

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ

Глава 1. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ДОГОВОРА РОЗНИЧНОЙ КУПЛИ-ПРОДАЖИ

1.1 Понятие договора розничной купли-продажи

1.2 Элементы договора розничной купли-продажи

Глава 2. ОСОБЕННОСТИ ПРАВ, ОБЯЗАННОСТЕЙ И ОТВЕТСТВЕННОСТИ СТОРОН ПО ДОГОВОРУ РОЗНИЧНОЙ КУПЛИ-ПРОДАЖИ

2.1 Права и обязанности продавца по договору розничной купли-продажи

2.2 Права и обязанности покупателя по договору розничной купли-продажи

2.3 Гражданско-правовая защита прав и законных интересов участников розничной купли-продажи

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

СПИСОК НОРМАТИВНО-ПРАВОВЫХ АКТОВ И ИСПОЛЬЗОВАННОЙ ЛИТЕРАТУРЫ

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность темы исследования. Договор розничной купли-продажи является одним из наиболее часто встречающихся видов купли-продажи и продолжает выступать в качестве важного средства максимального удовлетворения граждан товарами. Ежедневно каждый человек выступает одной из сторон этого договора. Стоит также отметить, что в последнее время наблюдается повышенный интерес к проблемам заключения и исполнения договоров розничной купли-продажи, который обусловлен как распространенностью данного вида договора, так и введением в гражданский оборот новых видов товаров, появлением новых типов договоров, а также разнообразием способов их заключения. Так, например, еще несколько лет назад понятие «дистанционный способ продажи товара» не было известно в России. За последние годы это понятие стало весьма широко использоваться благодаря стремительному развитию коммуникационных технологий, в том числе с использованием телевидения, Интернета, мобильной связи. Договор розничной купли-продажи : Постатейный комментарий § 2 главы 30 Гражданского кодекса Российской Федерации / Б.М. Гонгало, П.В. Крашенинников, Л.Ю. Михеева и др.; под ред. П.В. Крашенинникова. - М. : Статут, 2011. - С. 4..

Между тем, анализ законодательства о розничной купле-продаже и практики его применения свидетельствует о необходимости дальнейшего совершенствования правового регулирования указанных отношений, что немыслимо без соответствующей научной базы.

Вышеизложенное позволяет утверждать об актуальности и практической значимости настоящего исследования.

Стоит также указать, что на сегодняшний день имеются лишь отдельные работы, посвященные некоторым конкретным аспектам правового регулирования отношений розничной купли-продажи Хорошавина Н.Ю. Правовое регулирование договорных отношений розничной купли-продажи: дис. ... к.ю.н.: 12.00.03 / Н.Ю. Хорошавина. - Казань, 2007. - С. 3. Однако, комплексного исследования договорных отношений розничной купли-продажи в отечественной правовой науке не до

настоящего времени не проводилось. Таким образом, это данное положение также повлияло на актуальность выбранной темы для исследования.

Целью настоящего исследования является осуществление комплексного научного анализа прав, обязанностей и ответственности сторон по договору розничной купли-продажи.

Для достижения поставленной цели необходимо решить следующий круг задач:

- _ определить понятие и основные признаки, присущие договору розничной купли-продажи;
- _ рассмотреть элементы договора розничной купли-продажи;
- _ исследовать стороны договора розничной купли-продажи;
- _ определить основные обязанности продавца и покупателя по договору;
- _ рассмотреть вопросы гражданско-правовой защиты прав и законных интересов участников договора розничной купли-продажи.

Объектом исследования являются общественные отношения, складывающиеся между покупателем и продавцом в связи с заключением, исполнением и расторжением договора розничной купли-продажи.

Предметом исследования выступают правовые нормы, регулирующие данные отношения и практика их применения.

Нормативную базу исследования составили следующие нормативно-правовые акты:

Конституция Российской Федерации, Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая и вторая), Федеральный закон «О защите прав потребителей в Российской Федерации», Федеральный закон от 22 ноября 1995г. № 171-ФЗ «О государственном регулировании производства и оборота этилового спирта, алкогольной и спиртосодержащей продукции», Федеральный закон от 12 апреля 2010 г. № 61-ФЗ «Об обращении лекарственных средств» и др., а также Постановление Правительства РФ от 27 сентября 2007 г. № 612 «Об утверждении Правил продажи товаров дистанционным способом», Постановление Правительства РФ от 7 марта 1995 г. № 239 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)», Постановление Правительства РФ от 10 ноября 2011 г. № 924 «Об утверждении перечня технически сложных товаров» и др.

Теоретическую базу исследования составили труды таких авторов, как: В. В. Авдеев, Н. Н. Агафонова, О. А. Белова, М. И. Брагинский, В. В. Витрянский, И. В. Елисеев, П. В. Козьмин, В. В. Колбасов, О. В. Кузнецова, Ю. А. Макаров, С. Х. Махмутова, А. Медведев, В. С. Муратов, О. В. Орешникова, Н. В. Пластинина, О. Н. Садиков, В. В. Ровный, В. В. Семенихин, Н. Ю. Хорошавина, Н. Ю. Честнова, Г. Ф. Шершеневич и др.

Настоящая работа состоит из введения, в котором обуславливается актуальность темы исследования; основной части, состоящей из двух глав, объединяющих в себя пять параграфов; заключения, в котором содержатся выводы относительно проведенного исследования; списка нормативно-правовых актов и использованной литературы.

Глава 1. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ДОГОВОРА РОЗНИЧНОЙ КУПЛИ-ПРОДАЖИ

1.1 Понятие договора розничной купли-продажи

договор розничный купля продажа

Договор розничной купли-продажи представляет собой один из разновидностей договора купли-продажи и регулируется гл. 30 «Купля-продажа» Гражданского кодекса Российской Федерации Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая): федеральный закон от 26 января 1996 г. № 14-ФЗ (в ред. от 29 июня 2015) // Собрание законодательства РФ. - 1996. - № 5. - Ст. 410. . Согласно ст. 492 ГК РФ по договору розничной купли-продажи продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью. Общими характеристиками договора розничной купли-продажи, как и договора купли-продажи в целом, является:

- 1) Взаимность, что в свою очередь означает, что договор розничной купли-продажи собой взаимный (двусторонний) договор или синаллагматический договор, из которого возникает равномерное двустороннее обязательство каждая из сторон одновременно и непременно является и кредитором, и должником, а их обязанности носят встречный, взаимосвязанный и взаимообуславливающий характер Ровный В.В. Общая характеристика договора купли-продажи: В помощь студентам и аспирантам / В. В. Ровный // Сибирский юридический вестник. - 2001. - № 3 . - С. 26 - 37. . Так, обязанности продавца передать вещь корреспондирует право требования ее исполнения со стороны покупателя, а обязанности покупателя по уплате покупной цены корреспондирует право требования ее уплаты со стороны продавца.
- 2) Возмездность. Договор купли-продажи является возмездным договором, что в свою очередь означает удовлетворение участниками договора розничной купли-продажи своих имущественных интересов. Возмездность договора розничной купли-продажи, как и договора купли-продажи в общем, можно рассматривать неким логическим «продолжением» его двустороннего характера.
- 3) Консенсуальность договора розничной купли-продажи, которая подразумевает за собой следующее. Во-первых, для заключения консенсуального договора необходимо и достаточно согласования всех существенных его условий - объективных (условие о предмете договора и условия, названные как существенные или необходимые для договора данного вида в законе или в иных правовых актах) и субъективных (условия, которые требуют согласования по заявлению одной из сторон). Во-вторых, именно поэтому в консенсуальных договорах возникновение прав и обязанностей сторон всегда предшествует совершению последующих действий, направленных на исполнение такого договора. Все совершаемые в связи с консенсуальными договорами действия, будучи производными из уже возникших прав и обязанностей участников договорных отношений, опираются на существующий договор и имеют договорную природу, при этом они отличаются функциональным единством, поскольку связаны с исполнением договора Ровный В.В. Общая характеристика договора купли-продажи: В помощь студентам и аспирантам / В. В. Ровный // Сибирский юридический вестник. - 2001. - № 3 . - С. 26 - 37. .

Наряду с данными общими признаками договор розничной купли-продажи имеет и ряд особенностей, отличающих его от других договоров данного рода.

В.В. Витрянский указывает на две характерные черты, позволяющие выделить: Во-первых, специфику продавца, которым может выступать только коммерческая организация, осуществляющая предпринимательскую деятельность по продаже товара в розницу.

Однако, думается выделение в качестве отличительной черты специфику продавца является не совсем верным в связи со следующим. ГК РФ, в соответствии с п. 1 ст. 492, в качестве продавца называет лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность, под которой в свою очередь понимается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая): федеральный закон от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ (в ред. от 30 декабря 2015) // Собрание законодательства РФ. - 1994.- № 32. - Ст. 3301.. При этом, вышеуказанной деятельностью вправе заниматься как юридические лица, так и индивидуальные предприниматели. Соответственно, продавцом в договоре розничной купли-продажи могут выступать не только коммерческие организации, но и индивидуальные предприниматели. Исходя из чего можно сделать вывод о том, что продавцом в договоре розничной купли-продажи, как и в любом другом договоре купли-продажи, может выступать как индивидуальный предприниматель, так и юридическое лицо.

Во-вторых, товар, который обладает определенными особенностями и приобретает только для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с ведением предпринимательской деятельности Брагинский М.И. Договорное право. Договоры о передаче имущества - 4-е изд., стереотипное. Кн. 2 / М.И. Брагинский, В.В. Витрянский. - М. : Статут, 2002. - С. 82..

Думается, что данный признак (свойство товара), и является основной и единственной чертой договора розничной купли-продажи, позволяющей выделить его в отдельный (самостоятельный) вид договора купли-продажи.

С. Х. Махмутова в своем исследовании в основу отграничения договора розничной купли-продажи от договора купли-продажи, опосредствующего розничный товарооборот были положены субъектные особенности сторон договора. Так, договором розничной купли-продажи она предлагала считать лишь договор купли-продажи, заключаемый гражданами при покупке товаров широкого потребления из социалистических розничных торговых предприятий Махмутова С.Х. Правовые особенности договора розничной купли-продажи / С.Х. Махмутова // Вестник Московского университета. - 1957. - № 1. - С. 145..

Таким образом, товар должен предназначаться (приобретаться) только для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью.

Согласно п. 5 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 22 октября 1997 г. № 18 «О некоторых вопросах, связанных с применением положений ГК

Российской Федерации о договоре поставки» под целями, не связанными с личным использованием, следует понимать в том числе приобретение покупателем товаров для обеспечения его деятельности в качестве организации или гражданина-предпринимателя (оргтехники, офисной мебели, транспортных средств, материалов для ремонтных работ и т.п.) О некоторых вопросах, связанных с применением Положений ГК Российской Федерации о договоре поставки: постановление Пленума ВАС РФ от 22 октября 1997 г. № 18 // Вестник ВАС РФ. - 1998. - № 3. . При этом согласно положениям ГК РФ о розничной купле-продаже, в случае если указанные товары приобретаются у продавца, осуществляющего предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, отношения сторон регулируются нормами о розничной купле-продаже.

Некоторые ученые-правоведы, рассматривая договор розничной купли-продажи, делают вывод о том, что розничная торговля возможна только с физическими лицами, которые используют приобретенные товары для конечного потребления
Медведев А. Чем торговля розничная отличается от оптовой? / А. Медведев // Хозяйство и право. - 1998. - № 8. - С. 2-4.

Договор розничной купли-продажи признается публичным договором, что в свою очередь означает, что предприятие не вправе отказаться от заключения договора при наличии соответствующего товара. ГК РФ признает публичным договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится (розничная торговля, перевозка транспортом общего пользования, услуги связи, энергоснабжение, медицина, гостиничное обслуживание). Публичным признается договор, заключенный коммерческой организацией, то есть организацией, занимающейся предпринимательской деятельностью.

Представляется, что действие распространяется и на некоммерческие организации, осуществляющие предпринимательскую деятельность в соответствии с законодательством Белова О.А. Правовая природа договора розничной купли-продажи / О.А. Белова // Юристъ-правоведъ. - 2008. - № 4. - С. 47-51. .

Практически речь идет обо всех договорах с участием гражданина-потребителя. Организация не вправе оказывать предпочтение одному лицу перед другим в отношении заключения договора, цены товаров, работ и услуг, а также иных условий публичного договора, которые устанавливаются одинаковыми для всех потребителей. Отказ от заключения договора «при наличии возможности» предоставить товары не допускается. При необоснованном уклонении коммерческой организации от заключения публичного договора другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор и взыскании причиненных в результате этого убытков.

Стоит также указать, что к особенностям договора розничной купли-продажи относится и то, что данный вид договора не требует для себя исполнения специальных бланков, печатей, подписей и других элементов, которые необходимы при заключении других договорных обязательств. Объясняется это скоротечностью

процесса и особенностями уплаты цены.

Поэтому такие договора считаются заключенными с того момента, когда продавец вручил покупателю кассовый или товарный чек либо иной документ, подтверждающий уплату товара.

В юридической литературе нередко встречаются разные точки зрения о форме заключения договора розничной купли-продажи. Например, Т.Л. Левшина указывает: «Договор розничной купли-продажи, как правило, заключается устно, так как его исполнение происходит одновременно с совершением» Гражданское право России. Обязательственное право: Курс лекций / отв. ред. О.Н. Садиков. - М., 2004. - С. 46.. Однако с этой точкой зрения не согласен М.И. Брагинский, который утверждает, что устная форма договора розничной купли-продажи скорее является исключением из общего правила о письменной форме договора Брагинский М.И. Договорное право. Договоры о передаче имущества - 4-е изд., стереотипное. Кн. 2 / М.И. Брагинский, В.В. Витрянский. - М. : Статут, 2002. - С. 86. .

Однако это не означает, что ГК РФ предписывает для договора розничной купли-продажи обязательность письменной формы договора, так как ни кассовый чек, ни иной документ, подтверждающий оплату покупателем товара, не соответствуют требованиям к письменной форме договора, предусмотренным статьей 160 ГК РФ, а товарный чек не подтверждает оплату товара покупателем, так как не содержит всех его условий Агафонова Н.Н. Договор розничной купли-продажи: права потребителей / Н.Н. Агафонова // Закон. - 2005. - № 5. - С. 15-16. . Договор розничной купли-продажи исходя из положений статьи 493 ГК РФ может заключаться устно, если он исполняется при самом его совершении.

Согласие продать или купить товар в розничной торговле может быть выражено путем молчания или конклюдентных действий. Документ об оплате не является письменной формой сделки, а служит доказательством соблюдения покупателем условия об оплате товара.

Анализ законодательства о розничной купле-продаже позволяет выделить следующие его виды: договор купли-продажи с условием о принятии товара в определенный срок, договор купли-продажи товаров по образцам, договор купли-продажи товаров с использованием автоматов, с условием доставки товаров покупателю, договор розничной купли-продажи с предварительной оплатой товара и договор розничной купли-продажи товаров в кредит (в том числе с рассрочкой платежа), договор комиссионной розничной купли-продажи Брагинский М.И. Договорное право. Договоры о передаче имущества - 4-е изд., стереотипное. Кн. 2 / М.И. Брагинский, В.В. Витрянский. - М. : Статут, 2002. - С. 324. . Также, помимо видов, можно выделить и подвиды договора розничной купли-продажи» Так, видом договора розничной купли-продажи в кредит (и, соответственно подвидом договора розничной купли-продажи) является договор найма-продажи, а видом договора розничной купли-продажи по образцам (также являющегося подвидом договора розничной купли-продажи) следует признать договор дистанционной купли-продажи.

Исходя из чего, думается, возможно классифицировать договор розничной купли-

продажи на следующие виды.

Во-первых, по способу вручения товара по договору розничной купли-продажи можно выделить продажу через автомат и иным способом, который законодателем особо не выделяется. Рассматривая договор розничной купли-продажи с использованием автоматов, стоит указать, что его отличием от иных видов договоров розничной купли-продажи заключается в том, что покупатель для цели получения товара совершает определенные манипуляции со специальным объектом-автоматом. Именно таким образом он вступает в правоотношения с продавцом. Автоматы, предназначенные для розничной продажи товаров, могут находиться как в собственности продавцов, так и принадлежать им на праве аренды. Обязанность довести до сведения покупателей информацию о продавце товаров, его фирменном наименовании, месте его нахождения, режиме работы, а также о действиях, которые должен совершить покупатель, чтобы получить товар, возложена, согласно ст. 498 ГК РФ, на владельцев соответствующих автоматов. Указанная информация доводится до покупателя путем помещения соответствующих сведений на автомате либо иным способом. Таким образом, можно сделать вывод, что законодатель предусматривает дополнительные, по сравнению со ст. 495 ГК РФ, требования к информации при продаже товаров через автоматы.

Кроме того, до сведения покупателя должна быть доведена и потребительская информация второго вида - о действиях, которые необходимо совершить покупателю для получения товара. Такая информация может быть выражена, например, письменно, графически (в форме схем, содержащих алгоритм действий), устно - в виде голосового сообщения, осуществляемого с помощью самого автомата. Договор розничной купли-продажи : Постатейный комментарий § 2 главы 30 Гражданского кодекса Российской Федерации / Б.М. Гонгало, П.В. Крашенинников, Л.Ю. Михеева и др.; под ред. П.В. Крашенинникова. - М. : Статут, 2011. - С. 32. .

Стоит также указать, что договор купли-продажи с использованием автоматов исполняется практически одновременно с его заключением: деньги оплачены, совершены иные действия для цели получения товара - товар выдан.

Во-вторых, по сроку оплаты товара можно выделить: договор розничной купли-продажи с предварительной оплатой товара, с немедленной оплатой (по общему правилу) и с оплатой товара в кредит (в том числе в рассрочку) Хорошавина Н.Ю. Правовое регулирование договорных отношений розничной купли-продажи: дис. ... к.ю.н.: 12.00.03 / Н.Ю. Хорошавина. - Казань, 2007. - С. 78. .

В-третьих, по моменту перехода права собственности на переданный товар. Помимо стандартного договора розничной купли-продажи, по условиям которого право собственности на товар переходит к покупателю в момент его передачи, законодателем регулируется также такой вид договора розничной купли-продажи, как договор найма-продажи. ГК РФ допускает возможность заключения договора розничной купли-продажи с условием о том, что до перехода права собственности на товар к покупателю последний является нанимателем (арендатором) переданного ему товара (договор найма-продажи). При найме-продаже покупатель становится собственником товара лишь с момента его оплаты. На покупателя-несобственника

распространяются положения ст. 491 ГК РФ. Покупатель не вправе до перехода к нему права собственности отчуждать товар или распоряжаться им иным образом, если иное не предусмотрено законом или договором либо не вытекает из назначения и свойств товара. Если в срок, установленный договором, переданный товар не будет оплачен или не наступят иные обстоятельства, при которых право собственности переходит к покупателю, продавец вправе потребовать от покупателя возвратить ему товар, если иное не предусмотрено договором.

Необходимо отметить, что покупатель до перехода к нему права собственности на товар пользуется в отношении него лишь некоторыми правами арендатора, в частности правом на получение плодов, продукции, доходов. В то же время, в отношении передачи товара покупателю, последствий обнаружения в нем недостатков, количества и качества передаваемого товара, тары и упаковки и последствиях нарушения указанных условий и т.д., на продавца и покупателя распространяется действие именно норм §1,3 гл. 30, а не § 1 гл. 34 ГК РФ. По общему правилу договора найма-продажи право собственности переходит к покупателю лишь с момента оплаты товара в полном размере. В то же время, соглашением сторон может быть установлено, что право собственности переходит к покупателю уже с момента оплаты части цены товара.

В-четвертых, по обязанности доставки товара покупателю различают: продажу с обязательством доставить товар покупателю и без такового. При заключении договора розничной купли-продажи с условием о доставке товара покупателю, продавец обязан доставить товар в место, указанное покупателем, а если оно не определено, по месту жительства гражданина либо по месту нахождения юридического лица, являющегося покупателем Калиновский Ю. Недопоставка товара - негативные последствия // ЭЖ-Юрист. - 2011. - № 12. - С. 1.. Если покупатель место доставки в договоре не обозначил, то оно определяется в соответствии со ст. 20 ГК РФ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая): федеральный закон от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ // Собрание законодательства РФ. - 1994. - № 32. - Ст. 3301. как место жительства того гражданина или место нахождения того юридического лица, которые выступают в договоре покупателями. Если сведения, позволяющие определить место доставки товара, в договоре отсутствуют, он должен быть признан незаключенным на основании ст. 499 ГК РФ.

Срок, в пределах которого товар должен быть вручен покупателю устанавливается как согласованный сторонами период, в пределах которого продавец должен доставить товар (период ожидания потребителем исполнения обязательства по доставке со стороны продавца). Вместе с тем возможно и установление срока доставки при его максимальной конкретизации вплоть до определенного часа (исполнение к такому-то сроку) Договор розничной купли-продажи : Постатейный комментарий § 2 главы 30 Гражданского кодекса Российской Федерации / Б.М. Гонгало, П.В. Крашенинников, Л.Ю. Михеева и др.; под ред. П.В. Крашенинникова. - М. : Статут, 2011. - С. 37. .

В случае, если срок доставки сторонами не установлен, он понимается как разумный срок, который начинает течь только с момента получения продавцом

соответствующего требования покупателя (в исключение из общего правила, согласно которому обязательство исполняется в разумный срок после его возникновения, а при неисполнении в этот срок - в течение семи дней с момента предъявления кредитором соответствующего требования Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая): федеральный закон от 30 ноября 1994 г. № 51-ФЗ (в ред. от 30 декабря 2015) // Собрание законодательства РФ. - 1994.- № 32. - Ст. 3301..

В-пятых, по способу ознакомления покупателя с товаром можно выделить: ознакомление покупателя с оригиналом товара или его образцом (описанием, каталогом товаров и т. п.). Если договор розничной купли-продажи заключается на основании ознакомления покупателя с образцом товара, предложенным продавцом и выставленным в месте продажи товаров, то имеет место продажа товара по образцам в соответствии с п. 1 ст. 497 ГК РФ.

Стоит также рассмотреть и дистанционный способ продажи товаров, определение которого можно сформулировать следующим образом, а именно - это способ реализации товаров потребителям при отсутствии непосредственного контакта потребителя с товаром в момент заключения договора путем передачи товара с участием посредника.

Дистанционный способ розничной купли-продажи помимо норм ГК РФ и Закона о защите прав потребителей регулируется также Постановлением Правительства РФ «Об утверждении Правил продажи товаров дистанционным способом» от 27 сентября 2007 г. № 612 Об утверждении Правил продажи товаров дистанционным способом : постановление Правительства РФ от 27 сентября 2007 г. № 612 (в ред. от 04 октября 2012) // Собрание законодательства РФ. - 2007. - № 41. - Ст. 4894. .

Особенностями данного способа продаж по сравнению с другими традиционными способами розничной купли-продажи являются:

- во-первых, отсутствие прямого, непосредственного контакта потребителя с товаром либо его образцом до заключения договора и в момент его заключения. Это означает отсутствие фактической возможности увидеть товар или удостовериться в характере предоставляемой услуги, а также выборе покупателя на основании визуальных образов и текстового описания товаров, услуг с помощью самых различных каналов;

- во-вторых, дистанционные договоры заключаются вне стационарных мест торговли, то есть непосредственно по месту нахождения потребителя - на дому. Это позволяет потребителю рассматривать сделанное ему предложение, находясь дома, свободно и не испытывать никакого давления со стороны продавца, так как обе стороны не встречаются лицом к лицу;

- в-третьих, предоставление товаров дистанционно посредством различных средств: каталоги, буклеты, проспекты, фотоснимки, средства связи (почтовой, радиосвязи, телевизионной и т.д.). При совершении сделки обе стороны не встречаются лицом к лицу, потребитель имеет возможность сравнивать предложения различных компаний. Кроме того, дистанционные способы коммуникации дают потребителю возможность ознакомиться с предложениями и сделать заказ с помощью различных

каналов распространения информации, используя один или несколько упомянутых способов коммуникации Орешникова О.В. Особенности дистанционного способа продаж товаров // Реклама и право. - 2008. - № 1. - С. 22. .

Договор при продаже товара по образцам или дистанционным способом в данном случае будет считаться исполненным продавцом с момента доставки товара в место, указанное в договоре, а при отсутствии в договоре соответствующего условия с момента доставки товара покупателю: гражданину по месту его жительства, юридическому лицу - по месту его нахождения. Кроме того, предусмотрено, что реализация покупателем права на отказ от исполнения такого договора возможна при условии возмещения им продавцу необходимых расходов, понесенных последним в связи с совершением действий по выполнению договора.

Исходя из вышеизложенного, можно сделать следующие выводы.

По договору розничной купли-продажи продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью.

Общими характеристиками, присущими данному виду договора, являются следующие: взаимность, возмездность и консенсуальность.

К специфике данного договора стоит отнести: во-первых, цель заключения данного договора - товар приобретается только для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с ведением предпринимательской деятельности; во-вторых, субъектный состав, так как заключение договора розничной купли-продажи возможна только с физическими лицами, которые используют приобретенные товары для конечного потребления.

К особенностям договора розничной купли-продажи также можно отнести и то, что данный вид договора не требует для себя исполнения специальных бланков, печатей, подписей и других элементов, которые необходимы при заключении других договорных обязательств. Объясняется это скоротечностью процесса и особенностями уплаты цены. Поэтому такие договора считаются заключенными с того момента, когда продавец вручил покупателю кассовый или товарный чек либо иной документ, подтверждающий уплату товара.

1.2 Элементы договора розничной купли-продажи

Традиционно в отечественной цивилистике содержание договора рассматривается в трех аспектах. Во-первых, согласно мнению О.И. Иоффе Иоффе О.С.

Обязательственное право / О.С. Иоффе. - М. : Юридическая литература, 1975. - С. 27-28., В.Р. Иванова Иванов В.Р. К вопросу об общей теории договора // Государство и право. - 2000. - № 12. - С. 74. , А.Д. Корецкого Корецкий А.Д. Договорное право России. Основы теории и практика реализации: учебное пособие / А.Д. Корецкий. - Ростов н/Д.: МарТ, 2004. - С. 31-32. под содержанием гражданско-правового договора понимаются условия договора. Во-вторых, по мнению С.С. Алексеева, содержание любого договора понимается как совокупность прав и обязанностей сторон договора Алексеев С.С. Механизм правового регулирования в социалистическом государстве /

С.С. Алексеев. - М.: Юрид. лит., 1966. - С. 68.. И, в-третьих, Н.Н. Агафонов Агафонова Н.Н. Некоторые проблемы договора розничной купли-продажи // Закон. - 2004. - № 10. - С. 70., В.В. Ровный Ровный В.В. Элементы договора розничной купли-продажи // Сибирский юридический вестник. - 2001. - № 4. - С. 22., В.В. Витрянский Витрянский В.В. Договор купли-продажи и его отдельные виды. - М., 1999. - С.13, Н.М. Голованов Голованов Н.М. Гражданско-правовые договоры: курс лекций / Н.М. Голованов. - СПб. : Питер, 2002. - С.54 указывают, что под содержанием договора понимается как совокупность его условий, так и прав и обязанностей его сторон.

Думается, в данном случае стоит согласиться с третьей точкой зрения и рассматривать содержание договора розничной купли-продажи как совокупность существенных условий, а также прав и обязанностей сторон.

Содержание договора розничной купли-продажи составляют его существенные условия.

Согласно п. 1 ст. 432 ГК РФ, возникновение договорных отношений становится возможным при выполнении двух условий: достижения сторонами соглашения по всем существенным условиям договора и придания соглашению определенной формы, если это требуется правовым актом или является обязательным в результате волеизъявления сторон. В юридической науке под существенными условиями понимаются условия, формирующие договоры в целом и их отдельные типы (виды) в частности, необходимые и достаточные для того, чтобы договор считался заключенным и тем самым способным породить права и обязанности у его сторон.

К существенным условиям договора относятся:

условие о предмете договора;

иные условия, которые прямо указаны в законе и других правовых актах как существенные;

условия, которые необходимы для договоров определенного, именно данного вида.

Круг таких существенных условий обычно вытекает из природы договора, определения в законе его предмета и основных обязанностей сторон;

условия, которые по заявлению одной из сторон признаются существенными и по ним должно быть достигнуто соглашение Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации части первой : постатейный - 3-е изд. испр. и доп. / Г.Е.

Авилов, В.В. Безбах, М.И. Брагинский и др.; рук. авт. кол. и отв. ред. О.Н. Садиков. - М. : Инфра-М, 2007. - С. 987. .

Существенным условием договора розничной купли-продажи, как и любого другого гражданско-правового договора, в силу указания на это самим законодателем, является его предмет. Согласно п. 1 ст. 454 ГК РФ по договору купли-продажи продавец обязуется передать в собственность покупателю вещь (товар), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену). При этом товаром, в соответствии со ст.ст. 129, 455 ГК РФ, могут быть любые вещи, не изъятые из гражданского оборота. Таким образом, законодатель употребляет категории «товар» и «вещь» в качестве синонимов Шершеневич Г.Ф. Учебник торгового права / Г.Ф. Шершеневич. - М.: СПАРК, 1999. - С. 167..

Стоит также указать, что предмет договора розничной купли-продажи обладает определенной спецификой, по сравнению с иными договорами купли-продажи. Так, согласно ст. 492 ГК РФ, продавец обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного использования, не связанного с предпринимательской деятельностью.

Таким образом, предмет договора розничной купли-продажи характеризуется не путем указания его особенностей, а через определение целей его использования. Цена товара является существенным условием при заключении договора розничной купли-продажи, что прямо установлено п. 1 ст. 500 ГК РФ, согласно которому у покупателя существует обязанность оплатить товар по цене, объявленной продавцом в момент заключения договора розничной купли-продажи. Иное может быть предусмотрено только законом, иными правовыми актами или вытекать из существа обязательства.

Так как договор розничной купли-продажи является публичным договором, условие о цене товара должно быть одинаково для всех покупателей. Следовательно, покупатель, которому товар продан по более высокой цене, чем другим, вправе требовать признания договора недействительным (ничтожным) и восстановления сторон в первоначальное положение Елисеев И.В. Гражданское право. Учебник. Часть вторая / Под ред. Ал, Сергеева, Ю.К. Толстого. - М.: Проспект, 2001. - С. 47-48..

Вместе с тем, стоит указать, что в последнее время многие продавцы, осуществляющие продажу товаров в розницу, применяют систему дисконтных карт, различных скидок, бонусов и т.д. Установление цены подобным образом не закреплено ни специальным законом, ни Правилами продажи отдельных видов товаров. Дифференцированная цена для граждан-потребителей, имеющих дисконтную карту, не может рассматриваться как равная для всех.

Поэтому необходимо внести соответствующие изменения в правовые акты относительно предоставления льгот владельцам дисконтных карт либо норму п. 2 ст. 426 ГК РФ изложить в следующей редакции: «Цена товаров, работ и услуг, а также иные условия публичного договора устанавливаются одинаковыми для всех потребителей, за исключением случаев, когда законом, иными правовыми актами или соглашением сторон допускается предоставление льгот для отдельных категорий граждан-потребителей» Внукова Н.А. Предмет и иные элементы договоров с участием граждан-потребителей // Среднерусский вестник общественных наук. - 2011. - № 3. - С. 99. .

Цена товара устанавливается, по общему правилу, продавцом по договору розничной купли-продажи. В зависимости от степени самостоятельности продавца в установлении цены на товар, можно различать: свободные цены; цены, регулируемые государством; установленные государством цены. В отношении свободных цен право регулирует лишь систему отношений, складывающихся в процессе их формирования. Регулируемые цены обычно определяются государством путем установления предельного уровня цены. случае же с ценами, устанавливаемыми государством (фиксированными), правовое регулирование заключается в непосредственном, императивном установлении размеров (уровней)

цен в виде соответствующих правовых предписаний. Устанавливаемые цены, как правило, определяются государством в твердой денежной сумме.

Порядок государственного регулирования цен определен в постановлении Правительства РФ от 7 марта 1995 г. № 239 «О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов)» О мерах по упорядочению государственного регулирования цен (тарифов) : постановление Правительства РФ от 7 марта 1995 г. № 239 (в ред. от 08 апреля 2003) // Собрание законодательства РФ. - 1995. - № 11. - Ст. 997. . Этим же актом утверждены перечни товаров и услуг, на которые устанавливаются цены.

По договору розничной купли-продажи покупатель оплачивает товар, как правило, в момент исполнения договора, который практически совпадает с моментом его заключения, т.е. одновременно осуществляется и передача, и оплата товара. Однако, п. 2 ст. 500 ГК РФ предусматривается возможность розничной продажи товара на условиях предварительной оплаты. По общему правилу неоплата покупателем товара в установленный договором срок признается отказом покупателя от исполнения договора.

Приобретать товар в розницу покупатель может также в кредит, в том числе с условием оплаты в рассрочку.

Однако если по договору купли-продажи при нарушении покупателем сроков оплаты на просроченную сумму начисляются проценты в соответствии со ст. 395 ГК РФ, то в отношении розничного договора купли-продажи данные правила не применяются (п. 3 ст. 500 ГК РФ). Следует отметить, что по розничному договору купли-продажи покупатель вправе оплатить товар в любое время в пределах установленного договором периода рассрочки оплаты товара Авдеев В.В. Договор розничной купли-продажи // Налоги. -2009. - № 39. - С. 14..

Как уже было указано выше, договор розничной купли-продажи по общему правилу считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара. Однако, в соответствии со ст. 493 ГК РФ отсутствие у покупателя указанных документов не лишает его возможности сослаться на свидетельские показания в подтверждение заключения договора и его условий.

Определенные особенности формы заключения договора розничной купли-продажи, имеет такая его разновидность, как договор дистанционной розничной купли-продажи посредством сети интернет.

Так как в данном случае, возможность покупателя получить чек существует лишь при передаче товара службой доставки (курьером). Соответственно, до получения товара у покупателя каких-либо прав требования по отношению к продавцу не возникает. Законодательством в настоящее время предусмотрена возможность решения указанного вопроса. Так, п. 2 ст. 160 ГК РФ предусматривает, что использование «аналога собственноручной подписи допускается в случаях и в порядке, предусмотренных законом, иными правовыми актами или соглашением сторон». Специальным законом в данном случае является Федеральный закон № 1-ФЗ «Об электронной цифровой подписи» Об электронной цифровой подписи:

федеральный закон от 10 января 2002 г. № 1-ФЗ // Собрание законодательства РФ. - 2002. - № 2. - Ст. 127., Федеральный закон «Об электронной подписи» Об электронной подписи Федеральный закон от 06.04.2011 N 63-ФЗ (в ред. от 28 июня 2014) // Собрание законодательства РФ. - 2011. - N 15. - Ст. 2036. которые устанавливают соответствие письменной форме электронного документа. Однако в силу понятных причин электронная цифровая подпись (ЭЦП) не получила распространения ни в России, ни в других странах и используется в основном банковскими организациями, участниками биржевых торгов и т.п. В сети Интернет абсолютное большинство договоров заключается участниками, не имеющими сертификатов ЭЦП (это касается даже профессиональных участников рынка, еще менее вероятна ситуация, когда сертификатами ЭЦП обладают потребители).

Таким образом, единственное созданное на сегодняшний день законодателем средство неэффективно.

Вышеуказанное свидетельствует о необходимости принятия специального закона, регулирующего электронную коммерцию.

Представляется, что до принятия вышеуказанного Федерального закона суды вправе применить доктринальное толкование норм ГК РФ, соответствующее сложившейся практике, логике и духу проекта закона. В данном случае, следует согласиться с мнением А.Ю. Зака, который предлагает применять к договорам, заключенным в рамках электронной коммерции, правила о продаже товара через автомат (ст. 498 ГК РФ). Согласно п. 2 ст. 498 ГК РФ договор розничной купли-продажи с использованием автомата считается заключенным с момента совершения покупателем действий, необходимых для получения товара. В этом случае договор, несмотря на отсутствие традиционной обязательной письменной формы, считается заключенным Зака А.Ю. Заключение договора через интернет: что предпринять, пока безмолвствует законодатель / А.Ю. Зак // Вестник Российского государственного гуманитарного университета. - 2008. - № 5. - С. 275-288. Действием, направленным на приобретение товара, безусловно, является заполнение пользователем электронного бланка заказа и его отправка поставщику товаров/услуг. Противники применения ст. 498 ГК РФ по аналогии могут возразить, что при продаже товара через автомат предполагается немедленное получение товара, в то время как при продаже товара через Интернет получение отдалено во времени. Однако, думается, что такие возражения являются несущественными.

По способу заключения договор розничной купли-продажи относится к категории договоров присоединения. Факт заключения договора розничной купли-продажи удостоверяется выдачей продавцом покупателю кассового или товарного чека либо иного документа, подтверждающего оплату товара, с выдачей которого законодатель связывает также и момент заключения договора розничной купли-продажи.

Выделяют следующие формы договора розничной купли-продажи: устная или простая письменная. При этом, в юридической литературе нередко встречается утверждение о том, что преобладающей формой договора розничной купли-продажи является его устная форма. Так, Т.Л. Левшина указывает, что договор розничной

купли- продажи, как правило, заключается устно, так как его исполнение происходит одновременно с совершением Гражданское право России. Обязательственное право: Курс лекций / М.И. Брагинский, Н.И. Клейн, Т.Л. Левшина и др.; Отв. ред. О.Н. Садиков; Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ. - М. : Юристъ, 2004. - С. 57..

Представляется, однако, что устная форма договора розничной купли- продажи скорее является исключением из общего правила о письменной форме данного договора. Об этом также свидетельствуют нормы ГК РФ о публичной оферте, об обязанности продавца предоставить покупателю информацию о товаре. Кроме того, отнесение договора розничной купли- продажи к договорам присоединения практически исключает устную форму договора, поскольку предполагает использование стандартных форм, формуляров, наличие у продавца письменных документов о товаре, его цене и других существенных условиях договора розничной купли- продажи Брагинский М.И. Договорное право. Договоры о передаче имущества - 4-е изд., стереотипное. Кн. 2 / М.И. Брагинский, В.В. Витрянский. - М. : Статут, 2002. - С. 92. .

В ГК РФ имеются нормы, детализирующие положения о публичной оферте, которые содержатся в его первой части. Применительно к розничной купле - продаже публичной офертой признается предложение товара в его рекламе, каталогах и описаниях товаров, обращенных к неопределенному кругу лиц, если оно содержит все существенные условия договора розничной купли - продажи. Более того, предложение товара продавцом в ряде случаев может быть признано публичной офертой и при отсутствии каких-либо указаний на цену товара или иные существенные условия договора купли- продажи. Во всяком случае, публичной офертой признается выставление в месте продажи (на прилавках, в витринах и т.п.) товаров, демонстрация их образцов или предоставление сведений о продаваемых товарах (описаний, каталогов, фотоснимков и т.п.) в месте их продажи, если только продавец явно не определил, что соответствующие товары не предназначены для продажи. Признание такого предложения публичной офертой означает, что продавец, выставивший товар, обязан заключить договор на указанных в этом предложении условиях с любым и каждым, кто на него отзовется.

Договор считается заключенным в надлежащей форме с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека либо иного документа, подтверждающего оплату товара, если иное не предусмотрено федеральным законом или договором между продавцом и покупателем. Расчеты с покупателями за товары осуществляются с применением контрольно- кассовых машин, за исключением случаев, предусмотренных законодательством Российской Федерации.

Следовательно, выдача продавцом кассового или товарного чека либо иного документа покупателю подтверждает совершение последним акцепта оферты конклюдентными действиями (уплата цены за приобретаемый товар) и тем самым действительно удостоверяет факт заключения договора розничной купли- продажи. Ситуация принципиально не изменяется и в случае продажи товаров с использованием автоматов, хотя в юридической литературе высказано мнение, что в

данном случае речь идет о некоей исключительной форме договора розничной купли-продажи, который заключается путем совершения конклюдентных действий обеими сторонами договора Гражданское право: учебник Ч. II. / под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. - М.: Проспект, 2005. - С. 47.. Представляется, однако, что и в этом случае имеют место письменная оферта- товар выставляется на продажу, условия о наименовании товара и его цене определяются владельцем автомата в письменной форме, условие о количестве товара определяется исходя из уплаченной суммы- и акцепт покупателем письменной оферты продавца путем уплаты денег за товар (конклюдентные действия) Брагинский М.И. Договорное право. Договоры о передаче имущества - 4-е изд., стереотипное. Кн. 2 / М.И. Брагинский, В.В. Витрянский. - М. : Статут, 2002. - С. 93..

Сторонами договора розничной купли-продажи, как и договора купли-продажи вообще, являются продавец и покупатель. В ст. 492 ГК РФ законодатель не уточняет фигуру покупателя, а в п. 5 Постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ от 22 октября 1997 г. № 18 «О некоторых вопросах, связанных с применением положений ГК Российской Федерации о договоре поставки» говорится, что в том случае, если покупатель приобретает товары для обеспечения его деятельности в качестве организации или гражданина-предпринимателя (оргтехника, офисная мебель, транспортные средства, материалы для ремонтных работ и т.п.) у продавца, осуществляющего предпринимательскую деятельность по продаже товаров в розницу, отношения сторон регулируются нормами о розничной купле-продаже О некоторых вопросах, связанных с применением Положений ГК Российской Федерации о договоре поставки: постановление Пленума ВАС РФ от 22 октября 1997 г. № 18 // Вестник ВАС РФ. - 1998. - № 3. .

Стоит также указать, что покупателем может быть любой субъект гражданского права, являющийся потребителем. Под потребителем следует понимать гражданина, имеющего намерение заказать или приобрести либо заказывающего, приобретающего или использующего товары исключительно для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с предпринимательской деятельностью Гражданское право России. Обязательственное право: Курс лекций / М.И. Брагинский, Н.И. Клейн, Т.Л. Левшина и др.; Отв. ред. О.Н. Садилов; Институт законодательства и сравнительного правоведения при Правительстве РФ. - М. : Юристъ, 2004. - С. 78. . Кроме того, стоит также указать, что помимо граждан к потребителям по договору купли-продажи, исходя из положений судебной практики могут быть причислены и юридические лица. Так, продажа товаров организациям, в которых осуществляется их совместное потребление гражданами, является розничной торговлей Путеводитель по судебной практике. Розничная купля-продажа. Доступ из справ. правовой системы «Консультант Плюс». .

В п. 1 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 29 сентября 1994 г. № 7 «О практике рассмотрения судами дел о защите прав потребителей» дано следующее разъяснение: при рассмотрении дел, возникших в связи с осуществлением и защитой прав потребителей, необходимо иметь в виду, что законодательство о защите прав потребителей регулирует отношения между гражданином, имеющим намерение

заказать или приобрести либо заказывающим, приобретающим или использующим товары (работы, услуги) исключительно для личных, семейных, домашних и иных нужд, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, с одной стороны, и организацией либо индивидуальным предпринимателем, производящими товары для реализации потребителям, реализующими товары потребителям по договору купли-продажи, выполняющими работы и оказывающими услуги потребителям по возмездному договору, с другой стороны

О практике рассмотрения судами дел о защите прав потребителей: постановление Пленума Верховного Суда РФ от 29 сентября 1994 г. № 7 // Российская газета. - 1994. - 230. .

Однако, стоит указать на определенную специфику субъектного состава договора розничной купли-продажи, заключенного дистанционным способом, проявляется в следующем. На стороне продавца может выступать организация независимо от ее организационно-правовой формы, а также индивидуальный предприниматель, осуществляющие продажу дистанционным способом. При этом, как справедливо замечает О.В. Орешкина, данный круг продавцов не совпадает с тем кругом продавцов, которые реально участвуют в правоотношениях по дистанционной купле-продаже Орешкина О.В. Дистанционная торговля товарами // Внешнеторговое право. - 2007. - № 1. - С. 19. . В Правилах ничего не сказано о так называемых «распространителях», реализующих товары без регистрации в качестве индивидуальных предпринимателей по каталогам, например, при продаже парфюмерно-косметических изделий, когда продавцом является физическое лицо.