

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ  
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение высшего образования  
«Тольяттинский государственный университет»

Институт права

(наименование института полностью)

Кафедра «Гражданское право и процесс»

(наименование кафедры)

40.03.01 Юриспруденция

(код и наименование направления подготовки, специальности)

гражданско-правовой

(направленность (профиль)/специализация)

## БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА

на тему Заключение и исполнение договора дистанционной купли-продажи

Студент

А.С. Клименко

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Руководитель

А.А. Гогин

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

**Допустить к защите**

Заведующий кафедрой канд. юрид. наук, доцент, А.Н. Федорова

(ученая степень, звание, И.О. Фамилия) (личная подпись)

« \_\_\_\_\_ » \_\_\_\_\_ 20 \_\_\_\_\_ г.

Тольятти 2019

## АННОТАЦИЯ

Актуальность настоящего исследования заключается в том, что быстрота развития информационных технологий, электронных механизмов оплаты не позволяет с аналогичной скоростью осуществлять правовое регулирование таких отношений.

Объектом работы являются правовые отношения, возникающие в сфере заключения и исполнения договора дистанционной купли-продажи. Предмет исследования являются нормы российского права, регулирующие правовые отношения, возникающие при заключении и исполнении договора дистанционной купли-продажи. Целью настоящего исследования является проведение системного и многостороннего анализа правового регулирования договора розничной купли-продажи в сфере дистанционной торговли с позиции современного российского гражданского законодательства. Для достижения указанной цели поставлены следующие задачи:

- 1) Обосновать правовую природу договора дистанционной розничной купли – продажи;
- 2) Сформулировать понятие объекта исследования, выделить признаки и элементы дистанционного договора купли – продажи;
- 3) Исследовать механизм заключения договора, раскрыть его содержание;
- 4) Определить основания и порядок изменения и расторжения договора;
- 5) Рассмотреть специфику способов обеспечения исполнения обязательств в сфере дистанционной купли-продажи;
- 6) Проанализировать механизмы защиты прав потребителей по договору купли-продажи в сфере дистанционной торговли.

Структура работы обеспечивает достижение поставленных цели и задач исследования. Работа состоит из четырех глав, поделенных на шесть параграфов, заключения и списка источников.

Объем работы – 55 страниц.

## Оглавление

Введение.....	4
Глава 1 Общие положения о договоре купли-продажи, заключенного дистанционным способом .....	8
1.1. Понятие и правовая природа договора купли-продажи, заключенного дистанционным способом .....	8
1.2. Особенности договора купли-продажи в сфере дистанционной торговли..	16
Глава 2 Элементы договора дистанционной купли-продажи .....	20
2.1 Форма и содержание договора купли-продажи, заключенного дистанционным способом .....	20
2.2 Права и обязанности сторон договора купли-продажи в сфере дистанционной торговли .....	24
Глава 3 Заключение, изменение и расторжение договора купли-продажи, заключенного дистанционным способом .....	31
3.1 Заключение договора купли-продажи, заключенного дистанционным способом.....	31
3.2 Изменение и расторжение договора купли-продажи, заключенного дистанционным способом .....	38
Глава 4 Обеспечение исполнения обязательств в сфере дистанционной купли-продажи .....	42
Заключение .....	49
Список используемых источников и литературы.....	52

## Введение

Экономические отношения – одна из важнейших сфер жизни общества, которая активно развивается. Появление непривычных способов заключения договора купли – продажи прежде всего обусловлено информационным, коммуникационным и техническим прогрессами, когда людям стали доступны новые возможности для предпринимательской и иной экономической деятельности.

Область дистанционных продаж активно развивается в России в последние годы, получая всё большее распространение, поэтому регулирование данной сферы несовершенно и требует законодательной доработки. Представляется, что с годами способ заключения договора с помощью дистанционных средств будет распространен повсеместно, прежде всего такой эффект будет достигнут за счет интернет – магазинов. Организация такой платформы продаж удобна и выгодна и предпринимателю и потребителю. Имеющийся европейский опыт регулирования сферы дистанционной торговли применить к российскому законодательству в полной мере невозможно, так как развитие торговли в каждой стране идет своим путём, государства устанавливают различные пределы реализации торгового потенциала.

Главная особенность указанного способа заключения договора купли – продажи – наличие «расстояния» между сторонами договора; информация доходит до покупателя с помощью фотографий, буклетов, средств связи, сети «интернет» и т.д.

Учитывая, что такая форма продажи активно распространяется на территории РФ, в Федеральный Закон РФ «О защите прав потребителей» Федеральным законом от 21 декабря 2005 года № 171-ФЗ введена ст. 26.1 «Дистанционный способ продажи товаров»<sup>1</sup>, которая призвана упорядочить соответствующие отношения между продавцами и потребителями, а также

---

<sup>1</sup> О защите прав потребителей: Федеральный Закон РФ от 07.02.1992 № 2300-1 (ред. от 18.03.2019).

обеспечить защиту слабой стороны в таком правоотношении. Возникшая популярность связана с возможностью сэкономить или же приобрести товар, который не реализуется посредством традиционной розничной купли – продажи на территории нашей страны.

Актуальность настоящего исследования заключается в том, что быстрота развития информационных технологий, электронных механизмов оплаты не позволяет с аналогичной скоростью осуществлять правовое регулирование таких отношений. Нормы современного российского законодательства, распространяющие своё действие на отношения в сфере продажи товаров дистанционным способом, не совершенны и содержат множество пробелов.

Законодательство устанавливает широкий перечень обязанностей продавца и прав покупателя, и наоборот узкий перечень обязанностей покупателя и прав продавца. Несмотря на такое неравенство, механизм защиты нарушенных прав по договору дистанционной купли-продажи в рамках гражданского судопроизводства не всегда отличается эффективностью, а в отдельных случаях такой способ защиты просто невозможно использовать по причине умышленного несоблюдения продавцами обязательных требований законодательства, особую значимость имеет вопрос о применении иных целенаправленных мер. Допускается и тот факт, что не все покупатели являются добросовестными и не все исполняют свои обязательства надлежащим образом.

Важным звеном в этом вопросе становится возможность применения не только мер ответственности к стороне, не исполнившей или ненадлежащим образом исполнившей условия договора, но и способов исполнения обеспечения обязательств, характерных и специфичных для сферы продажи товаров дистанционным способом. Учитывая тот факт, что не все способы обеспечения исполнения поименованы в законе, в сфере продажи товаров дистанционным способом такие способы можно выделить с учетом их практического применения в современном информационном мире.

Объектом работы являются правовые отношения, возникающие в сфере заключения и исполнения договора дистанционной купли-продажи.

Предмет исследования являются нормы российского права, регулирующие правовые отношения, возникающие при заключении и исполнении договора дистанционной купли-продажи.

Целью настоящего исследования является проведение системного и многостороннего анализа правового регулирования договора розничной купли-продажи в сфере дистанционной торговли с позиции современного российского гражданского законодательства.

Для достижения указанной цели поставлены следующие задачи:

- 1) Обосновать правовую природу договора дистанционной розничной купли – продажи;
- 2) Сформулировать понятие объекта исследования, выделить признаки и элементы дистанционного договора купли – продажи;
- 3) Исследовать механизм заключения договора, раскрыть его содержание;
- 4) Определить основания и порядок изменения и расторжения договора;
- 5) Рассмотреть специфику способов обеспечения исполнения обязательств в сфере дистанционной купли-продажи;
- 6) Проанализировать механизмы защиты прав потребителей по договору купли-продажи в сфере дистанционной торговли.

Методологическую основу исследования составило комплексное применение общенаучных и частно-научных методов познания: диалектического, формально - логического, сравнительно — правового, системного и других приемов обобщения научного материала.

Нормативную основу исследования составляют Конституция Российской Федерации, Гражданский кодекс РФ, Закон РФ № 2300-1 «О защите прав потребителей».

Научно-теоретическую основу выпускной квалификационной работы составляют труды отечественных ученых различных периодов. Работа базируется на трудах ЕВ. Авдейчиковой, СС. Алексева, ВВ. Архипова, СЮ. Баранова, ВВ. Батина, , М.И. Брагинского, В.Н. Васина, ВВ. Витрянского, Н.А. Внукова, ГК. Воронцова, Г.Р. Гафаровой, ЕЕ. Гладкова, ЕВ, Голышева, Б.М.

Гонгало, Г.М. Гура, А.К. Жаровой, А.Ю. Зак, И.А. Зенина, О.Н. Зименковой, Е.В. Ивановой, О.С. Иоффе, Д.Н. Кархалева, Х.А. Кирилловых, Н.В. Козинец, В.В. Колбасова, П.В. Крашенинникова, Н.В. Коротаяева, И.Д. Котлярова, А.С. Кузьменко, В.В. Кулакова, Д.И. Мейера, Е.В. Мишиной, М.Е. Моргачевой, О.В. Орешкиной, М.В. Пальцевой, Я.Е. Парция, И.В. Фролова, И.Ю. Чурсиной, Г.Ф. Шершеневича и др.

Структура настоящей работы обусловлена целью и задачами проведенного исследования. Выпускная квалификационная работа состоит из введения, трех глав, которые содержат восемь параграфов, заключения, списка использованных источников и литературы.

## Глава 1 Общие положения о договоре купли-продажи, заключенного дистанционным способом

### 1.1. Понятие и правовая природа договора купли-продажи, заключенного дистанционным способом

Договор купли-продажи является одним из старейших институтов обязательственного права и самым распространенным договором в современном гражданском праве. Купля-продажа (*emptio-venditio*) как институт возникла в древнейшие времена с появлением частной собственности, и была направлена на обращение вещей, их переход от одного хозяйства к другому. До появления денег правоотношения происходили путём обмена вещи на вещь (мена), что определило начало зарождения купли-продажи.

Позднее стали существовать два предмета, а именно: товар (*merx*) и цена (*pretium*). Нередко появление самого договора продажи вещи связывают с появлением денег. Таким образом, купля-продажа в то время представляла собой консенсуальный договор, посредством которого одна сторона в виде продавца (*venditor*) была обязана предоставить другой стороне товар (*merx*), а другая сторона - покупатель (*emptor*) обязалась уплатить за проданную вещь определенную денежную цену (*pretium*). И товар, и цена были существенными элементами договора. Следовательно, из договора купли-продажи уже во времена римского частного права возникали два взаимных обязательства: продавец был обязан предоставить покупателю проданный предмет, гарантировать свободное владению, отвечать за недостатки этого предмета, а покупатель был обязан уплатить условленную цену.

В российском дореволюционном праве купля-продажа не относилась к договорам и была связана только со сделками по продаже движимого имущества. Купля-продажа (в то время — «купчая») недвижимого имущества была отнесена к актам приобретения права на имущество. В то время данный



институт был связан с двумя институтами, которые существовали отдельно друг от друга: запродажей (предварительный договор), поставкой<sup>1</sup>. Но мнения разделялись, в частности, ДИ. Мейер считал, что договоры купли-продажи и поставки близки друг другу, но, тем не менее, не идентичны, поэтому договор купли-продажи является самостоятельным видом<sup>2</sup>.

Так как исследуемая форма продажи присуща розничному договору купли – продажи, следует начать со специального закона. В Законе «О защите прав потребителей»<sup>3</sup> дистанционной продаже посвящена ст. 26.1 «Дистанционный способ продажи товаров».

Положения данной статьи определяют дистанционный способ продажи как заключение договора розничной купли – продажи на основании ознакомления потребителя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, проспектов, буклетов, фотоснимков, средств связи или иными исключаящими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении договора способами. Таким образом, законодатель указывает, что дистанционный договор купли – продажи является таковым за счет способа его заключения.

Гражданский Кодекс РФ<sup>4</sup> (далее - ГК РФ) был дополнен положениями об особенностях дистанционной продажи товаров потребителям. Дистанционному способу продажи посвящена ст. 497 ГК РФ, из наименования которой следует разграничение продажи товаров по образцам и дистанционного способа продажи, но напрямую не указан критерий такого разграничения. Такое объединение двух разных понятий происходит в силу того, что потребитель в обоих случаях не видит именно тот товар, который он приобретет, поэтому необходимости выделения в отдельную статью одного из этих явлений лишено смысла.

---

<sup>1</sup> Мишина Е. В. Учения о договоре купли-продажи в советской и современной цивилистической науке Н Вестник Санкт-Петербургского университета МВД России. 2008. № 2 (38). С. 141.

<sup>2</sup> Мейер Д. И. Русское гражданское право (в 2 ч. Ч. 2). По исправленному и дополненному 8-му изд., 1902. - м., 1997. 805 с.

<sup>3</sup> О защите прав потребителей: Федеральный Закон от 7.02.1992 № 2300-1-ФЗ (ред. от 18.03.2019).

<sup>4</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая): Федеральный Закон от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 29.07.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 30.12.2018).

Понятие «дистанционный способ продажи» содержит Постановление Правительства РФ «Об утверждении Правил продажи товаров дистанционным способом» от 27.09.2007 №612<sup>1</sup>. Понятие, сосредоточенное в Правилах идентично понятию из ГК РФ, что благоприятно повлияло на правоприменительную практику. В указанном акте в значительной мере были воспроизведены положения Европейской Конвенции «О международной почтовой и дистанционной торговле» от 27 марта 2002 года<sup>2</sup>, где дистанционность – это один из признаков розничного договора купли – продажи, характеризующий способ его заключения с акцентом на невозможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо его образцом. При заключении договора ни продавец, ни покупатель не видят друг друга, а продажа осуществляется на основании информации, взятой из источников, определенных в понятии, данном Правительством РФ и ГК РФ; таким образом достичь дистанционности позволяют различные способы ознакомления с товаром, такие как: каталоги, проспекты, буклеты, и пр. Список способов является открытым, что отвечает требованиям прогресса и разрешает на практике расширительное толкование, необходимое для защиты прав потребителей. Таким образом, когда возникает ситуация, при которой потребитель имеет возможность непосредственного ознакомления с товаром, соответствующие потребительские отношения предполагают заключение договора в обычных для коммерческой практики условиях и не регулируются специальными нормами.

Регулирование также осуществляется на основании ФЗ «О рекламе»<sup>3</sup>, ФЗ «Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации»<sup>4</sup>, Письма Роспотребнадзора «О контроле за

---

<sup>1</sup> Об утверждении Правил продажи товаров дистанционным способом: Постановление Правительства РФ от 27.09.2007 № 612 (ред. от 04.10.2012)

<sup>2</sup> Европейская конвенция о международной почтовой и дистанционной торговле: Текст Конвенции разработан и одобрен правлением Европейской Ассоциации Дистанционной и Почтовой Торговли ЕМОТА на Ежегодном Общем Собрании членов Ассоциации от 27.03.2002 // Париж.

<sup>3</sup> О рекламе: Федеральный закон от 13.03.2006 № 38-ФЗ (ред. от 30.10.2018).)

<sup>4</sup> Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации: Федеральный закон от 28.12.2009 № 381-ФЗ.

соблюдением Правил продажи товаров дистанционным способом»<sup>1</sup>, Письма Роспотребнадзора «О пресечении правонарушений при дистанционном способе продажи товара»<sup>2</sup>.

Ранее возникали проблемы с квалификацией двух способов продажи, названных в ГК РФ. Поэтому сегодня необходимо разработать критерии их разграничения, прежде всего, это имеет значение для правоприменителя.

– Способ заключения договора: при продаже товаров по образцам – ознакомление осуществляется непосредственно с образцом, выставленным в месте продажи; заключение договора может быть одномоментно с ознакомлением. При дистанционной торговле исключается непосредственный осмотр потребителем товара или его образца. В первом случае стороны, как правило, подписывают единый документ, а в последнем заключение договора происходит с помощью обмена письмами, телеграммами и т.д.

– Способ получения информации: если потребитель ознакомливается с образцом товара, то получение информации происходит в этот момент и доносится при помощи продавца и описания; при дистанционной продаже информация доносится до потребителей посредством описания товара, размещенного на материальном носителе или в сети «Интернет», его рекламы и предложения о продаже.

– Способ исполнения договора: при продаже дистанционным способом, как правило, у предпринимателя нет помещений, где он размещает товары к продаже, квалифицированных продавцов, нет торгового оборудования, а также наличия готового к передаче товара; в случае продажи по образцам – лицо, осуществляющее продажу, проверяет качество товара, его комплектность, наличие документов к нему и правильность цены непосредственно в присутствии покупателя.

---

<sup>1</sup> О контроле за соблюдением Правил продажи товаров дистанционным способом: Письмо Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека от 12.10.2007 № 0100/10281-07-32 // Журнал Документы и комментарии, 2007. №22;

<sup>2</sup> О пресечении правонарушений при дистанционном способе продажи товара: Письмо Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека от 8.04.2005 № 0100/2569-05-32 // Журнал Документы и комментарии, 2005. №2.

Из приведенных формулировок представляется возможным совершить выделение признаков договора розничной купли – продажи, заключенного дистанционным способом, такие как:

1) Заключение договора происходит вне стационарных мест торговли, такового у продавца просто нет; в литературе данный признак иногда определяют как наличие расстояния между продавцом и покупателем;

2) Отсутствие возможности у потребителя непосредственного ознакомления с товаром или его образцом до заключения товара и в момент его заключения;

3) Потребитель осуществляет выбор на основании визуальных образов и текстового описания с помощью различных каналов связи;

4) Предмет договора – товар, который разрешено отпускать по дистанционному договору; а также услуги, оказываемые продавцом в связи с продажей товаров дистанционным способом. Важно отметить, что не всякие услуги могут быть предметом данного правоотношения, а только те, которые оказываются во исполнение заключенного договора;

5) Особый субъектный состав, который не подпадает под круг тех лиц, кто участвует в потребительских отношениях, предусмотренных Законом РФ «О защите прав потребителей» и Правил продажи товаров дистанционным способом. Как правило, это потребитель, изготовитель и лицо, реализующее товар (посредник).

Точки зрения ученых относительно места договора розничной купли – продажи при торговле дистанционным способом различны. Ряд исследователей настаивает на том, что данный договор – отдельный вид договора. Я. Парций настаивает на отнесении дистанционной торговли к форме договора розничной купли – продажи<sup>1</sup>, суды также придерживаются этой позиции<sup>2</sup>. Договор розничной купли-продажи - основной вид договора по отчуждению имущества при дистанционной торговле.

<sup>1</sup> Парций Я. Е. Комментарий к Закону РФ «О защите прав потребителей» // М.: Норма, 2007. С. 367

<sup>2</sup> Постановление Федерального арбитражного суда Уральского округа от 17.05.2010 № Ф09- 3608/10-С1 по делу № А47-11060/2009

Данная позиция представляется более справедливой, ведь признаки договора розничной купли – продажи можно отнести и к признакам дистанционного договора, среди них можно говорить о следующих:

1) Консенсуальность – считается заключенным в момент согласования всех существенных условий;

2) Возмездность, которая предполагает получение платы стороной за исполнение своих обязанностей;

3) Взаимность, что означает наделение сторон правами и обязанностями по отношению друг к другу;

4) Двусторонний (синаллагматический) характер. По договору розничной купли – продажи у продавца и покупателя имеются встречные права и обязанности. Обязанности характеризуются тем, что они не являются случайными и обуславливают исполнение договора;

5) Для публичных договоров характерна разработка стандартных форм, посредством которых заключается договор. Таким образом, исследуемый договор может быть договором присоединения в том случае, когда покупатель присоединяется к условиям формуляров или иных стандартных форм, предложенных продавцом;

6) Особый субъектный состав. Он интересен тем, что в отношениях участвует субъект, не обозначенный в законе в качестве самостоятельного. На стороне продавца выступает индивидуальный предприниматель либо юридическое лицо, отпускающие продукцию по дистанционным договорам; на стороне покупателя – любое лицо, с общими правилами, характерными для договора розничной купли – продажи. Так, юридическое лицо может выступать в качестве покупателя, если приобретает товар в розничной сети не в целях коммерческого использования; в таком случае положения Закона РФ «О защите прав потребителей» действует только subsidiarily в части неурегулированной ГК РФ;

7) Цель приобретения товара – личное потребление. Брагинский М. И. пишет: «Вместе с тем предметом розничной купли-продажи могут быть и такие

товары, которые дают возможность использовать их в производственных целях, поскольку закон ограничивает цели использования товара, прямо устанавливая возможность иного их использования, но обязательно не связанного с предпринимательской деятельностью»<sup>1</sup>;

8) Публичность - на отношения сторон распространяется ст. 426 ГК РФ; в случаях, когда продавцы вводят скидочные системы, не умаляется принцип публичности, поскольку предоставляются такие скидки на одинаковых условиях;

9) Существенные условия – предмет, цена. Предметом выступают движимые вещи, реализуемые в розничной сети. Цена должна быть одинаковой для всех покупателей;

10) Может заключаться с использованием публичной оферты.

Когда в публичной оферте не отображена полная и исчерпывающая информация о продавце и товаре, которую продавец обязан до заключения договора донести до сведения покупателя, возникает основание для привлечения продавца к административной ответственности на основании ст. 14.15 Кодекса об административных правонарушениях Российской Федерации<sup>2</sup> в качестве предупреждения или наложения административного штрафа на граждан в размере от трехсот до одной тысячи пятисот рублей; на должностных лиц - от одной тысячи до трех тысяч рублей; на юридических лиц - от десяти тысяч до тридцати тысяч рублей.

Но, к примеру, владелец интернет – магазина не может быть оштрафован за непредставление указанной выше информации, если он не является фактическим продавцом товара, и покупатель был поставлен в известность об этом до приобретения товара. Технически такое уведомление чаще всего размещается в тексте оферты, с которой покупатель знакомится при

---

<sup>1</sup> Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право: Общие положения. // М., 1997. С. 224

<sup>2</sup> Кодекс РФ об административных правонарушениях: Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ (ред. от 01.04.2019).

регистрации на сайте интернет-магазина, что подтверждается судебной практикой<sup>1</sup>.

Таким образом, развитие технологий является предпосылкой развития правовой системы, регулирования отдельных её институтов. Недавно появившаяся дистанционная торговля набирает обороты, в то время правовое регулирование не успевает совершенствоваться, вследствие чего возникают проблемы в регулировании нового института. России предстоит свой путь налаживания системы регулирования такого института как дистанционная продажа.

Дистанционные продажи известны истории торговли, а популярность данного способа заключения договора обусловлена потребительским спросом. Покупатель стремится к уникальности, приобретая недоступные в своей местности товары, а также к удобству, получая их на дом.

При изучении правовой природы договора дистанционной розничной купли – продажи выявлено две точки зрения на природу данного договора:

- 1) самостоятельный договор;
- 2) форма договора розничной купли – продажи.

Доводы о самостоятельной природе договора не являются убедительными, так как положения о договоре розничной купли – продажи в большей части применимы к исследуемому договору. Дистанционность достигается с помощью различных способов, часть из которых перечислена в Правилах продажи товаров дистанционным способом: буклеты, каталоги, сеть «Интернет» и др. Открытый список способов подстраивается под нужды общества, которое каждый день развивается; а также позволяет потребителю чувствовать себя более защищенным.

Таким образом, в параграфе сформулировано понятие договора розничной купли – продажи, заключенного дистанционным способом и обозначены его признаки, а также перечислены существенные условия

---

<sup>1</sup> Постановление Десятого арбитражного апелляционного суда от 23.09.2014 по делу № А41-6880/14

договора, определяемые спецификой его заключения и нормативного регулирования.

## 1.2. Особенности договора купли-продажи в сфере дистанционной торговли

К настоящему времени торговая деятельность в России претерпела значительные изменения. В связи со стремительным развитием средств связи, в том числе сети «Интернет», в настоящее время появилось множество способов распространения и продажи товаров удалённым способом, на расстоянии. К таким способам торговли относят телемагазины, торговлю через каталоги, вендинг. Дистанционный способ реализации товаров предполагает оказание услуг по доставке товаров путем их пересылки покупателям почтовыми отправлениями (почтовая торговля) или иными способами, которые отличаются простотой, быстротой покупки и получения товара, независимо от географического положения обеих сторон. Информационная революция позволила создать новый тип отношений, который получил название «дистанционная торговля». Такой вид торговли является инновационным и достаточно популярным в связи с тем, что не просто исключает контакт продавца и покупателя, но и исключает личностный фактор, обезличивает продавца, а также занимает незначительное время<sup>1</sup>.

Дистанционная торговля характеризуется низкой прозрачностью операций, но при этом является отличной альтернативой традиционным точкам розничной купли-продажи. Кроме того, среди положительных сторон дистанционной торговли можно выделить тот факт, что отпадает необходимость поддерживать дорогостоящую торговую инфраструктуру, содержать персонал торгового зала, платить высокую арендную плату.

---

<sup>1</sup> Котляров И. Д. Эволюция форм торговли: традиционная, дистанционная, электронная // Известия ВолгГТУ. 2015. № 16.



ГОСТ Р 51303-2013 «Торговля. Термины и определения» кроме понятия «дистанционная торговля» содержит также понятия «посылочная торговля» (как вид дистанционной торговли с помощью выбора товаров в каталогах, и иных источниках, и доставкой товаров с помощью посылок и бандеролей), «электронная торговля» (как форма торговли с использованием информационных систем, сети «Интернет», электронных процедур), «интернет-торговля» (как форма электронной торговли, при которой и ознакомление с товарами, и сообщение о намерении происходят посредством сети «Интернет»).

По мнению ЕВ. Авдейчиковой, дистанционная торговля представляет собой «сферу торговой деятельности, при которой продавец непосредственно не вступает в контакт с покупателем при заключении договора купли-продажи и выборе товара, а процесс продажи осуществляется посредством дистанционных способов реализации: интернет-магазина; почтовых каталогов; телемагазина, торговых автоматов и прочее»<sup>1</sup>. И это вполне очевидный факт, с ним нельзя поспорить.

А.В. Величковский определяет дистанционную торговлю как любую реализацию товара, которая исключает возможность непосредственного ознакомления с продукцией и прямое общение с продавцом. О.В. Орешкина определяет отношения в изучаемой сфере<sup>2</sup> «дистанционным способом продаж товаров»<sup>3</sup>.

Российское понятие дистанционного способа продажи не совпадает ни с европейским, ни с американским. Так, в Европе, дистанционный способ продажи реализуется через любой договор на поставку товаров или услуг, заключаемый между поставщиком и потребителем в рамках схемы дистанционной продажи товаров или оказания услуг, организованной поставщиком, который в связи с заключением такого договора использует

---

<sup>1</sup> Авдейчикова Е. В. Анализ понятия «удаленная торговля» и ее особенности // Сибирский торговоэкономический журнал. 2013. № 1 (17). С. 105.

<sup>2</sup> Орешкина О. В. Особенности дистанционного способа продаж товаров // Реклама и право. М. :Юрист. 2008. № (10). С. 20.

<sup>3</sup> Орешкина О. В. Особенности дистанционного способа продаж товаров // Реклама и право. М. :Юрист. 2008. № (10). С. 20.

исключительно одно или несколько средств дистанционной коммуникации до момента заключения такого договора<sup>1</sup>.

Анализ научной литературы, и нормативных актов позволяет выделить ряд признаков, которые характеризуют специфику дистанционного розничного договора купли-продажи. Одной из особенностей является специфика заключения договора и особенность получения покупателем информации о товаре, в частности, отсутствие прямого, непосредственного контакта потребителя с товаром. Так, при заключении договора розничной купли-продажи в дистанционной сфере требования к оферте содержатся как в общих положениях гражданского законодательства, так и в специальных требованиях, установленных законодательством о защите прав потребителей, Законодательство устанавливает также специальные требования и к акцепту. Договор подчиняется как общим положениям Гражданского кодекса Российской Федерации, так и положениям Правил продажи товаров дистанционным способом. Кроме того такие отношения носят сложный системный характер, поскольку они включают и отношения по купле-продаже, и отношения по доставке товара. Закон также закрепляет диспозитивную норму о моменте исполнения договора как еще одну его особенность<sup>2</sup>.

Существенное условие о предмете договора дистанционной купли-продажи является специфичным, поскольку не любая вещь может стать предметом такого договора, например, законом не допускается продажа по договору дистанционной купли-продажи алкогольной продукции, а также товаров, свободная реализация которых запрещена или ограничена законом. Например, в сфере дистанционной торговли запрещено продавать лекарственные средства, драгоценные металлы, камни и изделия из них, табачную продукцию, результаты научной деятельности и некоторые другие

---

<sup>1</sup> Архипов В. В. Проблемы правового регулирования оборота товаров в сети Интернет : от дистанционной торговли до виртуальной собственности / В. В. Архипов, Е. В. Килинкарлова, Н. В. Мелашенко // Закон. 2014. № 6. С. 122.

<sup>2</sup> Постатейный комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй : в 3 т. / Н. А. Баринин, К. П. Беляев, Е. В. Вавилин и др.; под ред. П. В. Крашенинникова. М., 2011. Т. 1. 533 с. 39 Мошкович М. Торговля на расстоянии // Юрист : электрон. журн. 2007. № 39.

виды продукции. Никакие имущественные права также не могут стать предметом договора купли-продажи в сфере дистанционной торговли. Следовательно, по сравнению с предметом розничной купли-продажи предмет договора дистанционной купли-продажи носит ограниченный характер.

Специфичной является также оплата по договору, которая совершается и наличными деньгами при доставке товара курьером или так называемыми «электронными деньгами»<sup>1</sup>. В качестве особенности стоит выделить также возможность привлечения третьих лиц в качестве посредников для обеспечения безопасности сделки. В результате следует обозначить отрицательные стороны действующего законодательства в сфере дистанционной торговли: нет единства формулировок; существует огромное число норм, разбросанных по разным нормативным актам; положение субъектов таких отношений не могут считаться равноправными.

---

<sup>1</sup> Чурсина И. Ю. Торгуем на расстоянии // Индивидуальный предприниматель: бухгалтерский учет и налогообложение. 2008. № 3. с. 43.

## Глава 2 Элементы договора дистанционной купли-продажи

### 2.1 Форма и содержание договора купли-продажи, заключенного дистанционным способом

Ст. 493 ГК РФ посвящена форме договора розничной купли – продажи. В соответствии со статьей договор считается заключенным в надлежащей форме с момента оплаты товара, что подтверждается выдачей документа, подтверждающего оплату, если иное не предусмотрено законом или договором розничной купли – продажи, в том числе условиями формуляров или иных стандартных форм, к которым присоединяется покупатель. В случае отсутствия у покупателя указанных документов покупатель вправе ссылаться на свидетельские показания в подтверждение договора и его условий. Из положений указанной статьи можно сделать вывод о том, что указанный договор может заключаться как в устной (например, на момент совершения), так и в письменной форме.

В абз. 3 п. 43 Постановления Пленума ВС РФ «О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей»<sup>1</sup> делается акцент на дистанционные способы продажи: внесение оплаты в данном случае возможно с помощью электронных или безналичных расчетов, в том числе с использованием банковских карт и (или) иных установленных законом средств платежа.

Обратимся к дистанционной продаже. В общем виде договор дистанционной купли-продажи заключается в письменной форме путем обмена письмами, телеграммами, электронными сообщениями и иными средствами, не противоречащими п. 2 ст. 434 ГК РФ.

Основания недействительности сделок применяются в общем порядке, как и к остальным договорам. Разумно согласиться с мнением С. Левашова,

---

<sup>1</sup> О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей: Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 28.06.2012 г. № 17

который считает, что во взаимосвязи с ГК РФ, который разрешает по соглашению сторон при заключении договора использовать электронно-цифровую подпись или иной аналог собственноручной подписи, можно утверждать, что электронная форма договора, заключенного посредством сети «Интернет», законом приравнена к письменной форме договора<sup>1</sup>.

Содержание договора – это совокупность его условий. Все условия имеют различное значение, по-разному влияют на заключенность договора. Поэтому представляется разумным деление условий по критерию влияния на заключенность договора, на группы: существенные, обычные и случайные условия<sup>2</sup>. Существенными условиями являются те условия, достижение соглашения по которым необходимо для возникновения договора. Отнесение условий к первой группе зависит от указаний закона, вида договора, соглашения сторон.

Таким образом, существенными условиями в общем виде являются:

- 1) Условия о предмете договора;
- 2) Условия, названные в законе или иных нормативных актах как существенные;
- 3) Условия, необходимые для договоров данного вида;
- 4) Условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение (п.1 ст. 432 ГК РФ).

Существенными условиями договора розничной купли – продажи являются условия о предмете и цене. Условие о предмете считается согласованным, если определены наименование и количество товара.

Поскольку данный договор квалифицируется как договор присоединения, условие о цене является существенным условием договора. П. 1 ст. 500 ГК РФ предусматривает обязанность покупателя оплатить товар по цене, объявленной продавцом. Цена товара по общему правилу устанавливается одинаковой для всех покупателей (ст. 426 ГК РФ), поэтому покупатель не может

---

<sup>1</sup> Левашов С. Электронные деньги // Журнал Юрист, 2005. №48

<sup>2</sup> Шершеневич, Г.Ф. Курс гражданского права // М., 2001

непосредственно участвовать в её определении. Условия о предмете и цене также являются существенными при продаже дистанционным способом<sup>1</sup>. Однако условие о цене некоторые исследователи относят ко второй группе условий<sup>2</sup>, что противоречит публичности данного договора, поэтому справедливо называть условие о цене существенным. К тому же, исходя из того, что при заключении договора исключен контакт продавца и покупателя при изменении цены товара с момента получения акцепта покупатель может считать договор незаключенным, не принимать товар и соответственно не нести неблагоприятные последствия.

Срок договора не является существенным условием, исключением из этого общего правила составляет продажа в кредит с рассрочкой платежа.

Оферта в договоре розничной купли – продажи может быть публичной. Для признания оферты публичной по дистанционному договору требуется содержание всех существенных условий договора, на это указывает п. 12 Правил продажи товаров дистанционным способом.

Информация, которую в связи с его преддоговорной обязанностью должен предоставить продавец – посредник до заключения договора трансформируется в существенные условия договора. Следовательно, правила ст. 494 ГК РФ при дистанционной продаже не действуют.

Иные условия: качество, ассортимент и др. определяются по общим правилам купли – продажи с учетом особенностей, установленных законом для такого вида договора, и образуют вторую группу условий, которые именуется обычными. Их включение или не включение в положения договора значения не имеют, в том числе для признания договора заключенным или незаключенным. Так, к этой группе условий можно также отнести условие о сроке договора<sup>3</sup>.

Последнюю группу условий составляют случайные условия, такие условия не должны противоречить действующему законодательству. Они не

---

<sup>1</sup> Белова О. А. Правовая природа договора дистанционной розничной купли-продажи: диссертация // Волгоград, 2010. С 22

<sup>2</sup> Блинов А. Продажа товаров дистанционным способом // Журнал Новая бухгалтерия, 2008. №1.

<sup>3</sup> Витрянский В. В. Гражданское право. // М.: Издательство БЕК, 2008 г.

обязательны для договоров данного вида, но на их включении настаивает хотя бы одна из сторон. Если обе стороны настаивают на включении таких условий в договор, то они становятся существенными. Как правило, этой группы условий нет при дистанционном способе заключения договора купли – продажи, потому как покупатель заполняет уже готовую шаблонную форму заказа, где не предусмотрена возможность включения своих условий.

Таким образом, в договоре участвуют две стороны: продавец и покупатель, а также спорный субъект – посредник. В общем виде он представляет собой лицо, которое от имени другого лица осуществляет передачу потенциально ценной информации, способствует заключению (исполнению) договора, а также оказывает другие сопутствующие услуги. Этот субъект не назван в законе, но именно он является фактическим продавцом, поэтому логично его относить к стороне продавца.

В главе сформулированы требования к передаваемому товару:

- 1) Товар или товар и услуга, сопутствующая товару;
- 2) Товар – продукция, свободно находящаяся в обороте;
- 3) Товар разрешен к дистанционной продаже;
- 4) Цель приобретения товара – личное потребление, не связанное с ведением предпринимательской деятельности. Здесь важно обратить внимание на количество товара, которое должно быть разумным.

В результате анализа представленного правоотношения на уровне его элементов, можно сделать вывод о том, что права и обязанности посредника не регламентируются законом, но так как он выступает фактическим продавцом, обязанность предоставления информации возникает у него, так как он является лицом, передающим акцепт оферты продавцу – изготовителю, который уже содержит условия договора.

Форма договора розничной купли – продажи может быть как письменная, так и устная. Форма договора розничной купли – продажи, заключенного дистанционным способом – всегда письменная. Электронная форма договора,

заключенного посредством сети «Интернет», законом приравнена к письменной форме договора.

Существенные условия – предмет и цена договора. Однако условие о цене некоторые исследователи относят ко второй группе условий, что, вероятно, противоречит публичности данного договора, поэтому справедливо называть условие о цене существенным. К тому же, исходя из того, что при заключении договора исключен контакт продавца и покупателя при изменении цены товара с момента получения акцепта покупатель может считать договор незаключенным, не принимать товар и соответственно не нести неблагоприятные последствия. Информация, которую в связи с его преддоговорной обязанностью должен предоставить продавец – посредник до заключения договора трансформируется в существенные условия договора.

## 2.2 Права и обязанности сторон договора купли-продажи в сфере дистанционной торговли

Специфика договора розничной купли-продажи в сфере дистанционной торговли проявляется и в том, что законом закреплены права и обязанности продавца и покупателя. Нормы, которые касаются основных прав и обязанностей при осуществлении купли-продажи в розницу дистанционным способом закреплены в Правилах продажи товаров дистанционным способом, установленных постановлением Правительства Российской Федерации от 27.09.2007 № 612<sup>1</sup>.

Кроме обязанности по передаче товара у продавца возникает множество других обязанностей. Так, при продаже товаров по договору розничной купли-продажи дистанционным способом продавец обязан предложить покупателю услуги по доставке товаров с помощью их пересылки почтовыми

---

<sup>1</sup> Об утверждении Правил продажи товаров дистанционным способом: Постановление Правительства РФ от 27.09.2007 № 612 (ред. от 04.10.2012.).



отправлениями или перевозки с указанием используемого способа доставки и вида транспорта (п. 3 Правил).

Исходя из такой обязанности, среди учёных существует две позиции рассмотрения такого рода правоотношений между покупателем и продавцом:

1. Деятельность продавца по доставке есть экспедиторская деятельность.
2. Деятельность продавца по доставке не может рассматриваться в качестве экспедиторской деятельности<sup>1</sup>.

В настоящем исследовании ключевым является мнение, по которому деятельность продавца по договору розничной купли-продажи не может рассматриваться как экспедиторская, а является лишь неотъемлемой частью договора купли-продажи по нескольким основаниям.

Прежде всего, продавец не получает за доставку товара никакого вознаграждения, его прибыль связана только с фактом продажи товара, а не с его доставкой, и дополнительный договор стороны не заключают. Сам факт доставки по закону является одним из согласованных сторонами условий договора розничной купли-продажи в сфере дистанционной торговли и обязанностью продавца по передаче товара и не свидетельствует о заключении сторонами договора об оказании экспедиционных услуг.

Точку зрения о том, что доставка является отдельной деятельностью продавца нельзя признать верной, поскольку в таком случае продавец был бы лишь посредником между покупателем и транспортной компанией. А обязанность продавца по передаче товара<sup>2</sup> считалась бы исполненной с момента его сдачи первому перевозчику для его доставки согласно статье 316 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Другой обязанностью продавца является предоставление информации об основных потребительских свойствах товара и адресе продавца, о месте

---

<sup>1</sup> Белов В. А. Доставка товара по договору розничной купли-продажи : условие договора или экспедирование // Нотариус. 2017. № 6. С. 4.

<sup>2</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая): Федеральный закон от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018).

изготовления товара, наименовании продавца, о цене, о доставке, сроке годности и гарантийном сроке, о порядке оплаты, а также о сроке, в течение которого действует предложение о заключении договора (п. 8 Правил). Аналогичные правила содержатся в статье 26.1 Закона РФ «О защите прав потребителей». Такая информация может содержаться в каталогах, буклетах, проспектах, фотографиях или других информационных материалах, содержащих полную, достоверную и доступную информацию, характеризующую предлагаемый товар. Под необходимой информацией, которую продавец обязан сообщить покупателю следует понимать такую информацию, которая в соответствии с законом является обязательной.

Информация о товаре, в том числе условия его эксплуатации и правила хранения, доводятся до покупателя с помощью их размещения на товаре, а также и на электронных носителях, прикладываемых к товару. Они могут быть размещены и на самом товаре, на таре, упаковке, ярлыке, этикетке, в технической документации или иным способом, установленным законодательством Российской Федерации (п. 11 Правил).

Согласно пунктам 12, 13 Правил продажи дистанционным способом, продавец обязан также заключить договор с любым лицом, выразившим намерение приобрести товар, предложенный в его описании и проинформировать покупателей о сроке, в течение которого действует предложение о продаже товара дистанционным способом. При этом обязательства продавца возникают с момента получения от покупателя сообщения о намерении заключить договор.

Также Правилами запрещено продавцам предлагать покупателям товары, не указанные в первоначальном предложении товаров к продаже. Не допускается и передача таких товаров, которые не соответствуют предварительной договоренности, если такая передача сопровождается требованием об оплате товаров.

Продавец обязан передать товар покупателю в порядке, сроки и в место, которые указаны покупателем или в разумный срок (пл. 22, 23 Правил). Если

место доставки товара покупателем не указано, то в то место, где покупатель проживает. При условии, если продавец будет использовать услуги третьих лиц, он обязательно должен уведомить об этом покупателя. За нарушение сроков передачи товара покупателю он несёт ответственность в соответствии с гражданским законодательством Российской Федерации. Следует принять во внимание, что покупатель, приобретая товар у продавца удалённо, прежде всего, рассчитывает на своевременное получение приобретаемого им товара. Вне зависимости от того, кто будет осуществлять доставку товара, сторонами в договоре будут являться продавец и покупатель. Однако в отношениях по передаче товара присутствует и третьи лица в лице почты, курьеров<sup>1</sup>. Это создаёт проблему по вопросу предъявления претензий именно в адрес продавца товара, а не в адрес третьих лиц. Важно отметить, что при обращении к услугам третьих лиц в части доставки, продавец должен сообщить об этом намерении покупателю.

Таким образом, условие о доставке товара продавцом покупателю можно обозначить одним из существенных условий договора розничной купли-продажи в сфере дистанционной торговли. В отсутствие данного условия договор розничной купли-продажи в сфере дистанционной торговли считается незаключенным<sup>2</sup>.

Важно уточнить, что при заключении договора дистанционным способом продавец, получает от покупателя информацию о его имени, фамилии, отчестве, дате рождения, адресе, а также иную информацию, которая в соответствии с Федеральным законом «О персональных данных» относится к таким данным. Обработка персональных данных осуществляется только с согласия в письменной форме субъекта персональных данных. В связи с этим у продавца возникает обязанность по обеспечению конфиденциальности персональных данных о покупателе в соответствии с законодательством Российской Федерации в области персональных данных (п. 16 Правил).

---

<sup>1</sup> Васин В. Н. Договор купли-продажи: логико-правовой анализ аномалий // Российский судья. 2005. № 4. с. 28.

<sup>2</sup> Козлов И. В. Особенности гарантийных обязательств по договору купли-продажи в условиях рыночной экономики // Право и образование. 2007. № 6. С. 156.

Так, согласно статье 19 Федерального закона «О персональных данных» у продавца возникает обязанность по принятию необходимых правовых, организационных и технических мер с целью защиты персональных данных от неправомерного или случайного доступа к ним<sup>1</sup>.

Следует обозначить, что законодательством практически не закреплены права продавца. В частности, продавец имеет право на своевременную и полную оплату проданного покупателю товара, на добросовестность со стороны покупателя. Например, если покупатель вносит предложение о пересылке товаров отправлением по почте «До востребования», то покупатель имеет право или дать согласие, или нет. Особые права в отношении продавца законодательно не закреплены.

Среди обязанностей продавца необходимо выделить также его обязанность по замене товара ненадлежащего качества, по обмену товара, а также обязанность принять возвращенный покупателем товар.

Обязанностей покупателя закон выделяет значительно меньше, чем обязанностей продавца. Очевидно, что среди обязанностей покупателя выделяют обязанность принять и оплатить товар. Так, согласно статье 484 Гражданского кодекса Российской Федерации покупатель обязан принять товар, за исключением случаев, когда он вправе потребовать замены товара или отказаться от исполнения договора купли-продажи<sup>2</sup>.

Что касается цены, то покупатель обязан оплатить товар (до или после передачи ему продавцом товара) по цене, которая была предусмотрена договором купли-продажи и была объявлена продавцом в момент заключения этого договора (ст. 500 ГК РФ). Если же договор, заключенный дистанционно, предусматривает предварительную оплату товара (ст. 487 ГК РФ), то неоплата покупателем товара в установленный договором срок признается отказом покупателя от исполнения договора, если иное не предусмотрено соглашением сторон.

---

<sup>1</sup> О персональных данных: Федеральный закон от 27.07.2006 N 152-ФЗ (с изм. от 30.06.2018 года).

<sup>2</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая): Федеральный Закон от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 29.07.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 30.12.2018).

Среди основополагающих прав покупателя можно выделить, права, закрепленные в Законе РФ «О защите прав потребителей», в частности, право потребителя на безопасность товара. Он имеет право, чтобы товар при обычных условиях его использования, хранения, транспортировки и утилизации был безопасен для жизни, здоровья потребителя, окружающей среды, а также не причинял вред имуществу потребителя. Эти требования являются обязательными для продавца, а за их невыполнение наступают последствия в виде возмещения морального вреда и убытков (ст. 7). Также покупатель имеет право на предоставление необходимой и достоверной информации о продавце, режиме его работы и реализуемых им товарах, а также предоставления ее в надлежащей форме (ст. 8).

Пункт 7 Правил продажи дистанционным способом содержит норму, о том, что покупатель вправе отказаться от оплаты таких работ (услуг), которые были выполнены (оказаны) без его согласия, а в том случае, если они были оплачены, то покупатель вправе потребовать от продавца возврата уплаченной суммы. Такое согласие должно быть оформлено продавцом (исполнителем) в письменной форме, если иное не предусмотрено федеральным законом. Например, при заказе той или иной бытовой техники, например, кухонной вытяжки в магазине в сети «Интернет», продавец обязан предупредить покупателя о том, что её подключение требует помощи профессионалов. Если покупатель отказался от таких услуг при заказе, но при доставке такие услуги были оказаны, то покупатель имеет право, если такое условие заранее не обговаривалось с продавцом, не оплачивать эти услуги (работы). А продавец не вправе требовать оплаты оказанных по ошибке и без согласия покупателя услуг.

Кроме того, покупатель может отказаться как от товара с недостатками, так и надлежащего качества. Эта гарантия является особым способом защиты потребителей. Он имеет право произвести отказ от товара в любое время, но до его передачи, а после передачи — в течение 7 дней. В том случае, если информация о порядке и сроках возврата товара надлежащего качества не была

предоставлена в письменной форме в момент доставки товара, покупатель вправе отказаться от товара в течение 3 месяцев с момента передачи товара. Потребитель вправе отказаться от товара в случае, если сохранены его товарный вид, потребительские свойства, а также документ, подтверждающий факт и условия покупки указанного товара<sup>1</sup>. Исключения по возврату установлены только в отношении товара надлежащего качества, который имеет индивидуально-определенные свойства, то есть если указанный товар может быть использован исключительно приобретающим его потребителем.

Таким образом, анализ прав и обязанностей продавца и покупателя позволил сделать выводы о том, что дистанционная торговля обладает рядом специфических особенностей. Так, предоставление достоверной и точной информации покупателю о товаре является обязанностью продавца и одним из существенных условий договора розничной купли-продажи. Предоставление информации о товаре происходит дважды: в момент заключения сделки, а также в момент передачи товара. Кроме того, закон достаточно обширно и подробно регламентирует обязанности продавца, но почти не содержит обязанностей покупателя. В случае если одна из сторон отказывается исполнить свои обязательства или исполняет их ненадлежащим образом, наступают определенные последствия, речь о которых пойдет в следующих главах.

---

<sup>1</sup> Алексеев С. С. Гражданское право : учеб] С. С. Алексеев, Б. М. Гонгалов, Д. В. Мурзин. М., 2012.

### Глава 3 Заключение, изменение и расторжение договора купли-продажи, заключенного дистанционным способом

#### 3.1 Заключение договора купли-продажи, заключенного дистанционным способом

В рамках данного исследования представляется важным рассмотреть вопрос о моменте заключения дистанционного договора купли-продажи. Данный вопрос является дискуссионным в отечественной юридической науке. Общие положения о порядке заключения договора содержатся в 28 главе Гражданского кодекса Российской Федерации. Правила этой главы не являются исчерпывающими и применяются в совокупности со специальными нормами, которые предусматривают особенности заключения отдельных видов договоров. В соответствии с частью 1 статьи 432 Гражданского кодекса Российской Федерации договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Такое правило распространяется и на договоры, изучаемые в рамках настоящего исследования.

Также по общему правилу договор заключается посредством направления оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и её акцепта (принятия предложения) другой стороной (ч. 2 ст. 432 ГК РФ). В соответствии со статьей 435 Гражданского кодекса Российской Федерации офертой признается предложение заключить договор<sup>1</sup>. Направляя оферту, сторона фактически выражает свою волю и сообщает другой стороне о намерении заключить договор. Предложение, которое содержит в себе все существенные условия и из которого усматривается воля лица заключить договор на указанных в предложении условиях, признается публичной офертой (ст. 437 ГК РФ).

---

<sup>1</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая): Федеральный закон от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018).

Важно отметить, что именно к отношениям розничной купли-продажи и относится специальное правило о публичной оферте товара (ст. 494 ГК РФ), что позволяет судить об особом порядке его заключения. Предложение товара в его описании, обращённое к неопределённому кругу лиц, признается публичной офертой, если оно достаточно определено и содержит все существенные условия договора.

При этом пункт 20 Правил продажи товаров дистанционным способом дает альтернативу: исследуемый договор считается заключенным с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека либо иного документа, подтверждающего оплату товара, или с момента получения продавцом сообщения о намерении покупателя приобрести товар. Из этой нормы сразу усматривается два варианта, по которому будет определяться момент заключения договора: или факт получения документа об оплате, или факт получения продавцом сообщения о намерении.

Отсюда возникает дискуссия, которая до сих пор сохраняется среди ученых: реальным и консенсуальным является договор, заключенный дистанционным способом.

Так, Е.А. Суханов указывает на то, что договор розничной купли-продажи в сфере дистанционной торговли является договором реальным и должен считаться заключенным с момента передачи товара<sup>1</sup>. С этим мнением нельзя согласиться, поскольку оно противоречит норме Правил продажи дистанционным способом и ГК РФ, где прямо указано, что момента заключения два и это, отнюдь, не факт передачи.

Другие авторы считают моментом заключения дистанционного договора выдачу кассового, товарного чека и обозначают его моментом получения продавцом сообщения о намерении покупателя приобрести товар, то есть сводят его к консенсуальной природе<sup>2</sup>.

---

<sup>1</sup> Суханов Е. А. Гражданское право. М., 2010. С. 300.

<sup>2</sup> Блинов А. Продажа товаров дистанционным способом // Новая бухгалтерия. 2008. № 1. С. 99.



О.А. Белова отмечает, что намерение покупателя приобрести тот или иной товар и акцепт, так или иначе, становится первичным по отношению к моменту его оплаты и получением документа о такой оплате. Это связано с тем, что любой покупатель, использующий удалённые способы розничной купли-продажи, сначала получит предварительную информацию о предмете договора, и только после этого оплатит и получит данный товар. И это действительно так. Она отмечает, что при дистанционных способах продажи товаров, когда используются средства удаленной связи, а оплата товара осуществляется потребителем посредством электронных или безналичных расчетов, и (или) иных установленных законом средств платежа, правоотношения покупателя и продавца регулируются договором розничной купли-продажи со всеми вытекающими для данной специфической отрасли правами и обязанностями. И это очевидно, но не дает обоснование позиции автора<sup>1</sup>.

Следует уточнить, что закон говорит, что момент заключения договора в дистанционной сфере связан не с оплатой товара (передачей вещи в виде денежных средств), а именно с выдачей платежного документа (первый вариант) или с получением продавца сообщения о намерении покупателя (второй вариант). При этом очевидно, что момент оплаты и выдачи чека могут не совпадать, потому что продавец и покупатель удалены друг от друга, а также и потому что безналичный и наличный платежи в таком случае создают временные различия в получении документа об оплате. Так, доставка товара может осуществляться с привлечением курьерской службы. Курьер при вручении товара одновременно передает покупателю документ об оплате и получает от покупателя денежные средства. Здесь моментом заключения является намерение покупателя и фактически согласование существенных условий. Встречные обязательства возникают из договора, как результат исполнения обязательств происходит передача товара и платежного документа,

---

<sup>1</sup> Белова О. А. Правовая характеристика существенных условий договора дистанционной купли-продажи, определяющих его место в системе договоров купли-продажи Вопросы частного правового регулирования. 2015. № 1 (26). С. 112.

денег, То есть возникновение обязательств предшествует совершению последующих действий и эта модель договора является консенсуальной.

При этом, так или иначе, согласно норме статьи 18 Правил продажи дистанционным способом обязанность по передаче товара и другие обязательства возникают у продавца с момента получения сообщения покупателя о намерении заключить договор, то есть с момента заключения договора. При этом такое намерение, согласно пункту 14 Правил обязательно должно содержать: сведения о покупателе, наименование товара, его количество, цена, обязательства покупателя, то есть существенные условия, с которыми соглашается покупатель. Отсюда логично следует, что намерение (заключение договора) всегда первично по отношению к моменту передачи товара и другим обязанностям продавца. Без сведений, указанных в сообщении продавца, то есть до момента заключения договора, передать товар продавец просто не имеет возможности.

Стоит рассмотреть и вариант, по которому моментом заключения договора в дистанционной сфере будет являться получение документа об оплате. Так, при оплате товара безналичным способом, получение документа об оплате первично по отношению к сообщению о намерении. Можно представить, это так: покупатель открыл сайт, например AliExpress, увидел товар, сведения о нем, произвел платеж безналичным путем с использованием банковской карты, получил выписку со своего счета о списании средств, сообщил продавцу о том, что оплата произведена, а также выразил намерение сообщением, сообщил сведения о товаре, по истечении времени получил товар. Оплата не породила обязательства для продавца, а также и для покупателя. Но момент получения выписки по счету, а также сообщения о намерении породили обязательства для сторон. Очевидно то, что выдача платежного документа невозможна без состоявшегося факта оплаты покупателем приобретенного товара, поэтому, так или иначе, заключенность договора зависит от факта оплаты. Напрашивается вывод о том, что если не будет оплаты, то и договор не будет заключен.

С учетом специфики отношений, складывающихся в сфере дистанционной купли-продажи, для оформления акцепта необходимо заполнять формы, бланки, поэтому форма договора розничной купли-продажи, так или иначе, является письменной.

Иными словами, договор розничной купли-продажи в сфере дистанционной торговли может быть заключен путём составления одного документа, который будет подписан сторонами, или путём обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору. В том числе путем передаваемого по каналам связи электронного документа, включая обмен информацией в электронной форме и электронную почту (п. 2 ст. 434 ГК РФ)<sup>1</sup>.

В продолжение вопроса о форме договора следует согласиться с мнением С. Левашева о том, что для заключения сделок дистанционным способом в сфере розничной купли-продажи могут использоваться электронная форма договора, а также электронная цифровая или собственноручная подписи, а также нормы, касающиеся письменной формы договора<sup>2</sup>.

Действительно, современное развитие электронного документооборота, а также локальной сети «Интернет» сделало возможным заключение договоров в электронном виде, при этом уточним, что действующее законодательство не содержит в себе понятия «электронная форма договора». Согласно пункту 11.1 статьи 2 Федерального закона «Об информации, информационных технологиях и о защите информации», электронный документ это документированная информация, представленная в электронной форме, то есть в виде, пригодном для восприятия человеком с использованием электронных вычислительных

---

<sup>1</sup> Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая): Федеральный закон от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 03.08.2018).

<sup>2</sup> Левашов С. Электронные деньги // Юрист : электрон. журн. 2005. № 48. С. 9.

машин, а также для передачи по информационно-телекоммуникационным сетям или обработки в информационных системах<sup>1</sup>.

Таким образом, согласно логике статьи 434 ГК РФ электронная форма договора есть разновидность простой письменной формы, но с определёнными особенностями. В частности, непосредственный контакт между сторонами сделки отсутствует в связи с тем, что заключение договора происходит удаленно с помощью каналов связи, собственноручная подпись лиц заменяется простым обменом документов либо подписанием договора с помощью средств цифровой подписи.

Согласно нормам Федерального закона «Об электронной подписи» электронной подписью считают информацию, представленную в электронной форме, которая присоединяется к другой электронной подписываемой информации или иным образом связана с такой информацией и которая используется для определения лица, подписывающего информацию<sup>2</sup>.

При этом для использования электронной цифровой подписи стороны обязаны соблюдать требования специального законодательства, регулирующего аспекты её использования в нашей стране. Как указано в указанном выше законе, информация в электронной форме, которая подписана простой электронной подписью или неквалифицированной электронной подписью, признаётся электронным документом, равным документу на бумажном носителе, подписанному собственноручной подписью, только в случаях, установленных федеральными законами или соглашением между участниками электронного взаимодействия. С другой стороны, в любых правоотношениях, кроме случая, когда законом установлено требование о необходимости составления документа исключительно на бумажном носителе, в том числе при заключении договора в дистанционной торговле, может применяться информация, подписанная квалифицированной электронной

---

<sup>1</sup> Об информации, информационных технологиях и о защите информации: Федеральный закон Российской Федерации от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ (ред. от 18.03.2019).

<sup>2</sup> Об электронной подписи: Федеральный закон от 06.04.2011 N 63-ФЗ (ред. от 23.06.2016) (с изм. и доп., вступ. в силу с 31.12.2017).)

подписью. Такая подпись подтверждает пересылаемую информацию, а также служит определённой степенью защиты<sup>1</sup>.

Если стороны сначала заключают договор в простой письменной форме с последующим документооборотом в электронном виде, можно обойтись без использования электронной подписи, поскольку действующим законодательством РФ допускается обмен информацией посредством электронной почты без заключения соглашения об обмене электронными документами. При этом такой способ взаимодействия участников гражданского оборота должен быть закреплён в самом договоре.

Следовательно, закон не устанавливает обязательное соблюдение простой письменной формы договора розничной купли-продажи в сфере дистанционной торговли, однако такая форма договора имеет место быть и является воспроизведением сделки, совершенной в электронной форме. Однако, так или иначе, действительность договора розничной купли-продажи в дистанционной сфере зависит от соблюдения двух условий, а именно: когда сторонами достигнуто соглашение о существенных условиях договора, а также соблюдена требуемая законом форма<sup>2</sup>.

Таким образом, анализ порядка заключения договора розничной купли-продажи в сфере дистанционной торговли позволил сделать выводы о том, что такая торговля обладает рядом специфических особенностей. Предложение товара в его описании, обращенное к неопределённому кругу лиц, признается публичной офертой, если оно достаточно определено и содержит все существенные условия договора. Ознакомление покупателя с предложенным продавцом описанием товара в каталогах, проспектах, буклетах, представленным на фотоснимках, посредством средств связи или иными способами не является фактом заключения договора, а является первой стадией

---

<sup>1</sup> Ларцева Л. Электронная подпись // Силовые министерства и ведомства : бухгалтерский учет и налогообложение. 2012. № 2. С. 60.

<sup>2</sup> Еманова Н. С. Порядок заключения электронного розничного договора купли-продажи // Юрист. 2015. № 3. С. 18.

его заключения, а именно публичной офертой. Второй стадией заключения является акцепт в виде сообщения покупателя о своем намерении приобрести товар. Договор розничной купли-продажи в сфере дистанционной торговли считается заключенным с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека либо иного документа, подтверждающего оплату товара, или с момента получения продавцом сообщения о намерении покупателя приобрести товар.

### 3.2 Изменение и расторжение договора купли-продажи, заключенного дистанционным способом

В соответствии со ст. 450 ГК РФ изменение и расторжение договора возможны по соглашению сторон, если иное не предусмотрено ГК РФ, другими законами или непосредственно заключенным договором.

Следует различать прекращение договора и его расторжение. Расторжение договора купли-продажи - это волевой акт, направленный на прекращение неисполненного надлежащим образом договора. Расторжение договора купли-продажи происходит:

- 1) По соглашению сторон;
- 2) По инициативе одной из сторон (через суд или без его участия);
- 3) По требованию государственного органа (например, антимонопольные органы);
- 4) В иных случаях, предусмотренных договором и ГК РФ.

Ст. 451 ГК РФ содержит положения об изменении и расторжении договора в связи с существенным изменением обстоятельств. Существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора. Обстоятельства в этом

случае изменяются после заключения договора настолько радикально, что, если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на значительно отличающихся условиях.

Так, в Краснофлотский районный суд города Хабаровска обратилась истец с требованием о расторжении договора в связи с существенным нарушением договора продавцом. По условиям дистанционного договора купли – продажи, заключенного между сторонами, продавец обязан доставить товар в течение 10 дней после оплаты покупателем товара на расчетный счет в банке. Деньги были получены, но товар передан не был. Суд безоговорочно принял позицию покупателя, взыскав с ответчика денежные средства, переданные по договору, неустойку, компенсацию морального вреда и расходы на оплату услуг представителя<sup>1</sup>.

Соглашение об изменении или о расторжении договора совершается в той же форме, что и договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота не вытекает иное. Договором может быть установлено, что соглашение сторон об изменении или расторжении договора совершается в иной форме, чем сам договор.

В Законе РФ «О защите прав потребителей» не закреплен порядок возврата денег и товара продавцом и покупателем при расторжении договора купли-продажи дистанционным способом. В этом случае, исходя из торговой практики, по-видимому, должны использоваться обычаи делового оборота. Но в законе закреплен срок, в течение которого возврат денег и товара должен осуществляться не позднее, чем через 10 дней со дня предъявления потребителем соответствующего требования, при этом исключаются расходы на доставку только в одну сторону - от потребителя назад продавцу. Если товар был оплачен предварительно, то ответственность за непередачу товара в

---

<sup>1</sup> Решение Краснофлотского районного суда г. Хабаровска от 22.12.2015 по делу №2- 2286/2015 [Электронный ресурс] // РосПравосудие – Режим доступа: <https://rospravosudie.com/>

установленный срок, продавец будет нести по Закону РФ «О защите прав потребителей»<sup>1</sup>.

На дистанционную торговлю не распространяются ограничения на возврат (обмен) товаров надлежащего качества, включенных в Перечень непродовольственных товаров, не подлежащих возврату, так как у потребителя имеется безусловное право на отказ от товара, приобретенного дистанционным способом, специальных указаний также не содержится, - на это указал Волгоградский областной суд в Кассационном определении<sup>2</sup>.

Отдельно следует остановиться на возврате технически сложных товаров. Так, известен случай из практики, когда истец приобрел в интернет-магазине бытовой техники ноутбук. После его доставки он произвел внешний осмотр доставленного товара и, поскольку замечаний к внешнему виду не возникло, истцом были подписаны документы. Когда он включил ноутбук, товар оказался неисправен: при включенном ноутбуке на экране имелись полосы, которые указывали на повреждение матрицы. Покупатель в этот же день написал претензию о возврате денежных средств, уплаченных за некачественный товар. Ответчик посчитал, что в связи с тем, что нарушение целостности матрицы экрана ноутбука произошло после передачи вещи покупателю, продавец не отвечает за обнаруженный недостаток вещи и денежные средства возврату не подлежат. Истец обратился в суд с иском о взыскании стоимости ноутбука, неустойки, расходов на оплату услуг представителя и компенсацию морального вреда. Суд удовлетворил требования истца, указав, что ноутбук приобретен истцом дистанционным способом на сайте ответчика посредством заключения договора публичной оферты. Факт заключения договора подтверждается контрольно-кассовым и товарным чеками. Совокупность собранных по делу доказательств свидетельствует о том, что в ноутбуке, приобретенном истцом у ответчика, выявлен недостаток товара, который по своему характеру приводит к невозможности использования данного товара по его целевому назначению. В

---

<sup>1</sup> Марчук М.А. Момент заключения договора продажи товара дистанционным способом // Журнал Юрист, 2009. №3. С. 68

<sup>2</sup> Кассационное определение Волгоградского областного суда от 15.07.2011 по делу № 33- 9648



этой связи суд нашел обоснованными и подлежащими удовлетворению исковые требования<sup>1</sup>.

Таким образом, основные основания расторжения и изменения договора являются типичными для данного вида договора. Привнесены необходимые изменения с учетом способа заключения договора. Так, покупателю предоставлено право одностороннего отказа от товара в любое время до его получения, а также после получения - в течение 7 дней - без объяснения причин.

В законе не закреплён порядок возврата денег и товара продавцом и покупателем при расторжении договора купли-продажи, но урегулирован срок такого возврата - не позднее, чем через 10 дней со дня предъявления потребителем соответствующего требования. На практике это создаёт определенные трудности. Представляется, что возврат должен осуществляться тем же способом, что и внесение оплаты. Так как покупки могут оплачиваться с банковского счета, то возврат денежных средств занимает определенное время, которое в отдельных случаях может превышать 10 дней. Но обязанность продавца по возврату денежных средств будет исполнена ранее, чем они поступят на счет покупателя.

Важно отметить, что условия договора, ущемляющие права потребителя по сравнению с правилами, установленными Законом РФ «О защите прав потребителей» признаются недействительными.

---

<sup>1</sup> Решение Чкаловского районного суда г. Екатеринбурга Свердловской области от 17.04.2013 по делу № 2-1482/2013

## Глава 4 Обеспечение исполнения обязательств в сфере дистанционной купли-продажи

В настоящее время существует целый ряд проблем, связанных с регулированием правоотношений, возникающих в результате исполнения обязательств, вытекающих из договора розничной купли-продажи в сфере интернет-торговли и связанных с его особенностями. На первый взгляд круг этих проблем может сводиться только к проблемам гражданского права, в том числе в рамках законодательства о защите прав потребителей. Однако сеть «Интернет» является не просто одним из технологических способов взаимодействия, не имеющих существенного юридического значения, а феноменом, который заранее предопределяет систему общих правовых проблем любых отношений, а также пределы и особенности их возможного правового регулирования<sup>1</sup>.

Действующее законодательство содержит определение информационно-телекоммуникационной сети как «технологической системы, предназначенной для передачи по линиям связи информации, доступ к которой осуществляется с использованием средств вычислительной техники»<sup>2</sup>. При этом закон содержит одновременно термины «информационно-телекоммуникационная сеть Интернет» и «технологическая система», что по существу одно и то же.

Все особенности и факторы, определяющие значение информационно-телекоммуникационной сети, особенно значимы и для сферы дистанционной купли-продажи. Технология дистанционной купли-продажи товаров в сети в отличие от каталогов, теле, радио и иных продаж в разы увеличила объем оборота потребительских товаров за счет повышения объема информации об этих товарах. Следует отметить, что «Интернет» в отличие от телевидения и

---

<sup>1</sup> Архипов В. В. Проблемы правового регулирования оборота товаров в сети Интернет : от дистанционной торговли до виртуальной собственности / В. В. Архипов, Е. В. Килинкарлова, Н. В. Мелашенко // Закон. 2014. №1. С. 131.

<sup>2</sup> Об информации, информационных технологиях и о защите информации: Федеральный закон Российской Федерации от 27 июля 2006 г. № 149-ФЗ (ред. от 18.03.2019).

радио не является односторонним средством коммуникации и обеспечивает эффективную обратную связь как в рамках конкретных отношений, так и в целом в сообществе покупателей. Вне зависимости от очевидности всех этих преимуществ, дистанционная розничная купля-продажа в России недостаточно урегулирована, а в некоторых аспектах вообще не урегулирована по сравнению с западными странами. Стоит отметить тот факт, что в нашей стране до сих пор не принят закон об электронной торговле, а имеющиеся нормы российского законодательства, так или иначе распространяющие свое действие на отношения, возникающие в сфере электронной торговли, появились относительно недавно. В связи со стремительным распространением числа покупателей в сфере дистанционной розничной купли-продажи возникает особо острая необходимость её правового регулирования.

Поскольку дистанционный способ розничной реализации товаров предполагает доставку товаров путём их пересылки покупателям почтовыми отправлениями или иными способами, то удалённость сторон такого договора создает ряд проблем. В большинстве случаев исполнение договора купли-продажи в сети «Интернет» происходит надлежащим образом, однако, нередки и случаи неисполнения и ненадлежащего исполнения обязательств, вытекающих из такого договора и несоблюдение его условий. В частности, продавец может не отправить товар, либо задержать его доставку, а покупатель может отказаться от его оплаты. В таком случае необходимой мерой становится обеспечение исполнения обязательств как предусмотренная законом или соглашением сторон дополнительная мера имущественного воздействия на сторону для исполнения ею своего обязательства.

Способы обеспечения исполнения обязательств выступают, прежде всего, как правовые средства, под которыми в общем смысле понимают определенные правовые инструменты, с помощью которых участники гражданских правоотношений могут решать стоящие перед ними правовые задачи.

Обеспечительная деятельность всегда связана с конкретными носителями прав и обязанностей и имеет свои средства воздействия<sup>1</sup>.

Стоит указать на условность термина «способы обеспечения исполнения». Среди ученых они определяются и как «искусственные приемы для доставления обязательственному праву той твердости, которой недостает ему по существу»<sup>2</sup> и как «средства обеспечения обязательств»<sup>3</sup>. Как справедливо отмечено, понятие способа обеспечения исполнения обязательства является многогранным, и зависит от того, с какой стороны его оценивать.

Несмотря на многообразие способов обеспечения исполнения обязательств, всем им присущи общие черты, а именно: «они должны быть предусмотрены в законе или в договоре и связаны с основным обязательством, представляя собой дополнительную меру, повышающую его надежность.

Основной задачей способов обеспечения исполнения обязательств является как стимулирование должника к надлежащему исполнению обязательств, так и защита интересов кредитора и возмещение причиненных убытков. Так, среди функций, которые присущи способам обеспечения исполнения обязательств выделяют стимулирующую, пресекающую, обеспечительную, компенсационную и штрафную. Выделяют и иные функции, например, стимулирующую (до нарушения), защитную (после нарушения), принудительную для должника и компенсационную для кредитора, а восстановительную - для всех»<sup>4</sup>.

В связи с тем, что специфика розничной купли-продажи в сфере дистанционной торговли порождает целый ряд рисков как для покупателя, так и для продавца, например, отказ покупателя от оплаты полученного товара, отказ от поставки товара и возврата денежных средств продавцом, отказ от

---

<sup>1</sup> Пустомолотов И. И. Меры ответственности и способы обеспечения обязательств в гражданском праве Н Известия Тульского государственного университета. Экономические и юридические науки. 2014. № 3

<sup>2</sup> Мейер Д. И. Русское гражданское право (в 2 ч. Ч. 2). По исправленному и дополненному 8-му изд., 1902. М. : Статут, 1997.

<sup>3</sup> Шершеневич Г. Ф. Учебник русского гражданского права. По изданию 1907 г. М. : Спарк, 1995.

<sup>4</sup> Вильданова М. М. Некоторые аспекты развития института обеспечения исполнения обязательств в России Н Журнал российского права. 2011. № 2. С. 38.

замены товара ненадлежащего качества, возникает острая необходимость выделить те способы, которые реально могут стать гарантиями исполнения обязательств в исследуемых правоотношениях. В рамках настоящего исследования следует отметить, что обязательства продавца и покупателя могут обеспечиваться следующими способами, которые прямо не предусмотрены законом и более подробно будут рассмотрены в следующих параграфах: условным депонированием (эскроу), применение сервисов безопасных сделок, участием посредников (агрегаторов).

Главное качество права это крайне важная способность оказывать реальное воздействие на деятельность людей и осуществлять прогрессивные изменения в обществе. Правовое регулирование - это осуществляемое при помощи особой системы правовых средств упорядочивающее воздействие права на общественные отношения. Признаки правового регулирования состоят в том, что оно, во-первых, специфично для права, то есть свойственно только праву, а, во-вторых, осуществляется при помощи специальной системы правовых средств, именуемой механизмом правового регулирования.

Несмотря на то, что в России судебная практика не является источником права, тем не менее, нижестоящие суды используют обзорами судебной практики для разбирательств дел. Так, можно выделить Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 28.06.2012 № 17 «О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей».

Контроль за соблюдением Правил продажи дистанционным способом возложен на Федеральную службу по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека, территориальным органам Роспотребнадзора, которые в рамках своей компетенции могут принимать не только меры административного воздействия, но и предъявлять иски в суды о признании действий продавца противоправными в отношении неопределенного круга потребителей. Федеральная служба по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека (сокращённо — Роспотребнадзор) была создана Указом Президента от 09.03.2004 № 31413. Она принимает к

рассмотрению жалобы и обращения граждан, а также разрешает вопросы о возбуждении дел об административных правонарушениях. В своей деятельности Роспотребнадзор исходит из того, что требования потребителей имущественного характера подлежат рассмотрению только в рамках гражданского судопроизводства и в административном порядке рассматриваться не должны. В целях профилактической работы, направленной на предупреждение и пресечение нарушений прав потребителей при дистанционной продаже товаров, территориальные органы Роспотребнадзора организуют в СМИ регулярное информирование потребителей о соответствующих новациях законодательства о защите прав потребителей в сфере дистанционной торговли<sup>1</sup>.

В качестве особенности таких отношений, можно выделить и то, что Закон «О защите прав потребителей» закрепляет целый ряд преференций для потребителей как объективно более слабой стороны в соответствующих правоотношениях, нуждающейся в дополнительных гарантиях защиты собственных прав и интересов, предоставленных потребителям Гражданским кодексом Российской Федерации и иными нормативными правовыми актами.

Совокупность входящих в закон о защите прав потребителей нормативных актов должна быть обозначена именно как комплексная отрасль законодательства, которая заимствует у гражданского законодательства основные, базовые категории, без которых правоприменительная деятельность невозможна. Авторы связывают это с тем, что гражданское законодательство не рассчитано и не должно быть рассчитано на регулирование всех вопросов, связанных с защитой прав потребителей<sup>2</sup>.

Можно выделить специфичность применения гражданско-правовых средств в сфере защиты прав потребителей сравнительно к применению аналогичных правовых средств в классических гражданско-правовых

---

<sup>1</sup> О контроле за соблюдением Правил продажи товаров дистанционным способом: письмо Роспотребнадзора от 12 окт. 2007 г. № 0100/10281-07-32

<sup>2</sup> Комментарий к Закону РФ «О защите прав потребителей» / Под общ. ред. М. Ю. Чельшева. М., 2003. С. 112.

отношениях. Так, исполнение гражданско-правовых обязательств гарантируется возможностью применения способов обеспечения исполнения обязательств, которые поименованы в законе и в письменной форме должны быть закреплены соглашением сторон. Закон РФ «О защите прав потребителей» также регулирует применение таких мер, однако, в этом законе их перечень очень узкий. Например, среди способов защиты прав потребителей, выделяют неустойку, однако её размер установлен самим законом, а не соглашением сторон, а также несет функцию обеспечения исполнения обязательства только продавца и возмещения вреда покупателю.

Как указывают суды, применение нормы об уменьшении неустойки в случае её несоразмерности последствиям нарушения обязательства (ст. 333 ГК РФ) при рассмотрении дел о защите прав потребителей возможно только в исключительных случаях и при наличии заявления ответчика с обязательным указанием мотивов, по которым суд полагает, что уменьшение размера неустойки является допустимым<sup>1</sup>.

Особенностью сферы защиты прав потребителей является также порядок удовлетворения требования покупателя о взыскании неустойки. В гражданско-правовых обязательствах кредитор вправе предъявить требование об уплате неустойки должнику, которое должно быть исполнено добровольно, в ином случае кредитор вправе обратиться в суд за защитой нарушенных прав. По закону о защите прав потребителей требования покупателя об уплате неустойки (пени), предусмотренной законом или договором, аналогичным образом подлежат удовлетворению в добровольном порядке (ч. 5 ст. 13 Закона). Но в случае, если добровольно это не происходит, а суд удовлетворяет требования потребителя, то за несоблюдение в добровольном порядке удовлетворения таких требований продавцу назначается штраф в размере пятьдесят процентов от суммы, присужденной судом в пользу потребителя (ч. 6 ст. 13 Закона). Можно сделать вывод о том, что применение подобных штрафных санкций

---

<sup>1</sup> Определение Верховного Суда РФ от 12.09.2017 ТЧ 32-КГ17-28

является своеобразным способом обеспечения обязательства продавца по досудебному порядку разрешения спора, что не свойственно классическим гражданско-правовым обязательствам<sup>1</sup>.

Существенным исключением законодательства о защите прав потребителей от общих правил гражданско-правовых норм является предоставление покупателю свободы выбора возможностей для защиты своего нарушенного права в судебном порядке. Так, иски о защите прав потребителей могут быть предъявлены по выбору истца в суд по месту нахождения организации, по месту жительства индивидуального предпринимателя, по месту жительства или месту пребывания истца, по месту заключения или исполнения договора.

Таким образом, можно сделать вывод, что на современном этапе развития юридической науки, правовые вопросы становления законодательства о защите прав потребителей в Российской Федерации являются очень актуальными. Это связано с тем, что существует достаточно широкое число нормативных актов, регулирующих отношения в сфере розничной купли-продажи в сфере дистанционной торговли. В это же время в системе правового регулирования таких отношений существует множество пробелов, а также несогласованность отдельных нормативных актов между собой. На современном этапе существует острая необходимость переработки указанного законодательства, внедрения четкой и единой терминологии. Усовершенствование законодательства о защите прав потребителей должно происходить с учетом особенностей таких правоотношений и с учетом современных тенденций развития информационных технологий.

---

<sup>1</sup> Баранов С. Ю. Гражданско-правовые средства охраны прав потребителей. М., 2014. С. 18.



## Заключение

Развитие технологий является предпосылкой развития правовой системы, регулирования отдельных её институтов. Недавно появившаяся дистанционная торговля набирает обороты, в то время правовое регулирование не успевает совершенствоваться, вследствие чего возникают проблемы в регулировании нового института. России предстоит свой путь налаживания системы регулирования такого института как дистанционная продажа.

Дистанционные продажи известны истории торговли, а популярность данного способа заключения договора обусловлена потребительским спросом. Покупатель стремится к уникальности, приобретая недоступные в своей местности товары, а также к удобству, получая их на дом.

При изучении правовой природы договора дистанционной розничной купли – продажи выявлено две точки зрения на природу данного договора:

- 1) самостоятельный договор;
- 2) форма договора розничной купли – продажи.

Доводы о самостоятельной природе договора не являются убедительными, так как положения о договоре розничной купли – продажи в большей части применимы к исследуемому договору. Таким образом, сформулировано понятие и выделены признаки дистанционного договора.

Договор купли – продажи, заключенный дистанционным способом – форма договора розничной купли – продажи товаров и сопутствующих услуг, при которой ознакомление потребителя с товаром происходит на основании визуальных образов и текстового описания с помощью различных каналов связи, заключаемый вне стационарных мест торговли, и исполнение по которому осуществляется с помощью посредника.

В выведенном определении максимально сосредоточены особенности, которые приобретает договор с дистанционным способом заключения, при

этом определение не является громоздким и доступно для восприятия потребителя.

Дистанционность достигается с помощью различных способов, часть из которых перечислена в Правилах продажи товаров дистанционным способом: буклеты, каталоги, сеть «Интернет» и др. Открытый список способов подстраивается под нужды общества, которое каждый день развивается; а также позволяет потребителю чувствовать себя более защищенным.

В договоре участвуют две стороны: продавец и покупатель.

Продавец - юридическое лицо, индивидуальный предприниматель. Так как у покупателя присутствуют дополнительные права, у продавца, как у экономически сильной стороны правоотношения, имеются дополнительные обязанности. В частности, дан перечень информации, необходимой для раскрытия потребителю, в расширенном виде, по отношению к классическому договору розничной купли – продажи. Это положение также справедливо в виду особенностей ознакомления покупателя с товаром.

Покупатель – физическое лицо; индивидуальный предприниматель и юридическое лицо, приобретающие товар для использования не в предпринимательских целях. Правовое положение покупателя не вызывает сомнений: он пользуется всеми правами и обязанностями по договору розничной купли – продажи, при этом наделен дополнительными правами и некоторыми обязанностями, которые предоставляют ему дополнительные гарантии. В частности, законодателем предоставлено право потребителю на отказ от товара, для определения такой ситуации используется термин «охлаждение к покупке», он пришел к нам из тех стран, где дистанционная торговля возникла намного раньше. В литературе нет однозначной оценки насчет предоставления такого права покупателю.

Особенностью договора продажи в дистанционной сфере является способ его заключения с помощью средств обмена информацией, в том числе путём обмена электронными сообщениями, письмам. На отношения розничной купли-

продажи дистанционным способом распространяется специальное правило о публичной оферте товара (ст. 494 ГК РФ).

С учетом специфики отношений, складывающихся в сфере дистанционной розничной купли-продажи, для оформления акцепта необходимо заполнять формы, бланки, поэтому форма договора розничной купли-продажи, так или иначе, является письменной. Для заключения сделок дистанционным способом в сфере розничной купли-продажи могут использоваться электронная форма договора, а также электронная цифровая или собственноручная подписи, а также нормы, касающиеся письменной формы договору. Но такие правила не являются обязательными, их несоблюдение не приводит к последствиям несоблюдения формы договора.

Существенные условия – предмет и цена договора. Однако условие о цене некоторые исследователи относят ко второй группе условий, что, на мой взгляд, противоречит публичности данного договора, поэтому справедливо называть условие о цене существенным.

## Список используемых источников и литературы

## Нормативные акты:

1. Европейская конвенция о международной почтовой и дистанционной торговле: Текст Конвенции разработан и одобрен правлением Европейской Ассоциации Дистанционной и Почтовой Торговли ЕМОТА на Ежегодном Общем Собрании членов Ассоциации от 27.03.2002 // Париж. URL: <http://www.emota.org/onderwerpen/europe.asp?navid=3&subnavid=1>;
2. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ)
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая): Федеральный Закон от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 29.07.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 30.12.2018);
4. Кодекс РФ об административных правонарушениях: Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ (ред. от 01.04.2019);
5. О защите прав потребителей: Федеральный Закон от 7.02.1992 № 2300-ФЗ;
6. О рекламе: Федеральный закон от 13.03.2006 № 38-ФЗ
7. Об основах государственного регулирования торговой деятельности в Российской Федерации: Федеральный закон от 28.12.2009 № 381-ФЗ
8. О контроле за соблюдением Правил продажи товаров дистанционным способом: Письмо Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав потребителей и благополучия человека от 12.10.2007 № 0100/10281-07-32 // Журнал Документы и комментарии, 2007. №22;
9. О пресечении правонарушений при дистанционном способе продажи товара: Письмо Федеральной службы по надзору в сфере защиты прав

потребителей и благополучия человека от 8.04.2005 № 0100/2569-05-32 // Журнал Документы и комментарии, 2005. №2.

10. Постановление Правительства РФ от 27.09.2007 № 612 (ред. от 04.10.2012) «Об утверждении Правил продажи товаров дистанционным способом»

#### Материалы судебной практики:

11. Постановление Десятого арбитражного апелляционного суда от 23.09.2014 по делу № А41- 6880/14

12. Постановление Федерального арбитражного суда Уральского округа от 17.05.2010 № Ф09- 3608/10-С1 по делу № А47-11060/2009

#### Специальная литература:

13. Авдейчикова Е. В. Анализ понятия «удаленная торговля» и ее особенности // Сибирский торгово-экономический журнал. 2013. № 1 (17). С. 104-109.

14. Архипов В. В. Проблемы правового регулирования оборота товаров в сети Интернет: от дистанционной торговли до виртуальной собственности / В. В. Архипов, Е. В. Килинкарлова, Н. В. Мелашенко // Закон. 2014. №1. С. 120-143.

15. Блинкова Е.В. Договор условного депонирования (экроу) в российском гражданском праве // Вестник Саратовской государственной юридической академии. 2015. № 3 (104). С. 21-26.

16. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право: Общие положения. // М., 1997. 224 с.

17. Голышев Е.В. Вопросы защиты прав потребителей на розничном рынке // Юридический мир. 2016. № 9. С. 54-58.

18. Еманова Н.С. Порядок заключения электронного розничного договора купли-продажи // Юрист. 2015. № 3. С. 16-20.

19. Королев А. А. Правовые проблемы электронной коммерции в РФ // Наука. Мысль : электронный периодический журнал. 2016. № 11. С.49-53.
20. Котляров И. Д. Эволюция форм торговли: традиционная, дистанционная, электронная // Известия ВолгГТУ. 2015. - № 16. С. 85-96.
21. Мейер Д.И. Русское гражданское право // М.: Статут, 2003. с. 831
22. Мишина Е. В. Учения о договоре купли-продажи в советской и современной цивилистической науке // Вестник Санкт-Петербургского университета МВД России. 2008. (38). С. 140-144.
23. Моргачева М.Е. Правовые различия конструкции договора экроу и его аналог по праву России // История, философия, экономика и право. 2015. № 2. С. 1-9.
24. Орешкина О. В. Особенности дистанционного способа продаж товаров // Реклама и право. - М. : Юрист. 2008. № 1 (10). С. 18-21.
25. Парций Я. Е. Комментарий к Закону РФ «О защите прав потребителей» // М.: Норма, 2007. – 367 с.
26. Постатейный комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй : в 3 т. / Н. А. Баринов, К. П. Беляев, Е. В. Вавилин и др.; под ред. П. В. Крашенинникова. - М.: Статут, 2011. Т. 1. - 533 с.
27. Руденко Е.Ю. Юридическое лицо как потребитель по договору розничной купли-продажи // Научный журнал КубГАУ. 2015. № 111 (07). - С. 1-12.
28. Саинская Л.А. Проблемы защиты прав потребителей при дистанционной торговле через сеть «Интернет» // Отечественная юриспруденция. 2015. № 1(1). – С. 15-18.
29. Соловьев К.В. Дистанционная торговля как объект правового регулирования / К.В. Соловьев, Г.Ф. Чекмарёв // Вестник МИЭП. 2016. - № 3 (24). С. 119-126.
30. Соломина Н.Г. К вопросу о надлежащей форме договора розничной купли-продажи// Правовые проблемы укрепления Российской государственности. Часть 64. 2015. С. 36-38.

31. Тимаков А. Интернет торговля : ограничения и запреты // ЭЖ-Юрист. 2016. № 17 – 18.
32. Фролов И.В. Некоторые аспекты правового регулирования дистанционной торговли в России // Вестник РГГУ : Сер. «Юридические науки». 2016. № 9. С. 189-195.
33. Чебышева Т. Новое в защите прав потребителей // ЭЖ-Юрист. 2017. №46. С. 10.
34. Чурсина И. Ю. Торгуем на расстоянии // Индивидуальный предприниматель бухгалтерский учет и налогообложение. 2008. № 3. С. 41-54.