуществлении торговли во временных помещениях, на ярмарках, с лотков, а также в других случаях, если торговля производится вне постоянного места нахождения продавца (исполнителя).

Во-вторых, определенными особенностями обладает и товар, выступающий в качестве предмета купли-продажи. Специфика товара по договору розничной купли-продажи заключается в том, что он предназначен для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью[[7]](#footnote-7).

Договор купли-продажи признается публичным договором. Это означает, что торговое предприятие не вправе отказаться от заключения договора при наличии соответствующего товара. Цена товара, а также иные условия договора купли-продажи должны быть одинаковыми для всех потребителей.

Договор розничной купли-продажи по способу заключения относится к категории договоров присоединения. Факт заключения договора розничной купли-продажи удостоверяется выдачей продавцом покупателю кассового или товарного чека либо иного документа, подтверждающего оплату товара. С выдачей такого документа законодатель связывает также и момент заключения договора розничной купли-продажи. Однако отсутствие у покупателя чека или иного документа, удостоверяющего оплату товара, не лишает его возможности ссылаться на свидетельские показания, чтобы подтвердить как факт заключения договора, так и его условия.

Государственной программой перехода Российской Федерации на принятую в международной практике систему учета и статистики в соответствии с требованиями развития рыночной экономики, утвержденной постановлением Верховного Совета РФ от 23 октября 1992 года N 3708-I, предусмотрено внедрение в отечественную практику системы национальных счетов.

В системе национальных счетов (СНС) различается промежуточное и конечное потребление:

- промежуточное потребление включает стоимость всех продуктов, потребленных юридическими лицами в течение данного периода с целью производства других продуктов и услуг;

- конечное потребление представляет собой стоимость продуктов и услуг, использованных непосредственно для удовлетворения потребностей физических лиц, как индивидуалов, так и коллективов - в том числе и через государственные организации, осуществляющие бытовое обслуживание.

Таким образом, в СНС определены и два вида торговли:

- розничная - для конечного потребления физическими лицами;

- оптовая - для промежуточного потребления юридическими лицами.

"Инструкцией по определению розничного товарооборота и товарных запасов юридическими лицами, их обособленными подразделениями независимо от формы собственности, осуществляющими розничную торговлю и общественное питание", утвержденной постановлением Госкомстата России от 1 апреля 1996 года N 25[[8]](#footnote-8), установлено, что "для проведения федерального государственного статистического наблюдения по торговле" в розничный товарооборот включаются:

- продажа товаров за наличный расчет населению;

- продажа товаров населению по безналичному расчету (посредством кредитных карточек и перечислением со счетов);

- продажа продовольственных товаров отдельным юридическим лицам (социального назначения: больницам, детским учреждениям, домам инвалидов, престарелых и т. п.).

При этом особо подчеркнуто, что продажа по безналичному расчету непродовольственных товаров юридическим лицам в объеме розничного товарооборота не учитывается.

Все сказанное выше органично вытекает из основных принципов СНС.

Вместе с тем в Инструкции N 25 Госкомстата России указано, что в розничный товарооборот включается также продажа товаров юридическим лицам за наличный расчет, что противоречит как принципам гражданского права, так и основным принципам СНС, поскольку для квалификации торговли в качестве розничной при продаже товаров юридическим лицам за наличный расчет определяющей должна быть не форма оплаты (за наличный или безналичный расчет), а направление дальнейшего использования приобретенных товаров (для промежуточного потребления на производственные нужды или для конечного потребления на социальные нужды).

При учреждении любого юридического лица ему присваиваются соответствующие коды (идентификационный номер налогоплательщика, код вида деятельности и т. п.). В письме Госкомстата России от 8 ноября 1995 года N 17-1-17/1947 "Об отнесении торговых предприятий к розничным или оптовым" разъяснено: "Идентификация сфер оптовой и розничной торговли для решения учетно-статистических задач осуществляется Госкомстатом России на основе Общероссийского классификатора видов экономической деятельности продукции и услуг (ОКДП), который входит в состав Единой системы классификации и кодирования технико-экономической информации (ЕСКК) Российской Федерации. Согласно этому Классификатору в понятие оптовой торговли включается деятельность по продаже товаров розничным торговцам, промышленным, коммерческим, учрежденческим или профессиональным пользователям или же другим оптовым торговцам. Розничная торговля включает деятельность по продаже товаров для личного потребления или домашнего пользования".

Вместе с тем в данном письме отмечено, что "вопрос методологии и критериев разграничения сфер оптовой и розничной торговли для применения в системе налогообложения в увязке с систематизацией сфер экономики по общероссийским классификаторам не находится в компетенции Госкомстата России".

Письмом Госналогслужбы России от 25 апреля 1996 года N ПВ-4-13/41н упомянутая выше "Инструкция по определению розничного товарооборота и товарных запасов юридическими лицами, их обособленными подразделениями независимо от форм собственности, осуществляющими розничную торговлю и общественное питание", утвержденная постановлением Госкомстата России от 1 апреля 1996 года N 25, доведена до сведения всех налоговых инспекций "для использования в практической деятельности". При этом в письме Минфина России от 25 ноября 1997 года N 04-03-05 разъяснено, что "действующим законодательством по налогу на добавленную стоимость определение оптовой и розничной торговли не предусмотрено".

Таким образом, можно сделать вывод, что критерии отнесения торговли к оптовой или розничной совпадают в статистическом и в налоговом учете.

В подтверждение данного вывода приведем высказывание из письма Госналогслужбы России от 6 мая 1997 года N 03-4-09/15[[9]](#footnote-9), применительно к торговле бензином через автозаправочные станции (АЗС): "Согласно Общероссийскому классификатору видов экономической деятельности розничная торговля включает деятельность по продаже товаров для личного потребления или домашнего использования, то есть непосредственно через кассовый аппарат торговой организации. Продажа горюче-смазочных материалов на условиях, когда согласно заключенному договору покупатель единовременно безналично (налично) оплачивает весь объем продажи ГСМ, согласованный с продавцом, а затем посредством кредитных карточек или по талонам выбирает его через АЗС, не относится к розничной торговле.

Указанные операции входят в понятие оптовой торговли, в которую включается деятельность по продаже товаров промышленным, коммерческим, учрежденческим или профессиональным пользователям или же другим оптовым и розничным торговцам.

В связи с изложенным при продаже горюче-смазочных материалов на условиях, когда согласно заключенному договору покупатель единовременно безналично (налично) оплачивает весь объем продаж ГСМ, в соответствии с инструкцией Государственной налоговой службы РФ от 11 октября 1995 года N 39 "О порядке исчисления и уплаты налога на добавленную стоимость"[[10]](#footnote-10) налог на добавленную стоимость должен исчисляться продавцом со всей продажной цены горюче-смазочных материалов по ставке 20 процентов".

Следовательно, реализация товаров юридическим лицам должна вестись с исчислением НДС в порядке, установленном для оптовой торговли, а реализация товаров для физических лиц - в порядке, установленном для розничной торговли.

При этом, как отмечено в письме Минфина России от 25 ноября 1997 года N 04-03-05, "в целях применения налога на добавленную стоимость предприятия независимо от организационно-правовых форм при реализации товаров оптовыми партиями и в розницу должны вести раздельный аналитический учет этих товаров".

Ряд видов предпринимательской деятельности (в том числе и отдельные разновидности торговли) регулируется в административном порядке: это и лицензирование, и уплата сборов за право торговли. Помимо всего прочего, к торговой деятельности предъявляют свои требования и санитарно-эпидемиологический надзор, противопожарные службы, административно-технические и торговые инспекции. Следует иметь в виду, что в субъектах Российской Федерации устанавливаются дополнительные ограничения на торговлю, причем не всегда законные.

Например, в письме Верховного Суда РФ от 14 октября 1997 года "Некоторые вопросы судебной практики по гражданским делам" приведен конкретный пример: АОЗТ обратилось в суд с жалобой на постановление главы администрации от 16 апреля 1996 года "О порядке выдачи свидетельств на право осуществления торговой деятельности в Хабаровском крае", которым фактически были введены незаконные ограничения на осуществление оптовой и розничной торговли в крае. Судебная коллегия по гражданским делам Хабаровского краевого суда удовлетворила жалобу и признала недействительным постановление главы краевой администрации.

Согласно Конституции РФ правила лицензирования отдельных видов предпринимательской деятельности должны устанавливаться федеральными законами. Однако в настоящее время такие федеральные законы отсутствуют, поэтому условия и правила лицензирования определяются как указами Президента, так и постановлениями Правительства РФ. Как отметил Верховный Суд РФ, правила лицензирования не могут вводиться нормативными актами субъектов РФ, что тем не менее широко распространено. А нормативные акты субъектов Федерации, незаконно ограничивающие конституционные права граждан на осуществление предпринимательской деятельности на территории РФ, судами должны признаваться недействительными. Вместе с тем предприниматели обязаны иметь в виду: либо они осуществляют только те виды деятельности, на которые у них получены соответствующие разрешения административных органов, либо они судятся с исполнительной властью на предмет законности введения таких разрешений. Но налоговые органы при проведении проверок и при решении вопроса об отнесении организации к тому или иному профилю торговли в первую очередь формально руководствуются имеющимися в наличии у организации лицензиями и разрешениями, которые, может быть, и являются незаконными.

Обязанность по применению контрольно-кассовых машин (ККМ) для организаций всех форм собственности при осуществлении денежных расчетов с населением по торговым операциям и при оказании услуг была введена Законом РФ от 18 июня 1993 года "О применении контрольно-кассовых машин при осуществлении денежных расчетов с населением". В соответствии со ст. 2 данного Закона организации, осуществляющие расчеты с населением, должны: регистрировать ККМ, использовать исправные ККМ, выдавать покупателю чек, обеспечивать беспрепятственный доступ к ККМ работников налоговых органов и центров технического обслуживания. Статья 6 Закона обязывает налоговые органы регистрировать ККМ и осуществлять контроль за их использованием.

Статьей 7 указанного Закона установлена ответственность за следующие нарушения:

- за денежные расчеты с населением без ККМ - штраф в 350-кратном установленном законом размере минимальной месячной оплаты труда;

- за работу с неисправными ККМ - штраф в 200-кратном установленном законом размере минимальной месячной оплаты труда;

- за работу после приостановления деятельности - штраф в 700-кратном установленном законом размере минимальной месячной оплаты труда;

- за отсутствие ценника (прейскуранта) - штраф в 100-кратном установленном законом размере минимальной месячной оплаты труда;

- за невыдачу чека покупателю - штраф в 10-кратном установленном законом размере минимальной месячной оплаты труда, но не менее 20 процентов от стоимости товара (услуги).

Статьей 6 Закона на налоговые органы возложена обязанность налагать штрафы на предприятия, а также на физических лиц, виновных в нарушении Закона, а при повторном нарушении - обращаться в суд с иском о ликвидации предприятия с одновременным приостановлением его деятельности.

Постановлением Правительства РФ от 30 июля 1993 года N 745[[11]](#footnote-11) было утверждено Положение по применению контрольно-кассовых машин при осуществлении денежных расчетов с населением. Следует подчеркнуть, что данное Положение, как и сам Закон, имеет отношение лишь к организациям, "осуществляющим торговую деятельность и оказывающим платные услуги населению". Если организация ведет наличные расчеты только с представителями юридических лиц (с оставлением у себя доверенностей на получение приобретенных товарно-материальных ценностей), использования ККМ при этом не требуется. Этим же постановлением был утвержден Перечень отдельных категорий предприятий, которые могут работать без ККМ. Постановлением Правительства РФ от 23 октября 1995 года N 1028[[12]](#footnote-12) в этот Перечень были внесены изменения и добавления. Вместе с тем следует иметь в виду, что постановлением Правительства РФ от 19 декабря 1997 года N 1607[[13]](#footnote-13) органам исполнительной власти субъектов Российской Федерации разрешено принимать решения об ограничении действия указанного Перечня на соответствующей территории.

Таким образом, отличительным признаком розничной торговли является факт оплаты приобретенного товара за наличный расчет с выдачей чека ККМ (кроме тех видов торговли, которые освобождены от этой обязанности в данном регионе). При этом личность покупателя - простой гражданин или представитель организации - роли не играет.

Другое дело, если товар приобретен с оплатой по безналичному расчету. В этом случае для определения того, к какому виду торговли относится данная операция, решающей становится личность покупателя :

- если товар оплачен по безналичному расчету физическим лицом, это розничная торговля;

- если товар оплачен по безналичному расчету от имени юридического лица, это оптовая торговля.

С введением счетов-фактур в качестве налоговых документов по НДС предприятия розничной торговли должны отражать в книге продаж ежедневный розничный товарооборот на основании данных лент ККМ, но при этом розничным покупателям счета-фактуры не выписываются. Гражданское право не содержит никаких ограничений для формы оплаты по договорам поставки.

Вместе с тем ряд специалистов из налоговых органов, руководствуясь п. 9 Указа Президента РФ от 18 августа 1996 года N 1212 "О мерах по повышению собираемости налогов и других обязательных платежей и упорядочению наличного и безналичного денежного обращения"[[14]](#footnote-14), сделали вывод, что расчеты наличными деньгами между юридическими лицами теперь запрещены. Однако в данном пункте Указа речь идет лишь о запрете зачисления наличных денежных средств непосредственно на счета юридических лиц: "Установить, что предприятия не вправе вносить наличные денежные средства на счета других лиц - владельцев счетов (в том числе физических лиц), минуя свой расчетный счет. За несоблюдение этого порядка на предприятие налоговым органом и (или) федеральным органом налоговой полиции налагается штраф в 2-кратном размере суммы произведенного взноса". Об изменении порядка ведения кассовых операций в данном Указе ни слова, поэтому делать столь категоричный вывод о полном запрещении расчетов между юридическими лицами наличными пока рано, тем более что для расчетов наличными деньгами между юридическими лицами предусмотрены специальные формы первичных кассовых документов.

Единственное административное ограничение касается предельных расчетов наличными деньгами между юридическими лицами по одной сделке. Указом Президента РФ от 23 мая 1994 года N 1006 "Об осуществлении комплексных мер по своевременному и полному внесению в бюджет налогов и иных обязательных платежей"[[15]](#footnote-15) установлены следующие штрафные санкции:

- за осуществление расчетов наличными денежными средствами с другими предприятиями, учреждениями и организациями сверх установленных предельных сумм налагается штраф в 2-кратном размере суммы произведенного платежа;

- за неоприходование (неполное оприходование) в кассу денежной наличности, а также за накопление в кассе наличных денег сверх лимита установлен штраф в 3кратном размере сверхлимитной кассовой наличности.

В настоящее время в соответствии со ст. 34 Федерального закона "О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)" все вопросы регулирования наличного денежного обращения в стране входят в компетенцию Банка России, который установил лимит предельных размеров расчетов наличными деньгами между юридическими лицами по одному платежу в сумме 3000 рублей (в новом масштабе цен).

Таким образом, юридические лица вправе осуществлять платежи наличными деньгами по договорам поставки (оптовая торговля), хотя упомянутая Инструкция N 25 Госкомстата России продажу юридическим лицам за наличный расчет почему-то относит к розничному товарообороту, что противоречит нормам гражданского права, которые не содержат запрета на осуществление оптовой торговли за наличный расчет.

В налоговой практике наблюдается ряд методологических неувязок.

Например, вопреки общепринятой методологии разделения торговли на оптовую и розничную п. 19 Инструкции Госналогслужбы России от 11 октября 1995 года N 39 "О порядке исчисления и уплаты налога на добавленную стоимость" (с учетом последующих изменений и дополнений) предусмотрено, что "суммы налога на добавленную стоимость по материальным ценностям (работам, услугам), приобретенным для производственных нужд у организаций розничной торговли и у населения, к зачету у покупателя не принимаются и расчетным путем не выделяются".

Здесь усматриваются следующие противоречия:

- во-первых, приобретение товарно-материальных ценностей у предприятия розничной торговли по безналичному расчету в соответствии с Инструкцией N 25 Госкомстата России вообще не считается розничным товарооборотом, в то время как Инструкция о порядке исчисления НДС не делает различий между формами оплаты (за наличный или безналичный расчет) при приобретении товара у организации розничной торговли;

- во-вторых, согласно Гражданскому кодексу юридическое лицо вообще не может приобретать товары "для производственных нужд у организаций розничной торговли", так как при розничной торговле в качестве покупателей могут выступать только физические лица, использующие приобретенные товары для конечного потребления. Следует также заметить, что "Правилами работы предприятий, осуществляющих розничную торговую деятельность на территории г. Москвы", утвержденными постановлением Правительства г. Москвы от 19 июля 1994 года N 611, вообще не предусмотрена возможность безналичных расчетов с юридическими лицами;

- в-третьих, получается, что в случае безналичных расчетов с юридическим лицом за проданный товар продавец - организация розничной торговли обязан исчислять НДС как при оптовой торговле, а покупатель должен приходовать товар как приобретенный "у организаций розничной торговли", то есть без возмещения из бюджета суммы уплаченного НДС[[16]](#footnote-16).

Инструкция N 25 Госкомстата России содержит следующее положение: "включается в розничный товарооборот продажа товаров юридическим лицам, их обособленным подразделениям за наличный расчет". Как мы уже подчеркивали, это положение противоречит нормам гражданского права, что ставит под сомнение правомерность буквального применения на практике всех положений упомянутой Инструкции, которая в установленном порядке не прошла государственную регистрацию в Минюсте России, в связи с чем не является нормативным документом.

В арбитражной практике также возникает проблема с классификацией договоров поставки и розничной купли-продажи. При этом, как отмечено в п. 5 постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 22 октября 1997 года "О некоторых вопросах, связанных с применением положений Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре поставки", при разрешении споров следует руководствоваться не наименованием договора, а признаками, содержащимися в гражданском законодательстве:

- договор поставки - это продажа товаров юридическим лицам для использования их юридическими лицами в предпринимательских целях;

- розничная купля-продажа - это продажа товаров физическим лицам для использования их физическими лицами для целей своего личного потребления. Вместе с тем Высший Арбитражный Суд Российской Федерации отметил ряд особенностей: "При этом под целями, не связанными с личным использованием, следует понимать в том числе приобретение покупателем товаров для обеспечения его деятельности в качестве организации или гражданина-предпринимателя (оргтехники, офисной мебели, транспортных средств, материалов для ремонтных работ и т. п.). Однако в случае, если указанные товары приобретаются у продавца, осуществляющего предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, отношения сторон регулируются нормами о розничной купле-продаже".

Из всего сказанного можно сделать ряд практических выводов.

Продажа товаров физическим лицам для конечного потребления за наличный расчет с выдачей чека ККМ при всех ситуациях считается розничной торговлей. При этом не имеет значения личность физических лиц, получающих на руки чек ККМ: являются они представителями юридических лиц или индивидуальными предпринимателями, факт оплаты за наличный расчет с выдачей чека ККМ однозначно квалифицирует данную операцию в качестве розничной торговли как у продавца, так и у покупателя. Покупатели в этом случае лишены возможности возмещения из бюджета сумм НДС по приобретенным товарам, поскольку отсутствуют счета-фактуры.

Продажа товаров физическим лицам для конечного потребления по безналичному расчету определяется как розничная торговля.

Продажа непродовольственных товаров юридическим лицам и гражданам- индивидуальным предпринимателям для промежуточного потребления по безналичному расчету должна расцениваться как оптовая торговля (договор поставки), хотя Инструкция N 39 Госналогслужбы России в случае расчетов с организациями розничной торговли квалифицирует ее как розничную торговлю, но не для продавца, а для покупателя (которому отказано в праве возместить из бюджета сумму НДС, уплаченную в составе цены продавцу). Продавец в этой ситуации должен исчислять НДС в порядке, установленном для оптовой торговли.

Продажа товаров юридическим лицам и гражданам-индивидуальным предпринимателям для промежуточного потребления за наличный расчет с оформлением приходных ордеров (и соответствующих доверенностей на получение товарноматериальных ценностей) должна отражаться в качестве оптовой торговли как у продавца, так и у покупателя, хотя Инструкция N 25 Госкомстата России предписывает включать продажу товаров юридическим лицам за наличный расчет в розничный товарооборот. Необходимо подчеркнуть, что ГК не распространяет понятие розничной купли-продажи на сделки между юридическими лицами, а п. 19 Инструкции N 39 Госналогслужбы России предусматривает возможность возмещения НДС по материальным ценностям (работам, услугам), приобретенным для производственных целей за наличный расчет (на основании приходного кассового ордера и накладной), в порядке, установленном для оптовой торговли.

Во избежание недоразумений организация, осуществляющая одновременно розничную и оптовую торговлю, должна эти две разновидности торговли обособить в бухгалтерском и налоговом учете как по приобретению товаров, предназначенных для перепродажи, так и по реализации товаров (учет издержек обращения, исчисление НДС, учет финансовых результатов).

# 2.2 Виды договоров розничной купли-продажи

Рассмотрим некоторые виды розничной купли-продажи.

Продажа товаров к кредит - этот вид розничной продажи применяется в основном к товарам длительного пользования и, в основном, розничными торговыми предприятиями[[17]](#footnote-17). В настоящее время в связи с более или менее устоявшейся экономической ситуацией в нашей стране этот вид купли-продажи стал применяться все чаще и чаще. Право собственности на товары, продаваемые в кредит, возникает у покупателя с момента передачи вещи, а если вещь подлежит регистрации, то с момента регистрации. Покупателями товара в кредит могут быть лица, постоянно проживающие в месте расположения магазина, имеющие постоянный доход. Устанавливается размер обязательного первичного взноса, срок кредита и суммы ежемесячных взносов. Покупатель может оплатить стоимость товара досрочно, как наличными деньгами, так и в безналичном порядке. Расчеты за проданные в кредит товары производится по ценам, действующим на момент продажи. Торговые предприятия за продажу в кредит взимают с покупателя сбор в размере нескольких процентов от цены товара. Покупатель в случае нарушения обязанностей по своевременной оплате обязан уплатить пеню. Сумма задолженности и пеня могут быть взысканы в бесспорном порядке на основании исполнительной надписи нотариальной конторы. В Российской Федерации оплата товаров, проданных в кредит, регулируется ст. ст. 488 и 489 ГК.

Купля-продажа методом самообслуживания. Офертой, т.е. предложением заключить договор является выставление товаров на витринах, стеллажах, полках с указанием наименования, качества, количества и цены товара. Товары при этом должны отбираться в инвентарную тару магазина. Покупатель, отобрав товар, может в любое время до оплаты вернуть его, т.е. отказаться от покупки. Право собственности на отобранный товар возникает у покупателя с момента оплаты. Разновидностью этого вида купли-продажи является продажа с использованием автоматов.

Купля-продажа недвижимости в прежнем законодательстве регулировалась как купля продажа строений и стройматериалов и в отношении продажи жилых домов существовали ограничения. В Гражданском Кодексе в этом виде купли-продажи в качестве самостоятельного объекта выделены предприятия как имущественные комплексы. Кроме того, круг объектов расширен в связи с возможностью приобретения в частную собственность земельных участков. В отношении формы договора купли-продажи недвижимости действует уже упоминавшееся нами правило о том, что эти договоры подлежат государственной регистрации.

Продажа автомашин. Действовавшие ранее правила о продаже автомашин противоречили новому гражданскому законодательству, особенно требование продажи только через комиссионные магазины автотранспортных средств, принадлежащих гражданам (Правила комиссионной торговли легковыми автомобилями и мотоциклами с колясками, утвержденными Советом Министров СССР 19.08.1982 года). А новые автотранспортные средства продавались только в магазинах государственной торговой сети[[18]](#footnote-18). С развитием рыночных отношений в качестве продавцов стали выступать граждане и негосударственный юридические лица, однако, прежний порядок оформления договора купли-продажи автотранспортных средств и обязательная уплата государству комиссионного вознаграждения сохранялись. В 1989 году государственным предприятиям тоже было разрешено продавать транспортные средства, принадлежавшие им на праве хозяйственного ведения или оперативного управления, в собственность граждан или других юридических лиц.

 Но с 1993 года эти операции для государственных предприятий стали ограничиваться и могут быть произведены только с согласия собственника имущества. Покупателем могут быть любые юридические и физические лица, однако, для последних, требуется достижение возраста 18 лет. Форма договора простая письменная, с обязательной регистрацией транспортного средства в органах ГИБДД.

Купля-продажа валюты регулируется также нормами валютного и банковского законодательства. Купля-продажа валюты может осуществляться только уполномоченными на то банками или обменными пунктами, имеющими специальную лицензию. Осуществление любых валютных операций, минуя уполномоченные банки и обменные пункты, запрещается. Для совершения валютных операций, кроме обменных, юридические и физические лица открывают валютные счета в одном из уполномоченных банков. Валютные средства должны иметь легальное происхождение. При двусторонних сделках купли-продажи валюты через уполномоченные банки и обменные пункты покупатели и продавцы вправе самостоятельно определять обменный курс рубля к иностранным валютам, но с учетом ставки рефинансирования. Граждане могут выступать только в качестве покупателей иностранной валюты. Однако, на практике, это правило не соблюдается, хотя за его нарушение предусмотрена как административная, так и уголовная ответственность.

# 3. Осуществление защиты по договору купли-продажи

# 3.1 Последствия передачи некомплектного товара

По договору купли-продажи продавец обязан передать покупателю товар, соответствующий условию договора о комплектности, а при отсутствии такового в договоре комплектность товара определяется обычаями делового оборота либо иными обычно предъявляемыми требованиями.

В Кодексе дифференцированы понятия "комплектность товара" и "комплект товаров". Договором может быть введена обязанность продавца передать покупателю определенный набор товаров в комплекте (комплект товаров). В этом случае обязательство может считаться исполненным с момента передачи покупателю всех товаров, включенных в комплект[[19]](#footnote-19).

Нарушение продавцом условий договора как о комплектности товара, так и о передаче товаров в комплекте влечет за собой аналогичные последствия: покупатель вправе по своему выбору потребовать от продавца соразмерного уменьшения покупной цены или доукомплектовании товаров в разумный срок. Если же продавец в разумный срок не выполнит требования покупателя о доукомплектовании товаров, покупатель может потребовать замены некомплектных товаров на комплектные либо отказаться от исполнения договора и потребовать возврата уплаченной за них денежной суммы.

Вместе с тем следует учитывать, что замена товара, его доукомплектование фактически возможны, если покупатель, со своей стороны, своевременно известит продавца о недостатках товара. Поэтому ГК отражает сложившийся в международной торговой практике порядок сообщения о недостатках товара и последствиях несоблюдения этого порядка.

Необходимым условием для предъявления покупателем продавцу каких-либо требований, связанных с нарушением условий договора купли-продажи о количестве, ассортименте, качестве, комплектности, таре или упаковке товара, является извещение продавца о ненадлежащем исполнении договора купли-продажи. Срок для такого извещения может быть предусмотрен законом, иными правовыми актами или договором. При отсутствии установленного срока принимается во внимание разумный срок, течение которого начинается после того, как данное нарушение договора должно было быть обнаружено исходя из характера и назначения товара[[20]](#footnote-20).

Юридические последствия несоблюдения покупателем требований об извещении продавца о ненадлежащем исполнении договора купли-продажи состоят в том, что продавец получает право отказаться полностью или частично от удовлетворения практически всех требований покупателя, за исключением требования о соразмерном уменьшении цены. Для этого продавец должен доказать, что неполучение соответствующей информации о несоответствии товара условиям договора от покупателя повлекло невозможность удовлетворения его требований (например, о замене товара) или влечет для продавца несоизмеримые расходы по сравнению с теми, которые он понес бы, если бы был своевременно извещен о нарушении договора. Такой шанс не предоставляется продавцу, который знал или должен был знать о том, что товары не отвечают условиям договора.

Договором купли-продажи может быть предусмотрено, что передаче подлежат товары в определенном соотношении по видам, моделям, размерам, цветам и иным признакам (ассортимент). Продавец по такому договору обязан передать покупателю товары в ассортименте, согласованном сторонами.

Передача продавцом обусловленных договором товаров с нарушением условия об ассортименте дает покупателю право отказаться от их принятия и оплаты, а если они уже оплачены, потребовать возврата уплаченной денежной суммы и возмещения убытков. Если же продавец передаст покупателю наряду с товарами, ассортимент которых соответствует договору, товары с нарушением условий договора об ассортименте, покупатель вправе по своему выбору: принять товары в ассортименте, перечисленном в договоре, и отказаться от остальных товаров; отказаться от всех полученных товаров; потребовать заменить товары, не соответствующие условиям договора об ассортименте, товарами в ассортименте, предусмотренном договором; принять все переданные товары.

На практике нередко возникают ситуации, когда из существа обязательства с очевидностью вытекает, что партия заказанных товаров должна быть передана покупателю в определенном ассортименте, однако само условие об этом в договоре отсутствует. Тогда продавец может передать покупателю товары в ассортименте, исходя из известных ему на момент заключения договора потребностей покупателя, либо вовсе отказаться от исполнения договора.

Товары, не соответствующие условиям договора об ассортименте, считаются принятыми, если покупатель в разумный срок после их получения не сообщит продавцу о своем отказе от товаров.

Практически все содержащиеся в ГК правила, регулирующие взаимоотношения продавца и покупателя в случаях, когда не соблюдаются условия договора об ассортименте товара, носят диспозитивный характер. Дело в том, что условие об ассортименте чисто договорное и должно определяться соглашением сторон. Трудно представить договор (в нормальном имущественном обороте), где нет условия об ассортименте покупаемых товаров, что вынудило бы обе стороны руководствоваться диспозитивными правилами Гражданского кодекса. Однако, к сожалению, такое случается.

# 3.2 Последствия передачи товара ненадлежащего качества

Следуя отечественной и мировой практике, Гражданский кодекс Российской Федерации вводит жесткие гарантии качества и не подлежащую ограничению ответственность продавца за нарушение требований к товарам. Безусловным является право покупателя на взыскание убытков, вызванных приобретением некачественного товара. Наряду с этим любой покупатель может по своему выбору требовать либо уменьшения покупной цены, либо безвозмездного устранения недостатков товара, либо возмещения своих расходов по устранению таких недостатков[[21]](#footnote-21).

Требования, предъявляемые к качеству товара, должны быть предусмотрены договором купли-продажи. Продавец обязан передать покупателю товар, качество которого соответствует договору.

Определенные проблемы с исполнением договора могут возникнуть в тех случаях, когда он не содержит условия о качестве. Решению этих проблем и исключению возможности передачи покупателю недоброкачественного товара могут способствовать следующие положения Кодекса.

При отсутствии в договоре условия о качестве продавец обязан передать покупателю товар, пригодный для целей, для которых товар такого рода обычно используется.

Если продавец при заключении договора был поставлен покупателем в известность о конкретных целях приобретения товара, продавец обязан передать покупателю товар, пригодный для использования в этих целях.

При продаже товара по образцу или описанию продавец обязан передать покупателю товар, который соответствует образцу или описанию.

Если в соответствии с установленным законом порядком существуют обязательные требования к качеству продаваемого товара, продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязан передать покупателю товар, отвечающий этим обязательным требованиям.

Нетрудно заметить, что отмеченные положения корреспондируют правилам определения соответствия товара, предусмотренным Венской конвенцией о договорах международной купли-продажи товаров (Ст. 35 Конвенции).

Важное значение имеют нормы о гарантии качества товара. Необходимо различать законную гарантию качества товара и договорную гарантию.

Законная гарантия будет применяться в случае, если таковая не установлена договором. Сущность законной гарантии в ГК выражена следующим образом: товары должны соответствовать требованиям, предъявляемым к их качеству, в момент их передачи покупателю, если иной момент определения соответствия товаров этим требованиям не предусмотрен договором, и в пределах разумного срока должны быть пригодными для целей, для которых товары такого рода обычно используются.

Когда предоставление продавцом гарантии качества товаров включено в договор (договорная гарантия), продавец обязан передать покупателю товары, отвечающие требованиям, предъявляемым к их качеству, в течение определенного периода времени, установленного договором (гарантийного срока).

От гарантии качества товара следует отличать срок годности товара, то есть закрепленный законами, иными правовыми актами, государственными стандартами или иными обязательными правилами период времени, по истечении которого товар считается непригодным для использования по назначению. Очевидно, что в договор не может быть включен гарантийный срок, превышающий срок годности товаров. Кроме того, продавец обязан передать покупателю товары с таким расчетом, чтобы они могли быть использованы по назначению до истечения срока годности.

В случае предоставления продавцом покупателю договорной гарантии гарантийный срок должен исчисляться с момента передачи товара покупателю, если договором не будет предусмотрен иной начальный момент течения гарантийного срока.

В форме диспозитивной нормы Кодексом введено правило исчисления гарантийного срока в отношении комплектующих изделий. Гарантийный срок на комплектующее изделие считается равным гарантийному сроку на основное изделие и начинает течь одновременно с ним.

Течение гарантийного срока прерывается, когда товар не может быть использован покупателем по обстоятельствам, зависящим от продавца: например, из-за недостатков товара, вызванных тем, что вместе с товаром не были переданы его принадлежности, в том числе инструкции по эксплуатации и другая необходимая документация. Течение гарантийного срока может быть возобновлено лишь после того, как продавцом будут устранены соответствующие обстоятельства.

И еще одно правило, относящееся к исчислению гарантийного срока как на товар, так и на комплектующее изделие. Если в течение гарантийного срока покупатель обнаружит недостатки в переданном товаре (комплектующем изделии) и продавец по требованию покупателя произведет его замену, на вновь переданный товар (комплектующее изделие) устанавливается гарантийный срок той же продолжительности, что и на замененный. Это правило действует, если договором купли-продажи не предусмотрено иное.

Ответственность продавца за ненадлежащее качество товара во многом будет зависеть от того, есть ли договорная гарантия качества товара. По общему правилу (то есть при наличии законной гарантии) продавец отвечает за недостатки товаров, если покупатель докажет, что они появились до момента перехода риска случайной гибели или случайной порчи на покупателя либо по причинам, возникшим до этого момента. В отношении товаров, на которые продавцом предоставлена гарантия качества, он отвечает за недостатки товаров, если не докажет, что они возникли после их передачи покупателю вследствие нарушения покупателем правил пользования товарами или их хранения, а также действий третьих лиц или непреодолимой силы.

Какими могут быть последствия нарушения продавцом условия договора о качестве товара?

Покупатель по своему выбору вправе потребовать от продавца: соразмерного уменьшения покупной цены; безвозмездного устранения недостатков товара в разумный срок; возмещения своих расходов на устранение недостатков товаров. Еще более жесткие последствия предусмотрены в отношении продавца, допустившего существенное нарушение требований к качеству товара (например, передачу покупателю некачественных товаров с неустранимыми недостатками). В этом случае покупатель наделен правом по своему выбору отказаться от исполнения договора и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы или потребовать замены товаров ненадлежащего качества на товары, соответствующие договору.

Однако чтобы иметь возможность реализовать свои права, покупатель должен помнить об установленных Гражданским кодексом правилах, касающихся порядка проверки качества товаров и сроков обнаружения недостатков в товарах. Лучше всего регулировать эти правила в договоре. Но при их отсутствии следует иметь в виду, что недостатки в товарах должны быть обнаружены в срок, не превышающий двух лет с момента их передачи покупателю. Проверка качества товара должна осуществляться с соблюдением требований закона, иных правовых актов или государственных стандартов[[22]](#footnote-22).

Обязанность покупателя проверить качество переданного ему товара может быть предусмотрена законом, иными правовыми актами, обязательными требованиями государственных стандартов или договором купли-продажи. Что касается порядка осуществления такой проверки, то он определяется договором и должен соответствовать обязательным правилам (если они имеются). Если же такой порядок не введен ни договором, ни иными обязательными правилами, а в силу требований закона, правовых актов либо государственных стандартов покупатель должен проверить качество товаров, такая проверка производится согласно обычаям делового оборота или иным обычно применяемым условиям проверки качества товара, подлежащего передаче покупателю по договору купли-продажи.

Обязанность проверить качество реализуемых товаров может быть возложена и на продавца (предварительное испытание, анализ и т. п.). В этом случае продавец должен предоставить покупателю документы, подтверждающие осуществление им проверки качества передаваемого товара и ее результаты, например сертификат качества товара. В отношении подобных ситуаций важно подчеркнуть, что порядок и иные условия проверки качества товара, производимой как продавцом, так и покупателем, должны быть одинаковыми.

Принципиальное значение для покупателя имеет соблюдение сроков обнаружения недостатков в переданных ему товарах. Как правило, покупатель вправе предъявить свои требования продавцу только в связи с недостатками товаров, обнаруженными в пределах сроков, определенных в ст. 477 ГК.

При наличии лишь законной гарантии на товары, то есть когда на эти товары не установлены гарантийный срок или срок годности, недостатки в товарах должны быть обнаружены покупателем в разумный срок (что зависит от свойств товара и его обычного использования), но в пределах двух лет со дня передачи товара покупателю. Правда, законом или договором может быть предусмотрен более длительный предельный срок для обнаружения недостатков в товаре.

При наличии договорной гарантии недостатки в товаре должны быть обнаружены покупателем в пределах гарантийного срока.

Как быть в ситуациях, когда гарантийные сроки введены не только в отношении товаров, но и отдельных комплектующих изделий? Здесь возможны два варианта: если гарантийный срок на комплектующее изделие окажется меньшей продолжительности, чем на товар (основное изделие), недостатки в комплектующем изделии могут быть выявлены покупателем в пределах гарантийного срока, установленного на основное изделие.

В случаях, когда на комплектующее изделие в договоре определен гарантийный срок большей продолжительности, нежели на основное изделие, истечение гарантийного срока на основное изделие не имеет правового значения, поскольку недостатки в комплектующем изделии должны быть обнаружены покупателем в пределах гарантийного срока, установленного именно в отношении этого комплектующего изделия.

Если в отношении какого-либо товара предусмотрен срок годности, недостатки в этом товаре должны быть обнаружены покупателем во всяком случае в пределах указанного срока годности. Только при соблюдении этого условия покупатель вправе предъявить продавцу свои требования в связи с недостатками такого товара.

Некоторые организации разрабатывают стандартные формы договоров купли-продажи (договор присоединения), в которые включают условия, ущемляющие прав потребителей. Так, в частности, договор, заключаемый фирмой «ЦЕПТЕР», предусматривает «пожизненную гарантию» на посуду со знаком "ZEPTER Cr/Ni 18/10". Однако такое условие договора не раскрывает содержания понятия «пожизненная гарантия», которое в значительной мере является абстрактным и требует дополнительной конкретизации в тексте договора.

Договор устанавливает обязанность фирмы в случае обнаружения изъянов в материале, функциональных или фабричных погрешностей устранить погрешности либо, если это невозможно, заменить товар на аналогичный. Данное положение противоречит Закону Российской Федерации «О защите прав потребителей» в редакции Федерального закона «О внесении изменений и дополнений в Закон Российской Федерации «О защите прав потребителей» и Кодекс об административных правонарушениях» от 09.01.96 г. (далее - Закон). В соответствии с п. 1 ст. 18 Закона потребитель, которому продан товар ненадлежащего качества, вправе по своему выбору предъявить любое из перечисленных в данном пункте требований (о безвозмездном устранении недостатков товара или возмещении расходов на их исправление потребителем или третьим лицом; о соразмерном уменьшении покупной цены; о замене на товар аналогичной или другой марки; о расторжении договора). Таким образом, рассматриваемый пункт договора ограничивает права потребителей по сравнению с Законом. На основании п. 1 ст. 16 Закона условия договора, ущемляющие права потребителя по сравнению с правилами, установленными законами или иными правовыми актами Российской Федерации в области защиты прав потребителей, признаются недействительными.

В договоре указано, что фирма не несет ответственности за все интерпретации презентанта, т.е. устные обещания и заявления лица, представляющего фирму, сделанные при заключении договора не порождают прав и обязанностей. Обещания и заявления презентанта следует считать информацией о фирме, товаре и за ненадлежащую информацию фирма должна нести ответственность в соответствии со статьей 12 Закона Российской Федерации «О защите прав потребителей».

При передаче заказанной посуды фирма не предоставляет покупателям инструкцию по эксплуатации этого товара, имеющего особые свойства, и следовательно, требующего особых знаний и умений при его использовании. Это нарушает положение ст. 10 Закона, устанавливающей обязанность продавца предоставить потребителю необходимую и достоверную информацию о товарах, в том числе сведения об основных потребительских свойствах товара, правилах и условиях его эффективного и безопасного использования. Ст. 12 названного Закона предусмотрена ответственность продавца за ненадлежащую информацию о товаре: если предоставление недостаточно полной информации о товаре повлекло невозможность его использования по назначению, потребитель вправе потребовать предоставления ему в разумно короткий срок надлежащей информации. Если информация в оговоренный срок не будет предоставлена, потребитель вправе расторгнуть договор, потребовать полного возмещения убытков.

# Заключение

##  Оценивая состояние дел, достигнутый уровень применения договора купли-продажи, можно сказать, что имеет место не только распространение сферы действия института купли-продажи, но и качественное его наполнение. Так, квалификация договора розничной купли-продажи в качестве публичного договора дает Правительству Российской Федерации возможность издавать правила, обязательные для сторон при заключении и исполнении данного договора. В настоящее время одним из основных правовых актов, регулирующих отношения, связанные с розничной куплей-продажей, являются Правила продажи отдельных видов товаров, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 19.01.98 г.

 Большое значение в деле защиты прав и законных интересов покупателей – граждан по договору розничной купли-продажи имеют акты официального судебного толкования.

 Вместе с тем механизм реализации прав граждан по договору купли-продажи, в частности розничной, требует изменений путем совершенствования законодательства в этой сфере.

 Считаю, что необходимо четко урегулировать правоотношения между гражданами-покупателями и продавцами, осуществляющими предпринимательскую деятельность, т.к. повсеместно имеет место выделение в качестве самостоятельного вида договора купли-продажи, так называемого предпринимательского договора купли-продажи.

 Также имеет место при разрешении конфликтных ситуаций по ненадлежащему качеству товара, разночтения обязательной формы заключения договора купли-продажи.

В юридической литературе часто встречается утверждение, что преобладающей формой договора розничной купли-продажи является его устная форма. Но отнесение договора розничной купли-продажи к договорам присоединения практически исключает устную форму договора, поскольку предполагает использование стандартных форм, формуляров и т.п.

 Правовой нигилизм не позволяет нашим гражданам защищать свои потребительские права, поэтому необходимо на практике обеспечить права потребителей на просвещение в области защиты прав потребителей: школьное образование по изучению основ потребительского права, публикации и рубрики в средствах массовой информации, создание органов по защите прав потребителей, в т.ч. и общественных, где интересы граждан должны представлять юристы. Необходимо, чтобы ими осуществлялись такие виды деятельности как информационные, образовательные, просветительские, консультативные, юридические.

 Если досудебное разрешение конфликтов по договорам купли-продажи можно возвести в ранг обычая, т.к. около 60 % их рассматривается в добровольном порядке, то в судебной системе эти дела рассматриваются очень долго и зачастую много несправедливых решений.

Есть надежда, что институт мировых судей упростит систему рассмотрения небольших дел, какими являются договоры купли-продажи.

 Считаю также, что привилегированное положение покупателя в договоре розничной купли-продажи не стыкуется с тем положением, что все стороны по всем договорам равны.

Законодатель установил, что продавец почти всегда не прав и он должен нести весь груз ответственности. Наверняка не все продавцы пытаются ущемить права и интересы потребителей, да и возросший потребительский экстремизм подтверждает это. Необходимо законодательно соотнести степень ответственности обеих сторон, исходя из опыта накопленных отношений.

Действующий Гражданский кодекс Российской Федерации является солидной нормативной базой для коренной перестройки системы гражданского права в целом, а с ней и области договорных отношений.

Гражданский кодекс прямо называет около тридцати законов, из которых примерно двадцать приходится на долю актов, посвященных договорам купли-продажи (законы о поставках товаров для государственных нужд, энергоснабжения, подряде для государственных нужд и др.). Наряду с ними следует принять с целью развития правового регулирования договоров купли-продажи большое число и других законов, таких как закон о розничной торговле, оптовой торговле, об ограничении монополистической деятельности в области поставок энергоресурсов, о внешнеэкономических сделках.

# Библиографический список

## Нормативные акты

1. Гражданский кодекс РФ. ч.1. и ч.2 от 30 ноября 1994 № 51-Ф3. Принят Государственной Думой 21 октября 1994 года и ч.2. от 26 января 1996 № 14-Ф3 Принят Государственной Думой 22 декабря 1995. – М., Юристъ, 1997.
2. Гражданский кодекс РСФСР от 11 июня 1964 года . – М., 1996.
3. Гражданский процессуальный кодекс РФ. – М., Юристъ, 2003.
4. Закон РФ «О защите прав потребителей» от 9 января 1996 года N 2-ФЗ. // «Российская газета», 16.01.96 г. N 8.
5. Закон РФ «О стандартизации». - СЗ РФ от 26 июня 1995 г., N 26, ст. 2397.
6. Закон РФ «О сертификации продуктов и услуг». // Приложение к "Российской газете" N 14, 2000 г.
7. Закон РФ от 29 декабря 1994 г. "О государственном материальном резерве" - СЗ РФ, 1995, № 1, ст. 3.
8. Закон РФ от 27 декабря 1995 г. "О государственном оборонном заказе" - СЗ РФ, 1996, № 1, ст. 6.
9. Закон от 24 ноября 1996 г. "Об основах туристской деятельности в Российской Федерации" - СЗ РФ, 1996, № 49, ст. 5491.
10. Постановление Правительства РФ от 23 апреля 1994, № 347 «Об утверждении «Правил предоставления услуг телеграфной связи»».- «Сборник постановлений правительства Российской Федерации», М., 1995.
11. Постановление Правительства РФ от 15 июня 1994 № 669 «Об утверждении «Правил предоставления гостиничных услуг в Российской Федерации»». – «Российская газета», N 116, 22.06.94.
12. Постановление Правительства РФ от 7 марта 1995 № 239 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)». – «Российская газета», N 53, 16.03.95.
13. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29.09.1994 г. «О практике рассмотрения судами дел о защите прав потребителей». // "Экспресс-Закон", январь 2001 г., N 1.

Научная литература

1. Актуальные проблемы гражданского права / Под ред. В. Ф. Яковлева, М. Я. Шиминовой, Т. И. Илларионовой и др. Свердловск, 1986.
2. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право: Общие положения. – М.: Издательство «Статут», 1998.
3. Витрянский В.В. Гражданский кодекс о договоре // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 1995. № 10.
4. Гавзе Ф.И. Социалистический гражданско-правовой договор. М.,ЮЛ,1972.
5. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть вторая. Научно-практический комментарий / Отв. ред. Т.Е. Абова, А.Ю. Кабалкин, В.П. Мозолин. М., 1996.
6. Гражданское и торговое право капиталистических государств: Учебник / Под ред. Е.А.Васильева. М., 1993.
7. Гражданское право / А.М. Белякова, С.Н. Братусь, Е.Н. Гендзехадзе и др.; Под ред. П.Е. Орловского и С.М. Корнеева: В 2-х т. Т.1. М., 1969.
8. Гражданское право. Учебник / Под ред. Е.А.Суханова. В 2 т., М., 1998.
9. Гражданское право. Часть 1 и 2. Учебник под ред. Толстого Ю.К., Сергеева А.П.. - М., ТЕИС, 1998.
10. Договор в народном хозяйстве (вопросы общей теории) / М. К. Сулейменов, Б. В. Покровский, С.С. Жакенов и др.; Отв. ред. М. К. Сулейменов. Алма-Ата, 1987.
11. Иоффе О.С. Обязательственное право. М.: Госюриздат, 1975.
12. Комментарий части второй Гражданского кодекса Российской Федерации для предпринимателей / М.И. Брагинский, В. В. Витрянский, В. П. Звеков и др.; Под ред. В.Д. Карповича. М., 1995.
13. Комментарий части второй Гражданского кодекса Российской Федерации для предпринимателей / Под ред. В.Д. Карповича. М., 1995
14. Меркулов В.В. Гражданско-правовой договор в механизме регулирования товарно-денежных отношений. - Рязань, 1994.
15. Покровский И.А. Основные проблемы гражданского права. Петроград, 1917.
16. Сборник образцов гражданско-правовых документов. Комментарий. Учебно-практическое пособие / Под ред. С.Е.Андреева. - М.: «Проспект», 1997 .
17. Тихомиров Ю.А. Договоры в экономике. М.: Экономика, 1996.
18. Тихомиров Ю.А. Публичное право. М.: БЕК, 1995.
19. Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права(по изданию 1907 г.) М., Спарк, 1995.
1. Витрянский В.В. Гражданский кодекс о договоре // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 1995. № 10. С. 71. [↑](#footnote-ref-1)
2. Комментарий части первой Гражданского кодекса Российской Федерации для предпринимателей / Под ред. В.Д. Карповича. М., 1995. С. 421. [↑](#footnote-ref-2)
3. Иоффе О.С. Обязательственное право. М.: Госюриздат, 1975. С. 291. [↑](#footnote-ref-3)
4. Комментарий части первой Гражданского кодекса Российской Федерации для предпринимателей / Под ред. В.Д. Карповича. М., 1995. С. 429. [↑](#footnote-ref-4)
5. Гражданское право. Учебник / Под ред. Е.А.Суханова. В 2 т., М., 1998. С. 482. [↑](#footnote-ref-5)
6. Гражданское право. Часть 1 и 2. Учебник под ред. Толстого Ю.К., Сергеева А.П.. - М., ТЕИС, 1998. Т. 2. С. 57. [↑](#footnote-ref-6)
7. Сборник образцов гражданско-правовых документов. Комментарий. Учебно-практическое пособие / Под ред. С.Е.Андреева. - М.: «Проспект», 1997 . С. 9. [↑](#footnote-ref-7)
8. Постановление Госкомстата РФ от 1 апреля 1996 г. N 25 "Об утверждении Инструкции по определению розничного товарооборота и товарных запасов юридическими лицами, осуществляющими розничную торговлю и общественное питание" - "Экономика и жизнь", 1996, N 25. [↑](#footnote-ref-8)
9. Письмо Госналогслужбы РФ от 1 апреля 1997 г. N 03-4-09/15 "О налоге на добавленную стоимость". - "Налоги", 1997 г., N 13. [↑](#footnote-ref-9)
10. Инструкция Госналогслужбы РФ от 11 октября 1995 г. N 39 "О порядке исчисления и уплаты налога на добавленную стоимость" - "Российские вести" от 23 ноября 1995 г. N 223, 30 ноября 1995 г. N 228. [↑](#footnote-ref-10)
11. Постановление СМ РФ от 30 июля 1993 г. N 745 "Об утверждении Положения по применению контрольно-кассовых машин при осуществлении денежных расчетов с населением и Перечня отдельных категорий предприятий (в том числе физических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, в случае осуществления ими торговых операций или оказания услуг), организаций и учреждений, которые в силу специфики своей деятельности либо особенностей местонахождения могут осуществлять денежные расчеты с населением без применения контрольно-кассовых машин". - "Российская газета" от 17 августа 1993 г.. [↑](#footnote-ref-11)
12. Постановление Правительства РФ от 23 октября 1995 г. N 1028 "О внесении изменений и дополнений в Перечень отдельных категорий предприятий (в том числе физических лиц, осуществляющих предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, в случае осуществления ими торговых операций или оказания услуг), организаций и учреждений, которые в силу специфики своей деятельности либо особенностей местонахождения могут осуществлять денежные расчеты с населением без применения контрольно-кассовых машин, утвержденный постановлением Совета Министров - Правительства Российской Федерации от 30 июля 1993 г. N 745". - Собрание законодательства Российской Федерации от 30 октября 1995 г., N 44, ст. 4182. [↑](#footnote-ref-12)
13. Постановление Правительства РФ от 19 декабря 1997 г. N 1607 "О внесении дополнения в постановление Совета Министров - Правительства Российской Федерации от 30 июля 1993 г. N 745". - "Российская газета" от 30 декабря 1997 г. [↑](#footnote-ref-13)
14. Указ Президента РФ от 18 августа 1996 г. N 1212 "О мерах по повышению собираемости налогов и других обязательных платежей и упорядочению наличного и безналичного денежного обращения". - "Российская газета" от 22 августа 1996 г. [↑](#footnote-ref-14)
15. Указ Президента РФ от 23 мая 1994 г. N 1006 "Об осуществлении комплексных мер по своевременному и полному внесению в бюджет налогов и иных обязательных платежей". - "Российская газета" от 24 мая 1994 г. [↑](#footnote-ref-15)
16. Комментарий части второй Гражданского кодекса Российской Федерации для предпринимателей / Под ред. В.Д. Карповича. М., 1995. С. 109. [↑](#footnote-ref-16)
17. Меркулов В.В. Гражданско-правовой договор в механизме регулирования товарно-денежных отношений. - Рязань, 1994. С. 88. [↑](#footnote-ref-17)
18. Меркулов В.В. Гражданско-правовой договор в механизме регулирования товарно-денежных отношений. - Рязань, 1994. С. 104. [↑](#footnote-ref-18)
19. Сборник образцов гражданско-правовых документов. Комментарий. Учебно-практическое пособие / Под ред. С.Е.Андреева. - М.: «Проспект», 1997 . С. 237. [↑](#footnote-ref-19)
20. Тихомиров Ю.А. Договоры в экономике. М.: Экономика, 1996. С. 346. [↑](#footnote-ref-20)
21. Витрянский В.В. Гражданский кодекс о договоре // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 1995. № 10. С. 76. [↑](#footnote-ref-21)
22. Витрянский В.В. Гражданский кодекс о договоре // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации. 1995. № 10. С. 82. [↑](#footnote-ref-22)