



ВЫСШАЯ ШКОЛА ЭКОНОМИКИ
НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ

Е. В. Иванова

ДОГОВОРНОЕ ПРАВО

ТОМ 1

ОБЩАЯ ЧАСТЬ

УЧЕБНИК ДЛЯ БАКАЛАВРИАТА И МАГИСТРАТУРЫ

*Рекомендовано Учебно-методическим отделом
высшего образования в качестве учебника для студентов
высших учебных заведений, обучающихся по юридическим
направлениям и специальностям*

Книга доступна в электронной библиотечной системе
biblio-online.ru

Москва ■ Юрайт ■ 2016

УДК 347.44(075.8)

ББК 67.404.2я73

И21

Автор:

Иванова Екатерина Викторовна — кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского и предпринимательского права Национального исследовательского университета «Высшая школа экономики», доцент кафедры гражданского права Московского государственного юридического университета имени О. Е. Кутафина (МГЮА), руководитель Центра правового инжиниринга и управления правовыми рисками, председатель Фондового арбитража Федерального арбитражно-третейского суда.

Рецензенты:

Анисимов А. В. — кандидат юридических наук, доцент, специалист в области корпоративного права, степень MA FE;

Брянцева Н. В. — профессор, заведующая кафедрой гражданского, авторского и экологического права, руководитель юридического отделения Института экономики и менеджмента Российского химико-технологического университета имени Д. И. Менделеева.

Иванова, Е. В.

И21 Договорное право. В 2 т. Т. 1. Общая часть : учебник для бакалавриата и магистратуры / Е. В. Иванова. — М. : Издательство Юрайт, 2016. — 175 с. — Серия : Бакалавр и магистр. Академический курс.

ISBN 978-5-9916-5740-2

ISBN 978-5-9916-6062-4 (т. 1)

Представленный учебник является уникальным практико-ориентированным изданием по договорному праву. В нем собраны все теоретические основы и коллизионные вопросы нормативно-правового регулирования контрактно-правовых аспектов хозяйственной деятельности. Наряду с этим учебник содержит обобщение всего имеющегося на сегодняшний день опыта практико-применительного характера, что позволяет использовать данное издание не только для учебных целей, но и для нивелирования реальных правовых рисков в области договорного права.

Соответствует актуальным требованиям Федерального государственного образовательного стандарта высшего образования.

Для студентов, обучающихся по программам академического бакалавриата и магистратуры, преподавателей, практикующих специалистов, а также для всех, кто интересуется вопросами договорного права.

УДК 347.44(075.8)

ББК 67.404.2я73

*Информационно-правовая поддержка
предоставлена компанией «Гарант»*



ISBN 978-5-9916-5740-2

ISBN 978-5-9916-6062-4 (т. 1)

© Иванова Е. В., 2015

© ООО «Издательство Юрайт», 2016

Оглавление

Принятые сокращения.....	4
Предисловие	5
Глава 1. Нормативно-теоретические основы общей части договорного права	7
1.1. Общие положения об обязательствах	7
1.2. Общие положения о договоре	37
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	46
Глава 2. Практико-ориентированные аспекты общей части договорного права	51
2.1. Понятие и правовая квалификация договора.....	51
2.2. Правовое регулирование договора	56
2.3. Форма договора.....	60
2.4. Порядок заключения договора.....	66
2.5. Условия договора	69
2.5.1. Существенные условия договора.....	69
2.5.2. Иные условия договора	75
2.6. Порядок изменения и расторжения договора.....	130
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	138
Рекомендуемая литература	173

Принятые сокращения

Конституция РФ — Конституция Российской Федерации, принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции Российской Федерации от 30.12.2008 № 6-ФКЗ и № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ)

ГК РФ — Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая от 30.11.1994 № 51-ФЗ; часть вторая от 26.01.1996 № 14-ФЗ; часть третья от 26.11.2001 № 146-ФЗ; часть четвертая от 18.12.2006 № 230-ФЗ

КоАП РФ — Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ

НК РФ — Налоговый кодекс Российской Федерации: часть первая от 31.07.1998 № 146-ФЗ; часть вторая от 05.08.2000 № 117-ФЗ

Прочие сокращения

абз. — абзац (-ы)

ВАС РФ — Высший Арбитражный Суд Российской Федерации (действовал до августа 2014 г.)

ВС РФ — Верховный Суд Российской Федерации

гл. — глава (-ы)

ЕГРЮЛ — Единый государственный реестр юридических лиц

КС РФ — Конституционный Суд Российской Федерации

НДС — налог на добавленную стоимость

п. — пункт (-ы)

подп. — подпункт (-ы)

разд. — раздел (-ы)

РФ — Российская Федерация

ст. — статья (-и)

Предисловие

Учебник представляет собой уникальный учебно-практический комплекс, состоящий из теоретических данных, описания практических правовых контрактных рисков и способов их избежания и нивелирования.

Уникальность представленного издания заключается в нескольких принципиальных аспектах.

1. Лаконичное изложение теоретического материала, что принципиально отличает данное издание от большинства схожих. Теория приводится в исключительно правоприменительном, практическом аспекте и рассматривается в основном как необходимая база для решения реальных бизнес-проблем.

2. Ориентация на избежание и нивелирование практических контрактных рисков, что предполагает наличие в данном издании конкретных инжиниринговых схем конструирования контрактов, с помощью которых риски неисполнения или ненадлежащего исполнения того или иного договора значительно минимизируются, а в некоторых случаях практически исключаются. Сама конструкция контрактного инжиниринга предполагает полное и детальное описание допустимых и рекомендуемых формулировок договоров в тех или иных отношениях, акцентирование внимания на существенных условиях контрактов, способов их максимальной детализации и, как следствие, исключение возможности со стороны контрагента злоупотребления правом признать договор незаключенным, разведение понятий «незаключенный», «неподписанный» и «недействительный» контракт, определение последствий таких «дефектов» и описание ситуаций, когда такой «дефект» может оказаться нужным и полезным для одной из сторон договора или даже для обеих.

3. Бизнес-тренинговые аспекты — приведение алгоритмов практических бизнес-тренингов и правовых игр для отработки навыков корректной разработки проекта контракта с минимальным уровнем рисковости, техники внедрения в договор и вуалирования, а также распознавание условий, выгодных только одной из сторон.

Таким образом, учебник в равной степени ориентирован на изучение теоретических основ договорного права и в силу этого будет интересен для студентов и преподавателей высших учебных заведений, а также имеет ярко выраженную практическую направленность на корректное формулирование условий контрактов, способствующих их максимально полному исполнению и избежанию большинства правовых рисков. Вследствие последнего обстоятельства данное издание представляет значительный интерес для практикующих специалистов практически любой сферы хозяйственной деятельности.

Предложенная в учебнике схема носит универсальный характер, что принципиально отличает представленное издание от большинства аналогичных на рынке, описывающих каждый контракт в отдельности и исключающих возможность изучения каких-либо иных, нетрадиционных контрактов.

Учебник состоит из двух томов. Представленный первый том раскрывает основные общие положения договорного права об обязательствах, договорах, а также практико-ориентированные аспекты договорного права, такие как квалификация договора, его форма, условия, сроки и порядок заключения, а также основания изменения и расторжения.

В результате изучения курса «Договорное право» обучающийся должен обладать следующими компетенциями:

знать

- нормативно-правовое регулирование договорно-правовых отношений;
- основные доктринальные источники договорного права;
- обобщения правоприменительной практики высших судебных инстанций;

уметь

- применять положения действующего нормативно-правового регулирования к конкретным договорно-правовым отношениям;
- толковать нормы законов и подзаконных актов в области договорного права;
- анализировать практику применения отдельных положений нормативно-правового регулирования в контрактных правоотношениях;

владеть

- навыками составления договоров различного вида;
- навыками экспертного анализа представляемых текстов договоров и их отдельных положений;
- основами правового контрактного инжиниринга, позволяющего нивелировать ряд договорно-правовых рисков.

Глава 1

НОРМАТИВНО-ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ ОСНОВЫ ОБЩЕЙ ЧАСТИ ДОГОВОРНОГО ПРАВА

В результате изучения главы студент должен:

знать

- законодательное и подзаконное регулирование и основные положения общей части договорного права;
- основные учебные и доктринальные источники общей части договорного права;
- ключевые позиции в области правоприменения по вопросам общей части договорного права;

уметь

- применять изученные нормативные правовые акты;
- толковать нормы правовых актов в области общей части договорного права;
- анализировать правоприменительную практику в вопросах общей части контрактного права;

владеть

- навыками профессионального анализа основных положений договоров;
 - навыками общего анализа отдельных положений контрактов, относящихся к общей части договорного права.
-

1.1. Общие положения об обязательствах

Понятие сделки Сделка является одним из наиболее распространенных юридических фактов в гражданском праве. Сделками признаются действия граждан и юридических лиц, направленные на установление, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей (ст. 153 ГК РФ).

Признаки сделки:

- 1) сделка как волевое действие (внутренняя воля лица, совершающего сделку, и внешнее волеизъявление должны совпадать);
- 2) основание сделки (кауза) должно быть законным и осуществимым;
- 3) правомерность сделки.

Сделки могут быть классифицированы по различным основаниям.

1. **В зависимости от количества сторон**, выражающих волю на совершение сделки, эти сделки могут быть двух- или многосторонними (договоры) и односторонними.

Односторонней считается сделка, для совершения которой в соответствии с законом, иными правовыми актами или соглашением сторон необходимо и достаточно выражения воли одной стороны (например, завещание, доверенность).

Двусторонние и многосторонние сделки представляют собой договоры. Для заключения *двусторонней* сделки необходимо выражение согласованной воли двух сторон (договор купли-продажи), для *многосторонней* сделки необходимо волеизъявление трех или более сторон (договор простого товарищества).

Односторонняя сделка создает обязанности для лица, совершившего сделку. Она может создавать обязанности для других лиц лишь в случаях, установленных законом либо соглашением с этими лицами.

2. Сделки, совершенные под условием, в соответствии со ст. 157 ГК РФ делятся **в зависимости от вида условия:**

- на сделки под отлагательным условием;
- сделки под отменительным условием.

Сделка считается совершенной *под отлагательным условием*, если стороны поставили возникновение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит (например, продажа квартиры поставлена в зависимость от приобретения продавцом иного жилья).

Сделка считается совершенной *под отменительным условием*, если стороны поставили прекращение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого не известно, наступит оно или не наступит (например, прекращение договора аренды здания поставлено в зависимость от его реконструкции).

Если наступлению условия недобросовестно воспрепятствовала сторона, которой наступление условия невыгодно, то условие признается наступившим.

3. **Крупные сделки и сделки с заинтересованностью.**

Крупной сделкой считается сделка (в том числе заем, кредит, залог, поручительство) или несколько взаимосвязанных сделок, связанных с приобретением, отчуждением или возможностью отчуждения обществом прямо либо косвенно имущества, стоимость которого составляет 25 и более процентов балансовой стоимости активов общества, определенной по данным его бухгалтерской отчетности на последнюю отчетную дату, за исключением сделок, совершаемых в процессе обычной хозяйственной деятельности общества, сделок, связанных с размещением посредством подписки (реализацией) обыкновенных акций общества, сделок, связанных с размещением эмиссионных ценных бумаг, конвертируемых в обыкновенные акции общества, и сделок, совершение которых обязательно для общества в соответствии с федеральными законами и (или) иными правовыми актами РФ и расчеты по которым производятся по ценам, определенным в порядке, установленном Правительством РФ, или по ценам и тарифам, установленным уполномоченным Правительством РФ федеральным органом исполнительной власти. Уставом общества могут быть установлены также иные случаи, при которых на совершаемые обществом сделки распространяется порядок одобрения крупных сделок (ст. 78 Федерального закона от 26.12.1995 № 208-ФЗ «Об акционерных обществах»).

Крупная сделка должна быть одобрена советом директоров (наблюдательным советом) общества или общим собранием акционеров.

Решение об одобрении крупной сделки, предметом которой является имущество, стоимость которого составляет от 25 до 50% балансовой стоимости активов общества, принимается всеми членами совета директоров (наблюдательного совета) общества единогласно, при этом не учитываются голоса выбывших членов совета директоров (наблюдательного совета) общества.

Решение об одобрении крупной сделки, предметом которой является имущество, стоимость которого составляет более 50% балансовой стоимости активов общества, принимается общим собранием акционеров большинством в три четверти голосов акционеров — владельцев голосующих акций, принимающих участие в общем собрании акционеров.

При определении размера крупной сделки не учитываются проценты и другие санкции за неисполнение или ненадлежащее исполнение.

Сделки с заинтересованностью — это сделки (в том числе заем, кредит, залог, поручительство), в совершении которых имеется заинтересованность:

- члена совета директоров (наблюдательного совета) общества;
- лица, осуществляющего функции единоличного исполнительного органа общества, в том числе управляющей организации или управляющего;
- члена коллегиального исполнительного органа общества или акционера общества, имеющего совместно с его аффилированными лицами 20 и более процентов голосующих акций общества;
- а также лица, имеющего право давать обществу обязательные для него указания.

Указанные лица признаются заинтересованными в совершении обществом сделки в случаях, если они, их супруги, родители, дети, полнородные и неполнородные братья и сестры, усыновители и усыновленные и (или) их аффилированные лица:

- являются стороной, выгодоприобретателем, посредником или представителем в сделке;
- владеют (каждый в отдельности или в совокупности) 20 и более процентами акций (долей, паев) юридического лица, являющегося стороной, выгодоприобретателем, посредником или представителем в сделке;
- занимают должности в органах управления юридического лица, являющегося стороной, выгодоприобретателем, посредником или представителем в сделке, а также должности в органах управления управляющей организации такого юридического лица;
- в иных случаях, определенных уставом общества.

Сделка, в совершении которой имеется заинтересованность, должна быть одобрена до ее совершения:

- советом директоров (наблюдательным советом) общества или
- общим собранием акционеров.

В обществе с числом акционеров — владельцев голосующих акций 1000 и менее решение об одобрении сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, принимается советом директоров (наблюдательным советом) общества большинством голосов директоров, не заинтересованных в ее совершении.

Если количество незаинтересованных директоров составляет менее определенного уставом кворума для проведения заседания совета директоров (наблюдательного совета) общества, решение по данному вопросу должно приниматься общим собранием акционеров.

В обществе с числом акционеров — владельцев голосующих акций более 1000 решение об одобрении сделки, в совершении которой имеется заинтересованность, принимается советом директоров (наблюдательным советом) общества большинством голосов независимых директоров, не заинтересованных в ее совершении. В случае если все члены совета директоров (наблюдательного совета) общества признаются заинтересованными лицами и (или) не являются независимыми директорами, сделка может быть одобрена решением общего собрания акционеров.

4. В зависимости от формы сделки совершаются устно или в письменной форме (простой или нотариальной).

Сделка в *устной форме* может совершаться путем осуществления конклюдентных действий. Сделка, которая может быть совершена устно, считается совершенной и в том случае, когда из поведения лица явствует его воля совершить сделку (например, приобретение и продажа товаров с использованием автоматов). Молчание признается выражением воли совершить сделку в случаях, предусмотренных законом или соглашением сторон (например, при пролонгации договора доверительного управления в соответствии с абз. 2 п. 2 ст. 1016 ГК РФ).

Сделка, для которой законом или соглашением сторон не установлена письменная (простая или нотариальная) форма, может быть совершена устно. Если иное не установлено соглашением сторон, могут совершаться устно все сделки, исполняемые при самом их совершении, за исключением сделок, для которых установлена нотариальная форма, и сделок, несоблюдение простой письменной формы которых влечет их недействительность.

В простой *письменной форме* совершаются следующие виды сделок, за исключением сделок, требующих нотариального удостоверения:

- 1) сделки юридических лиц между собой и с гражданами;
- 2) сделки граждан между собой на сумму, превышающую 10 000 руб., а в случаях, предусмотренных законом, — независимо от суммы сделки (например, договор обещания дарения в будущем).

Сделка в письменной форме должна быть совершена путем составления документа, выражающего ее содержание и подписанного лицом или лицами, совершающими сделку, или должным образом уполномоченными ими лицами.

Подпись лица выражает его волеизъявление на совершение сделки.

Подпись может совершаться:

- собственноручно;
- аналогом собственноручной подписи;
- рукоприкладчиком.

Использование при совершении сделок факсимильного воспроизведения подписи с помощью средств механического или иного копирования, электронной подписи либо иного аналога собственноручной подписи допускается в случаях и в порядке, предусмотренных законом, иными право-

выми актами или соглашением сторон. Порядок использования электронной подписи предусмотрен Федеральным законом от 06.04.2011 № 63-ФЗ «Об электронной подписи».

Если гражданин вследствие физического недостатка, болезни или неграмотности не может собственноручно подписаться, то по его просьбе сделку может подписать другой гражданин (рукоприкладчик). Подпись последнего должна быть засвидетельствована нотариусом либо другим должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие, с указанием причин, в силу которых совершающий сделку не мог подписать ее собственноручно.

Законом, иными правовыми актами и соглашением сторон могут устанавливаться дополнительные требования, которым должна соответствовать форма сделки (совершение на бланке определенной формы, скрепление печатью и т.п.), и предусматриваться последствия несоблюдения этих требований.

Несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания либо влечет ее недействительность (ст. 162 ГК РФ). Несоблюдение простой письменной формы сделки лишает стороны права в случае спора ссылаться в подтверждение сделки и ее условий на свидетельские показания, но не лишает их права приводить письменные и другие доказательства (например, при заключении договора займа между гражданами на сумму, превышающую 10 000 руб.).

Нотариальное удостоверение сделки означает проверку законности сделки, в том числе наличия у каждой из сторон права на ее совершение, и осуществляется нотариусом или должностным лицом, имеющим право совершать такое нотариальное действие, в порядке, установленном законом о нотариате и нотариальной деятельности.

Нотариальное удостоверение сделок обязательно:

- 1) в случаях, указанных в законе;
- 2) в случаях, предусмотренных соглашением сторон, хотя бы по закону для сделок данного вида эта форма не требовалась.

Если нотариальное удостоверение сделки является обязательным, несоблюдение нотариальной формы сделки влечет ее ничтожность.

Сделки с землей и другим недвижимым имуществом подлежат *государственной регистрации* в соответствии с Федеральным законом от 21.07.1997 № 122-ФЗ «О государственной регистрации прав на недвижимое имущество и сделок с ним».

В случаях, если законом предусмотрена государственная регистрация сделок, правовые последствия сделки наступают после ее регистрации.

Сделка, предусматривающая изменение условий зарегистрированной сделки, подлежит государственной регистрации.

Несоблюдение нотариальной формы, а в случаях, установленных законом, — требования о государственной регистрации сделки влекут ее недействительность. Такая сделка считается ничтожной (ст. 165 ГК РФ).

Если одна из сторон полностью или частично исполнила сделку, требующую нотариального удостоверения, а другая сторона уклоняется

от такого удостоверения сделки, суд по требованию исполнившей сделку стороны вправе признать сделку действительной. В этом случае последующее нотариальное удостоверение сделки не требуется.

Если сделка, требующая государственной регистрации, совершена в надлежащей форме, но одна из сторон уклоняется от ее регистрации, суд по требованию другой стороны вправе вынести решение о регистрации сделки. В этом случае сделка регистрируется в соответствии с решением суда.

Сторона, необоснованно уклоняющаяся от нотариального удостоверения или государственной регистрации сделки, должна возместить другой стороне убытки, вызванные задержкой в совершении или регистрации сделки.

Срок исковой давности по требованиям, указанным в настоящей статье, составляет один год.

Недействительные сделки Для того чтобы сделка являлась действительной, необходимо, чтобы кроме соблюдения требуемой законом формы она совершалась дееспособным субъектом, по своему содержанию отвечала требованиям закона и иных правовых актов, а волеизъявление сторон соответствовало внутренней воле. В случае несоблюдения этих требований сделка может быть признана недействительной.

Недействительность сделки означает, что действие, совершенное в виде сделки, не порождает те гражданско-правовые последствия, наступления которых желали субъекты и которые соответствуют данной сделке.

Сделка недействительна по основаниям, установленным законом, в силу признания ее таковой судом (*оспоримая сделка*) либо независимо от такого признания (*ничтожная сделка*).

Требование о признании оспоримой сделки недействительной может быть предъявлено стороной сделки или иным лицом, указанным в законе.

Оспоримая сделка может быть признана недействительной, если она нарушает права или охраняемые законом интересы лица, оспаривающего сделку, в том числе повлекла неблагоприятные для него последствия. В случаях, когда в соответствии с законом сделка оспаривается в интересах третьих лиц, она может быть признана недействительной, если нарушает права или охраняемые законом интересы таких третьих лиц.

Сторона, из поведения которой явствует ее воля сохранить силу сделки, не вправе оспаривать сделку по основанию, о котором эта сторона знала или должна была знать при проявлении ее воли.

Требование о применении последствий недействительности ничтожной сделки вправе предъявить сторона сделки, а в предусмотренных законом случаях также иное лицо. Требование о признании недействительной ничтожной сделки независимо от применения последствий ее недействительности может быть удовлетворено, если лицо, предъявляющее такое требование, имеет охраняемый законом интерес в признании этой сделки недействительной.

Мнимая сделка, т.е. сделка, совершенная лишь для вида, без намерения создать соответствующие ей правовые последствия, ничтожна.

Притворная сделка, т.е. сделка, которая совершена с целью прикрыть другую сделку, в том числе сделку на иных условиях, ничтожна. К сделке, которую стороны действительно имели в виду, с учетом существа и содержания сделки применяются относящиеся к ней правила.

Недействительная сделка не влечет *юридических последствий*, за исключением тех, которые связаны с ее недействительностью, и недействительна с момента ее совершения.

Лицо, которое знало или должно было знать об основаниях недействительности оспоримой сделки, после признания этой сделки недействительной не считается действовавшим добросовестно.

При недействительности сделки каждая из сторон обязана возвратить другой все полученное по сделке, а в случае невозможности возвратить полученное в натуре (в том числе тогда, когда полученное выражается в пользовании имуществом, выполненной работе или предоставленной услуге) возместить его стоимость, если иные последствия недействительности сделки не предусмотрены законом.

Если из существа оспоримой сделки вытекает, что она может быть лишь прекращена на будущее время, суд, признавая сделку недействительной, прекращает ее действие на будущее время.

Суд вправе не применять последствия недействительности сделки, если их применение будет противоречить основам правопорядка или нравственности.

Сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта, является оспоримой, если из закона не следует, что должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки. Сделка, нарушающая требования закона или иного правового акта и при этом посягающая на публичные интересы либо права и охраняемые законом интересы третьих лиц, ничтожна, если из закона не следует, что такая сделка оспорима или должны применяться другие последствия нарушения, не связанные с недействительностью сделки.

Сделка, совершенная с целью, заведомо противной основам правопорядка или нравственности, ничтожна и влечет последствия, установленные ГК РФ. В случаях, предусмотренных законом, суд может взыскать в доход Российской Федерации все полученное по такой сделке сторонами, действовавшими умышленно, или применить иные последствия, установленные законом.

Представительство в договорном праве

Участники гражданских правоотношений могут самостоятельно осуществлять свои права. Однако в некоторых случаях это сделать невозможно из-за сложившихся обстоятельств либо в силу прямого указания закона. В этом случае действия совершаются посредством представителя.

Представительство — это правоотношение, в котором сделка, совершенная одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) в силу полномочия, основанного на доверенности, указании закона

либо акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого (ст. 182 ГК РФ).

Сущность представительства состоит в деятельности представителя по реализации полномочий в интересах и от имени представляемого.

Субъектами представительства являются:

- представляемый — гражданин или юридическое лицо, от имени и в интересах которого представитель совершает сделки;
- представитель — гражданин или юридическое лицо, наделенные полномочием совершать сделки в интересах и от имени представляемого;
- третье лицо — гражданин либо юридическое лицо, с которым вследствие действий представителя устанавливаются и изменяются или прекращаются права и обязанности представляемого.

Не являются представителями лица, действующие хотя и в чужих интересах, но от собственного имени, лица, лишь передающие выраженную в надлежащей форме волю другого лица, а также лица, уполномоченные на вступление в переговоры относительно возможных в будущем сделок.

Представитель не может совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично, а также в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Сделка, которая совершена с нарушением указанных правил и на которую представляемый не дал согласия, может быть признана судом недействительной по иску представляемого, если она нарушает его интересы. Нарушение интересов представляемого предполагается, если не доказано иное.

Не допускается совершение через представителя сделки, которая по своему характеру может быть совершена только лично, а равно других сделок, указанных в законе (например, совершение завещания, брачного договора).

При отсутствии полномочий действовать от имени другого лица или при превышении таких полномочий сделка считается заключенной от имени и в интересах совершившего ее лица, если только другое лицо (представляемый) впоследствии не одобрит данную сделку. До одобрения сделки представляемым другая сторона путем заявления совершившему сделку лицу или представляемому вправе отказаться от нее в одностороннем порядке, за исключением случаев, если при совершении сделки она знала или должна была знать об отсутствии у совершающего сделку лица полномочий либо об их превышении (п. 1 ст. 183 ГК РФ).

Последующее одобрение сделки представляемым создает, изменяет и прекращает для него гражданские права и обязанности по данной сделке с момента ее совершения.

Если представляемый отказался одобрить сделку или ответ на предложение представляемому ее одобрить не поступил в разумный срок, другая сторона вправе потребовать от неуправомоченного лица, совершившего сделку, исполнения сделки либо вправе отказаться от нее в одностороннем порядке и потребовать от этого лица возмещения убытков. Убытки не под-

лежат возмещению, если при совершении сделки другая сторона знала или должна была знать об отсутствии полномочий либо об их превышении.

Представительство делится на добровольное и обязательное.

Добровольное представительство возникает на основании договоров поручения, агентирования, трудового договора, на основании доверенности.

Обязательное представительство возникает:

— на основании актов уполномоченных государственных органов и органов местного самоуправления;

— на основании закона. Так, законными представителями несовершеннолетних детей являются родители, усыновители, опекуны и попечители.

Коммерческим представителем является лицо, постоянно и самостоятельно представляющее от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности.

Одновременное коммерческое представительство разных сторон в сделке допускается с согласия этих сторон, а также в других случаях, предусмотренных законом. Если коммерческий представитель действует на организованных торгах, предполагается, поскольку не доказано иное, что представляемый согласен на одновременное представительство таким представителем другой стороны или других сторон.

Особенности коммерческого представительства в отдельных сферах предпринимательской деятельности устанавливаются законом и иными правовыми актами и заключаются в следующем:

— имеет место исключительно в предпринимательских отношениях;

— в качестве представителя выступает лицо, постоянно и самостоятельно представляющее от имени предпринимателей;

— допускается одновременное коммерческое представительство разных сторон в сделке с согласия этих сторон и в других случаях, предусмотренных законом;

— имеет возмездный характер;

— основанием возникновения коммерческого представительства является договор, заключенный в письменной форме и содержащий указания на полномочия представителя, а при отсутствии таких указаний — также и доверенности;

— обязанность коммерческого представителя сохранять в тайне ставшие ему известными сведения о торговых сделках и после исполнения данного ему поручения.

Одним из наиболее распространенных оснований возникновения представительства является доверенность.

Доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу или другим лицам для представительства перед третьими лицами.

Доверенности от имени малолетних и от имени недееспособных граждан выдают их законные представители.

Письменное уполномочие на совершение сделки представителем может быть представлено представляемым непосредственно соответствующему

третьему лицу, которое вправе удостовериться в личности представляемого и сделать об этом отметку на документе, подтверждающем полномочия представителя.

Письменное уполномочие на получение представителем гражданина его вклада в банке, внесение денежных средств на его счет по вкладу, на совершение операций по его банковскому счету, в том числе получение денежных средств с его банковского счета, а также на получение адресованной ему корреспонденции в организации связи может быть представлено представляемым непосредственно банку или организации связи.

Правила ГК РФ о доверенности применяются также в случаях, когда полномочия представителя содержатся в договоре, в том числе в договоре между представителем и представляемым, между представляемым и третьим лицом, либо в решении собрания, если иное не установлено законом или не противоречит существу отношений.

В случае выдачи доверенности нескольким представителям каждый из них обладает полномочиями, указанными в доверенности, если в доверенности не предусмотрено, что представители осуществляют их совместно (п. 1 ст. 185 ГК РФ).

Доверенности могут совершаться в простой *письменной* или *нотариальной форме*.

Доверенность на совершение сделок, требующих нотариальной формы, должна быть нотариально удостоверена, за исключением случаев, предусмотренных законом.

К нотариально удостоверенным доверенностям приравниваются:

1) доверенности военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях, которые удостоверены начальником такого учреждения, его заместителем по медицинской части, а при их отсутствии старшим или дежурным врачом;

2) доверенности военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, соединений, учреждений и военно-учебных заведений, где нет нотариальных контор и других органов, совершающих нотариальные действия, также доверенности работников, членов их семей и членов семей военнослужащих, которые удостоверены командиром (начальником) этих части, соединения, учреждения или заведения;

3) доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы, которые удостоверены начальником соответствующего места лишения свободы;

4) доверенности совершеннолетних дееспособных граждан, находящихся в учреждениях социальной защиты населения, которые удостоверены администрацией этого учреждения или руководителем (его заместителем) соответствующего органа социальной защиты населения.

Доверенность на получение заработной платы и иных платежей, связанных с трудовыми отношениями, на получение вознаграждения авторов и изобретателей, пенсий, пособий и стипендий или на получение корреспонденции, за исключением ценной корреспонденции, может быть удостоверена организацией, в которой доверитель работает или учится, и адми-

нистрацией стационарного лечебного учреждения, в котором он находится на излечении. Такая доверенность удостоверяется бесплатно.

Доверенность от имени юридического лица выдается за подписью его руководителя или иного лица, уполномоченного на это в соответствии с законом и учредительными документами (ст. 185.1 ГК РФ).

С 1 сентября 2013 г. *срок действия доверенности неограничен*. Однако если срок в доверенности не указан, она сохраняет силу в течение года со дня ее совершения.

Доверенность, в которой не указана дата ее совершения, ничтожна.

Удостоверенная нотариусом доверенность, предназначенная для совершения действий за границей и не содержащая указание о сроке ее действия, сохраняет силу до ее отмены лицом, выдавшим доверенность (ст. 186 ГК РФ).

На практике имеют распространение следующие виды доверенности: генеральная; специальная; разовая.

Генеральная доверенность выдается представителю для совершения разнообразных сделок в течение определенного периода времени (например, для совершения любых действий в отношении транспортного средства, включая управление, продажу, снятие с технического учета и т.д.).

Специальная выдается на совершение ряда однородных сделок (например, для управления транспортным средством).

Разовая доверенность выдается для совершения строго определенной сделки и может быть использована один раз.

В качестве особой разновидности доверенности можно выделить доверенность, выдаваемую в порядке *передоверия*.

Лицо, которому выдана доверенность, должно лично совершать те действия, на которые оно уполномочено. Оно может передоверить их совершение другому лицу, если уполномочено на это доверенностью, а также если вынуждено к этому силой обстоятельств для охраны интересов выдавшего доверенность лица и доверенность не запрещает передоверие (ст. 187 ГК РФ).

Лицо, передавшее полномочия другому лицу, должно известить об этом в разумный срок выдавшее доверенность лицо и сообщить ему необходимые сведения о лице, которому переданы полномочия. Неисполнение этой обязанности возлагает на передавшее полномочия лицо ответственность за действия лица, которому оно передало полномочия, как за свои собственные.

Доверенность, выдаваемая в порядке передоверия, должна быть нотариально удостоверена.

Правило о нотариальном удостоверении доверенности, выдаваемой в порядке передоверия, не применяется к доверенностям, выдаваемым в порядке передоверия юридическими лицами, руководителями филиалов и представительств юридических лиц.

Срок действия доверенности, выданной в порядке передоверия, не может превышать срок действия доверенности, на основании которой она выдана.

Передоверие не допускается на получение заработной платы и иных платежей, связанных с трудовыми отношениями, на получение вознаграж-



ВЫСШАЯ ШКОЛА ЭКОНОМИКИ
НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ

Е. В. Иванова

ДОГОВОРНОЕ ПРАВО

ТОМ 2

ОСОБЕННАЯ ЧАСТЬ

УЧЕБНИК ДЛЯ БАКАЛАВРИАТА И МАГИСТРАТУРЫ

*Рекомендовано Учебно-методическим отделом
высшего образования в качестве учебника для студентов
высших учебных заведений, обучающихся по юридическим
направлениям и специальностям*

Книга доступна в электронной библиотечной системе
biblio-online.ru

Москва ■ Юрайт ■ 2016

УДК 347.44(075.8)

ББК 67.404.2я73

И21

Автор:

Иванова Екатерина Викторовна — кандидат юридических наук, доцент кафедры гражданского и предпринимательского права Национального исследовательского университета «Высшая школа экономики», доцент кафедры гражданского права Московского государственного юридического университета имени О. Е. Кутафина (МГЮА), руководитель Центра правового инжиниринга и управления правовыми рисками, председатель Фондового арбитража Федерального арбитражно-третейского суда.

Рецензенты:

Анисимов А. В. — кандидат юридических наук, доцент, специалист в области корпоративного права, степень MA FE;

Брянцева Н. В. — профессор, заведующая кафедрой гражданского, авторского и экологического права, руководитель юридического отделения Института экономики и менеджмента Российского химико-технологического университета имени Д. И. Менделеева.

Иванова, Е. В.

И21 Договорное право. В 2 т. Т. 2. Особенная часть : учебник для бакалавриата и магистратуры / Е. В. Иванова. — М. : Издательство Юрайт, 2016. — 393 с. — Серия : Бакалавр и магистр. Академический курс.

ISBN 978-5-9916-5740-2

ISBN 978-5-9916-6063-1 (т. 2)

Представленный учебник является уникальным практико-ориентированным изданием по договорному праву. В нем собраны все теоретические основы и коллизионные вопросы нормативно-правового регулирования контрактно-правовых аспектов хозяйственной деятельности. Наряду с этим учебник содержит обобщение всего имеющегося на сегодняшний день опыта практико-применительного характера, что позволяет использовать данное издание не только для учебных целей, но и для нивелирования реальных правовых рисков в области договорного права.

Соответствует актуальным требованиям Федерального государственного образовательного стандарта высшего образования.

Для студентов, обучающихся по программам академического бакалавриата и магистратуры, преподавателей, практикующих специалистов, а также для всех, кто интересуется вопросами договорного права.

УДК 347.44(075.8)

ББК 67.404.2я73

*Информационно-правовая поддержка
предоставлена компанией «Гарант»*



ISBN 978-5-9916-5740-2

ISBN 978-5-9916-6063-1 (т. 2)

© Иванова Е. В., 2015

© ООО «Издательство Юрайт», 2016

Оглавление

Принятые сокращения	5
Предисловие	6
Глава 1. Договоры по передаче имущества в собственность или в иное вещное право	8
1.1. Договор купли-продажи.....	8
1.2. Договор мены	48
1.3. Договор дарения.....	49
1.4. Договор ренты.....	56
1.5. Договор РЕПО и залога.....	59
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	64
Глава 2. Договоры по передаче имущества в пользование	72
2.1. Договор аренды	72
2.2. Договор безвозмездного пользования	117
2.3. Договор найма жилого помещения	119
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	122
Глава 3. Договоры по выполнению работ	132
3.1. Договор подряда.....	132
3.1.1. Договор бытового подряда	198
3.1.2. Договор строительного подряда.....	210
3.1.3. Договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ. Проектирование и изыскания для капитального строительства....	217
3.1.4. Государственный или муниципальный контракт на выполнение подрядных работ для государственных или муниципальных нужд.....	223
3.2. Выполнение научно-исследовательских, опытно-конструкторских и технологических работ	226
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	228
Глава 4. Договоры по оказанию услуг, в том числе финансовых и посреднических	240
4.1. Договор возмездного оказания услуг	240
4.2. Транспортные обязательства.....	282
4.3. Договор хранения	296
4.4. Посреднические договоры.....	302
4.5. Договоры по оказанию финансовых услуг	313
4.5.1. Договор страхования.....	313
4.5.2. Договор займа	323

4.5.3. Кредитный договор	325
4.5.4. Договор финансирования под уступку денежного требования	326
4.5.5. Договор банковского счета	328
4.5.6. Договор банковского вклада	332
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	335
Глава 5. Договоры по совместной деятельности	353
5.1. Договор простого товарищества	353
5.2. Учредительный договор (договор об учреждении)	356
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	358
Глава 6. Договоры по приобретению и использованию исключительных прав	366
6.1. Способы передачи прав на объекты интеллектуальной собственности.....	367
6.2. Договор об отчуждении исключительного права	368
6.3. Лицензионный договор	369
6.4. Договор об отчуждении исключительного права на произведение	373
6.5. Договор авторского заказа	374
6.6. Франшизный договор	375
6.7. Договор об отчуждении исключительного права на объект смежных прав	377
6.8. Договор об отчуждении права на получение патента на изобретение, полезную модель или промышленный образец	377
6.9. Договор об отчуждении исключительного права на селекционное достижение	378
6.10. Договор об отчуждении исключительного права на топологию	379
6.11. Договор об отчуждении исключительного права на секрет производства (ноу-хау)	380
6.12. Договор об отчуждении исключительного права на товарный знак	381
6.13. Договор о передаче полномочий по управлению правами, заключаемый организациями, осуществляющими коллективное управление авторскими и смежными правами	382
6.14. Договор коммерческой концессии	382
<i>Вопросы и задания для самоконтроля</i>	385
Рекомендуемая литература	393

Принятые сокращения

1. Нормативные документы

Конституция РФ — Конституция Российской Федерации, принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 г. (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции Российской Федерации от 30.12.2008 № 6-ФКЗ и № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ)

ГК РФ — Гражданский кодекс Российской Федерации: часть первая от 30.11.1994 № 51-ФЗ; часть вторая от 26.01.1996 № 14-ФЗ; часть третья от 26.11.2001 № 146-ФЗ; часть четвертая от 18.12.2006 № 230-ФЗ

ЖК РФ — Жилищный кодекс Российской Федерации от 29.12.2004 № 188-ФЗ

КоАП РФ — Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30.12.2001 № 195-ФЗ

НК РФ — Налоговый кодекс Российской Федерации: часть первая от 31.07.1998 № 146-ФЗ; часть вторая от 05.08.2000 № 117-ФЗ

2. Прочие сокращения

абз. — абзац (-ы)

ВАС РФ — Высший Арбитражный Суд Российской Федерации (действовал до августа 2014 г.)

ВС РФ — Верховный Суд Российской Федерации

гл. — глава (-ы)

ЕГРП — Единый государственный реестр прав на недвижимое имущество и сделок с ним

ЕГРЮЛ — Единый государственный реестр юридических лиц

КС РФ — Конституционный Суд Российской Федерации

МКАС при ТПП РФ — Международный коммерческий арбитражный суд при Торгово-промышленной палате Российской Федерации

МРОТ — минимальный размер оплаты труда

НДС — налог на добавленную стоимость

НИР и ОКТР — научно-исследовательские, опытно-конструкторские и технологические работы

п. — пункт (-ы)

подп. — подпункт (-ы)

разд. — раздел (-ы)

РФ — Российская Федерация

ст. — статья (-и)

ФАС — федеральный арбитражный суд

Предисловие

Учебник представляет собой уникальный учебно-практический комплекс, состоящий из теоретических данных, описания практических правовых контрактных рисков и способов их избежания и нивелирования.

Уникальность представленного издания заключается в нескольких принципиальных аспектах.

1. Лаконичное изложение теоретического материала, что принципиально отличает данное издание от большинства схожих. Теория приводится в исключительно правоприменительном, практическом аспекте и рассматривается в основном как необходимая база для решения реальных бизнес-проблем.

2. Ориентация на избежание и нивелирование практических контрактных рисков, что предполагает наличие в данном издании конкретных инжиниринговых схем конструирования контрактов, с помощью которых риски неисполнения или ненадлежащего исполнения того или иного договора значительно минимизируются, а в некоторых случаях практически исключаются. Сама конструкция контрактного инжиниринга предполагает полное и детальное описание допустимых и рекомендуемых формулировок договоров в тех или иных отношениях, акцентирование внимания на существенных условиях контрактов, способов их максимальной детализации и, как следствие, исключение возможности со стороны контрагента злоупотребления правом признать договор незаключенным, разведение понятий «незаключенный», «неподписанный» и «недействительный» контракт, определение последствий таких «дефектов» и описание ситуаций, когда такой «дефект» может оказаться нужным и полезным для одной из сторон договора или даже для обеих.

3. Бизнес-тренинговые аспекты — приведение алгоритмов практических бизнес-тренингов и правовых игр для отработки навыков корректной разработки проекта контракта с минимальным уровнем рисковости, техники внедрения в договор и вуалирования, а также распознавание условий, выгодных только одной из сторон.

Таким образом, учебник в равной степени ориентирован на изучение теоретических основ договорного права и в силу этого будет интересен для студентов и преподавателей высших учебных заведений, а также имеет ярко выраженную практическую направленность на корректное формулирование условий контрактов, способствующих их максимально полному исполнению и избежанию большинства правовых рисков. Вследствие последнего обстоятельства данное издание представляет значительный интерес для практикующих специалистов практически любой сферы хозяйственной деятельности.

Предложенная в учебнике схема носит универсальный характер, что принципиально отличает представленное издание от большинства аналогичных на рынке, описывающих каждый контракт в отдельности и исключающих возможность изучения каких-либо иных, нетрадиционных контрактов.

Учебник состоит из двух томов. Второй том содержит главы, которые раскрывают основные черты, характеристику, условия заключения, расторжения и нюансы, касающиеся действия именно конкретных видов договоров.

В результате изучения курса «Договорное право» обучающийся должен обладать следующими компетенциями:

знать

- нормативно-правовое регулирование договорно-правовых отношений;
- основные доктринальные источники договорного права;
- обобщения правоприменительной практики высших судебных инстанций;

уметь

- применять положения действующего нормативно-правового регулирования к конкретным договорно-правовым отношениям;
- толковать нормы законов и подзаконных актов в области договорного права;
- анализировать практику применения отдельных положений нормативно-правового регулирования в контрактных правоотношениях;

владеть

- навыками составления договоров различного вида;
- навыками экспертного анализа представляемых текстов договоров и их отдельных положений;
- основами правового контрактного инжиниринга, позволяющего нивелировать ряд договорно-правовых рисков.

Глава 1

ДОГОВОРЫ ПО ПЕРЕДАЧЕ ИМУЩЕСТВА В СОБСТВЕННОСТЬ ИЛИ В ИНОЕ ВЕЩНОЕ ПРАВО

В результате изучения главы студент должен:

знать

- нормативно-правовое регулирование договорно-правовых отношений в сфере передачи прав собственности на объекты гражданского оборота;
- основные правоприменительные позиции в области договорного права относительно передачи прав собственности;
- основные учебные и доктринальные источники по договору по передаче прав собственности;
- ключевые позиции высших судебных инстанций относительно договоров купли-продажи, мены, дарения и ренты;

уметь

- разнопланово применять изученные нормативные правовые акты;
- самостоятельно толковать нормы законов и подзаконных актов в области договорно-правовой передачи прав собственности в зависимости от стоящей задачи;
- анализировать правоприменительную практику в указанной области;

владеть

- навыками анализа формирования безрисковых и низкорисковых положений договоров купли-продажи, мены, дарения и ренты;
 - навыками общего анализа отдельных положений контрактов, относящихся к указанной области, с точки зрения их возможных будущих неблагоприятных последствий.
-

Категория договоров по передаче имущества в собственность или в иное вещное право включает в себя целый спектр договоров, часть которых напрямую регулируется нормами ГК РФ, часть заключается в соответствии с его императивными нормами, но представляет собой вид договоров, не указанных в ГК РФ.

Особенностью договоров по передаче имущества в собственность является переход материальных благ от одних лиц к другим на праве собственности либо ином вещном праве (хозяйственного ведения, оперативного управления, праве залога и т.д.). Наряду с материальными благами посредством указанных договоров могут переходить имущественные права, например, право приобретения квартиры в строящемся доме.

1.1. Договор купли-продажи

Договором купли-продажи называется договор, по которому одна сторона (продавец) обязуется передать имущество в собственность другой стороне (покупателю), которая обязуется уплатить за него определенную

денежную сумму (ст. 454 ГК РФ). ГК РФ трактует куплю-продажу как общее родовое понятие, охватывающее все виды обязательств по отчуждению имущества за определенную покупную цену.

Отношения, возникающие из договора купли-продажи, регулируются гл. 30 ГК РФ. Договор купли-продажи является возмездным, консенсуальным, двусторонним и направлен на переход (перенесение) права собственности на вещь (или вещного права — права хозяйственного ведения, оперативного управления) от продавца к покупателю. В определении использованы термины «вещь» и «товар». По общему правилу *товаром* как объектом продажи могут быть любые вещи — определяемые родовыми признаками или индивидуально-определенные вещи (п. 1 ст. 455 ГК РФ).

Однако термин «товар» имеет в действующем нормативно-правовом регулировании несколько четко закрепленных дефиниций:

1) «...3. Товаром для целей настоящего Кодекса признается любое имущество, реализуемое либо предназначенное для реализации. В целях регулирования отношений, связанных с взиманием таможенных платежей, к товарам относится и иное имущество, определяемое в соответствии с таможенным законодательством Таможенного союза и законодательством Российской Федерации о таможенном деле...» (п. 3 ст. 38 НК РФ);

2) товар — объект гражданских прав (в том числе работа, услуга, включая финансовую услугу), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (Федеральный закон от 26.07.2006 № 135-ФЗ «О защите конкуренции»);

3) товар — продукт деятельности (в том числе работа, услуга), предназначенный для продажи, обмена или иного введения в оборот (Федеральный закон от 13.03.2006 № 38-ФЗ «О рекламе»);

4) товар — не изъятые из оборота вещи (за исключением ценных бумаг, иностранной валюты) определенного рода и качества, любого агрегатного состояния, допущенные к организованным торгам (Федеральный закон от 21.11.2011 № 325-ФЗ «Об организованных торгах»);

5) товар — любое движимое имущество, доставляемое автомобильным либо железнодорожным транспортом и помещаемое под таможенную процедуру экспорта или выпуска для внутреннего потребления, перемещаемое через таможенную границу, в том числе носители информации, валюта государств — членов Таможенного союза, ценные бумаги и (или) валютные ценности, дорожные чеки, электрическая и иные виды энергии, а также иные перемещаемые вещи, приравненные к недвижимому имуществу (в рамках настоящей методики к товарам не относится движимое имущество, которое является опасным и включает предметы военного назначения, требует охлаждения или иных особых условий транспортировки, подлежит документальному санитарно-карантинному, карантинному фитосанитарному и ветеринарному надзору либо к которому применены специальные требования в отношении безопасности для окружающей среды помимо общепринятых международных стандартов) (распоряжение Правительства РФ от 10.04.2014 № 570-р).

Термин «вещь» и тем самым «товар» практикуются широко, поскольку договор купли-продажи применяется к купле-продаже ценных бумаг и валютных ценностей, к продаже имущественных прав, если иное не вытекает из содержания и характера этих прав.

По общему правилу, существенными условиями договора купли-продажи во всех ее разновидностях является ее предмет и количество товара. В некоторых судебных решениях можно встретить позицию, в соответствии с которой категория «предмет договора купли-продажи» уже включает количественный элемент.

Предмет договора

Предметом договора выступают любые вещи, кроме вещей, изъятых из гражданского оборота. Условие договора купли-продажи о товаре считается согласованным, если договор позволяет определить наименование и количество товара.

Вопрос о том, что продается и покупается, считается согласованным сторонами, если из договора можно установить наименование и количество товаров (ст. 455 ГК РФ). Остальные условия, включая цену и качество передаваемых товаров, в преимуществе являются определенными на основании критериев, установленных законом, и могут особо не оговариваться сторонами. Значительное число норм ГК РФ посвящено тому, как определяются ассортимент, качество товаров, требования к их таре, упаковке, условия о сроках доставки, цена и порядок расчетов. Отсутствие в конкретном договоре специальных указаний на эти условия не может служить основанием для признания его незаключенным. Если предмет договора (наименование или количество товара) в договоре не согласован, договор считается незаключенным (ст. 432, 455, 465 ГК РФ).

Судебная практика

Стороны подписали договор купли-продажи запасных частей к сельскохозяйственной технике на определенную договором сумму. Товары были поставлены на сумму меньше той, которая была предусмотрена договором. В связи с этим покупатель обратился в суд с требованием допоставить товар и уплатить неустойку за просрочку поставки. Судом в данном случае требования покупателя будут признаны неправомерными в силу следующих обстоятельств.

Если договор купли-продажи не позволяет определить наименование и количество товара, предмет договора не согласован. Такой договор считается незаключенным и не порождает прав и обязанностей сторон (ст. 432, 455, 465, 506 ГК РФ). В данном случае подписанный сторонами договор не заключен, поскольку не содержит указания на конкретное наименование и количество товара, а какие-либо иные приложения к договору с условием о наименовании и количестве товара отсутствуют. Вследствие этого к отношениям сторон не могут быть применены условия договора, в том числе о поставке товара в определенные сроки и ответственности в виде неустойки.

Суд, рассматривая подобную ситуацию, признал договор незаключенным и в требовании допоставить товар и уплатить неустойку отказал (см. постановление ФАС Восточно-Сибирского округа от 10.12.2002 № А10-773/02-8-Ф02-3627/02-С2).

Все это не исключает необходимости установления для отдельных видов купли-продажи требований об обязательном согласовании более широ-

кого круга условий. Такие требования предъявляются в ГК РФ, например, к договору энергоснабжения или договору продажи предприятий. Более того, именно наличие дополнительных существенных условий купли-продажи является одним из основных критериев выделения ее отдельных разновидностей (поставка, розничная купля-продажа, контрактация и т.п.).

Кроме того, надо учитывать, что если в договоре указан класс (группа), в которую входят товары, подлежащие поставке, но при этом ни в договоре, ни в приложениях к нему не определены конкретные виды товаров, входящих в этот класс (группу), наименование товара будет признано несогласованным, а договор незаключенным (ст. 432, п. 3 ст. 455 ГК РФ). При этом покупатель не сможет потребовать от поставщика выполнить условия договора, в том числе предоставить скидку на товар.

Судебная практика

Стороны заключили договор поставки алкогольной продукции и продуктов питания, согласно которому количество, ассортимент и цена продукции должны быть согласованы на каждую партию дополнительно и указаны в товарно-транспортных накладных. Товар фактически был передан по накладным, ссылка на договор в накладных отсутствовала. В связи с тем что покупатель не полностью оплатил товар, поставщик обратился в суд с требованием о взыскании задолженности за товар. Покупатель отказался от оплаты задолженности, ссылаясь на скидку по оплате товара, указанную в договоре.

Если договор не позволяет определить наименование и количество товара, подлежащего передаче, договор считается незаключенным (ст. 432, 455 ГК РФ) и не порождает прав и обязанностей сторон. Соответственно, его условия (в том числе о предоставлении скидки на товар) к отношениям сторон применяться не будут.

В данном случае стороны фактически обозначили в договоре, что будут поставаться товары, входящие в такие совокупности товаров (классы, группы), как алкогольная продукция и продукты питания, но не указали виды (названия) товаров, посчитав их ассортиментом, который согласовывается в накладных. Поскольку накладные не являются частью договора (в них нет ссылки на него), то условия о наименовании и количестве товара являются несогласованными, а договор является незаключенным. Принятие товара по накладным свидетельствует о заключении разовой сделки, поэтому покупатель должен будет полностью оплатить товар без учета скидки, указанной в договоре.

Рассматривая подобную ситуацию, ВАС РФ указал, что задолженность должна быть взыскана с покупателя по цене, указанной в накладных (см. определение ВАС РФ от 19.08.2008 № 10335/08 по делу № А71-8363/2007-Г30).

Также есть судебные решения, в которых суды признают условие о наименовании товара несогласованным, если оно указано в договоре обобщенно (товары народного потребления, медикаменты и товары медицинского назначения, запасные части, горюче-смазочные материалы, отходы производства), а спецификации, заказы, накладные и иные документы, содержащие указание на вид (конкретное название) товара, не были подписаны или не содержали ссылки на договор поставки (см. постановление Президиума ВАС РФ от 15.05.2002 № 10579/01, постановления ФАС Восточно-Сибирского округа от 14.02.2003 № А19-6553/02-10-Ф02-261/03-С2, от 12.01.2006 по делу № А74-2257/05-Ф02-6645/05-С2, постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 03.09.2009 по делу № А53-8238/2007, постановление ФАС Уральского округа от 09.07.2009 № Ф09-4690/09-С3 по делу № А07-12446/2008-Г-ШЗФ).

Еще одной практической проблемой определения предмета договора является условие, описанное исключительно родовыми признаками вещи. Если в договоре товар, определяемый родовыми признаками, недостаточно конкретизирован, несогласованным будет считаться условие об ассортименте. В связи с этим договор будет являться заключенным (при условии, что согласовано количество товара) и покупатель должен будет принять от поставщика тот товар, который ему передаст поставщик, а не тот, который покупатель планировал получить при заключении договора (ст. 432, 455, 467 ГК РФ).

Судебная практика

Стороны заключили договор на поставку рыбопродукции. При этом условие о товаре было согласовано следующим образом: «свежемороженая рыбопродукция, выловленная и обработанная поставщиком за 12-мильной зоной РФ». Размер и название рыбы поставщик должен был указывать на упаковке. Покупатель перечислил поставщику несколько авансовых платежей по договору, а поставщик уведомил покупателя о готовности отгрузить выловленную рыбопродукцию в согласованном количестве. Однако покупатель отказался от товара и потребовал возврата перечисленных денежных средств, ссылаясь на то, что договор не заключен, поскольку его условия не позволяют установить наименование товара, т.е. какую именно рыбопродукцию стороны имели в виду, заключая договор поставки (целую рыбу, части рыбы или изделия из рыбы).

При недостаточной конкретизации товара в договоре, определенного родовыми признаками, разрешение спора скорее всего будет зависеть от содержания договора и фактических действий сторон по его исполнению.

Суд, рассматривая аналогичную ситуацию, исходил из буквального толкования условий договора (ст. 431 ГК РФ), принимая во внимание сведения о товаре, указанные поставщиком на упаковке. В результате этого он пришел к выводу о том, что условие договора о наименовании товара согласовано и что стороны, указав такое наименование, договорились о поставке товара в ассортименте. Покупатель, перечисляя авансовые платежи без уведомления поставщика о том, какую именно продукцию он планирует получить, тем самым предоставил поставщику право самостоятельно определить ассортимент товара исходя из известных ему на момент заключения договора потребностей покупателя (п. 2 ст. 467 ГК РФ). Согласно п. 2 ст. 467 ГК РФ ассортимент товара не относится к существенным условиям договора поставки, поэтому у покупателя не было оснований считать договор незаключенным, а также отказываться от принятия и оплаты товара (см. определение ВАС РФ от 05.02.2009 № 785/09, постановление ФАС Поволжского округа от 11.04.1997 по делу № 13/262).

Если в договоре поставки товара, определяемого индивидуальными признаками, эти признаки не согласованы, то наименование товара будет признано несогласованным, а договор будет считаться незаключенным (ст. 432, п. 3 ст. 455 ГК РФ). В этом случае покупатель не будет иметь права требовать от продавца выполнения условий подписанного договора, в том числе уплаты неустойки за неисполнение поставщиком обязательств по договору и допоставки определенного товара в определенном количестве.

Судебная практика

Стороны подписали договор поставки железнодорожных вагонов с условием их 100%-ной предоплаты. Согласно договору вагоны поставлялись в состоянии после ремонта и подлежали пономерному учету. В связи с этим в договоре стороны пред-

усмотрели, что номера вагонов по данным министерства должны быть согласованы в спецификации. Однако спецификацию стороны не составили. Покупатель произвел предоплату в полном объеме, но поставщик поставил только часть вагонов. В связи с этим покупатель обратился в суд с требованием о возврате предоплаты за недопоставленный товар, а также уплате договорной неустойки.

Если наименование товара в договоре поставки не определено, то условие о предмете договора считается несогласованным (п. 3 ст. 455 ГК РФ), а договор незаключенным (ст. 432 ГК РФ).

Исходя из условий рассматриваемого договора, можно сделать вывод о том, что у сторон было намерение передать конкретный товар в определенном техническом состоянии. Кроме того, согласно п. 9.7 Правил технической эксплуатации железных дорог Российской Федерации (утверждены приказом Министерства путей сообщения РФ от 26.05.2000 № ЦРБ-756)¹ каждая единица подвижного состава железнодорожного транспорта должна иметь определенные отличительные знаки, в том числе номера. Поскольку договор был заключен на поставку товара, определяемого индивидуальными признаками, но индивидуальные признаки (номера вагонов), относящиеся к сведениям, позволяющим определить предмет договора, не были согласованы, подписанный договор не заключен и не порождает для сторон прав и обязанностей. Следовательно, покупатель не может обязать поставщика уплатить предусмотренную договором неустойку за недопоставленный товар. Требования покупателя правомерны только в части взыскания предоплаты за недопоставленный товар, поскольку оплата и частичная поставка товара по накладной свидетельствуют о заключении сторонами разовой сделки купли-продажи (см. постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 03.03.2004 № Ф04/1073-204/А03-2004, постановление ФАС Московского округа от 14.11.2005 № КГ-А40/9912-05).

Если же в аналогичной ситуации покупатель потребует допоставки товара, его требования также будут признаны неправомерными. В подобном случае покупатель, кроме суммы предварительной оплаты за недопоставленный товар, вправе требовать взыскания с поставщика процентов за неправомерное пользование чужими денежными средствами, предусмотренных ст. 395 ГК РФ (см. постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 03.03.2004 № Ф04/1073-204/А03-2004).

Еще один важный момент. Если поставляемый товар имеет индивидуальные признаки, но они не указаны ни в договоре, ни в документах о передаче товара, покупатель не сможет доказать, что недостатки возникли именно в том товаре, который был получен от поставщика (ст. 518, 475 ГК РФ).

Судебная практика

По договору поставщик передал покупателю шины пневматические резиновые. Шины имели индивидуальные заводские номера, которые не были предусмотрены в договоре поставки. В товарной накладной стороны также не указали эти номера. В процессе эксплуатации покупатель сообщил поставщику, что несколько шин вышли из строя из-за однотипных повреждений, и потребовал замены некачественного товара на аналогичный качественный.

Если покупатель утверждает, что ему поставлен товар ненадлежащего качества (ст. 518, 475 ГК РФ), он должен доказать в первую очередь сам факт возникнове-

¹ В настоящее время утратили силу в связи с утверждением приказом Министерства транспорта РФ от 21.12.2010 № 286 новых Правил технической эксплуатации железных дорог Российской Федерации.

ния недостатков в этом товаре: из документов, представленных в качестве доказательств, должно однозначно следовать, что товар, в котором обнаружены недостатки, и товар, полученный по договору, — это одна и та же вещь. Тождество вещей, имеющих индивидуальные признаки (например, заводские, серийные номера), можно установить именно по этим признакам (см. постановление ФАС Московского округа от 28.04.2008 № КГ-А40/1334-08).

Поскольку в договоре или в документах, сопровождающих передачу товара (товарная, товарно-транспортная накладная, акт приема-передачи и т.п.), не указаны индивидуальные признаки товара, невозможно достоверно установить, в каком именно товаре (в каких именно шинах) были выявлены повреждения: в переданных покупателю по договору или в каких-либо других.

Суды, рассматривая подобные ситуации, не принимают в качестве доказательства обоснованности требований покупателя (ст. 65, 71 АПК РФ) акты экспертиз, поскольку из их содержания нельзя сделать вывод, что они составлены в отношении товара, полученного от поставщика, и отказывают покупателю в удовлетворении требований о замене товара, возврате денежных средств (см. определения ВАС РФ от 19.09.2008 № 12368/08, от 18.02.2009 № 1030/09).

Правовые контрактные риски, связанные с согласованием в договоре количественных характеристик, являются не менее распространенными и влекут абсолютно те же последствия, что и связанные с согласованием самого существа предмета договора. Так, если договор поставки не позволяет определить количество подлежащего передаче товара, такой договор считается незаключенным (ст. 465 ГК РФ) и покупатель не вправе требовать от поставщика уплаты неустойки, предусмотренной договором за неисполнение или ненадлежащее исполнение продавцом своих обязательств.

Судебная практика

Согласно условиям договора поставки количество и ассортимент товара определяются сторонами в спецификации, прилагаемой к договору. Спецификация подписана не была. В связи с тем что товар вовремя не был поставлен, покупатель потребовал от поставщика уплатить неустойку за просрочку поставки товара в размере, указанном в договоре.

В отсутствие спецификации договор поставки не позволяет определить количество товара, в связи с чем не считается заключенным (ст. 455, 465 ГК РФ) и не порождает для сторон прав и обязанностей. Следовательно, обязанность поставщика по поставке товара в порядке и сроки, согласованные договором, не возникла, и к нему не может быть применена установленная договором ответственность за просрочку поставки продукции.

Суды в таких случаях отказывают во взыскании неустойки (пени, штрафа) по незаключенным договорам, основываясь также на положениях ст. 331 ГК РФ о несоблюдении письменной формы соглашения о неустойке (см. постановление ФАС Московского округа от 20.06.2007, 25.06.2007 № КГ-А40/5737-07, постановление ФАС Северо-Западного округа от 26.04.2007 по делу № А05-3858/2006, постановление ФАС Восточно-Сибирского округа от 14.02.2003 № А19-6553/02-10-Ф02-261/03-С2).

**Права и обязанности
сторон**

По договору купли-продажи *продавец обязан*:

- передать покупателю товар, предусмотренный договором купли-продажи;
- передать покупателю принадлежности вещи, а также относящиеся к ней документы;
- передать покупателю товар свободным от любых прав третьих лиц, за исключением случая, когда покупатель согласился принять товар, обремененный правами третьих лиц (например, покупатель согласился приобрести квартиру, обремененную правами нанимателей, проживающих в этой квартире);
- передать покупателю товар, качество которого соответствует договору купли-продажи. Продавец отвечает за недостатки товара, если покупатель докажет, что недостатки товара возникли до его передачи покупателю или по причинам, возникшим до этого момента;
- передать покупателю товар, соответствующий условиям договора купли-продажи о комплектности;
- передать покупателю товар в таре и (или) упаковке, за исключением товара, который по своему характеру не требует затаривания и (или) упаковки.

Договором купли-продажи на продавца может быть возложена обязанность предоставить покупателю товар, соответствующий требованиям к качеству, в течение определенного договором времени (гарантийного срока). Гарантия качества распространяется как на сам товар, так и на все составляющие его части (комплектующие изделия), если иное не предусмотрено договором. Гарантийный срок начинает течь с момента передачи товара покупателю.

В случае нарушения продавцом условия о передаче проданного товара и принадлежностей к нему покупатель вправе отказаться от исполнения договора купли-продажи. При отказе продавца передать индивидуально-определенную вещь покупатель вправе требовать отобрания этой вещи и передаче покупателю либо возмещения убытков.

В случае нарушения условия о количестве товара покупатель вправе потребовать передать недостающее количество товара либо отказаться от переданного товара и от его оплаты, а если товар оплачен, потребовать возврата уплаченной денежной суммы.

В случае нарушения условия о передаче товара, свободного от прав третьих лиц, покупатель вправе требовать уменьшения цены товара либо расторжения договора купли-продажи, если не будет доказано, что покупатель знал или должен был знать о правах третьих лиц на этот товар.

В случае нарушения условия о качестве товара и передаче товара без упаковки (тары) *покупатель вправе* по своему выбору потребовать от продавца:

- соразмерного уменьшения покупной цены;
- безвозмездного устранения недостатков товара в разумный срок;
- возмещения своих расходов на устранение недостатков товара.

В случае существенного нарушения требований к качеству товара (обнаружения неустранимых недостатков, недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени, или выявляются неоднократно, либо проявляются вновь после их устранения, и других подобных недостатков) покупатель вправе по своему выбору:

— отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы;

— потребовать замены товара ненадлежащего качества товаром, соответствующим договору.

Покупатель обязан:

— принять переданный ему товар, за исключением случаев, когда он вправе потребовать замены товара или отказаться от исполнения договора купли-продажи;

— оплатить товар по цене, предусмотренной договором купли-продажи, либо, если она договором не предусмотрена и не может быть определена исходя из его условий, — по цене, определяемой в соответствии с п. 3 ст. 424 ГК;

— оплатить товар непосредственно до или после передачи ему продавцом товара.

В случае если покупатель своевременно не оплачивает переданный в соответствии с договором купли-продажи товар, *продавец вправе* потребовать оплаты товара и уплаты процентов в соответствии со ст. 395 ГК РФ.

В случае отказа покупателя принять и оплатить товар, продавец вправе по своему выбору потребовать оплаты товара либо отказаться от исполнения договора.

Относительно проблем правоприменительного характера в области определения прав и обязанностей сторон договора необходимо отметить следующее.

Если в договоре поставки не установлен конкретный порядок передачи товара (выборка на складе поставщика или доставка на склад покупателя) и перевозчик принял товар от поставщика для его доставки покупателю без каких-либо замечаний, то покупатель не сможет предъявить поставщику претензии по качеству товара (п. 2 ст. 458 ГК РФ).

Судебная практика

Стороны в договоре поставки не согласовали конкретный порядок передачи товара (выборка на складе поставщика или доставка на склад покупателя). Поставщик передал товар перевозчику для его доставки покупателю без каких-либо замечаний. В момент приемки товара покупателем и перевозчиком был составлен акт о том, что весь товар испорчен в результате несоблюдения температурного режима при его перевозке. На основании этого документа покупатель предъявил поставщику требование о возврате перечисленных за товар денежных средств.

Если из договора купли-продажи не вытекает обязанность продавца по доставке или передаче товара в месте его нахождения покупателю (выборка), поставщик считается исполнившим обязанность по передаче товара покупателю в момент его сдачи перевозчику (п. 2 ст. 458 ГК РФ).

В данном случае товар передан поставщиком перевозчику и принят последним к перевозке без каких-либо замечаний. Следовательно, поставщик надлежащим обра-

зом исполнил обязанность по передаче товара, поэтому предъявленное покупателем требование неправомерно.

Суд, рассматривая подобную ситуацию, принял решение об отказе покупателю в удовлетворении его требований (см. постановление ФАС Западно-Сибирского округа от 26.08.2008 № Ф04-5151/2008(10308-А03-28)).

Однако при рассмотрении спора в суде покупатель в зависимости от ситуации может использовать следующие аргументы и судебную практику.

1. При получении от перевозчика товара ненадлежащего качества покупатель вправе предъявить претензию перевозчику. Если покупатель и перевозчик составили акт о том, что весь товар испорчен в результате несоблюдения температурного режима при его перевозке (фактически последний признал свою вину в порче товара), покупателю необходимо предъявить претензию о возмещении понесенных убытков в результате порчи товара перевозчику (решение МКАС при ТПП РФ от 17.05.1999 № 266/1997).

2. Если за время транспортировки срок годности товара уменьшится, покупатель вправе требовать от поставщика соразмерного уменьшения стоимости товара, так как от продолжительности транспортировки (времени нахождения товара в пути следования) зависит истечение его срока годности (решение МКАС при ТПП РФ от 23.12.2004 № 97/2004).

Если в договоре не согласовано условие о том, что работы по погрузке товара на транспорт покупателя производятся силами и средствами поставщика, то произвести погрузку или оплатить расходы на нее обязан покупатель (ст. 458 ГК РФ).

Судебная практика

Стороны заключили договор купли-продажи фуражной пшеницы, в котором установили, что покупатель производит выборку товара. Передача всего объема товара была оформлена накладной. Фактическая выборка пшеницы производилась покупателем автотранспортом покупателя в течение пяти дней. Поскольку часть пшеницы поставщик удержал в счет оплаты погрузки товара, последний обратился к покупателю с иском о взыскании расходов по погрузке.

В соответствии с п. 1 ст. 458 ГК РФ при выборке обязанность продавца передать товар покупателю считается исполненной в момент предоставления товара в распоряжение покупателю в месте нахождения товара.

При указанных обстоятельствах, а также исходя из условий договора поставщик не обязан осуществлять погрузку товара и оплачивать ее. С момента исполнения поставщиком обязанности по передаче товара покупатель самостоятельно распоряжается товаром, в том числе решает, вывезти его или оставить на хранение, и несет бремя соответствующих расходов. Поскольку в данном случае эти расходы за него понес продавец, покупатель неосновательно обогатился за счет последнего, что в силу ст. 1102 ГК РФ дает продавцу право требовать от покупателя возмещения стоимости неосновательно полученного.

Суд в данном случае признал требования поставщика обоснованными (см. постановление ФАС Северо-Кавказского округа от 14.02.2001 № Ф08-245/2001).

Теперь остановимся на практически значимых вопросах осуществления непосредственно доставки товара покупателю. Если по договору поставки

стороны не согласовали точную стоимость перевозки товара и покупатель обязан оплачивать ее по тарифам перевозчика, покупатель рискует уплатить большую сумму, чем та, на которую он рассчитывал при заключении договора, поскольку он не может контролировать тарифы перевозчика (п. 1 ст. 510 ГК РФ).

Судебная практика

Стороны заключили договор поставки, в котором установили, что покупатель возмещает поставщику стоимость перевозки товара, определяемой на основании тарифов перевозчика, действующих на момент перевозки каждой конкретной партии товара. Поскольку покупатель не имел возможности точно определить стоимость перевозки за полный период доставки товара, он посчитал, что перечислил поставщику больше, чем должен был бы заплатить за весь период доставки этого товара, и предъявил ему требование о возврате суммы неосновательного обогащения.

В данном случае стоимость перевозки товара сторонами не согласована, а должна подтверждаться тарифами перевозчика. Соответственно, если поставщик документально подтвердит произведенные расходы, покупатель обязан исполнить обязательство по договору и возместить эти расходы в предъявленном размере.

Суд в подобной ситуации удовлетворил требования поставщика (см. постановление ФАС Восточно-Сибирского округа от 29.12.2008 № А58-723/07-Ф02-6517/08).

Кроме того, если договором не определены условия доставки товара, поставщик вправе определить их по собственному усмотрению, в том числе отнести расходы по доставке на покупателя (п. 1 ст. 510 ГК РФ).

Судебная практика

Стороны не заключили письменный договор поставки. Поставщик отгрузил покупателю по накладной контейнер с пивом, транспортировка которого осуществлялась морским путем. Поскольку покупатель оплатил товар не в полном размере, поставщик обратился с требованием о взыскании задолженности, в которую в том числе включил затраты на транспортировку.

Если договором не определено, каким видом транспорта или на каких условиях осуществляется доставка товара, то в соответствии с п. 1 ст. 510 ГК РФ право выбора вида транспорта или определения условий доставки принадлежит поставщику, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов, существа обязательства или обычаев делового оборота¹.

В данном случае договор не заключался, условия доставки согласованы не были. Таким образом, поставщик вправе самостоятельно определить эти условия, в том числе отнести расходы по доставке товара на покупателя.

В подобной ситуации суд удовлетворил иск поставщика (см. постановление ФАС Дальневосточного округа от 10.10.2006, 03.10.2006 № Ф03-А24/06-1/3693).

Однако в подобной ситуации покупатель может воспользоваться судебной практикой, согласно которой, если порядок распределения транспортных расходов по доставке товара договором не установлен, суд путем толкования условий такого договора должен выяснить действительную волю сторон с учетом практики их взаимоотношений. Соответственно, если, например, товар поставлялся по разовым сделкам и ранее расходы оплачивал поставщик, суд может установить, что и в дальнейшем они должны возлагаться на поставщика (п. 9 постанов-

¹ В настоящее время в ГК РФ употребляется термин «обычай», хотя в договорном праве по-прежнему используется «обычай делового оборота».