

Министерство образования и науки Российской Федерации
Федеральное государственное автономное образовательное учреждение
высшего образования
«Южно-Уральский государственный университет
(национальный исследовательский университет)»
Юридический институт
Кафедра «Гражданское право и гражданское судопроизводство»

ДОПУСТИТЬ К ЗАЩИТЕ
Заведующий кафедрой
_____ (Г.С. Демидова)
_____ 2017 г.

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА
ДОГОВОР РОЗНИЧНОЙ КУПЛИ-ПРОДАЖИ

ЮУрГУ – 40.03.01. 2017.530 Ю

Научный руководитель
выпускной квалификационной
работы
доцент, к. ю. н.
_____ (Т.А.Береговая)
_____ 2017 г.

Автор выпускной
квалификационной работы
студент группы Ю-530
_____ (Ю.О.Суфиева)
_____ 2017 г.

Нормоконтролер
доцент, к.ю.н.
_____ (А.А. Алексеев)
_____ 2017 г.

Челябинск 2017

АННОТАЦИЯ

Суфиева Ю.О. «Договор розничной купли-продажи».

ЮУрГУ, Ю – 530, 72с., библиограф.
список – 44 наим.

Выпускная квалификационная работа выполнена с целью исследования актуальных проблем договора розничной купли-продажи, обобщения нормативной правовой базы, правоприменительной практики, сложившейся в Российской Федерации, обосновании теоретических и практических рекомендаций по совершенствованию правового регулирования договорных правоотношений.

Для достижения указанной цели проведенное исследование позволило выявить ряд проблем, возникающих в процессе анализа правовых условий договор розничной купли-продажи.

Научная новизна выпускной квалификационной работы обусловлена, в первую очередь, тем, что данная работа представляет собой самостоятельное комплексное исследование договора розничной купли-продажи, выполненная с учетом современной законодательной базы, в том числе и соответствующих норм гражданского законодательства, а также последних достижений теоретических мыслей в изучаемой области.

Практическая значимость выпускной квалификационной работы заключается в том, что положения, указанные в работе, могут предназначаться для использования при разработке ряда мер, которые направлены на повышение эффективности правоприменительной практики в области договорных правоотношений, а также в учебном процессе преподавании гражданско-правовых учебных дисциплин.

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	8
ГЛАВА 1. ИСТОРИЯ РАЗВИТИЯ И ОСОБЕННОСТИ ДОГОВОРА РОЗНИЧНОЙ КУПЛИ-ПРОДАЖИ.....	11
1.1. Становление договора купли-продажи в законодательстве Российской Федерации.....	11
1.2. Договор розничной купли-продажи: общая характеристика и элементы	21
ГЛАВА 2. ОСОБЕННОСТИ ЗАКЛЮЧЕНИЯ И ИСПОЛНЕНИЯ РОЗНИЧНОЙ КУПЛИ-ПРОДАЖИ ДОГОВОРА	26
2.1. Особенности заключения договора розничной купли-продажи	26
2.2. Особенности прав и обязанностей сторон в розничной купли- продажи.....	36
ГЛАВА 3. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ПРОДАВЦА ЗА НАРУШЕНИЕ ПРАВ ПОКУПАТЕЛЯ В ДОГОВОРЕ РОЗНИЧНОЙ КУПЛИ- ПРОДАЖИ	41
3.1. Ответственность продавца за нарушения договора розничной купли-продажи	41
3.2. Гражданско-правовые способы защиты прав потребителей в сфере розничной торговли.....	46
ЗАКЛЮЧЕНИЕ	67
БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК	70

ВВЕДЕНИЕ

В динамично развивающемся современном обществе определяются четкие тенденции к расширению сферы действия института купли-продажи. В том числе это касается составления и исполнения договоров розничной купли-продажи. Договор купли-продажи – один из наиболее часто встречающихся гражданско-правовых договоров. Целью заключения договора розничной купли-продажи является обеспечение сторон договора правовой защитой. В соответствии с договором розничной купли-продажи продавец обязан осуществить передачу товара покупателю в личное пользование. У договора розничной купли-продажи есть несколько разновидностей: договор о дистанционной продаже, договор с условием доставки, договор купли товара в кредит, купли товара на аукционе и др.

Стороны договора розничной купли-продажи – это покупатель и продавец. Список лиц, выступающих в роли продавцов, ограничен законодательством РФ. Отношения, устанавливающиеся между продавцом и покупателем, имеют ряд важных характеристик. Данные характеристики можно отнести и к договору розничной купли-продажи.

Таким образом, характеристика договора купли продажи складывается из следующих компонентов: консенсуальность (обоюдное согласие сторон на заключение договора); возмездность (одна из сторон договора должна получить плату или другое возмещение за услугу или товар); взаимность (каждая из сторон наделена правами и обязанностями); публичность (публичный договор заключается коммерческой организацией и устанавливает обязанности данной организации относительно продажи товаров). Публичность договора также означает, что цена товара, а также иные условия купли-продажи должны быть одинаковыми для всех потребителей (за исключением случаев предоставления законом или иными правовыми актами льгот отдельным категориям потребителей). Нарушение

приведенного правила является нарушением закона и ведет к признанию договора розничной купли-продажи недействительным (ст. 168 ГК).

При заключении договора розничной купли-продажи факт заключения данного договора должен быть подтвержден при помощи выдачи кассового чека или товарного чека. Когда покупатель получает от продавца чек, договор получает статус заключенного. При этом сам чек нельзя рассматривать как разновидность письменной формы договора.

Заключение договора розничной купли-продажи ведет за собой наделение покупателя и продавца правами и обязанностями. Права продавца и покупателя совпадают с теми правами, которые перечислены в Гражданском кодексе РФ (статье 502), а обязанности – в главе 30 Гражданского кодекса РФ. Покупателю также предоставляется право на обмен купленного товара на другой товар, аналогичный купленному по цвету, размеру, характеристикам и т. д. При этом товар должен быть непродовольственным. Если после заключения договора купли-продажи покупатель обнаруживает, что его права были нарушены, он может обратиться к закону, название которого – «О защите прав потребителей». Данный закон указывает на ответственность продавца за предоставление недостоверной информации о товаре, просрочку предоставления товара и другие нарушения.

Цель исследования. Подробное изучение основных позиций действующего законодательства в части, касающейся договора розничной купли-продажи, исследование основных положений договора, прав и обязанностей, ответственности сторон на основании конкретных примеров из существующей судебной практики.

Объект исследования. Законодательство в области составления договоров купли-продажи.

Предмет исследования. Правовое регулирование договоров розничной купли-продажи.

Задачи: 1. На основе анализа научно-методической литературы изучить историю развития и особенности договора розничной купли-продажи.

2. Выявить особенности заключения и условий соблюдения договора розничной купли-продажи.

3. Рассмотреть вопрос наделения правами и обязанностями сторон договора розничной купли-продажи.

4. Определить ответственность продавца за нарушение прав покупателя в договоре розничной купли-продажи.

5. Изучить гражданско-правовые способы защиты прав потребителей в сфере розничной торговли.

Методы исследования. Использование формально-юридического метода позволило вычленить основные понятия, раскрыть их сущность и признаки, а также найти отличие одних суждений от других. Использование структурно-функционального метода позволило определить структуру работы, изложить результаты исследования в рамках используемых методов. Сравнительно правовой метод, метод анализа и обобщения.

Научная литература, используемая для написания выпускной квалификационной работы, позволила раскрыть основные общие положения договорного права об обязательствах, договорах, а также практико-ориентированные аспекты договорного права, такие как квалификация договора, его форма, условия, сроки и порядок заключения, а также основания изменения и расторжения. Также раскрывает основные черты, характеристику, условия заключения, расторжения и нюансы, касающиеся действия именно конкретных видов договоров.

Структура квалификационной работы. Работа состоит из введения, трех глав, заключения, списка литературы и приложений. Библиографический список содержит 44 источника.

ГЛАВА 1. ИСТОРИЯ РАЗВИТИЯ И ОСОБЕННОСТИ ДОГОВОРА РОЗНИЧНОЙ КУПЛИ-ПРОДАЖИ

1.1. Становление договора купли-продажи в законодательстве Российской Федерации

При исследовании исторического договора купли-продажи в системе отдельных договорных товарно-денежных отношений, закрепленным отечественным законодательством, не могут остаться незамеченными противоположные процессы. К ним можно отнести следующие вопросы: считать ли куплю-продажу договором, каков ее настоящий юридический статус и какое место занимает эта система среди возмездных отчуждательных договоров (отношение к которым также не отличается единообразием)

Рассматривая гражданское законодательство и цивилистические концепции предреволюционного периода, необходимо заметить, что некоторые авторы, не согласные с тем, что купля-продажа является договором, противопоставляли договор о продаже (или запродажи) купле-продаже (или купчей)¹. «В нашей системе купчая изъята из договоров и отнесена к способам приобретения права собственности. В системе нашего права продажа отличается от договора о продаже. Купчая есть акт окончательный, есть самая передача, а соглашение продаже предшествует ей, и в купчей выражается результат его- переход имущества от одного лица к другому...»²

В российском законодательстве до 1917г. договором купли-продажи (или, по определению действовавшего законодательства, «продажи и купли») признавались лишь сделки по продаже только движимого имущества.

¹ Ровный В.В. Договор купли-продажи: из истории отечественной цивилистической мысли. М.: Иркутск, 2016. – С. 158-159.

² Победоносцев К.П. Курс гражданского права. Ч.3 Договоры и обязательства. Спб.: Проспект – 1890. – С. 386.

Относительно недвижимого имущества, купля-продажа была законодательно отнесена к способам приобретения прав на имущество; купчая крепость рассматривалась в качестве акта перенесения права собственности на недвижимость. Следует заметить, что с договором купли-продажи в то время тесно переплетались два независимых института – запродажа (такой вид договора, который заключается не задолго до договора купли-продажи, является предварительным соглашением) и поставка (договор об отчуждении имущества с несовпадающими во времени моментами его совершения и исполнения), вызывавшие споры ученых. Ряд цивилистов того времени, анализировали законодательство, предполагая, наличие единого двустороннего договора купли-продажи как движимого так и недвижимого имущества, потому, что считали основанием наделения прав собственности покупателем обязывающей двустороннего соглашения.

Например, Д.И. Мейер, не согласившись с мнением К.П. Победоносцева, указывал на существенное сходство договоров купли-продажи и поставки, на самостоятельность договора купли-продажи и не возражал против существования договора запродажи недвижимого имущества¹. Автор подчеркнул два основных признака, отличающих куплю-продажу от поставки:

1) разница между совершением и исполнением договора поставки не была существенной в договоре купли-продажи, в отличие от поставки;

2) при отчуждении вещи презумпция продавца-собственника в договоре купли-продажи и поставщика – не собственника в поставке.²

Другой исследователь, Г.Ф. Шершеневич³, выделил три смежных понятия по мало уловимым признакам, непосредственно: куплю-продажу в тесном значении этого слова, запродажу и поставку. Но в связи с

¹Русское гражданское право: В 2 ч. / под ред. Д.И. Майер. – М.: Проспект, 1997. Ч. 2. С.115

²Там же. С. 238-239.

³Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права. – М.: Спарк, 1995. С. 19

законодательной политикой той эпохи, как считал автор, их искусственно обособляли и противопоставляли друг другу.¹

И в самом деле законодатель еще в 1913г. попробовал соединить понятия «запродажа» и купчая в разделе II кн. V проекта Гражданского уложения, внесенного на рассмотрение Государственной Думы. Под договором продажи считали договор, из которого следует, что продавец передает или обязуется передать движимое или недвижимое имущество в собственность покупателя («покупщика») за ранее обговоренные денежные средства.² В связи с началом Первой Мировой войны и правительственным кризисом проект так и не воплотился в жизнь.

Первый Гражданский кодекс РСФСР 1922г. (далее ГК-1922) установил существенную специфику товарооборота и его правового регулирования в ранний советский период, поставив в системе гражданско-правовых договоров на первое место договор имущественного найма, а договор купли-продажи – лишь на вторую позицию.

Причины этого следующие. Как известно, к особенностям общественно-экономического уклада советского социалистического государства относились: безусловное преимущество в нем государственной собственности и известное временное ограничение частного оборота периодом НЭПа (прежде всего торговли). Данный юридико-технический подход создателей первого советского ГК не мог благоприятствовать сделкам, нацеленным на безвозвратное возмездное отчуждение имущества, и содействовать их развитию³.

ГК-1992 в ст. 182 (п. а,е) сохранил институт запродажи в отношении строений. Не смотря на то, что Кодекс не содержал норм о договоре

¹Учебник русского гражданского права / под ред. Г.Ф. Шершеневич – М.: Проспект, 1995. – С. 126-130.

²Гражданское уложение: Проект Высочайше Учрежденной редакционной Комиссии по составлению гражданского уложения В 2 т. / Под ред. И.М. Тютрюмова. – Спб.: Проспект, 1910. Т.2. – С. 265.

³Брауде И.Л. Отдельные виды обязательств / Под ред. К.А. Граве, И.Б.Новицкого. – М.: Госюриздат, 1954. – С. 111-114.

поставки, от известной автономии этого договора законодатель не отказывался на протяжении всего советского времени. Особое законодательство о договоре поставки обусловлены прежде всего с известным Положением о государственных подрядах и поставках. В дальнейшем, вплоть до 1959г. составляли многочисленные акты (Основные и особые условия), направленные на поставку товара определенного вида. В 1959 г. ученые проработали и приняли два новых стандартизированных акта. Положение «О поставках продукции производственно-технического назначения» и Положение «О поставках товаров народного потребления». Такому виду нормативно-правового регулирования поставочных отношений была уготована долгая популярная жизнь.

В период действия ГК-1922г. и Основ гражданского законодательства 1961г.¹ относительно взаимосвязи договоров купли-продажи и поставки сформировались два мнения. Одни авторы² отстаивали идею общности форм договора купли-продажи, которые использовались в разных сферах народного хозяйства, следовательно, придерживались того, что правовое регулирование данных договоров едино. Допускали возможность соотношения договоров купли-продажи и поставки, их род и вид, не придавая определенного значения их распределению по отдельным главам в действовавшем гражданском законодательстве. Другие³, напротив, предпочитали последовательное размежевание этих договоров и установление между ними различий.

Укажем мнения ученых-цивилистов первой доктрины. «Переход товара (продукции) от продавца к покупателю, наличие взаимных прав и обязанностей по передаче товара и оплате стоимости, а также ряда дополнительных обязанностей или той или другой стороне (по доставке

¹ Закон СССР от 8 декабря 1961г. «Об утверждении основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик» / Ведомости ВС СССР –1961. – №50. Ст. 525.

² Венедиктов А.В. Государственная социалистическая собственность. 1948. С.145-147.

³ Брауде И.Л. Отдельные виды обязательств / Под ред. К.А. Граве, И.Б.Новицкого. – М.: Госюриздат, 1954. – С.123-125.

товара и т.д.), последствия неисполнения договора – все эти элементы купли-продажи (поставки) имеются на лицо и при продаже (поставке) товара одним госпредприятием другому, хотя это продажа (поставка) сопровождается лишь переходом товара из непосредственного оперативного управления одного госпредприятия в непосредственное оперативное управления другого госпредприятия».

Договор поставки это оптовый договор купли-продажи товаров, заключаемый на длительный срок между социалистическими организациями на основе и во исполнение утвержденных планов, предусматривающий последовательную передачу товаров покупателю отдельными партиями и последовательную же оплату им отдельных партий товара.

Какими бы не были убедительными вышеизложенные высказывания, представители иной доктрины дифференцировали договор поставки и купли-продажи. Рассмотрим, например, Е.А. Флейшиц¹, которая указывала, что договор поставки является одним из средств, приближения наших народнохозяйственных планов к наиболее полному и точному выражению требований экономического закона планомерного, пропорционального развития народного хозяйства в соответствии с основным экономическим законом социализма. Ученый выделил отличительные признаки договора поставки от купли-продажи:

Плановый характер поставки;

Заключается между двумя госорганами, соответственно не опосредствует переход права собственности

Предмет поставки – орудия и средства производства, а также вещи, предназначенные для личного потребления, в основном определенные родовыми признаками.

¹ Флейшиц Е. А. Момент перехода права собственности по договору купли-продажи в гражданском праве крупнейших иностранных государств и СССР. — М.: МЮ СССР. - 1947. — № 9 — С. 327-346

Предмет может использоваться заказчиком только в соответствии с нормативным актом или актом планирования.

Носит оптовый характер и заключается на длительный срок

О необходимости дифференциации договоров купли-продажи и поставки писал и В.П. Грибанов¹, признавая их самостоятельными договорами советского гражданского права в виду существенных различий экономического содержания и юридической формы.

Приверженцем самостоятельности договора купли-продажи и поставки был также и О.С. Иоффе: «Купля-продажа – это внеплановый, а поставка-плановый договор... Действительное соотношение между договорами купли-продажи и поставки таково, что каждый из них является разновидностью более широкого понятия, а именно понятие договора о возмездной реализации имущества... но, будучи разновидностями обязательств возмездной реализации имущества, и купля-продажа, и поставка выступают по отношению друг к другу как вполне самостоятельные договоры»²

Второй Гражданский кодекс РСФСР 1964г (далее ГК-1964) включал в себя значимые законодательные перемены: так, в измененном законодательстве отсутствовал договор запродажи, и наоборот в кодекс заглавными буквами был внесен договор поставки и договор контрактации. Тем не менее, ГК-1964г. не устранил противостояний между сторонниками общности договорных форм купли-продажи и поставки, только еще подробнее стало исследование их экономической стороны.

Например, Е.А. Фрейшиц³ заостряла внимание на том, что договор, что договор поставки до сих пор является самостоятельным договором в юридической системе, а с экономической точки зрения- разновидностью договора купли-продажи. Такого же мнения придерживается и О.С. Иоффе:

¹ Грибанов В.П. Осуществление и защита гражданских прав. - М.: "Статут", 2001. – С.121.

² Иоффе О.С. Советское гражданское право. Отдельные виды обязательств.– М.: Подряд. – 1961. – С.35-36.

³ Флейшиц Е. А. Момент перехода права собственности по договору купли-продажи в гражданском праве крупнейших иностранных государств и СССР. — М.: МЮ СССР. - 1947. — № 9 — С. 328

«Договор поставки и договор купли-продажи сходны в том смысле, что оба они юридически опосредствуют возмездную денежную реализацию имущества, которая по своей экономической сущности, есть ни что иное, как купля-продажа».¹

Мнения советских ученых о соотношении договора поставки и купли-продажи на протяжении долгого времени в практическом аспекте почти не изменялись. В связи с этим появились некоторые разногласия, когда в ГК РСФСР 1964г. появился договор контрактации. Это еще одна правовая форма возмездного отчуждения имущества в собственность (кооперативное управление). Он встал наряду с договорами купли-продажи и поставки.

В научной литературе XXвека выделялись такие вопросы, как: а) являются ли договора купли-продажи, поставки и контрактации самостоятельными по отношению друг к другу? б) договор купли-продажи родовой или нет по отношению к договорам контрактации и поставки? в) можно ли говорить об автономии каждого из договоров и одновременно о родовом характере договора купли-продажи по отношению к договору контрактации?

Гл. 25 ГК-1964 («Государственная закупка сельскохозяйственной продукции у колхозов и совхозов») не содержала определение нового договора, но указывала на ряд особенностей; по данному договору отчуждались только сельхозпродукция: продавцами в нем выступали только колхозы и совхозы, лишь после внесенных в 1987г. дополнений – также и другие хозяйства, данный договор имел негибкую плановую основу, этим он отличался и от договора купли-продажи, и от поставки.

Анализируя все вышесказанное, можно сделать вывод о том, что впервые закрепленный в ГК договор контрактации носил административно-правовой характер и не содержал частных начал. В доказательство этому можно отметить слова О.С. Иоффе: «Сдаваемая продукция предназначена

¹ Иоффе О.С. Советское гражданское право. Отдельные виды обязательств.– М.: Подряд. – 1961. – С.37

для общегосударственных нужд, а не для удовлетворения потребностей конкретного заготовителя... Обязательства по контрактации с точки зрения их экономического содержания выступают как отношения хозяйства с государством»¹.

Следующим звеном в этой цепочке стал договор на снабжение энергией и газом. В 20-е гг. этот договор в основном рассматривался как договор подряда², позднее его стали относить к особому виду договора поставки. В 70-80-е гг. уже писали о его самостоятельности и частично сравнивали с договором перевозки при транспортировке продукции не через присоединенную сеть.

Но уже к середине 90-х гг. прошлого века с учетом экономических реалий данная цивилистическая мысль не могла быть рекомендована при разработке нового Гражданского кодекса РФ³ (далее ГК РФ). Исходя из этого было предложено договор энергоснабжения, с помощью которого передается имущество в собственность, перенести к договорам купли-продажи, выстроить в ряд с другими договорами данного типа, такие как договор розничной купли-продажи, поставки и контрактации. Здесь интересна мысль профессора В.В. Витрянского: «При подготовке проекта нового ГК РФ учитывалась наметившаяся в законодательстве тенденция расширения сферы действия института купли-продажи, который в последние годы уже охватывал отношения, связанные и с поставками товаров, и с контрактацией сельскохозяйственной продукции, и со снабжением энергетическими и другими ресурсами. Наиболее последовательно такой подход нашел

¹Иоффе О.С. Советское гражданское право. Отдельные виды обязательств.– М.: Подряд. – 1961. – С.59-62.

² Русское гражданское право: В 2 ч. / под ред. Д.И. Майер. – М.: Проспект, 1997. Ч. 2. С. 74-79.

³ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26.11.2001 № 146-ФЗ (ред. от 09.03.2016). – 2001. – № 49. – Ст. 492.

отражение в Основах гражданского законодательства Союза ССР и республик. (гл.9)¹».²

Скачком в развитии договора купли-продажи стало новое гражданское законодательство 90х гг. В более поздних версиях ГК-1922 и ГК-1964 практически не содержалось внутренней дифференциации правовых норм, посвященных договорным отношениям купли-продажи. Общий объем норм о договоре купли-продажи был сравнительно мал (29 статей в ГК-1922 и 19 статей в ГК-1964 против 113 в ГК РФ).

Основы гражданского законодательства союза ССР и республик 1991г. (далее Основы-1991) первый раз в форме одной главы(гл.9) вместе с договором купли продажи (ст.74) установили договоры поставки (ст.79) и контрактации (ст.83), а также, как и было описано выше, договор о снабжении энергетическими и другими ресурсами (ст.84). Нужно заметить, что все вышеуказанные договоры получили четкую определенность. У Основ-1991 были также и более значимые нововведения. Данные изменения повлекли за собой некоторые последствия, исходя из вышеперечисленного, появилась возможность преодолеть пробелы в праве применения к отношениям поставки правила о договоре купли-продажи. Субсидиарно к отношениям контрактации применялись правила о договоре поставки (абз. 1 п. 2 ст. 79 и п. 2 ст. 83 Основ-1991).

Таким образом, из проведенного исследования можно сделать следующие выводы.

Во-первых, во второй части действующего ГК РФ купля-продажа является самым большим правовым институтом по числу образующих его норм (ст.454-556 ГК РФ) и в целях рыночного развития стоит на первом месте.

¹Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик: от 31мая 1991г. №2211-1. –1991. – №26. Ст. 733.

²Брагинский М.И. Договорное право. Договоры о передаче имущества. – М.: Статут, 2011. – С. 421-422.

Во-вторых, в современном российском законодательстве договор купли-продажи – важнейший договорный тип, включающий в себя целый ряд совсем разных проявлений. Порядок законодательства распространяется так же на отношения далекие от купли-продажи.

В-третьих, в отличие от прежнего законодательства, в нынешнем ГК РФ институт договора купли-продажи представлен двумя ярко и четко выраженными частями – общей и особенной: помимо общих положений о купле-продаже (§1 гл.30 ГК РФ) существует целый ряд специальных правил об отдельных видах этого договора: розничная купля-продажа, поставка, поставка для государственных и муниципальных нужд, контрактация, энергоснабжение, продажа недвижимости, продажа предприятия (§2-8 гл.30 ГК РФ).

В-четвертых, отдельным видом договора купли-продажи в гл. 30 ГК РФ посвящены самостоятельные параграфы. При этом правила самой гл.30 ГК РФ не имеют исчерпывающего характер: развитие и детализация положений об отдельных видах договора купли-продажи обеспечивается специальным законодательством.

И в-пятых, область использования договора купли-продажи стала значительно шире. В связи с тем, что правила о купле-продаже субсидиарно применяются к купле-продаже имущественных прав, плодов умственной, деятельности, фирменных названий, товарных символов, знаков обслуживания и других способов индивидуализации гражданина или юридического лица, выполняемых ими работ или услуг, в случае если иное не вытекает из содержания или характера соответствующих прав либо существа объекта гражданских прав.

1.2. Договор розничной купли-продажи: общая характеристика и элементы

В соответствии с определением, по договору купли-продажи одна сторона, именуемая продавцом, обязана передать товар, а другая, именуемая покупателем - принять и оплатить товар.¹

Розничная купля-продажа – это вид договора, с которым мы сталкиваемся ежедневно. Розница-это продукты, одежда, мебель, оргтехника, то есть все, что мы покупаем повседневно в магазинах и торговых центрах. Отличительная черта договора розничной купли-продажи можно назвать то, что продавцом в данном случае всегда выступает предприниматель, который осознавая вид своей деятельности, профессионально осуществляет торговлю. Розничная купля-продажа является публичным договором, особенностью которого является возможность устно заключать данный договор. Нецелесообразно заключать письменный договор каждый раз, когда мы идем в магазин за продуктами, однако, это не означает, что продавец и покупатель не несут никакой ответственности за исполнение условий данного договора. В обязанности продавца также входит продавать качественный товар, следить за сроками хранения, а покупатель - оплачивать его.

Как говорилось ранее, договор розничной купли-продажи является публичным, это оговорено в п. 2 ст. 492 ГК РФ. Это значит, что предприниматель не вправе отказаться от заключения договора розничной купли-продажи из-за того что товар отсутствует. Равная стоимость и другие условия договора обозначены в равной степени для всех покупателей. Классифицирование договора розничной купли-продажи в качестве публичного договора, дает множество известных последствий, в том числе позволяет Правительству РФ создавать правила, в соответствии с которыми стороны должны заключать и исполнять такой вид договора. На

¹Килабов М. М. Договор купли-продажи, его виды и их общая характеристика. Молодой ученый. – 2017. – №7. – С. 355-357.

сегодняшний день основными правовыми актами, регулирующие розничную куплю-продажу являются Правила продажи отдельных видов товаров, утвержденные постановлением Правительства РФ от 19 января 1998 г. № 55.

В состав правил входят нормы, регламентирующие дополнительные требования к организациям и индивидуальным предпринимателям (продавец в договоре розничной купли-продажи), которые не вошли в предмет договора розничной купли-продажи. Изложенные нормы считаются императивными и имеют публично-правовой характер. Можно рассмотреть для примера таких публично-правовых норм несколько правил.

В случаях, если продавец проводит плановые санитарные дни, ремонт или какие-либо другие действия, влекущие за собой приостановление его работы, он обязан заблаговременно предоставить покупателю сроки приостановления своей деятельности и дату возобновления. Продавец самостоятельно выбирает продукцию, предлагаемую к продаже, ассортимент оказываемых им услуг и работ, также и форму обслуживания клиентов. В государственных стандартах, санитарных, ветеринарных и пожарных правилах, так же в нормативных документах существует ряд обязательств, которые продавец с учетом своей деятельности обязан соблюдать.

На плечи продавца ложится обязанность и необходимость во владении помещением, оборудованием и различным инвентарем. Данные правила существуют для того, чтобы обеспечить сохранность товарного вида, качества и защищенности товаров при их хранении и реализации в месте продажи, согласно требованиям стандартов.

В обязанности продавца также входит следить за исправностью средств измерения, во время и в порядке установленном законом заявлять о надобности определять погрешности метрологическими органами. На доступном месте, в зале торгового помещения должны быть установлены измерительные оборудования. Данные требования существуют для того, чтобы покупатель был в состоянии сразу узнать и проверить вес, цену приобретаемого товара. Также в обязанность продавца входит заведение

книги отзывов и предложений, которая выдается покупателю по его требованию.

Продажа отдельных видов товаров, регулируется правилами утвержденными постановлением Правительства РФ от 19 января 1998 г. № 55, которые доводятся продавцом до сведения покупателей воочию и в общедоступной форме. Такая детализация важна по той причине, что зачастую покупатель не понимает всей личной ответственности по приобретению того или иного товара. Покупая предметы личного использования (например, нательное белье), мы должны осознавать, что это товар, который использовать после ношения другому лицу будет негигиенично. Либо, если мы приобретаем технически сложное устройство, то должны понимать, что это сложная система, которая также после неправильного использования может испортиться, а потому вернуть ее продавцу - это значит причинить ему прямые убытки.¹

Помимо этих Правил существует Федеральный закон «о защите прав потребителей», который гласит об обязанности продавца довести до сведения покупателей, путем размещения информации на вывеске организации, о фирменном наименовании своей организации, режима работы и выходных дней, так же адреса ее нахождения.

Индивидуальный предприниматель, выступающий в роли продавца, должен предоставить покупателю информацию о государственной регистрации и наименовании зарегистрировавшего его органа.

Существуют такие виды деятельности, которые требуют лицензирования. Продавец, осуществляющий данную деятельность, обязан предоставить покупателю информацию о лицензии: номер и срок действия, а также о выдавшем ее органе. Такая информация размещается в удобных для прочтения местах, часто вместе с книгой жалоб и предложений.

¹Килабов М. М. Договор купли-продажи, его виды и их общая характеристика. Молодой ученый. – 2017. – №7. – С. 355-357.

Если индивидуальный предприниматель осуществляет свою деятельность во временных помещениях, таких как, например, ярмарка, законодатель не снимает с него обязанности располагать данной информацией для покупателя.

Рассмотрим договор розничной купли-продажи по образцам и продажу товаров дистанционным способом.

В первом случае покупатель имеет возможность, лично ознакомится с образцом товара путем его осмотра, проверки потребительских свойств и иных качеств. Темп современной жизни непрерывно ускоряется, и люди стараются беречь драгоценное время и не тратить его на походы по магазинам и стояние в очередях. Для некоторых категорий граждан, гораздо удобнее приобретать товары в интернет - магазинах, по каталогам, через телемагазины... Для такой торговли уже давно придуман специальный термин - "дистанционная торговля". В данном случае покупатель имеет возможность получить информацию о товаре письменно, устно либо по электронной почте. Отсюда следует, что при рассмотрении второй ситуации решение покупателя на покупку конкретного товара во многом обусловлено действием или же бездействием продавца по передаче информации, поскольку данное решение сильно зависит от того, как продавец представит свой товар. Информация о товаре может включать в себя фото и видео товара. Также зависит, в каком объеме информация о товаре будет доступна покупателю. Соответственно, в целях обеспечения повышенной охраны прав покупателя такие договорные отношения подлежат более детальной правовой регламентации. По сравнению с иными отношениями по розничной купле-продаже, данный вид требует высокий уровень императивности.

Исходя из вышеуказанной специфики, можно сделать вывод, что те отношения, которые связаны с продажей товаров по образцам и дистанционным способом, носят относительно сложный характер. В их структуру зачастую входят отношения, как по продаже товаров, так и по доставке. Таким образом, ссылаясь на п. 3 Правил продажи товаров

дистанционным способом, утвержденного постановлением Правительства РФ от 27 сентября 2007г. №612¹ (далее – Правила продажи дистанционным способом), можно заключить, что при продаже товаров дистанционным способом продавец обязан порекомендовать покупателю услуги по доставке товаров путем их пересылки. Виды доставки осуществляются почтовыми отправлениями или перевозками с указанием используемого способа доставки и вида транспорта. Вместе с тем, как следует из ст. 16 Закона о защите прав потребителей² (далее ЗПП) и п.7 обозначенных Правил, продавец не имеет права без согласования с покупателем выполнять дополнительные работы(оказывать услуги) за плату. Покупатель вправе отказаться от оплаты таких работ (услуг). В случае, если какие-либо услуги оплачены, то покупатель в праве потребовать от продавца возвращение денежных средств.

Данный вывод о сложном характере описанных отношений подтверждается содержанием Правил продажи товаров по образцам, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 21 июля 1997г. №918³ (далее Правила продажи по образцам). Как установлено в п.4 указанных Правил, продавец обязан предложить покупателю услуги по доставке товаров. Возможно, путем их пересылки почтовыми отправлениями или перевозки любыми видами транспорта, а также по подключению, наладке и пуску в эксплуатацию технически сложных товаров, которые по техническим причинам не могут быть пущены в эксплуатацию без участия соответствующих профессиональных специалистов. Продавцом могут также предоставляться другие услуги - по сборке, установке, подключению, наладке и сервисному обслуживанию товаров. Такие виды услуг могут быть оплачены отдельно, либо включены в стоимость товара.

¹ Богдан В.В. Гражданско-правовые способы защиты прав потребителей в сфере торговли и услуг. Юрист. – 2013. – № 7. – С. 15.

² Закон РФ от 07.02.1992 N 2300-1 (ред. от 03.07.2016) «О защите прав потребителей». – 1996. – № 42. – Ст. 3923.

³Постановление Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 № 612 «Об утверждении Правил продажи товаров» .– 2016. – № 33. – Ст. 3895.

ГЛАВА 2. ОСОБЕННОСТИ ЗАКЛЮЧЕНИЯ И ИСПОЛНЕНИЯ РОЗНИЧНОЙ КУПЛИ-ПРОДАЖИ ДОГОВОРА

2.1. Особенности заключения договора розничной купли-продажи

Договор купли-продажи представляет собой типичный и классический случай консенсуального договора. «Обязательства, – учил римский юрист Гай, – возникают путем простого соглашения между сторонами при купле-продаже, а так же при найме, товариществе, доверенности. Считается, что в таких случаях возникает обязательство в силу соглашения сторон, потому что нет никакой нужды ни в словах, ни в письме, но достаточно, чтобы те, которые заключают юридический акт, пришли к соглашению». «Контракт купли-продажи заключается простым выражением воли договаривающихся сторон <...>, – отмечал Павел, – «если вещь еще не передана, то мы говорим, что обязательство возникает в силу простого соглашения, но это принято лишь в обязательствах, имеющих определенное название, как то: при купле-продаже, найме, поручении». Однако, нельзя сказать, что консенсуальный характер, свойственный договору купли-продажи, не имеет последствий. В подтверждение этому есть некоторые специальные источники, обращающие внимание на то изначальное главенство, которое в акте купли-продажи имел вещный акт передачи (traditio), так же, как и на само существо спора среди романистов относительно того, каким же способом получила постепенное признание консенсуальная модель договора купли-продажи.

В законодательстве Российской Федерации консенсуальный характер договора купли-продажи всегда выражается из самого определения этой конструкции. В соответствии с данной конструкцией, продавец не передает вещь (товар). Он обязуется передать вещь (товар), а покупатель, со своей стороны, обязуется принять этот товар и оплатить за него цену (см. ст.180 ГК 1922 г., ст.237 ГК 1964 г., п.1 ст.74 Основ 1991 г., ст. 454 действующего

ГК). Важно подчеркнуть, выделить и запомнить, что консенсуальная модель договора купли-продажи сегодня строго соблюдается в формулировках всех имеющихся его разновидностей.

Поскольку консенсуальная модель договора, как и консенсуальный характер договора купли-продажи предполагает некоторые факты. Во-первых, заключая консенсуальный договор, обязательно необходимо и достаточно согласования всех существенных его условий (см. абз.2 п.1 ст.432 ГК) – объективных (условие о предмете договора и условия, названные как существенные или необходимые для договора данного вида в законе или в иных правовых актах) и субъективных (такие условия, которые требуют согласования по заявлению одной из сторон). На момент согласования сторонами всех существенных условий (а именно в момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта – см. абз. 1 п.1 ст.432, п.1 ст.433 ГК) консенсуальные договоры считаются заключенными, при этом совершения каких-либо дополнительных действий для и в целях их заключения не требуется. Во-вторых, именно поэтому в консенсуальных договорах возникновение прав и обязанностей сторон всегда опережает совершение последующих действий, которые направлены на выполнение такого договора. Все совершаемые в связи с консенсуальными договорами действия, будучи производными из уже возникших прав и обязанностей участников договорных отношений, полагаются на уже существующий договор и имеют договорную природу, в связи с этим они различаются функциональным единством, поскольку связаны с исполнением договора, из этого следует, что чаще всего они направлены на прекращение соответствующего обязательства. Так как, для всех консенсуальных договоров характерно временное «опережение» прав и обязанностей, так же «отставание» от них действий по исполнению договора и прекращению обязательства. В то же время данный факт не исключает возможности в том или ином конкретном случае, особенность исполнения консенсуального договора. Так, например, он может иметь тесную связь между моментами его совершения и его

исполнения. Однако это не оспаривает того, что консенсуальный договор может исполняться при самом его совершении, и то, что моменты совершения и исполнения здесь всегда могут более или менее отличаться друг от друга, на что оказывает существенное влияние воля сторон и сам вид договора консенсуального характера. Итак, в-третьих, поскольку права и обязанности в консенсуальных договорах всегда «предвосхищают» любые действия, совершаемые в целях исполнения такого договора, управомоченные стороны здесь наделены субъективными правами требования от контрагента-должника исполнения возложенных на него обязанностей, реализация которых имеет юридическое обеспечение.

В научной литературе большее количество авторов ограничиваются предписанием на консенсуальный характер договора купли-продажи, при этом имея в виду все выходящие из этого и только что сформировавшиеся последствия. И все-таки главная проблема, существующая в связи с перфекцией договора купли-продажи, связано это с ответом на вопрос, может ли он в отдельных случаях и при наличии определенных обстоятельств быть реальным? Относительно этого вопроса нет единогласного мнения, а зачастую и достаточной определенности и логического завершения мысли в предлагаемых суждениях. Стоит обозначить, что по общему правилу этот вопрос имеет свое негативное разрешение, из-за этого множество авторов не сомневаются в консенсуальности договора купли-продажи. Традиционные обсуждения о реальности договора купли-продажи известное у нескольких ученых положительное решение данного вопроса связывается с договором розничной купли-продажи.

В прежнем законодательстве гражданского права, изучались мнения о том, что тот момент, когда договор розничной купли-продажи надлежит считать совершенным, обуславливается по-разному и зависит от разновидности и способа торговли.

Последнее высказывание, которое соединяет фактическое исполнение договора с моментом его возникновения, вызывает критику, так как взаимная

договоренность сторон о совпадении момента передачи отчуждаемой вещи с моментом заключения договора не делает и не может сделать такой договор купли-продажи реальным. «Не следует при этом смешивать порядок совершения конкретных сделок с тем, как они объективно могут быть совершены. – Учил О.С. Иоффе. – Обратимся, к примеру: при заключении договора купли-продажи за наличный расчет совершение сделки совпадает во времени с передачей проданных вещей и покупной цены. Но от этого договор купли-продажи не становится реальной сделкой. В реальных сделках говорится, что передача вещи выражает их заключение, а в консенсуальных сделках – исполнение. Передача вещи (товара) в порядке исполнения консенсуальной сделки может совпасть, но не обязательно должна совпадать во времени с моментом ее совершения. Передача вещи в реальной сделке выражает тот факт, что сделка состоялась, и потому обязательно должна совпасть во времени с моментом ее совершения».¹ На недопустимость смешения соглашения, направленного на возникновение правоотношения, с одной стороны, с другой – исполнения, направленного на прекращение правоотношения, как на типичную ошибку, особо указывает В.А. Тархов². Сходной позиции придерживается В.В. Витрянский³, как, впрочем, и многие другие авторы. «Договор купли-продажи, – пишет сегодня И.В. Елисеев, – всегда будет являться консенсуальным, поскольку он считается заключенным с момента, когда стороны достигли соглашения по всем существенным условиям. Подчас заключение и исполнение договора (т. е. передача товара) могут совпадать во времени. Но это никак не меняет общего правила, поскольку закон не считает передачу товара обязательным условием

¹Иоффе, О.С. Советское гражданское право. Отдельные виды обязательств. – М.: Подряд. – 1961. – С.42-46.

² Российское гражданское право. В 2 т. / под ред. Е.А.Суханова. – М.: Статут, 2016. Т. 1. – С. 56.

³ Брагинский, М.И. Договорное право. Договоры о передаче имущества. – М.: Статут, 2011. – С. 255.

заключения договора»¹. Далее, особо анализируя вопрос о моменте совершения договора розничной купли-продажи, он отмечает, что его приуроченность в силу прямого указания закона (см. ст.493 ГК) к моменту оплаты товара *de facto* расходится с идеей консенсуальности («оплата товара и достижение соглашения между сторонами, – пишет он, – это не одно и то же»), однако, *de jure*, отмечает автор, по всей видимости, действует особая юридическая фикция, в силу которой оплата всегда понимается как состоявшееся соглашение сторон, при этом качество данной фикции, ее точно не определенная концепция, все же сочетается с наличием у нее определенных положительных качеств².

Для личного позиционирования по предоставленной проблеме следует учесть следующее обстоятельство. Разделение договоров на реальные и консенсуальные организована на исторических догмах и теоретическом учении о необходимых и достаточных предпосылках самого происхождения договора, а не на допустимых вариантах и деятельности его практического осуществления. Совместное исследование правил п.1 и 2 ст.433 ГК дает возможность сделать вывод, что согласование представляет собой этап, непременный для всякого договора независимо от того, каким он представляется – консенсуальным или реальным. В случаях, когда договор является консенсуальным, для его возникновения нужно всего лишь соглашение всех существенных его условий, необходимых для данной конструкции, однако если договор является реальным для его совершения необходима передача имущества, не смотря на то, что есть согласование». Особенностью реального договора является то, что совершение передаточного действия считается необходимым для заключения данного договора.

¹ 20. Гражданское право: Учебник: В 3 т. / Н. Д. Егоров, И. В. Елисеев отв. Ред. А. П. Сергеев, Ю. К. Толстой. – М.: Проспект, 2016. Т.1. – С. 444.

² Там же С.78-86.

Рассматривая вопрос о подчинении договора купли-продажи реальным договорам, которые в свою очередь считаются заключенными с условием моментального перехода имущества, следует, прежде всего, исключить сделки, исполняемые при самом их совершении (см. п. 2 ст. 159 ГК), которые часто и ошибочно рассматриваются некоторыми авторами как реальные. Тонкая грань между моментами совершения и выполнения таких договоров совсем не делает действия по передаче имущества необходимыми предпосылками перфекции договора, а сами эти договоры не переводит из разряда консенсуальных в реальные. Договоры, выполняемые в момент их совершения, обычно представляют собой самый простой в экономическом и правовом отношении акт (к примеру, приобретение покупателем недорогого товара за наличные). Так же успешно можно предположить осуществление такого же договора в условии, если моменты его совершения и исполнения будут с временной разницей (например, когда продавец передает в собственность товар, по ближайшему прибытию в магазин, согласие сторон на кредит). Поскольку выполнение тех или иных деяний тут возможно приурочено как к моменту совершения договора, так и к более позднему моменту (договорная конструкция от этого не меняется), постольку мы затрагиваем только многообразные формы исполнения обязательств договора, без участия какого-либо действия, а вовсе не о необходимых предпосылках его совершения, которые, и это следует выделить особо, ввиду самой их необходимости, не способны к свободной и произвольной динамике во времени. В сделках, которые исполняются при их совершении, мало заметны различия между реальным видом договора и консенсуальным, в последнем сделка делится на этапы ее совершения. Все же требуется отметить, что характерная черта промежуточного времени допускает отдаленность во времени этапа совершения договора от этапа его исполнения, из-за этого составляется из частного характера функциональной связи между названными этапами и временного признака. Те сделки, которые исполняются при самом их совершении, скорее было бы неверно

рассматривать как те сделки, в которых совершение и исполнение происходит в один момент. В данных соглашениях, исполнение очень тесно взаимодействует с исполнением, но все-таки совершается после него. Но из-за маленькой разницы во времени не дает противопоставить тут стадию совершения и исполнения сделки, а предельно допустимая взаимосвязь имеет установленное гражданско-правовое значение (она, в частности, позволяет совершать их большинство в упрощенной – устной – форме, если иное не установлено соглашением сторон или законом – см. п.2 ст.159 ГК)¹.

Очень сложная ситуация возникает в случаях, когда договора купли-продажи законодательно связаны с совершением некоторых действий. Не беря во внимание то, что в соответствии с п.1 ст.492 ГК «по договору розничной купли-продажи продавец обязуется передать покупателю товар», одновременно выделяется факт, говорящий об общепринятом правиле «договор розничной купли-продажи считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара» (ст. 493 ГК), более того, без исключения признается, что «договор розничной купли-продажи с использованием автоматов считается заключенным с момента совершения покупателем действий, необходимых для получения товара» (п.2 ст.498 ГК). Следуя из этого, возникает вопрос, не противоречат ли друг другу формулировки п. 1 ст. 492 ГК, и ст.493 и п.2 ст.498 ГК в том смысле, что в общем определении предусматривается консенсуальная модель договора купли-продажи, тогда как специальные по характеру правила как будто бы ориентируют на его реальный характер?

Правила изложенные в ст.493 и п.2 ст.498 ГК, предполагает положительный ответ на данный вопрос, поскольку в соответствии со ст.493 ГК договор розничной купли-продажи, обычно, считается заключенным с того самого момента, когда продавец оформил покупателю документы,

¹ Ровный В.В. Договор купли-продажи: из истории отечественной цивилистической мысли.– М.: Иркутск, 2016. – С. 99-103.

подтверждающие факт оплаты, т.е. совершение сделки. Будет несправедливо не заметить другое: выдача подтверждающих оплату документов, навряд, ли можно предполагать без установленного факта оплаты покупателем приобретенного им товара, исходя из перечисленного, можно сказать, что сам факт совершения договора напрямую зависит от факта оплаты. Наиболее ярче выражена обязательная предпосылка действий по оплате, находящая свое отражение, в договоре розничной купли-продажи с использованием автоматов (см. п.2 ст.498 ГК). Отношения в таком договоре имеют негибкую формулу «нет оплаты — нет и договора». В конце-концов, более точно мы можем увидеть реальные характеристики договора розничной-купли продажи в более близком для нас виде, я имею ввиду способы покупки товара путем самообслуживания. Зарождение договора здесь может быть только с условием совершения покупателем действий по выбору товара, а потому формула «нет оплаты — нет договора» как будто бы усиливается дополнительным предпосылочным действием: «нет выборки вещи и последующей оплаты — нет договора». И все же признание отмеченных случаев договора купли-продажи реальными договорами возможна лишь в первом к ним приближении, никакого внутреннего противоречия между формулировками п.1 ст.492 ГК, с одной стороны, с другой, – ст.493 и п.2 ст.498 ГК нет, в свою очередь, правила, содержащиеся в ст.493 и п.2 ст.498 ГК, не колеблют тезис о консенсуальности договора розничной купли-продажи, а последний, никогда не подчиняется реальной модели. А дело вот в чем.

Изначально договор розничной купли-продажи кардинально отличается несколькими особенностями от всех остальных видов договоров купли-продажи. Во-первых, данный договор выступает в роли ежедневного удовлетворения некоммерческих потребностей граждан и юридических лиц. собой правовую форму удовлетворения массовых некоммерческих потребностей граждан и юридических лиц (см. п.1, 3 ст.492 ГК). Во-вторых, из этого логично вытекает подчинение договора свойствам публичности,

подтверждением чего являются публичная оферта и публичный характер договорных отношений (см. п.2 ст.492, ст.494 ГК). Наконец, в-третьих, все это предопределяет особый характер взаимоотношений между продавцом товара и покупателем: первому принадлежит публичная активность в вопросах реализации товаров в розницу, используя при этом различные способы и методы торговли (см., в частности, ст.497, 499, 501 ГК), не исключая тех, которые имеют сугубо техническую природу и проявление (см. ст. 498 ГК), второму, в возможности которого входит вступление в договорные отношения в любое время, ради этого хватит лишь присоединиться к классическим условиям договора, стоит отметить, что многообразие способов и методов ведения торговли (суть публичной оферты) справедливо подразумевает не меньшее многообразие альтернатив ее принятия покупателями. Выделенные характерные черты договора розничной купли-продажи как раз и позволяют ответить на вопрос, почему при всей очевидной близости данного договора к категории реальных договоров на самом деле он остается консенсуальным.

Как указывалось выше и в соответствии с упомянутым в п.2 ст.433 ГК соединительным союзом «также», в реальных договорах существуют две автономные стадии, одной из них зовется согласование, другая – передача. Совсем по-другому обстоит дело в договоре розничной купли-продажи. Потому как деятельность, совершаемая здесь покупателем (имеется ввиду выбор товара в магазине самообслуживания, оплата стоимости в кассу продавца или совершение действий, требуемых для получения товара из автомата и т.д.) – это неизменно один исключительный метод выражения воли покупателя на заключение договора в отношении индивидуализированного обычного товара (точнее сказать, на вступление в публичный договор путем присоединения к нему). Покупатель, приобретая товар в магазине самообслуживания, проявляет свою волю на заключение договора посредством совершения действий по выбору нужного ему товара и вследствие его оплаты, так как никаким иным способом он самостоятельно

не может совершить покупку в данной торгующей организации. Потенциальный покупатель вправе формировать свою волю в магазине самообслуживания до тех пор, пока не произвел оплату. Покупатель в любой момент, имеет возможность отказаться от несостоявшейся сделки, ничего не взяв, либо поменять товар один на другой. Договор считается заключенным, в том случае, если покупатель изъявит свою положительную на то волю путем выбора товара и его дальнейшей оплаты, если же он так ничего и не выберет, такая сделка, основанная на взаимном волеизъявлении, так и останется не заключенной вследствие недостатка выраженного согласия со стороны конкретного покупателя. Такая же формула относится и в отношении покупателя, имеющего дело с продавцом не напрямую, а посредством принадлежащего продавцу автомат – техническое устройство, «реагирующее» на стандартную команду или последовательность команд. Покупатель в данном случае вообще не имеет возможности выразить свою волю на приобретение содержимого автомата иначе, как совершив определенные механические действия (опустив монету, нажав кнопку, подставив стакан, например, при покупке через автомат газированной воды и т. п.)

Все перечисленное предполагает вывод, что указанные операции покупателя (выбор товара, оплата денег в кассу или их уплата в автомат и т.д.) подлежат рассмотрению не только (или не столько) с физической точки зрения, сколько с точки зрения психологической или юридической. По-другому говоря, осуществление покупателем данных операций (в литературе их принято именовать конклюдентными¹) показывает выражение его воли, а потому является волеизъявлением. Сделанный вывод находит свое отражение в правиле п.2 ст.158 ГК, в соответствии с которым «сделка, которая может быть совершена устно, считается совершенной и в том случае, когда из поведения лица явствует его воля совершить сделку». Все это, в свою очередь, выступает в качестве специфических случаев акцепта

¹Калпин А.Г. Гражданское право. – М.: Дашков и Ко, 2015. – С. 159-164.

публичной оферты. Если все же отстаивать мнение о том, что указанные действия в договоре розничной купли-продажи представляют собой независимый (наряду с акцептом оферты) акт, необходимый для заключения данного договора, а следовательно отстаивать позицию о признании реальности данного договора, появляются серьезные сложности с объяснением самостоятельности такой универсальной предпосылки совершения любого (в т.ч. и реального) договора, как акцепт оферты. Получается, что действия разнятся друг от друга. В первом случае действие признается конклюдентным и, выступая в качестве специфического способа выражения воли, говорит о желании лица совершить консенсуальную сделку, а значит, имеет исключительно психологическую (субъективную) природу. Во втором случае такого нет, так как совершаемое действие основывается на уже состоявшемся этапе согласования воли участников правоотношения и предстает конститутивным элементом в процессе заключения реального договора. Это и есть основа их противопоставлений и различий гражданско-правовых функций.

Изучив подробно данный вопрос считаю доказанным невозможное существования реального договора розничной купли-продажи.

2.2. Особенности прав и обязанностей сторон в розничной купли-продаже

Обоюдный характер договора купли-продажи обуславливается не только и не столько тем, что его участниками являются две стороны – продавец и покупатель, а тем, что обе стороны здесь наделены взаимными правами и обязанностями. Так, обязанности продавца передать вещь корреспондирует право требования ее исполнения со стороны покупателя, а обязанности покупателя по уплате покупной цены корреспондирует право требования ее уплаты со стороны продавца.

Этим, однако, дело не ограничивается, потому как тот же продавец (как и покупатель) несет и другие обязанности. Одни из них находят себя только в некоторых случаях, так как зависят от характера и особенностей отчуждаемого блага (например, обязанности обеспечить необходимый ассортимент, комплектность и комплект отчуждаемых благ – см. ст.467, 478, 479 ГК) или от конкретной ситуации (например, обязанность выступить на стороне покупателя в случае спора об эвикции – см. ч.1 ст.462 ГК). Другие обязанности продавца, наоборот, выражают себя почти постоянно, следовательно, их можно определить, как универсальные (так, с традицией, ссылаясь на общее правило о моменте перехода права собственности по договору, предусмотренное в п.1 ст.223 ГК, тесно связана обязанность продавца перенести на покупателя право собственности, кроме того, продавец, во всяком случае, обязан передать товар в надлежащем количестве и качестве – см. ст.465, 469 ГК), за исключением редких случаев их отсутствия (например, при отчуждении по договору купли-продажи имущественного права – см. п. 4 ст. 454 ГК).

Кроме обычных прав и обязанностей, которые принадлежат соответственно кредитору и должнику и корреспондируют друг другу, обязательственному праву известны и кредиторские обязанности. Общая специфичность которых состоит в том, что они принадлежат кредитору и не носят характера встречного с его стороны удовлетворения, а потому не требуют взаимности, кредитор, стало быть, должен нести их перед должником именно как кредитор, а должник не имеет права требовать их выполнения. Следующая специфика кредиторских обязанностей состоит в установленной их факультативности, поскольку выполнение основной обязанности должником часто предполагается возможным и без оказания соответствующей помощи со стороны кредитора¹.

¹Ровный В.В. Договор купли-продажи: из истории отечественной цивилистической мысли. – М.: Иркутск, 2016. – С. 174-186.

Число кредиторских обязанностей в нынешнем гражданском праве значительно уступает удельному весу, который они имели, и роли, которую играли в прошлом, где самый факт их существования находил свое логическое и воплощение, в очередном порядке, в принципе товарищеского сотрудничества сторон при исполнении ими своих обязанностей (см. ч.2 ст.168 ГК 1964 г.).

В современном законодательстве договора купли-продажи кредиторскую обязанность, по всей видимости, можно встретить в п.2 ст.484 ГК, где в качестве общего правила (если иное не предусмотрено законодательством или договором) сформулирована обязанность покупателя совершить действия, которые в соответствии с обычно предъявляемыми требованиями необходимы с его стороны для обеспечения передачи и получения товара. Согласно имеющемуся мнению, совершение покупателем таких действий – одна из составляющих его обязанности по принятию товара, исполнение которой обеспечено санкциями (см. п.3 ст.484 ГК)¹.

Однако если все же предположить и допустить, что в п.2 ст.484 ГК речь идет о необходимости совершения покупателем именно обеспечительных по своему характеру действий, выходящих за рамки его обязанности принять отчуждаемое имущество (см. п.1 и п.3 ст.484 ГК), отнюдь не исключена ситуация, когда покупатель хотя и принимает товар, но не выполняет при этом необходимых для данного случая обеспечительных действий (или кредиторскую обязанность).

Исполнение сторонами договора купли-продажи своих обязанностей носит встречный характер, при этом, поскольку согласно п.1 ст.486 ГК «покупатель обязан оплатить товар непосредственно до или после передачи ему продавцом товара», если иное не предусмотрено законодательством, договором и не вытекает из существа обязательства, последовательность между актами передачи имущества и оплаты покупной цены, вообще говоря,

¹ Гражданское право России: Учебник для вузов. / Отв. ред. Л.Ю. Грудцына. 2-е изд., – М.: Юстицинформ, 2015. – С. 356.

может быть любой. Между тем данное правило представляется необходимым и правильным толковать буквально, анализируя его с учетом употребляемого здесь термина «непосредственно», а также в обязательной совокупности с правилами ст.487 ГК, а потому в качестве общего правила все же следует признать, что обязанности покупателя по оплате товара должны исполняться вслед за исполнением продавцом его обязанности по передаче имущества. Обратная последовательность в исполнении сторонами обязанностей (т. е. когда бы уплата покупной цены предшествовала передаче имущества) может быть в том случае, если договор купли-продажи предусматривает предварительную оплату покупателем приобретаемого имущества в определенный срок (см. ст.487 ГК). Поэтому случаи оплаты имущества непосредственно как до, так и после его передачи (см. п.1 ст.486 ГК), как видно, следует отличать от случаев предварительной оплаты к определенному сроку (см. п.1 ст.487 ГК): если первые не колеблют общего правила о соотношении между взаимными обязанностями продавца и покупателя, вторые, напротив, изменяют это соотношение, устанавливая исключение из общего правила о первоочередности исполнения обязанности продавцом. Практическое значение выяснения подобного соотношения может быть связано с применением сторонами договора купли-продажи диспозитивных правил п. 2 и 3 ст.328 ГК, предусматривающих в процессе исполнения встречных обязательств возможность полного или пропорционального неисполнения обязательства в ответ на полное или частичное неисполнение встречного обязательства, а также необходимость предоставления исполнения, если встречное исполнение уже состоялось. Применительно к тем случаям, когда исполнение сторонами договора купли-продажи своих обязанностей не носит встречного характера, ГК РФ предусмотрены альтернативные последствия в виде до передачи товара или возврата уплаченной покупной цены (для получившего предоплату продавца) и в виде оплаты переданного товара или возврата неоплаченных товаров (для покупателя, приобретшего товар в кредит) с возможностью начисления

процентов в соответствии в первом случае на сумму предварительной оплаты, во втором – на просроченную к уплате сумму.

ГЛАВА 3. ОТВЕТСТВЕННОСТЬ ПРОДАВЦА ЗА НАРУШЕНИЕ ПРАВ ПОКУПАТЕЛЯ В ДОГОВОРЕ РОЗНИЧНОЙ КУПЛИ-ПРОДАЖИ

3.1. Ответственность продавца за нарушения договора розничной купли-продажи

Ст.505 ГК РФ закрепляет – «в случае неисполнения продавцом обязательства по договору розничной купли-продажи возмещение убытков и уплата неустойки не освобождают продавца от исполнения обязательства в натуре». «Скупое» правило гражданского кодекса находит продолжение в ряде статей Закона «О защите прав потребителей».

Итак, во-первых, законодательство предусматривает ответственность продавца за неисполнение обязательства по договору купли-продажи.

Это правило устанавливает исключение из нормы п.2 ст.396 ГК РФ, об освобождении должника от исполнения обязательства в натуре. И, как верно отмечает Садиков О.Н., если законом или договором установлена неустойка за неисполнение или ненадлежащее исполнение продавцом своих обязательств, уплата этой неустойки, а также возмещение убытков не освобождают его от исполнения обязательства в натуре. Так, уплата продавцом предусмотренной ст.23 Закона о защите прав потребителей неустойки в размере 1% от цены товара за каждый день просрочки выполнения требований покупателя о замене недоброкачественного товара, устранении его недостатков, соразмерном уменьшении цены, возмещении расходов на устранение недостатков, возврате уплаченной за товар цены не освобождает его от обязанности заменить товар, устранить недостатки и т.д .

Приведем пример из практики:

«Савицкий-Путин А.В. обратился в суд с иском к ООО «АрДжи Моторс» о расторжении договора купли-продажи автомобиля, взыскании стоимости автомобиля, компенсации морального вреда, разницы между ценой товара по договору и ценой на дату вынесения решения, взыскании убытков, неустойки, штрафа за неисполнение требований. В обоснование

иска указано, что между сторонами заключен договор купли-продажи транспортного средства стоимостью 719900 рублей. По акту приема-передачи автомобиль передан покупателю. Покупатель произвел оплату частями наличными 500 рублей, наличными 200000 рублей, остальная сумма путем привлечения кредитных денежных средств по договору, где сумма кредита 590024 рублей, из которых 519400 перечислены на счет ответчика. После 6 дней эксплуатации автомобиля истец столкнулся с недостатками товара, считает их существенными, поскольку он неоднократно обращался с жалобами на увод автомобиля влево, стук в заднем левом колесе, дребезг в рулевом управлении, стук при вращении руля влево. Эти недостатки появлялись каждый раз вновь после ремонта и не были устранены надлежащим образом. Истец обратился к ответчику с претензией вернуть денежные средства, возместить убытки. Ответчик письмом сообщил об отсутствии оснований по удовлетворению требований, готовности устранить дефект путем проведения кузовного ремонта и лакокрасочных работ. Просит удовлетворить выше указанные требования.

На основании изложенного, руководствуясь ст.ст.194-198 ГПК РФ, суд решил:

- 1)Расторгнуть договор купли-продажи автомобиля, заключенного между ООО «Ар Джи Моторс» и Савицким-Путиным А.В..
- 2)Взыскать с ООО «Ар Джи Моторс» в пользу Савицкого-Путина А.В. стоимость автомобиля в размере 719900 рублей, разницу в стоимости товара в сумме 240000 рублей, неустойку в размере 100000 рублей, компенсацию морального вреда в размере 3000 рублей, штраф в размере 100000 рублей, в остальной части требований отказать.
- 3)Обязать Савицкого-Путина А.В. вернуть ООО «Ар Джи Моторс» автомобиль, года выпуска, приобретенного по договору купли-продажи.

Взыскать с ООО «Ар Джи Моторс» в доход местного бюджета государственную пошлину в размере 14000 рублей.

Согласно пункта 6 статьи 18 Закона РФ "О защите прав потребителей", в соответствии с которыми в отношении товара, на который установлен гарантийный срок, продавец (изготовитель), уполномоченная организация или уполномоченный индивидуальный предприниматель, импортер отвечает за недостатки товара, если не докажет, что они возникли после передачи товара потребителю вследствие нарушения потребителем правил использования, хранения или транспортировки товара, действий третьих лиц или непреодолимой силы.

В соответствии с разъяснениями, содержащимися в пункте 13,14 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 28.06.2012 N 17 "О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей"¹ исходя из преамбулы и пункта 1 статьи 20 Закона о защите прав потребителей под существенным недостатком товара (работы, услуги), при возникновении которого наступают правовые последствия, предусмотренные статьями 18 и 29 Закона, следует понимать: а) неустранимый недостаток товара (работы, услуги) - недостаток, который не может быть устранен посредством проведения мероприятий по его устранению с целью приведения товара (работы, услуги) в соответствие с обязательными требованиями, предусмотренными законом или в установленном им порядке, или условиями договора (при их отсутствии или неполноте условий - обычно предъявляемыми требованиями), приводящий к невозможности или недопустимости использования данного товара (работы, услуги) в целях, для которых товар (работа, услуга) такого рода обычно используется, или в целях, о которых продавец (исполнитель) был поставлен в известность потребителем при заключении договора, или образцом и (или) описанием при продаже товара по образцу и (или) по описанию; б) недостаток товара (работы, услуги), который не может быть устранен без

¹Постановление Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 № 322 «Об утверждении положения о федеральной службе по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека» / Сборник законодательства Российской Федерации. – 2004. - № 28. – Ст. 2899.

несоразмерных расходов, - недостаток, расходы, на устранение которого приближены к стоимости или превышают стоимость самого товара (работы, услуги) либо выгоду, которая могла бы быть получена потребителем от его использования.

В отношении технически сложного товара несоразмерность расходов на устранение недостатков товара определяется судом исходя из особенностей товара, цены товара либо иных его свойств;

в) недостаток товара (работы, услуги), который не может быть устранен без несоразмерной затраты времени, - недостаток, на устранение которого затрачивается время, превышающее установленный соглашением сторон в письменной форме и ограниченный сорока пятью днями срок устранения недостатка товара, а если такой срок соглашением сторон не определен, - время, превышающее минимальный срок, объективно необходимый для устранения данного недостатка обычно применяемым способом;

г) недостаток товара (работы, услуги), выявленный неоднократно, - различные недостатки всего товара, выявленные более одного раза, каждый из которых в отдельности делает товар (работу, услугу) не соответствующим обязательным требованиям, предусмотренным законом или в установленном им порядке, либо условиям договора (при их отсутствии или неполноте условий - обычно предъявляемым требованиям) и приводит к невозможности или недопустимости использования данного товара (работы, услуги) в целях, для которых товар (работа, услуга) такого рода обычно используется, или в целях, о которых продавец (исполнитель) был поставлен в известность потребителем при заключении договора, или образцу и (или) описанию при продаже товара по образцу и (или) по описанию;

д) недостаток, который проявляется вновь после его устранения, - недостаток товара, повторно проявляющийся после проведения мероприятий по его устранению.

В отношении технически сложного товара в качестве недостатка товара по пункту 1 статьи 18 Закона о защите прав потребителей следует

понимать различные недостатки товара, на устранение которых в совокупности затрачивается время, приводящее к невозможности использования товара (работы, услуги) более чем тридцать дней в течение каждого года гарантийного срока.

Говоря о неустойке, следует отметить, что размер подлежащей взысканию неустойки (пени) в случаях, указанных в ст. 23, п. 5 ст. 28, ст. 30, 31 Закона Российской Федерации "О защите прав потребителей", а также в случаях, предусмотренных иными законами или договором, определяется судом исходя из цены товара (выполнения работы, оказания услуги), существовавшей в том месте, в котором требование потребителя должно было быть удовлетворено продавцом (изготовителем) или организацией, выполняющей функции продавца (изготовителя), исполнителя на день вынесения решения, поскольку продавец (изготовитель) или организация, выполняющая функции продавца (изготовителя), исполнитель не выполнили возложенную на них п. 5 ст. 13 названного Закона обязанность удовлетворить требования потребителя по уплате неустойки в добровольном порядке.

Учитывая, что указанный Закон Российской Федерации не содержит каких-либо изъятий из общих правил начисления и взыскания неустойки, суд в соответствии со ст. 333 ГК РФ вправе уменьшить размер неустойки, если она явно несоразмерна последствиям нарушения обязательств. При этом судом должны быть приняты во внимание степень выполнения обязательства должником, имущественное положение истца, а также не только имущественный, но и всякий иной, заслуживающий уважения, интерес ответчика .

Законодатель предусмотрел ответственность продавца и в случае не предоставления покупателю необходимой и достоверной информации (п.3,4 ст.495 ГК РФ).

Степень ответственности различаются в зависимости от того, заключен договор розничной купли-продажи или нет.

Если продавец не предоставляет информацию до заключения договора, он обязан возместить покупателю убытки, причиненные необоснованным уклонением от заключения договора.

3.2. Гражданско-правовые способы защиты прав потребителей в сфере розничной торговли

Согласно словарю С.И. Ожегова¹, под способом понимаются «действия или система действий, применяемые при исполнении какой-нибудь работы, при осуществлении чего-нибудь». То есть под способом должна пониматься определенного рода деятельность субъекта права: последовательная, целенаправленная и т. д. В действующем законодательстве РФ отсутствует определение способа защиты, а лишь содержится перечень способов, которые могут быть использованы в случае нарушения или оспаривания гражданских прав. В общем виде понятие способа защиты определено Д.М. Чечотом как «предусмотренного законом действия, непосредственно направленного на защиту права»². По мнению М.К. Воробьева, «Способы защиты - это типичные формы непосредственного воздействия на спорное право, выкристаллизовавшиеся в результате колоссального опыта, накопленного судебной практикой»³. Исходя из изложенного выше понятия защиты прав потребителей способы защиты прав потребителей можно определить, как предусмотренные ГК РФ, Законом «О защите прав потребителей», иными законами, регулирующими отношения с участием потребителей, действия уполномоченных и обязанных лиц, либо юрисдикционных органов, направленные на устранение препятствий на пути реализации прав потребителей.

¹ Ожегов С. И. Словарь русского языка: / Под общ. ред. проф. Л. И. Скворцова. – 24-е изд. М.: Оникс, Мир и Образование, 2007. – С. 581.

² Чечот Д.М. Субъективное право и формы его защиты. Л.: Контракт, –1968. – С. 71-72.

³ Воробьев. М.К. О способах защиты гражданских прав.–М.: – 2011. – С. 93.

В настоящее время граждане имеют возможность защищать свои права как в судебном, так и внесудебном порядке. Потребителю предоставлено право самостоятельно выбирать, как форму, так и конкретный способ защиты, основываясь только на своем внутреннем убеждении эффективности и правильности выбора.

В данной, рассматриваемой сфере используются такие гражданско-правовые способы защиты, как: самозащита права, возмещение убытков, взыскание неустойки, возмещение морального вреда, изменение или прекращение правоотношения. Судебная практика и практика деятельности общественных организаций и органов местного самоуправления (далее - ОМС) показывают, что данные формы осуществления законных интересов и прав потребителей осуществляется результативно. Главной особенностью способов защиты прав потребителей является то, что они в каждой конкретной ситуации могут реализоваться как по отдельности, так и в совокупности.

Таким образом, право выбора способа защиты интересов всецело исходит от самого покупателя. Изменение судом кассационной инстанции избранного истцей способа защиты ее права признано неправомерным.

Самозащита гражданских прав была впервые выделена в ГК РФ (ст.14) в качестве самостоятельного способа защиты.

Особый интерес для дальнейшего исследования представляет самозащита гражданских прав. Под самозащитой следует понимать осуществление самостоятельно управомоченным лицом действий фактического и (или) юридического характера, направленных на устранение нарушений права¹. В статье 14 ГК РФ говорится, что способы самозащиты должны быть соразмерны нарушению и не выходить за пределы действий, необходимых для его пресечения. Буквальное толкование данной нормы позволяет сделать вывод, что условием самозащиты является факт

¹ Российское гражданское право. В 2 т. / под ред. Е.А.Суханова. – М.: Статут, 2016. Т. 1. – С. 136.

нарушения права. Нет нарушения - невозможна и самозащита. Необходимая оборона и крайняя необходимость - это два самостоятельных способа самозащиты, предусмотренных специальными нормами (ст. 1066, 1067 ГК РФ).

По мнению В.В. Богдана понимание «самозащиты» как гражданско-правового способа защиты прав потребителей более предпочтительно, поскольку именно в потребительских правоотношениях особенно ярко проявляется одновременное совершение фактических и юридических действий, направленных на охрану имущественных прав и интересов потребителя¹.

Способ самозащиты гражданских прав - это действие или система действий по защите гражданских прав, предпринимаемых управомоченным на то в силу закона или договора лицом, без обращения в соответствующие государственные или иные правоохранительные органы². Выбор способа самозащиты зависит от характера нарушения и тех вредных последствий, которые возникли в результате этого нарушения. В Законе (ст. 23, 28) установлены конкретные способы защиты нарушенных прав, которые могут самостоятельно, в рамках самозащиты, быть реализованы управомоченным лицом без обращения в соответствующие государственные органы (изменение или прекращение правоотношения, возмещение убытков, взыскание неустойки).

Разновидностью самозащиты права является претензионный порядок урегулирования споров. Это значит, что при нарушении прав потребителя при оформлении покупки или заказа необходимо обратиться с устной претензией к должностному лицу предприятия. Например, если потребителем приобретен некачественный товар, не отвечающий его запросам, или его эксплуатация по каким-либо причинам невозможна, то

¹ Богдан В.В. Гражданско-правовые способы защиты прав потребителей в сфере торговли и услуг. Юрист. – 2013. – № 7. – С. 15.

²Гражданское право: Учебник: В 3 т. / Н. Д. Егоров, И. В. Елисеев отв. Ред. А. П. Сергеев, Ю. К. Толстой. – М.: Проспект, 2016. Т.1. – С. 444.

потребитель имеет право возвратить этот товар по месту его покупки или изготовления, предъявив документы по факту покупки товара и потребовав либо замены товара, либо его восстановления, либо расторжения договора (ст. 18 Закона). Требования потребителя подлежат удовлетворению в добровольном порядке. В случае если продавец (исполнитель, изготовитель) откажется, то по устному требованию потребителя удовлетворяются его права, покупатель может составить письменную претензию, где излагается суть предъявляемых требований, указывается факт отказа удовлетворения устных требований. Если после этого, не последует ответа, или же будет отказано в удовлетворении претензии, потребитель оставляет за собой право обратиться в суд и требовать защитить его права, также возместить материальный и моральный ущерб.

Как показывает практика, самостоятельно потребителем самозащита применяется редко. Это связано с тем, что данный способ защиты прав в рассматриваемой сфере имеет большие особенности. Покупатель (заказчик) является наиболее незащищенным субъектом потребительского рынка от недобросовестности продавцов (изготовителей, исполнителей) поскольку уровень информированности граждан о своих потребительских правах явно недостаточен: умело пользоваться предоставленными Законом правами, а тем более их защитить, могут немногие. В этой связи особая роль отводится органам местного самоуправления (ст. 44 Закона) и общественным организациям (ст. 45 Закона), осуществляющим защиту прав потребителей и наделенным соответствующими полномочиями. Следовательно, право потребителя на самозащиту на практике реализуется совместно с вышеуказанными органами.

Меры, применяемые по отношению к недобросовестным продавцам (изготовителям, исполнителям) данными организациями по заявлению потребителя (устному или письменному), и представляют собой способ самозащиты прав граждан на рынке продукции и услуг.

Все вышесказанное подтверждает вывод о том, что в настоящее время, в связи со спецификой защиты прав потребителей, в само понятие «самозащита» включается не только совершение фактических и юридических действий самим управомоченным лицом, но и действия специализированных органов, отстаивающих права и интересы потребителя.

Прекращение или изменение правоотношения допустимы лишь в прямо предусмотренных законом или договором случаях. Применение данного способа защиты в большинстве случаев позволяет обеспечить реальную возможность осуществления субъективного права лица, заинтересованного в преобразовании правоотношения.

Основанием прекращения или изменения правоотношения является установление юридических фактов, свидетельствующих о том, что правоотношение изменилось или прекратилось. Например, продажа товаров или оказание услуг ненадлежащего качества; несоблюдение требований, направленных на обеспечение безопасности жизни и здоровья потребителей и предотвращение вреда их имуществу; предоставление недостоверной или неполной информации о товарах и услугах.

Как способ защиты гражданских прав и охраняемых законом интересов в области защиты прав потребителей прекращение или изменение правоотношения применяется в 99% случаев в отношениях «продавец – покупатель» при возникновении конфликтов по поводу качества товара, поэтому этому вопросу хотелось бы уделить особое внимание¹.

Ст.1 ГК РФ закрепляет принцип свободы договора. Это означает, что стороны свободны в определении условий заключаемого договора, которые формулируются по их усмотрению и могут содержать отступления от правил, установленных законодательством.

Этот принцип и реализуется в Законе «О защите прав потребителей», который устанавливает, что продавец (исполнитель) обязан передать

¹ Парций Я.Е. Правила торговли. Комментарий законодательства. – М.: Юнити Дана, 2013. – С. 165.

потребителю товар (работу, услугу), качество которого соответствует договору. Таким образом, если стороны договорились о качестве товара, то нарушение этих договоренностей будет рассматриваться как нарушение договора. В этом случае, ст. 18 Закона при продаже потребителю товара ненадлежащего качества предусматривает четыре правовые возможности для изменения правоотношения (безвозмездное устранение недостатков товара или возмещение расходов на их исправление потребителем или третьим лицом; соразмерное уменьшение покупной цены; замена на товар аналогичной марки; замена на такой же товар другой марки с соответствующим перерасчетом покупной цены) и одну для прекращения правоотношения - расторжение договора купли-продажи. В области оказания услуг (выполнения работ) право предъявлять требования об изменении или расторжении правоотношения к изготовителю (исполнителю) потребитель получает как в случае обнаружения недостатков в выполненной работе или оказанной услуге (ст. 29 Закона), так и в случае нарушения сроков ее выполнения (ст. 28 Закона).

Как правило, при выборе правомочия по поводу изменения или прекращения правоотношения потребитель действует самостоятельно, без каких-либо ограничений, исключение составляют случаи, прямо оговоренные законодателем. Так, расторгнуть или изменить договор купли-продажи технически сложного товара (холодильника, автомобиля и т.п.) возможно только при наличии в нем существенного недостатка.

Здесь же можно привести и другой пример. Статья 25 Закона закрепляет возможность потребителя в течении 14 дней обменять недовольственный товар надлежащего качества на аналогичный товар у продавца, у которого этот товар был приобретен, если указанный товар не подошел по форме, габаритам, фасону, расцветке, размеру или комплектации. Постановлением Правительства Российской Федерации был утвержден перечень недовольственных товаров надлежащего качества, который не подлежит возврату или обмену в течение 14 дней на аналогичный

товар других размера, формы, габарита, фасона расцветки или комплектации (например, товары для профилактики и лечения заболеваний в домашних условиях, предметы личной гигиены, парфюмерно-косметические товары, текстильные товары, бытовая мебель, автомобили, гражданское оружие, животные и т.д.)¹. Из примера так же видно, что в данном случае законодатель ограничил правомочие потребителя изменить или прекратить правоотношение.

Рассмотрим пример из судебной практики:

«П обратилась в суд с иском к ИП В о расторжении договора купли-продажи, взыскании стоимости товара. В обоснование указала, что 07 июня 2008 года приобрела в магазине «К» белые летние женские брюки стоимостью 1 4 00 рублей. Приобретенные брюки не подошли истцу по фасону, форме и размеру. Указанный товар не был в употреблении, сохранены его товарный вид, потребительские свойства, фабричные ярлыки, а также имеется кассовый чек, подтверждающий оплату казанного товара. В судебном заседании истец П исковые требования поддержала пояснив, что приобрела брюки в магазине «К». Магазин имел наименование «Сток», что, по мнению истца, является распродажей товарных остатков. Об этом информировал и рекламный стенд магазина, в котором указывается, что в магазине производится продажа товарных остатков лучших европейских марок. О том, что в данном магазине продается бывший в употреблении товар, никакой информации об этом ни в рекламных щитах магазина, ни в магазине не имеется. Брюки приобретены с этикеткой, они абсолютно новые. Никто из продавцов не предупредил истца о том, что в магазине продается бывший в употреблении товар».

Объявление на кассе о том, что товар прошел санитарную обработку, не свидетельствует о том, что товар был в употреблении. Более объявления

¹ Орешкина О.В. Особенности розничных продаж товаров. Реклама и право. – 2013. – № 1. – С. 23-26.

истец не видела, иначе призадумалась бы, по какой причине товар прошел санитарную обработку.

Если товар был в употреблении, то и информация об этом должна быть предоставлена покупателю прямо, а не в завуалированной форме. Так, в соответствии со ст.10 Закона РФ «О защите прав потребителей» и ст. 495 ГК РФ продавец обязан предоставить покупателю необходимую и достоверную информацию о товаре, предлагаемом к продаже. Под необходимой информацией понимается ее полнота. Продавец должен предоставить информацию в таком объеме, чтобы у покупателя сложилось четкое представление о свойствах товара, правилах пользования им, хранения и т.п., и он на основе этих сведений мог бы выбрать необходимый ему товар. Если приобретаемый товар был в употреблении или в нем устранялся недостаток, потребителю должна быть предоставлена информация об этом.

В соответствии с п.22 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от сентября 1994 года (в редакции от 11 мая 2007 года) № 7 «О практике рассмотрения судами дел о защите прав потребителей», при рассмотрении споров, связанных с предоставлением недостаточно полной информации, суд должен исходить из предположения об отсутствии у покупателя специальных познаний о свойствах и характеристиках этого товара. Под этим подразумевается, что в силу Закона «О защите прав потребителей» информация, предоставляемая продавцом, должна обеспечивать возможность компетентного выбора товара покупателем (ст.12).

На основании п.3 ст.502 ГК РФ и ст.25 Закона РФ «О защите прав потребителей» истец, как покупатель вправе потребовать расторжения договора купли-продажи и возврата денежной суммы, уплаченной за товар. Стоковые же магазины - не аналог «СекондХенда». В магазинах «Сток» продается одежда, которую никто не носил. Как следует из рекламы магазина «компромисс», это магазин эконом класса, торгующий складскими остатками или уцененным товаром. При покупке брюк истец руководствовалась именно такой информацией.

Согласно ст.10 Закона РФ «О защите прав потребителей» продавец(исполнитель) обязан своевременно предоставлять потребителю необходимую и достоверную информацию о товарах (работах) обеспечивающую возможность их правильного выбора. По отдельным видам товаров (работ, услуг) перечень и способы доведения информации до потребителя устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Информация о товарах (работах, услугах) в обязательном порядке должна содержать:

- наименование технического регламента или иное установленное законодательством Российской Федерации о техническом регулировании и свидетельствующее об обязательном подтверждении соответствия товара обозначение;
- сведения об основных потребительских свойствах товаров (работ, услуг);
- цену в рублях и условия приобретения товаров (работ, услуг)
- гарантийный срок, если он установлен;
- правила и условия эффективного и безопасного использования товаров (работ, услуг);
- срок службы или срок годности товаров (работ), установленный в соответствии с настоящим Законом, а также сведения о необходимых действиях потребителя по истечении указанных сроков и возможных последствиях при невыполнении таких действий, если товары (работы) по истечении указанных сроков представляют опасность для жизни, здоровья и имущества потребителя или становятся непригодными для использования по назначению;
- адрес (место нахождения), фирменное наименование (наименование) изготовителя (исполнителя, продавца), уполномоченной организации или уполномоченного индивидуального предпринимателя, импортера;
- информацию об обязательном подтверждении соответствия товаров (работ, услуг), указанные в пункте 4 статьи 7 настоящего Закона;

-информацию о правилах продажи товаров (выполнения работ, оказания услуг).

Если приобретаемый потребителем товар был в употреблении или в нем устранялся недостаток (недостатки), потребителю должна быть предоставлена информация об этом.

В соответствии с п. 11 Правил продажи отдельных видов товаров (утв. постановлением Правительства РФ от 19 января 1998 года N 55) (с и 20 октября 1998 г., 2 октября 1999 г., 6 февраля 2002 г., 12 июля 2003 г., 1 февраля 2005 г., 8 февраля, 23 мая, 15 декабря 2006 г., 27 марта 2007 г.) продавец обязан своевременно в наглядной и доступной форме довести до сведения покупателя необходимую и достоверную информацию о товарах и их изготовителях, обеспечивающую возможность правильного выбора товаров. Информация обязательно должна содержать:

- наименование товара;
- фирменное наименование (наименование) и место нахождения (юридический адрес) изготовителя товара, место нахождения организации (организаций), уполномоченной изготовителем (продавцом) на принятие претензий от покупателей и производящей ремонт и техническое обслуживание товара;
- обозначение стандартов, обязательным требованиям которых должен соответствовать товар;
- сведения об основных потребительских свойствах товара;
- правила и условия эффективного и безопасного использования товара;
- гарантийный срок, если он установлен для конкретного товара;
- срок службы или срок годности, если они установлены для конкретного товара, а также сведения о необходимых действиях покупателя по истечении указанных сроков и возможных последствиях при невыполнении таких действий, если товары по истечении указанных сроков представляют опасность для жизни, здоровья и имущества покупателя или становятся непригодными по назначению;

-цену и условия приобретения товара.

Если приобретаемый покупателем товар был в употреблении или в устранился недостаток покупателю должна быть предоставлена информация об этом.

Об имеющихся в товаре недостатках продавец должен предупредить покупателя не только в устной, но и в письменной форме (на ярлыке товара, товарном чеке или иным способом).

Что касается товаров, бывших в употреблении, то согласно п. 129 названных Правил информация о бывших в употреблении товарах помимо сведений, указанных в пункте 11 настоящих Правил, должна содержать сведения о состоянии товара, имеющихся в нем недостатках, проведенных в отношении товара санитарно-противоэпидемических мероприятиях, технических характеристиках (для технически сложных товаров), назначении товара и возможности использования его по назначению или для иных целей.

Сведения, характеризующие состояние бывшего в употреблении товара, в том числе его недостатки, указываются на товарном ярлыке.

В случае если к продаже предлагается бывший в употреблении товар, в отношении которого должна быть предоставлена информация о подтверждении его соответствия установленным требованиям, сроке годности или сроке службы, однако такая информация отсутствует, продавец при продаже указанного товара обязан информировать покупателя о том, что соответствие товара установленным требованиям должно быть подтверждено, на него должен быть установлен срок годности или срок службы, но сведения об этом отсутствуют.

руководствуясь ст.ст.194-198 ГПК РФ мировой судья решил:

- 1) исковые требования П к ИП В удовлетворить:
- 2) расторгнуть договор купли-продажи брюк женских летних
- 3) Обязать истца П возвратить брюки женские летние белого цвета, после уплаченной за товар суммы.

Все вышесказанное позволяет сделать вывод о том, что при выборе того или иного правомочия по поводу изменения или прекращения правоотношения потребитель не связан какими-либо ограничениями, за исключением случаев, прямо предусмотренных в законодательстве. С правом потребителей на безопасность товаров (работ, услуг) связано право их на возмещение вреда (имущественного и морального), содержание которого раскрывается в ст. ст.14 и 15 Закона. Полагаем, следует согласиться с Т.Д. Левшиной, которая предлагает рассматривать имущественный вред как ущерб, причиненный имуществу вследствие его повреждения, уничтожения, порчи либо личности - вследствие утраты заработка или содержания из-за увечья, иного повреждения здоровья либо смерти кормильца¹.

Статья 14 Закона регулирует вопросы имущественной ответственности за вред, причиненный вследствие недостатков товара (работы, услуги). Под недостатком товара (работы, услуги) Закон понимает несоответствие товара (работы, услуги) или обязательным требованиям, предусмотренным законом либо в установленном им порядке, или условиям договора, или целям, для которых товар (работа, услуга) такого рода обычно используется, или целям, о которых продавец (исполнитель) был поставлен в известность потребителем при заключении договора, или образцу и (или) описанию при продаже товара по образцу и (или) по описанию, т.е., как верно заметил Я.Е. Парций², понятие «недостаток» трактуется в соответствии с критериями качества, изложенными в ст.4 Закона, определяющей качество товаров (работ, услуг).

Помимо права на возмещение имущественного вреда, причиненного жизни, здоровью или имуществу потребителя, он имеет право на возмещение морального вреда.

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26.11.2001 № 146-ФЗ (ред. от 09.03.2016). – 2001. – № 49. – Ст. 492.

² Еналеева И.Д. Защита прав потребителей: часто задаваемые вопросы, образцы документов. – М.: Издательско-торговая корпорация "Дашков и К", 2015. – С. 102-104.

В соответствии с п.2 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 20.12.1994 № 10 «Некоторые вопросы применения законодательства о компенсации морального вреда»¹, под моральным вредом понимаются физические и нравственные страдания потребителя.

Применительно к отношениям с участием потребителей физические и нравственные страдания могут выражаться в физической боли, в неудобствах, связанных с несоблюдением прав потребителей, необходимостью неоднократных обращений к изготовителю (исполнителю, продавцу) или организации, выполняющей функции изготовителя (продавца). Грубость по отношению к потребителю также причиняет ему нравственные страдания, а, следовательно, является способом причинения морального вреда и должна быть компенсирована .

Размер компенсации морального вреда определяется судом. Иными словами, суд, рассматривая требование о компенсации морального вреда, взыскивает его автоматически, не требуя конкретных доказательств причинения морального вреда. ГК РФ не содержит каких-либо правил применения перечисленных критериев для установления размера компенсации морального вреда.

Тем не менее, в юридической литературе достаточно часто исследуется вопрос определения размера компенсации морального вреда, и встречаются конкретные предложения, что необходимо учитывать при определении размера компенсации². В. Жуйков предлагает следующую модель решения судом вопроса о размере возмещаемого морального вреда. «Истец - обосновывает и доказывает размер морального вреда, определив его в конкретной сумме; ответчик - выражает свое отношение к этому, выдвигает и обосновывает возражения, если они имеются, либо делает свое предложение о размере суммы, если иск признает частично; суд - выслушивает все доводы,

¹ Российское гражданское право. В 2 т. / под ред. Е.А.Суханова. – М.: Статут, 2016. Т. 2. – С. 165-169.

²Пугинский, Б.И. Теория и практика договорного регулирования.– М.: Зерцало-М, 2017. – С. 245.

оценивает их и принимает решение, которое соответствующим образом мотивирует»¹.

Юристы-практики считают, что при определении размера морального вреда суд должен принимать во внимание также само физическое состояние истца, и то, как он сам оценивает характер и объем причиненных ему нравственных и физических страданий².

В.Н. Аргунов и С.В. Краснов полагают, что при определении сумм морального вреда суду необходимо установить, какое имущество повреждено, его значение для потерпевшего (причем не с точки зрения цены, а той роли, которую оно играет для удовлетворения потребностей), когда и при каких обстоятельствах произошло повреждение³.

Анализ судебной практики показывает, что практически по всем делам потребителями предъявлялись требования о компенсации морального вреда.

Рассмотрим пример из судебной практики:

М.В.Е. обратился в суд с иском к ООО «Застройщик» о защите прав потребителей. В обоснование требований указал, что 1.12.2016 и 15.12.2016 приобрел у ответчика кирпич, который был получен частично. Кирпич на сумму 500000руб. ответчик передать отказался, чем, по мнению истца, нарушил его права как потребителя услуг. Обратившись с претензией к ответчику, ответ на нее не получил, поэтому просил взыскать с ответчика денежные средства в счет стоимости оплаченного и недополученного кирпича, неустойку, штраф, а также компенсацию морального вреда в размере 100000 руб. Решением Октябрьского районного суда г. Барнаула исковые требования удовлетворены частично. С ООО «Застройщик» в пользу М.В.Е. взыскано 500000руб. в счет возврата суммы предварительной оплаты

¹ Договорное право. Общая часть Учебник: В 2 т. / Отв. ред. Е.В. Иванова. – М.: Юрайт, 2017. Т. 1. – С. 176.

² Егорова М.А. Актуальные проблемы договорного права России / М.А. Егорова. – М.: Статут, 2014. – 111 с.

³ Внукова В.А. Особенности субъектного состава договора розничной купли-продажи. Гражданское право. – 2012. – № 2. – С. 17.

товара, не переданного продавцом; неустойка в размере 100000руб.; компенсация морального вреда 50000 руб.

При удовлетворении требования о взыскании компенсации морального вреда, суд руководствовался ст. ст. 151, 1099-1101 ГК РФ, ст. 15 Закона РФ «О защите прав потребителей». Определяя размер компенсации морального вреда, судом учитывались следующие обстоятельства: характер нарушений прав потребителя и последствия, к которым привело ненадлежащее исполнение обязательств ответчиком, степень вины причинителя вреда, нуждаемость потребителя в товаре, продолжительность неудобств, которые испытывал потребитель в связи с нарушением его прав, отношение к сложившейся ситуации причинителя вреда, его готовность удовлетворить претензии потребителя, материальное положение потребителя и причинителя морального вреда. Судебная коллегия согласилась с выводами суда первой инстанции, указав, что взысканная с ответчика в пользу истца денежная компенсация морального вреда в размере 50000руб. соответствует характеру, объему нравственных и физических страданий, причиненных истцу. Однако не всегда обоснованно судами удовлетворялись требования о взыскании компенсации морального вреда¹.

Рассмотрим другой пример из судебной практики:

Общество по защите прав потребителей «Правоотношение» обратилось в суд в интересах М.Д.В. с иском к импортеру ООО «Фиксики» о возврате товара ненадлежащего качества, взыскании стоимости товара, неустойки, компенсации морального вреда. Решением Индустриального районного суда г. Барнаула исковые требования удовлетворены частично. С ООО «Фиксики» в пользу М.Д.В. взыскана компенсация морального вреда в размере 10000руб. С ООО «Фиксики» в доход бюджета МО «Город Барнаул», в пользу Общества по защите прав потребителей «Правоотношение» взыскан штраф в размере по 5000руб. каждому, а также государственная пошлина в

¹ Постановление Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 № 612 «Об утверждении Правил продажи товаров». – 2016. – № 33. – Ст. 3895.

доход бюджета МО «Город Барнаул» в размере 1000руб. Удовлетворяя требования истца о взыскании компенсации морального вреда, суд первой инстанции исходил из того, что ответчиком не оспаривалось наличие в товаре недостатков производственного характера, которые устранялись в рамках гарантии, а само наличие в товаре недостатков свидетельствует о нарушении прав потребителя, ответственность за которое несет, в том числе, и импортер.

Судебная коллегия не согласилась с вышеназванными выводами суда, поскольку они противоречат нормам материального права.

Положениями Закона РФ «О защите прав потребителей» предусмотрено, что моральный вред, причиненный потребителю изготовителем (исполнителем, продавцом, уполномоченной организацией или уполномоченным индивидуальным предпринимателем, импортером) вследствие нарушения прав потребителя, предусмотренных законами и правовыми актами РФ, регулирующими отношения в области защиты прав потребителей, подлежит компенсации причинителем вреда при наличии его вины (ст. 15 Закона).

Поскольку в данном случае суд пришел к выводу об отсутствии вины ответчика в нарушении прав М.Д.В., выводы суда о взыскании компенсации морального вреда, а также штрафа (ч. 6 ст. 13 Закона РФ «О защите прав потребителей») и госпошлины являются незаконными. На основании изложенного, судебная коллегия отменила решение суда в указанной части и приняла новое решение об отказе в удовлетворении исковых требований М.Д.В. о взыскании компенсации морального вреда, штрафа¹.

Считаем, что в целях полной компенсации потерпевшему причиненных страданий, а также наказания нарушителя и предупреждения дальнейшего причинения вреда, как со стороны этого нарушителя, так и других лиц, суды при определении размера компенсации морального вреда в обязательном

¹ Чефранова Е.В. Договор купли-продажи. Российская юстиция. – 2010. – №2. – С. 42-49.

порядке должны учитывать, наряду с перечисленными ГК РФ критериями, имущественное положение истца и ответчика.

Необходимо закрепить в законодательстве кроме судебного и внесудебный (добровольный) порядок компенсации морального вреда. Указанные изменения в какой-то степени «разгрузят» суды от исков о компенсации морального вреда.

Возмещение убытков и взыскание неустойки можно отнести к мерам, направленным на восстановление имущественной сферы управомоченного лица. В большинстве случаев возмещение убытков и взыскание неустойки применяются в совокупности с другими способами защиты прав потребителей.

Убытки возмещаются потребителю:

- изготовителем (исполнителем) в связи с отзывом товара (работы, услуги);
- изготовителем (исполнителем, продавцом) вследствие предоставления потребителю ненадлежащей информации о товаре (работе, услуге);
- изготовителем (исполнителем, продавцом, импортером, уполномоченной организацией) вследствие продажи товара или выполнении работы (оказания услуги) ненадлежащего качества;
- продавцом (изготовителем, уполномоченной организацией, импортером) в виде оплаты расходов, связанных с доставкой и/или возвратом крупногабаритных товаров или товаров весом более 5 килограмм, если потребитель производил оплату за свой счет;
- продавцом вследствие нарушения им сроков передачи предварительно оплаченного товара;
- исполнителем вследствие нарушения сроков выполнения работы.

Неустойка выплачивается потребителю:

- продавцом (изготовителем, уполномоченной организацией (ИП), импортером) за просрочку удовлетворения потребителя об устранении недостатков в товаре, о замене товара, о соразмерном уменьшении стоимости товара, о возврате уплаченной за товар денежной суммы, а также за невыполнение требования потребителя о предоставлении ему на период ремонта (замены) аналогичного товара (в размере 1 % от стоимости товара);
- продавцом вследствие нарушения сроков передачи предварительно оплаченного товара (в размере 0,5 % от суммы предварительной оплаты товара);

Особенностью их применения является то, что убытки, причиненные потребителю, подлежат возмещению в полном объеме сверх неустойки (п. 2 ст. 13 Закона) в отличие от общего правила, в соответствии с которым в случае неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательства убытки возмещаются в части, не покрытой неустойкой (п. 1 ст. 394 ГК РФ). Кроме того, уплата неустойки и возмещение убытков не освобождают обязанное лицо от исполнения обязательства в натуре.

Традиционный состав убытков, закрепленный в ГК РФ, предполагает возмещение двух видов убытков: реального ущерба и упущенной выгоды (п. 2 ст. 15 ГК РФ). Исходя из Закона, когда потребитель определялся как «гражданин, приобретающий товары (работы, услуги) для личных, семейных нужд, не связанных с извлечением прибыли», в юридической литературе было справедливо замечено, что убытки потребителю должны возмещаться лишь в части реального ущерба¹. Признание за потребителем права на возмещение упущенной выгоды означало бы возможность извлечения им прибыли от использования товаров (работ, услуг), т. к. упущенная выгода является важнейшим видом убытков, применяемая в предпринимательской деятельности, когда субъекты торгового оборота заключают договоры между собой с целью извлечения прибыли. И когда одна из сторон нарушает

¹ Медведев А.Т. Чем торговля розничная отличается от оптовой. Хозяйство и право. – 2011. – № 8. – С. 25.

условия договора, она лишает своего контрагента предполагаемой прибыли, а затем вынуждает его произвести дополнительные расходы, связанные с попыткой извлечения прибыли. Потребитель не вправе был использовать товары (работы, услуги) в целях извлечения прибыли, следовательно, не имел права на возмещение упущенной выгоды.

В то же время под прибылью можно понимать получение дохода потребителем в виде плодов будущего урожая (как поступления, полученного в результате использования своего имущества) на личном дачном (подсобном) участке, и, следовательно, возможность возмещения упущенной выгоды явно прослеживалась (например, при покупке удобрения или подкормки, необходимых для определенного вида растительных культур).

Предоставление недостоверной информации о способе применения или хранения, дозировке, составе, сроке годности может повлечь за собой гибель культуры, что позволяет говорить о неполучении потребителем тех доходов (в данном случае плодов), которые он мог бы получить, если бы его право не было нарушено.

Поэтому в отдельных ситуациях говорить о возмещении потребителю убытков в виде упущенной выгоды было возможно, если это прямо вытекало из характера причиненного вреда, т. к. в данном случае возможность получения дохода существовала реально, а не в качестве субъективного представления.

Конкретизация понятия «потребитель» в Законе позволила признать за ним право на возмещение убытков в виде упущенной выгоды. Однако необходимо отметить, что при определении размера упущенной выгоды учитываются меры, предпринятые кредитором для ее получения, и сделанные с этой целью приготовления (п. 4 ст. 393 ГК РФ).

В отношениях «потребитель – продавец» доказать факт подготовки потребителем мер для возможного возмещения убытков в виде упущенной выгоды достаточно трудно. Более того, из сущности некоторых видов

договоров (договоры на киновидеообслуживание, об оказании телефонной связи, коммунальных услуг и т. д.) Изначально вытекает невозможность возмещения упущенной выгоды.

Убытки и неустойка подлежат возмещению в добровольном порядке. Согласно ст. 393 ГК РФ, убытки возмещаются, если они причинены неисполнением либо ненадлежащим исполнением обязательства. Законом предусмотрено, что убытки потребителю возмещаются в полной сумме.

Размер убытков определяется, исходя из цен, существовавших в том месте, где обязательство должно было быть исполнено в день добровольного удовлетворения требования, а если требование не было удовлетворено добровольно - в день предъявления иска. Суд может применить цены, существующие в день вынесения решения. Приведенный порядок определения цены применяется, если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором.

Размер неустойки установлен в законодательстве: за невыполнение законных требований потребителя предусмотрены 1% за каждый день просрочки при продаже товаров (п. 1 ст. 23 Закона) и 3% при оказании услуг и выполнении работ (п. 5 ст. 28 Закона), причем в договоре ее размер не может быть снижен, т. к. это противоречило бы Закону и ГК РФ (ст. 332).

Необходимо учитывать, что предельный размер неустойки ограничен: ее общая сумма не может превышать цену товара (работы, услуги). Кроме того, суд вправе уменьшить размер неустойки, если она явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства (ст. 333 ГК РФ).

Рассмотрим пример из судебной практики:

Дело по иску Общества по защите прав потребителей Алтайского края в интересах Пугачевой Аллы Борисовны к ЗАО «Свеча» о взыскании стоимости товара, неустойки, возмещении убытков, компенсации морального вреда.

Решением Ленинского районного суда г. Барнаула с ответчика в пользу истца взыскана неустойка за отказ в добровольном порядке выполнить

требование потребителя в размере 1 % от стоимости товара в соответствии со ст. 23 Закона РФ «О защите прав потребителей». Заявлений для снижения размера неустойки (на основании ст. 333 ГК РФ) от ответчика не поступило, исключительных оснований для снижения её размера не имеется. Апелляционным определением решение суда в части взыскания неустойки оставлено без изменения¹

Однако требования о возмещении убытков и взыскании неустойки (как, впрочем, и об изменении или прекращении правоотношения) в добровольном порядке без помощи ОМС и общественных организаций удовлетворяются редко, что вынуждает потребителя обращаться в суд. В этой связи отметим не раз высказанное в научной литературе предложение о введении обязательного досудебного порядка урегулирования споров в области защиты прав потребителей.

¹ Васильчикова Н.В. Как потребителю защитить свои интересы: рекомендации и примеры. – М.: Омега-Л, 2017. – С. 99.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Умение грамотно оформить и понять договор очень важно в момент заключения договора розничной купли-продажи. Опыт показывает, что детальное формулирование договорных условий представляет собой одно из надежнейших способов не столкнуться с возникновением трудно устранимых недоразумений в последующем, в том числе важное место занимает многоаспектность возникающих при заключении и реализации контракта проблем. Интересы продавца и покупателя имеет особенность не совпадать. Например, в случае ненадлежащего исполнения обязательств должником кредитор несет убытки. Само собой затраты времени и сил осуществляемые на его юридическое преследование представляют из себя определенное обременение и чаще всего в итоге напрасными, в случае когда у неисправного должника отсутствуют денежные средства или иное имущество, которое может быть взыскано. Таким образом, очень важно сравнить риск несоблюдения условий договора и постараться изыскать средства, которые уменьшат вероятность неблагоприятных последствий.

В процессе грамотного применения правил толкования терминов, в первую очередь важно достигнуть соглашения, которое довольно четко должно просматриваться в тексте договора, а также по одинаковому воплощаться в формулировках каждой стороны, при этом ее, позволяя произвольной интерпретации.

Совершенствование законодательства является одной из проблем развития правового регулирования договора розничной купли-продажи. То есть, более детальный пересмотр разновидностей договора розничной купли-продажи, более подробное регулирование его определенных разновидностей, например, договора купли-продажи через торговые автоматы. В общем же следует констатировать достаточно высокий уровень правового урегулирования самого массового договора – договора розничной купли-продажи.

В ходе написания дипломной работы проводился анализ разнообразной научной литературы в сфере договора розничной купли-продажи, а так же затронули главенствующий, создающий основу договор купли-продажи.

С помощью данных источников, задачи, поставленные перед нами, были достигнуты.

К ним относятся:

1. Раскрытие особенностей заключения и возможные условия соблюдения розничной купли-продажи.

Во-первых, отличительной особенностью, на наш взгляд, является то, что договор розничной купли-продажи может заключаться устно, не сопровождаясь письменной формой.

Во-вторых, для его заключения, достаточно лишь взаимное согласие сторон договора.

В-третьих, договор можно считать заключенным, как только одна сторона договора, названная покупателем, произведет оплату второй стороне, продавцу. Тем самым, он закрепляет свой выбор, а значит и согласие на сделку.

Но данный факт оплаты не всегда означает одновременную передачу товара, так как товар, возможно, доставить службой доставки, а говоря о дистанционной торговле - почтовым либо иным отправлением.

В результате проведенного исследования мы доказали, что договор розничной купли продажи хоть и близок к реальному, все-таки является консенсуальным.

Далее в данной работе была поставлена задача изучить вопрос наделения правами и обязанностями сторон договора.

Так как, договор розничной купли-продажи является двусторонним, то конечно отсюда следует, что правами и обязанностями наделены как покупатель. Так и продавец. Выделим главные обязанности сторон. В обязанности продавца входят передать товар покупателю, а покупатель обязан принять выбранный товар.

Так же, договор розничной купли-продажи является возмездным, это говорит о том, что одна сторона, покупатель обязан оплатить стоимость товара, а другая сторона, а другая сторона в праве устанавливать свою стоимость, в которую, например, входят стоимость доставки товара в определенный магазин.

Если же товар передан дистанционным способом, тогда на продавца ложится ответственность по доставке или отправке товара. В некоторых случаях, по сборке товара и наладке технически сложного оборудования.

И наконец, в данной дипломной работе, мы рассмотрели способы защиты прав покупателей в нашей стране. Они регламентируются законом «О защите прав потребителей».

В российском законодательстве нет конкретного способа защиты потребителей, при заключении договора розничной купли-продажи. Но существует перечень возможных способов, которые могут быть применены в случаях нарушения потребительских прав. Это типичная судебная практика, принимаемая в одинаковых или подобных случаях.

В наше время потребитель сам вправе выбирать, каким способом ему отстаивать свои права, в судебном или же внесудебном порядке. Особенностью защиты прав потребителей является то, что каждый раз, в каждой новой ситуации, возможна их реализация по отдельности или же в совокупности.

Таким образом, поставленные задачи решены в полном объеме, а цель заключающаяся в подробном изучение основных позиций действующего законодательства в части, касающейся договора розничной купли-продажи, исследование основных положений договора, прав и обязанностей, ответственности сторон на основании конкретных примеров из существующей судебной практики.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Нормативные правовые акты

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ. – 2014. – № 31. – Ст. 439.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) от 26.11.2001 № 146-ФЗ (ред. от 09.03.2016) // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2001. – № 49. – Ст. 492.
3. Закон РФ от 07.02.1992 N 2300-1 (ред. от 03.07.2016) «О защите прав потребителей» // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1996. – № 42. – Ст. 3923.
4. Федеральный закон от 13.03.2006 г. № 38-ФЗ «О рекламе», //Собрание законодательства Российской Федерации. – 2006. – № 12. – ст. 1232.
5. Постановление Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 № 612 «Об утверждении Правил продажи товаров» // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2016. – № 33. – Ст. 3895.
6. Постановление Правительства Российской Федерации от 30.06.2004 № 322 «Об утверждении положения о федеральной службе по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека» // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2004. - № 28. – Ст. 2899.
7. Постановление Правительства Российской Федерации от 16.06.1997 г. № 720 «Об утверждении Перечня товаров длительного пользования, в том числе комплектующих изделий (деталей, узлов, агрегатов), которые по истечении определенного периода могут представлять опасность для жизни, здоровья потребителя, причинять вред его имуществу или окружающей среде и на которые изготовитель обязан устанавливать срок службы и Перечень товаров, которые по истечении срока годности считаются непригодными для

использования по назначению» // Собрание законодательства Российской Федерации, – 1998.– № 4. – Ст. 482.

8. Постановление Правительства Российской Федерации от 19.01.1998 г. № 55 «Об утверждении правил продажи отдельных видов товаров, перечня товаров длительного пользования, на которые не распространяется требование покупателя о безвозмездном предоставлении ему на период ремонта или замены аналогичного товара, и перечня непродовольственных товаров надлежащего качества, не подлежащих возврату или обмену на аналогичный товар других размера, формы, габарита, фасона, расцветки или комплектации» // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1998. – № 4. – Ст. 482.

9. Постановление Правительства Российской Федерации от 21.07.1997 г. № 918 «Об утверждении правил продажи товаров по образцам» // Собрание законодательства Российской Федерации, – 1997. – № 30. – Ст. 3657.

10. Постановление Правительства РФ от 13.05.1997 г. № 575 «Об утверждении перечня технически сложных товаров, в отношении которых требование потребителя об их замене подлежат удовлетворению в случае обнаружения в товарах существенных недостатков» // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1997. – № 20. – Ст. 2303.

11. Закон СССР от 8 декабря 1961г. «Об утверждении основ гражданского законодательства Союза ССР и союзных республик» // Ведомости ВС СССР –1961. – №50. Ст. 525.

2. Литература

12. Богдан, В.В. Гражданско-правовые способы защиты прав потребителей в сфере торговли и услуг / В.В. Богдан // Юрист. – 2013. – № 7. – С. 15.

13. Брагинский, М.И. Договорное право. Договоры о передаче имущества / М.И. Брагинский, В.В. Витрянский. – М.: Статут, 2011. – 708 с.

14. Брауде, И.Л. Отдельные виды обязательств / Под ред. К.А. Граве, И.Б.Новицкого. – М.: Госюриздат, 1954. – 360 с.
15. Вавилин, Е.В. Понятие и механизм осуществления гражданских прав и исполнения обязанностей / Е.В. Вавилин // Журнал российского права. – 2014. – № 5. – С. 21.
16. Васильчикова, Н.В. Как потребителю защитить свои интересы: рекомендации и примеры / Н.В. Васильчикова. – М.: Омега-Л, 2017. – 190 с.
17. Васин, В.Н., Казанцев, В.И. Договор купли-продажи (логико-правовой анализ аномалий) / В.Н. Васин, В.И. Казанцев // Российский судья. – 2015. – № 4. – С. 17.
18. Венедиктов, А.В. Государственная социалистическая собственность. / А.В. Венедиктов, – М.: Госюриздат, 1948. 458 с.
19. Внукова, В.А. Особенности субъектного состава договора розничной купли-продажи / В.А. Внукова // Гражданское право. – 2012. – № 2. – С. 17.
20. Гражданское право: Учебник: В 3 т. / Н. Д. Егоров, И. В. Елисеев отв. Ред. А. П. Сергеев, Ю. К. Толстой. – М.: Проспект, 2016. Т.1. – С. 444.
21. Гражданское уложение: Проект Высочайше Учрежденной редакционной Комиссии по составлению гражданского уложения В 2 т. / Под ред. И.М. Тютрюмова. – Спб.: Проспект, 1910. Т.2. – 560 с.
22. Гражданское право России: Учебник для вузов. / Отв. ред. Л.Ю. Грудцына. 2-е изд., – М.: Юстицинформ, 2015. – С. 356.
23. Договорное право. Общая часть Учебник: В 2 т. / Отв. ред. Е.В. Иванова. – М.: Юрайт, 2017. Т. 1. – С. 176.
24. Егорова, М.А. Актуальные проблемы договорного права России / М.А. Егорова. – М.: Статут, 2014. – 111 с.
25. Еналеева, И.Д. Защита прав потребителей: часто задаваемые вопросы, образцы документов / И.Д. Еналеева. – М.: Издательско-торговая корпорация "Дашков и К", 2015. – 144 с.
26. Калпин, А.Г. Гражданское право / А.Г. Калпин, А.И. Масляев. – М.: Дашков и Ко, 2015. – 418 с.

27. Килабов, М. М. Договор купли-продажи, его виды и их общая характеристика / М. М. Килабов // Молодой ученый. – 2017. – №7. – С. 355-357.
28. Коржнев, А.А. Некоторые аспекты в розничной торговле / А.А. Коржнев // Налоги. – 2016. – № 4. – С. 14.
29. Левашов, С.С. Виртуальные сделки - реальные права / С.С. Левашов // ЭЖ-Юрист. – 2012. – № 40. – С. 33-37.
30. Медведев, А.Т. Чем торговля розничная отличается от оптовой / А.Т. Медведев // Хозяйство и право. – 2011. – № 8. – С. 25.
31. Орешкина, О.В. Особенности розничных продаж товаров / О.В. Орешкина // Реклама и право. – 2013. – № 1. – С. 23-26.
32. Парций, Я.Е. Правила торговли. Комментарий законодательства / Я.Е. Парций – М.: Юнити Дана, 2013. – 342 с.
33. Победоносцев, К.П. Курс гражданского права. Ч.3 Договоры и обязательства. / К.П. Победоносцев. – Спб.: Проспект – 1890. – 456 с.
34. Пугинский, Б.И. Теория и практика договорного регулирования. / Б.И. Пугинский – М.: Зерцало-М, 2017. – 224 с.
35. Ровный, В.В. Договор купли-продажи: из истории отечественной цивилистической мысли. / В.В. Ровный – М.: Иркутск, 2016. – 299 с.
36. Российское гражданское право. В 2 т. / под ред. Е.А.Суханова. – М.: Статут, 2016. Т. 1. – 960 с.
37. Российское гражданское право. В 2 т. / под ред. Е.А.Суханова. – М.: Статут, 2016. Т. 2. – 867 с.
38. Русское гражданское право: В 2 ч. / под ред. Д.И. Майер. –М.: Проспект, 1997. Ч. 2. 356 с.
39. Семенихин, В.В. Договор розничной купли-продажи / В.В. Семенихин // Юрист. – 2015. – № 8. – С. 18.
40. Советское гражданское право: В 2т. / Под ред. О.С. Иоффе, Ю.К. Толстого, Б.Б. Черепахина. – М.: Госюриздат, 1971. Т. 2. – 430 с.

41. Учебник русского гражданского права / под ред. Г.Ф. Шершеневич – М.: Проспект, 1995. – 556 с.
42. Четкина, О. Вопросы судебного толкования правовых норм на примере дел о защите прав потребителей / О.Четкина // Арбитражный и гражданский процесс. – 2014. – № 6. – С. 19.
43. Чефранова, Е.В. Договор купли-продажи / Е.В. Чефранова // Российская юстиция. – 2010. – №2. – С. 42-49.
44. Шлаин, Б.М. Продажи через Интернет: сегментация и технология - залог успеха / Б.М. Шлаин // Организация продаж банковских продуктов. – 2012. – № 1.– С.18-25.