

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

Институт права
Кафедра «Гражданское право и процесс»

40.04.01 Юриспруденция

(код и наименование направления подготовки, специальности)

Гражданское право, семейное право и международное частное право
(направленность (профиль))

МАГИСТЕРСКАЯ ДИССЕРТАЦИЯ

на тему: Проблемы правового регулирования договора поставки

Студент Е.А. Прокопенкова (И.О. Фамилия) (личная подпись)

Научный
Руководитель Э.А. Джалилов (И.О. Фамилия) (личная подпись)

Руководитель программы д-р юрид. наук, доцент В.Г. Медведев _____
(ученая степень, звание, И.О. Фамилия) (личная подпись)

« ___ » _____ 20__ г.

Допустить к защите

И.о.заведующего кафедрой канд. юрид. наук. О.С. Лапшина _____
(ученая степень, звание, И.О. Фамилия) (личная подпись)

« ___ » _____ 20__ г.

Тольятти, 2017 г.

Содержание

Введение.....	3
Глава 1. Общая характеристика договора поставки.....	6
1.1 Понятие и правовая природа договора поставки.....	6
1.2 Договор поставки как средство обеспечения качества товаров.....	11
Глава 2. Особенности содержания договора поставки	24
2.1 Существенные условия договора поставки.....	24
2.2 Правовой статус сторон договора поставки.....	29
2.3 Особенности заключения и исполнения договора поставки.....	36
Глава 3. Особенности правового регулирования договора поставки.....	41
3.1 Проблемы правового регулирования договора поставки товаров для государственных и муниципальных нужд.....	41
3.2 Проблемы юридической ответственности за нарушение условий договора поставки.....	58
3.3 Проблемы взыскания убытков за нарушение условий договора поставки.....	68
Заключение.....	81
Список используемой литературы.....	83

Введение

В научной литературе исследование договора поставки проводилось многими учеными-цивилистами. В результате анализа практики применения этого договора обосновывались выводы о самостоятельности договора поставки, опосредующего широкую область экономических отношений по гражданскому обороту. Доказывалась необходимость особого регулирования заключения данного договора, рассматривались вопросы, связанные с его содержанием, исполнением и меры ответственности по нему. При этом в период плановой экономики в нашей стране договор поставки характеризовался как важнейший способ исполнения планового акта, в котором предусматривались стороны договора, предмет поставки, его наименование, количество и сроки поставки. В науке подчеркивалось, что договор поставки является самостоятельным хозяйственным договором.

Актуальность темы диссертационного исследования определяется тем, что договор поставки является одним из самых уникальных для российского права. Данный договор стал основоположником таких широко используемых в настоящее время договоров, как договор контрактации, договор энергоснабжения. С помощью договора поставки стала возможна удаленная купля-продажа товаров, грузоперевозки и так далее.

Многие ученые в настоящее время трактуют договор поставки как разновидность купли-продажи, хотя на наш взгляд по его условиям, признакам, цели приобретения товаров и правовому статусу сторон он является самостоятельным видом договора в гражданском праве.

В последнее время можно наблюдать перекалфикацию договоров поставки с бытовых нужд на производственные. Основным объектом договора поставки при производственной необходимости является технологическое оборудование, которое в совокупности составляющих элементов (прав на объекты интеллектуальной собственности, инноваций, технической документации), является единым имущественным комплексом.

Общие положения законодательства о купле-продаже не учитывают многих особенностей, возникающих в процессе поставки различных товаров, включая и отсутствие норм о поставке единого имущественного комплекса. Тем не менее, отсутствие единой системы правового регулирования договора поставки порождает существенные правовые риски, как для поставщика, так и для покупателя.

Научная новизна настоящего исследования состоит в том, что оно является попыткой комплексного исследования теоретических и практических аспектов проблем правового регулирования договора поставки.

Целью диссертационного исследования является исследование основных проблем, возникающих при заключении, исполнении и ином правовом регулировании договора поставки.

Задачами диссертационного исследования являются: анализ общей характеристики и правовой природы договора поставки; исследование отдельных элементов содержания договора поставки, а также изучение современных проблем правового регулирования договора поставки.

Объектом диссертационного исследования являются гражданско-правовые отношения, складывающиеся в сфере заключения и исполнения договора поставки.

Предметом исследования являются нормы права, регламентирующие правила составления и исполнения договора поставки, а также практику их применения.

Методологическую основу исследования составляет система общенаучных и частнонаучных методов познания.

В работе использованы и иные общенаучные методы, такие как анализ, синтез, аналогия, индукция и дедукция, моделирование, абстрагирование и конкретизация.

Степень научной разработанности темы диссертационного исследования. Существенный вклад в исследование проблем договора поставки внесли такие ученые, как О.С. Иоффе, Р.О. Халфина, Е.В.

Андреева, М.И. Брагинский, В.В. Витрянский, И.В. Ершова, С.С. Занковский, М.Н. Илюшина, Н.И. Клейн, В.П. Лавлов, Ю.В. Романец, Н.К. Фролова, Л.И. Шевченко.

Данная диссертационная работа состоит из 3 глав, 8 параграфов, введения, заключения и библиографического списка.

Глава 1. Общая характеристика договора поставки

1.1 Понятие и правовая природа договора поставки

В советский период нашего государства правовое регулирование отношений по договору поставки осуществлялось отдельными нормативными актами: Положением о поставках товаров народного потребления и Положением о поставках продукции производственно-технического назначения.

В Гражданском кодексе РСФСР 1922 г. договор поставки не предусматривался. В Гражданском кодексе РСФСР 1964 г. этому договору была посвящена специальная глава 24.

Переход к рыночной экономике повлек за собой отказ от планового регулирования производства и распределения товаров. Широкое распространение получила сфера предпринимательской деятельности. В результате этого изменилась роль договоров, в том числе и договора поставки, в предпринимательской деятельности.

В настоящее время сформировалась новая система договоров, закрепленная Гражданским кодексом РФ. Эта система предусматривает новые виды договоров. Одним из часто встречающихся в сфере предпринимательской деятельности договоров является договор поставки.

Гражданский кодекс РФ в ст. 506 отмечает, что договор поставки является одним из видов договора купли-продажи. По договору поставки продавец-предприниматель, называемый поставщиком, обязуется передать в установленный срок производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности. Цель может быть и другой, но она не должна быть связана с личным, семейным, домашним и иным подобным употреблением поставленных товаров.

Договор поставки опосредует возмездное перемещение товаров и услуг между предпринимателями. Без договора поставки невозможно нормальное функционирование предпринимательских отношений.

Наиболее оптимален договор поставки для регулирования правоотношений между производителями товаров и поставщиками сырья, материалов либо комплектующих изделий. Также он популярен при правоотношениях между изготовителями товаров и оптовыми организациями, специализирующимися на реализации товаров. Перечисленные правоотношения характеризуются стабильностью и, как правило, имеют долгосрочный характер. В правовом регулировании договора поставки преобладающее значение имеют не разовые сделки по передаче партии товаров, а долгосрочные договорные связи между бизнес-партнерами.

Есть признанные стандарты предпринимательской деятельности, обозначенные в международных правилах и соглашениях. Именно в сфере предпринимательской деятельности международные правила, принципы и обычаи делового оборота являются источниками права наравне с нормативным законодательством.¹

Гражданский кодекс РФ устанавливает, что к договору поставки товаров применяются не только специальные нормы, но и общие положения о купле-продаже (ст. 454 ГК РФ). Договор поставки обладает уникальными, присущими только ему признаками, обуславливающими его особое правовое регулирование.

В первую очередь таким признаком выступает субъектный состав данного договора. В качестве поставщика может выступать только лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность: индивидуальный предприниматель или коммерческая организация. Некоммерческие организации могут быть поставщиками товаров только в том случае, если такого рода деятельность разрешена их учредителями и осуществляется в рамках целевой правоспособности соответствующих некоммерческих организаций.

¹ Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга вторая: Договоры о передаче имущества. Изд. 3-е, стереотипное. - М: «Статут», 2001. – С. 104

Еще одним уникальным признаком договора поставки, является то, что товар или предмет договора производится или закупается непосредственно поставщиком. Данный признак товаров предъявляет определенные требования и к правовому статусу поставщика. Он осуществляет предпринимательскую деятельность по производству или закупкам определенных товаров. Таким образом, в качестве поставщика по общему правилу выступают коммерческие организации или индивидуальные предприниматели, специализирующиеся на производстве соответствующих товаров либо профессионально занимающиеся их закупками.

Основным признаком договора поставки также является цель приобретения товара у поставщика. Договором поставки признается только цель передачи товаров для их использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием. Данный признак свидетельствует о том, что и в качестве покупателя по договору поставки должна выступать, как правило, коммерческая организация или индивидуальный предприниматель.

Договор поставки имеет и другие существенные отличия. Например, система договорных связей при поставке зачастую сложная, и поэтому поставщик не всегда собственник или производитель поставляемого имущества, им может быть и посредник, реализующий покупателю товары с целью получения прибыли. В договоре поставки момент заключения договора отдален во времени от момента исполнения, так как товара, подлежащего поставке, может и не быть на момент заключения договора.

Договор поставки создает длительные отношения между сторонами. Его исполнение нередко происходит частями. В объем прав и обязанностей сторон входит не только продажа поставляемого товара, но и его доставка.

Значение договора поставки состоит в том, что он как договор купли-продажи опосредует процессы движения товара в обществе, между

предпринимателями, а также между государством и другими субъектами правоотношений.

Отграничение договора поставки от схожих гражданско-правовых договоров должно осуществляться с использованием формально определенных критериев, зафиксированных в легальной дефиниции договора. Такими критериями являются субъектный состав, предмет и цель.²

При формировании условия договора поставки следует учитывать два основных момента - это учет будущей планируемой деятельности по выполнению договора и учет обстоятельств, которые могут возникнуть в будущем и воспрепятствовать деятельности в соответствии с договором. Особенность данных условий договора состоит в возможности сочетать оба этих момента, поскольку условие о порядке расчетов несет на себе одновременно как функцию регулирования - определение будущих действий по осуществлению платежей за поставленный товар, так и функцию средства защиты от возможных недопоставок товара или неосуществления платежей.

Договор поставки является:

- консенсуальным - поскольку считается заключенным с момента, когда стороны достигли соглашения по всем существенным условиям;
- возмездным – основанием исполнения обязательства по передаче товара является получение встречного удовлетворения в виде покупной цены и наоборот;
- взаимным – так как у обеих сторон имеется наличие субъективных прав и обязанностей. Он не относится к числу публичных договоров, однако в случаях, установленных законом (ст. 445 ГК), его заключение для поставщика обязательно.³

Таким образом, договор поставки является одной из разновидностей договора купли-продажи. Иногда его называют предпринимательской или

² Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга вторая: Договоры о передаче имущества. Изд. 3-е, стереотипное. - М: «Статут», 2001. – С. 106

³ Комментарий к Гражданскому кодексу РФ части второй (постатейный). / Под ред. О.Н. Садикова. – 4-е изд., испр. и доп. – М.: Юридическая фирма «КОНТРАКТ»: ИНФРА-М, 2003.

торговой куплей-продажей. Просматривается единство экономического содержания и юридических признаков договора купли-продажи и договора поставки:

- они призваны обеспечить переход права собственности (иного вещного права) на имущество;
- заключение этих договоров происходит в результате свободного волеизъявления сторон, которые выступают как свободные товаровладельцы;
- они имеют возмездно-эквивалентный характер, где встречным предоставлением являются деньги.

Однако очевидны квалифицирующие признаки, выделяющие его в отдельный вид договора купли - продажи и обуславливающие его особое правовое регулирование. Главной особенностью договора поставки является характер использования товара. Договором поставки признается только такой, в силу которого покупателю передаются товары для их использования в предпринимательской деятельности или иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием. Данный признак свидетельствует о том, что и в качестве покупателя по договору поставки должна выступать, как правило, коммерческая организация, занимающаяся предпринимательской деятельностью.

1.2 Договор поставки как средство обеспечения качества товаров

Договор поставки является самым распространенным в сфере предпринимательской деятельности договором. Данный договор способствует удовлетворению потребностей покупателей в самых разнообразных сферах: от дистанционной продажи товаров и услуг до производственной и технологической сферы.

От того, насколько качественно будут выполнены услуги по доставке товара потребителю, зависит удовлетворенность покупателя и правомерность исполнения договора поставки. Таким образом, договор поставки является основным гражданско-правовым средством обеспечения качества товара.

Значительную роль в реализации договоров поставки в настоящее время играет лидер того или иного сектора экономико-производственной сферы, поскольку он формирует и заключает типовые договоры поставки для своих нужд, а остальные контрагенты соглашаются с его условиями.

Тенденция господства крупных компаний над небольшими предприятиями, специализирующимися на выпуске комплектующих или полуфабрикатов, сложившаяся в современной России, характерна для многих развитых стран. За рубежом господство крупных корпораций над поставщиками осуществляется при помощи системы договоров специализированного заказа. Подрядчик специализируется на выпуске продукции, которая используется иногда полностью только одной корпорацией-заказчиком. Специализация носит долговременный характер⁴.

Продвижению на рынок товаров предприятий-изготовителей способствуют оптовые организации. Организация-оптовик может производить подсортировку товара, полученного от разных поставщиков, его комплектование или другую обработку, предоставлять изготовителю информацию, касающуюся реального спроса на те или иные виды товара.

Современные предприятия самостоятельно планируют объем

⁴ Кулагин М.И. Предпринимательство и право: опыт Запада. М.: Дело, 1992. С. 78.

собственного производства, номенклатуру, ассортимент, качество и иные показатели производственной программы. Основными критериями оценки результатов их деятельности являются выполнение запланированной программы по реализации изготовленной продукции, достижение запланированных показателей прибыли. Во многом достижение ожидаемых результатов зависит от качества хозяйственной связи, в рамках которой действует предприятие. Договор как правовая форма таких связей способен содействовать обеспечению качества и безопасности товаров посредством установления условий о качестве товара, выступающих частью содержания договора и подлежащих выполнению.

В последние десятилетия наблюдается значительное расширение регулятивного потенциала договора исходя из того, что договор, договорное регулирование для гражданского права как отрасли имеет системообразующее значение, так как в нем, прежде всего, воплощается метод гражданско-правового регулирования, характеризуемый юридическим равенством, самостоятельностью, инициативой участников отношений, регулируемых гражданским правом, и диспозитивностью регулирования, а также в связи с тем, что именно на договоре большей частью основан гражданско-правовой оборот⁵.

Расширение регулятивной роли договора поставки как средства правового обеспечения качества и безопасности товаров происходит за счет возможности формулировать договорные условия, рассчитанные на стабилизацию работы всего действующего на предприятии-изготовителе производственного механизма. Так, договор поставки может предусматривать обязанность изготовителя по внедрению специальной системы управления безопасностью на производстве. В форме договорных условий могут формулироваться права покупателя проводить у поставщика аудит производства и систем менеджмента качества (безопасности),

⁵ Казанцев М.Ф. Гражданско-правовое договорное регулирование в системе правового регулирования // Научный ежегодник Института философии и права Уральского отделения Российской академии наук. 2011. Вып. 11. С. 446.

возможность применять механизм контролируемых поставок, который обычно используется в случаях, когда поставщик за условленный период времени не в состоянии обеспечить установленный в договоре уровень качества (безопасности) продукции (комплектующих, компонентов и т.п.). Договором может предусматриваться возможность проведения покупателем совместных с поставщиком производственных совещаний по ключевым вопросам качества и безопасности.

Остановимся на вопросе о статусе условия договора поставки о качестве товара. Гражданский кодекс РФ не относит данное условие к числу существенных. Отечественную отрасль гражданского права данное положение воспринято из зарубежного правопорядка. Например, согласно Закону о продаже и поставке товаров 1994 г. (с изм. 2005 г.) Соединенного Королевства Великобритании (Sale and supply of Goods Act 1994)⁶, если продавец продает товар в ходе предпринимательской деятельности, имеется подразумеваемое условие, что товары, поставляемые по контракту, имеют удовлетворительное качество. Для целей упомянутого английского закона товары будут считаться удовлетворительного качества, если они соответствуют требованиям, которые разумный человек будет считать удовлетворительными (хорошими), принимая во внимание любые описания товаров, цены и все другие обстоятельства. Примечательно, что по английскому законодательству даже разумная цена товара рассматривается как признак (элемент), характеризующий удовлетворительное качество товара. В России в условиях невысокой производственной и договорной дисциплины является оправданным установление правила о том, что без согласования в договоре условия о качестве поставляемого товара договор считается незаключенным. Поэтому не случайной представляется позиция тех ученых, которые говорят о необходимости придания условию договора о

⁶ http://www.opsi.gov.ru/acts/acts1994/Ukpga_19940035_en_1.htm (дата обращения: 01.11.2016).

качестве товара статуса существенного условия⁷. Вместе с тем с учетом тенденции к сближению отечественного законодательства с зарубежными правовыми порядками, а также сложившегося за последние десятилетия в отечественной правовой доктрине понимания условия о качестве как обычного договорного условия придание рассматриваемому условию статуса существенного представляется затруднительным. Выход из данной ситуации видится в закреплении в ГК РФ более широкого перечня способов определения качества товара в договоре. Такими способами следует считать продажу (поставку) товаров по образцу или описанию; указание на стандарт (ГОСТ, ГОСТ Р) или технические условия (ТУ), а также на иной документ, устанавливающий качественные параметры товара и прикладываемый к договору, например, указание на чертеж, рецептуру или инструкцию.

Рассмотрим подробнее способы определения качества товара в договоре. В сфере поставочных отношений образцом (или образцом-эталоном) нужно считать образец продукции, утверждаемый приемочной комиссией в установленном порядке на стадии опытных образцов и предназначенный для сравнения с ним изготовленной продукции при ее приемке и поставке. Образец-эталон - это видовая разновидность контрольного образца, реальный экземпляр выпускаемой продукции, применяемый в качестве дополнения к технической документации при невозможности установления в ней всех требований, касающихся внешнего вида такой продукции.

Техническое описание обычно содержит требования к продукции, конкретизирующие отдельные положения указанного в нем стандарта. Техническое описание составляют на одно или несколько конкретных изделий, для которых предусмотрены образцы-эталоны.

В техническом описании образца в общем случае указывают:

- 1) краткое описание (характеристику) изделий (внешний вид, цвет,

⁷ Запорожец А.М. Промышленная политика России в использовании нормативно-технической документации // Бизнес, менеджмент и право. 2013. N 1. С. 53, 54.

масса, отделка и т.п.);

2) требования к форме, конструкции, модели, размерам изделия;

3) обозначение материалов, комплектующих изделий, применяемых при изготовлении данного изделия (если это не указано в технической документации).

В техническом описании образца при необходимости помещают рисунок, эскиз или фотографию изделия, а также приводят требования к приемке, транспортированию, хранению и к гарантии изготовителя, если эти данные нецелесообразно указывать в другой документации.

Следует подчеркнуть, что режим использования образцов и описаний товара при поставках отличается от режима использования образцов и описаний товаров в розничной продаже. Во-первых, розничная продажа товаров по образцам, а также по описанию (или дистанционным способом) есть разновидности договора розничной купли-продажи, а поскольку одним из участников таких договоров является потребитель, указанные отношения регулируются специальным законодательством. Во-вторых, в отличие от поставки, особенностью данных видов договоров розничной купли-продажи является специфика предоставления потребительской информации о товаре⁸.

В-третьих, в противоположность договору поставки в рамках розничной купли-продажи не может проводиться совместная с потребителем разработка образцов (описаний) товара, не может осуществляться рассмотрение с участием потребителя документации об образцах (описаниях) товара, их оценка и т.п. В-четвертых, при розничной продаже товаров по образцу или дистанционным способом отношения с участием потребителя как более слабой по сравнению с продавцом стороной договора, в отличие от передачи товара в рамках поставки, подвергаются более детальной правовой регламентации.

Зарубежному законодательству известны все указанные выше способы

⁸ Валеев Д.Х., Чельшев М.Ю. Договор розничной купли-продажи: продажа товара по образцам и дистанционный способ продажи товара // Ученые записки Казанского государственного университета. 2010. Т. 152. Кн. 4. С. 96.

определения качества товаров в договоре. Так, согласно английскому договорному праву, продажа товаров осуществляется с использованием образцов, описаний, а также при помощи британских стандартов⁹.

Среди способов определения требований к качеству товара в договоре наиболее признанным в договорной практике способом следует считать указание на стандарт, хотя ТУ также часто используются при определении качества подлежащего поставке товара. Если контрагенты договорились определить качество товара при помощи стандарта, в договоре следует указать его номера (индексы), дату утверждения стандарта. Текст стандарта следует приложить к договору. Поскольку использование ГОСТов при формулировании договорных условий позволяет с высокой степенью точности определиться с техническими характеристиками товара, требованиями, предъявляемыми к процессу производства, правилами об упаковке, маркировке, транспортировании, хранении и приемке товаров, гарантиями изготовителя, ГК РФ следует дополнить указанием на возможность использования стандартов для определения условий договора о качестве товара, подлежащего передаче.

Добровольный характер стандартов усиливает регулятивные возможности договора. Например, стороны могут предусмотреть в договоре повышенные по сравнению с требованиями стандартов показатели в отношении всех или отдельных свойств товара. Договорные условия о качестве товара могут формулироваться на основе показателей предварительных стандартов, которые в большинстве случаев рассчитаны на закрепление прогрессивных по сравнению с существующими свойств и параметров товаров. Данные договорной практики можно использовать для совершенствования действующих межгосударственных (ГОСТ) и национальных (ГОСТ Р) стандартов, при разработке проектов новых стандартов. Таким образом, договор может выступать средством,

⁹ Белых В.С. Качество товаров в английском договоре купли-продажи. М.: Издательство стандартов, 1991. С. 33 - 43.

содействующим повышению качества самих стандартов. К сожалению, такое направление в деятельности по стандартизации не реализуется.

В советские годы обоснованно отмечалось, что выполнение повышенных по сравнению с требованиями стандартов договорных обязательств может служить материальной основой для обновления действующих стандартов¹⁰.

Сегодня предприятиям не воспрещается поставлять товары пониженного по сравнению с показателями стандартов качества. Однако на практике это приводит к выпуску товаров с минимальной степенью конкурентоспособности. Предприятия также вправе установить в договоре показатели, которые вообще не предусматриваются стандартом.

Определение условия о качестве товара при помощи стандарта не меняет добровольного (рекомендательного) характера стандарта. Однако, если стороны конкретного договора условились использовать стандарт, для них его положения приобретают обязательную силу. Нельзя поддержать практику тех поставщиков и покупателей, которые ограничиваются простым указанием в договоре на то, что товар должен соответствовать ГОСТу. В договоре следует указывать конкретные показатели стандарта с тем, чтобы избежать неопределенности, которая впоследствии может нарушить надлежащее исполнение обязательства. К тому же стандарт может устанавливать различные варианты показателей качества товара.

Примечательно, что советское законодательство о поставках подробно прописывало правила о том, каким образом необходимо формулировать условия о качестве товара в договоре. Госарбитражом при Совете Министров СССР принимались инструктивные письма, указания, касающиеся заключения и исполнения договоров поставки, в том числе по вопросам качества подлежащего поставке товара. Современное законодательство по данному вопросу формировалось в условиях отрицания прошлого опыта развития экономики, при одновременном отсутствии в стране собственного

¹⁰ Ольхон Э.К. Правовые средства обеспечения качества продукции: Учеб. пособие. Иркутск, 1981. С. 19.

подхода к строительству хозяйственной системы.

Неточными представляются формулировки, содержащиеся в п. 2 ст. 469 ГК РФ относительно передачи покупателю товара, пригодного для целей, для которых товар такого рода обычно используется при отсутствии в договоре купли-продажи условий о качестве. Данное правило отличается неточностью и приданием правовым понятиям излишней оценочности. Главный недостаток в приведенной формулировке видится в том, что пригодность товара для целей обычного использования может быть, а в большинстве случаев на практике и является различной, что приводит к частым случаям ненадлежащего исполнения принятых сторонами обязательств.

Примечательно, что русское дореволюционное гражданское право исходило из того, что качества проданной вещи должны быть средние, не ниже обычных¹¹. Гражданский кодекс РСФСР от 31 октября 1922 г. устанавливал подобное правило в отношении предмета обязательства: согласно ст. 108, если предмет обязательства определен только родовыми признаками и право выбора не предоставлено законом или договором одной из сторон или третьему лицу, должник обязан доставить предмет не ниже среднего качества¹². Считаем обоснованным установление в ГК РФ правила, согласно которому при отсутствии в договоре купли-продажи условий о качестве товара продавец обязан передать покупателю товар среднего качества в пределах описания.

В судебной-арбитражной практике последних лет не встречаются случаи, когда одна из сторон настаивает на согласовании договорного условия о качестве товара в определенной редакции и стороны, не достигнув соглашения, передают спор на рассмотрение суда. Такая категория споров была характерна для советского периода. В наши дни в основном решения о признании договоров поставки не заключенными выносятся в связи с

¹¹ Тютрюмов И.М. Гражданское право. Юрьев: Типография К. Маттисена, 1922. С. 286; Федоров А.Ф. Торговое право. Одесса: «Славянская» типография Е. Хрисогелос, 1911. С. 554.

¹² Гражданский кодекс РСФСР от 31 октября 1922 г. // СУ РСФСР. 1922. N 71. Ст. 904 (утратил силу). // СПС «Консультант Плюс».

отсутствием договорной определенности по поводу наименования и количества подлежащего поставке товара. В таких случаях договоры в силу п. 3 ст. 455 ГК РФ признаются незаключенными, а обязательства - не возникшими¹³.

Анализ положений ГК РФ о договоре поставки, а также правоприменительной практики показывает, что в случае, когда в договоре условие о качестве товара согласовано и поставлен товар, который по качеству не хуже обычно обращающегося на рынке, но все же пониженного по сравнению с договором качества, поставка должна расцениваться как поставка товара ненадлежащего качества.

Возможна ситуация, когда, наоборот, поставлен товар повышенного качества по сравнению с качеством, оговоренным в договоре. И если судом будет установлено, что поставщик и покупатель не согласовали улучшенные по сравнению с договором характеристики и свойства товара и не внесли соответствующие изменения в договор, поставка также должна квалифицироваться как ненадлежащая¹⁴. Кроме того, факт поставки товара свидетельствует о заключении договора. Поэтому если покупатель выдвигает требование о признании договора незаключенным при наличии доказательств поставки товара надлежащего качества, суды обоснованно расценивают такие действия покупателя как злоупотребление правом¹⁵.

Значительный интерес вызывает вопрос о соотношении договора поставки и технического регламента. Речь идет о договорной свободе, стесняемой необходимостью защиты публичных интересов. «Принцип свободы договора - это принцип договорного права (и гражданского права в целом), в силу которого субъекты гражданского права имеют возможность заключать любые гражданско-правовые договоры, определять любые их

¹³ См.: Постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 11 июня 2013 г. Дело N А56-67544/2012 // <http://ras.arbitr.ru>; решение Арбитражного суда Красноярского края от 15 мая 2012 г. Дело N А33-2559/2012 // <http://ras.arbitr.ru>.

¹⁴ См.: решение Арбитражного суда Волгоградской области от 11 июня 2013 г. Дело N А12-163/2013 // <http://ras.arbitr.ru>.

¹⁵ См.: Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 11 апреля 2011 г. N 09АП-5650/2011-ГК. Дело N А40-113363/2010-136-292 // <http://ras.arbitr.ru>.

условия, не противоречащие законодательству»¹⁶.

В то же время свобода договора, как и любая свобода, предоставляемая и признанная законом, не абсолютна и не может быть таковой в условиях современного гражданского оборота. Объективные закономерности современного договорного права требуют, чтобы публичный интерес ограничивал свободу договора определенными рамками. Иными словами, в условиях современного гражданского оборота свобода договора заканчивается там, где начинается защита публичного интереса¹⁷.

Законодательство в области технического регулирования исходит из того, что поставляемый на рынок товар может обладать свойствами (характеристиками), представляющими опасность для человека. Опасность может выражаться в риске причинения вреда жизни, здоровью, имуществу потребителя в момент эксплуатации (потребления) товара. Поэтому задача технических регламентов заключается в установлении требований, соблюдение которых предотвращает поступление на рынок товаров с опасными для потребителей свойствами.

Таким образом, автономия воли сторон договора поставки может правомерно ограничиваться обязательными технико-юридическими предписаниями. В момент заключения договора указанные предписания могут отсутствовать либо отличаться от требований, вступающих в силу технических регламентов.

По смыслу законодательства о техническом регулировании действие норм технических регламентов, которые вступают в силу впервые, не должно распространяться на условия ранее заключенных договоров поставки. Например, согласно решению Коллегии Евразийской экономической комиссии от 10 декабря 2013 г. N 298 «О порядке введения в действие технического регламента Таможенного союза «О безопасности мяса и

¹⁶ Казанцев М.Ф. Концепция гражданско-правового договорного регулирования: Дис. ... д-ра юрид. наук. Екатеринбург, 2008. С. 234.

¹⁷ Осаке К. Свобода договора в англо-американском праве: понятие, сущность и ограничения // Журнал российского права. 2006. N 7.

мясной продукции» (ТР ТС 034/2013)»¹⁸ документы (оригиналы или их удостоверенные копии) об оценке (подтверждении) соответствия обязательным требованиям, которые, как правило, прикладываются к договорам при поставках товара (мяса и мясной продукции), действительны до окончания срока их действия. При этом, однако, указывается, что обращение продукции, выпущенной в оборот на таможенной территории ТС в период действия подтверждающих ее соответствие обязательным требованиям документов, допускается в течение срока годности продукции, установленного в соответствии с законодательством государства-члена¹⁹.

Стоит подчеркнуть, что требования технических регламентов не нуждаются в их воспроизведении в договоре. При включении требований технических регламентов в договор они (требования) не становятся договорными, не основываются на усмотрении сторон. «Правовые нормы, определяющие содержание договорного правоотношения, не трансформируются в договорные условия, а воздействуют на договорное правоотношение (определяют его содержание) непосредственно, именно как правовые нормы»²⁰.

Судам при рассмотрении споров, связанных с поставкой товаров, следует исходить из правила о том, что недопустимо исключение соглашением сторон применения императивной нормы в части, направленной на охрану особо значимых публичных интересов²¹.

Поскольку определенная часть межгосударственных и национальных стандартов входит составной частью в доказательную базу выполнения требований технических регламентов, стороны договора поставки вправе руководствоваться межгосударственными и национальными стандартами

¹⁸ См.: Решение Коллегии Евразийской экономической комиссии от 10 декабря 2013 г. N 298 «О порядке введения в действие технического регламента Таможенного союза «О безопасности мяса и мясной продукции» (ТР ТС 034/2013)» // Официальный сайт Евразийской экономической комиссии <http://www.eurasiancommission.org/>. (дата обращения - 7.12.2016 г.).

¹⁹ Леонова Г.Б. Правовое регулирование качества пищевых продуктов // Законодательство. 2014. N 2. С. 41 - 53.

²⁰ Казанцев М.Ф. Концепция гражданско-правового договорного регулирования. С. 202.

²¹ Постановления Пленума ВАС РФ от 14 марта 2014 г. N 16 «О свободе договора и ее пределах»// Вестник ВАС РФ. 2014. N 5.// СПС «Консультант Плюс»

(ГОСТ, ГОСТ Р) при подтверждении безопасности поставляемых по договору товаров. Они могут указать в договоре на то, что товар, подлежащий поставке, должен пройти проверку на безопасность по правилам соответствующих стандартов.

Таким образом, если раньше «разветвленная система технико-юридических норм в целом жестко и с большой степенью детализации регулировала содержание договорных связей по поставкам», то теперь в вопросе подтверждения безопасности товаров допускается в установленных законодательством пределах свобода усмотрения при выборе способа выполнения требований технических регламентов. Безусловно, что требования в области безопасности товаров не должны необоснованно ограничивать хозяйственную деятельность предпринимателей²².

Технические регламенты призваны устанавливать низший предел безопасности товаров. Стороны вправе предусмотреть в договоре повышенные по сравнению с требованиями технического законодательства показатели безопасности. Однако отсутствует возможность установления пониженных требований.

Повышение безопасности товара может достигаться путем улучшения одного из показателей безопасности, предусмотренных в соответствующем техническом регламенте, либо путем улучшения нескольких (двух и более) показателей. В любом случае поставка товара повышенной безопасности должна быть оговорена в договоре. Возможность установления в договоре таких повышенных требований зависит от длительности или структуры хозяйственной связи, отрасли материального производства, характера предмета поставки. Возможна ситуация, при которой, по мнению сторон, технические регламенты устанавливают неполный перечень показателей безопасности. В таком случае будущим контрагентам следует дополнительно согласовывать недостающие показатели, придав им статус договорных

²² Казанцев М.Ф. Технико-юридические нормы в механизме договорного регулирования хозяйственных связей по поставкам: Дис. ... канд. юрид. наук. Свердловск, 1985. С. 87.

показателей безопасности.

Целесообразной должна считаться возможность передачи договорными контрагентами информации о неполноте технического регламента его разработчику. Таким образом, договорная практика способна представлять значительную ценность с точки зрения апробации положений технических регламентов, выявления в них различного рода недостатков и пробелов. Автономия воли сторон договора поставки может ограничиваться не только техническими регламентами, но и, например, санитарно-эпидемиологическими требованиями.

Таким образом, ГК РФ не в полной мере учитывает изменения, произошедшие в законодательстве о техническом регулировании. Формулировка ГК РФ о том, что по соглашению между продавцом и покупателем может быть передан товар, соответствующий повышенным требованиям к качеству по сравнению с обязательными требованиями, предусмотренными законом или в установленном им порядке, неверна.

Противоречие заключается в том, что повышенные требования к качеству товара – это, прежде всего, повышенные требования, предъявляемые к товару приобретателями (потребителями) посредством договора. Речь идет о совершенствовании потребительских свойств товара: долговечности, эстетических, эргономических и тому подобных свойств, создающих его полезный эффект и привлекательность для потребителя. Обязательные требования к товарам, как уже говорилось, устанавливаются государством в технических регламентах в целях обеспечения безопасности поступающих на рынок товаров.

Глава 2. Особенности содержания договора поставки

2.1 Существенные условия договора поставки

Для правомерности заключения договора необходимо соблюдение ряда условий, называемых существенными. Договор считается незаключенным до того момента, пока не будет достигнуто соглашение сторонами по всем его существенным условиям.

Существенные условия можно разделить на четыре группы:

- условия о предмете договора;
- условия, которые названы в законе или иных правовых актах, как существенные или необходимые для договоров данного вида;
- все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение;
- условия, которые необходимы для договоров данного вида.

Основной частью договора в соответствии с ч. 2 п. 1 ст. 432 ГК РФ является условие о его предмете²³.

К числу существенных относятся те условия, которые названы в законе или иных правовых актах, как существенные. Существенными также выступают такие условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. Таким образом, каждая сторона вправе самостоятельно определить существенность того или иного договорного условия.

Также существенными являются условия, законодательно предусмотренные для подобных видов договоров, отражающие их природу и назначение. На основании положений ст. 432 ГК РФ договор поставки считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или

²³ Гражданский кодекс РФ. Ч. II, от 26.01.1996 г. // СЗ РФ, 1996, № 5, ст. 410. // СПС «Консультант Плюс»

необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение. Несоблюдение этого требования впоследствии может привести к недействительности всего договора.

ГК РФ не установил прямых норм, регулирующих согласование условия о предмете в договоре поставки, но из смысла гражданского законодательства можно сделать вывод, что данное условие считается согласованным, когда договор позволяет определить наименование и количество товара.

Так, между ООО «В» (покупатель) и ООО «Д» (поставщик) был заключен договор поставки товара в ассортименте и по цене, установленной в спецификации, являющейся неотъемлемой частью настоящего договора. Поставщик нарушил условие о количестве и ассортименте поставленного товара. Покупатель потребовал возврата перечисленных в качестве аванса денежных средств, обосновывая это тем, что существенным условием договора поставки является условие о товаре, которое считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество товара. При рассмотрении настоящего спора арбитражный суд первой инстанции, решение которого поддержано апелляционным судом, удовлетворил иск покупателя²⁴.

Исходя из законодательного определения договора поставки, как договора, по которому поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием, существенным условием является и срок поставки.

При несоблюдении данного условия о сроке поставки, потерпевшая

²⁴ См.: Постановление Федерального арбитражного суда Дальневосточного округа от 24.04.2012 г. N Ф03-1515/2012// СПС «Консультант Плюс».

сторона вправе взыскать неустойку. Согласно нормам ст. 457 ГК РФ, срок исполнения продавцом обязанности передать товар покупателю определяется договором купли-продажи, а если договор не позволяет определить этот срок, то он определяется в порядке ст. 315 ГК РФ.

Ст. 521 ГК РФ предусматривает, что установленная законом или договором поставки неустойка за недопоставку или просрочку поставки товаров взыскивается с поставщика до фактического исполнения обязательства в пределах его обязанности восполнить недопоставленное количество товаров в последующих периодах поставки, если иной порядок уплаты неустойки не установлен законом или договором.

В соответствии с нормами ст. 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора. Существенными являются условия о предмете договора, условия, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

Согласно ст. 506 ГК РФ по договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

Согласно положениям ст. 314 Гражданского кодекса Российской Федерации, в случаях, когда обязательство не предусматривает срока его исполнения и не содержит условий, позволяющих определить этот срок, оно должно быть исполнено в разумный срок после возникновения обязательства.

Пленум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации в

Постановлении от 22.10.1997 N 18 «О некоторых вопросах, связанных с применением положений Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре поставки» разъяснил, что в случаях, когда моменты заключения и исполнения договора не совпадают, а сторонами не указан срок поставки товара и из договора не вытекает, что она должна осуществляться отдельными партиями, при разрешении споров необходимо исходить из того, что срок поставки определяется по правилам, установленным ст. 314 Гражданского кодекса Российской Федерации²⁵.

В соответствии со ст. 506 ГК РФ, одним из основных признаков договора поставки является цель приобретения товара. Договором поставки признается договор, по которому товар приобретается либо для использования в предпринимательской деятельности (в частности, для последующей продажи), либо для иной деятельности, не связанной с личным, домашним, семейным и иным подобным использованием товара. Из цели покупки следует, что обе стороны договора, как правило, являются юридическими лицами или индивидуальными предпринимателями.

Анализ судебной практики позволяет сделать вывод, что к возникновению спора приводит нежелание сторонами отразить в договоре все требования к условиям поставки. Как правило, стороны упускают из вида такие условия, как способ доставки товара, порядок принятия товара по количеству и качеству, порядок расчетов за поставленный товар.

Существенным нарушением требований к качеству товара является наличие в нем неустранимых недостатков, недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени, либо выявляются неоднократно, либо проявляются вновь после их устранения, и других подобных недостатков. Обнаружив указанные недостатки, покупатель вправе по своему выбору отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы либо замены

²⁵ Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 22.10.1997 N 18 «О некоторых вопросах, связанных с применением положений Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре поставки» // СПС «Консультант Плюс».

товара ненадлежащего качества товаром, соответствующим договору.

За недостатки товара отвечает продавец, если покупатель докажет, что недостатки товара возникли до его передачи покупателю или по причинам, возникшим до этого момента. При этом согласно ст. 513 ГК РФ покупатель обязан в срок, предусмотренный договором, проверить количество и качество принятых товаров в порядке, установленном законом, иными правовыми актами, договором или обычаями делового оборота, и о выявленных несоответствиях или недостатках товаров незамедлительно письменно уведомить поставщика.

Таким образом, существенными условиями договора поставки являются срок, предмет и цена. При недостижении согласия сторонами по указанным условиям, договор поставки будет считаться незаключенным. Желательно предусмотреть в договоре такие условия, как способ доставки товара, порядок принятия товара по количеству и качеству, а также порядок расчетов за поставленный товар. При отсутствии подобных условий в договоре поставки и при возникновении спора по ним, суд при рассмотрении дела будет исходить из смысла гражданского законодательства, общих принципов права и обычаев делового оборота.

2.2 Правовой статус сторон договора поставки

Субъектами договора поставки законодатель признает только участников предпринимательской деятельности. Требованием к поставщику также является необходимость самостоятельного производства или закупки товаров с целью их последующей реализации.

В роли покупателя также должен выступать участник предпринимательской деятельности, приобретающий товар для использования в производственных целях и ни в коем случае не в целях домашнего, семейного или иного личного потребления.

Субъекты свободны в своем выборе контрагента. Это стало возможно с переходом государства на рыночные отношения. Ранее возможность выбора контрагента была существенно ограничена.

Основной обязанностью поставщика является передача товара покупателю. Товар должен быть передан со всеми его составляющими элементами, сертификационными и гарантийными документами, в установленном договором количестве, качестве, комплектации и ассортименте. Данная обязанность реализуется путем доставки или отгрузки товаров.

В ст. 510 ГК РФ предусмотрено, что обязанность по доставке товара лежит на продавце, хотя договором могут предусмотрены быть и другие условия. Продавец вправе самостоятельно выбрать способ и другие условия доставки, если они прямо не определены в договоре или законе, а также не следуют из норм международного права и обычаев делового оборота.

Обязанностью поставщика является передача покупателю установленного договором количества товара. Нарушение продавцом условия о передаваемом количестве товара предоставляет покупателю право отказа от принятия просроченных товаров, предварительно уведомив поставщика о таком решении. Однако товары, поставленные до получения

поставщиком уведомления, он все же обязан принять и оплатить или приобрести непоставленные товары у других лиц.

Поставщик должен передать покупателю товар в установленном договором ассортименте. Ассортимент представляет собой количественное соотношение различных видов, артикулов, моделей, размеров, расцветок, рецептур и т.п. подлежащих поставке товаров.

Положения о поставках различают групповой и развернутый ассортимент. Групповой ассортимент характеризует товар по укрупненным группам или видам, а развернутый – по более детализированным показателям. Он определяется исходя из заказа покупателя, а также специализации и производственного профиля поставщика.

Групповой ассортимент устанавливается в долгосрочных, реже – годовых договорах. Развернутый ассортимент обычно предусматривается в спецификации, являющейся частью договора.

Качество поставляемых товаров определяется в договоре с учетом требований стандартов, технических условий или иных нормативно-технических документов. Номера и индексы стандартов, технических условий, иной документации указываются в договоре.

Государственные стандарты должны содержать обязательные и рекомендуемые требования к качеству продукции. К обязательным относятся требования к продукции, обеспечивающие ее безопасность для жизни и здоровья населения, охрану окружающей среды, совместимость и взаимозаменяемость изделий и распространяются на все государственные, кооперативные, арендные, совместные и другие предприятия и организации, независимо от их ведомственной принадлежности и форм собственности, а также на граждан, занимающихся предпринимательской деятельностью.

К рекомендуемым относятся требования, характеризующие потребительские и другие свойства продукции. Конкретное содержание их поставщик и покупатель определяют при заключении договоров²⁶.

Последствия поставки товаров ненадлежащего качества в общем виде урегулированы статьей 518 ГК РФ. Самым существенным их отличием от общих правил о купле-продаже является то, что требования, основанные на поставке недоброкачественных товаров, могут быть заявлены поставщику не только покупателем, но и получателем, например, требования о соразмерном уменьшении покупной цены, безвозмездном устранении недостатков товара, возмещении собственных расходов на устранение недостатков, замене товара доброкачественным и расторжении договора. При этом, если поставщик не выполнил требования покупателя о замене недоброкачественных товаров в установленный срок, последний вправе приобрести аналогичные товары у других лиц с отнесением на поставщика всех необходимых и разумных расходов по их покупке.

В отличие от купли-продажи, не ограничено никакими условиями право покупателя — розничного торговца требовать замены недоброкачественных товаров, возвращенных ему потребителями.

Комплектность товара представляет собой набор, состоящий из изделия и прилагаемых к нему дополнительных частей, обеспечивающих его нормальную эксплуатацию. Комплектность товаров устанавливается стандартами, техническими условиями или прејскурантами. Стороны могут предусмотреть в договоре поставку продукции с дополнительными к изделию частями или без отдельных ненужных покупателю частей, входящих в комплект.

Правило о комплектности влечет обязанность одновременной передачи поставщиком покупателю всего набора элементов, входящих в комплект. Нарушение условия о комплектности приводит к последствиям, аналогичным

²⁶ Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга вторая: Договоры о передаче имущества. Изд. 3-е, стереотипное. - М: «Статут», 2011. - С. 111.

нарушению условия о качестве товара, с той лишь разницей, что соответствующие права покупателя регулируются статьей 480 ГК РФ. Поставщик обязан при поставке товаров применять средства пакетирования и специализированные контейнеры, если такое требование содержится в соответствующих правилах или договоре.²⁷

Покупатель, получивший затаренные товары, обязан возвратить поставщику многооборотную тару, если иное не установлено договором. Срок возврата устанавливается обязательными требованиями законодательства. Тара однократного использования и упаковка товара, по общему правилу, возврату продавцу не подлежат.

Основные обязанности покупателя по договору поставки заключаются в принятии товара и его оплате.

Обязанность принять товар сформулирована шире, чем в общих положениях о купле-продаже. Наряду с осуществлением фактических действий по принятию исполнения, она включает и ряд дополнительных обязанностей по проверке товара, содержание которых различается в зависимости от способа его доставки покупателю. Несоблюдение указанных правил покупателем, разумеется, не лишает его права предъявить поставщику требования по количеству и качеству товаров. Однако поставщик может требовать уменьшения размера своей ответственности, если покупатель не провел должной проверки товара и тем самым содействовал увеличению убытков. Если доставка осуществляется поставщиком, покупатель обязан осмотреть товары и проверить их количество и качество. Сроки и порядок проверки определяются нормативными актами, договором поставки или обычаями делового оборота.

Если товары вручены покупателю не самим поставщиком, а транспортной организацией, он обязан проверить соответствие товаров

²⁷ Гражданское право России. Обязательственное право: Курс лекций. / Под ред. О.Н. Садикова. – М.: Юрист, 2004. С. 137.

транспортным и сопроводительным документам и принять эти товары от транспортной организации в установленном порядке.

В случае выборки, самовывоза, товаров покупателем он, по общему правилу, обязан осмотреть передаваемые товары непосредственно в месте их передачи²⁸.

Последствия невыборки товаров покупателем определяются п. 2 ст. 515 ГК аналогично нормам о купле-продаже. В случае невыборки поставщик имеет право потребовать от покупателя возмещения убытков, а также расторжения договора или оплаты покупной цены.

Отказ покупателя от принятия товара не должен приводить к его порче или уничтожению. Ведь предметом поставки обычно являются товары, которые можно использовать в предпринимательской деятельности, то есть в целях извлечения прибыли. Поэтому закон устанавливает специальные правила, направленные на обеспечение сохранности таких вещей. Так, покупатель, отказавшийся от принятия товара, обязан обеспечить его сохранность и незамедлительно уведомить поставщика о своем отказе. В свою очередь, поставщик обязан либо вывезти товар, принятый покупателем на ответственное хранение, либо распорядиться им в разумный срок. Если же он этого не сделает, покупатель вправе сам реализовать товар, выручка от реализации передается поставщику за вычетом причитающегося покупателю. Все необходимые расходы, понесенные покупателем в связи с принятием товара на ответственное хранение, его реализацией или возвратом поставщику, возмещаются последним.

Указанные последствия наступают лишь в случае, когда отказ покупателя от товара последовал по основаниям, допускаемым законом, иными правовыми актами или договором. Если же отказ неоснователен, поставщик вправе требовать от покупателя оплаты товара.

Обязанность покупателя по оплате товаров в поставке имеет особенности. По общему правилу, расчеты между сторонами

²⁸ Сидоров А.В. Оплата за непоставленный товар // ЭЖ-Юрист. 2016. N 42. С. 11.

осуществляются платежными поручениями. Но по условиям договора может предусматриваться другая форма оплаты. Если покупатель перепоручил оплату получателю товаров, он продолжает нести соответствующую обязанность перед поставщиком. Поэтому в случае неоплаты товаров получателем поставщик вправе предъявить соответствующее требование к покупателю²⁹.

Нормы о погашении однородных обязательств по нескольким договорам поставки применяются в тех случаях, когда покупатель, рассчитывающийся с поставщиком по нескольким договорам поставки, уплатил недостаточную для оплаты всех договоров сумму. В этом случае покупатель имеет право указать продавцу, в оплату какого из договоров он направляет деньги. При отсутствии такого указания переведенные суммы засчитываются в погашение обязательства, срок исполнения которого наступил раньше других³⁰.

Обязанность покупателя информировать продавца о нарушении им договора, предусмотренная статьей 483 ГК РФ, распространяется и на поставку.

Таким образом, рассмотрев, права и обязанности сторон, мы выделим следующее:

1. Обязанности продавца заключаются в передаче товара, покупателю со всеми необходимыми принадлежностями и документами, в согласованном количестве, ассортименте и комплектности, установленного качества, свободным от прав третьих лиц в надлежащей упаковке или таре. Поставщик имеет право выбора транспорта, если в договоре не определен базис поставки. Может требовать уменьшения размера своей ответственности, если покупатель не провел должной проверки товара и тем самым содействовал

²⁹ Шашкин Д.М. Проблемные вопросы взыскания задолженности по договору поставки и их решение на практике // Административное право. 2016. N 3. С. 91

³⁰ Рябцев В. Проблемы взыскания задолженности по договору поставки // Административное право. 2016. N 2. С. 33 - 38.

увеличению убытков. Поставщик вправе требовать оплаты поставленных товаров, а также взыскать неустойку за просрочку в оплате.

2. Основные же обязанности покупателя по договору поставки заключаются в принятии, проверке качества, количества товара и его оплате. При просрочке поставки или недопоставки, покупатель имеет право, уведомив поставщика, отказаться от принятия просроченного товара, либо приобрести непоставленные товары у других лиц и отнести на поставщика все расходы на их приобретение, при условии, что они являются необходимыми и разумными. А также имеет ряд прав, таких как безвозмездное устранение недостатков товара, возмещение собственных расходов на устранение недостатков, замене товара и тому подобное, если товар поступил ненадлежащего качества, некомплектный.

2.3 Особенности заключения и исполнения договора поставки

Порядок заключения и исполнения договора поставки также имеет свои особенности. ГК РФ предусматривает, что в случае возникновения разногласий между сторонами при заключении договора поставки в течение 30 дней стороны вправе предлагать меры по согласованию соответствующих разногласий. Если к единому мнению прийти не удастся, то сторонам дается право на отказ от заключения договора поставки.

Если сторонами предусмотрена поставка товаров в течение срока действия договора поставки отдельными партиями, а периоды поставки в договоре не определены, то товары должны поставляться равномерными партиями ежемесячно. Иные условия могут предусматриваться законом или обычаями делового оборота.

Наряду с определением периодов поставки в договоре поставки может быть установлен график поставки товаров (декадный, суточный, часовой и т.п.). Досрочная поставка товаров может производиться только с согласия покупателя. Товары, поставленные досрочно и принятые покупателем, засчитываются в счет количества товаров, подлежащих поставке в следующем периоде.

Поставка товаров осуществляется поставщиком путем передачи товаров покупателю, являющемуся стороной договора поставки, или лицу, указанному в договоре в качестве получателя.

Покупатель вправе предусмотреть в договоре условие о способе передачи товара, которое оформляется дополнительным соглашением к договору, является его неотъемлемой частью и называется отгрузочная разрядка.

Содержание отгрузочной разрядки и срок ее направления покупателем поставщику определяются договором. Если срок направления отгрузочной разрядки договором не предусмотрен, она должна быть направлена поставщику не позднее чем за 30 дней до наступления периода поставки.

Непредставление покупателем отгрузочной разрядки в установленный срок дает поставщику право либо отказаться от исполнения договора поставки, либо потребовать от покупателя оплаты товаров. Кроме того, поставщик вправе потребовать возмещения убытков, причиненных в связи с непредставлением отгрузочной разрядки.

Доставка товаров осуществляется поставщиком путем отгрузки их транспортом, предусмотренным договором поставки, и на определенных в договоре условиях. В случаях, когда в договоре не определено, каким видом транспорта или на каких условиях осуществляется доставка, право выбора вида транспорта или определения условий доставки товаров принадлежит поставщику.

Договором поставки может быть предусмотрено получение товаров покупателем в месте нахождения поставщика, что называется выборка товаров. Если срок выборки не предусмотрен договором, выборка товаров покупателем должна производиться в разумный срок после получения уведомления поставщика о готовности товаров.

Если поставщик допустит недопоставку товаров в отдельном периоде поставки, то он обязан восполнить недопоставленное количество товаров в следующем периоде в пределах срока действия договора. Если товары отгружаются поставщиком нескольким получателям, указанным в договоре поставки, то товары, поставленные одному получателю сверх количества, предусмотренного в договоре или отгрузочной разрядке, не засчитываются в покрытие недопоставки другим получателям.

Покупатель вправе, уведомив поставщика, отказаться от принятия товаров, поставка которых просрочена, если в договоре поставки не предусмотрено иное условие. Товары, поставленные до получения поставщиком уведомления, покупатель обязан принять и оплатить³¹.

³¹ Панова А.С. Роль договора поставки в правовом обеспечении качества и безопасности товаров // Законодательство и экономика. 2016. N 5. С. 26 - 33.

Поставка товаров одного наименования в большем количестве, чем предусмотрено договором поставки, не засчитывается в покрытие недопоставки товаров другого наименования, входящих в тот же ассортимент, и подлежит восполнению, кроме случаев, когда такая поставка произведена с предварительного письменного согласия покупателя.

Покупатель обязан совершить все необходимые действия, обеспечивающие принятие товаров, поставленных в соответствии с договором поставки. Принятые покупателем товары должны быть им осмотрены в установленный срок. В случае получения поставленных товаров от транспортной организации покупатель должен проверить соответствие товаров сведениям, указанным в транспортных и сопроводительных документах.

В установленный срок покупатель должен проверить количество, качество и ассортимент принятых товаров. О выявленных несоответствиях или недостатках товаров покупатель должен незамедлительно письменно уведомить поставщика.

Если покупатель отказывается от переданного поставщиком товара, он обязан обеспечить сохранность этого товара и незамедлительно уведомить поставщика. Такое обеспечение сохранности товара называется ответственное хранение. Поставщик обязан вывезти товар, принятый покупателем на ответственное хранение в разумный срок. Если поставщик в этот срок не распорядится товаром, покупатель вправе реализовать товар, который он принял на ответственное хранение³².

Необходимые расходы, понесенные покупателем в связи с принятием товара на ответственное хранение, реализацией товара или его возвратом продавцу, возмещает поставщик. При этом вырученное от реализации товара передается поставщику за вычетом причитающегося покупателю.

³² Власенкова В.А. Условия договора поставки в практике налогообложения // Финансовое право. 2016. N 7. С. 23 - 28.

Если покупатель без видимых и обоснованных причин не принимает товар от поставщика или отказывается от его принятия, поставщик вправе потребовать от покупателя оплаты товара.

Если договором поставки предусмотрена выборка товаров покупателем в месте нахождения поставщика, то покупатель обязан осуществить осмотр передаваемых товаров в месте их передачи.

Покупатель оплачивает поставляемые товары с соблюдением порядка и формы расчетов, предусмотренных договором поставки. Если соглашением сторон порядок и форма расчетов не определены, то расчеты осуществляются платежными поручениями. Если же договором поставки предусмотрено, что оплата товаров осуществляется получателем, который отказывается от оплаты, то поставщик вправе потребовать оплаты поставленных товаров от покупателя.

В случае, когда в договоре поставки предусмотрена поставка товаров отдельными частями, входящими в комплект, оплата товаров покупателем производится после отгрузки или выборки последней части, входящей в комплект.

Получатель обязан вернуть поставщику многооборотную тару и средства пакетирования, в которых поступил товар. Иная тара и упаковка товара подлежат возврату поставщику только по предварительной договоренности.

При поставке товаров ненадлежащего качества, покупатель вправе предъявить поставщику требования их замены. Если поставщик не предоставил замену недоброкачественных товаров, то покупатель вправе приобрести непоставленные товары у других лиц с отнесением на поставщика всех необходимых и разумных расходов на их приобретение³³.

Покупатель вправе отказаться от оплаты товаров ненадлежащего качества и некомплектных товаров. Если такие товары уже оплачены, то он

³³ Чучкина А.И. Накладные вместо договора // ЭЖ-Юрист. 2015. N 12. С. 15.

может потребовать возврата уплаченных сумм впредь до устранения недостатков и доукомплектования товаров либо их замены.

Глава 3. Особенности правового регулирования договора поставки

3.1 Проблемы правового регулирования договора поставки товаров для государственных и муниципальных нужд.

Договор поставки товаров для государственных или муниципальных нужд призван служить в качестве правового механизма для обеспечения государственных или муниципальных нужд в различных сферах экономики (производстве, строительстве, получении услуг и тому подобное)³⁴.

Правовые особенности договора поставки товаров для государственных или муниципальных нужд проявляются в его субъектном составе и в связи с этим в структуре договорных связей, основаниях и порядке заключения и исполнения договора, ответственности сторон за ненадлежащее исполнение и неисполнение договора³⁵.

Согласно ст. 506 и 525 ГК РФ по данному договору поставщик (исполнитель), осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок (сроки) товары в собственность государственному заказчику (определяемому им покупателю) за определенную в договоре денежную сумму в целях использования для государственных или муниципальных нужд³⁶.

При определении предмета государственного контракта как средства самоорганизации гражданских правоотношений по поставке товаров для государственных и муниципальных нужд большое значение имеет определение дефиниции «государственные (муниципальные) нужды». Понятие государственных нужд недостаточно полно раскрывается в специальных нормативных актах, регулирующих поставку товаров (работ,

³⁴ Шихова С.С. Некоторые вопросы обязательного заключения государственного или муниципального контракта на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд // Образование и право. – 2010. - № 5. – С. 23.

³⁵ Коваль А.В. К вопросу о правовом регулировании размещения заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд // Вестник Арбитражного суда города Москвы. - 2010. - № 2. - С. 19.

³⁶ Гатин А.М. Гражданское право: Учебное пособие. М.: «Дашков и К», 2013. – С. 122.

услуг) для государственных нужд³⁷.

В научной литературе вполне обоснованно указывается, что отношения по государственным закупкам характеризуются сложностью и неоднородностью, имеют дилеммный характер, регулируются нормами различных отраслей права. Одной из главных особенностей правового регулирования отношений в сфере государственных закупок является сочетание публично-правовых и частноправовых элементов³⁸.

Важно отметить: во внутренней структуре норм о государственных закупках усматриваются различные составляющие, требующие научного анализа, но понятие «государственные нужды» является ключевым элементом системы государственного заказа. Следует констатировать, что термин «государственные (муниципальные) нужды» претерпел существенные изменения с развитием и совершенствованием законодательства о государственных закупках.

Федеральным законом от 13.12.1994 N 60-ФЗ «О поставках продукции для федеральных государственных нужд» (далее - Закон о поставках продукции) установлены общие принципы и порядок формирования, размещения и исполнения на контрактной (договорной) основе заказов на закупку и поставку не только товаров, но и работ и услуг для федеральных государственных нужд³⁹. Наиболее полным определением государственных нужд следует считать дефиницию, закрепленную в ФЗ от 21.07.2005 N 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о размещении заказов)⁴⁰. В соответствии с п. 1 ст. 3 этого нормативного акта

³⁷ Андреева Л.В. Закупки товаров для федеральных государственных нужд: правовое регулирование. - М.: Волтерс Клувер, 2009. - С.296.

³⁸ Жуков Ф.Ф. Происхождение договора поставки в российском гражданском праве // Гражданское право. - 2010. - №3. - С. 33-41.

³⁹ Барыбина Е.Л. Понятие «государственные (муниципальные) нужды» в предмете государственного контракта как средство самоорганизации гражданских правоотношений по поставке товаров для государственных и муниципальных нужд // Современное право. - 2014. - № 10. – С. 11-15.

⁴⁰ Документ утратил силу с 1 января 2014 года в связи с принятием Федерального закона от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» (далее - Закон о контрактной системе).

«под государственными нуждами понимаются обеспечиваемые за счет средств федерального бюджета или бюджетов субъектов РФ и внебюджетных источников финансирования потребности РФ, государственных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для осуществления функций и полномочий РФ, государственных заказчиков, для исполнения международных обязательств РФ, в том числе для реализации межгосударственных целевых программ, в которых участвует РФ, либо потребности субъектов РФ, государственных заказчиков в товарах, работах, услугах, необходимых для осуществления функций и полномочий субъектов РФ, государственных заказчиков, в том числе для реализации региональных целевых программ. Под нуждами федеральных бюджетных учреждений и бюджетных учреждений субъектов РФ понимаются обеспечиваемые федеральными бюджетными учреждениями, бюджетными учреждениями субъектов РФ потребности в товарах, работах, услугах соответствующих бюджетных учреждений».

Действующий в настоящее время Закон о контрактной системе, к сожалению, не содержит подобного определения. Представляется правильным, если бы законодатель все же закрепил, что такое «государственные нужды», в нормативном документе. Полагаем, что термин «государственные нужды» как правовое понятие, имеющее самостоятельное юридическое значение, должен иметь законодательную дефиницию.

В соответствии со ст. 1 Закона Ульяновской области от 27.06.1997 N 015-ЗО «О поставках продукции для областных государственных нужд» областные государственные нужды определяются как «потребности Ульяновской области в продукции, необходимой для решения экономических, социальных, природоохранных и иных задач, обеспечиваемые за счет средств областного бюджета и внебюджетных источников, привлекаемых для этих целей».

Закон о контрактной системе распространяет действие на закупки любых товаров, работ, услуг, удовлетворяемых путем заключения

соответствующих договоров, которые по своим признакам относятся к государственным или муниципальным нуждам, за исключением случаев, предусмотренных ч. 2 ст. 1 Закона о поставках продукции.

К государственным и муниципальным нуждам относятся потребности в товарах, работах, услугах, необходимых для обеспечения федеральных нужд, нужд субъектов РФ и муниципальных нужд, а именно для:

1) достижения целей и реализации мероприятий, предусмотренных государственными программами РФ, государственными программами субъектов РФ, муниципальными программами;

2) исполнения международных обязательств РФ, реализации межгосударственных целевых программ, участником которых является РФ;

3) выполнения функций и полномочий государственных органов РФ, органов управления государственными внебюджетными фондами РФ, государственных органов субъектов РФ, органов управления территориальными внебюджетными фондами, муниципальных органов.

Считаем оправданным высказанное в науке мнение, что отсутствие «единой, четкой формулировки понятия общественных нужд, закрепленной в законодательстве, неопределенность в толковании конституционного ограничения права собственности» характерны и для законодательства других государств.

Под «государственными и муниципальными нуждами» одни исследователи понимают определенные законом объективно возникшие общественно значимые потребности, необходимость в удовлетворении которых обусловлена интересами широкого круга субъектов, реализуемые в установленном законом порядке публично-правовыми образованиями⁴¹. Другие ученые полагают, что государственные и муниципальные нужды - это «публичные нужды, удовлетворение которых идет на пользу либо всего населения страны, либо жителей муниципального образования или

⁴¹ Барыбина Е.Л. Понятие «государственные (муниципальные) нужды» в предмете государственного контракта как средство самоорганизации гражданских правоотношений по поставке товаров для государственных и муниципальных нужд // Современное право. 2014. - № 10. – С. 11.

региона»⁴². Третьи понимают под такими нуждами потребность соответствующего публично-правового образования в использовании того или иного объекта в соответствии с его законодательно установленными функциями⁴³.

Представляется целесообразным путем внесения дополнений в Закон о контрактной системе установить понятие «государственные и муниципальные нужды», что обеспечит достижение целей заключения государственного контракта как средства самоорганизации гражданских правоотношений по поставке товаров для государственных и муниципальных нужд и определенность регулируемых отношений.

Полагаем, что государственные и муниципальные нужды - это общественно значимые нужды (потребности) соответствующего публично-правового образования, закрепленные нормой права, объективно существующие, которые направлены на удовлетворение интересов неопределенного круга лиц (населения), реализуемые в установленном законом порядке специально уполномоченными органами государственной власти и местного самоуправления. Как указывалось выше, данное определение представляется необходимым закрепить в контрактном законодательстве.

Понятие «государственные или муниципальные нужды» характеризуется следующими признаками. Во-первых, сущность нужд, то есть потребности Российской Федерации, ее субъектов или муниципальных образований в товарах, работах, услугах. Во-вторых, источник их покрытия - средства соответствующих бюджетов и внебюджетных источников финансирования. В-третьих, преследуемые цели. Ими могут быть: осуществление функций органа публичной власти, реализация целевых

⁴² Там же. С. 11.

⁴³ Там же. С. 12.

программ, решение вопросов местного значения (муниципальные нужды); исполнение международных обязательств (только федеральные нужды)⁴⁴.

К.В. Кичик, отмечая отсутствие в законодательстве понятия «государственный (муниципальный) заказ», обращает внимание, что разные авторы и законодатель понимают под этим разные явления, в частности, «систему мероприятий», «механизм», «метод управления», «отношения между властью и бизнесом, обществом и государственными органами»⁴⁵.

Понятие «публичные закупки» в законодательстве также отсутствует, что тем не менее не позволяет нам отрицать наличие соответствующих ему отношений, более многообразных в сравнении с «государственным (муниципальным) заказом». При таком подходе публичные закупки предстают уже не в виде частноправового института, а в виде способа государственного воздействия на экономику.

С учетом определения, даваемого в п. 1 ст. 3 Закона о контрактной системе, понятие «публичные закупки» намного ближе к понятию «контрактная система в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд», нежели к «государственному (муниципальному) заказу», поскольку контрактная система в сфере закупок охватывает договорные отношения, но и иные отношения, представляя собой совокупность участников контрактной системы в сфере закупок и осуществляемых ими действий, направленных на обеспечение государственных и муниципальных нужд. Тем не менее публичные закупки представляют более обширное явление.

В доктрине признается необходимость регулирования экономики на государственном уровне, одним из инструментов которого выступают публичные закупки.

Е.П. Губин, отмечая, что государственное регулирование рыночной

⁴⁴ Шевченко Л. Формирование договорных отношений по поставкам товаров для государственных нужд // Государство и право. - 2008. - № 4. - С. 265.

⁴⁵ Кичик К.В. Законодательство России о государственных (муниципальных) закупках: состояние и перспективы (лекция в рамках учебного курса «Предпринимательское право») // Предпринимательское право. Приложение «Бизнес и право в России и за рубежом». - 2012. - № 1. - С. 2 - 12.

экономики носит объективный характер, выражая определенную закономерность развития экономики, экономических отношений, выделяет в качестве одного из принципов рыночной экономики и предпринимательского права принцип участия государства в регулировании экономики и предпринимательства⁴⁶.

Как инструмент государственного регулирования, позволяющий реализовывать общественные потребности на основе эффективного взаимодействия государства и частного сектора экономики, государственный заказ играет особую роль в экономике рыночного типа. Практика показывает, что в условиях финансово-экономического кризиса и преодоления его последствий существенное значение придается государственному заказу как способу оказания поддержки реальному сектору экономики, отечественным товаропроизводителям, в том числе малому и среднему бизнесу, и другим категориям хозяйствующих субъектов⁴⁷.

Современные условия гражданского оборота и поставка товаров, выполнение работ и оказание услуг публично-правовым образованиям для удовлетворения их собственных государственных и муниципальных нужд требуют специального правового регулирования, направленного на создание конкурентной среды в указанной сфере и использование специальных методов государственного воздействия.

Поставка товаров для государственных или муниципальных нужд осуществляется на основании государственного или муниципального контракта на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд, а также договоров поставки товаров для государственных или муниципальных нужд, заключаемых между организациями - исполнителями заказа и потребителями

⁴⁶ Губин Е.П. Законодательство о предпринимательской деятельности: состояние и направления совершенствования // Предпринимательское право. Приложение «Бизнес и право в России и за рубежом». - 2010. - № 3. - С. 20.

⁴⁷ Мунтян Л.Б., Романова Н.В. О практике рассмотрения ФАС СЗО дел, связанных с применением Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ «О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», с участием антимонопольных органов (за период с 2008 г. по октябрь 2011 г.) // Арбитражные споры. - 2012. - № 2. - С. 11 - 54.

товаров (п. 1 ст. 525 ГК⁴⁸). Таким образом, структура договорных связей в этой области, может быть, простой или сложной. В первом случае в соответствии с условиями государственного или муниципального контракта поставщик поставляет товары непосредственно государственному заказчику либо указанным им получателям. При этом поставщик не заключает каких-либо договоров поставки товаров с получателями. Во втором случае государственным или муниципальным контрактом предусматривается прикрепление поставщика к конкретным покупателям для заключения с ними договоров поставки товаров для государственных или муниципальных нужд.

По государственному или муниципальному контракту на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд поставщик (исполнитель) обязуется передать товары государственному заказчику либо по его указанию иному лицу, а государственный заказчик обязуется обеспечить оплату поставленных товаров (ст. 526 ГК). Закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» содержит более общее определение государственного или муниципального контракта: это договор, заключенный заказчиком от имени РФ, ее субъекта или муниципального образования в целях обеспечения государственных или муниципальных нужд (ст. 3).

В качестве государственных или муниципальных заказчиков могут выступать органы государственной власти РФ или ее субъектов и органы местного самоуправления, а также уполномоченные ими на размещение заказов получатели бюджетных средств (при размещении заказов за счет бюджетных средств). Государственный или муниципальный контракт заключается на основе принятого исполнителем заказа на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд - государственного заказа.

⁴⁸ Собрание законодательства РФ. – 1996. - № 5. - Ст. 410.

Исходя из способов размещения госзаказов поставщиками-исполнителями могут быть:

- победители торгов (конкурса (открытый конкурс, конкурс с ограниченным участием, двухэтапный конкурс, закрытый конкурс, закрытый конкурс с ограниченным участием, закрытый двухэтапный конкурс) аукциона (аукцион в электронной форме, закрытый аукцион);
- победители по результатам запроса котировок;
- единственные поставщики (субъекты естественных монополий);
- победители по результатам запроса предложений⁴⁹.

В предусмотренных законом случаях заключение государственного или муниципального контракта будет являться для поставщика обязательным при условии, что государственным заказчиком будут возмещены все убытки, которые могут быть причинены поставщику (за исключением казенного предприятия) в связи с выполнением государственного или муниципального контракта. Государственный заказчик обязан заключить государственный или муниципальный контракт с лицом, победившим на конкурсе или принявшим заказ к исполнению (ст. 527 ГК⁵⁰). Проект государственного или муниципального контракта разрабатывается государственным заказчиком и направляется поставщику, если иное не предусмотрено соглашением между ними. Сторона, получившая проект государственного или муниципального контракта, подписывает его и возвращает один экземпляр другой стороне, либо при наличии разногласий составляет протокол разногласий и направляет его вместе с подписанным государственным или муниципальным контрактом другой стороне, или уведомляет ее об отказе от заключения государственного или муниципального контракта.

Выполнить любую из перечисленных обязанностей сторона должна в течение 30 дней. Сторона, получившая государственный или муниципальный контракт с протоколом разногласий, должна в течение 30 дней рассмотреть

⁴⁹ Вайпан В.А. Практика применения законодательства о размещении заказов для государственных и муниципальных нужд // Право и экономика. – 2009. - № 5. – С. 12.

⁵⁰ Собрание законодательства РФ. – 1996. - № 5. - Ст. 410.

разногласия, принять меры по их согласованию и известить другую сторону о принятии государственного или муниципального контракта в ее редакции либо об отклонении протокола разногласий. В последнем случае, а также по истечении 30-дневного срока неурегулированные разногласия по государственному или муниципальному контракту, заключение которого является обязательным для одной из сторон, могут быть переданы другой стороной в течение 30 дней на рассмотрение суда. Если сторона, для которой заключение государственного или муниципального контракта является обязательным, уклоняется от его заключения, другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить государственный или муниципальный контракт (ст. 528 ГК⁵¹).

Государственные или муниципальные контракты, заключенные по итогам размещения заказов, учитываются в соответствующих реестрах контрактов, ведение которых обеспечивают уполномоченные государственные органы исполнительной власти и орган местного самоуправления⁵².

Если государственным или муниципальным контрактом предусмотрено, что поставка товаров осуществляется поставщиком покупателю по договорам поставки товаров для государственных или муниципальных нужд, государственный заказчик не позднее 30 дней после подписания государственного или муниципального контракта направляет поставщику и покупателю извещение о прикреплении покупателя к поставщику. Извещение о прикреплении является основанием заключения договора поставки товаров для государственных или муниципальных нужд (ст. 529 ГК⁵³). Поставщик обязан направить проект договора поставки указанному в извещении о прикреплении покупателю не позднее 30 дней с момента получения извещения от государственного заказчика, если иной порядок

⁵¹ Собрание законодательства РФ. – 1996. - № 5. - Ст. 410.

⁵² Титова Г.Г. К вопросу об ответственности за неисполнение (ненадлежащее исполнение) контракта на поставку для государственных и муниципальных нужд // Конкурентное право. 2016. N 3. С. 18 - 21.

⁵³ Собрание законодательства РФ. – 1996. - № 5. - Ст. 410.

подготовки проекта договора не предусмотрен государственным или муниципальным контрактом, либо проект не представлен покупателем. Дальнейший порядок взаимоотношений сторон совпадает с порядком заключения государственного или муниципального контракта, за тем лишь исключением, что обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор поставки может только покупатель, а не поставщик.

Государственным (муниципальным) заказчиком Законом о КС предписано осуществлять трехлетнее и годовое планирование закупок, а также в особом порядке корректировать и уточнять их. Объем сведений, включаемый в планы закупок, шире, чем тот, который заказчики включают в планы в настоящее время. Например, теперь в трехлетнем плане закупок следует отразить цель каждой закупки и ее обоснование (ст. 17 Закона о КС). А в однолетние – внести и дополнительные требования к участникам закупки с их обоснованием (при наличии таких требований), способ закупки и обоснование выбора этого способа (ст. 21 Закона о КС).

К документам по планированию госзакупок относятся:

- 1) план закупок;
- 2) план-график закупок.

Планы закупок формируются заказчиками исходя из мероприятий государственных программ Российской Федерации, целевых программ, планов и программ развития субъектов Российской Федерации и муниципальных образований, иных документов программно-целевого планирования, утвержденных (одобренных) в установленном порядке, а также с учетом требований к закупаемым заказчиками товарам, работам, услугам и (или) нормативных затрат на обеспечение функций заказчиков.

В планы закупок включаются следующие сведения:

- 1) идентификационный код закупки, определяемый в соответствии со ст. 23 Закона о КС;
- 2) цель осуществления закупки, определенная с учетом положений ст. 13 Закона о КС;

3) наименование объекта (объектов) закупки и его описание с учетом положений ст. 33 Закона о КС, а также объем закупаемых товара, работы или услуги;

4) объем финансового обеспечения для осуществления закупки;

5) сроки (периодичность) осуществления планируемых закупок;

6) обоснование закупки в соответствии со ст. 18 Закона о КС;

7) информация о закупках товаров, работ, услуг, которые по причине их технической и (или) технологической сложности, инновационного, высокотехнологичного или специализированного характера способны поставить, выполнить, оказать только поставщики (подрядчики, исполнители), имеющие необходимый уровень квалификации, а также предназначены для проведения научных исследований, экспериментов, изысканий, проектных работ;

8) информация об обязательном общественном обсуждении закупки товара, работы или услуги в соответствии со ст. 20 Закона о КС.

Планы закупок формируются на срок, соответствующий сроку действия федерального закона о федеральном бюджете на очередной финансовый год и плановый период, федеральных законов о бюджетах государственных внебюджетных фондов Российской Федерации, закона субъекта Российской Федерации о бюджете субъекта Российской Федерации, законов субъекта Российской Федерации о бюджетах территориальных государственных внебюджетных фондов, муниципального правового акта представительного органа муниципального образования о местном бюджете. Следовательно, срок, на который составляется план, - три года.

На основании договора поставки складываются отношения между тремя сторонами (государственный заказчик, поставщик и покупатель).

Речь идет о тех случаях, когда удовлетворение государственных нужд осуществляется путем заключения самостоятельного государственного контракта и договора поставки.

При этом правоотношения между государственным заказчиком и поставщиком регулируются государственным контрактом, между поставщиком и покупателем – договором поставки, а между государственным заказчиком и покупателем – извещением о прикреплении и ранее (при разработке целевых программ и пр.) поданной заявкой.

Содержание государственного контракта предопределяет содержание договора поставки и процедуру его заключения.

Если государственный контракт не установил иной порядок, то с предложением о заключении договора поставки должен выступить поставщик, разрабатывающий проект договора и направляющий его покупателю. Для этого ему предоставлен 30-дневный срок, исчисляемый с момента получения извещения о прикреплении.

Извещение следует рассматривать, с одной стороны, как информационное сообщение, а с другой - как основание для заключения договора. Но оно не является основанием для понуждения к заключению договора.

В качестве такого основания в отношении поставщика может выступать только государственный контракт, который закрепил принятое на себя поставщиком обязательство заключить договор. Именно к поставщику, а не к покупателю могут применяться процедуры принудительного заключения договора⁵⁴.

В права и обязанности сторон договора включены:

а) право требовать своевременной оплаты на условиях, предусмотренных государственным контрактом, надлежащим образом поставленной и принятой государственным заказчиком продукции;

б) обязанность по поставке продукции на условиях, предусмотренных государственным контрактом, в том числе по обеспечению с учетом специфики поставляемой продукции ее соответствия обязательным

⁵⁴ Титова Г.Г. К вопросу об ответственности за неисполнение (ненадлежащее исполнение) контракта на поставку для государственных и муниципальных нужд // Конкурентное право. 2016. N 3. С. 22.

требованиям, установленным государственным заказчиком в соответствии с законодательством Российской Федерации о техническом регулировании и (или) государственным контрактом;

в) обязанность по обеспечению устранения за свой счет недостатков и дефектов, выявленных при приемке продукции и в течение гарантийного срока, если гарантийные обязательства установлены государственным контрактом на поставку этой продукции;

г) обязанность по обеспечению отдельного учета затрат, связанных с исполнением государственного контракта, в соответствии с законодательством Российской Федерации;

д) обязанность по обеспечению допуска уполномоченных представителей государственного заказчика и федерального органа исполнительной власти, осуществляющего функции по контролю (надзору) в сфере государственного оборонного заказа, в организацию головного исполнителя и условий для осуществления ими контроля за исполнением государственного контракта в соответствии с законодательством Российской Федерации, в том числе на отдельных этапах его исполнения;

е) обязанность по организации и проведению предусмотренных технической документацией испытаний опытных и серийных образцов (комплексов, систем) вооружения, военной и специальной техники, военного имущества, а также материалов и комплектующих изделий, если проведение таких испытаний предусмотрено технической документацией;

ж) обязанность по соответствию в течение всего срока действия государственного контракта требованиям, установленным в соответствии с законодательством Российской Федерации в отношении лиц, осуществляющих деятельность в установленных сферах.

Споры, возникающие между государственным заказчиком и поставщиком при расторжении и выполнении государственных контрактов

на поставку продукции для федеральных государственных нужд, а также о возмещении понесенных убытков, рассматриваются арбитражным судом⁵⁵.

По общему правилу и в силу особенностей поставки для государственных нужд односторонний отказ со стороны государственного заказчика не должен иметь места. Тем не менее некоторые специальные законы содержат правило о том, что государственный контракт должен предусматривать право заказчика на расторжение контракта по его инициативе в порядке, установленном законодательством Российской Федерации.

Согласно ст. 534 ГК РФ государственный заказчик вправе отказаться (полностью или частично):

➤ от продукции, произведенной по государственному контракту, при условии полного возмещения им поставщику понесенных убытков в соответствии с действующим законодательством;

➤ от оплаты продукции, не соответствующей требованиям, установленным законодательством для определения качества продукции или предусмотренным государственным контрактом.

Если отказ государственного заказчика от товаров, поставка которых предусмотрена государственным контрактом, повлечет расторжение и изменение договора поставки для государственных нужд, убытки, причиненные таким расторжением поставщику и покупателю, возмещаются государственным заказчиком. Последний обязан возместить поставщику понесенные им на момент расторжения контракта затраты по нему, включая упущенную выгоду.

Поставщику должна быть выплачена контрактная стоимость товаров, полностью или частично произведенных в соответствии с контрактом и не

⁵⁵ Бутакова Н.А. Условие о поставке товара в договоре международной купли-продажи // Право и экономика. 2016. N 3. С. 36 - 40.

имеющих на момент его расторжения спроса на рынке, при этом все товары должны быть переданы заказчику⁵⁶.

В случае если товары имеют рыночный спрос, поставщику должны быть возмещены убытки, причиненные в результате продажи товаров.

Отношениям, регулируемым гражданским правом, свойственна эквивалентность. Санкции, налагаемые на участников этих отношений, по общему правилу должны соответствовать последствиям нарушения прав других лиц.

В частности, согласно ст. 333 ГК РФ в случае, если подлежащая уплате неустойка явно несоразмерна последствиям нарушения обязательства, суд вправе уменьшить неустойку. Такая несоразмерность обнаруживается, когда размер неустойки явно превышает возможные убытки кредитора.

Вместе с тем законом или договором могут быть предусмотрены случаи, когда убытки взыскиваются сверх неустойки (абз. 2 п. 1 ст. 394 ГК РФ). Такой случай, в частности, предусмотрен в отношении поставки товаров для государственных нужд.

Лица, виновные в нарушении законодательства Российской Федерации и иных нормативных правовых актов о контрактной системе в сфере закупок, несут дисциплинарную, гражданско-правовую, административную, уголовную ответственность в соответствии с законодательством Российской Федерации.

Операторы электронных площадок и их должностные лица обязаны возместить убытки, причиненные их неправомерными действиями по разглашению информации, полученной в ходе проведения электронных аукционов⁵⁷.

Отказ от заключения государственного контракта, который не влечет применение названного штрафа, допускается в случае, если выполнение

⁵⁶ Сергеев А.П. Гражданское право. Том 2 / А.П. Сергеев. - М. : Проспект, 2014. – С 284.

⁵⁷ Кандыбко Н.В., Елисеев О.В. Государственные контракты на поставку продукции и выполнение работ в контексте Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" // Право в Вооруженных Силах. 2014. N 9. С. 89 - 96.

государственного заказа повлечет для поставщика убытки и заранее известно, что данные убытки не будут возмещены (п. 2 ст. 527 ГК РФ).

Условие о возмещении убытков не применяется в отношении казенного предприятия (п. 3 ст. 527 ГК РФ).

3.2 Юридическая ответственность за нарушение условий договора поставки.

Юридическая ответственность неразрывно связана с государством, нормами права, обязанностью и противоправным поведением отдельных граждан и их объединений, должностных лиц государственных органов и органов местного самоуправления. Юридическая ответственность справедливо считается одним из ведущих институтов права.

Ответственность сторон по договору поставки для государственных и муниципальных нужд за неисполнение или ненадлежащее исполнение контрактных обязательств выстроена на общих принципах гражданско-правовой ответственности.

Принципы гражданско-правовой ответственности: неотвратимости, индивидуализации, полного возмещения вреда. Установленный в ГК РФ принцип юридического равенства участников гражданско-правовых отношений предполагает и установление равной имущественной ответственности государства за надлежащее исполнение обязанностей по государственным контрактам. Действующий Федеральный закон от 05.04.2013 N 44-ФЗ «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» содержит в себе нормы, которые позволяют привлекать к гражданско-правовой ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение государственных и муниципальных контрактов в равной степени, как поставщика, так и заказчика (п. 4 ст. 34), кроме того, на поставщика возлагается ответственность за непредставление информации, указанной в п. 23 ст. 34 ФЗ N 44-ФЗ.

Своевременность поставки товаров в надлежащем качестве, количестве и ассортименте, предусмотренных договором поставки, и своевременная их оплата, иными словами, выполнение существенных условий договора - необходимое условие успешного развития рыночных отношений и

экономики в целом. Надлежащее исполнение обязательств в договорных правоотношениях в целом выступает одним из основополагающих принципов.

И.В. Елисеев отмечает, что «ответственность за нарушение обязательств при поставке товаров для государственных нужд строится по общей модели договорной ответственности предпринимателей на началах риска. На началах риска отвечает и государственный заказчик». Данная позиция находит явный отклик и в самом ФЗ N 44-ФЗ, в соответствии с которым заказчик и поставщик несут ответственность в виде неустойки (пени или штрафа) за просрочку исполнения обязательства, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств, предусмотренных контрактом (ч. 5 ст. 34 ФЗ N 44-ФЗ). Нормы об ответственности, предусмотренные законодательством о закупках в части платежей, вызванных неисполнением или ненадлежащим исполнением договорных обязательств, полностью перекликаются с гражданским законодательством.

Поставщик несет ответственность в виде неустойки (пени или штрафа) за просрочку исполнения договорного обязательства, в том числе гарантийного, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения обязательств (ч. 6 ст. 34 ФЗ N 44-ФЗ). Однако при всем при этом Закон N 44-ФЗ никак не ограничивает право заказчика на определение максимально возможного размера неустойки поставщика, что само по себе вызывает некоторые сомнения, судя по тому, что поставщик (подрядчик, исполнитель) изначально находится в более невыгодном положении, поскольку имеется заведомое неравенство переговорных возможностей. В связи с этим существует ряд примеров злоупотреблений со стороны заказчика в использовании такой обеспечительной меры, как неустойка. Так, Постановлением Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ (далее - ВАС РФ) N 5467/14 был сделан верный и вполне очевидный вывод о недопустимости включения заказчиком в контракт явно несправедливых и завышенных условий о неустойке поставщика, т.к. это противоречит

основной идее законодательства о государственных закупках – создание стимулов участия в них. Президиум также верно указал на то, что «лицо, подписывающее государственный контракт, лишено возможности выразить собственную волю в отношении порядка начисления неустойки и вынуждено принять это условие путем присоединения к контракту в целом (договор присоединения)... включая в проект государственного контракта заведомо невыгодное для контрагента условие, от которого победитель размещения заказа не может отказаться, заказчик нарушает закон».

Исходя из п. 5 ст. 34 ФЗ N 44-ФЗ уплата неустойки (штрафов, пеней) назначается в случае просрочки исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом, а также в иных случаях неисполнения или ненадлежащего исполнения заказчиком обязательств, предусмотренных контрактом. При этом пеня начисляется за каждый день просрочки исполнения поставщиком (подрядчиком, исполнителем) обязательства, предусмотренного контрактом, начиная со дня, следующего после дня истечения установленного контрактом срока исполнения обязательства, и устанавливается контрактом в размере... не менее чем 1/300 действующей на дату уплаты пени ставки рефинансирования Центрального банка Российской Федерации от цены контракта, уменьшенной на сумму, пропорциональную объему обязательств, предусмотренных контрактом и фактически исполненных поставщиком (подрядчиком, исполнителем).

Начисление штрафов производится за неисполнение или ненадлежащее исполнение поставщиком обязательств, предусмотренных контрактом, за исключением просрочки исполнения поставщиком обязательств (в том числе гарантийного обязательства), предусмотренных контрактом. Размер штрафа устанавливается контрактом в виде фиксированной суммы, определенной в порядке, установленном Правительством Российской Федерации⁵⁸. Условие о неустойке (штрафе, пени) должно включаться заказчиком непосредственно в

⁵⁸ Белов В.А. Об отдельных проблемных вопросах взыскания убытков по договору поставки железнодорожным транспортом // Вестник арбитражной практики. 2014. N 2. С. 38 - 41.

проект контракта, прилагаемый к документации о закупке, а при проведении запроса котировок - к извещению о его проведении, так как ФЗ N 44-ФЗ не допускает изменения заказчиком положений проекта контракта после истечения срока для внесения изменений в извещение, документацию о проведении закупок.

Однако, анализируя ст. 34 ФЗ N 44-ФЗ, можно сделать вывод о том, что размеры пеней за просрочку по контракту на поставку товаров, работ и услуг определяются по-разному. В случае с заказчиком размеры определены ФЗ N 44-ФЗ, а в случае с поставщиком - Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 N 1063 «Об утверждении Правил определения размера штрафа, начисляемого в случае ненадлежащего исполнения заказчиком, поставщиком... обязательства, предусмотренного контрактом», здесь же утверждены размеры штрафов заказчика и поставщика за иные нарушения, не связанные с просрочкой поставки товаров, работ и услуг для государственных и муниципальных нужд. Вопрос в отсутствии в п. 7 ст. 34 ФЗ N 44-ФЗ содержания фиксированной ставки пени, а порядок ее определения тем временем зависит от ряда переменных показателей (цена контракта, количество просроченных дней поставщиком, объем неисполненного или ненадлежащим образом исполненного обязательства, коэффициент, учитываемый при расчете размера ставки), которые на момент заключения договора поставки для государственных и муниципальных нужд не могут быть известны, составляют некое затруднение для заказчика, связанное с формулировкой данного условия в проекте контракта.

Представляется, что данный пробел еще более обостряется тем моментом, что ФЗ N 44-ФЗ после опубликования проекта контрактных положений не предусматривается возможность их корректировки, а также внесение изменений в части условия о неустойке на стадии подписания контракта с победителем закупки (кроме случаев, предусмотренных п. 18 ст. 34 и п. 4 ст. 70 ФЗ N 44-ФЗ). Таким образом, формулировка положений об ответственности не должна подвергаться дальнейшим изменениям.

Кроме того, п. 4 ст. 34 ФЗ N 44-ФЗ ставит обязательное условие об указании размеров ответственности и в самом контракте на поставку. Соответственно, есть ли необходимость указания размеров ответственности. Однако п. 4.2 ст. 7.30 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях устанавливает, что «утверждение конкурсной документации, документации об аукционе, документации о проведении запроса предложений, определение содержания извещения о проведении запроса котировок с нарушениями... влечет наложение административного штрафа на должностных лиц». Письмом Федеральной антимонопольной службы России от 21.10.2014 N АЦ/42516/14 «О направлении информации о включении в контракт условий об уплате неустойки, а также об уменьшении суммы, подлежащей уплате физическому лицу в случае заключения с ним контракта, на размер налоговых платежей» было разъяснено, что включение в проект контракта ссылки на Правила вместо установления размеров штрафа или пени не является надлежащим исполнением обязанности заказчика по установлению размеров неустойки. Представляется, что такое упущение, как ограничение лишь ссылкой в документации о торгах на ст. 34 ФЗ N 44-ФЗ и Правила, при отсутствии дублирования в проекте контракта текста о размере неустойки, не должно повлечь привлечения к ответственности, поскольку в любом случае санкции в законодательных актах прописаны для обеих сторон⁵⁹.

При рассмотрении особенностей ответственности в виде штрафных санкций можно увидеть, что штраф за неисполнение или ненадлежащее исполнение сторонами обязательств устанавливается в фиксированной сумме в соответствии с положениями, указанными в Правилах, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 25.11.2013 N 1063. На данный момент не представляется возможным взыскать пени в увеличенном объеме, поскольку такой потенциал не заложен ни в ФЗ N 44-ФЗ, ни в Правилах. Это означает, что стороне вследствие ненадлежащего исполнения или вовсе

⁵⁹ Канцер Ю. Когда договор поставки не заключен // ЭЖ-Юрист. 2014. N 11. С. 12.

неисполнения контрактных обязательств, понесшей урон более значительный, чем покрывает сумма неустойки, будет необходимо обратиться в судебные органы для взыскания пеней.

Представляется вполне естественным, что начисление санкций в виде пеней происходит именно на сумму неисполненной части контрактных обязательств по договору поставки для государственных или муниципальных нужд, данная позиция выдержана, в частности, в Постановлении Президиума ВАС РФ от 28.01.2014 N 11535/13.

В этом случае вполне уместно процитировать Д.А. Чваненко, который справедливо указывал, что в идеале за основу размера неустойки должен быть взят размер средних банковских процентов по краткосрочным необеспеченным кредитам. В обычаях делового оборота такая форма кредитования оформляется подписанием долговой расписки, в которой указывается сумма займа, величина процента и дата погашения. В деле, переноса на договор поставки для государственных и муниципальных нужд, повторяются все существенные условия договора: предмет, цена, количество и сроки исполнения. Целью выступает выполнение контрактных обязательств, исполненных надлежащим образом.

Д.Е. Богданов в своем научном труде высказывался о применении ретрибутивной законной неустойки как формы ответственности, например, по государственным контрактам на поставку товаров для государственных и муниципальных нужд, что обусловлено повышенной социальной значимостью договоров, за неисполнение которых они и установлены. Действительно, в законодательстве о контрактной системе и в Постановлении Правительства N 1063 используются нормы, которые носят ретрибутивный характер, поскольку не столько корреспондирующая ответственность сторон не уравновешена, сколько они не равноценны по своей сущности. Так, предусмотренные санкции по отношению к поставщику за нарушения сроков поставки коррелируют с нарушениями в исполнении контрактных обязательств, с другой стороны.

Снижение неустойки весьма вероятно, если она установлена несимметрично: ответственность поставщика, исполнителя или подрядчика выше, чем ответственность заказчика. Например, Постановление Арбитражного суда Поволжского округа от 28.04.2015 N Ф06-22925/2015 по делу N А55-14084/2014.

Оценивая с позиции разумности и справедливости злоупотребление мерами ответственности в расчете размеров штрафных санкций по отношению к контрагентам по государственным контрактам на поставку товаров, нельзя не заметить их несоразмерность по отношению к цене заключенного контракта. Это, конечно, само по себе становится обстоятельством к ее снижению, в том числе и в случаях, когда контракт прямо предусматривает условие об ограничении применения либо об отказе от применения ст. 333 ГК РФ или установлении нижних и верхних пределов неустойки (Постановление Арбитражного суда Московского округа от 02.03.2015 N Ф05-14944/2014 по делу N А40-170328/12-7-1657).

Строго говоря, по сути, вытекающей из законодательства о контрактной системе, заказчик в контракте прописывает только те обязательные условия, которые установлены Законом. Судебная практика носит противоречивый и парадоксальный характер, когда судами применяется по их усмотрению снижение размера неустойки, которая носит законный, а не договорный характер. Кроме того, в отсутствие легального определения понятия «явная несоразмерность» судебной практикой не выработан единый подход по данному вопросу.

Анализ массива законодательных актов и правоприменительной практики по вопросам ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение договора поставки товаров, работ и услуг для государственных и муниципальных нужд показывает, что ответственность должна строиться на единых основаниях и для государственного заказчика, и для исполнителя контрактных обязательств. Прежде всего, подходя к решению этого вопроса, нужно учитывать, как верно указал С.Г. Гришаев, что в гражданских

правоотношениях государство не пользуется властными полномочиями: оно выступает на равных началах со своими контрагентами. Государство выступает в гражданских правоотношениях в большинстве случаев через свои органы (как законодательные, так и исполнительные).

Представляется, что в целях обеспечения принципа равенства всех участников контрактных отношений по поставке товаров, работ и услуг его обязательным условием должно быть условие об ответственности не только поставщика (подрядчика, исполнителя), но и заказчика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства. При этом ответственность, возлагаемая на стороны контракта, должна быть соизмерима с правонарушением.

3.3 Проблемы взыскания убытков за нарушение условий договора поставки.

Основными мерами гражданско-правовой ответственности за поставку товаров ненадлежащего качества являются возмещение убытков и взыскание неустойки.

Следует различать категории «убытки» и «возмещение убытков». В гражданском праве России убытки трактуются как «отрицательные имущественные последствия нарушения обязательства должником». Применительно к отношениям поставки можно сказать, что имущественные потери, вызванные поставкой товаров ненадлежащего качества, означают понятие «убытки покупателя».

В отличие от категории «убытки», понятие «возмещение убытков» означает денежную компенсацию причиненного нарушением договора вреда, так называемую «денежную санкцию». В состав убытков покупателя, получившего товар с недостатками, могут входить как реальный ущерб, так и упущенная выгода. Реальный ущерб покупателя может выражаться в различных формах: в виде денежных сумм, уплаченных поставщику за недоброкачественный товар (в полной сумме или в виде аванса).

Ущерб может выразиться в виде расходов по устранению недостатков в полученных товарах (замене материалов, деталей, комплектующих изделий), затрат по приобретению товаров надлежащего качества у другого поставщика, расходов, связанных с хранением, транспортированием, проведением погрузочно-разгрузочных работ, монтажом и демонтажем изделий и т.п. Покупатель может нести убытки в связи с совершением приготовлений в целях принятия (размещения) товара. Например, расходы в виде стоимости неиспользованной покупателем упаковки или стоимости заключенных с хранителем (перевозчиком) договоров.

Возникнуть реальный ущерб может из-за применения к покупателю санкций его договорными контрагентами вследствие нарушения графика перепоставок.

Упущенная выгода выражается, как правило, в форме неполученной предприятием прибыли. Ее, в отличие от отражаемых в документах расходов и другого «положительного ущерба», нельзя определить иначе как математическим расчетом. Такой расчет должен быть обоснованным и опираться на документы предприятия⁶⁰.

Реальность получения прибыли кредитором в случае исполнения должником своего обязательства должна быть доказана. Часто упущенная выгода выражается в виде неполученных покупателем от перепоставки (перепродажи) доходов. Так, суд обоснованно посчитал упущенной выгодой несостоявшиеся доходы покупателя от перепоставки труб – разницу между суммой приобретения и перепродажи, поскольку покупателю (истцу в данном деле) были поставлены трубы ненадлежащего качества, о чем свидетельствовали результаты назначенной судом экспертизы⁶¹.

Важно то, что ГК РФ предусматривает необходимость установления причинной связи между противоправными действиями поставщика, передавшего товар ненадлежащего качества, и убытками покупателя. Иначе говоря, должник обязан возместить кредиторю «причиненные» убытки. В российской науке гражданского права господствующей является концепция прямой и косвенной причинной связи. Согласно этой концепции противоправное поведение лица только тогда считается причиной убытков, когда оно прямо (непосредственно) связано с этими убытками.

Обязанность по доказыванию размера причиненных ненадлежащей поставкой убытков лежит на покупателе. Анализ хозяйственной и судебно-арбитражной практики в России показывает, что вопрос доказывания размера

⁶⁰ Торган К.Э. Договор поставки товаров и интересы покупателей. Рига: Изд-во Зинатне, 1974. С. 112 - 113.

⁶¹ Решение Арбитражного суда Республики Татарстан от 18 июля 2014 г. Дело N А65-13037/2013 (<http://kad.arbitr.ru>). Впоследствии, в связи с нарушением срока подачи апелляционной жалобы, решение не пересматривалось (Определение Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда о возвращении апелляционной жалобы от 31 октября 2014 г. Дело N А65-13037/2013 // <http://kad.arbitr.ru>).

убытков по-прежнему сохраняет остроту. В судебные органы предъявляются иски о возмещении убытков, размер которых просто рассчитать и доказать документально. Убытки взыскиваются далеко не в полном объеме. Редкими являются иски о взыскании неполученных доходов.

В целях облегчения доказывания наличия убытков и их размера в советские годы было разработано нескольких концепций расчета убытков. Согласно концепции «нормативных убытков» стороны вправе, во избежание необходимости доказывать размер причиненных убытков, определить их заранее, в самом договоре. При таком подходе наблюдается совпадение «нормативных убытков» и неустойки. Данная концепция подвергалась обоснованной критике⁶². В соответствии с другой концепцией - «методом приближенных оценок», «даже при наличии у арбитража конкретных данных он может определить объем ответственности неисправного контрагента лишь по методу приближенных оценок»⁶³. Развивая эту идею, М.Г. Масевич предложила взыскивать убытки сразу же после нарушения обязательства (а не после возникновения убытков), исчисляя их в примерной сумме с учетом будущих расходов, вызванных неисполнением обязательства⁶⁴. Возражая против приближенного оценивания убытков, О.С. Иоффе справедливо отмечал, что ориентирование на метод приближенных оценок, пусть даже в наиболее затруднительных случаях, явилось бы отступлением от принципа полного возмещения убытков, причем отступлением, основанным на недоказанном тезисе о невозможности определения размера убытков⁶⁵. Существовали и другие предложения по разработке методики определения убытков⁶⁶. Предлагалось исчислять размер убытков от уменьшения объема

⁶² Иоффе О.С. Ответственность по советскому гражданскому праву. Ленинград: Изд-во Ленинград. ун-та, 1955. С. 253.

⁶³ Венедиктов А.В. Договорная дисциплина в промышленности. Л.: Изд-во Леноблисполкома и Ленсовета, 1935. С. 96.

⁶⁴ Масевич М.Г. Гражданско-правовая ответственность предприятий и ее эффективность // Советское государство и право. 1965. N 8. С. 86. Иоффе О.С. Указ. соч. С. 254.

⁶⁵ Иоффе О.С. Указ. соч. С. 254.

⁶⁶ Лесник М.Я., Брагинский М.И. О возмещении убытков, причиненных нарушением договора поставки // Советское государство и право. 1967. N 5. С. 90 - 97; Брагинский М.И. Общее учение о хозяйственных договорах. Минск, 1967. С. 252 - 257; Язев В. Возмещение упущенной выгоды // Советская юстиция. 1968. N 24. С. 14 - 15.

производства (предполагаемый объем производства привязан к плановым показателям предприятия) путем исчисления произведенных кредитором расходов (выяснению подлежал возможный поэлементный состав расходов кредитора).

За рубежом вопрос о доказывании размера причиненных убытков также находится в центре внимания ученых, практиков и органов судебной власти. В Англии и США для определения размера убытков используется несколько основных «формул». Выбор той или иной из них зависит, во-первых, от характера и содержания договора, в частности, является ли он потребительской сделкой или это - коммерческий договор, а, во-вторых, от того, было ли неисполнение полным или частичным⁶⁷.

Суды не требуют, чтобы истцы предоставляли в качестве доказательств наличия убытков какие-либо первичные документы, отражающие факт образования ущерба. При принятии решения по конкретному спору английский судья не связан примерным перечнем документов, подтверждающих убытки от нарушения договорных обязательств, методикой их расчета. Английское право не знает ни общих, ни частных методик определения размера убытков⁶⁸. Французское право отдает решение вопроса о размере возмещаемых убытков полностью на усмотрение суда.

Правильным представляется проведение расчета величины подлежащих возмещению сумм на основе представленных кредитором документов, отражающих факт образования убытка. Существует множество документов, которые можно использовать, для обоснования размера убытков, причиненных поставкой товаров ненадлежащего качества. В частности, акты приемки товаров, экспертные заключения, подтверждающие брак, транспортные накладные, указывающие на стоимость перевозки, документы о расходах по приемке, хранению, распаковке и упаковке товаров, документы об исправлении дефектов, и т.п.

⁶⁷ Комаров А.С. Ответственность в коммерческом обороте. М.: Юрид. лит., 1991. С. 115.

⁶⁸ Белых В.С. Качество товаров в английском договоре купли-продажи. М.: Глобус; Издательство стандартов, 1991. С. 60.

Убытки должны определяться исходя из характера последствий нарушения договорного обязательства, а не из содержания самого нарушения. По верному утверждению В.С. Белых, «...убытки каждого вида необходимо рассчитывать отдельно, а полученные результаты суммировать. Как показывает анализ судебной и хозяйственной практики, такой подход к возмещению убытков, к методике их доказывания оправдан»⁶⁹. Порядок определения размера подлежащих взысканию убытков можно отразить в договоре. Судом не могут увеличиваться или уменьшаться суммы доказанных убытков.

Использование общей методики определения объема причиненных кредитором убытков помогает сделать процесс возмещения более предсказуемым. Однако в условиях рыночной экономики возможность «подгона» убытков под единый стандарт может отсутствовать. Необходимо сочетать методики расчета убытков, действующие на предприятии, с усмотрением суда и состязательностью сторон в процессе.

Удобным методом расчета убытков следует считать метод исчисления абстрактных убытков. Несомненным преимуществом этого метода является то, что истцу, как правило, не требуется доказывать наличие и размер причиненного ему убытка. Достаточно доказать разницу между договорной и рыночной ценой товара и сам факт наличия убытка. Поэтому неслучайно в торговом обороте развитых стран взыскание «абстрактных убытков» является обычной санкцией. Взыскание «абстрактных убытков» не лишает потерпевшую сторону права на возмещение действительно понесенных потерь, не покрываемых разницей между договорной и рыночной текущей ценой товара. Действительно, понесенные потери должны быть обоснованы истцом⁷⁰.

⁶⁹ Предпринимательское право России: Учебник / Отв. ред. В.С. Белых. М.: Проспект, 2009. С. 634 (автор главы - В.С. Белых).

⁷⁰ Гражданское и торговое право зарубежных стран: Учебное пособие / Под общ. ред. В.В. Безбаха и В.К. Пучинского. М.: МЦФЭР, 2004. С. 340; Гражданское и торговое право зарубежных государств: Учебник. В 2-х т. / Отв. ред. Е.А. Васильев, А.С. Комаров. М.: Международные отношения, 2006. Т. 1. С. 464 - 465.

В российском гражданском праве возможность взыскания абстрактных убытков существует в рамках ст. 524 ГК РФ, касающейся исчисления убытков при расторжении договора поставки. Нарботана хорошая судебно-арбитражная практика по вопросу о взыскании абстрактных убытков применительно к этому договору. Так, для взыскания убытков в виде разницы между установленной в договоре стоимостью и ценой по совершенной взамен сделке, в соответствии с п. 1 ст. 524 ГК РФ, не требуется доказывать, что сделка, заключенная взамен неисполненной, была направлена на покрытие убытков⁷¹. Или, если приобретенный по новой сделке товар не аналогичен по ассортименту и иным характеристикам товару, предусмотренному расторгнутым договором, требование покупателя возместить убытки в виде разницы между установленной в договоре ценой и ценой по совершенной взамен сделке должно признаваться действительным⁷².

В отдельных странах существуют правила о том, что убытки, подлежащие взысканию, должны быть непредотвратимыми, предвидимыми и достоверными, при том что единый подход к характеристике убытков в зарубежном законодательстве отсутствует. Англо-американское право исходит из следующего понимания непредотвратимости: «...на истце лежит обязанность предпринять все разумные шаги для уменьшения ущерба, ставшего результатом нарушения договора, и (этот принцип) лишает его права требовать возмещения каких-либо убытков, произошедших из-за того, что он не сделал необходимых шагов».

В отличие от «общего права», во французском праве отсутствует обязанность кредитора разумными действиями уменьшить ущерб, ставший следствием нарушения договора. Данный вопрос рассматривается - если он

⁷¹ Постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 21 августа 2008 г. N Ф08-4857/2008 по делу N А32-21684/2007-2/315 // СПС «КонсультантПлюс».

⁷² Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 27 августа 2012 г. по делу N А27-6805/2011 (<http://kad.arbitr.ru>). Определением ВАС РФ от 19 декабря 2012 г. N ВАС-16633/12 отказано в передаче дела N А27-6805/2011 в Президиум ВАС РФ для пересмотра в порядке надзора данного постановления (<http://kad.arbitr.ru>).

возникает вообще - в контексте установления необходимой причинной связи. В законодательстве ФРГ регулирование вопроса об определении размера убытков схоже с французским правом. Решающим критерием установления размера убытков, возместить которые обязан нарушивший договор контрагент, в немецком законодательстве выступает не «предвиденность» убытков, а то, находится ли возникший ущерб в причинной связи с нарушением договора. И если потерпевшая сторона имела возможность, предприняв разумные действия, уменьшить свои убытки, но не сделала этого, она лишается возможности требовать их возмещения.

В праве России, подобно французскому и немецкому праву, не установлена зависимость определения размера подлежащих возмещению убытков от обязанности кредитора своими действиями способствовать их уменьшению. При этом согласно ГК РФ добросовестность участников гражданских правоотношений и разумность их действий предполагаются. Так, например, не будет считаться надлежащим доказательством поставки некачественного товара акт приемки товара, который не содержит сведений о количестве некачественной продукции, описания выявленных дефектов и способа приемки продукции по качеству⁷³.

«Предвидимость» («непосредственность») убытков в праве Англии и США связана с возможностью нарушившей договор стороны предвидеть возникновение ущерба при заключении договора. Английские суды отказывают в возмещении убытков, которые представляют собой слишком отдаленное последствие нарушения⁷⁴. Вместе с тем существует проблема неоднозначности понятия отдаленности убытков.

Соотношение причинности и предвидимости убытков в англо-американском праве характеризуется тем, что аспект причинности, подразумевающий различные квалификации причин, а также причинной связи, имеет значение преимущественно для сферы деликтного права. И в

⁷³ Определение ВАС РФ от 03 декабря 2010 г. N ВАС-16308/10 по делу N А35-589/08-С5 (<http://kad.arbitr.ru>).

⁷⁴ Байбак В.В. Причинная связь как условие договорной ответственности: Сравнительно-правовой очерк // Вестник ВАС РФ. 2014. N 6. С. 7

отношении определения убытков из нарушения договора имеет часто академический характер, потому что применяется «дополнительное и более обязательное» требование о предвидимости ущерба при заключении договора.

Недопустимо с помощью критерия «предвидимости» убытков ограничивать принцип полного возмещения убытков, исходя из того, что «восстановить нарушенные отношения значит полностью устранить наступившие противоправные последствия». Принцип полного возмещения убытков, являющийся «необходимым условием функционирования любой системы хозяйства, основанной на товарно-денежных отношениях»⁷⁵, должен оставаться главным принципом ответственности в российском гражданском праве.

Наиболее общими принципами доктрины «достоверности» убытков, которая характерна для стран с «общим правом», являются следующие:

- если факт ущерба достоверно доказан, его объем и сумма могут быть предметом разумного предположения;
- трудность установления размера ущерба не является препятствием к возмещению;
- математическая точность в установлении конкретной суммы ущерба не требуется.
- если самое убедительное свидетельство, которое позволяет ситуация, представлено, это является достаточным;
- истец может компенсировать «стоимость» своего договора, которая определена ожидаемыми прибылями;
- «прибыли», если их потерю нельзя возместить, могут иногда все-таки рассматриваться как доказательство ущерба.

По утверждению С.К. Мая, положения доктрины «достоверности» убытков «характеризуются явной тенденцией обеспечить судам наибольшую

⁷⁵ Кулагин М.И. Предпринимательство и право: опыт Запада. М.: Дело, 1992. С. 92.

свободу в определении убытков, подлежащих возмещению⁷⁶. Полагаем, что свобода судебного усмотрения не должна быть беспредельной. Требования добросовестности, разумности и справедливости должны выступать ее естественными ограничителями. Должны быть определенными критерии «добросовестности», «разумности» и «справедливости».

При всем том, что возмещение убытков как мера юридической ответственности имеет значение общего правила, в некоторых случаях эффективность этой меры может снижаться либо вовсе отсутствовать. Во-первых, несмотря на нарушение договора, убытки могут не возникнуть, во-вторых, даже при возникновении убытков не всегда удастся доказать их размер⁷⁷.

Неустойка, по сравнению с возмещением убытков, обладает рядом преимуществ: для ее взыскания достаточно доказать факт нарушения обязательства должником, отсутствуют обязанности кредитора, связанные с доказыванием размера неустойки и факта причинения убытков. В большинстве случаев стороны вправе по своему усмотрению формулировать содержание договорного условия о неустойке, в том числе ее размер, соотношение с убытками, порядок начисления.

Гражданское право России исходит из двойственной природы неустойки. Неустойка является одним из способов обеспечения исполнения обязательств, в этой связи выделяют стимулирующую функцию неустойки. Одновременно неустойка понимается в качестве меры гражданско-правовой ответственности. По этой причине неустойка наряду со стимулированием играет роль инструмента, компенсирующего потери. Разграничить двойственный характер неустойки довольно трудно.

Заслуживает поддержки позиция Б.М. Гонгало, определяющего неустойку как способ обеспечения исполнения обязательства, а взыскание

⁷⁶ Май С.К. Очерк общей части буржуазного обязательственного права. М., 1953. С. 146.

⁷⁷ Иоффе О.С. Право и хозяйственная деятельность социалистических организаций. М.: Юрид. лит., 1977. С. 109.

неустойки как меру ответственности⁷⁸. Классификация неустоек осуществляется по нескольким критериям:

- 1) по методу начисления неустойка делится на штраф и пеню;
- 2) в зависимости от соотношения с убытками на зачетную, штрафную, исключительную и альтернативную;
- 3) по основанию возникновения происходит деление неустойки на законную и договорную.

Отечественные правила о неустойке в целом соответствуют подходам стран, правовые системы которых входят в континентальную правовую семью. Например, французское право (ст. 1152 ГК) допускает включение в договор условия об уплате не выполнившим договор лицом определенной суммы в качестве убытков. Указанное условие носит характер штрафной (карательной) оговорки. Однако закон (ст. 1229 ГК) также выделяет компенсационную функцию штрафной оговорки, указывая на то, что она направлена на возмещение убытков, которые кредитор несет при неисполнении главного обязательства.

Закон не содержит каких-либо требований к форме штрафной неустойки. Вместе с тем она должна быть достаточно определенной с точки зрения характера и объема обязательства, исполнение которого она обеспечивает⁷⁹.

Особенностью французского права (ст. 1152 ГК) является то, что оно считает неустойку заранее оцененными убытками и не допускает возмещение убытков в части, не покрытой неустойкой (исключительную неустойку). Штрафная неустойка допускается по соглашению сторон в праве ФРГ, Швейцарии и других стран⁸⁰.

Собственные подходы к регулированию неустойки сложились в странах «общего права». Так, в праве Англии неустойка рассматривается в качестве

⁷⁸ Гонгало Б.М. Гражданско-правовое регулирование обеспечения обязательств: Автореф. дис. ... докт. юрид. наук. Екатеринбург, 1998. С. 11; Он же: Учение об обеспечении обязательств. Вопросы теории и практики. М.: Статут, 2004. С. 54.

⁷⁹ Комаров А.С. Ответственность в коммерческом обороте. М.: Юрид. лит., 1991. С. 146.

⁸⁰ Богатых Е.А. Гражданское и торговое право: Учеб. пособие. М.: Юрист, 2004. С. 163.

заранее согласованных убытков, и если она существенно превышает все возможные убытки, то считается штрафом.

Штрафные неустойки признаются недействительными, поскольку английское право придерживается принципа: «возмещение убытков - не наказание за несоблюдение договорных обязательств, а всего лишь компенсация за потерю в имуществе, которая была вызвана действиями контрагента». Является ли зафиксированная в договоре сумма штрафом или заранее согласованными убытками, устанавливается судом, исходя из следующего.

Употребление сторонами в договоре терминов «штраф» и «согласованные убытки» не является решающим. Существо штрафа состоит в установлении платежа определенной денежной суммы в качестве угрозы нарушившей стороне. Решение вопроса в каждом конкретном случае зависит от толкования договора. Содержание договора должно истолковываться не к моменту его нарушения, а к моменту заключения. При толковании условий о «штрафе» и о «заранее согласованных убытках» суды учитывают не только применяемую сторонами терминологию, а в большей мере обращают внимание на намерение сторон⁸¹. В случае признания судом денежной суммы штрафом, истец вправе рассчитывать на возмещение действительно понесенных им убытков, вызванных нарушением ответчиком договорных обязательств, хотя бы сумма их и превышала сумму штрафов. Возмещаться будут только те убытки, наличие которых будет доказано обычным путем.

В США действующее право и судебная практика в целом следуют тем же критериям в вопросе о договорных неустойках и штрафах, что и английское право, хотя имеются некоторые особенности. Предусмотренная договором неустойка признается заранее «согласованными убытками», если размер предполагаемых убытков от нарушения договора представляется достаточно неопределенным или труднодоказуемым; налицо намерение

⁸¹ Ансон В. Договорное право / Под общ. ред. О.Н. Садикова. М., 1989. С. 359.

контрагентов рассчитать эти убытки заранее; и если предусмотренная договором сумма разумна, т.е. пропорциональна предполагаемому ущербу.

В современных условиях продолжается естественный процесс сближения континентального правового режима с англо-американским правопорядком. В странах Западной Европы складывается отрицательное отношение к соглашениям, превращающим неустойку из средства компенсации действительных убытков в наказание для должника. Поскольку считается, что размер неустойки должен приближаться к размеру действительно понесенных потерь.

В то же самое время в практике американских судов, в основном как проявление политики, направленной на защиту интересов потребителя, можно проследить весьма отчетливую тенденцию присуждать в пользу потерпевшей стороны чисто штрафные убытки, в частности по договорам купли-продажи, в случае умышленного нарушения продавцом гарантии качества продаваемого товара⁸².

Сближение различных правовых систем объясняется непрекращающимися в мировой экономике глобализационными процессами, обусловленными ограниченностью национальных рынков, заинтересованностью правительств в продвижении товаров местных производителей за пределы национальных регионов, а также стремлением инвесторов вкладывать финансы в зарубежные проекты.

В области поставочных отношений неустойка выполняет две основные функции: компенсация потерь и стимулирование к реальному исполнению обязательства. В современной практике не редкими являются случаи, когда стороны включают в договор условие о штрафной неустойке. Так, в одном из договоров было установлено, что подрядчик несет ответственность за ненадлежащее исполнение обязательств по переработке зерна. В случае несоответствия муки ГОСТу, указанному в договоре (ГОСТ 7045-90 «Мука

⁸² Гражданское и торговое право зарубежных государств: Учебник: В 2-х т. / Отв. ред. Е.А. Васильев, А.С. Комаров. М.: Международные отношения, 2006. Т. 1. С. 463.

ржаная хлебопекарная обдирная»)), заказчик вправе взыскать штрафную неустойку в размере 30% от стоимости зерна, которое подверглось некачественной переработке, на момент обнаружения несоответствия по качеству.

Поскольку доказательств оплаты договорной штрафной неустойки либо мотивированных возражений ответчиком в материалы дела представлено не было, суд посчитал, что требование истца о взыскании с ответчика штрафной неустойки является правомерным и подлежащим удовлетворению⁸³.

Использование штрафной неустойки можно объяснить по крайней мере двумя причинами. Во-первых, штрафная неустойка характерна для романо-германской правовой семьи, частью которой является правовая система России. Во-вторых, использование такой неустойки в России обусловлено наследием советского периода.

В советские годы плановый порядок заключения договоров с неизбежностью приводил к нарастанию в неустойке «императивных моментов за счет моментов диспозитивных» и, как следствие, акцент делался на штрафной природе всякой неустойки⁸⁴. В качестве преобладающего вида штрафных санкций расценивалась зачетная неустойка.

Взыскание неустойки не должно служить источником обогащения кредитора. Поэтому среди видов неустоек, принятых в России, неустойка зачетная, основанная на договоре, должна расцениваться как неустойка, наиболее соответствующая рыночному типу хозяйства. Такая неустойка наряду с возмещением убытков призвана максимально способствовать реализации компенсационно-восстановительной функции гражданской ответственности.

Исключительную неустойку следует считать одним из видов ограниченной ответственности поставщика. За поставку товаров

⁸³ Решение Суда Нижегородской области от 16 июля 2014 г. Дело N А43-7381/2014 (<http://ras.arbitr.ru>).

⁸⁴ Граве К.А. Договорная неустойка в советском праве. М.: Гос-ое изд-во юридич. лит-ры, 1950. С. 100.

ненадлежащего качества ее можно применять в порядке исключения из общего правила о полном возмещении убытков поставщиком.

Законная неустойка также должна считаться исключением из общего правила. Обоснованным является ее использование, когда речь идет, к примеру, об охране интересов государства при поставках материальных ценностей в государственный резерв, обеспечении жизнедеятельности отдельных отраслей материального производства (транспорта, энергетики и т.п.).

Оправданно ее применение при регулировании защиты прав потребителей, поскольку в области защиты прав потребителей неустойка обеспечивает исполнение не только договорных обязанностей, но и исполнение обязательств защитного характера (например, по рассмотрению различных претензий потребителя, связанных с продажей товара ненадлежащего качества)⁸⁵.

В договоре поставки размер неустойки следует дифференцировать в зависимости от вида (характера) недостатка в товаре: более высокий размер неустойки устанавливается за существенные недостатки, ее минимальный размер - за малозначительные дефекты.

Для покупателя важна оперативность устранения поставщиком нарушений, связанных с качеством. По этой причине договор, к примеру, может предусматривать, что в случае своевременного устранения поставщиком недостатков в проданном товаре в отношении поставщика неустойка не взыскивается либо действует в пониженном размере. Кроме того, как верно отмечает Б.И. Пугинский, нежелательно устанавливать чрезмерно низкие или чрезмерно высокие размеры неустойки, меняющуюся по периодам ставку неустойки, предусматривать сложные проценты⁸⁶.

В ГК РФ закреплено право суда уменьшить размер неустойки, при условии что неустойка явно не соразмерна последствиям нарушения

⁸⁵ Баранов С.Ю. Гражданско-правовые средства охраны прав потребителей: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2012. С. 23.

⁸⁶ Пугинский Б.И. Коммерческое право России: Учебник. М.: Юрайт-Издат, 2009. С. 330 - 331.

обязательства. Данная возможность существует, если дело рассматривается судом первой инстанции.

Критериями явной несоразмерности неустойки последствиям нарушения обязательства можно считать высокую процентную ставку неустойки, значительное превышение суммы неустойки над размером возможных убытков, длительность неисполнения обязательства и т.п.

Не может считаться поводом к уменьшению размера неустойки то обстоятельство, что ее выплата в полном размере повлечет неблагоприятные последствия для третьих лиц, не являющихся стороной данных правоотношений⁸⁷. По существу, возможность уменьшения суммы неустойки в судебном порядке призвана способствовать установлению баланса между применяемой к нарушителю мерой ответственности и размером действительного ущерба, причиненного в результате конкретного правонарушения⁸⁸. Однако суд сможет уменьшить размер неустойки только при наличии соответствующего заявления со стороны ответчика⁸⁹. При этом возражения ответчика относительно исковых требований, по мнению судов, не являются заявлением о несоразмерности неустойки.

Не будут считаться такие возражения ответчика и ходатайством о ее снижении. В заключение отметим, что возможность судебного уменьшения размера неустойки, при обязательном наличии соответствующего ходатайства со стороны ответчика, основывается на принципе осуществления гражданских прав своей волей и в своем интересе и создает необходимые предпосылки для полноценного использования института неустойки в условиях конкурентного рынка⁹⁰.

⁸⁷ Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за третий квартал 2012 г. (утвержден Президиумом Верховного Суда РФ 26 декабря 2012 г.) // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2013. N 4.

⁸⁸ Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 22 января 2014 г. N 219-О // СПС «КонсультантПлюс», 2014.

⁸⁹ Постановление Пленума ВАС РФ от 22 декабря 2011 г. N 81 «О некоторых вопросах применения статьи 333 Гражданского кодекса Российской Федерации» // Вестник ВАС РФ. 2012. N 2.

⁹⁰ Постановления Президиума ВАС РФ от 17 июня 2014 г. № 1850/14, от 22 октября 2013 г. № 801/13 (ras.arbitr.ru).

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

По итогам анализа значительного количества учебной, научной литературы, а также практики применения договора поставки можно сделать вывод о самостоятельности договора поставки. Стоит отметить также, что в настоящее время имеет место особое регулирование порядка заключения, содержания и исполнения договора поставки, а также существуют исключительные меры ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение данного договора.

Основным объектом договора поставки при производственной необходимости является технологическое оборудование, которое в совокупности составляющих элементов (прав на объекты интеллектуальной собственности, инноваций, технической документации), является единым имущественным комплексом.

Договор поставки часто называют предпринимательской или торговой куплей-продажей. Общие положения действующего законодательства о договоре купли-продажи и, в частности, о договоре поставки не учитывают многих особенностей, возникающих в процессе поставки различных товаров, также отсутствуют нормы о поставке единого имущественного комплекса. Тем не менее, отсутствие единой системы правового регулирования договора поставки порождает существенные правовые риски, как для поставщика, так и для покупателя.

Права и обязанности сторон договора поставки можно разделить на две большие группы: обязанности покупателя и продавца. Эти две группы обязанностей практически полностью повторяют права и обязанности сторон договора купли-продажи.

Анализ массива законодательных актов и правоприменительной практики по вопросам ответственности за неисполнение или ненадлежащее исполнение договора поставки товаров, работ и услуг для государственных и муниципальных нужд показывает, что ответственность должна строиться на единых основаниях и для государственного заказчика, и для исполнителя

контрактных обязательств. Прежде всего, подходя к решению этого вопроса, нужно учитывать, что в гражданских правоотношениях государство не пользуется властными полномочиями: оно выступает на равных началах со своими контрагентами, а соответственно имеет равные права и обязанности с иными участниками договора поставки: юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями.

Представляется, что в целях обеспечения принципа равенства всех участников контрактных отношений по поставке товаров, работ и услуг его обязательным условием должно быть условие об ответственности не только поставщика (подрядчика, исполнителя), но и заказчика за неисполнение или ненадлежащее исполнение обязательства. При этом ответственность, возлагаемая на стороны контракта, должна быть соизмерима с правонарушением.

Таким образом, несмотря на то, что договор поставки вобрал в себя весь опыт практического применения договора купли-продажи, особенности данного договора, связанные с транспортной доставкой, сроками поставки и распределением ответственности за его ненадлежащее исполнение требуют отдельного подхода к его исследованию и правоприменению.

Список используемой литературы

Нормативные правовые акты

1. Конституция Российской Федерации от 12.12.1993 офиц. текст // Российская газета. 1993. № 237.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) // Собрание законодательства РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.
3. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) // Собрание законодательства РФ. 1996. № 5. Ст. 410.
4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть третья) // Собрание законодательства РФ. 2001. № 49. Ст. 4552.
5. Гражданский кодекс РСФСР от 31 октября 1922 г. // СУ РСФСР. 1922. N 71. Ст. 904 (утратил силу) // СПС «Консультант Плюс».

Научная и учебная литература

1. Андреева Л.В. Закупки товаров для федеральных государственных нужд: правовое регулирование. М.: Волтерс Клувер, 2009. С. 296.
2. Ансон В. Договорное право / Под общ. ред. О.Н. Садикова. М., 1989. С. 359.
3. Байбак В.В. Причинная связь как условие договорной ответственности: Сравнительно-правовой очерк // Вестник ВАС РФ. 2014. N 6. С. 7
4. Баранов С.Ю. Гражданско-правовые средства охраны прав потребителей: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2012. С. 23.
5. Баринов Н.А., Бевзюк Е.А., Беляев М.А., Бирюкова Т.А., Барышев С.А., Вахрушева Ю.Н., Долотина Р.Р., Елизарова Н.В., Закиров Р.Ю., Захарова Н.А., Иванишин П.З., Морозов С.Ю., Михалева Т.Н.

Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации. Часть вторая от 26 января 1996 г. N 14-ФЗ (постатейный) // СПС КонсультантПлюс. 2014.

6. Барыбина Е.Л. Понятие «государственные (муниципальные) нужды» в предмете государственного контракта как средство самоорганизации гражданских правоотношений по поставке товаров для государственных и муниципальных нужд // Современное право. 2014. - № 10. – С. 11-15.

7. Белов В.А. Об отдельных проблемных вопросах взыскания убытков по договору поставки железнодорожным транспортом // Вестник арбитражной практики. 2014. N 2. С. 38-41.

8. Белых В.С. Понятие товаров в английском договоре купли-продажи. М.: Издательство стандартов, 1991. С. 33 - 43.

9. Белых В.С. Качество товаров в английском договоре купли-продажи. М.: Глобус; Издательство стандартов, 1992. С. 60.

10. Богатых Е.А. Гражданское и торговое право: Учеб. пособие. М.: Юристъ, 2004. С. 163.

11. Брагинский М.И. Общее учение о хозяйственных договорах. Минск, 1967. С. 252 – 257.

12. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга первая: Договоры о передаче имущества. Изд. 2-е, стереотипное. - М: «Статут», 2001. С. 104

13. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга вторая: Договоры о передаче имущества. Изд. 3-е, стереотипное. - М: «Статут», 2002. С. 90

14. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга вторая: Договоры о передаче имущества. Изд. 3-е, стереотипное. - М: «Статут», 2011. С. 111.

15. Бутакова Н.А. Условие о поставке товара в договоре международной купли-продажи // Право и экономика. 2016. N 3. С. 36 - 40.

16. Вайпан В.А. Практика применения законодательства о размещении заказов для государственных и муниципальных нужд // Право и экономика. 2009. № 5. С. 12.
17. Валеев Д.Х., Челышев М.Ю. Договор розничной купли-продажи: продажа товара по образцам и дистанционный способ продажи товара // Ученые записки Казанского государственного университета. 2010. Т. 152. Кн. 4. С. 96.
18. Венедиктов А.В. Договорная дисциплина в промышленности. Л.: Изд-во Лениблисполкома и Ленсовета, 1935. С. 96.
19. Власенкова В.А. Условия договора поставки в практике налогообложения // Финансовое право. 2016. N 7. С. 23 - 28.
20. Гатин А.М. Гражданское право: Учебное пособие. М.: «Дашков и К», 2013. С. 122.
21. Гонгало Б.М. Гражданско-правовое регулирование обеспечения обязательств: Автореф. дис. ... докт. юрид. наук. Екатеринбург, 1998. С. 11.
22. Гонгало Б.М. Учение об обеспечении обязательств. Вопросы теории и практики. М.: Статут, 2004. С. 54.
23. Граве К.А. Договорная неустойка в советском праве. М.: Гос-ое изд-во юридич. лит-ры, 1950. С. 100.
24. Гражданское и торговое право зарубежных государств: Учебник. В 2-х т. / Отв. ред. Е.А. Васильев, А.С. Комаров. М.: Международные отношения, 2006. Т. 1. С. 464 - 465.
25. Гражданское и торговое право зарубежных государств: Учебник: В 2-х т. / Отв. ред. Е.А. Васильев, А.С. Комаров. М.: Международные отношения, 2006. Т. 1. С. 463.
26. Гражданское и торговое право зарубежных стран: Учебное пособие / Под общ. ред. В.В. Безбаха и В.К. Пучинского. М.: МЦФЭР, 2004. С. 340.
27. Гражданское право России. Обязательственное право: Курс лекций. / под ред. О.Н. Садикова. М.: Юрист, 2004. С. 137.

28. Губин Е.П. Законодательство о предпринимательской деятельности: состояние и направления совершенствования // Предпринимательское право. Приложение «Бизнес и право в России и за рубежом». 2010. № 3. С. 20.

29. Жуков Ф.Ф. Происхождение договора поставки в российском гражданском праве // Гражданское право. - 2010. - №3. С. 33-41.

30. Запорожец А.М. Промышленная политика России в использовании нормативно-технической документации // Бизнес, менеджмент и право. 2013. N 1. С. 53-54.

31. Иоффе О.С. Ответственность по советскому гражданскому праву. Ленинград: Изд-во Ленинград. ун-та, 1955. С. 253.

32. Иоффе О.С. Право и хозяйственная деятельность социалистических организаций. М.: Юрид. лит., 1977. С. 109.

33. Казанцев М.Ф. Гражданско-правовое договорное регулирование в системе правового регулирования // Научный ежегодник Института философии и права Уральского отделения Российской академии наук. 2011. Вып. 11. С. 446.

34. Казанцев М.Ф. Концепция гражданско-правового договорного регулирования: Дис. ... д-ра юрид. наук. Екатеринбург, 2008. С. 234.

35. Казанцев М.Ф. Концепция гражданско-правового договорного регулирования. Автореферат С. 20.

36. Казанцев М.Ф. Техничко-юридические нормы в механизме договорного регулирования хозяйственных связей по поставкам: Дис. ... канд. юрид. наук. Свердловск, 1985. С. 87.

37. Кандыбко Н.В., Елисеев О.В. Государственные контракты на поставку продукции и выполнение работ в контексте Федерального закона "О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд" // Право в Вооруженных Силах. 2014. N 9. С. 89 - 96.

38. Канцер Ю.А. Когда договор поставки не заключен // ЭЖ-Юрист. 2014. N 11. С. 12.
39. Кичик К.В. Законодательство России о государственных (муниципальных) закупках: состояние и перспективы (лекция в рамках учебного курса «Предпринимательское право») // Предпринимательское право. Приложение «Бизнес и право в России и за рубежом». 2012. № 1. С. 2 - 12.
40. Коваль А.В. К вопросу о правовом регулировании размещения заказов на поставку товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд // Вестник Арбитражного суда города Москвы. - 2010. - № 2. С. 19.
41. Комаров А.С. Ответственность в коммерческом обороте. М.: Юрид. лит., 1991. С. 115.
42. Комментарий к Гражданскому кодексу РФ части второй (постатейный). / Под ред. О.Н. Садикова. – 4-е изд., испр. и доп. – М.: Юридическая фирма «КОНТРАКТ»: ИНФРА-М, 2003.
43. Кулагин М.И. Предпринимательство и право: опыт Запада. М.: Дело, 1992. С. 78.
44. Леонова Г.Б. Правовое регулирование качества пищевых продуктов // Законодательство. 2014. N 2. С. 41 - 53.
45. Лесник М.Я., Брагинский М.И. О возмещении убытков, причиненных нарушением договора поставки // Советское государство и право. 1967. N 5. С. 90 - 97;
46. Май С.К. Очерк общей части буржуазного обязательственного права. М., 1953. С. 146.
47. Масевич М.Г. Гражданско-правовая ответственность предприятий и ее эффективность // Советское государство и право. 1965. N 8. С. 86.
48. Мунтян Л.Б., Романова Н.В. О практике рассмотрения ФАС СЗО дел, связанных с применением Федерального закона от 21.07.2005 N 94-ФЗ

«О размещении заказов на поставки товаров, выполнение работ, оказание услуг для государственных и муниципальных нужд», с участием антимонопольных органов (за период с 2008 г. по октябрь 2011 г.) // Арбитражные споры. - 2012. - № 2. С. 11 - 54.

49. Ольхон Э.К. Правовые средства обеспечения качества продукции: Учеб. пособие. Иркутск, 1981. С. 19.

50. Осакве К.А. Свобода договора в англо-американском праве: понятие, сущность и ограничения // Журнал российского права. 2006. N 7.

51. Панова А.С. Роль договора поставки в правовом обеспечении качества и безопасности товаров // Законодательство и экономика. 2016. N 5. С. 26 - 33.

52. Предпринимательское право России: Учебник / Отв. ред. В.С. Белых. М.: Проспект, 2009. С. 634.

53. Пугинский Б.И. Коммерческое право России: Учебник. М.: Юрайт-Издат, 2009. С. 330 – 331.

54. Решение Коллегии Евразийской экономической комиссии от 10 декабря 2013 г. N 298 «О порядке введения в действие технического регламента Таможенного союза «О безопасности мяса и мясной продукции» (ТР ТС 034/2013)» // Официальный сайт Евразийской экономической комиссии <http://www.eurasiancommission.org/>. (дата обращения - 7.12.2016 г.).

55. Рябцев В. Проблемы взыскания задолженности по договору поставки // Административное право. 2016. N 2. С. 33 - 38.

56. Сергеев А.П. Гражданское право. Том 2 / А.П. Сергеев. М.: Проспект, 2014. – С 284.

57. Сидоров А.В. Оплата за непоставленный товар // ЭЖ-Юрист. 2016. N 42. С. 11.

58. Титова Г.Г. К вопросу об ответственности за неисполнение (ненадлежащее исполнение) контракта на поставку для государственных и муниципальных нужд // Конкурентное право. 2016. N 3. С. 18.

59. Титова Г.Г. Ответственность за ненадлежащее исполнение контракта на поставку для муниципальных нужд // Конкурентное право. 2015. N 3. С. 22.

60. Торган К.Э. Договор поставки товаров и интересы покупателей. Рига: Изд-во Зинатне, 1974. С. 112 - 113.

61. Тютрюмов И.М. Гражданское право. Юрьев: Типография К. Маттисена, 1922. С. 286.

62. Федоров А.Ф. Торговое право. Одесса: «Славянская» типография Е. Хрисогелос, 1911. С. 554.

63. Чучкина А.И. Накладные вместо договора // ЭЖ-Юрист. 2015. N 12. С. 15.

64. Шашкин Д.М. Проблемные вопросы взыскания задолженности по договору поставки и их решение на практике // Административное право. 2016. N 3. С. 91

65. Шевченко Л. Формирование договорных отношений по поставкам товаров для государственных нужд // Государство и право. - 2008. - № 4. С. 265.

66. Шихова С.С. Некоторые вопросы обязательного заключения государственного или муниципального контракта на поставку товаров для государственных или муниципальных нужд // Образование и право. 2010. № 5. С. 23.

67. Язев В. Возмещение упущенной выгоды // Советская юстиция. 1968. N 24. С. 14 - 15.

Судебная практика

1. Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации за третий квартал 2015 г. (утвержден Президиумом Верховного Суда РФ 26 декабря 2015 г.) // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2015. N 4.

2. Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 22 января 2014 г. N 219-О // СПС «КонсультантПлюс», 2014.
3. Постановление Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 22.10.1997 N 18 «О некоторых вопросах, связанных с применением положений Гражданского кодекса Российской Федерации о договоре поставки» // СПС «Консультант Плюс».
4. Постановление Тринадцатого арбитражного апелляционного суда от 11 июня 2013 г. Дело N А56-67544/2012 // <http://ras.arbitr.ru>;
5. Постановление Федерального арбитражного суда Дальневосточного округа от 24.04.2012 г. N Ф03-1515/2012// СПС «Консультант Плюс».
6. Постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 21 августа 2008 г. N Ф08-4857/2008 по делу N А32-21684/2007-2/315 // СПС «КонсультантПлюс».
7. Определение Высшего Арбитражного Суда РФ от 03 декабря 2010 г. N ВАС-16308/10 по делу N А35-589/08-С5 (<http://kad.arbitr.ru>).
8. Постановление Пленума ВАС РФ от 22 декабря 2011 г. N 81 «О некоторых вопросах применения статьи 333 Гражданского кодекса Российской Федерации» // Вестник ВАС РФ. 2012. N 2.
9. Решение Арбитражного суда Красноярского края от 15 мая 2012 г. Дело N А33-2559/2012 // <http://ras.arbitr.ru>.
10. Постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 27 августа 2012 г. по делу N А27-6805/2011 (<http://kad.arbitr.ru>). Определением ВАС РФ от 19 декабря 2012 г. N ВАС-16633/12 отказано в передаче дела N А27-6805/2011 в Президиум ВАС РФ для пересмотра в порядке надзора данного постановления (<http://kad.arbitr.ru>).
11. Решение Арбитражного суда Волгоградской области от 11 июня 2013 г. Дело N А12-163/2013 // <http://ras.arbitr.ru>.

12. Постановления Пленума ВАС РФ от 14 марта 2014 г. N 16 «О свободе договора и ее пределах»// Вестник ВАС РФ. 2014. N 5.// СПС «Консультант Плюс»

13. Постановления Президиума ВАС РФ от 17 июня 2014 г. № 1850/14, от 22 октября 2013 г. № 801/13 (ras.arbitr.ru).

14. Решение Суда Нижегородской области от 16 июля 2014 г. Дело N А43-7381/2014 (<http://ras.arbitr.ru>).

15. Решение Арбитражного суда Республики Татарстан от 18 июля 2014 г. Дело N А65-13037/2013 (<http://kad.arbitr.ru>). Впоследствии, в связи с нарушением срока подачи апелляционной жалобы, решение не пересматривалось (Определение Одиннадцатого арбитражного апелляционного суда о возвращении апелляционной жалобы от 31 октября 2014 г. Дело N А65-13037/2013 // <http://kad.arbitr.ru>).

16. Постановление Девятого арбитражного апелляционного суда от 11 апреля 2016 г. N 09АП-5650/2016-ГК. Дело N А40-113363/2010-136-292 // <http://ras.arbitr.ru>.