

**МИНИСТЕРСТВО ВНУТРЕННИХ ДЕЛ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
ГОУ ВПО «ОРЛОВСКИЙ ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ»**

А.В. ГРИШИН

**КОММЕРЧЕСКОЕ ПРАВО
РОССИИ**

*Курс лекций в 2 частях
Часть 2*

**Орёл
ОрЮИ МВД России
2007**

УДК 349:338.2
ББК 7 ГК 613/7
Г 86

Рецензенты:

Ихсанов Р.В. - к.ю.н., доцент кафедры гражданского права (Санкт-Петербургский университет МВД России);

Егорова С.Г. – к.ю.н., доцент кафедры гражданско-правовых дисциплин Брянского государственного университета имени академика И.Г. Петровского.

Гришин, А.В.

Г 86 Коммерческое право России: Курс лекций. В 2 ч. Ч.2. / А.В. Гришин - Орел.: Орловский юридический институт МВД России, 2007. - 110 с.

Курс лекций написан на основе действующего гражданского законодательства и положений Конституции России. Помимо норм, непосредственно относящихся к гражданскому праву, используются новые законы, подзаконные акты Российской Федерации, имеющие другую отраслевую принадлежность. Курс лекций составлен в соответствии с программой учебного курса "Коммерческое право" на факультетах по подготовке следователей и по подготовке специалистов на договорной основе ОрЮИ МВД РФ. В нем изложены основные теоретические положения коммерческого права России, концепция законодательного регулирования торгово-предпринимательской деятельности, формирования товарного рынка в стране, непосредственного осуществления торгово-хозяйственных связей, учтены последние положения законодательства и арбитражной и судебной практики по рассматриваемым вопросам.

Для студентов, преподавателей высших учебных заведений не только юридического, но и другого гуманитарного профиля, а также для научных, практических работников, интересующихся гражданским правом и практикой его применения.

УДК 349:338.2
ББК 7 ГК 613/7

© *Гришин А.В., 2007 г.*

© *Орловский юридический институт МВД России, 2007 г.*

Полное содержание

Предисловие

Часть 1

Лекция № 1. Понятие, предмет и система коммерческого права

Лекция № 2. Торговое законодательство, его состав и структура

Лекция № 3. Структура и инфраструктура товарного рынка

Лекция № 4. Правовое регулирование конкурентных отношений.

Лекция № 5. Субъекты торговой деятельности

Лекция № 6. Объекты торгового оборота и способы их индивидуализации

Лекция № 7. Классификация договоров торгового права

Лекция № 8. Структура договорных связей

Лекция № 9. Заключение торговых договоров

Лекция № 10. Определение в договоре условий о количестве, ассортименте и качестве товара

Лекция № 11. Установление цен на товары и способы расчетов.

Лекция № 12. Посреднические договоры в торговом обороте

Часть 2

Лекция № 13. Договоры, обслуживающие торговлю

Лекция № 14. Правовое регулирование доставки и перевозки грузов

Лекция № 15. Хранение (ответственное хранение) товаров

Лекция № 16. Страхование товара и коммерческих рисков

Лекция № 17. Ответственность за нарушение торговых договоров

Лекция № 18. Приемка товаров по количеству и качеству

ПРЕДИСЛОВИЕ	5
Лекция № 13 ДОГОВОРЫ, ОБСЛУЖИВАЮЩИЕ ТОРГОВЛЮ	7
§1. Договоры на выполнение маркетинговых работ.	7
§2. Оказание рекламных услуг.	10
§3. Информация. Оказание информационных услуг.	15
Лекция № 14 ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ДОСТАВКИ И ПЕРЕВОЗКИ ГРУЗОВ .	20
§1. Особенности перевозки на различных видах транспорта.	20
§2. Организационные договоры на перевозку грузов.	34
Лекция № 15 ХРАНЕНИЕ (ОТВЕТСТВЕННОЕ ХРАНЕНИЕ) ТОВАРОВ	38
§1. Общие положения о хранении товаров.	38
§2. Виды договоров хранения.	45
Лекция № 16 СТРАХОВАНИЕ ТОВАРОВ И КОММЕРЧЕСКИХ РИСКОВ	58
§1. Общие положения о страховании товаров.	58
§2. Страхование рисков.	60
Лекция № 17	72
ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НАРУШЕНИЕ ТОРГОВЫХ ДОГОВОРОВ	72
§1. Понятие ответственности в предпринимательской деятельности и торговом обороте.	72
§2. Применение мер ответственности за нарушение торговых договоров.	79
Лекция № 18 ПРИЕМКА ТОВАРОВ ПО КОЛИЧЕСТВУ И КАЧЕСТВУ	88
§1. Продавец и потребитель в договоре розничной купле-продаже: права, обязанности, ответственность.	88
§2. Осуществление приемки товаров по количеству и качеству.	99

ПРЕДИСЛОВИЕ

В условиях динамичного развития рыночных отношений законодательство должно гибко следовать за новыми методами экономического развития, формируя тем самым основу эффективности любой деятельности. При этом одним из приоритетных направлений по словам Президента РФ В.В. Путина остается поддержка российского бизнеса. На это было указано и в послании Президента РФ Федеральному Собранию РФ 27 апреля 2007 года, и в выступлении на расширенной Коллегии МВД России 9 февраля 2007 года. В связи с этим, в современных условиях повышается значение правильного применения торгового законодательства Российской Федерации, и как следствие, изменяются требования к качеству подготовки юристов в образовательных учреждениях МВД России, изучающих механизм правового регулирования указанного круга общественных отношений.

Торговое законодательство основывается на признании равенства участников регулируемых отношений, неприкосновенности собственности, свободы договора, недопустимости произвольного вмешательства кого-либо в частные дела, необходимости беспрепятственного осуществления гражданских прав, обеспечении восстановления нарушенных прав, их судебной защиты.

Система российского права представляет собой целостное образование, включающее в той или иной степени связанные между собой отдельные отрасли права. С признанием в последний период разделения права на публичное и частное отрасли права дифференцируются, прежде всего, по их принадлежности к первому или второму. Будучи отнесенным к гражданскому праву, коммерческое право одновременно входит в сферу частного права.

В курсе лекций на основе анализа выводов и положений, содержащихся в монографиях и статьях современных правоведов, а также изучения предшествующего опыта и новаций современной социально - экономической ситуации дается собственное видение основных положений коммерческого права.

Основная цель названной дисциплины состоит в формировании у будущих юристов представления о частноправовом характере отношений, регулируемых коммерческим правом.

Достижению данной цели служит реализация следующих задач: рассмотрение основных теоретических концепций науки коммерческого права; ознакомление выпускников с содержанием коммерческого права как подотрасли гражданского права; привитие выпускникам умений правильного применения торгового законодательства в служебной деятельности.

Преподавание в высших учебных заведениях коммерческого права непосредственно связано с расширением правового регулирования торговых отношений, целесообразностью использования практики применения положений коммерческого законодательства. Для этого, помимо гражданского законодательства, особое внимание курсантов и студентов обращается на знание ведомственных нормативных документов. В частности, это решение коллегии МВД РФ от 9.02.2007 года, Директива №3 дсп МВД от 17 октября 2006 года «О приоритетных направлениях деятельности органов внутренних дел и внутренних войск МВД России, ФМС России в 2007 году», регламентирующие основные направления деятельности по борьбе с коррупцией, подрыву экономической базы терроризма.

Курс лекций “Коммерческое право” имеет теоретическую и практическую направленность. Рекомендуется для учащихся вузов МВД РФ и студентов юридических вузов, работников правоохранительных органов.

Лекция № 13 ДОГОВОРЫ, ОБСЛУЖИВАЮЩИЕ ТОРГОВЛЮ

§1. Договоры на выполнение маркетинговых работ.

Переход страны к рыночной экономике потребовал значительного расширения маркетинговых исследований, получения необходимой информации о движении товара от производителя к покупателю, правового обеспечения иных видов деятельности при совершении торговых операций.

Маркетинг как система мероприятий по изучению рынка и воздействия на спрос с целью расширения сбыта товаров — явление сравнительно новое.

Информация, полученная с помощью маркетинга, позволяет правильно организовать работу с поставщиками и покупателями, выбрать нишу рынка и решить другие вопросы, связанные с продвижением товара на рынок и заключением договоров купли-продажи (поставки) товаров.

Получение маркетинговой информации возможно с помощью специального подразделения, организуемого в основном на крупных и средних предприятиях, или путем заключения договора на проведение маркетинговых работ со специализированными организациями.

По договору на выполнение маркетинговых работ исполнитель обязуется провести маркетинговые исследования в соответствии с заданием, утвержденным заказчиком, и передать ему результат в документированном виде: отчет и рекомендации, а заказчик обязуется принять его и оплатить выполненную работу.

В Гражданском кодексе РФ отсутствуют нормы, специально регулирующие правоотношения сторон в связи с выполнением договора маркетинга. Однако потребность в маркетинговой информации вынуждает стороны заключать договоры на проведение маркетинговых исследований, руководствуясь при этом общими нормами гражданского законодательства и нормами, регулирующими сходные правоотношения и содержащимися в гл. 37, 38 и 39 ГК РФ. Анализ показывает, что в содержание договора стороны вклю-

чают различные элементы других договоров (например, договоров подряда, выполнения НИР и др.), что не противоречит ГК РФ и соответственно к договору на выполнение маркетинговых работ будут применяться в соответствующих частях правила, регулирующие договоры подряда, выполнения НИР и иные.

Условия договора на выполнение маркетинговых работ определяются по усмотрению сторон и содержат наименование сторон (заказчик, исполнитель), предмет договора (цели, способы и направления проведения исследований), обязанности сторон, порядок сдачи и приемки работы, вознаграждение исполнителя и порядок расчетов, ответственность сторон, условия о конфиденциальности, срок действия договора, юридические адреса и банковские реквизиты сторон.

Стороны согласовывают в договоре территорию проведения исследования (район, отдельный регион, конкретная отрасль хозяйства, вид деятельности и т.д.) и направления маркетинговых исследований, касающиеся получения информации (рекомендаций) о возможностях и перспективах ведения коммерческих операций, об условиях работы с источниками сырья, сбыте определенной продукции, ее качестве, количестве и ценах, складировании и транспортировке, степени развития коммерческой инфраструктуры (реализация товаров через биржи, аукцион, посредников и т.д.), спросе на продукцию и потенциальных потребителях, целесообразности и эффективности проведения рекламы и по другим вопросам.

Заказчик вправе рассчитывать на определенный результат проведения маркетинговых исследований, который зависит от четкого определения предмета договора и использования научно обоснованных методик исследования. Поэтому стороны должны определить методы, которые будут использованы для получения в соответствии с заданием тех или иных характеристик и параметров (например, проведение опроса, эксперимента, наблюдения и др.); согласовать широту охвата объекта исследования, что непосредственно влияет

на точность результатов и вместе с тем на стоимость работ. Стороны могут определить основные требования к отчету, представляемому исполнителем по результатам проведенного исследования. Отчет должен содержать данные о целях и задачах исследования, методах, которые применялись для сбора, анализа и обработки сведений, о процентах возможных погрешностей, влияющих на степень достоверности информации, о выводах и рекомендациях, сделанных на основании данных проведенного исследования. Именно отчет и будет являться результатом работы, который исполнитель обязан передать заказчику по акту сдачи-приемки, а заказчик должен принять работу в срок, оговоренный сторонами, подписать акт или возвратить отчет на доработку, если исполнителем нарушены условия договора.

Претензии по качеству результатов маркетинговых исследований могут быть предъявлены исполнителю в период до подписания заказчиком акта сдачи-приемки работы. В последующем невозможность внедрения результатов маркетинговых исследований в большинстве случаев не может связываться с их качеством, поскольку исполнитель не отвечает за быстро меняющуюся ситуацию на рынке и неэффективные действия заказчика.

Стороны в договоре могут предусмотреть срок после сдачи работы, в течение которого исполнитель обязан будет осуществлять бесплатное текущее консультирование по результатам проведенного исследования.

Дальнейшее сопровождение коммерческой деятельности заказчика, связанное с составлением прогнозов состояния конъюнктуры определенного сегмента рынка, а также с использованием результатов исследования, может быть оформлено соответствующими договорами на возмездное оказание услуг.

Результаты маркетинговых исследований являются собственностью заказчика, и исполнитель не вправе разглашать эти данные третьим лицам. В свою очередь заказчик может принять на себя обязательство не разглашать третьим лицам методику проведения исследований и другие данные, которые, по мнению исполнителя, составляют секрет его деятельности.

Порядок выплаты вознаграждения исполнителю определяется договором в соответствии с нормами гражданского законодательства, регулирующими расчетные отношения. Ответственность сторон наступает за невыполнение или ненадлежащее выполнение обязательств, принятых на себя исполнителем и заказчиком. Исполнитель может нести ответственность за то, что не провел исследование по тем направлениям, которые были зафиксированы в предмете договора, не применил те методы, использование которых было оговорено сторонами в договоре. Вместе с тем исполнитель не может нести ответственность за результативность внедрения полученной информации и ее применение заказчиком, поскольку это не является его обязанностью.

Заказчик несет ответственность за своевременную выплату исполнителю вознаграждения в течение срока, оговоренного сторонами после подписания акта сдачи-приемки работы. В случае просрочки уплаты он несет ответственность за неисполнение денежного обязательства.

§2. Оказание рекламных услуг.

Переход к рыночной экономике сопряжен с необходимостью рекламирования товаров и услуг. В принятом законе РФ "О рекламе" реклама определена как любая форма распространения рекламодателем (юридическое или физическое лицо) информации независимо от используемых им технических и иных средств, в том числе их обнародование путем опубликования, передачи в эфир, публичного показа и т.д. в отношении третьих лиц о рекламодателе, его товарах, их свойствах и характеристиках, условиях производства, приобретения и использования, иных обстоятельствах, служащих формированию или поддержанию интереса к рекламодателю и его товарам, направленных на повышение конкурентоспособности их на рынке.

Законом урегулированы различные правоотношения, возникающие в рекламном процессе между рекламодателем, являющимся источником рекламной информации, рекламо-производителем — лицом, осуществляющим

приведение рекламной информации к готовой для распространения форме (рекламные агентства) и рекламораспространителем — лицом, осуществляющим размещение (или распространение) рекламной информации путем предоставления или использования имущества, в том числе технических средств радиовещания и телевидения.

Рекламодатель определяет объект рекламы и ее виды, формулирует цель и задачи рекламы, готовит проект договора с рекламным агентством, утверждает эскизы, тексты рекламных материалов и оплачивает выполненные работы.

Рекламное агентство создает рекламную продукцию и размещает ее в средствах массовой информации с учетом вида рекламы. Как правило, объектом рекламы является конкретный товар, ввод которого на рынок осуществляется путем создания и поддержания положительного образа (имиджа) предприятия-рекламодателя и рекламы полезных потребительских свойств товара. При этом закон запрещает подчеркивать в рекламе исключительность товара в ущерб аналогичным товарам, выпускаемым другими предприятиями.

При заключении договора на оказание рекламных услуг стороны самостоятельно определяют следующие условия:

предмет договора, в котором дается описание объекта рекламы, вид (способ) рекламы, время проведения рекламного мероприятия, указываются обязанности рекламодателя и рекламиста (это могут быть рекламопроизводители и рекламораспространители, с которыми отдельно составляются договоры), порядок оплаты работы рекламиста, срок действия договора и ответственность сторон.

Права и обязанности сторон будут существенно отличаться при заключении договорных отношений в сфере различных видов рекламы. Для продвижения на рынок товаров, являющихся объектом рекламы, широко используются товарная реклама (рекламируются сами товары, их полезные свойства) и корпоративная реклама, способствующая повышению деловой репутации и

росту известности предприятия-рекламодателя. При этом стороны могут договориться об использовании одного или нескольких видов рекламы, которые, по их мнению, дадут наибольший эффект. Стороны включают условия, касающиеся содержания и оформления рекламы. В частности, предусматривается, что текст и товарный знак должны быть видны на определенном расстоянии, оговариваются цвета красок и их яркость. Стороны согласовывают условия об обслуживании щита или рекламы на наземном транспорте. Речь идет о замене рекламы в случае ее повреждения и сроках периодической замены, например, рекламной аппликации в салонах автобусов или трамваев.

Реклама в прессе имеет свои особенности, которые также должны учитываться в условиях договора. Особое внимание обращается на заголовки текстов, в которых должна быть отражена новизна рекламируемого товара. В виде иллюстрации желательно помещать цветную фотографию с кратким текстом, на который тогда чаще обращается внимание. Для достижения целей рекламы, а именно получения заказов от потребителей, в текст рекламы включаются условия, касающиеся цены, скидок и купонов. Что касается размещения рекламы в том или ином издании, то здесь также должны быть определены конкретные условия: поместить текст на передней стороне обложки издания или тыльной, на четных или нечетных страницах и т.д.

Реклама на радио характерна тем, что договор заключается непосредственно с радиостанцией. В договоре предусматриваются содержание рекламы, порядок помещения названия товара (в начале или в конце ролика), необходимость повторения отдельных сведений, например, обещания о предоставлении скидки за покупку товара; о времени трансляции и другие условия.

Реклама на телевидении имеет свои особенности, касающиеся содержания и размещения информации о рекламируемом товаре и создания имиджа фирмы, его производящей. Стороны договариваются о времени рекламы, после каких передач она будет показана и по каким каналам. С учетом особенностей рекламируемого товара, например, продуктов питания, в договор может

быть внесено условие о показе пищи, готовой к употреблению.

Почтовая реклама также имеет значительные особенности, которые следует учитывать в условиях договора. Это, прежде всего правильный выбор целевой аудитории в отношении товаров, которые не пользуются массовым спросом, рассчитаны на определенный уровень доходов потребителей, их вкусы и привязанности к тем или иным вещам. Реклама может содержаться на самом конверте в виде предложения, которое заинтересует потребителя наличием скидки на товар в виде купона, находящегося внутри конверта. Указание о том, что выпуск и поставка товаров ограничены, поможет потребителю быстрее принять решение о покупке товара.

Телефонная реклама предполагает непосредственное общение лица от имени рекламодателя и в его интересах. Результат рекламы товаров (услуг) по телефону во многом зависит от подготовленности лица, ведущего такие разговоры. Поэтому одним из условий, включаемых в договор, может быть наличие специальной подготовки лица, ведущего разговоры от имени рекламодателя о свойствах и качестве предлагаемого товара. Это лицо должно располагать информацией о хозяйственно-финансовой деятельности предприятия-рекламодателя, которую он может использовать для ответов на вопросы потенциальных потребителей.

Предусматриваемые договором основные обязанности рекламиста и рекламодателя состоят в следующем.

Рекламист принимает на себя обязанности подготовить программу по рекламе продукции с указанием количества и качества рекламируемых изделий; изготовить необходимые эскизы, макеты, слайды, фильмы, видеокассеты, значки; разработать текст рекламы; представить на утверждение рекламодателю образцы подлежащей тиражированию рекламной продукции; разместить рекламу, т.е. опубликовать текст объявления, развесить плакаты, разослать проспекты рекламы и т.д.

Обязанности рекламодателя сводятся к утверждению программы работ

по рекламе и образцов рекламной продукции, подлежащей тиражированию, предоставлению рекламисту необходимой информации для изготовления рекламы и оплате работы рекламиста. Результат рекламы не влияет на оплату работы рекламиста, которая рассматривается в целом как услуга. Изготовление макетов, щитов для рекламы, фильмов и т.п. приводит к конкретному о вещественному результату. Эти работы могут оформляться отдельным договором подряда, например, на установку наружной рекламы, и отношения сторон будут регулироваться главой 37 ГК РФ.

В договоре стороны устанавливают твердую цену за оказание услуг по рекламе. Кроме того, они могут предусмотреть условие об участии рекламиста в прибылях от реализации рекламируемой продукции, оговорив при этом размер месячной базовой прибыли, превышение которого благодаря усилиям рекламиста увеличивает сумму прибыли. Рекламист получает определенный сторонами процент от разницы между возросшей и базовой суммами прибыли в период действия договора.

В договоре на оказание рекламных услуг стороны в соответствии с главой 25 ГК РФ могут установить ответственность за нарушение обязательств, связанных с неисполнением или ненадлежащим исполнением своих обязанностей. Речь может идти, например, об ответственности рекламного агентства за несогласование оригинала-макета с рекламодателем, что повлекло погрешности в тексте рекламы, вследствие чего эффективность ее, по мнению рекламодателя, резко снизилась.

Стороны также могут предусмотреть ответственность рекламного агентства в случаях обнаружения, например, грамматических ошибок в тексте рекламного объявления, в виде обязанности повторной публикации либо трансляции (показа по телевидению) текста рекламы без дополнительной оплаты.

Ответственность рекламного агентства за неправильное, несвоевременное размещение рекламы на щитах, на транспорте может быть предусмотрена в виде продления договора на срок, в течение которого реклама не была раз-

мещена либо размещалась с нарушениями.

В договор может быть внесено условие, защищающее интересы рекламного агентства и освобождающее его от ответственности, когда оно приняло все меры для надлежащего исполнения обязательства, проявив при этом достаточную осмотрительность и заботливость, однако не смогло его исполнить, например, из-за закрытия издательства либо радиостанции, где предполагалось разместить рекламу.

Стороны не могут установить ответственность рекламного агентства за эффективность проведения рекламы, поскольку оказание рекламных услуг не имеет овеществленного выражения и не гарантирует заказчику, что рекламируемый товар будет пользоваться высоким спросом покупателей. Специалисты по рекламе обоснованно утверждают, что большая часть денег на рекламу расходуется впустую. Вместе с тем для рекламодателей рекламные услуги являются полезной мерой для повышения имиджа фирмы и спроса на товары, которые она выпускает.

В случае, когда невозможность исполнения возникла по обстоятельствам, за которые ни одна из сторон не отвечает, заказчик возмещает исполнителю фактически понесенные им расходы.

Обычно между рекламодателем и рекламистом (рекламопроизводителем, рекламораспространителем) заключается агентский договор, если речь идет о проведении рекламной компании, или договор подряда, когда требуется изготовление макетов, щитов, роликов и т.д., и конечным результатом работы по подряду является конкретная вещь, либо договор услуг по проведению рекламной акции.

§3. Информация. Оказание информационных услуг.

Важнейшую роль в торговом обороте играет информация. Рынок информации включает в себя различные средства массовой информации, где постоянно публикуется либо транслируется реклама о товарах, справочные из-

дания (справочники, бюллетени, каталоги и т.д.), справочно-информационные службы, справочные бюро и др., консалтинговые службы (юридические, маркетинговые и др.), компьютерные информационные системы ("Гарант-Сервис", ЮСИСи др.).

Основным объектом отношений в информационной сфере является информация, под которой понимаются сведения об окружающем мире и протекающих в нем процессах либо осведомляющие о положении дел, которые воспринимаются человеком непосредственно или с помощью технических устройств. Федеральный закон "Об информации, информатизации и защите информации" вводит понятие "документированной" информации (документ), зафиксированной на материальном носителе с реквизитами, позволяющими ее идентифицировать. Здесь происходит овеществление информации путем закрепления ее на материальном носителе. Документированная информация может быть представлена в виде книги, статьи в журнале, банка данных в ПЭВМ или на любом другом бумажном, машиночитаемом и иных носителях.

Информацию можно рассматривать одновременно как нематериальный объект и овеществленный предмет, что дает возможность гражданско-правовой защиты документированной информации как института интеллектуальной собственности. Такую двойственную правовую природу информации следует учитывать при защите прав граждан и юридических лиц на информацию. Информационные отношения сторон возникают в связи с созданием, распространением, преобразованием и потреблением информации, необходимой для осуществления актов купли-продажи товаров. Правоотношения сторон возникают в связи с использованием информационных ресурсов в виде массивов документов (данных), информационных продуктов, формируемых на основе информационных ресурсов и предоставляемых пользователям как информационные услуги.

Федеральным законом "Об участии в международном информационном обмене" определено понятие информационных услуг как действий субъектов

(собственников и владельцев) по обеспечению пользователей информационными продуктами. Субъектами правового регулирования в сфере информатизации выступают граждане, в том числе иностранные, и лица без гражданства, организации, являющиеся собственниками (владельцами) информации — информационные центры, фонды, агентства, библиотеки и другие, органы федеральной власти и субъектов Федерации, органы местного самоуправления.

Потребители информации, управляющие торговлей и осуществляющие акты купли-продажи товаров (продавец, покупатель, посредник и т.д.), заключают договор с соответствующим субъектом, владеющим информацией, на информационное обслуживание, которое может состоять в поиске необходимой информации, ее обработке, выдаче данных (документов), хранении информации. При этом стороны руководствуются положениями главы 39 ГК РФ. Сторонами могут заключаться договоры на предоставление пользования автоматизированными информационными системами, банками данных, компьютерными сетями. Отдельно могут быть оговорены условия по передаче информации на материальных носителях и консультационные услуги.

Обязанностями исполнителя, осуществляющего информационное обслуживание, может быть, например, ежемесячное предоставление анализа рынка ссудных капиталов, публикация рейтинговых таблиц по конкретным параметрам предприятий конкурентов (уставной капитал, баланс, прибыль и другие показатели), предоставление реквизитов и балансовых показателей банков, выступающих гарантами, предоставление нормативных документов, изданных Центральным Банком России, другими федеральными органами.

Стороны предусматривают положение, запрещающее заказчику продавать информацию, полученную от исполнителя, третьим лицам. В свою очередь исполнитель обязуется не разглашать данные коммерческого характера, полученные им от заказчика.

Стоимость услуг и расчеты за них согласовываются сторонами с учетом договорных цен и порядка, установленного законом.

Стороны могут предусмотреть ответственность за невыполнение или ненадлежащее выполнение обязательств, например, в случае несвоевременного предоставления информации исполнитель возвращает заказчику деньги за тот период, в течение которого информация не предоставлялась, а заказчик приостанавливает перечисление денежных средств на расчетный счет исполнителя. Исполнитель в случае несвоевременного перечисления заказчику денежных средств может приостановить информационное обслуживание.

Сдача-приемка работ в виде информационных услуг производится сторонами по акту, как правило, в месте нахождения заказчика.

Заключение договора на информационное обслуживание с использованием баз данных на ПЭВМ имеет некоторые особенности, связанные с указанием в предмете договора конкретной базы данных (например, банковское законодательство, формы правовых документов и др.).

Обязанности сторон могут изменяться в зависимости от вида обслуживания (телефонное, телеграфное, факсимильная связь, передача данных и др.) и распространения информации, но правовое содержание договора возмездного оказания информационных услуг при этом сохраняется. Оказание этих услуг оценивается заказчиком как положительная для него деятельность независимо от результата использования полученной информации.

Контрольные вопросы.

- 1. Определите правовую сущность договора на выполнение маркетинговых работ.**
- 2. Сформулируйте основные условия договора на выполнение маркетинговых работ.**
- 3. Объясните, в какой форме представляется заказчику результат маркетингового исследования.**
- 4. В каком виде наступает ответственность сторон за невыполнение обязательств по договору на выполнение маркетинговых работ.**

5. Дайте законодательное определение рекламы и охарактеризуйте отношения, возникающие между сторонами в рекламном процессе.

6. Сформулируйте основные условия, включаемые сторонами в договор на оказание рекламных услуг.

7. Раскройте правовые особенности различных видов рекламы.

8. Какова ответственность сторон за невыполнение обязательств по договору на оказание рекламных услуг?

9. Расскажите о роли и правовой природе информации в торговом обороте.

10. Сформулируйте основные условия договора на информационные услуги и назовите случаи наступления ответственности за невыполнение обязательств.

Нормативные акты

1. Конституция РФ (принята на всенародном голосовании 12 декабря 1993) // «Российская газета». 1993. № 237.

2. Гражданский кодекс РФ (Ч. 2) от 26 января 1996 № 14-ФЗ // СЗ РФ. 1996. № 5. Ст. 410.

3. Федеральный закон РФ «О рекламе» от 13 марта 2007 № 38-ФЗ // СЗ РФ. 2007. № 12. Ст. 1232.

4. Федеральный закон РФ от 20 февраля 1995 № 24-ФЗ «Об информации, информатизации и защите информации» // СЗ РФ. 1995. № 8. Ст. 609.

5. Закон РФ от 27 декабря 1991 № 2124-1 «О средствах массовой информации» // Ведомости СНД и ВС РФ. 1992. № 7. Ст. 300.

6. Указ Президента РФ от 17 февраля 1995 № 161 «О гарантиях права граждан на охрану здоровья при распространении рекламы» // «Российская газета». 1995. № 39.

7. Приказ МВД РФ от 7 июля 1998 № 410 «Об утверждении инструкции о размещении и распространении наружной рекламы на транспортных средствах» // Правовая система «Консультант +».

8. Приказ МАП РФ от 13 ноября 1995 № 147 «Об утверждении порядка рассмотрения дел по признакам нарушения законодательства РФ о рекламе» // Российский вести. 1996. № 10.

Литература

1. Амисеев. Правовое регулирование предпринимательской деятельности. Изд-во «Юнити». 2004.

2. Байша Ж.Ф. Предпринимательское право: Конспект лекций. 2007.

3. Брагинский М.И. Договор поручения и стороны в нем // Вестник ВАС РФ. № 4. 2001.
4. Коммерческое право. Под ред. Постового Н.В. Изд-во «Юриспруденция». 2007.
5. Мась Л.В. Коммерческое право. Изд-во «Питер». 2005.
6. Орлов А.И. Особенности договоров на оказание услуг в информационной сфере // «Законодательство и экономика». 2002. № 3.
7. Павлодский Е.А. Взаимоотношения по договору комиссии // «Право и экономика». № 5. 2000.
8. Пугинский Б.И. Коммерческое право России. Изд-во «Зерцало». 2005.

Лекция № 14 ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ДОСТАВКИ И ПЕРЕВОЗКИ ГРУЗОВ

§1. Особенности перевозки на различных видах транспорта.

Исполнение торговых договоров неразрывно связано с перемещением товаров. Продвижение товаров от производителей к покупателям (потребителям) может осуществляться одной из сторон торгового договора с использованием собственных или арендованных транспортных средств. Однако в подавляющем большинстве случаев стороны прибегают к услугам специализированных транспортных организаций-перевозчиков путем заключения договора перевозки груза.

В зависимости от вида транспорта различают железнодорожную, автомобильную, воздушную, морскую и речную (внутреннюю водную) перевозку. Общее правовое регулирование договоров перевозки дано в гл. 40 ГК РФ, детальнее же взаимоотношения между сторонами при перевозке груза определяются в транспортном законодательстве: транспортных уставах и кодексах, а также правилах перевозок грузов.

На сегодняшний день транспортное законодательство находится в стадии обновления, поэтому до принятия нормативных актов, отвечающих современным требованиям, действуют акты, принятые ранее соответствующими органами.

По договору перевозки груза перевозчик обязуется доставить вверенный ему отправителем груз в пункт назначения и выдать его управомоченному на получение груза лицу (получателю), а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату (п. 1 ст. 785 ГК РФ).

Заключение договора перевозки груза удостоверяется соответствующими транспортными документами, содержащими условия договора. Наименование, форма документов и порядок их заполнения определяются транспортными уставами и кодексами, правилами перевозок.

При железнодорожной перевозке таковыми являются транспортная железнодорожная накладная, сопровождающая груз в пути следования, и выданная на ее основании грузоотправителю квитанция. В подтверждение приема груза для перевозки железная дорога обязана проставить в транспортной железнодорожной накладной календарный штамп. Квитанция о приеме груза выдается грузоотправителю под роспись в соответствующей графе корешка дорожной ведомости (ст. 31 УЖТ 2003 г.).

Аналогичный порядок оформления договорных отношений предусмотрен и для перевозки речным транспортом. Заключение договора подтверждается накладной, на основании которой порт или пристань отправления составляет дорожную ведомость. Накладная и дорожная ведомость сопровождают груз на всем пути его следования, накладная выдается грузополучателю в пункте назначения вместе с грузом, а дорожная ведомость после выдачи груза в пункте назначения остается у парходства. В удостоверение приема груза к перевозке грузоотправителю выдается грузовая квитанция. Дата приема груза к перевозке удостоверяется календарным штампелем порта или пристани отправления на накладной, грузовой квитанции и дорожной ведомости (п. 67 КВВТ 2001 г.).

Подтверждением заключения договора воздушной перевозки груза является грузовая накладная (п. 1 ст. 104 ВК РФ).

Накладная (транспортная железнодорожная, грузовая) предъявляется

перевозчику одновременно с грузом. Обязанность по заполнению накладной лежит на грузоотправителе. При этом грузоотправитель несет ответственность за достоверность сведений, внесенных в накладную, а также за последствия, возникшие вследствие недостоверных, неточных или неполных сведений, указанных им в накладной (см., например, ст. 113 УЖТ 2003 г.).

Одновременно с накладной грузоотправитель должен передать перевозчику все документы, требуемые санитарными, таможенными, карантинными и иными Правилами. Так, в соответствии с п. 73 КВВТ 2001 г. к накладной на груз, влажность которого при перевозке изменяется (сахар, мука, зерно всех видов, рыба сушеная, вяленая, и др.), грузоотправитель должен приложить удостоверение о качестве с указанием в нем процента влажности груза. В удостоверении о качестве хлебных грузов, перевозимых насыпью, кроме процента влажности, должен быть указан процент сорности.

Наименование и форма документов, подтверждающих заключение договора перевозки груза автомобильным транспортом, различаются в зависимости от вида предъявляемого груза и условий оплаты услуг перевозчика.

При предъявлении к перевозке груза товарного характера грузоотправителем составляется товарно-транспортная накладная (не менее четырех экземпляров). На основании этого документа производится списание перевозимого груза грузоотправителем и оприходование его грузополучателем.

Пользование автомобилем с оплатой его работы по повременному тарифу оформляется записями грузоотправителя (грузополучателя) в путевом листе с указанием пробега и времени нахождения автомобиля в его распоряжении за вычетом времени обеденного перерыва шофера.

При приеме груза к перевозке шофер предъявляет грузоотправителю служебное удостоверение и путевой лист, заверенный печатью автотранспортного предприятия.

Прием грузов к перевозке от грузоотправителя удостоверяется подписью шофера во всех экземплярах товарно-транспортной накладной, один из

которых вручается грузоотправителю.

Договор морской перевозки груза может быть заключен с условием предоставления для перевозки всего судна, части его или определенных судовых помещений (чартер) или без такого условия. Чартер должен содержать сведения, предусмотренные ст. 120 КТМ.

Независимо от того, на каких условиях заключен договор морской перевозки, принимая груз к перевозке, морское пароходство выдает отправителю коносамент, который выполняет три функции: 1) доказательства наличия договора морской перевозки грузов и его содержания; 2) расписки, удостоверяющей принятие груза к перевозке; 3) товарораспорядительного документа. Коносамент должен содержать данные, указанные в ст. 144 КТМ.

Наличие двух документов, удостоверяющих заключение договора морской перевозки груза (чартера и коносамента), определено различными условиями, при которых они составляются. Чартер применяется для трампового судоходства (трамп — грузовое судно для перевозки грузов по любым направлениям в отличие от лайнера, который осуществляет перевозку лишь по определенным линиям). Коносамент — документ для линейного судоходства. Соответственно этому в торговом мореплавании различают линейный и чартерный коносамент. Линейный коносамент регулирует взаимоотношения перевозчика и с получателем, и с отправителем груза. Чартерный коносамент определяет взаимоотношения между перевозчиком и получателем груза (держателем коносамента), а правоотношения перевозчика (фрахтовщика) с отправителем (фрахтователем) урегулированы в самом чартере.

По желанию отправителя ему может быть выдано несколько экземпляров (оригиналов) коносамента, причем в каждом из них отмечается число имеющихся оригиналов коносамента. После выдачи груза на основании первого из предъявленных оригиналов коносамента остальные оригиналы теряют силу.

Вместо коносамента отправитель вправе потребовать от перевозчика

выдачи морской накладной или иного документа.

Несмотря на реальный характер договора перевозки груза (за исключением договора фрахтования) правоотношение по осуществлению перевозки устанавливается еще до заключения договора, с принятия заявки на перевозку груза или заключения организационного договора. Это связано с тем, что действующее законодательство устанавливает взаимные права и обязанности отправителя и перевозчика по передаче и принятию груза к перевозке. Они состоят в следующем.

Перевозчик обязан подать отправителю груза под погрузку транспортные средства в срок, согласованный сторонами. При этом транспортные средства должны быть в исправном состоянии, пригодном для перевозки соответствующего груза. В случае подачи транспортных средств, не пригодных для перевозки соответствующего груза, отправитель вправе отказаться от их использования, а перевозчик обязан подать взамен указанных необходимые транспортные средства.

Что касается отправителя, то на нем лежит обязанность по подготовке груза к перевозке. Грузоотправитель обязан до предъявления груза перевозчику подготовить груз так, чтобы обеспечивалась транспортабельность и сохранность его в пути следования.

Исполнение этой обязанности включает в себя следующее. При погрузке мелких штучных грузов отправитель должен объединить мелкие места в более крупные (например, упаковки в соответствующую тару). При предъявлении грузов в таре или упаковке и штучных грузов мелкими отправлениями грузоотправитель обязан заблаговременно замаркировать каждое грузовое место (отправительская маркировка). Порядок маркировки, а также случаи, когда помимо отправительской маркировки необходима еще и маркировка груза перевозчиком (транспортная маркировка), например, паромом, устанавливаются правилами (п. 52 УАТ, п. 72 КВВТ 2001 г.).

Грузы, нуждающиеся в таре для предохранения их при перевозке от ут-

раты, недостатки, порчи (повреждения), должны предъявляться к перевозке в исправной таре, соответствующей стандартам, или в установленных случаях в иной исправной таре, обеспечивающей их полную сохранность. Сельскохозяйственные продукты могут приниматься к перевозке в нестандартной таре, обеспечивающей сохранность груза при перевозке (п. 52 УАТ, п. 71 КВВТ 2001 г.).

В определенных случаях грузы предъявляются грузоотправителями с объявлением их ценности. Объявленная ценность не должна превышать действительной стоимости груза. В случае разногласий стоимость груза определяется экспертизой, о чем составляется акт. Перечень грузов, объявление ценности которых является обязательным, а также грузов, объявление ценности которых не допускается, устанавливается правилами (п. 46 УАТ, п. 70 КВВТ 2001 г.).

При железнодорожной перевозке обязательно, в частности, объявление ценности следующих грузов при условии их доставки без сопровождения: видео- и аудиоаппаратуры, электронно-вычислительной и множительной техники, опытных образцов машин, оборудования, приборов (ст. 23 УЖТ 2003 г.).

За объявленную ценность грузов взимаются сборы, указанные в тарифном руководстве.

Осуществление погрузки (и выгрузки) груза возможно грузоотправителем, перевозчиком, грузополучателем. Распределение обязанностей между указанными субъектами определяется в соответствии с транспортным законодательством и договором (см., например, ст. 29 УЖТ 2003 г.). Однако при заключении договора следует иметь в виду, что в соответствии со ст. 17 закона "О лицензировании отдельных видов деятельности" лицензированию подлежит погрузочно-разгрузочная деятельность в морских портах, на внутреннем водном транспорте, негосударственных организаций и индивидуальных предпринимателей на федеральном железнодорожном транспорте.

Погрузка, размещение и крепление груза в транспортном средстве осу-

ществляются в соответствии с требованиями технических условий.

По общему правилу, независимо от того, кем осуществляется погрузка (перевозчиком или грузоотправителем), на грузоотправителе лежит обязанность по предоставлению необходимых для погрузки, крепления и перевозки грузов оборудования, средств пакетирования, иных приспособлений и вспомогательных материалов: козлы, стойки, прокладки, лотки, подкладки, проволока, щитовые ограждения и т.п. (п. 56 УАТ, п. 82 КВВТ 2001 Г., ст. 30 УЖТ 2003 г.).

Вопрос о том, кто должен производить установку и снятие необходимых для перевозки приспособлений (грузоотправитель, грузополучатель или перевозчик) решается по-разному в зависимости от вида транспорта. В соответствии с п. 56 УАТ, п. 82 КВВТ 2001 г. необходимые для перевозки приспособления должны устанавливаться грузоотправителем и сниматься грузополучателем. При железнодорожной перевозке указанные действия проводятся грузоотправителями, грузополучателями или железной дорогой в зависимости от того, кем осуществляются погрузка и выгрузка (ст. 30 УЖТ 2003 г.).

Сведения об установке приспособлений указываются грузоотправителями в транспортных документах. Все приспособления и материалы грузоотправителя, включенные в накладную, перевозятся как груз и выдаются грузополучателю вместе с грузом или возвращаются перевозчиком грузоотправителю в соответствии с его указанием в товарно-транспортной накладной и за его счет (абз. 3 п. 56 УАТ).

При автомобильных перевозках погрузка (выгрузка) осуществляется не в месте нахождения автотранспортного предприятия, а на территории грузоотправителя (грузополучателя). Указанное обстоятельство возлагает на этих лиц определенные обязанности. Так, грузоотправители и грузополучатели обязаны иметь подъездные пути от автомобильных дорог к пунктам погрузки и выгрузки и содержать эти пути в исправном состоянии, обеспечивающем беспрепятственное и безопасное движение автомобилей и свободное маневри-

рование их в любое время осуществления перевозок (п. 21 УАТ).

Погрузочно-разгрузочные пункты грузоотправителей и грузополучателей должны иметь: средства механизации и необходимое количество рабочих, обеспечивающих соблюдение установленных сроков погрузки в автомобили и выгрузки из них грузов; устройства для освещения рабочих мест и подъездных путей к ним при работе в вечернее и ночное время; инвентарь, такелаж и в необходимых случаях весовые устройства для взвешивания грузов и подвижного состава, а также в зависимости от объема и характера выполняемых работ необходимое количество оборудованных мест погрузки и выгрузки грузов и- указатели размещения складов, въездов и выездов (п. 23 УАТ).

При проведении погрузочно-разгрузочных работ грузоотправителями или грузополучателями перевозчик осуществляет контроль за правильностью их выполнения. Так, в соответствии с п. 57 УАТ шофер обязан проверить соответствие укладки и крепления груза требованиям безопасности движения, обеспечения сохранности перевозимого груза и транспортного средства. При выявлении нарушений, угрожающих сохранности груза, он обязан сообщить об этом грузоотправителю для устранения последним неправильности в укладке и креплении груза.

Кодекс торгового мореплавания не регулирует взаимоотношения между сторонами при осуществлении погрузки груза на судно. В п. 1 ст. 150 лишь указывается: что перевозчик с момента принятия груза к перевозке до момента его выдачи надлежаще и старательно должен грузить:

укладывать, заботиться о грузе. В КТМ особо оговариваются условия, при которых груз может быть размещен не в трюме, а на палубе судна. В соответствии со ст. 138 перевозчик имеет право перевозить груз на палубе только в соответствии с согласием между перевозчиком и отправителем (о достижении такого соглашения делается отметка в коносаменте или ином документе, подтверждающем заключение договора), законом, или иными правовыми актами либо обычаями делового оборота.

По окончании погрузочных работ производится пломбировка.

Так, в соответствии со ст. 34 УЖТ 2003 г. загруженные вагоны, контейнеры должны быть опломбированы перевозчиком, если погрузка осуществлялась железными дорогами, или грузоотправителями, если погрузка была произведена грузоотправителями. Порядок опломбирования вагонов, контейнеров запорно-пломбировочными устройствами, а также перечень грузов, перевозки которых допускаются в вагонах, контейнерах без запорно-пломбировочных устройств, устанавливается правилами.

Запорно-пломбировочные устройства и устройства для их снятия предоставляются железными дорогами грузоотправителям, грузополучателям за плату.

На внутреннем водном транспорте этот вопрос решается несколько иначе. Загруженные трюмы судов, в том числе рефрижераторных и наливных, должны быть опломбированы:

пломбами пароходства, когда груз не только погружен, но и взвешен средствами пароходства, и пломбами грузоотправителя, когда груз погружен и вес определен средствами грузоотправителя (п. 74 КВВТ 2001 г.).

В соответствии с п.65 УАТ загруженные крытые автомобили и прицепы, отдельные секции автомобилей, контейнеры и цистерны с назначением одному грузополучателю должны быть грузоотправителем опломбированы, а мелкоштучные товары, находящиеся в ящиках, коробках и другой таре, опломбированы или обандеролены. Порядок пломбирования автомобилей, прицепов, отдельных секций автомобилей, контейнеров и цистерн устанавливается правилами.

В каботаже грузы могут перевозиться в опломбированном отправителем помещении судна. Перечень грузов, перевозка которых осуществляется в опломбированных помещениях, а также порядок опломбирования устанавливаются правилами (ст. 133 КТМ).

Погрузка (выгрузка) груза, осуществляемая силами и средствами отпра-

вителя (получателя) груза, должна производиться в сроки, предусмотренные договором, если такие сроки не предусмотрены транспортными уставами и кодексами, издаваемыми в соответствии с ними правилами (п. 3 ст. 791 ГК РФ).

Применительно к морской перевозке действует иной порядок исчисления срока. Так, в соответствии со ст. 134 КТМ срок, в течение которого груз должен быть погружен на судно (сталийное время), определяется соглашением сторон, а при отсутствии такого соглашения — сроками, обычно принятыми в порту погрузки. Соглашением сторон могут быть установлены дополнительное по окончании срока погрузки время ожидания (контрсталийное время) и размер соответствующей платы (демерредж), а также вознаграждение за окончание погрузки груза до истечения сталийного времени (диспач). Подробнее эти вопросы урегулированы в ст.131-133 КТМ.

Перевозчик обязан доставить груз в пункт назначения в сроки, определенные транспортными уставами и кодексами, а при отсутствии таких сроков в разумный срок. На сегодняшний день в указанных правовых актах нет норм о конкретных сроках доставки груза (времени нахождения груза в пути), в них лишь содержатся общие положения и отсылочные нормы к правилам перевозок грузов (ст.39 УЖТ 2003 г., ст.92 ВК РФ, п.69 УАТ).

Так, при железнодорожной перевозке сроки доставки грузов и правила их исчисления утверждаются МПС РФ по согласованию с федеральным органом исполнительной власти в области экономики. Грузоотправители и железные дороги в договорах об организации перевозок могут предусмотреть иной срок доставки грузов. Исчисление сроков доставки грузов начинается с 24 часов дня приема грузов для перевозки. Грузы считаются доставленными в срок, если на железнодорожной станции назначения они выгружены железной дорогой или если вагоны, контейнеры с грузами поданы для выгрузки грузополучателями до истечения установленного срока доставки. Наряду с указанными в ст.39 УЖТ 2003 г. содержатся и иные критерии определения срока ис-

полнения обязанности перевозчика по доставке груза.

Сроки доставки грузов внутренним водным транспортом устанавливаются Правительством РФ (п.89 КВВТ 2001 г.).

Несмотря на видимое различие правового регулирования договоров поставки и перевозки, анализ соответствующих норм позволяет сделать вывод о непосредственной связи условий торгового договора с договором перевозки груза, заключенным во исполнение первого.

Взаимосвязь и взаимозависимость торгового договора и договора перевозки обусловлены следующим. Во-первых, при заключении торгового договора наряду с другими условиями стороны определяют момент исполнения продавцом обязанности по передаче товара. При этом они вправе выбрать один из вариантов, указанных в ст. 458 ГК РФ. Если иное не предусмотрено договором купли—продажи, обязанность продавца передать товар покупателю считается исполненной в момент: 1) вручения товара покупателю или указанному им лицу, если договором не предусмотрена обязанность продавца по доставке товара; 2) предоставления товара в распоряжение покупателя в месте нахождения поставщика (выборка товара); 3) сдачи товара перевозчику или организации связи для доставки покупателю, если договором не предусмотрено иное.

От формулировки этого условия в договоре зависит не только определение момента возникновения права собственности на товар у покупателя, но и определение стороны, ответственной за перемещение товара. Так, при выборке товара его транспортировка осуществляется силами покупателя.

Применительно к договору контрактации выборка товара представляет более частый случай. Заготовитель обязан не только принять сельскохозяйственную продукцию у производителя по месту ее нахождения, но и обеспечить ее вывоз (п. 1 ст. 536 ГК РФ). Однако эта норма диспозитивная, стороны в договоре вправе установить иной порядок взаимоотношений, например, в соответствии со ст. 510, 458 ГК РФ.

Доставка товаров осуществляется поставщиком путем отгрузки их транспортом, предусмотренным договором поставки, и на определенных в договоре условиях. При согласовании условия о перевозке товара стороны определяют не только вид транспорта, но и конкретного перевозчика. Это связано с тем, что (за исключением железнодорожного транспорта) в качестве перевозчика могут выступать не только государственные, но и частные фирмы. При этом различно не только правовое положение перевозчиков, но качество предоставляемых ими услуг и условия их оплаты. В соответствии со ст. 17 закона о лицензировании отдельных видов деятельности лицензированию подлежат перевозки грузов морским транспортом, деятельность по осуществлению фрахтовых операций по перевозкам грузов в морских сообщениях, перевозочная деятельность на внутреннем водном транспорте, перевозочная деятельность на внутреннем водном транспорте, перевозочная деятельность на подъездных железнодорожных путях, не входящих в систему федерального железнодорожного транспорта.

В торговом договоре могут содержаться и другие условия, влияющие на содержание договора перевозки, например, перевозка будет осуществляться одним транспортным предприятием (перевозка в местном сообщении), несколькими предприятиями одного вида транспорта по одному транспортному документу (перевозка в прямом сообщении), несколькими видами транспорта по одному транспортному документу (перевозка в прямом смешанном сообщении), скорость перевозимого груза. Так, на железнодорожном и внутреннем водном транспорте грузы принимаются к перевозке грузовой скоростью или большой скоростью с оплатой последней по повышенному тарифу (ст. 20 УЖТ 2003 г., п. 76 КВВТ 2001 г.).

Скорость перевозки грузов указывает в транспортной железнодорожной накладной грузоотправитель. Если же перевозка данного груза допускается только определенной скоростью, грузоотправитель должен указать в накладной только эту скорость. При перевозке в прямом смешанном сообщении об-

щий срок доставки груза определяется исходя из совокупности сроков доставки каждым видом транспорта и рассчитывается на основании правил исчисления сроков доставки грузов, действующих на транспорте соответствующих видов.

При отсутствии в договоре определения вида транспорта или указания, на каких условиях осуществляется доставка, право выбора вида транспорта или определения условий доставки товаров принадлежит поставщику, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов, существа обязательства или обычая делового оборота.

Во-вторых, к перевозке предъявляется груз, наименование и количество которого согласованы в договоре поставки применительно к каждой партии товара. В зависимости от вида груза, его веса, объема определяется вид транспортного средства: грузовой автомобиль, автомобиль-тягач с полуприцепом, крытый железнодорожный вагон или открытая платформа и т.д.

В-третьих, условие о сроке предъявления груза к перевозке зависит от указанного в торговом договоре срока исполнения продавцом обязанности по поставке товара. Для надлежащего исполнения этой обязанности продавец учитывает время нахождения груза в пути. Сроки предъявления груза к перевозке зависят от периодов, графиков поставки.

В-четвертых, поставка товаров может осуществляться путем передачи товаров покупателю или лицу, указанному покупателем в качестве получателя товара. Исполнение договора не покупателем, а получателем допускается, если договором предусмотрено право покупателя давать поставщику указания об отгрузке товаров получателям (отгрузочные разрядки).

От условия договора поставки о получателе товара зависит и указание грузополучателя товара в транспортных документах. При исполнении договора третьему лицу грузоотправитель в транспортных документах в качестве получателя груза указывает не покупателя, а лицо, поименованное в договоре поставки или отгрузочной разрядке (получателя). На получателе груза ле-

жит обязанность по исполнению договора перевозки в части принятия груза от предприятия транспорта.

Груз, принятый к перевозке, до выдачи его получателю может быть переадресован. Так, железная дорога по заявлению грузоотправителя или грузополучателя проводит переадресовку перевозимого груза с изменением грузополучателя или железнодорожной станции назначения. За переадресовку груза железная дорога взимает сбор в размере, указанном в тарифном руководстве (ст. 37 УЖТ 2003 г.). Осуществление переадресовки груза проводится в соответствии с указанием МПС РФ от 2 июля 1997 г. № В-780у "О порядке переадресовки грузов".

При воздушной перевозке грузоотправитель вправе изменить в грузовой накладной грузополучателя до выдачи груза уполномоченному лицу, распорядиться грузом в случае непринятия или невозможности выдачи его грузополучателю (п. 1 ст. 110 ВКРФ).

При перевозке внутренним водным транспортом этот вопрос решается несколько иначе. В соответствии с п. 91 КВВТ 2001 г. грузоотправитель имеет право требовать выдачи груза не тому грузополучателю, который указан в накладной. Заявление о таком изменении подается начальнику порта (пристани) отправления с приложением квитанции. И лишь в исключительных случаях пароходство может по требованию грузоотправителя, грузополучателя изменить пункт назначения груза, принятого к перевозке.

Изменение пункта первоначального назначения производится с оформлением дальнейшей перевозки новой накладной. В новой накладной должна быть сделана отметка о переадресовке с указанием номера накладной, по которой груз был принят к перевозке.

Переадресовка нефтеналивных грузов производится без оформления новой накладной с начислением провозной платы за общее фактически пройденное расстояние.

Переадресовка производится после взыскания штрафа с организации,

потребовавшей переадресовку. При переадресовке грузов и изменении грузополучателей вследствие явлений стихийного характера или в целях предупреждения скопления и простоя судов на причалах пароходств штраф не взыскивается.

Переадресовка скоропортящихся грузов допускается лишь в том случае, если груз в новый пункт назначения может быть доставлен в течение срока действия сертификата или удостоверения о качестве груза или после продления действия их соответствующей инспекцией или органом санитарного надзора.

Повторная переадресовка грузов и переадресовка их в обратных направлениях запрещаются (п. 92 КВВТ 2001 г.).

§2. Организационные договоры на перевозку грузов.

При наличии длительных долгосрочных и устойчивых связей с покупателями продавцы могут заключать организационные договоры на перевозку грузов. Заключение указанных договоров в определенной степени облегчает взаимоотношения с перевозчиком. По договору об организации перевозок грузов перевозчик обязуется в установленные сроки принимать, а грузовладелец предъявлять к перевозке грузы в обусловленном объеме. В указанном договоре определяются объемы, сроки и другие условия предоставления транспортных средств и предъявления грузов для перевозки, порядок расчетов, а также иные условия организации перевозки (ст. 798 ГК РФ). Договор об организации перевозок не является договором перевозки, взаимоотношения между сторонами регулируются договором и нормами общей части обязательственного права.

Поскольку при перевозке груза железнодорожным, воздушным, морским, речным транспортом в отдельных случаях необходима доставка груза от продавца (отправителя) к перевозчику и от перевозчика к покупателю (получателю), т.е. так называемый завоз-вывоз, то при наличии стабильных, посто-

янных связей между субъектами торгового оборота возможно осуществление централизованных перевозок грузов.

Централизованные перевозки выполняются автотранспортным предприятием от одного грузоотправителя, как правило, всем грузополучателям, или от всех грузоотправителей к одному грузополучателю.

Централизованные перевозки грузов не применяются, как правило, при перемещении отдельных партий или видов грузов, или при периодическом обслуживании отдельных грузоотправителей или грузополучателей.

При централизованных перевозках автотранспортные предприятия производят по договору перевозку грузов и по согласованным графикам, составленным с учетом производственных процессов основного производства у грузоотправителей и грузополучателей, завоз (вывоз) грузов с промышленных предприятий, баз, складов, станций железных дорог, из портов (пристаней) и аэропортов (п- 38 УАТ).

Порядок организации централизованного завоза (вывоза), а также права и обязанности автотранспортных предприятий, станций железных дорог, портов (пристаней) и аэропортов устанавливаются Правилами централизованного завоза (вывоза) грузов на станции железных дорог, в порты (на пристани) и аэропорты.

При централизованном вывозе грузов со станций железных дорог, из портов (с пристаней) и аэропортов прием автотранспортными предприятиями или организациями грузов от станций железных дорог, портов (пристаней) и аэропортов производится по правилам, действующим соответственно на железнодорожном, водном и воздушном транспорте.

Отношения по централизованным перевозкам имеют сложную договорную структуру, основным звеном в которой является автотранспортное предприятие или экспедитор. Структура договорных связей зависит от того, кем выполняются функции экспедитора, автотранспортным предприятием или иным субъектом. Как правило, автотранспортное предприятие выполняет на-

ряду с основной обязанностью по перевозке груза и функции экспедитора. Однако не исключено, что функции экспедитора выполняет иной субъект хозяйственной деятельности.

Автотранспортное предприятие-экспедитор выполняет свои обязанности перед грузоотправителем (грузополучателем) либо на основании договора на оказание услуг по централизованному завозу (вывозу) грузов и договора транспортной экспедиции, либо на основании договора на оказание услуг по централизованному завозу (вывозу) грузов, содержащего условие об оказании экспедиционных услуг (смешанного договора).

Независимо от способа оформления договорных отношений для осуществления функции экспедитора необходима доверенность, выданная грузоотправителем (грузополучателем).

Помимо указанных договоров для осуществления централизованных перевозок необходимо еще и заключение автотранспортным предприятием (или экспедитором) договора с железной дорогой, портом (пристанью), аэропортом на выполнение централизованного завоза (вывоза) грузов на станции железных дорог, в порты (на пристани) и аэропорты.

Контрольные вопросы.

- 1. Каковы взаимные права и обязанности сторон по подготовке и принятию груза к перевозке?**
- 2. В чем проявляется взаимосвязь между торговым договором и договором перевозки?**
- 3. Что понимается под централизованными перевозками грузов автомобильным транспортом?**

Нормативные акты

1. Конституция РФ (принята на всенародном голосовании 12 декабря 1993) // «Российская газета». 1993. № 237.
2. Конвенция о договоре международной дорожной перевозки грузов». Женева. 1956. // «Международные перевозки грузов» С-Пб. 1993.

3. Гражданский кодекс РФ (Ч. 2) от 26 января 1996 № 14-ФЗ // СЗ РФ. 1996. № 5. Ст. 410.
4. Воздушный кодекс РФ от 19 марта 1997 № 60-ФЗ // СЗ РФ. 1997. № 12. Ст. 1383.
5. Кодекс Торгового мореплавания РФ от 30 апреля 1999 № 81-ФЗ // СЗ РФ. 1999. № 18. Ст. 2207.
6. Кодекс Внутреннего водного транспорта РФ от 7 марта 2001 № 24-ФЗ // СЗ РФ. 2001. № 24-ФЗ // СЗ РФ. 2001. № 11. Ст. 1001.
7. Таможенный кодекс РФ от 28 мая 2003 № 61-ФЗ (с изм. и доп., вступившими в силу с 1.04.2007 г.) // СЗ РФ. 2003. № 22. Ст. 2066.
8. Федеральный закон РФ «О Федеральном железнодорожном транспорте» от 25 августа 1995 № 153-ФЗ // СЗ РФ. 1995. № 35. Ст. 3505.
9. Федеральный закон РФ «О железнодорожном транспорте РФ» от 10 января 2003 № 17-ФЗ // СЗ РФ. 2003. № 2. Ст. 169.
10. Федеральный закон РФ «Устав железнодорожного транспорта РФ» от 10 января 2003 № 18-ФЗ // СЗ РФ. 2003. № 2. Ст. 170.
11. Постановление Правительства РФ от 6 февраля 2002 № 72 «Об утверждении правил оказания услуг по перевозке пассажиров, багажа, грузов для личных (бытовых) нужд на внутреннем водном транспорте» // СЗ РФ. 2003. № 7. Ст. 646.
12. Постановление Правительства РФ от 10 июня 2002 № 402 «О лицензировании перевозок пассажиров и грузов автомобильным транспортом» // СЗ РФ. 2002. № 24. Ст. 2306.

Литература

1. Актуальные проблемы коммерческого права. Сборник статей. Вып. 2. Под ред. Пугинского Б.И. Изд-во «Зерцало-М». 2005.
2. Беляева О.А. Коммерческое право России: Курс лекций. Юридический Дом Юстицинформ 2005.
3. Баукин В.Г. Ответственность за нарушение обязательства железнодорожной перевозки грузов // «Транспортное право». № 4. 2004.
4. Боровик И. Ответственность перевозчика за нарушение обязательств железнодорожной перевозки грузов // «Транспортное право». № 4. 2005.
5. Иванова Т.Н. Договор морской перевозки грузов в линейном судоходстве // «Транспортное право». № 4. 2005.
6. Комментарий к уставу железнодорожного транспорта РФ» (постатейный) В.А. Егiazаров, В.Б. Ляндрес // Юридическая фирма «КОНТРАКТ». 2004.
7. Правила воздушных международных перевозок пассажиров, багажа и грузов // Правовая система «Консультант +».
8. Трунина Е.В., Федасова Ю.В. Коммерческое право. Учебное пособие. Изд-во «Юристъ». 2007.
9. Якушев А.В. Коммерческое право. Изд-во «Приор». 2005.

Лекция № 15 ХРАНЕНИЕ (ОТВЕТСТВЕННОЕ ХРАНЕНИЕ) ТОВАРОВ

§1. Общие положения о хранении товаров.

Договор хранения - это договор, по которому одна сторона обязуется хранить вещь, переданную в ее владение с этой целью другой стороной и вернуть эту вещь в сохранности.

Юридические признаки.

1. Правовая сущность – оказание фактических услуг особого рода – по обеспечению сохранности имущества.

2. Субъектный состав. Сторонами этого договора являются хранитель и поклажедатель. Поклажедатель – это сторона, отдающая имущество на хранение. Таковым может быть любой субъект гражданского права, как собственник, так и иной титульный владелец. Хранитель – сторона, осуществляющая хранение. Хранителями могут быть и граждане, и юридические лица (с учетом их правоспособности), как предприниматели, так и иные лица. Для некоторых видов хранения требуется получение лицензии.

По отдельным видам договора хранения сторонами могут выступать лишь определенные субъекты:

- в складском хранении сторонами является предприниматели;

3. Объект.

Юридическим объектом являются действия по сохранению имущества от любой опасности, грозящей повреждением или утратой имущества как социального характера (похищение, уничтожение людьми), так и природного, естественного характера (порча, повреждения от моли, сырости, стихийных явлений).

Материальный объект договора хранения – имущество (вещь). Как правило, движимое, и лишь в одном виде договора хранения (при секвестре) – не только движимое, но и недвижимое. Объектом хранения большей частью

являются индивидуально- определенные вещи, но при иррегулярном хранении, то есть хранении со смещением – это вещи, определяемые родовыми признаками.

Виды материальных объектов договора хранения зависят от его разновидностей. При хранении в банке – это ценные бумаги, изделия из ценных металлов и драгоценных камней и другие ценности, документы. При ломбардном хранении – вещи бытового назначения, при хранении в гардеробе – верхняя одежда.

Материальным объектом по общему правилу не должны быть вещи с опасными свойствами. Однако, объектом хранения, в отдельных случаях, могут быть и вещи с опасными свойствами (ст. 894 ГК), о чем поклажедатель должен предупредить хранителя.

4. Договор хранения может быть возмездным и безвозмездным (см. ст.ст. 886 п.1, 891 п. 3, 896 п. 5, 902 ГК). По некоторым видам он предусмотрен только как возмездный (например, складское хранение, хранение в ломбарде).

5. Договор хранения, как правило, реальный. Но при иррегулярном хранении он является консенсуальным.

6. По договору хранения вещь с целью обеспечения сохранности, передается во владение хранителю.

7. Это двусторонне – обязывающий договор.

8. Форма договора хранения. Устная форма допускается по договорам между гражданами, если стоимость вещи, передаваемой на хранение, не превышает 10 МРОТ. Кроме того, в устной форме может быть заключен договор хранения при чрезвычайных обстоятельствах (болезнь, пожар, угроза нападения и т.п.).

Письменная форма необходима в договорах хранения с участием юридических лиц; между гражданами, если стоимость вещи превышает 10 МРОТ; консенсуальный договор хранения всегда должен заключаться в письменной

форме.

Письменная форма договора хранения может выражаться в виде одного общего документа, а также в виде квитанции, жетона.

В случае несоблюдения письменной формы не предусмотрена недействительность сделки, но это лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки на свидетельские показания.

Права и обязанности сторон по договору хранения.

Обязанности хранителя.

1. Обязанность принять имущество на хранение – в консенсуальном договоре хранения. В договоре может быть установлен определенный срок (дата) принятия либо определенный период.

2. Главная обязанность хранителя: хранить и обеспечить сохранность имущества. Хранение должно осуществляться в течение срока, обусловленного в договоре, либо без указания срока. Досрочное прекращение договора по инициативе хранителя не допускается за исключением случаев существенных нарушений со стороны поклажедателя, а также, если вещи, сданные на хранение, стали опасными для окружающих либо для имущества хранителя и третьих лиц.

Хранитель должен обеспечить сохранность имущества от любой опасности: как от социальной, так и от опасности, связанной с природными явлениями. Обеспечение сохранности реализуется в совершении хранителем определенных действий – в принятии необходимых мер и создании условий. Необходимыми являются меры, предусмотренные договором хранения.

При возникновении особых обстоятельств эти меры могут быть изменены, для чего необходимо получить указания поклажедателя.

При реальной опасности хранитель вправе сам изменить способ, место или условия хранения.

При чрезвычайных обстоятельствах допускается даже продажа вещи хранителем.

Если в договоре не оговорены конкретные условия и способы хранения, то хранение должно осуществляться в соответствии с обычаями делового оборота и существом обязательства, свойствами вещей.

Хранитель обязан лично осуществлять хранение имущества, передача вещи для хранения другому лицу без согласия поклажедателя допускается только при чрезвычайных обстоятельствах.

Меры по сохранности имущества, которые обязан принять хранитель, зависят от того, является ли договор хранения возмездным или безвозмездным:

- при безвозмездном – хранитель должен проявить заботливость не менее, чем о своем имуществе (п. 3 ст. 891 ГК).
- при возмездном – хранитель, кроме того, должен принять специальные меры предусмотренные договором, соответствующие обычаям делового оборота, свойствам вещей и др.
- Однако, любой хранитель (и возмездный, и безвозмездный) должен принимать меры, обязательность которых предусмотрена в нормативных актах: противопожарные, санитарные и др.

3. Обязанностью хранителя является также необходимость воздерживаться от пользования вещью поклажедателя. Пользование вещью хранителем допускается лишь с согласия последнего и в случаях, если это необходимо для сохранности вещей (ст. 892 ГК).

4. Обязанность возвратить поклажедателю или указанному им лицу вещь, переданную на хранение, а при иррегулярном хранении то же количество аналогичных вещей.

Вещь должна быть возвращена в установленный срок или хранится до востребования ее поклажедателем.

Вещь должна быть возвращена в том же состоянии (с учетом естественного ухудшения). Кроме того, должны быть возвращены плоды и доходы от вещи, если иное не установлено договором (ст. 900 ГК).

Обязанности поклажедателя.

1. Предупредить хранителя о свойствах и особенностях вещей, особо – при сдаче легковоспламеняющихся, взрывоопасных и других свойствах опасных по своей природе вещей.

2. Выплатить вознаграждение за хранение (если договор возмездный). Оплата должна быть произведена в срок, т.е. в соответствии с общим правилом диспозитивной нормы ст. 896 ГК – по окончании хранения. Договором может быть предусмотрено иное: например, оплата по периодам.

При досрочном прекращении хранения должна быть уплачена соразмерная часть вознаграждения, но если досрочное прекращение обусловлено опасными свойствами вещи, о которых поклажедатель умолчал, то он обязан заплатить весь объем вознаграждения.

В тех случаях, когда договор хранения прекращен досрочно по инициативе хранителя, поклажедатель не обязан платить вознаграждение.

3. Поклажедатель обязан возместить хранителю расходы, произведенные на организацию и обеспечение хранения вещи. Этот вопрос решается по разному в зависимости от того, возмездный или безвозмездный договор и в зависимости от характера расходов: являются ли они обычными или чрезвычайными.

В возмездном договоре хранения обычные расходы включаются в вознаграждение (плату за хранение), а чрезвычайные возмещаются поклажедателем, если он согласен на них.

В безвозмездном договоре хранения вопрос о расходах должен быть обозначен в договоре и они должны быть возмещены поклажедателем хранителю.

4. Получить вещь от хранителя по истечении срока хранения.

Меры защиты.

При уклонении от принятия на хранение вещи (при консенсуальном договоре хранения) поклажедатель вправе требовать реального исполнения.

При досрочном прекращении по обстоятельствам за которые отвечает хранитель – он не вправе требовать вознаграждение за оставшийся срок. И должен возратить ранее полученную оплату за хранение.

Ответственность хранителя.

1. За непринятие вещи от поклажедателя (при консенсуальном хранении) он возмещает последнему убытки: реальный ущерб и упущенную выгоду, если в договоре не установлена ограниченная ответственность. Кроме того, с него взыскивается неустойка, если она предусмотрена договором.

2. За утрату, недостачу или повреждение вещи, переданной на хранение, ответственность хранителя наступает по правилам ст.ст. 901, 902 ГК и зависит от того, является ли хранитель непрофессиональным или профессиональным, возмездным или безвозмездным.

Профессиональный хранитель отвечает за утрату, недостачу и повреждение вещи независимо от его вины: он освобождается от возмещения, если докажет, что вред причинен непреодолимой силой; если утрата, повреждение произошли из-за свойств имущества, о которых хранитель не знал; и если за вред, причиненный в результате умысла или грубой неосторожности поклажедателя.

Однако, если вред причинен в период просрочки поклажедателя в получении вещи, хранитель отвечает только при наличии его вины в форме умысла или грубой неосторожности.

Размер ответственности хранителя за утрату, недостачу, или повреждение вещей в соответствии со ст. 902 ГК зависит от возмездности или безвозмездности договора хранения.

В возмездном договоре хранения ответственность больше – т.е. в полном объеме: взыскиваются реальный ущерб и упущенная выгода (ст. 393 ГК), если договором не установлено иное.

При безвозмездном хранении хранитель несет ограниченную ответственность – он не возмещает упущенную выгоду. Его ответственность ограни-

чена возмещением стоимости утраченных или недостающих вещей, а при повреждении вещи – в размере суммы, на которую понизилась их стоимость.

3. За досрочное необоснованное прекращение договора – хранитель обязан возместить поклажедателю убытки на общих основаниях (ст. 393 ГК).

4. За незаконное пользование имуществом, переданном на хранение и другие нарушения – возмещение убытков (ст. 393 ГК).

Меры защиты и меры ответственности, применяемые к поклажедателю.

Меры защиты.

1. В случае, если вещи стали опасными для окружающих или для другого имущества, несмотря на соблюдение условий хранения, – досрочное прекращение договора и право на соразмерную часть вознаграждения.

2. Досрочное прекращение возможно и в случае непредупреждения об особых объективно опасных свойствах вещей (взрывоопасных, легковоспламеняющихся и др.); при этом у хранителя сохраняется право на вознаграждение.

3. Кроме того, хранитель может сам обезвредить или уничтожить вещь, об опасных свойствах которой не был предупрежден поклажедателем.

4. При просрочке в оплате (более чем за половину периода, за который должна быть внесена плата) – хранитель вправе досрочно прекратить договор.

5. В случае уклонения от получения поклажедателем вещи обратно по истечении срока договора – хранитель вправе, после письменного предупреждения поклажедателя, продать эту вещь по цене, сложившейся в месте хранения. Вырученная от продажи сумма передается поклажедателю с вычетом сумм причитающихся хранителю и расходов на продажу (п. 2 ст. 899 ГК).

Ответственность поклажедателя.

При не предоставлении вещей на хранение в установленный срок (по консенсуальному договору хранения) взыскиваются понесенные хранителем убытки в связи с несостоявшимся договором хранения, и неустойка, если таковая предусмотрена договором.

За уклонение от оплаты или просрочку в оплате взыскиваются понесенные хранителем убытки. Кроме того, может быть взыскана неустойка либо особый процент по ст. 395 ГК “за неправомерное пользование чужими денежными средствами”.

В случае причинения вреда хранителю опасными свойствами сданной на хранение вещи взыскиваются убытки, если хранитель принимая вещь на хранение не знал и не должен был знать об этих свойствах.

§2. Виды договоров хранения.

Договоры хранения подразделяются на виды по различным критериям.

а) Профессиональное хранение и непрофессиональное – в зависимости от субъекта.

Профессиональное хранение отличается тем, что хранителем является специалист, лицо, для которого хранение является основной целью или одной из целей деятельности. Для профессионального хранителя во многих случаях требуется лицензия (см. Федеральный закон “О лицензировании отдельных видов деятельности”). Профессиональный хранитель обязан возместить убытки за необеспечение сохранности имущества независимо от его вины.

б) Регулярное и иррегулярное хранение – в зависимости от объекта.

Регулярное хранение применяется к вещам не потребляемым, индивидуально-определенным с обязанностью возврата тех же самых вещей, которые были переданы на хранение, является реальным договором. Это главный, типичный вид договоров хранения.

Иррегулярное хранение – хранение со смещением вещей. Объектом этого хранения являются вещи, определяемые родовыми признаками (числом, весом, мерой), потребляемые, возврату подлежат не те же самые вещи, а определенное (то же) количество вещей аналогичного вида и качества; такой договор является консенсуальным договором хранения, применяется в складском хранении.

в) Обычное и чрезвычайное хранение – в зависимости от обстоятельств.

Договор хранения при чрезвычайных обстоятельствах возникает в случае внезапных и особых обстоятельств. Таких, например, как пожар, стихийные бедствия, военные действия, болезнь, угроза нападения и т.п., когда требуется принятие немедленных мер по спасению и сохранению имущества. Особенность этого договора в допущении устной формы и возможности привлечения свидетелей для доказательства факта заключения договора.

г) Общий договор хранения и специальные виды.

К специальным видам договоров хранения относятся:

- договор складского хранения;
- договор хранения ценностей в банке;
- секвестр.

Действия по хранению товаров в одних случаях выступают как самостоятельное обязательство, а в других — играют роль дополнительного условия в ином обязательстве.

В качестве самостоятельного обязательства хранение признается тогда, когда оно составляет главную или одну из главных целей, ради которой стороны и вступили в правоотношение, например, при заключении договоров хранения, консигнации. Дополнительная обязанность хранения возникает в том случае, когда хранение осуществляется как вспомогательная функция, сопутствующая исполнению основного обязательства. В этом случае взаимоотношения сторон по хранению регулируются нормами, относящимися к основному договору.

Поскольку не все положения о хранении применимы в коммерческом обороте, необходимо различать правоотношения, складывающиеся с участием граждан, и правоотношения между субъектами предпринимательской деятельности, выделив из последних только те, которые применимы к субъектам торгового оборота.

Широкое распространение в торговых отношениях имеют договоры хранения на товарных складах. ГК РФ выделяет хранение на товарном складе как особый вид хранения, имеющий наряду с общими чертами, присущими для всех видов хранения, свои особенности. Эти особенности проявляются в субъектном составе, порядке оформления договора, содержании взаимоотношений между сторонами.

Нормы ГК РФ о хранении на товарном складе регулируют отношения только с такими организациями-хранителями, которые на основании выданной им лицензии осуществляют самостоятельную профессиональную деятельность по хранению товаров и оказывают связанные с этим услуги (например, таможенные склады и склады временного хранения, склады транспортных и оптовых торговых организаций), и не распространяются на склады структурных подразделений, производственных, строительных и иных предприятий. Деятельность по хранению отдельных видов товаров подлежит лицензированию, например, лекарственных средств и изделий медицинского назначения, взрывчатых материалов промышленного назначения (ст. 17 закона "О лицензировании отдельных видов деятельности").

Среди товарных складов выделяют склады общего пользования, когда коммерческая организация обязана принимать товары на хранение от любого товаровладельца, и склады, принимающие товар от определенных лиц. Товарный склад признается складом общего пользования, если из закона, иных правовых актов или выданного этой коммерческой организации разрешения (лицензии) вытекает, что она обязана принимать товары на хранение от любого товаровладельца.

Договор складского хранения, заключаемый товарным складом общего пользования, признается публичным договором. Это означает, что при необоснованном отказе или уклонении от заключения договора при наличии возможности взять товары на хранение поклажедатель вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор и возместить причинен-

ные ему убытки.

Наряду с общими положениями о хранении на товарном складе, предусмотренными ГК РФ, в соответствующих случаях применяются правила, установленные нормами других отраслей права. Так, например, таможенные склады могут быть открытого типа, доступными для использования любыми лицами, или закрытого типа, предназначенными для хранения товаров лишь определенных лиц. Требования, предъявляемые к таможенным складам, определяются Государственным таможенным комитетом РФ. Таможенные склады, учреждаемые таможенными органами РФ, являются складами общего пользования в силу прямого указания закона, деятельность указанных складов не подлежит лицензированию.

Таможенный склад может использоваться только для хранения товаров, помещенных под режим таможенного склада. При этом обустройство таможенного склада должно исключать возможность поступления товаров и изъятия их со склада помимо таможенного контроля, а также обеспечивать сохранность товаров, находящихся на складе. Товары помещаются на таможенный склад в присутствии или с ведома уполномоченных должностных лиц таможенного органа, при помещении товаров под режим таможенного склада взимаются таможенные сборы. Товары могут храниться на таможенном складе не более трех лет. Для отдельных лиц указанный срок может ограничиваться таможенным органом. По истечении срока хранения товары, не заявленные к таможенному режиму, помещаются на склад временного хранения, владельцем которого является таможенный орган.

По общему правилу договор складского хранения должен быть заключен в письменной форме. Письменная форма договора складского хранения считается соблюденной, если принятие товара на склад удостоверено складскими документами. Таковыми являются двойное складское свидетельство, простое складское свидетельство или квитанция. Двойное складское свидетельство, любая из двух его разделенных частей (складское свидетельство и

залоговое свидетельство (варрант)), и простое складское свидетельство являются ценными бумагами. Они должны содержать предусмотренные законом реквизиты (ст. 913, 916 ГК РФ).

Условие о сроке не относится к существенным условиям договора хранения. Вместе с тем оно определяет важные обязанности сторон, так как хранитель обязан держать товар в течение обусловленного договором срока. Срок хранения существенно влияет на ответственность профессионального хранителя при просрочке должника.

Если срок определен моментом востребования, хранитель вправе по истечении обычного при данных обстоятельствах срока хранения товара потребовать от поклажедателя взять вещь обратно, предоставив для этого разумный срок. При невыполнении поклажедателем обязанности забрать товар по истечении обусловленного в договоре срока хранения или срока, предоставленного хранителем для получения товара, последний вправе самостоятельно реализовать товар. Однако следует иметь в виду, что хранитель вправе совершить такие действия только при наличии трех условий: 1) если иное не предусмотрено договором, 2) после письменного предупреждения поклажедателя, 3) в порядке, установленном п. 2 ст. 899 ГК РФ: товар продается по цене, сложившейся в месте хранения, а если его стоимость по оценке превышает сто установленных законом минимальных размеров оплаты труда, товар подлежит продаже с аукциона. Вырученная от продажи сумма за вычетом сумм, причитающихся хранителю, в том числе и расходов на продажу вещи, передается поклажедателю.

Различают несколько видов хранения товаров на складе — с отдельным хранением и хранение с обезличением. Последний вид хранения так же называют иррегулярным. Хранение товаров с обезличением означает, что принятые товары одного поклажедателя могут смешиваться с товарами того же рода и качества других поклажедателей. Поклажедателю возвращается равное или обусловленное сторонами количество товара того же рода и качества. Иррегу-

лярное хранение возможно только в случаях, прямо предусмотренных договором и только в отношении родовых, заменимых вещей. Этот вид хранения используется элеваторами, холодильниками, овощехранилищами.

Особым видом хранения с обезличением является хранение с правом товарного склада распорядиться сданными ему на хранение товарами. Такой договор рассматривается как смешанный, к отношениям сторон применяются правила о займе, а время и место возврата товаров определяются правилами о хранении. Основанием возникновения такого вида хранения может быть закон, иные правовые акты или договор.

Сочетание обязанности хранения с правом распоряжения товаром предусматривает договор консигнации. Указанный договор является разновидностью договора комиссии и регулирует передачу консигнантом экспортируемого товара на находящийся в другой стране склад посредника-консигнатора, обязанного затем реализовать этот товар от своего имени.

ГК РФ устанавливает особые правила приема, хранения и возврата товара при его хранении на товарных складах. Если иное не предусмотрено договором, товарный склад при приеме товаров на хранение обязан за свой счет произвести осмотр товаров и определить их количество (число единиц или товарных мест либо меру — вес, объем) и внешнее состояние. Товарный склад обязан предоставлять товаровладельцу во время хранения возможность осматривать товары или их образцы, если хранение осуществляется с обезличением, брать пробы и принимать меры, необходимые для обеспечения сохранности товаров.

Исходя из того, что товарный склад осуществляет свою деятельность профессионально и лучше, чем поклажедатель, может определить необходимые способы хранения, в случаях, когда для обеспечения сохранности товаров требуется изменить условия их хранения, товарный склад вправе принять требуемые меры самостоятельно. Уведомление товаровладельца о принятых мерах обязательно, если потребовалось существенно изменить условия хранения

товаров, предусмотренные договором, а также при обнаружении во время хранения повреждений товара, выходящих за пределы согласованных в договоре или обычных норм естественной порчи. В последнем случае товарный склад обязан незамедлительно не только известить товаровладельца, но и составить акт о выявленных недостатках.

За услуги по хранению поклажедатель уплачивает вознаграждение, размер которого и порядок уплаты (по окончании хранения или по периодам) согласовывается сторонами. Если иное не предусмотрено договором, в вознаграждение включаются расходы по хранению. По согласованию между сторонами сверх вознаграждения могут возмещаться чрезвычайные расходы (расходы на хранение товара, которые превышают обычные расходы такого рода и которые стороны не могли предвидеть при заключении договора), при условии, что поклажедатель дал согласие на эти расходы или одобрил их впоследствии, а также в других случаях, предусмотренных законом, иными правовыми актами или договором.

По инициативе одной из сторон договор может быть досрочно расторгнут: в случае отказа поклажедателя передать товар на хранение в обусловленный сторонами срок; по первому требованию поклажедателя до истечения установленного договором срока; при просрочке уплаты вознаграждения более чем за половину периода, за который оно должно быть уплачено, хранитель вправе отказаться от исполнения договора и потребовать от поклажедателя немедленно забрать сданный на хранение товар.

При возвращении товара товаровладелец или товарный склад вправе потребовать осмотра товара и проверки его количества. Связанные с этим расходы возмещает тот, кто потребовал совершения указанных действий. Если при возвращении товара он не был совместно осмотрен или проверен, заявление о недостатке или повреждении товара вследствие его ненадлежащего хранения должно быть сделано складу письменно при получении товара, а в отношении недостачи или повреждения, которые не могли быть обнаружены при обыч-

ном способе принятия товара, в течение трех дней по его получении. При отсутствии заявления считается, если не доказано иное, что товар возвращен складом в соответствии с условиями договора складского хранения.

Профессиональный хранитель отвечает за утрату, недостачу или повреждение товара, если не докажет, что утрата, недостача или повреждение произошли вследствие: 1) непреодолимой силы, либо 2) из-за свойств товара, о которых хранитель, принимая его на хранение, не знал и не должен был знать, либо 3) в результате умысла или грубой неосторожности потерпевшего. Если утрата, недостача или повреждение принятых на хранение товаров произошли после того, как наступила обязанность поклажедателя взять товар обратно, хранитель отвечает лишь при наличии с его стороны умысла или грубой неосторожности. Причиненные поклажедателю убытки возмещаются по общим правилам ст. 393 ГК РФ, если законом или договором хранения не предусмотрено иное. В случае, когда в результате повреждения, за которое хранитель отвечает, качество товара изменилось настолько, что он не может быть использован по первоначальному назначению, поклажедатель вправе от него отказаться и потребовать от хранителя возмещения стоимости товара, а также других убытков. Договором или законом может быть установлено иное правило.

Разновидностью договора хранения является хранение материальных ценностей государственного резерва. Общая характеристика этого вида хранения дана в законе "О государственном материальном резерве". В государственный резерв входят запасы материальных ценностей для мобилизационных нужд Российской Федерации (мобилизационный резерв), запасы стратегических материалов и товаров, запасы материальных ценностей для первоочередных работ при ликвидации последствий чрезвычайных ситуаций.

Что касается хранения, являющегося составной частью основного обязательства, то здесь возможны два варианта. Во-первых, обязанность по хранению товара при исполнении ряда обязательств может быть основана на законе.

Например, законодательством предусмотрена обязанность транспортных организаций по хранению прибывших грузов, обязанность комиссионера по обеспечению сохранности находящегося у него имущества комитента. Во-вторых, обязанность по хранению может быть предусмотрена в основном договоре.

Транспортные организации обязаны сохранять груз не только во время перевозки, но и в тех случаях, когда грузополучатель не востребовал прибывший груз или отказался от его приема, а грузоотправитель не дал указаний о новом грузополучателе. Исключение из данного правила установлено для воздушной и морской перевозки. При отказе грузополучателя от приема прибывшего груза перевозчик оставляет у себя груз на хранение на риск грузоотправителя (п. 2 ст. 11 ВК РФ). Применительно к морской перевозке действует следующее правило. Если для перевозки груза предоставлено не все судно и получатель не востребовал груз или от него отказался, либо так задержал его прием, что груз не может быть выгружен в установленное время, перевозчик вправе сдать груз на хранение в склад или иное надежное место за счет и на риск управомоченного распоряжаться грузом с уведомлением об этом отправителя (ч.1 ст.157 КТМ). Осуществление данного права зависит от условий договора перевозки. Если для перевозки груза было предоставлено не все судно, достаточно лишь уведомить отправителя о передаче груза на хранение. Если для перевозки было предоставлено все судно, перевозчик вправе сдать груз на хранение при соблюдении требований, установленных в п. 2 ст. 159 КТМ.

В соответствии со ст. 43 УЖТ 2003 г. железная дорога обязана хранить прибывшие грузы, подлежащие выгрузке и выдаче. При условии надлежащего уведомления грузополучателя о прибытии груза за хранение сверх 24 часов взимается сбор, указанный в тарифном руководстве. Если железная дорога не уведомляет о прибытии груза, грузополучатель освобождается от сбора за хранение грузов до получения уведомления об их прибытии. Сроки и порядок

хранения грузов на станции устанавливаются правилами перевозок грузов на железнодорожном транспорте.

По истечении определенных сроков хранения не востребовавшиеся грузы подлежат реализации. Так, предельный срок хранения грузов, перевозимых автомобильным транспортом, — 30 суток (п. 71 УАТ). Порядок реализации грузов и расчетов между сторонами установлен Правилами перевозок грузов автомобильным транспортом, а в отношении скоропортящегося груза — абз. 6 п. 72, п. 73 УАТ.

При морской перевозке перевозчик вправе продать груз, если в течение двух месяцев со дня прихода судна в порт, сданный на хранение груз не будет востребован и отправитель или фрахтователь либо уполномоченное распоряжаться грузом лицо не уплатит перевозчику всех причитающихся по данной перевозке сумм. Невостребованный скоропортящийся груз, а также груз, расходы на хранение которого превышают его стоимость, может быть продан и до истечения указанного срока, но не ранее срока доставки груза (п. 3 ст. 159 КТМ).

В соответствии со ст. 122 УЖТ 2003 г. в случае, если грузополучатель отказался от принятия груза или не представил решение о судьбе груза в течение 4 суток с момента уведомления о прибытии груза на железнодорожную станцию, железная дорога имеет право реализовать груз.

В зависимости от обстоятельств реализация грузов осуществляется на основании решения руководителя федерального органа исполнительной власти в области железнодорожного транспорта (в случаях, предусмотренных ст. 49 УЖТ 2003 г.) или руководителя железной дороги. Независимо от того, кем принято решение о реализации груза, действуют единые нормы об осуществлении этого права: путем заключения договора купли-продажи исходя из цены груза, подтвержденной документом об оплате или соответствующим договором, а при отсутствии таких документов или договора — исходя из цены, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные това-

ры.

Сумма, полученная за реализованные грузы, за вычетом причитающихся дороге платежей и затрат на реализацию груза подлежит перечислению указанному в перевозочных документах получателю в случае оплаты им стоимости груза или грузоотправителю во всех остальных случаях. Указанные правила не применяются в тех случаях, когда реализация груза произошла в связи с отказом получателя принять груз либо он не представил решение о судьбе груза в течение 4 суток с момента уведомления о прибытии (ст. 52, 112 УЖТ 2003 г.). При невозможности перечислить указанную сумму грузоотправителю или грузополучателю по независящим от железной дороги причинам указанная сумма по истечении срока исковой давности подлежит перечислению в доход федерального бюджета.

За несохранность груза, происшедшую после принятия его к перевозке и до выдачи грузополучателю или уполномоченному им лицу, перевозчик несет ответственность, если не докажет, что утрата, недостача или повреждение (порча) груза произошли вследствие обстоятельств, которые перевозчик не мог предотвратить и устранение которых от него не зависело.

Законодательством установлено ограничение ответственности перевозчика. Перевозчик возмещает ущерб в следующем размере: 1) в случае утраты или недостачи — в размере стоимости утраченного или недостающего груза, 2) в случае повреждения (порчи) — в размере суммы, на которую понизилась стоимость груза, а при невозможности восстановления поврежденного груза — в размере его стоимости, 3) в случае утраты груза, сданного к перевозке с объявлением его ценности, — в размере объявленной стоимости. Несколько иначе определяется размер ответственности воздушного перевозчика (ст. 119 ВК РФ). Что касается обязательства хранения комиссионера, то в соответствии со ст. 998 ГК РФ комиссионер отвечает перед комитентом за утрату, недостачу или повреждение находящегося у него имущества комитента (принятого от комитента или приобретенного для него).

Комиссионер обязан принять меры по охране прав комитента, собрать необходимые доказательства и обо всем без промедления сообщить комитенту, если: 1) при приеме комиссионером имущества комитента (присланного комитентом или поступившего к комиссионеру для комитента) окажутся повреждения или недостача, которые могут быть обнаружены при наружном осмотре; 2) в случае причинения кем-либо ущерба имуществу комитента, находящемуся у комиссионера.

Несмотря на то, что обязанность по хранению предусмотрена законом, комиссионер не имеет права на возмещение расходов на хранение находящегося у него имущества комитента, если в договоре не установлено иное.

При расторжении договора комиссии комитент в течение сроков, установленных ГК РФ или договором, обязан распорядиться своим находящимся в ведении комиссионера имуществом. Если комитент не выполнит эту обязанность, комиссионер вправе сдать имущество на хранение за счет комитента либо продать его по возможно более выгодной для комитента цене.

Включение в договор купли-продажи условия о хранении товара связано с принадлежностью покупателю или поставщику права собственности на товар в зависимости от условий договора. Здесь особое значение имеет определение в договоре момента исполнения обязанности продавцом передать товар, так как, если иное не предусмотрено договором, риск случайной гибели или случайного повреждения товара лежит на продавце до того момента, когда в соответствии с законом или договором он считается исполнившим свою обязанность по передаче товара покупателю.

Для обеспечения сохранности товара продавец (покупатель) может нести затраты, связанные с исполнением принятой на себя обязанности (расходы по охране помещения, принятию мер по предотвращению порчи товара и др.). При этом возможны как необходимые издержки, без которых сохранность товара не была бы обеспечена, так и издержки не являющиеся таковыми. Например, поддержание постоянной температуры в помещении, хотя сохран-

ность товара была бы обеспечена и без этого. Поэтому в договоре следует предусматривать, подлежат ли расходы по хранению возмещению или нет, и если — да, то какие (только необходимые либо все), в противном случае расходы не возмещаются. При несохранности товара применяются общие нормы об ответственности по ст. 401 ГК РФ, на хранение при купле-продаже правило об ответственности профессионального хранителя не распространяется.

Контрольные вопросы

- 1. В чем проявляются особенности хранения на товарном складе?**
- 2. Какова ответственность профессионального хранителя?**
- 3. Что понимается под ответственным хранением? Каков правовой режим ответственного хранения?**
- 4. В каких договорах имеет место дополнительная обязанность по хранению товара?**

Нормативные акты

1. Конституция РФ (принята на всенародном голосовании 12 декабря 1993) // «Российская газета». 1993. № 237.
2. Гражданский кодекс РФ (Ч. 2) от 26 января 1996 № 14-ФЗ // СЗ РФ. 1996. № 5. Ст. 410.
3. Федеральный закон РФ от 8 августа 2001 № 128-ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» (с изм. и доп. от 01.06.2007) // СЗ РФ. 2001. № 33 (часть 1). Ст. 3430.
4. Приказ МНС РФ от 31 марта 2003 № БГ-3-07/154 «Об утверждении порядка хранения алкогольной продукции, находящейся под действием режима налогового склада» // «Российская газета». 2003. № 112.

Литература

1. Гришаев С.П. Хранение на товарном складе. 2005.
2. Коммерческое право. Под ред. Постового Н.В. Изд-во «Юриспруденция». 2007.
3. Мась Л.В. Коммерческое право. Изд-во «Питер». 2005.
4. Пугинский Б.И. Коммерческое право России. Изд-во «Зерцало». 2005.
5. Санникова Л.В. Услуги в гражданском праве России. 2007.

6. Трунина Е.В., Федасова Ю.В. Коммерческое право. Учебное пособие. Изд-во «Юристъ». 2007.
7. Язев В.А., Булатецкий Ю.Е. Коммерческое (торговое) право. Изд-во «ИЗДАТЕЛЬСКИЙ ДОМ». Серия «Юридическая литература». 2002.
8. Якушев А.В. Коммерческое право. Изд-во «Приор». 2005.

Лекция № 16 СТРАХОВАНИЕ ТОВАРОВ И КОММЕРЧЕСКИХ РИСКОВ

§1. Общие положения о страховании товаров.

Страхование – это институт гражданского права, регулирующий отношения по защите имущественных интересов физических и юридических лиц в связи с наступлением определенных событий (страховых случаев), за счет денежных фондов, формируемых из уплаченных ими страховых взносов.

Правовое регулирование: ГК РФ (ст.ст. 927 - 970); Закон РФ от 27 ноября 1992 «Об организации страхового дела в РФ» с изм. и доп. Федеральным законом от 10 декабря 2003 г. и рядом других законов.

Виды страхования: имущественное и личное, добровольное и обязательное.

Субъекты страховых правоотношений:

Страхователь – юридическое лицо или гражданин, заключивший договор, со страховщиком либо вступивший в страховое правоотношение в силу закона, уплачивающий страховые взносы с целью защиты имущественных интересов своих или третьих лиц от страховых случаев.

Страховщик – юридическое лицо, являющиеся коммерческой организацией и имеющие лицензию на осуществление страхования соответствующего вида.

Выгодоприобретатель – лицо в пользу которого заключен договор.

Застрахованное лицо – физическое лицо, жизнь или трудоспособность которого страхуется.

Договорное страхование является главным, оно возникает на основе договора между страховщиком и страхователем.

Обязательное страхование осуществляется в силу закона (например, страхование пассажиров, страхование банком вкладов физических лиц¹, страхование ответственности владельцев транспортных средств²).

По договору имущественного страхования может быть застраховано имущество и имущественные интересы; риск ответственности по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда жизни, здоровью или имуществу других лиц, а также ответственность по договорам, риск неполучения доходов, ожидаемых от предпринимательской деятельности из-за нарушения своих обязательств контрагентами предпринимателя или изменения условий этой деятельности по независящим от предпринимателя обстоятельствам, т. е. предпринимательский риск.

Договор личного страхования заключается на случай причинения вреда жизни или здоровью самого страхователя или другого гражданина. Он может заключаться также на достижение страхователем определенного возраста или на случай наступления в его жизни иного предусмотренного договором события (например, может быть страхование от похищения с целью выкупа).

Особой обязанностью страховщика при страховании является неразглашение сведений, получаемых им в результате страхования о страхователе, застрахованном лице, выгодоприобретателе, о состоянии их здоровья, а также об имущественном положении этих лиц.

Размер страхового возмещения, которое выплачивает страховщик при наступлении страхового случая, определяется пределом страховой суммы.

-Страховая сумма указывается в договоре. При страховании имущества и предпринимательского риска, если договором не предусмотрено иное, страховая сумма не должна превышать их действительной стоимости.

¹ Федеральный Закон «О страховании вкладов физических лиц в банках РФ» от 23 декабря 2003 г. и изм. от 25 августа 2004 г.

² Федеральный закон «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств от 25 апреля 2002 г.»

Страховщик освобождается от выплаты страхового возмещения, если страховой случай произошел вследствие умысла страхователя, выгодоприобретателя или застрахованного лица, а так же при сообщении страхователем страховщику заведомо ложных сведений об объектах страхования.

Страховщик освобождается также от выплаты страхового возмещения, если законом и договором не предусмотрено иное, если страховой случай наступил вследствие воздействия ядерного взрыва, радиации или радиоактивного заражения, из-за военных действий, маневров или иных военных мероприятий, гражданской войны, народных волнений, забастовок.

К страховщику, уплатившему страховое возмещение, переходит в пределах уплаченной суммы право требования к лицу, ответственному за убытки, возмещенные в результате страхования.

Основой финансовой устойчивости страховщиков является наличие у них оплаченного уставного капитала и страховых резервов, а также система перестрахования.

По договору имущественного страхования одна сторона (страховщик) обязуется за обусловленную договором плату (страховую премию) при наступлении предусмотренного в договоре события (страхового случая) возместить другой стороне (страхователю) или иному лицу, в пользу которого заключен договор (выгодоприобретателю), причиненные вследствие этого события убытки в застрахованном имуществе либо убытки в связи с иными имущественными интересами страхователя (выплатить страховое возмещение) в пределах определенной договором суммы (страховой суммы) (п. 1 ст. 929 ГК РФ).

§2. Страхование рисков.

В зависимости от имущественного интереса выделяют следующие виды имущественного страхования: 1) страхование риска утраты (гибели), недостачи или повреждения определенного имущества; 2) страхование риска ответственности по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда

жизни, здоровью или имуществу других лиц, а в случаях, предусмотренных законом, также ответственности по договорам — риска гражданской ответственности; 3) страхование предпринимательского риска (риск убытков от предпринимательской деятельности из-за нарушения своих обязательств контрагентами предпринимателя или изменения условий этой деятельности по независящим от предпринимателя обстоятельствам, в том числе риск неполучения ожидаемых доходов). Перечень имущественных интересов не является исчерпывающим.

Страхование риска наступления ответственности по договору возможно только в случаях, прямо предусмотренных законом. Без прямого указания в законе стороны не вправе заключать такого рода договоры. Непосредственно в ГК РФ страхование риска ответственности за нарушение договора предусмотрено для ломбардов, страхующих за свой счет в пользу поклажедателей переданное на хранение и под залог имущество (п. 4 ст. 919); для банков, страхующих возврат вкладов граждан (п. 1 ст. 840); для лиц, у которых находится заложенное имущество (п. 1 ст. 343); для плательщика ренты по договору, предусматривающему передачу под выплату ренты движимого имущества, в пользу получателя ренты (ст. 587). В соответствии со ст. 134 ВК РФ обязательно страхованию подлежит ответственность перевозчика перед грузо-владельцем или грузоотправителем за утрату, недостачу или повреждение (порчу) груза на застрахованную сумму, размер которой не должен быть менее чем два минимальных размера оплаты труда на момент выдачи грузовой накладной за каждый килограмм груза.

Поскольку применительно к торговым договорам страхование риска ответственности за нарушение договора действующим законодательством не предусмотрено, далее речь пойдет только о страховании риска недоговорной (деликтной) ответственности.

Договор страхования должен быть заключен в письменной форме, несоблюдение письменной формы влечет его недействительность. Договор стра-

хования может быть заключен путем составления одного документа либо вручения страховщиком страхователю на основании его письменного или устного заявления страхового полиса (свидетельства, сертификата, квитанции), подписанного страховщиком. Условия, на которых заключается договор, могут быть определены в стандартных правилах страхования соответствующего вида, принятых, одобренных или утвержденных страховщиком (правила страхования).

К существенным условиям договора имущественного страхования относятся: 1) объект страхования (определенное имущество или иной имущественный интерес); 2) страховой случай (характер события, на случай наступления которого осуществляется страхование); 3) размер страховой суммы; 4) срок действия договора.

Условия, содержащиеся в правилах страхования и не включенные в текст договора (страхового полиса), обязательны для страхователя, если в договоре прямо указывается на применение таких правил и сами правила изложены в одном документе с договором или на его оборотной стороне либо приложены к нему. В последнем случае вручение страхователю при заключении договора правил страхования должно быть удостоверено записью в договоре.

При заключении договора стороны могут договориться об изменении или исключении отдельных положений правил страхования и о дополнении правил.

Страховые полисы и свидетельства, как правило, содержат все условия договора, включая общие правила страхования, специальные условия для данного договора, согласованные со страхователем. В страховых сертификатах и квитанциях содержатся только существенные условия договора, а в остальном они отсылают к общим правилам страхования.

При отсутствии у страхователя или выгодоприобретателя страхового интереса в сохранности застрахованного имущества договор недействителен полностью или в той части, в которой сумма страхования превышает страхо-

вую стоимость, т.е. страховой интерес. Страховой интерес в одном и том же имуществе могут одновременно иметь несколько лиц, и каждое из них может быть страхователем и (или) выгодоприобретателем в пределах своего страхового интереса.

Договор страхования имущества в пользу выгодоприобретателя может быть заключен без указания имени или наименования выгодоприобретателя (страхование "за счет кого следует"). При заключении такого договора страхователю выдается страховой полис на предъявителя. При осуществлении страхователем или выгодоприобретателем прав по такому договору необходимо представление этого полиса страховщику.

При рассмотрении отдельных видов имущественного страхования следует обратить внимание на следующее.

Страхование риска утраты (гибели), недостачи или повреждения имущества может осуществляться как непосредственно по инициативе субъекта коммерческой деятельности, так и являться обязанностью, принятой на себя одной из сторон (например, продавца или покупателя, комитента или комиссионера) при заключении договора (ст. 490, 998 ГК РФ).

К этому виду имущественного страхования относятся страхование грузов; страхование имущества в холодильниках от повреждения, гибели, порчи, наступивших вследствие внезапного или непредвиденного повреждения, уничтожения и выхода из строя указанных в договоре холодильных установок; огневое страхование или страхование на случай пожара и др.

При заключении договора страховщик вправе в целях установления действительной стоимости страхуемого имущества провести его осмотр, а при необходимости назначить экспертизу. Страховая стоимость имущества, указанная в договоре, не может быть впоследствии оспорена, за исключением случая, когда страховщик, не воспользовавшийся своим правом на оценку страхового риска, был умышленно введен в заблуждение относительно этой стоимости.

Договор страхования грузов заключается грузоотправителями и грузополучателями. В этих случаях объектом страхования является возмещение убытков от случайностей и опасностей перевозки. Груз считается застрахованным в течение всей перевозки (включая перегрузки и перевалки, а также хранения на складах в пунктах перегрузок и перевалок), пока он не будет доставлен на склад в пункте назначения, указанном в страховом свидетельстве. При заключении такого рода договоров страховщик, чтобы оценить степень риска, которому подвергаются грузы, внимательно изучает требования к грузу в пункте назначения (т.е. условия приема груза получателем по договору), а также в зависимости от вида груза — основные риски, сопровождающие перевозку таких грузов, как насыпные, промышленная техника и оборудование, продукты питания, фрукты.

Систематическое страхование разных партий однородного имущества (товаров, грузов и т.п.) на сходных условиях в течение определенного срока может по соглашению страхователя со страховщиком осуществляться на основании одного договора — генерального полиса.

В этом случае страхователь обязан в отношении каждой партии имущества, подпадающей под действие генерального полиса, сообщать страховщику обусловленные таким полисом сведения в предусмотренный им срок, а если срок не предусмотрен, немедленно по их получении. Страхователь не освобождается от этой обязанности, даже если к моменту получения таких сведений возможность убытков, подлежащих возмещению страховщиком, уже миновала.

По требованию страхователя страховщик обязан выдавать страховые полисы по отдельным партиям имущества, подпадающим под действие генерального полиса. При несоответствии содержания страхового полиса генеральному полису предпочтение отдается страховому полису.

Если в период действия договора произошел переход прав на имущество от выгодоприобретателя к другому лицу, к последнему переходят права и обя-

занности по договору страхования. При переходе прав на застрахованное имущество новый владелец обязан незамедлительно письменно уведомить об этом страховщика. Указанное правило не применяется, если переход прав произошел в результате принудительного изъятия имущества (по основаниям п. 2 ст. 235 ГК РФ) или отказа от права собственности (ст. 236 ГК РФ).

Особенности страхования риска наступления недоговорной ответственности проявляются в следующем. Во-первых, в отличие от страхования риска ответственности по договору страхование риска наступления недоговорной ответственности может быть произведено как по прямому указанию закона (обязательное страхование), так и в добровольном порядке (добровольное страхование).

Обязательное страхование ответственности имеет место, прежде всего при страховании ответственности владельцев источника повышенной опасности. Основания заключения таких договоров предусмотрены в транспортном законодательстве. Так, в соответствии с ВК РФ владелец воздушного судна обязан страховать ответственность: 1) перед третьими лицами за вред, причиненный жизни, здоровью либо имуществу третьих лиц при эксплуатации воздушного судна. При выполнении полетов и авиационных работ в воздушном пространстве Российской Федерации минимальный размер страховой суммы устанавливается в размере не менее чем два минимальных размера оплаты труда, установленных федеральным законом на момент заключения договора страхования, за каждый килограмм максимального взлетного веса воздушного судна (ст. 131); 2) за вред, причиненный жизни и здоровью пассажиров воздушного судна, а также за вред, причиненный багажу и находящимся при пассажире вещам (ст. 133).

Обязательное страхование гражданской ответственности предусмотрено в законе от 24 декабря 1994 г. "О пожарной безопасности". Так, в соответствии со ст. 28 юридические лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность на территории Российской Федерации, обязаны страховать граж-

данскую ответственность за вред, который может быть причинен пожаром третьим лицам. Условия и порядок противопожарного страхования должны устанавливаться федеральным законом, который до настоящего времени не принят.

Во-вторых, по договору страхования риска ответственности по обязательствам, возникающим вследствие причинения вреда, может быть застрахован риск ответственности самого страхователя или лица, на которое такая ответственность может быть возложена. В случае, когда по договору страхования риска ответственности за причинение вреда застрахована ответственность лица иного, чем страхователь, последний вправе, если иное не предусмотрено договором, в любое время до наступления страхового случая заменить это лицо другим, письменно уведомив об этом страховщика.

В-третьих, выгодоприобретателем по договору страхования риска причинения вреда всегда будет потерпевший (лицо, которому причинен вред) независимо от того, кто назван в качестве выгодоприобретателя в договоре.

В-четвертых, в договоре страхования риска ответственности отсутствует максимальный размер страховой суммы, поскольку определить точный размер страхового интереса не представляется возможным. Поэтому в названных договорах страховая сумма определяется по соглашению сторон и не может быть ограничена.

При страховании имущества или предпринимательского риска, если договором не предусмотрено иное, страховая сумма не должна превышать их действительную стоимость (страховую стоимость). Такой стоимостью считается: для имущества — его действительная стоимость в месте его нахождения в день заключения договора страхования; для предпринимательского риска — убытки от предпринимательской деятельности, которые страхователь, как можно ожидать, понес бы при наступлении страхового случая. Если страховая сумма, указанная в договоре страхования имущества или предпринимательского риска, превышает страховую стоимость, договор считается ничтожным

в той части страховой суммы, которая превышает страховую стоимость.

В-пятых, в случае, когда страховое возмещение недостаточно для того, чтобы полностью возместить причиненный вред, страхователь возмещает разницу между страховым возмещением и фактическим размером ущерба (ст. 1072 ГК РФ).

К данному виду имущественного страхования относится страхование ответственности за качество продукции — страхование ответственности товаропроизводителей (продавцов) перед потребителями (третьими лицами) за вред, причиненный их жизни, здоровью, имуществу вследствие использования продукции, произведенной (реализованной) с недостатками, а также ненадлежащее исполнение товаропроизводителем (продавцом) своих обязанностей перед потребителями, предусмотренных действующим законодательством.

Говоря о предпринимательском риске, следует иметь в виду, что может быть застрахован только риск самого страхователя и только в его пользу. Даже если предприниматель заключит договор в пользу выгодоприобретателя, договор будет считаться заключенным в пользу самого страхователя. В специальной литературе наряду с термином "предпринимательский риск" как равнозначные ему понятия используются термины "финансовый риск", "коммерческие риски".

При страховании коммерческих рисков можно выделить, во-первых, риски от потери прибыли вследствие вынужденного перерыва, простоя в производстве. Существенной особенностью страхования от простоя является размер ущерба, который во многом зависит от срока перерыва в производстве, поэтому при заключении договора особенно важно определить продолжительность ответственности страховщика. Чаще всего этот период ограничивается одним годом. Во-вторых, риски, связанные с неисполнением обязательств контрагентами страхователя. Так, страхователь-поставщик, направляя покупателю товар с условием последующей оплаты, может заключить договор страхования коммерческого риска, по условиям которого в случае неисполнения

покупателем-контрагентом страхователя своей обязанности по договору поставки страховщик обязан возместить страхователю неполученные доходы.

Имущество и предпринимательский риск могут быть застрахованы от разных страховых рисков как по одному, так и отдельным договорам страхования, в том числе и с различными страховщиками. Это означает, что страхователь вправе одновременно застраховать имущество и предпринимательский риск, связанный с этим имуществом (так называемое пакетное страхование), либо один и тот же объект (имущество или предпринимательский риск) может быть застрахован от разных рисков по отдельным договорам. Например, уничтожение товара во время перевозки влечет убытки не только от утраты имущества, но и лишает страхователя доходов, которые он мог бы получить от реализации этого товара.

В случае, когда имущество или предпринимательский риск застрахованы лишь в части страховой стоимости, выгодоприобретатель вправе осуществить дополнительное страхование, в том числе и у другого страховщика, но с тем, чтобы общая страховая сумма по всем договорам страхования не превышала страховую стоимость.

Имущественный интерес может быть застрахован по одному договору страхования совместно несколькими страховщиками (сострахование). При этом если в таком договоре не определены конкретно права и обязанности каждого из страховщиков, они солидарно отвечают перед страхователем (выгодоприобретателем) за выплату страхового возмещения.

Конкретные условия страхования согласовываются сторонами при заключении договора. Так, при заключении договора страхователь обязан сообщить страховщику известные ему обстоятельства, имеющие существенное значение для определения вероятности наступления страхового случая и размер возможных убытков от его наступления (страхового риска), если эти обстоятельства неизвестны страховщику. При этом существенными признаются, во всяком случае, обстоятельства, определенно оговоренные страховщиком в

стандартной форме, договора страхования (страхового полиса) или в его письменном запросе. Если после заключения договора будет установлено, что страхователь сообщил страховщику заведомо ложные сведения, страховщик вправе потребовать признания договора недействительным и применения последствий, предусмотренных п. 2 ст. 179 ГК РФ.

По общему правилу договор страхования вступает в силу в момент уплаты страховой премии или первого взноса, если в договоре не предусмотрено иное.

В период действия договора могут появиться обстоятельства, существенно влияющие на страховой риск. В одних случаях это обстоятельства, полностью исключающие возникновение страхового риска. Таковыми являются гибель застрахованного имущества по причинам иным, чем наступление страхового случая; прекращение в установленном порядке предпринимательской деятельности лицом, застраховавшим предпринимательский риск или риск гражданской ответственности, связанной с этой деятельностью. Например, банкротство или ликвидация юридического лица. При досрочном расторжении договора по указанным причинам страховщик имеет право на часть страховой премии пропорционально времени, в течение которого действовало страхование.

Если указанные обстоятельства не наступили, страхователь вправе отказаться от договора в любое время. В этом случае уплаченная страховщику страховая премия возврату не подлежит, если договором не предусмотрено иное.

При наступлении страхового случая на страхователе лежат обязанности, во-первых, незамедлительно уведомить страховщика или его представителя о наступлении страхового случая. Такая же обязанность лежит на выгодоприобретателе, которому известно о заключении договора страхования в его пользу и он намерен воспользоваться правом на страховое возмещение. На основании этой информации страховщик может принять соответствующие меры по

уменьшению убытка (организовать розыск пропавшего товара, оказать содействие в продаже поврежденного товара на более выгодных условиях), а также своевременно организовать осмотр товара, с целью избежать оплаты сопутствующих убытков, не относящихся к страховому случаю.

Во-вторых, принять разумные и доступные в сложившихся обстоятельствах меры, чтобы уменьшить возможные убытки. Принимая такие меры, страхователь должен следовать указаниям страховщика, если они ему сообщены. При этом страхователь вправе принимать и дополнительные меры, если это не противоречит указаниям страховщика.

Независимо от результатов принятых по уменьшению убытков мер страховщик возмещает страхователю понесенные расходы, но при условии, что эти расходы были необходимыми или были произведены для выполнения указаний страховщика.

Страховщик освобождается от возмещения убытков, возникших вследствие того, что страхователь умышленно не принял разумных и доступных ему мер, чтобы уменьшить возможные убытки.

Страховщик также освобождается от выплаты страхового возмещения или страховой суммы, если страховой случай наступил вследствие умысла страхователя, выгодоприобретателя или застрахованного лица.

К страховщику, выплатившему страховое возмещение, переходит в пределах выплаченной суммы право требования, которое страхователь (выгодоприобретатель) имеет к лицу, ответственному за убытки, возмещенные в результате страхования (суброгация). Указанное правило действует, если договором имущественного страхования не предусмотрено иное. Однако условие договора, исключающее переход к страховщику права требования к лицу, умышленно причинившему убытки, ничтожно.

Для реализации этого права страхователь (выгодоприобретатель) обязан передать страховщику все документы и доказательства и сообщить ему все сведения, необходимые для осуществления страховщиком перешедшего к не-

му права требования. Если страхователь (выгодоприобретатель) отказался от своего права требования к лицу, ответственному за убытки, возмещенные страховщиком, или осуществление этого права стало невозможным по вине страхователя (выгодоприобретателя), страховщик освобождается от выплаты страхового возмещения полностью или в соответствующей части и вправе потребовать возврата излишне выплаченной суммы возмещения.

Контрольные вопросы

- 1. Каковы требования к правовому положению страховщика?**
- 2. Что понимается под имущественным страхованием?**
- 3. В чем состоят особенности заключения договора страхования?**
- 4. Какие виды имущественного страхования применяются в коммерческом обороте?**
- 5. В чем проявляется различие между регрессными обязательствами и суброгацией при страховании?**
- 6. Каков срок исковой давности по обязательствам имущественного страхования?**

Нормативные акты

1. Конституция РФ (принята на всенародном голосовании 12 декабря 1993) // «Российская газета». 1993. № 237.
2. Конвенция об исковой давности в международной купле-продаже товаров. Нью – Йорк. 1974. // Вестник ВАС РФ. 1993. № 9.
3. Гражданский кодекс РФ (Ч. 2) от 26 января 1996 № 14-ФЗ // СЗ РФ. 1996. № 5. Ст. 410.
4. Федеральный закон РФ от 24 июля 1998 № 125-ФЗ «Об обязательном социальном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний» // СЗ РФ. 1998. № 31. Ст. 3803.
5. Федеральный закон РФ от 16 июля 1999 № 165-ФЗ «Об основах обязательного социального страхования» // СЗ РФ. 1999. № 29. Ст. 3686.
6. Федеральный закон РФ от 15 апреля 2002 № 40-ФЗ «Об обязательном страховании гражданской ответственности владельцев транспортных средств» // СЗ РФ. 2002. № 18. Ст. 1720.
7. Закон РФ от 27 ноября 1992 № 4015-1 «Об организации страхового дела в РФ» // «Российская газета». 1993. № 6.

8. Постановление Правительства РФ от 1 ноября 2001 № 758 «О государственной поддержке страхования в сфере агропромышленного производства» // СЗ РФ. 2001. № 45. Ст. 4270.

9. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 12.11.2001 № 15, Пленума ВАС РФ от 15 ноября 2001 № 18 «О некоторых вопросах, связанных с применением норм Гражданского кодекса РФ об исковой давности» // «Российская газета». 2001. № 242.

Литература

1. Актуальные проблемы коммерческого права. Сборник статей. Вып. 2. Под ред. Пугинского Б.И. Изд-во «Зерцало-М». 2005.

2. Братчикова Н.Б. Комментарий к Закону «Об обязательном страховании от несчастных случаев на производстве и профессиональных заболеваний». Юридический дом «Юстицинформ». 2001.

3. Дедиков С. Договор страхования имущества в судебной практике // «Бизнес-адвокат». № 22. 2005.

4. Коммерческое право. Под ред. Постового Н.В. Изд-во «Юриспруденция». 2007.

5. Мамсуров М.Б. К вопросу страхования предпринимательских рисков // «Юридический мир». № 1. 2007.

6. Мась Л.В. Коммерческое право. Изд-во «Питер». 2005.

7. Пугинский Б.И. Коммерческое право России. Изд-во «Зерцало». 2005.

8. Сокол П.В. Новое в законодательстве о страховании // «Право и экономика». № 9. 2005.

9. Трунина Е.В., Федасова Ю.В. Коммерческое право. Учебное пособие. Изд-во «Юристъ». 2007.

Лекция № 17

ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ЗА НАРУШЕНИЕ ТОРГОВЫХ ДОГОВОРОВ

§1. Понятие ответственности в предпринимательской деятельности и торговом обороте.

Для того чтобы раскрыть хотя бы частично, понятие ответственности в предпринимательской деятельности, необходимо обратиться к проблеме гражданско-правовой ответственности в целом.

В научной литературе гражданско-правовую ответственность рассматривают, прежде всего, за нарушение обязательств. Однако, нельзя ска-

зять, что ответственность в гражданском праве связана только с этим. Она применяется и в других случаях нарушений гражданских прав и поэтому будет верней говорить об ответственности по гражданскому праву.

Гражданско-правовая ответственность, является одним из видов юридической ответственности. В связи с этим она обладает как признаками, характерными для юридической ответственности в целом, так и рядом особенностей, свойственных гражданскому праву.

Во-первых, как юридическая ответственность, гражданско-правовая ответственность - это форма принуждения. По мнению В.П. Грибанова - это связано с применением имущественных санкций, направленных на восстановление нарушенных прав и стимулирование нормальных экономических отношений юридически равноправных участников гражданского оборота³.

Во-вторых, гражданско-правовая ответственность может быть применена к лицам, совершившим правонарушение, выраженное и в нарушении обязательства.

В-третьих, принуждение может быть применено только уполномоченным органом в пределах его компетенции.

В четвертых, ответственность состоит в применении к правонарушителю предусмотренных законом санкций, являющихся определенной мерой юридической ответственности и влекущих за собой невыгодные последствия для правонарушителя.

При этом нельзя не согласиться с доводами О.С. Иоффе о том, что не всякая санкция есть мера юридической ответственности. Когда имущество изымается из чужого незаконного владения в принудительном порядке, наличие санкции, как следствие правонарушения. Но такая санкция не будет ответственностью, потому что не связана с какими-либо лишениями для нарушителя, у которого изымается вещь ему не принадлежащая. Ответственность же -

это не просто санкция за правонарушение, а такая санкция, которая влечет определенные лишения имущественного или личного характера⁴.

Гражданско-правовая ответственность имеет, кроме общих черт имеет и особенные, которые определяются спецификой данной отрасли права.

Основной особенностью гражданско-правовой ответственности является ее имущественный характер, поскольку основную массу отношений, регулируемых гражданским правом, составляют имущественные. В настоящее время, как никогда, регулируемые гражданским правом имущественные отношения неразрывно связаны с использованием товарно-денежных форм.

Второй особенностью гражданско-правовой ответственности является ответственность нарушителя прав перед потерпевшим. Гражданские правоотношения строятся как отношения между равноправными партнерами, где нарушения одним из них обязанностей всегда несет за собой нарушение прав другого.

Имущественное воздействие за нарушение гражданских прав направлено, как правило, на их восстановление для потерпевшего. В то же время имеются отдельные случаи, когда законодательство предусматривает обращение взысканий в пользу государства. Эти исключения подтверждают правила о том, что отдельные нарушения затрагивают интересы государства и общества. Например, последствия за совершение сделки, противоречащей основам правопорядка и нравственности (ст. 169 ГК РФ); принудительный выкуп бесхозно содержимых культурных ценностей, отнесенных в соответствии с законом к особо ценным и охраняемым государством (ст. 240 ГК РФ).

Третьей особенностью гражданско-правовой ответственности является соответствие размера ответственности размеру причиненного вреда или убытков. Она определяется возмездным характером товарно-денежных отношений. Указанный признак принято соотносить с компенсационным характером граж-

³ См.: Гражданское право: Учебник: В 2-х т. / Под ред. Е.А.Суханова. М., 1993 Т.1.С. 172-173.

⁴ См.: Иоффе О.С. Ответственность по советскому гражданскому праву. Л., 1955. С.7-8.

данско-правовой ответственности, которая имеет целью эквивалентные возмещения потерпевшему причиненного вреда или убытков, восстановление имущественной сферы потерпевшего от правонарушения но не его неосновательное обогащение⁵.

Вместе с тем, характер гражданского права, регулирующего экономические отношения, имеет ряд мер, в том числе и ответственность, которые носят профилактический, стимулирующий характер, и призваны побуждать участников имущественного оборота к добросовестному выполнению своих обязанностей. К таким мерам можно отнести возможности увеличения размера ответственности. Так, п.1 ст. 1064 ГК РФ предусматривает возможность установления по закону или по договору обязанности для причинителя вреда выплатить потерпевшим компенсацию сверх возмещения вреда. Подтверждают данную позицию установленные ст. 394 ГК РФ правила о штрафной неустойке, когда убытки могут быть взысканы в полном объеме сверх законной или договорной неустойки. Кроме того, в соответствии с Федеральным законом «О поставках продукции для федеральных государственных нужд» (п.3. ст.5), в случае невыполнения в установленный срок государственного контракта по объему продукции, поставщик уплачивает покупателю неустойку в размере пятидесяти процентов от стоимости недопоставленной продукции. Неустойка взыскивается до фактического исполнения обязательства с учетом недопоставленного объема продукции в предыдущем периоде поставки. При невыполнении обязательств по государственному контракту кроме уплаты неустойки поставщики возмещают также понесенные покупателем убытки.

Стимулирование законопослушной и экономически целесообразной деятельности юридических лиц через особые черты гражданско-правовой ответственности - это и есть выраженный в праве государственный, общественный интерес.

⁵ См.: Гражданское право / Под ред. Е.А.Суханова, Т.І. С.431.

В научной литературе гражданско-правовая ответственность определяется по-разному. Можно отметить позицию О.С. Иоффе, который считает ответственность санкцией за правонарушения, вызывающей отрицательные последствия⁶; позицию В.П. Грибанова, считающего ответственность государственным принуждением, направленным на восстановление нарушенных прав и стимулирование нормальных⁷ экономических отношений.

Более полным представляется определение Е.А. Суханова, полагающего, что гражданско-правовая ответственность - одна из форм государственного принуждения, состоящая из взыскания судом с правонарушителя в пользу потерпевшего имущественных санкций, перелагающих на правонарушителя невыгодные имущественные последствия его поведения и направленных на восстановление нарушенной имущественной сферы потерпевшего⁸.

Далее в юридической литературе по гражданскому праву существует позиция, в которой ответственность рассматривается только в связи с нарушением обязательственных отношений. Обосновывая ее, сторонники такой позиции ссылаются на чисто практические аспекты гражданско-правовой обязанности, как обязанности возместить убытки по договору и уплатить неустойку⁹.

Однако такая позиция является специальной, не абсолютной, поскольку ответственность применяется не только за нарушения обязательств, но и иных гражданских прав.

Иногда гражданско-правовая ответственность отождествлялась с иными формами принудительного воздействия, тем самым неоправданно расширяя ее сферу. Так, принуждение должника к возврату долга, передачи покупате-

⁶ См.: Иоффе О.С. Обязательственное право. М., 1975. С.97.

⁷ См. Иоффе О.С. Советское гражданское право: Учебник: В 2-х т. М., 1979-.Т.1.С.510.

⁸ См.: Гражданское право / Под ред. Е.А.Суханова. Т, 1. С.431.

⁹ См.: Гражданское право России: Курс лекций. 4.1 / Под ред. О.Н.Садикова. М., 1996. С.269.

лю проданной вещи рассматривалась С.Н. Братусем как ответственность¹⁰. Однако в данном случае в разных формах кредитор осуществляет свои права путем принуждения должника к исполнению обязанности. А ответственность всегда связана с применением санкций. В приведенном же случае речь идет о правах и обязанностях, составляющих правоотношения. Поэтому более справедливым будет мнение об ответственности как реакции на правонарушителя в виде дополнительных обременений.

В такой же мере неоправданным расширением границ гражданско-правовой ответственности является отнесение к ней мер оперативного воздействия и признания за ними роли санкций. Дело в том, что эти меры применяет не суд, а стороны друг к другу как участники гражданского правоотношения. Налицо не ответственность, а еще один способ обеспечения обязательства. Имелась точка зрения еще большего расширения понятия гражданско-правовой ответственности как регулируемой правом обязанности дать отчет в своих действиях¹¹.

Действительно, термин «ответственность» употребляется в различных значениях. Философская основа понимания ответственности содержит представление об ответственности, как о форме общественного сознания. Однако это не тождественные понятия, поскольку ответственность не включает правовые взгляды, теории, принципы, составляющие общественное сознание.

Рассмотрев понятие гражданско-правовая ответственность, перейдем к понятию ответственность предпринимателя. В данном случае, необходимо определить не понятие ответственность вообще, а ответственность участников предпринимательских отношений. Несомненно, что каждый хозяйствующий субъект, осуществляя предпринимательскую деятельность, должен нести юридическую ответственность как за отдельное допущенное им правонару-

¹⁰ Братусь С.Н. Юридическая ответственность и законность, М., 1976 г.

¹¹ См.: Тархов В.А. Ответственность по советскому праву. Саратов, 1973

шение, так и за отрицательные результаты своей деятельности в целом. Этот род ответственности по своей отраслевой принадлежности может быть назван предпринимательско-правовым (хозяйственно-правовым), свойственным субъектам предпринимательского права (хозяйственного права). Применительно к хозяйственно-правовым отношениям наиболее приемлемым представляется понимание юридической ответственности как возложения на субъекта претерпевания содеянного, предусмотренных нормами права.¹² Такую ответственность определяют как материальную (имущественную).

Юридическую материальную (имущественную) ответственность хозяйствующих органов можно рассматривать как претерпевание ими неблагоприятных экономических последствий непосредственно в результате применения к ним предусмотренных законом санкций экономического характера.¹³

Вместе с тем предпринимательско-правовая ответственность не исчерпывается материальной (имущественной) ответственностью. Действующее законодательство предусматривает, кроме претерпевания неблагоприятных последствий (уплата неустойки, пени, штрафа, денежного возмещения причиненного убытка) и иные виды неблагоприятных для субъектов предпринимательского права экономических последствий за упущения в управлении имуществом и производством, за нарушения предпринимательских обязательств, т.е. иные виды юридической ответственности, имеющей экономический характер. К числу таких последствий относятся неполучение стоимости отгруженной продукции с нарушением качества; неполучение продукции от поставщиков при невыставлении аккредитива; снижение размеров экономического симулирования при неудовлетворительных результатах хозяйственной деятельности. Неблагоприятные последствия наступают также при нарушении норм расхода сырья и материалов, несоблюдения правил ведения складского

¹² См.: Моденов А.К. Ответственность в хозяйственных правоотношениях. Учебно-методическое пособие – СПб-Пушкин: Институт правоведения и предпринимательства, 2001., Изд-во «Интан», СПб, 2001 – с. 4.

¹³ Мамутов В.К., Овсиенко В.В., Юдин В.Я. Предприятие и материальная ответственность. Киев, 1971. с. 26-27.

хозяйства, правил приемки, отпуска материальных ценностей и т.п. Особое место среди подобных неблагоприятных последствий занимают нарушения налогового, таможенного, природоохранного и другого законодательства в процессе осуществления предпринимательской деятельности.

Таким образом, соглашаясь с точкой зрения А.К. Моденова, можно определить юридическую ответственность – как обязанность субъекта претерпевать определенные лишения государственно-властного характера, вызываемые применением правовой санкции на основании закона, за совершенное им правонарушение.

В свою очередь под гражданско-правовой ответственностью предпринимателя следует понимать санкцию, применяемую к хозяйствующему субъекту-правонарушителю в виде возложения на него дополнительной гражданско-правовой обязанности или лишения принадлежащего ему гражданского права в сфере предпринимательских отношений.

§2. Применение мер ответственности за нарушение торговых договоров.

В торговом обороте остаются распространенными факты неисполнения или ненадлежащего исполнения принятых сторонами на себя обязательств. К наиболее частым нарушениям относятся ненадлежащее качество переданных товаров, срывы поставок и просрочка передачи товара, нарушение обязательств по расчетам.

Одним из основных правовых средств укрепления договорной дисциплины являются меры ответственности, принимаемые к неисправному должнику. Ответственность состоит в претерпевании лицом, допустившим нарушение обязательства, неблагоприятных имущественных последствий. В торговом обороте применяются те же меры ответственности, что и в гражданском праве в целом.

Если взыскание неустойки относится к мерам ответственности, приме-

нение которых позволяет предупредить или пресечь нарушение права и компенсировать соответствующие потери, то возмещение убытков преследует цель восстановить нарушенное право и (или) возместить потери и неполученные доходы.

Факт причинения убытков и их размер подлежат доказыванию стороной, предъявившей требование. ГК РФ дает ориентир в определении размера убытков — размер подлежащих возмещению убытков зависит от того, какие цены положены в основу расчета реального ущерба и упущенной выгоды. Правило об учете цены содержится в п. 3 ст. 393 ГК РФ и преследует цель обеспечить справедливое возмещение убытков, причиненных нарушением договора. Исходя из того, что указанная норма носит диспозитивный характер, стороны в договоре могут определить, какие цены берутся во внимание при расчете убытков в случае его нарушения, а также взыскание убытков в твердом размере. Иной порядок может быть указан в законе или ином правовом акте.

В торговых договорах, основанием для возмещения убытков может послужить непредставление покупателем отгрузочной разнарядки, нарушение продавцом сроков отгрузки товара, отказ продавца передать товар в согласованном ассортименте и др. (ст. 463, п. 1 ст. 466, п. 2 ст. 487, п. 2 ст. 507, ст. 527, 533, 534 ГК РФ).

Для обязательств, связанных с предпринимательской деятельностью, следует учитывать, что согласно ст. 310 ГК РФ односторонний отказ от исполнения или расторжение договора допускается только в случаях, предусмотренных законом или договором. Поэтому потерпевшая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных неосновательным изменением или отказом от договора, когда для этого отсутствовали правовые основания.

При неосновательном отказе от договора купли-продажи применяется особый порядок исчисления убытков. Так, в соответствии со ст. 524 ГК РФ, сторона, чье право нарушено, вправе либо предъявить требование о возме-

нии конкретных убытков в виде разницы между ценой, предусмотренной расторгнутым договором, и ценой по заключенной взамен сделке либо не заключать сделку взамен расторгнутой, а определить свои убытки в виде разницы между ценой, предусмотренной в расторгнутом договоре, и ценой на момент расторжения договора. Однако второй вариант поведения возможен только, если на данный товар имеется текущая цена. Указанная статья существенно облегчает доказывание убытков при расторжении договора.

При нарушении обязательства, за которое законом или договором предусмотрено взыскание неустойки, применяются следующие правила. Императивная норма, устанавливающая размер законной неустойки, подлежит безусловному применению. При этом размер законной неустойки может быть изменен соглашением сторон, но лишь в сторону увеличения размера и если это не запрещено законом.

Однако если положение о неустойке содержится в диспозитивной норме, она применяется лишь постольку, поскольку стороны своим соглашением не предусмотрели иной размер, в этом случае действует правило о соблюдении обязательной письменной формы соглашения о неустойке. В противном случае применению подлежит норма, установленная законом.

Стороны непосредственно в договоре определяют размер неустойки (если она не установлена законом), порядок исчисления денежной суммы, составляющей неустойку, соотношение между неустойкой и убытками. Неустойка может исчисляться в виде процентов от суммы договора или неисполненной его части; в кратном отношении к сумме неисполненного или ненадлежаще исполненного обязательства; в твердой сумме, выраженной в денежных единицах. В договоре может быть установлен предельный размер неустойки.

При определении размера неустойки следует иметь в виду, что в соответствии со ст. 333 ГК РФ при явной несоразмерности неустойки последствиям нарушения обязательства суд вправе уменьшить подлежащую уплате неус-

тойку. Критериями несоразмерности в каждом конкретном случае могут быть: значительное превышение суммы неустойки над суммой возможных убытков, вызванных нарушением обязательств; чрезмерно высокий процент неустойки по сравнению с взимаемыми за сходные нарушения и др.

Применительно к отдельным видам нарушений действует особое правило. Так, за недопоставку или просрочку поставки установленная законом или договором неустойка взыскивается с поставщика до фактического исполнения обязательства в пределах его обязанности восполнить недопоставленное количество товаров в последующих периодах поставки, если иной порядок не установлен законом или договором (ст. 521 ГК РФ). Уплата поставщиком неустойки за невыполнение обязанности по передаче товаров в установленный договором срок не освобождает от обязанности восполнения недопоставленного количества в натуре в следующем периоде либо в иные сроки, предусмотренные договором. Неустойка со стоимости недопоставленных в предыдущем периоде товаров взыскивается вторично, если товары не были переданы и только если покупатель не заявлял отказ от восполнения недопоставки. В остальных случаях неустойка взыскивается однократно за период, в котором произошла недопоставка.

Особый случай представляет достижение сторонами соглашения о предоставлении отступного (п. 3 ст. 396 ГК РФ). В этом случае исключается взыскание убытков, а должник освобождается от исполнения обязательства в натуре (ст. 409 ГК РФ).

К последствиям неисполнения обязательства относится также право кредитора на исполнение обязательства за счет должника. В соответствии со ст. 397 ГК РФ в случае неисполнения должником обязательства изготовить и передать вещь кредитор вправе поручить исполнение обязательства третьим лицам либо выполнить его своими силами и от должника потребовать возмещения понесенных необходимых расходов и других убытков. Одно из указанных действий должно быть совершено в разумный срок и за разумную цену.

Одним из основных нарушений торговых договоров является нарушение обязательств по расчетам (денежного обязательства). Нарушение денежного обязательства возможно как со стороны покупателя, так и со стороны продавца. Покупателями не оплачиваются поставленные товары, когда в соответствии с договором купли-продажи предусмотрена оплата товара через определенное время после его передачи покупателю либо оплата товара в рассрочку (п. 4 ст. 488 ГК РФ) либо недобросовестные поставщики, получив в качестве предоплаты денежные средства покупателей, пользуются ими в своих интересах, не выполняя обязательства по передаче предварительно оплаченного товара (п. 4 ст. 487 ГК РФ).

Ответственность за нарушение денежного обязательства и правила исчисления, подлежащих взысканию процентов установлены ст. 395 ГК РФ. В договоре или законе может быть установлена иная ответственность за просрочку исполнения денежного обязательства. Так, в соответствии с п. 14 ст. 16 закона РФ "О государственном материальном резерве" при несвоевременной оплате поставленной в государственный резерв продукции покупатель уплачивает поставщику пеню в размере 0,5% суммы просроченного платежа за каждый день просрочки, если иное не предусмотрено договором. В подобных случаях кредитор вправе предъявить требование о применении одной из этих мер, не доказывая факта причинения убытков, понесенных им при неисполнении денежного обязательства, если иное прямо не предусмотрено законом или договором. Таким образом, применение законной или договорной неустойки за нарушение денежного обязательства исключает возможность применения ответственности по ст. 395 ГК РФ.

При недостаточности суммы платежа, произведенного во исполнение денежного обязательства, проценты, предусмотренные ст. 395 ГК РФ, погашаются после суммы основного долга. В тех случаях, когда размер процентов, исчисленных по ст. 395 ГК РФ, явно несоразмерен просрочке исполнения денежного обязательства, суд вправе уменьшить ставку взыскиваемых процен-

тов.

Особенностью применения меры ответственности по ст. 395 ГК РФ является невозможность применения к субъектам торгового предпринимательства норм, предусматривающих основания для освобождения должника от ответственности за нарушение обязательства (ст. 401 и ст. 416 ГК РФ). Указанное объясняется тем, что в денежных обязательствах исключается невозможность исполнения, а отсутствие у должника необходимых денежных средств ни при каких условиях, даже при наличии обстоятельств, которые могут квалифицироваться как непреодолимая сила, не может служить основанием к освобождению должника от ответственности за неисполнение денежного обязательства.

При применении мер гражданско-правовой ответственности следует исходить из того, что субъекты предпринимательской деятельности несут ответственность независимо от наличия вины. Однако в качестве покупателей в торговых договорах могут выступать некоммерческие юридические лица, деятельность которых не связана с предпринимательством. При нарушении обязательств этими субъектами ответственность наступает при наличии вины в соответствии с правилами п. 1 ст. 401 ГК РФ. Для всех участников торговых договоров наступление ответственности должника возможно и за случай, независимо от вины (п. 1 ст. 405 ГК РФ).

По общему правилу, основанием для освобождения от ответственности субъекта предпринимательской деятельности является невозможность исполнения вследствие непреодолимой силы. Обстоятельства, признаваемые непреодолимой силой, должны иметь всеобщий и абсолютный характер. Однако законом или договором перечень оснований освобождения должника от ответственности может быть расширен путем указания определенных обстоятельств, наступление которых не влечет наступление ответственности, либо установлением ответственности за вину. Исключение из общего правила об ответственности независимо от отсутствия вины установлено для производи-

телей сельскохозяйственной продукции по договору контрактации. Указанные субъекты несут ответственность при наличии вины (ст. 538 ГК РФ).

При заключении договора стороны вправе включать условия об ограничении размера ответственности, например, путем указания твердого размера убытков, установления альтернативной или зачетной неустойки. При этом следует иметь в виду, что в определенных случаях закон ограничивает возможность заключения соглашения об освобождении или ограничении ответственности. Так, в соответствии со ст. 461 ГК РФ соглашение об освобождении или ограничении ответственности продавца в случае изъятия товара у покупателя третьими лицами по основаниям, возникшим до исполнения договора купли-продажи, — недействительно. Основанием для освобождения продавца от ответственности может быть неисполнение покупателем установленной законом обязанности привлечь продавца к участию в деле в случае предъявления иска об изъятии товара, при условии, если продавец докажет, что участие предотвратило бы изъятие (ст. 462 ГК РФ).

Ограничение ответственности может быть установлено законом. Например, п. 1—3 ст. 77, п. 2 ст. 70, ч. 2 ст. 69 закона РФ “О несостоятельности (банкротстве)”.

При применении гражданско-правовой ответственности возможно как уменьшение, так и увеличение ее размера. Если стороны непосредственно в договоре не ограничили размер ответственности, значительная роль в решении этого вопроса принадлежит суду.

Основаниями для уменьшения размера ответственности судом являются: 1) нарушение обязательств по вине обеих сторон (п. 1 ст. 404 ГК РФ); 2) умышленные либо неосторожные действия кредитора, способствовавшие увеличению размера убытков, причиненных нарушением обязательств (п. 1 ст. 404 ГК РФ); 3) непринятие кредитором разумных мер по уменьшению ожидаемых убытков (п. 1 ст. 404 ГК РФ); 4) просрочка кредитора (ст. 406 ГК РФ); 5) явная несоразмерность подлежащей уплате неустойки последствиям нару-

шения обязательства (ст. 333 ГК РФ); 6) просрочка должника (п. 2 ст. 405 ГК РФ); 7) обстоятельства, когда должник в силу закона или договора несет ответственность независимо от своей вины (п. 2 ст. 404 ГК РФ).

При нарушении обязательства для кредитора немалое значение имеет организационно-правовая форма юридического лица — должника, поскольку действующее законодательство в отдельных случаях предусматривает субсидиарную ответственность учредителей (участников), в том числе и бывших, по долгам созданного ими юридического лица. Ответственность учредителей существенно расширяет возможности для защиты нарушенных субъективных прав.

Наряду с этим ГК РФ предусмотрена ответственность основного общества, которое имеет право давать дочернему обществу, в том числе по договору с ним, обязательные для него указания. Основное общество отвечает солидарно с дочерним обществом по сделкам, заключенным последним во исполнение таких указаний (абз. 2 п. 2 ст. 105 ГК РФ). Аналогичная норма содержится в законе “Об обществах с ограниченной ответственностью” (абз. 2 п. 3 ст. 6). В противоречие ГК РФ в законе “Об акционерных обществах” сужены основания для применения ответственности к основному обществу. Так, в соответствии с абз. 2 п. 3 ст. 6 основное общество (товарищество) считается имеющим право давать дочернему обществу обязательные для последнего указания только в случае, когда это право предусмотрено в договоре с дочерним обществом или уставе дочернего общества. Следовательно, при отсутствии в уставе или в договоре записи о наличии права “материнской” компании давать обязательные указания последняя не несет ответственности.

Таким образом, как при формировании условий договора, так и при применении мер ответственности кредитору следует во всем объеме использовать предоставленные законом возможности для защиты нарушенных прав.

1. Какова сущность ответственности за нарушение обязательств?
2. Назовите функции имущественной ответственности.
3. Каковы возможности сторон в регулировании ответственности?
4. Каковы основания применения мер ответственности?
5. Каковы основания освобождения от ответственности и уменьшения размера ответственности?
6. В каких случаях возможно применение солидарной, субсидиарной и дополнительной ответственности?

Нормативные акты.

1. Конституция РФ (принята на всенародном голосовании 12 декабря 1993) // «Российская газета». 1993. № 237.
2. Гражданский кодекс РФ (Ч. 2) от 26 января 1996 № 14-ФЗ // СЗ РФ. 1996. № 5. Ст. 410.
3. Постановление Правительства РФ от 28 января 1993 № 77 «Об утверждении положения о порядке возмещения убытков собственникам земли, землевладельцам, землепользователям, арендаторам и потерь сельскохозяйственного производства» // «Российская газета». 1993. № 37.

Литература

1. Актуальные проблемы коммерческого права. Под ред. Пугинского Б.И. 2004.
2. Беляева О.А. Коммерческое право России: Курс лекций. Юридический Дом Юстицинформ 2005.
3. Богданова Е.Е. Проблемы возмещения убытков // «Современное право». № 9. 2005.
4. Горлов В.А. Ответственность за нарушение условий договора международной купли-продажи товаров // «Право и экономика». № 6. 2000.
5. Дзюба И.А. Об институте ограничения и освобождения от ответственности за неисполнение договорных обязательств вследствие действия непреодолимой силы // «Современное право». № 9. 2003.
6. Комментарий к Гражданскому кодексу РФ (части второй). Под ред. Т.Е. Абовой, А.Ю. Кабалкина. Изд-во «Юрайт», 2003.
7. Коммерческое право. Под ред. Постового Н.В. Изд-во «Юриспруденция». 2007.
8. Попондопуло В. Коммерческое (предпринимательское) право. Учебник. 2-е издание. Изд-во «Юристъ». 2007.

9. Трунина Е.В., Федасова Ю.В. Коммерческое право. Учебное пособие. Изд-во «Юристъ». 2007.

Лекция № 18 ПРИЕМКА ТОВАРОВ ПО КОЛИЧЕСТВУ И КАЧЕСТВУ

§1. Продавец и потребитель в договоре розничной купле-продаже: права, обязанности, ответственность.

В настоящее время в условиях экономической свободы субъектов рыночных отношений конкуренции, разделения труда и специализации производства, постоянно меняющиеся ситуации на самом рынке взаимоотношения между производителями товаров и услуг и между ними и потребителями все чаще становятся предметом оживленных дискуссий.

Проблема защиты экономических интересов сторон в сделке от недобросовестных действий контрагентов или иных лиц встает особо остро в России уже во второй половине XIX века, особенно после отмены крепостного права (1861 год).

Непосредственно это было связано с ростом в нашей стране капиталистических отношений. В то время, вплоть до октябрьских событий 1917 года, основными источниками законоположений, направленных на защиту прав наименее слабой стороны в сделках розничной купли-продажи, являлись: Уложение о наказаниях уголовных и исправительных 1845 года (в редакции 1866 и 1885 г.г.); Устав о наказаниях, налагаемых мировыми судьями 1864 года. Принятое в 1903 году Уголовное уложение так и не было полностью введено в действие¹⁴.

События, произошедшие в нашей стране в 1917 году нарушили эволюционное развитие экономических отношений в России. Свобода торговли постепенно вошла в противоречие с новой идеологией. Поэтому многие гражд-

¹⁴ Б.В. Волженкин. Экономические преступления. СПб, 1999. г. - С.7.

данско-правовые институты, имевшие достаточное распространение в дореволюционной России постепенно переходят в сферу действия уголовного права.

В особенности это коснулось институтов, связанных с предпринимательской деятельностью. Вводится государственная монополия на хлеб, текстиль, нефть, спички и т.п., запрещается частная торговля продовольственными товарами, воспрещаются все сделки с ценными бумагами. Декрет СНК от 22 июля 1918 г. «О спекуляции» определил, что виновные в сбыте, скупке или хранении с целью сбыта, в виде промысла продуктов питания, монополизированных Республикой, подвергались наказанию на срок не менее 10 лет лишения свободы и конфискации всего имущества. Таким образом, предпринимательская деятельность из законного занятия, признаваемого и регулируемого государством, переходит в сферу уголовно наказуемых деяний и все больше отождествляется со спекуляцией.

И лишь только во второй половине восьмидесятых годов появляются некоторые признаки либерализации экономической политики КПСС и государства. Особое значение имело принятие 26 мая 1988 г. Закона «О кооперации в СССР»¹⁵. Хотя закон и называл кооператив общественной социалистической организацией, фактически были созданы основы для развития частного предпринимательства.

Вторая половина 1990-1991 г.г. характеризуется принятием важнейших общесоюзных законов и законов РСФСР, коренным образом изменивших экономическую и политическую системы страны. В том числе 25 декабря 1990 г. принимается Закон РФ «О предприятиях и предпринимательской деятельности»¹⁶.

С 1992 года осуществляется переход в основном на применение свободных (рыночных) цен и тарифов, складывающихся под влиянием спроса и предложения, на продукцию производственно-технического назначения, това-

¹⁵ См.: Ведомости СССР, 1988 г. № 22, ст. 355.

¹⁶ См.: Ведомости РСФСР, 1990 г. № 30, ст.418.

ры народного потребления, работы и услуги. Одновременно идет процесс коренного обновления «экономического» законодательства.

В корне иное положение складывается в условиях переходной к рыночной экономике, где абсолютно преобладают естественно формирующиеся договорные, хозяйственные связи¹⁷. Прежде всего, объявлялся недействующим на территории РФ Закон СССР от 31 октября 1990 г. «Об усилении ответственности за спекуляцию, незаконную торговую деятельность и за злоупотребления в торговле». Законом РСФСР от 5 декабря 1991 года была исключена уголовная ответственность за частнопредпринимательскую деятельность¹⁸. Другим крупнейшим актом, внесшим серьезные изменения в регламентацию ответственности за экономические правонарушения, был Закон РФ от 1 июля 1993 года «О внесении изменений и дополнений в законодательные акты РФ в связи с упорядочением ответственности за незаконную торговлю»¹⁹.

Среди многочисленных законов решающее значение в развитии предпринимательской деятельности имели: Закон РСФСР от 7 февраля 1992 года «О защите прав потребителей», Закон РСФСР от 20 февраля 1992 г. «О товарных биржах и биржевой деятельности» и многие другие.

Принятая всенародным голосованием 12 декабря 1993 года Конституция РФ закрепила основные принципы складывающейся новой экономической системы. Согласно Конституции в России признаются и защищаются равным образом частная, государственная, муниципальная и иные формы собственности, характеризуется единство экономического пространства, свободное перемещение товаров, услуг и финансовых средств, поддержка конкуренции, свобода экономической деятельности и предпринимательства (ст.8 и 34 Конституции РФ).

¹⁷ См.: Б.В. Волженкин. Экономические преступления. СПб 1999 г. - С.32-33. А.В. Похмелкин, В.В. Похмелкин. Идеология и уголовная политика. М.1992 г. - С.106-107.

¹⁸ Б.В.Волженкин. Экономические преступления. СПб, 1999 г. - С.38-39.

¹⁹ См.: Ведомости РФ 1993 г., № 32 ст. 1231.

В правовом регулировании интересующего нас института розничной купли-продажи серьезным этапом стало принятие в 1996 г. части второй гражданского кодекса РФ²⁰.

Статья 492 гражданского кодекса РФ дает легальное определение договора **розничной купли-продажи**, определяя признаки этого договора, позволяющие отграничить его от других разновидностей купли-продажи. К ним относятся особенности, характеризующие продавца как субъекта договорных отношений, и предмет, по поводу которого они возникают.

В договоре розничной купли-продажи продавцом является организация, которая осуществляет предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу. Это может быть не только обычный магазин, но и организация, которая наряду с оптовой торговлей осуществляет и розничную торговлю.

Специфика товара, являющегося предметом договора розничной купли-продажи, состоит в том, что приобретаемые изделия обычно предназначены для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью. Этим определяются, во-первых, специфическая цель договора - приобретение товара для личного или иного использования, не преследующего получение прибыли, а, во-вторых, круг лиц, которые могут выступать в качестве покупателя - ими могут быть не только граждане, но и юридические лица, в том числе коммерческие организации и индивидуальные предприниматели, если они приобретают товар, чтобы использовать его в личных целях, а не для извлечения прибыли.

В соответствии с п. 3 статьей 492 ГК РФ указанные отношения в сфере розничной торговли могут регулироваться законами о защите прав потребителей и принятыми в соответствии с ними иными правовыми актами, однако, лишь в той части, в которой они не урегулированы ГК РФ. Эти законы и иные правовые акты не применяются к отношениям юридических лиц-покупателей,

²⁰ Далее по тексту – ГК РФ.

приобретающих товары в розницу для личных нужд. В настоящее время действует Закон РФ “О защите прав потребителей”, в новой редакции от 5 декабря 1995 г. и более двадцати федеральных правительственных актов, предусматривающих особенности продажи различных видов товаров и отдельных разновидностей договора розничной купли-продажи.

На основании статьи 9 Закона о введении в действие части второй ГК РФ гражданин-покупатель пользуется правами, предусмотренными ГК РФ, Законом РФ “О защите прав потребителей” и изданными в соответствии с ним иными правовыми актами. Положения Закона “О защите прав потребителей” и принятых в соответствии с ним иных правовых актов, в том числе актов Правительства РФ, применяются к отношениям с участием покупателя-гражданина в двух случаях: во-первых, если эти отношения не урегулированы ГК РФ, но урегулированы названными Законом и правовыми актами, и, во-вторых, если они урегулированы ГК РФ, но положения этого Закона и иных актов не противоречат ГК РФ.

На договор розничной купли-продажи распространяются правила ГК РФ о публичном договоре (ст. 426) и о договоре присоединения (ст. 428), так как на практике в большинстве случаев продавец в одностороннем порядке определяет условия договора.

Договор розничной купли-продажи считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю товарного или кассового чека либо иного документа, подтверждающего оплату товара. Однако это не означает, что ст. 493 ГК РФ предписывает для договора розничной купли-продажи обязательность письменной формы договора, так как ни кассовый чек, ни иной документ, подтверждающий оплату покупателем товара, не соответствуют требованиям к письменной форме договора, предусмотренным статьей 160 ГК РФ, а товарный чек не подтверждает оплату товара покупателем. Речь идет о документах, которые подтверждают факт заключения договора. Отсутствие у покупателя этих документов не лишает его возможности

ссылаться на свидетельские показания в подтверждение факта заключения договора и его условий. Договор розничной купли-продажи, исходя из статьи 493 ГК РФ, может заключаться устно, если он исполняется при самом его совершении. Согласие продать или купить товар в розничной торговле может быть выражено путем молчания или конклюдентных действий (ст. 438 ГК РФ). Так, договор розничной купли-продажи с использованием автоматов считается заключенным с момента совершения покупателем действий, необходимых для получения товара (п. 2 ст. 498 ГК РФ).

В статье 494 ГК РФ детализированы общие положения кодекса о публичной оферте (ст. 437 ГК РФ) применительно к розничной купле-продаже. В ней определяется, какие действия продавца признаются предложением заключить договор. В зависимости от места, где делается предложение, различаются его содержание и форма. Так, предложение в рекламе, каталогах и других описаниях товара может быть сделано в любом месте их размещения или распространения, но должно содержать все существенные условия договора. В месте же продажи товара предложением заключить договор признаются выставление товаров на прилавках, в витринах, торговых залах и т.п., демонстрация их образцов, предоставление о них сведений путем описаний, каталогов, фотоснимков и т. п. независимо от того, указаны ли при этом существенные условия договора. Исключение составляют товары, в отношении которых продавец явно определил, что они не предназначены к продаже, например, служащие художественным оформлением прилавка, витрины и т. п.

Право покупателя на информацию о товаре, предусмотренное статьей 495 ГК РФ, не является новым для нашего законодательства. Оно впервые было закреплено в 1992 г. Законом РФ “О защите прав потребителей”. Однако гражданский кодекс установил и ряд новых положений. Во-первых, не предоставление покупателю информации о товаре рассматривается как необоснованное уклонение продавца от заключения договора, влекущее последствия, предусмотренные пунктом 4 статьи 445 ГК РФ. Во-вторых, продавец отвечает

за недостатки, возникшие в товаре после его передачи покупателю, если эти недостатки возникли вследствие не предоставления ему продавцом необходимой информации о товаре. Так, например, при отсутствии у покупателя сведений о правилах эксплуатации прибора, что привело к выходу его из строя, покупатель вправе предъявить требования, предусмотренные статьей 503 ГК РФ.

В целях обеспечения защиты прав покупателя особые правила установлены в отношении информации, которая должна ему предоставляться при продаже товаров через автоматы. Помимо информации о товарах покупателю в этом случае должны быть сообщены сведения о продавце товара - его наименовании (фирменном наименовании), месте нахождения, режиме работы, а также о правилах пользования автоматом, позволяющие покупателю получить товар (п. 1 ст. 498 ГК РФ).

Определенные особенности имеет *продажа товаров по образцам*. В условиях розничной продажи образец это не только эталон, определяющий требования к качеству товара (см. п. 3 ст. 469 ГК РФ), но, как правило, и конкретное изделие, выставленное в месте продажи, но не предназначенное для передачи покупателям. При продаже товара по образцу момент заключения договора не совпадает с моментом его исполнения и, как правило, передача товара осуществляется не в месте продажи, как это происходит обычно при продаже в розницу. Аналогичная ситуация складывается и при выборе покупателем товара по каталогу или описанию. Поэтому в целях защиты интересов покупателя ст. 497 ГК РФ устанавливает особые правила в отношении момента исполнения договора розничной купли-продажи по образцам: им считается момент доставки товара в место, указанное в договоре, а если оно в договоре не определено, - в место жительства покупателя-гражданина (место нахождения юридического лица).

Помимо этого, в исключение из общих положений об основаниях расторжения договора (ст. 450 ГК РФ) покупателю предоставлено право отказаться от исполнения договора в одностороннем порядке до передачи ему то-

вара продавцом, возместив ему необходимые расходы по выполнению договора.

Последствия неоплаты товара. В правилах ГК РФ о розничной купле-продаже (ст. 500) установлены два исключения из общих положений о купле-продаже, касающиеся последствий не внесения покупателем предоплаты за товар (ст. 487) и неоплаты покупателем товаров, проданных в кредит (п. 4 ст. 488).

В случае неисполнения покупателем предусмотренной договором обязанности по предварительной оплате товаров не применяются правила пункта 2 статьи 487 ГК РФ, покупатель считается отказавшимся от договора.

При продаже товаров в кредит на сумму, не внесенную покупателем в установленный договором срок, проценты, предусмотренные статьей 395 ГК РФ, уплате не подлежат.

В статье 503 ГК РФ права *покупателя в случае приобретения им товаров ненадлежащего качества* значительно расширены по сравнению с правами, закрепленными в общих положениях о купле-продаже (ст. 475 ГК РФ). Независимо от характера нарушений требований, предъявляемых к качеству, существенны они или нет - покупатель по договору розничной купли-продажи по общему правилу может по своему усмотрению потребовать замены недоброкачественного товара товаром надлежащего качества либо, вернув по требованию продавца товар ненадлежащего качества, возврата уплаченной за него денежной суммы и возмещения иных убытков. Возврат товара продавцу осуществляется за его счет.

Исключение из этих правил сделано для товара технически сложного (например, автомашины) или дорогостоящего (например, украшений из драгоценных металлов и камней). Право требовать замены таких товаров покупатель имеет в случаях существенного нарушения требований к качеству. Под таким нарушением в соответствии с пунктом 2 статьи 475 ГК РФ понимается, в частности, продажа товара с неустранимыми недостатками, с недостатками,

которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени или выявляются неоднократно, либо проявляются вновь после их устранения. Если нарушение требований, предъявляемых к качеству технически сложного или дорогостоящего товара, не является существенным, то покупатель вправе по своему выбору либо потребовать безвозмездного устранения недостатков, или соразмерного уменьшения цены, или возмещения своих расходов на устранение недостатков, либо отказаться от исполнения договора и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы.

В пункте 2 статьи 503 ГК РФ сделано исключение из общего правила о последствиях продажи товара ненадлежащего качества также для товаров, свойства которых не позволяют устранить обнаруженные в них покупателем недостатки. К таким товарам относятся, в частности, продовольственные товары, лекарственные препараты, изделия бытовой химии. При обнаружении в них недостатков покупатель вправе по своему выбору потребовать замены товара или соразмерного уменьшения покупной цены, либо отказаться от исполнения договора и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы.

Помимо этого статья 503 ГК РФ воспроизводит сложившееся на практике положение, в соответствии с которым, при возврате покупателю уплаченной за товар суммы не учитывается, что стоимость товара понизилась из-за полного или частичного использования товара, потери им товарного вида и т. п.

Статья 504 ГК РФ определяет порядок расчета убытков, вызванных изменением цены на товар, при замене и возврате товара, а также соразмерного уменьшения его покупной цены, конкретизируя пункт 3 статьи 393 ГК РФ применительно к договору розничной купли-продажи и, устанавливая специальное правило на случай отказа продавца добровольно удовлетворить требования покупателя.

При определении размера убытков в случае предъявления покупателем требований о замене недоброкачественного товара на аналогичный доброкачественный товар, но иной модели, фасона, сорта и т. п., а также требований об уменьшении его покупной цены и при возврате товара продавцу в расчет принимается цена на аналогичный товар, существующая в момент предъявления требования, а если оно добровольно удовлетворено не было, то на момент вынесения судом решения о его удовлетворении. При замене товара ненадлежащего качества на товар, соответствующий договору, разница между договорной ценой и ценой на момент замены продавцу не возмещается.

Возмещение продавцом разницы в ценах не освобождает его от возмещения покупателю иных убытков, причиненных вследствие продажи товара ненадлежащего качества. В исключение из общего правила, предусмотренного пунктом 2 статьи 396 ГК РФ, в случае неисполнения продавцом договора розничной купли-продажи возмещение им убытков и уплаты неустойки не освобождают его от исполнения обязательства в натуре (ст. 505 ГК РФ).

Федеральным законом от 21.12.2004 г. №171-ФЗ в п. 2 ст. 16 Закона «О защите прав потребителя» введен новый абзац: «Запрещается обуславливать удовлетворение требований потребителей, предъявляемых в течение гарантийного срока, условиями, не связанными с недостатками товаров (работ, услуг)». Это касается, например, распространенного в гарантийных талонах продавцов и изготовителей условия о недопустимости нарушения заводских пломб на изделии, о наличии самого гарантийного талона и кассового или товарного чека при обращении потребителя с претензией, об отсутствии механических повреждений, о недопустимости постороннего вмешательства и т.д.

Можно привести такой имевший место на практике случай, когда покупатель приобрел запасную часть к легковому автомобилю, а она в процессе работы отказала. Он обратился к знакомому, который разобрал эту деталь с целью ее отремонтировать. Видимо, разобрал он ее много раз или чем придется, поскольку в магазин покупатель принес ее уже изрядно потерявшей

свой вид. Тем не менее, специалисты магазина сумели определить, что в товаре имеется заводской дефект, а значит, магазин вынужден был ее принять. Покупателю была возвращена уплаченная за товар денежная сумма.

Подводя итог вышеизложенному, отметим, что на сегодняшний день розничная купля-продажа - самый распространенный вид договора купли-продажи. Он является финальной правовой формой, опосредующей процессы обращения материальных благ, перед тем как они будут потреблены.

Столь значительная роль договора розничной купли-продажи обуславливает самое пристальное внимание, уделяемое ему законодателем. Среди приоритетных направлений национальной политики в сфере защиты прав потребителей на 2001-2010 годы²¹ одним из таких направлений указано совершенствование законодательства о защите прав потребителей. Среди указанных в этом акте основных путей, по которым должна вестись такая работа, отметим обеспечение правового баланса интересов потребителей и хозяйствующих субъектов - изготовителей, продавцов, исполнителей.

Существующий дисбаланс интересов хозяйствующих субъектов и потребителей признается не только некоторыми юристами, но и в официальных документах: «...в некоторых сферах необходимо постепенно перейти от жесткого детального закрепления правил поведения на потребительском рынке к установлению наиболее общих правил поведения, а в отдельных случаях - введению запретительных норм, направленных на защиту прав потребителей. Такой метод правового регулирования в основном применяется в международной практике. При этом необходимо сохранить усиленную защиту прав потребителей в тех сферах, где изготовители, продавцы, исполнители, как правило, являются субъектами естественной монополии, а также в иных сферах, где конкуренция на рынке слабо развита».

В документе также говорится и о разрешении в законодательстве новых

проблем, возникающих в практике защиты прав потребителей. «Появление новых форм реализации потребителям товаров (прямые и дистанционные продажи, продажи с подарком, продажи с одновременным обещанием различных призов, с обещанием предоставления в дальнейшем скидок при покупке товаров, проведение распродаж и т.п.) вызвало необходимость законодательного регулирования ряда проблем. Такие формы реализации товаров в европейских странах повлекли развитие специального законодательства, регулирующего прямые и дистанционные продажи, что способствует защите прав потребителей и препятствует недобросовестной конкуренции. В России условия указанных продаж, распространяемые продавцами, как правило, через рекламу, с предложением о заключении договоров купли-продажи товаров, очень запутаны, излагаются двусмысленно, часто являются просто обманом. В связи с этим необходима система законодательных мер, направленных на защиту прав потребителей».

Таким образом, несмотря на достаточную правовую защищенность потребителя товаров, необходимо дальнейшее совершенствование законодательства.

§2. Осуществление приемки товаров по количеству и качеству.

Продавец и покупатель обязаны проверить качество товара в случае, если такая обязанность предусмотрена законом, иными правовыми актами, государственными стандартами или договором (п. 1 ст. 474 ГК РФ). Так, например, Правилами продажи отдельных видов товаров, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 19 января 1998 г. № 55, предусмотрена обязанность продавца осуществить проверку качества товара до выставления его в торговом зале.

При приемке товаров от поставщика покупатель (получатель) обязан

²¹ Приоритетные направления национальной политики в сфере защиты прав потребителей на 2001 - 2010 годы (одобрены Межведомственным советом по защите прав потребителей 26 февраля 2001 г.) // Журнал

проверить не только качество, но и количество поставленных товаров (п. 2 ст. 513 ГК РФ).

Своевременная и правильная организация приемки товаров по количеству и качеству имеет важное значение, поскольку надлежащее исполнение покупателем этой обязанности является одним из основных условий для последующего удовлетворения требований, связанных с недостаточностью или недоброкачеством полученных товаров.

В зависимости от вида обязательства и способа доставки различают приемку товаров от органов транспорта и без участия транспортных организаций.

Порядок приемки товаров от органов транспорта определяется нормами транспортных уставов и кодексов, а также правилами перевозки грузов, действующих на данном виде транспорта. Приемка товаров с участием перевозчика связана в первую очередь с процессом выгрузки товара из транспортного средства.

На этом этапе основной обязанностью получателя является проверка сохранности груза при перевозке. В частности, проверяется наличие на транспортном средстве (вагоне, цистерне, барже, трюме судна, контейнере, автофургоне и т.п.) пломб отправителя или пункта отправления (станции, пристани, порта), исправность пломб, оттиски на них, состояние транспортных средств, наличие защитной маркировки груза и исправность тары. Получатель также должен проверить соответствие наименования груза и транспортной маркировки данным, указанным в транспортном документе. Наконец, необходимо проверить соблюдение правил перевозки, обеспечивающих предохранение груза от повреждения и порчи, сроки доставки, а также произвести осмотр груза.

Порядок выдачи и приемки грузов от органов транспорта различен в зависимости от того, как груз был принят к перевозке от отправителя и чьими

силами и средствами произведена его погрузка. Поэтому органом транспорта груз может быть выдан как с проверкой, так и без проверки веса, количества мест и состояния груза.

В частности, железная дорога на станции назначения обязана при выдаче груза получателю произвести его проверку в случаях прибытия груза в неисправном вагоне, контейнере, а также в вагоне, контейнере с поврежденными пломбами; прибытия скоропортящегося груза с нарушением срока его доставки или с нарушением температурного режима; прибытия груза, погруженного железной дорогой, и некоторых других, предусмотренных ст. 45 УЖТ 2003 г. В указанных случаях или при обнаружении обстоятельств, которые могут повлиять на состояние и массу тарных и штучных грузов, железная дорога при выдаче проверяет состояние и массу таких грузов, находящихся в поврежденной таре и (или) упаковке. Аналогичные правила действуют и на автомобильном транспорте (п. 65 УАТ).

Если при проверке веса, количества грузовых мест или состояния груза в пункте назначения будут обнаружены недостача, повреждение (порча) груза либо такие обстоятельства установлены актом, составленным в пути следования, транспортная организация обязана определить размер фактической недостачи, повреждения (порчи) груза (ст. 46 УЖТ 2003 г.; п. 68 УАТ; ст. 214 КВВТ 2001 г.).

При необходимости проведения экспертизы транспортная организация по своей инициативе или по инициативе грузополучателя приглашает экспертов или соответствующих специалистов (ст. 46 УЖТ 2003 г.; п. 68 УАТ).

В указанных случаях, а также других, предусмотренных транспортными уставами и кодексами, получатель вправе потребовать составления коммерческого акта, а на автомобильном транспорте — отметки на товарно-транспортной накладной или составления акта по установленной форме.

Коммерческий акт, акт общей формы и иные акты являются основанием для ответственности транспортной организации, грузоотправителей и грузо-

получателей.

Коммерческий акт составляется для удостоверения следующих обстоятельств (ст. 293 КТМ; ст. 134 УЖТ 2003 г.; ст. 124 ВК РФ):

- несоответствие наименования, массы, количества мест груза данным, указанным в перевозочном документе;
- повреждение (порча) груза;
- обнаружение груза без перевозочных документов, а также перевозочных документов без груза;
- возвращение перевозчику похищенного груза.

При железнодорожной перевозке грузов по требованию грузополучателя коммерческий акт составляется также в случае непередачи железной дорогой груза на железнодорожный подъездной путь в течение 24 часов после оформления документов о выдаче груза. В Транспортном уставе железных дорог устанавливаются сроки составления коммерческого акта и перечень сведений, которые должны в нем содержаться.

Коммерческий акт подписывают работники транспортной организации, а также грузополучатель (получатель), если он участвует в проверке грузов. Представители сторон, участвующие в составлении коммерческого акта, не имеют права отказаться от его подписания. Однако при наличии у них возражений по содержанию коммерческого акта они вправе изложить свое мнение.

В случае отказа железнодорожной станции от составления коммерческого акта или оформления его с нарушением установленных требований грузополучатель (получатель) имеет право подать заявление об этом в письменной форме в отделение (управление) железной дороги.

Для удостоверения фактов и обстоятельств, ответственность за которые вытекает из договора перевозки грузов, органами автомобильного транспорта делаются соответствующие записи в товарно-транспортной накладной. При наличии разногласий между перевозчиком и получателем по поводу этих обстоятельств или если необходимо произвести подробное описание обстоя-

тельств, которые не могли быть описаны в товарно-транспортных документах, составляется акт установленной формы.

Записи в товарно-транспортных документах, сделанные в удостоверение этих обстоятельств, должны заверяться подписями грузоотправителя (грузополучателя) и шофера.

При отказе водителя-экспедитора от составления акта или внесения записи в товарно-транспортную накладную составляется акт с участием представителя незаинтересованной организации (ст. 157 УАТ).

В случаях, когда в качестве основания ответственности поставщика покупателем представляются документы о причинах несохранности товаров при их перевозке, составленные перевозчиком в одностороннем порядке, указанные документы оцениваются арбитражным судом наряду с другими доказательствами (п. 4 ст. 796 ГК РФ).

Судебная практика исходит из того, что если при разрешении спора выявляются обстоятельства, свидетельствующие о том, что недостатки товара явились следствием нарушения правил перевозки груза, за которые отвечает перевозчик, ответственность за эти недостатки не может быть возложена на поставщика. В то же время при наличии бесспорных доказательств, подтверждающих, что причиной несохранности товара явились ненадлежащие действия поставщика, ответственность может быть возложена на последнего независимо от предъявления покупателем требований к перевозчику (п. 15 постановления Пленума ВАС РФ от 22 октября 1997 г. № 18)²².

Порядок приемки принятых покупателем (получателем) товаров по количеству и качеству производится в соответствии с требованиями, установленными в законе, иных правовых актах, договоре или определяется обычаями делового оборота (п. 2 ст. 513 ГК РФ).

Порядок проверки качества товаров может быть предусмотрен обязательными требованиями государственных стандартов (п. 1 ст. 474 ГК РФ). В

этих случаях проверка качества товаров, осуществляемая покупателем, должна соответствовать таким требованиям.

Следует иметь в виду, что порядок приемки товаров по количеству и качеству, установленный ранее действовавшими Инструкциями о порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по количеству (№ П-6) и по качеству (№ П-7), утвержденными постановлением Госарбитража СССР соответственно 15.06.65 и 25.04.66, подлежит обязательному применению только в случаях, когда это предусмотрено договором между сторонами (п. 14 постановления Пленума ВАС РФ № 18). Вместе с тем, если стороны не предусмотрели необходимость применения названных Инструкций, получатель может произвести приемку, руководствуясь положениями этих Инструкций в качестве обычаев делового оборота.

Приемка товаров по количеству осуществляется по весу брутто и количеству мест или по весу нетто и количеству товарных единиц. Вес брутто включает в себя вес товара вместе с тарой и упаковкой, а вес нетто показывает чистый вес товара. Товары, поставленные без тары, в открытой или поврежденной таре принимаются, как правило, не только по количеству мест и весу брутто, но - и по количеству товарных единиц и весу нетто.

Проверка качества означает выявление соответствия товаров требованиям договора, документам по стандартизации, образцу и (или) описанию, а также обычно предъявляемым к такого рода товарам требованиям. Порядок проверки устанавливается договором, если положения законов или иных правовых актов о нем являются диспозитивными, либо вообще отсутствуют, либо порядок определен рекомендательными требованиями стандартов. В договоре этот порядок определяется путем указания нормативных документов по стандартизации, установивших его, либо путем включения в договор соответствующих условий.

²² Вестник ВАС РФ. 1998. № 3.

При включении в договор условий о порядке приемки товаров по количеству и качеству необходимо определить сроки и место осуществления такой приемки; способы и методы проверки; порядок и сроки составления актов и извещения продавца о выявленных недостатках, а также требования к их оформлению.

При этом необходимо учитывать, что проверка, как количества, так и качества поступившей партии товаров может быть сплошной либо (если это предусмотрено стандартом или договором) выборочной с распространением ее результатов на всю партию. Так, например, при поставке крупных партий продовольственных или промышленных товаров всегда следует предусматривать выборочную проверку, поскольку проведение сплошной проверки каждого изделия практически невозможно.

При обнаружении нарушений условий договора о количестве и качестве покупатель обязан известить об этом продавца. При этом важное значение имеет соблюдение сроков приемки. В ГК РФ устанавливаются сроки обнаружения недостатков (ст. 477) и сроки извещения продавца о ненадлежащем исполнении условий договора (ст. 483).

Приемка импортных товаров по количеству и качеству имеет свои особенности. Она состоит из двух стадий: приемка груза от органов транспорта и приемка импортного груза на складе получателя. При приемке груза от органов транспорта следует руководствоваться транспортным законодательством, на условиях которого перевозился груз. Порядок выдачи импортного груза может быть также определен международными соглашениями.

Порядок приемки импортных товаров на складе получателя должен быть определен условиями внешнеторговой сделки. В случае обнаружения признаков недостачи или недоброкачества товара приемка осуществляется с приглашением независимого эксперта либо компетентного представителя незаинтересованной организации.

Контрольные вопросы

1. Приемка товаров от органов транспорта. Коммерческие акты.
2. Приемка товаров на складе продавца, на складе покупателя.
3. Оформление приемки товаров покупателем.
4. Способы приемки.
5. Порядок извещения продавца о ненадлежащем исполнении условий договора о количестве и качестве поставленных товаров.
6. Особенности приемки импортных товаров.

Нормативные акты.

1. Конституция РФ (принята на всенародном голосовании 12 декабря 1993) // «Российская газета». 1993. № 237.
2. Гражданский кодекс РФ (Ч. 2) от 26 января 1996 № 14-ФЗ // СЗ РФ. 1996. № 5. Ст. 410.
3. Федеральный закон РФ от 6 мая 1999 «О конкурсах для размещения заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных нужд» // СЗ РФ. 1999. № 19. 2302.
4. Федеральный закон РФ от 2 января 2000 № 29-ФЗ «О качестве и безопасности пищевых продуктов» // СЗ РФ. 2000. № 2. Ст. 150.
5. Письмо ГТК РФ от 10 августа 2001 № 01-06/32250 «О приемке экспортируемых товаров по количеству и качеству за рубежом» // Таможенный вестник. 2001. № 19.
6. Письмо ПФ РФ от 30 января 2002 № СД-09-27/900 «О приемке товара» // Правовая система «Консультант +».
7. Инструкция о порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по количеству // Бюллетень нормативных актов министерств и ведомств СССР». 1975. № 2.
8. Инструкция о порядке приемки продукции производственно-технического назначения и товаров народного потребления по качеству // Бюллетень нормативных актов министерств и ведомств СССР. 1975. № 2.
9. Инструкция Госарбитража СССР от 15 октября 1990 «О порядке и сроках приемки импортных товаров по количеству и качеству, составления и направления рекламационных актов» // Бюллетень нормативных актов министерств и ведомств СССР. 1991. № 4.

Литература

1. Актуальные проблемы коммерческого права. Сборник статей. Вып. 2.

Под ред. Пугинского Б.И. Изд-во «Зерцало-М». 2005.

2. Комментарий к Гражданскому кодексу РФ (части второй). Под ред. Т.Е. Абовой, А.Ю. Кабалкина. Изд-во «Юрайт», 2003.

3. Коммерческое право. Под ред. Постового Н.В. Изд-во «Юриспруденция». 2007.

4. Мась Л.В. Коммерческое право. Изд-во «Питер». 2005.

5. Оформление приемки товаров // «Учет в торговле». № 1. 2005.

6. Пугинский Б.И. Коммерческое право России. Изд-во «Зерцало». 2005.

7. Трунина Е.В., Федасова Ю.В. Коммерческое право. Учебное пособие. Изд-во «Юристъ». 2007.

8. Якушев А.В. Коммерческое право. Изд-во «Приор». 2005.

Курс лекций в 2 частях
Часть 2

кандидат юридических наук
Гришин Андрей Владимирович

КОММЕРЧЕСКОЕ ПРАВО

Свидетельство о государственной аккредитации
Рег. № 0440 от 22.12.06 г.

Подписано в печать _____ г. Формат 60x90¹/₁₆.
Усл.изд.л. – _____. Тираж _____. Заказ № _____.

Орловский юридический институт МВД РФ.
302027, Орел, Игнатова, 2.