ИНСТИТУТ МОЛОДЕЖИ

Кафедра гражданского и предпринимательского права

Башаев Зелимхан Шарпудинович

РЕФЕРАТ

**Договор мены**

Студента 4-го курса 403 группы

Научный руководитель

Мазур Сергей Филиппович

**Дата сдачи:**

**Оценка:**

Москва

2000

**План**

* Общие положения договора мены……………………………….3
* Объекты договора мены………………………………………….4
* Возмещение разницы в цене и расходы по договору мены……5
* Сроки предачи товара по договору мены……………………….6
* Переход права собственности по договору мены………………7
* Риск случайной гибели или повреждения товара………………8
* Бартер……………………………………………………...………8
* Литература………………………………………………………...9
* **Общие положения договора мены.**

 Исторически договор мены появился намного ранее договора купли продажи. Мена была распространена в условиях натурального хозяйства на начальном этапе развития человеческой цивилизации. С появлением денег как формы взаиморасчетов между сторонами сделки и развитием товарно-денежного обмена она была вытеснена куплей-продажей. Однако законодательное закрепление договор мены получил гораздо позднее.

В современном гражданском обороте договор мены имеет ограниченное применение. Вероятно, единственная причина его существования – это экономия времени и средств, в тех редких случаях, когда намерения сторон продать один товар и купить другой совпадают.

Хотя с экономической точки зрения купля-продажа является частным случаем обмена товара на товар (деньги), в правовом аспекте сам договор мены сконструирован по модели купли-продажи. Вероятно, причиной этому послужило, как уже указывалось, значительно позднее законодательное закрепление мены.

Договор мены наряду с куплей продажей является товарной сделкой. Содержащееся в законе определение договора мены показывает, что он является не только взаимным (двусторонним), но и возмездным, консесуальным.

 По договору мены его участники взаимно обязуются передать друг другу в собственность определенные вещи (товары), при этом одна сторона, приобретая вещь в собственность вместо уплаты покупной цены (в деньгах) передает другой стороне иную вещь. Следовательно, каждая из сторон данного договора одновременно является продавцом в отношении передаваемого товара и покупателем в отношении получаемого (в качестве цены выступает соответствующий товар). В связи с этим сторона должна руководствоваться нормами ст. 30 ГК о покупателе (когда получает товар) и одновременно нормами о продавце (когда предает товар)[[1]](#footnote-1). При этом права и обязанности сторон тождественны, причем правам одной стороны соответствуют обязанности другой[[2]](#footnote-2).

* **Объекты договора мены.**

Обектами договора мены являются любые вещи, не изъятые из оборота и оборот которых не ограничен. Это движимые вещи, в том числе ценные бумаги и валютные ценности (разумеется, при соблюдении специального законодательства[[3]](#footnote-3)), а также недвижимое имущество, например земельные участки, постройки, квартиры и т.[[4]](#footnote-4) д. Вместе с тем стороной в договоре мены может быть только собственник вещи (либо надлежащим образом уполномоченное им лицо) поскольку иначе отчуждатель не сможет предать это имущество в собственность контрагенту.[[5]](#footnote-5)

В соответствии с п. 2 ст. 567 ГК РФ к договору мены применяются соответственно правила о купле-продаже, если это не противоречит нормам главы 31 Кодекса и существу мены. Исходя из этого, к объектам отношений мены можно отнести и некоторые имущественные права (поскольку они могут служить объектами купли продажи[[6]](#footnote-6)) – это, прежде всего корпоративные имущественные права, в том числе выраженные «бездокументарными ценными бумагами», в частности в случаях обмена акций либо долей участия в хозяйственных обществах, а также безналичные деньги (права требования), например при обмене их в качестве товара (а не всеобщего эквивалента) на иностранную валюту (другой товар).

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

* **Стороны договора мены.**

Сторонами договора мены могут выступать граждане и юридические лица. Общие правила о купле-продаже распространяются и на субъектный состав мены

Споры в научной литературе вызывает вопрос об участии государства в договоре мены. Одни авторы не признают государство как возможную сторону в мене, другие склоняются к обратной точке зрения[[7]](#footnote-7). Вторая позиция представляется более близкой к истине. Доводы первых: - «выступление государства в гражданско-правовом договоре мены невозможно, поскольку натуральный обмен противоречит основным принципам бюджетной устройства страны»[[8]](#footnote-8), не основаны ни на законе, ни на существе данных отношений. Государство, например, прибегает к обмену принадлежащих ему пакетов акций или долей участия в хозяйственных обществах.

* **Возмещение разницы в цене и расходы по договору мены.**

По общему правилу, содержащемуся в п. 1 ст. 568, обмениваемые товары предпологаются равноценными[[9]](#footnote-9). Что касается расходов на передачу товара, то их несет сторона, которая передает товар, причем в цену товара они не входят; то же относится и к расходам на принятие товара. Эти обязанности обусловлены тем, что сторона признается продавцом в отношении передаваемой вещи, и, следовательно, должна исполнять обязанности продавца по передаче товара, а признание ее покупателем в отношении получаемого товара обязует принять его. Договором мены может быть предусмотренно иное распределение обязанностей, например их возложение на одного из участников.

При обмене товаров возможна ситуация когда стороны в договоре мены определили что товары не совпадают по цене. Иногда это очевидно из самой обстановки: ясно, что автомобиль «Кадиллак–Севиль» дороже, чем велосипед «Сура-М». В этом случае разница в цене оплачивается стороной получившей более дорогостоящий товар в соответствии с договором. Такой договор уже нельзя рассматривать в качестве смешанного (содержащего элементы купли-продажи)[[10]](#footnote-10).

Разница в цене определяется в договоре мены, если он должен быть заключен в письменной форме, например, из-за того, что сторонами являются юридические лица, а момент предачи товаров не совпадает во времени то и условие о возмещении разницы в цене (так же как и сама эта разница) должно быть отражено в письменной форме[[11]](#footnote-11). Разница в цене оплачивается непосредственно до передачи стороной (обязанной уплатить ее) своего товара контрагенту (т. е. до момента, когда в соответствии с законом обязанность по передаче товара считается исполненной, а это далеко не всегда совпадает с моментом реальной передачи товара), либо непосредственно после исполнения обязанности по передаче своего товара (тотчас как товар передан или, во всяком случае, в кратчайшие сроки, как только это возможно).

Указанные правила оплаты разницы в цене имеют характер общих правил. Однако стороны в договоре мены могут предусмотреть и любые другие правила оплаты. Например, в договоре мены может быть установлено, что сторона обязанная произвести оплату разницы в цене должна это сделать не позднее 48 часов с момента получения от контрагента товара в обмен на переданный последнему свой товар. Возможны и иные варианты оплаты, однако лишь в том случае, если в договоре мены они однозначно предусмотрены.

* **Сроки передачи товара по договору мены.**

Общим правилом договора мены является то, что стороны должны одновременно передавать друг другу обмениваемые товары. Однако обмен товарами совсем не обязательно должен быть одномоментным и осуществляться «из рук в руки», и практика показывает, что чаще всего происходит наоборот.

Если по условиям конкретного договора одна из сторон обязана передать товар ранее, чем другая предоставит обмениваемый товар, то в таком случае к исполнению обязанностей по передаче товара стороной, для которой договором установлен более поздний срок передачи товара, применяются правила о встречном исполнении обязательств (ст. ст. 569, 328). В случае если она не исполнит обязанность передать товар, другая сторона (т. е. та, которая уже передала товар) вправе отказаться от исполнения договора мены (т. е. по существу расторгнуть договор в одностороннем порядке) и потребовать возмещения убытков. В свою очередь сторона, которая в силу договора мены должна получить товар контрагента ранее передачи своего, имеет возможность приостановить передачу товара, либо вовсе отказаться от исполнения договора, если контрагент не передал ей товар. Аналогичные права стороны приобретают и в случае если налицо обстоятельства с очевидностью свидетельствующие, что контрагент не передаст ей товар, в предусмотренные договором мены сроки (либо совсем не передаст). О том являются ли такие обстоятельства очевидными или нет, можно судить только исходя из анализа конкретной ситуации. Например, сторона, выполняющая обязательства узнала достоверно, что подлежащий передаче товар был контрагентом продан.

* **Переход права собственности по договору мены.**

Новым для нашего законодательства является правило установленное в ГК РФ 1996 года о переходе права собственности[[12]](#footnote-12). Общие правила перехода права собственности на обмениваемые товары установлены в ст. 570 ГК РФ. Переход происходит, после того как сторона передала товар контрагенту, а последний его принял, после чего сторона, передавшая товар, получила товар от контрагента, и в свою очередь приняла его. Таким образом, возникновение права собственности предполагается одновременным для каждой из сторон договора (если иное прямо не предусмотрено законом или договором). Такое положение призвано предотвратить ситуацию, в которой сторона первой получившей товар приобретает на него право собственности, не выполнив встречных обязательств по передаче контрагенту другого товара[[13]](#footnote-13).

Особенностью в отношениях мены обладает так же правило об эвикции – ответственности продавца за истребование вещи у покупателя третьим лицом. Согласно общей норме п. 1 ст. 462 ГК РФ продавец в этом случае возмещает покупателю понесенные им убытки. Для отношений регулируемых главой 31 ГК это означало бы не всегда обоснованное оставление у такого продавца переданной ему в обмен вещи контрагента. Поэтому ст. 571 ГК РФ предоставляет право стороне договора мены, у которой третьим лицом изъят товар, потребовать от своего контрагента не только возмещения соответствующего убытка[[14]](#footnote-14), но и возвращения полученного в обмен товара (имеется в виду возврат в натуре).

Однако, в случае если сторона, передающая товар обремененный правами третьих лиц (например, залога, вещных прав и т. д.), предупредила своего контрагента о правах третьих лиц, а последний, тем не менее, согласился принять товар, нет оснований применения правила об эвикции.

* **Риск случайной гибели или повреждения товаров.**

Этот вопрос, который гл. 31 ГК РФ специально не урегулирован, хотя представляется достаточно сложным. Ст. 211 связывает несение риска случайной гибели вещи с наличием права собственности на эту вещь, если иное не предусмотрено законом или договором. Передавая вещь по договору мены (особенно если имеется разрыв во времени между вручением обмениваемых товаров) сторона лишается владения вещью (передав ее другой стороне) и возможность влиять на ее сохранность, но сохраняет при этом право собственности (которое не переходит к приобретателю в силу общего правила ст. 570 ГК РФ). В данной ситуации вполне логично применять норму ст. 459 ГК РФ, которая приурочивает переход риска к моменту исполнения обязанности по перадаче товара. В известном смысле это должно стимулировать его к скорейшей (встречной) передаче товара.

* **Бартер.**

Под бартером понимается обмен определенного количества одного товара на другой в виде натурального обмена. Легальное определение бартера сформулировано в Указе Президента РФ от 18.08.1996 г. «О государственном регулировании внешнеторговых бартерных сделок»[[15]](#footnote-15). В соответствии с Указом под бартерными сделками понимаются совершаемые при осуществлении внешнеторговой деятельности действия, предусматривающие обмен эквивалентными по стоимости товарами, работами, услугами, результатами интеллектуальной деятельности. Как видно - это определение существенно отличается от договора мены.

\* \* \*

**Литература**

* Гражданское право. Учебник. под ред. А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого. Ч. 2. М. - Проспект – 1997г.
* Гражданское право. Учебник. отв. ред. Е. А. Суханов. Т. 2. Полутом 1. М. – Бек – 1999 г.
* А. Н. Гуев. Постатейный комментарий к части второй ГК РФ. М. –1999 г.
* Гражданское право. Учебник. под общ. ред. А. Г. Калпина. Ч. 2. М. – Юристъ 1999 г.
* Правовая система «Ваше право». (Май – 2000 г.)
1. Особое значение это обстоятельство имеет для предпринимателей (юридических лиц и граждан) т. к. такое совпадение в одном лице разных сторон договора требует учитывать особые правила при уплате налогов. [↑](#footnote-ref-1)
2. К договору мены не имеет отношения действие, определенное в ст. 505 ГК РФ. Данная статья посвящена исключительно одному из последствий заключения договора купли-продажи. Термин обмен использован в ГК также при формулировании в ст. 583 понятия договора ренты. [↑](#footnote-ref-2)
3. Ср. п. 2 ст. 454 ГК РФ [↑](#footnote-ref-3)
4. В связи с этим стоит упомянуть вопрос, породивший много споров в сфере торговли недвижимостью. Это вопрос о правовой природе договора, по которому производится обмен помещения находящегося в собственности лица (например, приватизированного) на помещение в доме государственного или муниципального жилищного фонда. Фактически здесь речь идет об обмене вещи на право пользования помещением. Однако следует учитывать, что договор найма жилого помещения предусматривает, не только права, но и обязанности нанимателя, а субъективные гражданские обязанности, а также личные неимущественный блага не могут выступать объектами мены (так же как и купли продажи). [↑](#footnote-ref-4)
5. Сказанное не означает что, например унитарные предприятия (учреждения, иные юридические лица, у которых нет права собственности на переданное им собственником имущество) не могут быть участниками договора мены: могут, но лишь постольку, поскольку на это получено согласие собственника (иначе говоря, уполномочены собственником) [↑](#footnote-ref-5)
6. п. 4 ст. 454 ГК РФ [↑](#footnote-ref-6)
7. Гражданское право. Учебник отв. ред. Е. А. Суханов, Т. 2. М. – 1999 г. [↑](#footnote-ref-7)
8. Гражданское право. Учебник под ред. А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого, Ч. 2. М. –1997 г. С. 113 [↑](#footnote-ref-8)
9. Хотя ст. 567 ГК РФ говорит о передаче одного товара в обмен на другой, это не означает, что стороны в договоре мены могут обмениваться только единичными товарами. Словосочетание один товар по смыслу ст. 567 означает, что товар одного вида обмеивается на товар другого вида, но при этом их количественное соотношение может быть самым разнообразным. [↑](#footnote-ref-9)
10. Учебникю…. [↑](#footnote-ref-10)
11. Ст. ст. 160, 452 ГК РФ [↑](#footnote-ref-11)
12. По ГК РСФСР 1964 года право собственности на обмениваемый товар переходило в момент его передачи. Последствия легко предположить. [↑](#footnote-ref-12)
13. Как это было возможно по ГК РСФСР 1964 г. [↑](#footnote-ref-13)
14. Под убытками в данном случае понимается как реальный ущерб (например, понесенные исправной стороной расходы по доставке, хранению, погрузке и т. п.), так и упущенная выгода. [↑](#footnote-ref-14)
15. СЗ РФ №35 ст. 4141 [↑](#footnote-ref-15)