

0- 776834

ЦЕНТР ПРАВОВОЙ
ИНФОРМАЦИИ
ЮРИДИЧЕСКИЙ ФАКУЛЬТЕТ
К Г У

На правах рукописи

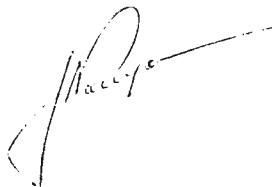
Намашко Сергей Алексеевич

**ОСОБЕННОСТИ ПРИМЕНЕНИЯ ДОГОВОРА КУПИЛИ-
ПРОДАЖИ В ОПТОВОЙ ТОРГОВЛЕ**

Специальность: 12.00.03 -

*гражданское право;
предпринимательское право;
семейное право;
международное частное право.*

АВТОРЕФЕРАТ
*диссертации на соискание ученой степени
кандидата юридических наук*



Москва 2001

Работа выполнена на юридическом факультете Московского государственного университета имени М.В.Ломоносова

Научный руководитель:

доктор юридических наук, профессор Пугинский Борис Иванович

Официальные оппоненты:

доктор юридических наук, профессор Крылова Зоя Григорьевна

кандидат юридических наук Ершова Инна Владимировна

Ведущая организация:

Московский Государственный Университет Коммерции

Защита диссертации состоится 23 ноября 2001 года в 15 часов на заседании диссертационного совета К.501.001.15 в Московском государственном университете имени М.В.Ломоносова по адресу: 119899, Москва, Воробьевы Горы, МГУ, первый корпус гуманитарных факультетов, юридический факультет.

С диссертацией можно ознакомиться в научной библиотеке Московского государственного университета имени М.В.Ломоносова по адресу: 119899, Москва, Воробьевы Горы, МГУ, второй корпус гуманитарных факультетов.

Автореферат разослан «23» сентября 2001 года.

*Ученый секретарь
диссертационного совета
кандидат юридических наук, доцент*



НАУЧНАЯ БИБЛИОТЕКА КГУ



0000555875

Козлова Н.В.

I. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ.

Актуальность исследования. В настоящий период в России осуществляются меры по переходу от плановой, директивно управляемой экономики к современному, социально ориентированному рыночному хозяйству с определенными регулирующими функциями государства. Этот процесс в значительной мере повышает важность сферы товарного обращения в народном хозяйстве и усиливает роль оптовой торговли, которая обеспечивает распределение ресурсов и их доведение до потребителей на основе системы договорно-хозяйственных связей.

Товарно-денежные условия функционирования рынка обуславливают все в большей степени необходимость использования договорного механизма в деятельности субъектов гражданского (торгового) оборота. В связи с этим договор как правовой феномен служит основным средством организации и регламентации имущественных отношений в оптовой торговле.

Процесс развития рыночной экономики в России несколько опережает соответствующую законодательную базу. В области торговой деятельности это наиболее ярко проявляется в отношении оптовой торговли. Так, урегулировав в ГК РФ розничную куплю-продажу, разработчики кодекса не нашли возможным выделить и отдельно урегулировать оптовую (предпринимательскую) куплю-продажу. Предполагаемой причиной такого отношения к оптовой купле-продаже может признаваться то обстоятельство, что традиционно оптовая купля-продажа регламентировалась нормами о договоре поставки.

Такой подход не согласуется с зарубежной и внешнеторговой практикой. Например, в 1980 г. ООН была принята Венская конвенция о международных договорах купли-продажи товаров, на базе которой заключается большинство внешнеторговых договоров. Вследствие этого субъекты даже при заключении "внутренних" торговых договоров обращаются к международному законодательству, правовые нормы которого, разработаны непосредственно для обслуживания торговой деятельности. Предприниматели тем самым вынуждены самостоятельно преодолевать пробелы в законодательстве и подстраивать свои отношения под модель договора, которая не всегда подходит для урегулирования таких отношений. Это, в свою очередь, отрицательно сказывается на результатах

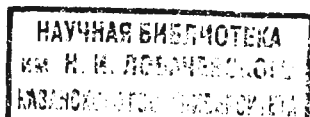
хозяйственных взаимоотношений субъектов. Особенно это ощутимо в процессе реализации изготовителями и оптовыми посредниками розничным торговым организациям товаров предназначенных для последующей продажи конечным потребителям. Такие отношения имеют значительную специфику, которая состоит в необходимости обеспечения полного, оперативного и повсеместного насыщения розничной торговой сети товарами, требующимися для удовлетворения запросов населения. Однако указанные и другие их особенности пока не находят отражения в законодательстве.

Вопросы, возникающие в области оптовой торговли, имеют огромное значение, поскольку от их непосредственного решения зависит уровень обслуживания конечных потребителей, т.е. всего населения страны, удовлетворения ассортиментных запросов и улучшение качества предлагаемых товаров. В свою очередь, это позволит обеспечить осуществление потребительских прав граждан как одного из важных аспектов осуществления прав человека.

Соответствующие вопросы в силу их значимости не могут быть оставлены на волевоe решение сторон. Поскольку без поддержки государства создать законодательные основания, необходимые для осуществления потребительских прав граждан, сами хозяйствующие субъекты не в состоянии, требуется ввести в российский деловой оборот специальный договор – оптовой купли-продажи, основное назначение которого – содействие удовлетворению законных интересов потребителя-гражданина. Таким образом, права потребителя являются основополагающими в процессе разработки договора оптовой купли-продажи.

В современных экономических условиях применение нового договора – оптовой купли-продажи является объективной необходимостью, поскольку этот договор позволит в значительной мере улучшить качество, систематически расширять и обновлять ассортимент товаров, поступающих в розничную торговую сеть, и соответственно повысить уровень обслуживания населения.

В юридической литературе было уделено определенное внимание отдельным рассматриваемым в работе вопросам часть теоретических выводов и положений предыдущих исследований имеет важное значение для науки гражданского права. Однако такие исследования проводились в основном в области поставки товаров. При этом многие теоретические предложения, касающиеся договора поставки, не



согласуются с современными требованиями оптовой (предпринимательской) и розничной купли-продажи.

Общие комплексные научно-теоретические (диссертационные или монографические) исследования по данной теме в науке гражданского и коммерческого права отсутствуют. Отдельные вопросы были предметом научных статей и учебно-методической литературы (Б.И.Пугинский, Д.Н.Сафиуллин, Я.Е.Парций, Л.В.Андреева, К.А.Граве, Д.П.Щур, Л.В.Труханович), что не решает всех проблем правового регулирования применения договора купли-продажи в оптовой торговле. В связи с этим настоящая диссертационная работа представляется актуальной для практического применения и для юридической науки. Указанные обстоятельства явились предпосылкой для выбора темы диссертации.

Дальнейшее исследование в данной области позволит выявить пробелы в теоретической и законодательной разработке применения договора купли-продажи в оптовой торговле, избежать упущений и коллизий в регулировании соответствующих правоотношений.

Предметом исследования в настоящей работе является выявление особенностей применения договора купли-продажи в оптовой торговле и обоснование объективной необходимости выработки нового самостоятельного вида договора - оптовой купли-продажи. Анализируется сущность и предлагается определение понятия договора оптовой купли-продажи, рассматриваются видовые особенности содержания договора оптовой купли-продажи, отличия от сходных видов договоров, прежде всего – поставки, основные вопросы исполнения, ответственность сторон по этому договору.

Цель исследования. На основе сопоставления и анализа материалов законодательства и правоприменительной деятельности обосновывается необходимость разработки специального договора – договора оптовой купли-продажи; выявляются отличительные признаки договора оптовой купли-продажи, разрабатывается определение понятия, исследуются особенности содержания договора оптовой купли-продажи; показывается необходимость в законодательном урегулировании отношений по договору оптовой купли-продажи.

Целями диссертационного исследования являются:

- анализ понятия, правовой природы и признаков оптовой торговли как вида товарного обращения, рассмотрение происходивших изменений содержания этого понятия;
- определение роли, функций и правовых возможностей договора купли-продажи в организации товарного обращения;
- определение понятия договора оптовой купли-продажи; показ содержательного отличия договора оптовой купли-продажи от иных смежных договоров (розничная купля-продажа, поставка, поставка для госнужд, контрактация);
- анализ видовых особенностей содержания договора оптовой купли-продажи;
- исследование особенностей ответственности сторон по рассматриваемому договору;
- выработка предложений о законодательном регулировании договора оптовой (предпринимательской) купли-продажи.

Методологическая и нормативная основа исследования. Для достижения указанной цели и решения поставленных задач настоящее диссертационное исследование основывалась на следующих общих и специальных методах исследования: системном, сравнительно-правовом, историческом, технико-юридическом.

Основные выводы и положения диссертации основываются на изучении Положений о поставках товаров народного потребления 1969, 1981, 1988 гг.; Основ гражданского законодательства 1961 и 1991 гг.; Гражданского кодекса РФ; Торгового кодекса США; Венской Конвенции о договорах международной купли-продажи товаров 1980 г.; Принципов международных коммерческих договоров УНИДРУА; федеральных законов и иных нормативных актов Российской Федерации в части правового регулирования отношений, связанных с предметом настоящего исследования.

Теоретическая основа исследования. При написании диссертации использовались работы и исследования известных российских цивилистов: М.М.Агарков, М.И.Брагинский, В.Г.Вердников, С.И.Вильнянский, В.В.Витрянский, К.А.Граве, В.П.Грибанов, Е.П.Губин, Б.Д.Завидов, О.С.Иоффе,

Н.И.Клейн, А.С.Комаров, О.А.Красавчиков, Н.С.Малеин, Д.Н.Мейер, И.Б.Новицкий, Б.И.Пугинский, В.М.Пустозерова, В.А.Рыбаков, Е.А.Суханов, А.П.Сергеев, Р.О.Халфина, Г.Ф.Шершеневич, З.Г.Крылова, В.В.Щербаков, В.Ф.Яковлев и многих других.

Кроме того, автором проанализирована и использована в работе торгово-экономическая литература отечественных и зарубежных авторов.

Научная новизна диссертационного исследования состоит в том, что настоящая работа является первым комплексным диссертационным исследованием, обосновывающим необходимость разработки и законодательного закрепления договора оптовой купли-продажи в качестве нового вида договоров в российском праве в условиях перехода к рыночной экономике. В работе на основе анализа международного, зарубежного, советского и новейшего российского законодательства комплексно определены понятие и содержание договора оптовой купли-продажи. Положения, выносимые на защиту, являются новыми в науке гражданского права.

Основное внимание уделено изучению наиболее важных и спорных на сегодняшний день проблем правового регулирования отношений в оптовой торговле и предпринята попытка найти оптимальные способы их разрешения для более эффективного развития отношений в этой области.

Основные положения, выдвинутые в настоящей работе и выносимые на защиту, сводятся к следующему:

1. С учетом целей настоящего исследования предлагается выделить сферу оптовой торговли в "узком" значении как деятельность по перемещению товарной массы от изготовителей и организаций оптовой торговли в розничную торговую сеть для последующей продажи гражданам-потребителям. При этом предлагается разграничивать такое специальное понимание оптовой торговли от определения оптовой торговли в общем значении, как оно дается в ГОСТ Р 51303-99. Назначение оптовой торговли, взятой в таком специальном виде, состоит в полном, оперативном и повсеместном насыщении розничной торговой сети товарами, необходимыми для удовлетворения запросов населения.

2. Обосновывается объективная необходимость выделения в качестве самостоятельного вида - договора оптовой купли-продажи, основной целью которого является регулирование отношений, связанных с оптовой куплей-продажей товаров, предназначенных для последующей реализации через розничную торговую сеть гражданам-потребителям.
3. Исследуются видовые признаки договора оптовой купли-продажи: определенная сфера применения – оптовая торговля, специальный субъектный состав участников, предмет договора, особенности содержания договора. Проводится сопоставительный анализ договора оптовой купли-продажи со смежными договорами, прежде всего – договором поставки.
4. Предлагается следующее определение понятия договора оптовой купли-продажи: по договору оптовой купли-продажи одна сторона – продавец обязуется в согласованный срок (или сроки) передать в собственность покупателю вещи (товары), предназначенные для последующей продажи населению в соответствии с требованиями такой продажи, а покупатель обязуется принять вещи и оплатить их стоимость.
5. Особый субъектный состав договора оптовой купли-продажи характеризуется тем, что участниками данного договора выступают, прежде всего, предприятия-изготовители товаров, оптовые торговые и посреднические организации, а также организации розничной торговли, усилиями которых товары поступают к конечному потребителю.
6. Выделяется предмет договора оптовой купли-продажи - товары, предназначенные для продажи через организации розничной торговли конечным потребителям – гражданам. Определение предмета договора оптовой купли-продажи включает в себе не только наименование и количество товара, но и его кодový номер в соответствии с Общероссийским классификатором продукции (ОКП).
7. Указан перечень требований, вытекающих из законодательства о защите прав потребителей и объективных особенностей процесса оптовой торговли, которые должны быть законодательно закреплены в качестве существенных условий договора оптовой купли-продажи:

- Если стандартом или иным правовым актом, предусмотрены обязательные требования к качеству товара, изготовитель (оптовая торговая организация) обязаны предоставить покупателю товар, соответствующий этим требованиям, в договоре должны быть указаны наименование стандарта (иного акта), его номер, дата утверждения и другие необходимые данные. При отсутствии стандарта качество товара должно быть определено в договоре, в том числе способами, принятыми в торговом обороте;
- Продавец обязан довести до сведения покупателя фирменное наименование фактического изготовителя товара (наименование организации), место ее нахождения (юридический адрес);
- Изготовитель (оптовая торговая организация) обязан предоставить полную и точную информацию о товаре, указав ее в технической документации, прилагаемой к товарам, на этикетках, маркировкой или иным способом, принятым для соответствующих видов товаров;
- В договоре по инициативе покупателя должны быть предусмотрены возможность и порядок систематического изменения ассортимента товаров, исходя из изменяющихся запросов потребителей (колебания спроса), расширения и обновления его на перспективу;
- Производитель (организация оптовой торговли) обязан осуществить необходимую расфасовку товара, исходя из требований удобства пользования и хранения товара потребителем;
- Если для безопасного использования товара, его хранения, транспортировки и утилизации необходимо соблюдать специальные правила, изготовитель (организация оптовой торговли) обязан указать эти правила в сопроводительной документации на товар, на этикетке, маркировкой или иным способом;
- Изготовитель (организация оптовой торговли) обязан предоставить техническую документацию, в которой содержатся сведения о проведении сертификации товара или обеспечить проставление на изделиях знака соответствия;
- Изготовитель (оптовая торговая организация) обязан обеспечить возможность по требованию потребителя замены недоброкачественного товара на товар надлежащего качества, предусмотрев порядок выполнения такой обязанности;

- Изготовитель или организация оптовой торговли обязаны заключить договор с организацией, осуществляющей гарантийное (сервисное) обслуживание товаров, продаваемых в розничную торговую сеть;
- 8. Ответственность по договору оптовой купли-продажи наряду с мерами, общими для договоров купли-продажи, должна предусматривать санкции, корреспондирующие установленным законодательством о защите прав потребителей.

В работе содержатся также и иные выводы и предложения.

Теоретическая значимость результатов диссертационного исследования состоит в том, что оно вносит определенный вклад в теорию гражданского и коммерческого права. Рассматриваемые проблемы отличаются высокой актуальностью. Обосновываемые положения могут быть использованы и получить развитие в последующих исследованиях отношений по оптовой купле-продаже товаров.

Практическая значимость исследования состоит в том, что выводы и положения, содержащиеся в диссертации, могут быть использованы:

- в законотворческой деятельности с целью дальнейшего развития законодательства о купле-продаже, устранения отмечаемых пробелов и недостатков;
- в правоприменительной деятельности субъектов соответствующих правовых отношений, в частности, субъектов предпринимательской деятельности, а также в судебной практике;
- при разработке учебно-методических материалов, при чтении лекций и проведения семинарских занятий по коммерческому праву.

Апробация результатов исследования. Диссертационная работа выполнена и обсуждена на кафедре коммерческого права юридического факультета Московского Государственного Университета им. М.В.Ломоносова. Основные теоретические выводы и положения изложены автором в опубликованных работах.

Структура диссертации и последовательность изложения материала обусловлены главным образом ее предметом и соответствуют целям и задачам проведенного исследования. Диссертация состоит из введения, трех глав,

включающих восемь параграфов, заключения, а также списка использованных нормативных актов и библиографии.

II. Содержание работы.

Во введении обосновывается актуальность темы диссертационного исследования, степень ее теоретической разработанности; определяются цели и задачи исследования, методологическая, нормативная и теоретическая основы; сформулирована научная новизна и основные положения, выносимые на защиту; указывается научная и практическая значимость работы; апробация результатов исследования.

Первая глава “Сущность и понятие договора оптовой купли-продажи” включает три параграфа.

Первый параграф посвящен рассмотрению понятия и сущности оптовой торговли как вида товарного обращения. Отмечается, что процесс перехода к рыночным отношениям в значительной мере повышает важность сферы товарного обращения в народном хозяйстве и усиливает роль оптовой торговли, которая непосредственно связана с заменой планово-административных регуляторов системой договоров, организующих процесс товарного обращения.

На основе изучения специальной торгово-экономической литературы анализируются функции, задачи и роль оптовой торговли. В условиях рыночных отношений оптовое звено призвано способствовать формированию единого внутреннего рынка и широких взаимовыгодных хозяйственных связей между организациями.

Основные функции оптовой торговли в современных условиях должны состоять:

1. В установлении оптимальных хозяйственных связей организаций-изготовителей с потребителями товаров и усилении ориентации производителей на потребности рынка;
2. В преобразовании производственного ассортимента товаров в торговый и организации комплексного товароснабжения розничной торговой сети и промышленных потребителей с оптовых складов.

3. В создании возможностей для оказания розничными торговыми организациями комплекса услуг покупателям, связанных с реализацией товара, которые диктуются современными запросами населения.

Цель оптовой торговой деятельности состоит в удовлетворении спроса на товары в удобное для потребителя время и необходимом количестве и качестве. От того, как будет развиваться оптовая торговля, в значительной мере зависит целевое производство товаров, их ассортимент и качество, а также оказание покупателю необходимого комплекса сопутствующих услуг.

Согласно нормативным актам и определениям, предлагаемыми учеными-экономистами, оптовая торговля представляет собой продажу товара юридическим лицам и индивидуальным предпринимателям для последующей перепродажи или использования в производственной (хозяйственной) деятельности. В таком широком, общем значении понятие оптовой торговли закреплено в ГОСТ Р 51303-99 "Торговля. Термины и определения".

Наряду с таким общим пониманием оптовой торговли Б.И.Пугинский предлагает различать оптовую торговлю в узком, специальном значении, как деятельность по перемещению товарной массы от изготовителей в розничную сеть для последующей продажи гражданам. Назначение оптовой торговли, взятой в таком специальном виде, состоит в полном, оперативном и повсеместном насыщении розничной сети товарами, необходимыми для удовлетворения запросов населения.

Возможность и целесообразность рассмотрения оптовой торговли в указанном специальном значении не вызывает сомнений, так как в этой сфере происходит перемещение огромной массы товаров, предназначенных для удовлетворения разнообразных нужд населения, всех граждан страны. Данный участок оптовой торговли характеризуется существенными особенностями и отличиями внутри общего процесса торговли товарами для их производственного или иного хозяйственного использования. С учетом целей настоящего исследования в дальнейшем понятие оптовой торговли будет использоваться в указанном значении.

Вышесказанное позволяет сделать вывод о том, что оптовая торговля также требует коренной перестройки. Одна из важных долговременных задач

государственной политики в области развития оптовой торговли – ее структурная перестройка, предусматривающая распространение таких форм ее организации, которые должны быть максимально ориентированы на удовлетворение запросов населения, граждан как важнейшей категории потребителей.

Второй параграф, посвящен исследованию роли договора купли-продажи в организации товарного обращения.

Товарное обращение является неотъемлемым элементом рыночного хозяйства, определяющим его содержание и общественное назначение. В товарном обращении именно торговля, реализуя произведенную потребительную стоимость, связывает производство с потреблением и поддерживает баланс между предложением и спросом.

По мнению автора, основную роль в организации товарного обращения призваны играть хозяйственные связи, складывающиеся между покупателями и поставщиками в процессе купли-продажи товаров. Рациональные хозяйственные связи способствуют планомерному развитию экономики, сбалансированности спроса и предложения, своевременной поставке продукции и товаров народного потребления покупателям.

В рыночном хозяйстве договор выступает средством оперативного и долгосрочного планирования, с его помощью формируются производственные бизнес-планы, разрабатываются инвестиционные программы. В соответствии с принципом свободы договора стороны, заключающие договор, получают возможность, сообразуясь с конкретными условиями, самостоятельно определять структуру хозяйственных связей, ассортимент, сроки поставки, порядок доставки, качество товаров, цены и др. По существу договорные отношения – это стержень рыночной экономики.

Отмечается, что социальная ценность гражданско-правового договора проявляет себя в основных функциях данного правового института. В диссертации анализируются виды функций договора в современных условиях хозяйствования. Делается вывод о существовании системы функций договора, поскольку разные элементы (субъекты, содержание, порядок исполнения и т.д.) во взаимосвязи определяют каждое направление воздействия договора. Они дополняют друг друга и образуют системную целостность.

На основе проведенного анализа рассматриваются следующие основные функции договора:

1) функция установления юридической обязательственной связи между предпринимательскими (и иными) организациями для осуществления взаимообусловленной деятельности;

2) функция оформления необходимых действий сторон в виде их взаимных прав и обязанностей;

3) юридино-организационная функция, которая присуща любому договору (где возможно различное сочетание организационного и имущественного начал) и состоит в определении в договоре юридической программы, порядка совершения необходимых действий;

4) функция воздействия договора на сферу производства, которая может быть обеспечена двумя способами: 1) путем согласования сторонами условий своих взаимоотношений (например, об ассортименте товара), которые затем будут учтены каждым из них самостоятельно в своей производственной деятельности и 2) посредством установления в договоре условий, непосредственно касающихся производственной деятельности контрагентов. Таково, например, установление обязанности изготовителя – по расширению и обновлению ассортимента выпускаемых товаров с указанием, какие именно товары должны быть произведены, объемы и сроки их выпуска.

5) функция обеспечения и защиты прав и интересов сторон в договоре, и другие.

Отмеченные функции договора купли-продажи проявляют себя как взаимосвязанные и взаимообусловленные правовые реалии, обеспечивающие гибкую связь элементов товарного производства и товарного обращения, соединение нормативного и поднормативного договорного регулирования хозяйственных связей, установление деловых отношений в сфере предпринимательства и включение механизма экономико-правового стимулирования деловой активности субъектов права.

Третий параграф посвященный определению понятия договора оптовой купли-продажи, начинается с рассмотрения необходимости создания соответствующего правового механизма, способного обеспечить высокий уровень

регулирования отношений, поскольку в процессе продвижения товаров от изготовителей и организаций оптовой торговли к розничным организациям возникает множество вопросов, которые не регламентированы существующим законодательством.

В работе указывается, что процесс развития рыночной экономики в России несколько опережает соответствующую законодательную базу. В области торговой деятельности это наглядно проявляется именно в отношении оптовой торговли. Урегулировав в ГК РФ розничную куплю-продажу, разработчики Кодекса не нашли возможным выделить и отдельно урегулировать оптовую (предпринимательскую) куплю-продажу.

Такой подход не согласуется с зарубежной и внешнеторговой практикой. Во всех зарубежных странах основным договором, регулирующим отношения в сфере оптовой торговли, является договор купли-продажи. Для регламентации внешнеторгового оборота в 1980 г. ООН была принята Венская конвенция о международных договорах купли-продажи товаров, на базе которой заключается большинство внешнеторговых договоров. Вследствии этого стороны даже при заключении “внутренних” торговых договоров обращаются к актам международного частного права, нормы которого, касающиеся торговой деятельности, в большей степени учитывают ее особенности. Предприниматели тем самым вынуждены самостоятельно преодолевать пробелы в законодательстве, что не может признаваться нормальным.

Вопросы, возникающие в данной области товарного обращения, имеют огромное значение, поскольку от их непосредственного решения зависит уровень обслуживания конечных потребителей, т.е. всего населения страны. В свою очередь, это позволяет должным образом обеспечить осуществление потребительских прав граждан, что представляет собой один из важных аспектов осуществления прав человека.

По мнению автора, необходимо предусмотреть в российском законодательстве и ввести в деловой оборот специальный договор – оптовой купли-продажи, основная задача которого состоит в более полном удовлетворении запросов и защите законных интересов потребителей (граждан). Таким образом,

права и интересы потребителя являются основополагающими в концепции разработки договора оптовой купли-продажи.

Для разработки определения понятия договора оптовой купли-продажи предварительно анализируются объективные отличия этого договора от других смежных договоров. Здесь рассматривается: 1) сфера применения каждого вида договора; 2) видовые цели каждого договора; 3) отличие основных функций, выполняемых договорами; 4) возможности каждого договора как правового средства решения соответствующих задач.

Проведенный анализ позволяет выделить сферу применения рассматриваемого договора - оптовую торговлю в специальном значении, как торговлю товарами, которые предназначены для последующей продажи организациями розничной торговли гражданам. Главным отличительным признаком оптовой торговли в предлагаемом понимании является то, что товары реализуются изготовителями или оптовыми организациями не любому потребителю, а исключительно организациям розничной торговли (индивидуальным торговым предприятиям) для последующей продажи населению.

Конечная цель данной деятельности состоит в максимальном удовлетворении потребительского спроса в товарах и услугах в удобное для потребителя время, нужном ассортименте и необходимом количестве. В параграфе приводится отличие оптовой торговли от других сфер товарного обращения, в которых более пригодны договор поставки, контрактации сельскохозяйственной продукции и т.п.

Квалифицирующими признаками, отличающими договор оптовой купли-продажи от иных видов договора купли-продажи, могут быть признаны следующие.

Во-первых, особый субъектный состав данного договора, участниками которого могут быть исключительно производители товаров, оптовые торговые и иные посреднические организации, осуществляющие различные виды операций по продвижению товаров, а также организации розничной торговли (или индивидуальные торговые предприниматели).

Во-вторых, необходимым признаком участников договора служит их предпринимательский характер. Данная деятельность совершается с целью извлечения прибыли и носит систематический характер. Предпринимательский

характер в договоре оптовой купли-продажи присутствует в действиях как продавца, так и покупателя

В-третьих, данный договор предполагает передачу продавцом покупателю товара только в собственность и исключает передачу в хозяйственное ведение или оперативное управление, как это возможно в договоре поставки.

В-четвертых, этот договор предполагает последующую перепродажу товара организациями розничной торговли гражданам.

Отмечается, что принципиальные отличия имеются в предмете и требованиях к содержанию договора оптовой купли-продажи и других смежных договоров.

Предметом договора могут быть только товары, которые предлагаются впоследствии к продаже в розничной торговой сети. Следовательно, если товар не может быть предложен в магазинах для продажи гражданам, то этот товар не может быть предметом договора оптовой купли-продажи.

Установлено, что условия, предусмотренные для розничной торговли, непосредственно влияют на содержание договора оптовой купли-продажи и создают важные видовые отличия этого договора от других сходных договоров.

В работе предлагается следующее определение понятия договора: *по договору оптовой купли-продажи одна сторона - продавец обязуется в согласованный срок или сроки передать в собственность покупателю вещи, предназначенные для последующей продажи в розничной торговой организации населению в соответствии с требованиями такой продажи, а покупатель принять вещи и оплатить их стоимость.*

Вторая глава "Содержание договора оптовой купли-продажи", посвященная анализу субъектного состава, предмета и необходимым условиям договора оптовой купли-продажи, включает три параграфа.

Первый параграф посвящен определению субъектного состава договора оптовой купли-продажи.

Параграф начинается с рассмотрения понятие предпринимательской деятельности (ч.3 п.1 ст.2 ГК РФ) и признаков предпринимательской деятельности.

При этом диссертант разделяет мнение, что "предпринимательская деятельность - это вид экономической, хозяйственной деятельности. Она связана с

предпринимательским риском, новыми подходами к управлению, новаторством, использованием научных достижений, динамической неопределенностью и всегда направлена на систематическое получение прибыли.” (Е.П.Губин, П.Г.Лахно)

Отмечается, что первичным отличительным признаком договора оптовой купли-продажи является его специальный субъектный состав. В круг субъектов этого договора входят только предпринимательские организации и индивидуальные предприниматели, которые непосредственно являются субъектами коммерческой деятельности. В параграфе также показано соотношение субъектов договора оптовой купли-продажи с общим кругом субъектов гражданского права. Отмечается, что отдельный гражданин может стать участником коммерческой деятельности и непосредственно субъектом договора оптовой купли-продажи, лишь если он получит статус индивидуального предпринимателя.

Также указывается, что коммерческие организации в полном объеме могут участвовать в торговом (коммерческом) обороте. Некоммерческие организации участвуют в товарном обращении ограниченно.

Субъектами (в том, что касается юридических лиц) договора оптовой купли-продажи могут быть лишь коммерческие организации, так как этот договор заключается с предпринимательской целью как для продавца, так и для покупателя.

Одним из основных субъектов договора оптовой купли-продажи являются изготовители. Это организация, которая производит товар, который предназначен для продажи в розничную торговую сеть. Значение организаций-изготовителей как субъектов договора оптовой купли-продажи возрастает, поскольку в нынешних экономических условиях реализация изготовленного товара является основной задачей производственных фирм.

Также отмечается, что в договоре оптовой купли-продажи организации-изготовители выступают только в качестве продавца, поскольку только реализация изготовленного товара обеспечивает его продвижение к потребителю. Они не могут выступать покупателями по договору оптовой купли-продажи, даже когда участвуют в технологической цепочке по изготовлению товара, поскольку создаваемые в процессе такой ко-операции полуфабрикаты и комплектующие

изделия не предназначены для реализации в торговой сети, а направляются для дальнейшей доработки.

В работе показаны существенные отличия между субъектами договора оптовой купли-продажи и договора поставки. Так, по договору поставки в качестве субъектов, прежде всего, выступают предприятия, связанные со своими контрагентами производственной кооперацией и предприятия-поставщики необходимого сырья, материалов либо комплектующих изделий. Субъекты договора оптовой купли-продажи ориентированы на изготовление, закупку и реализацию товаров, предназначенных для последующей продажи в розничной торговой сети.

Для определения того, когда изготовители или оптовые организации призваны заключать договор оптовой купли-продажи, а когда – поставки, в параграфе предлагается критерий разграничения, который состоит в целевой предназначенности реализуемого товара. Если товар в конечном счете предназначен для розничной продажи, то все сделки с ним должны совершаться как договоры оптовой купли-продажи, а стороны договора будут субъектами оптовой купли-продажи.

В качестве конечного звена договора оптовой купли-продажи выступают организации розничной торговли. Если по договору розничной купли-продажи розничная торговая организация выполняет роль продавца, то по договору оптовой купли-продажи она всегда выступает в качестве покупателя партий товара, предназначенного для продажи розничным потребителям. В качестве звена розничной торговли выступает также индивидуальный предприниматель, осуществляющий деятельность по продаже товаров в розницу.

В работе уделено особое внимание отношениям, связанным с сервисным (гарантийным) обслуживанием товаров. Отношения, возникающие по этому поводу, требуют тщательной регламентации. Участниками данных отношений являются продавец (организация розничной торговли), ремонтная фирма и потребитель (гражданин). Эти участники оказываются зависимыми от договора оптовой купли-продажи, поскольку именно в этом договоре должна быть установлена обязанность производителя (оптового посредника) или розничной

торговой организации заключить договор с организацией, выполняющей функции по сервисному (гарантийному) ремонту.

Поскольку ремонтное предприятие выполняет за продавца его функции на основании договора с ним, постольку конкретный объем этих функций должен быть отражен в договоре. Договор должен содержать перечень тех требований (претензий) потребителя, из числа предусмотренных ст.18 Закона РФ “О защите прав потребителей”, которые продавец поручает рассматривать и удовлетворять ремонтной организации. Следовательно, ремонтная организация и потребитель, не являясь субъектами договора оптовой купли-продажи, тем не менее оказываются зависимыми от условий этого договора.

Существенное внимание уделено рассмотрению таких важных субъектов договора, как оптовые торговые организации. В работе выделены основные виды таких участников, показана их особая роль в развитии и совершенствовании оптовой торговли.

На основе проведенного исследования сделан вывод, что основными субъектами договора оптовой купли-продажи являются:

- *предприятия - изготовители товаров, предназначенных для последующей продажи в розничной торговой сети;*
- *независимые оптовые торговые и посреднические организации, осуществляющие на договорной основе продвижение товара от изготовителей к предприятиям розничной торговли;*
- *предприятия розничной торговли, приобретающие товары для их реализации конечному потребителю.*

Второй параграф посвящен исследованию предмета договора оптовой купли-продажи.

Исследование предмета договора оптовой купли-продажи проводится с учетом принятых в гражданско-правовой доктрине трактовок предмета договора. При этом указывается на необходимость разграничения объекта правоотношения (обязательства) и его предмета.

Предмет договора (обязательства, вытекающего из договора) представляет собой действия (бездействия), которые должна совершить обязанная сторона. Предметом договора купли-продажи являются действия продавца по передаче

товара в собственность покупателя и, соответственно, действия покупателя по принятию этого товара и уплате за него установленной цены. (М.И.Брагинский, В.В.Витрянский)

Поскольку договор оптовой купли-продажи относится к числу реализационных договоров, предметом обязательства по этому договору являются действия продавца по передаче товара в собственность покупателя (оптовой торговой организации, розничной торговой организации) и, соответственно, действия покупателя по принятию этого товара и уплате за него установленной цены.

Основными признаками предмета договора поставки, согласно принятым в цивилистике взглядам, являются следующие: товар (сырье, материалы, комплектующие изделия и др.), предназначенный для продажи с целью материального обеспечения производственных и иных организаций и учреждений. В качестве предмета по договору поставки выступают те товары, которые необходимы в производственном процессе, а также для обеспечения нормальной деятельности всех видов производственных и иных организаций, а также гражданам – для предпринимательских целей.

Основным критерием разграничения предметов оптовой купли-продажи и поставки служит объективная предназначенность товаров, реализуемых по договору оптовой купли-продажи, для последующей продажи гражданам в розничной торговой сети. Поэтому не могут быть предметом оптовой купли-продажи недвижимое имущество, ценные бумаги, имущественные права, товары, изъятые из оборота.

Целевое назначение договора оптовой купли-продажи позволяет выделить особый предмет этого договора. Поскольку общей целью договора оптовой купли-продажи является содействие полному и своевременному поступлению в розничные организации товаров, необходимых для удовлетворения спроса населения, *предметом рассматриваемого договора могут быть только товары, предназначенные для продажи конечным потребителям - гражданам.*

Целевое назначение предмета договора, состоящее в обеспечении розничной торговли необходимыми товарами для удовлетворения потребительского спроса населения, определяет его основные признаки – вещь товарного характера, т.е.

имеющая стоимость, предназначенная для продажи (в конечном счете) гражданину и пригодная для реализации в организациях розничной торговли. Следовательно, в качестве предмета договора оптовой купли-продажи выступают товары, предназначенные для последующей продажи в организациях розничной торговли или индивидуальными торговыми предпринимателями конечным потребителям.

Товары производственного (хозяйственного) назначения могут быть предметом договора оптовой купли-продажи, лишь поскольку они пригодны для реализации в розничной торговой сети с учетом правил розничной торговли (ГОСТ Р 51303-99).

В работе обосновывается вывод, что предмет договора оптовой купли-продажи должен соответствовать тем требованиям, которые установлены (предусмотрены) для розничной торговли. Поскольку реализуемые по договору оптовой купли-продажи товары предназначены для последующей продажи в организациях розничной торговли, то правила розничной торговли налагают свои требования на предмет этого договора. Такие требования состоят, в частности, в необходимости расфасовки товара в количествах, приемлемых для покупателей, применения упаковки, удобной для пользования и хранения, маркировки в соответствии с установленными требованиями и др. Отсюда проистекает необходимость предусматривать в договоре оптовой купли-продажи в качестве необходимых условия, отражающие специфику продажи товаров гражданам и вытекающие из требований Закона “О защите прав потребителя”.

Требования к потребительским товарам, предусмотренные в Законе “О защите прав потребителя”, адресуются розничным организациям, однако они могут быть выполнены лишь силами либо при содействии изготовителя или оптового посредника, которые являются непосредственными участниками продвижения товаров и которые заключают по этому поводу договор оптовой купли-продажи.

Важной характеристикой предмета договора оптовой купли-продажи, значение которой постоянно возрастает, является классификация товара. Важно отметить что классификации товара, применяемые в соответствии с установленными в стране системами, обеспечивают:

- 1) специализацию изготовителей, оптовых и розничных торговых организаций;

- 2) значительное ускорение поиска товара;
- 3) возможность осуществления оптовой торговли через электронные биржи, Интернет-торговлю.

С учетом этого классификационные показатели становятся необходимой характеристикой товара, входящей в определение предмета договора оптовой купли-продажи. Указание в договоре не только наименования, но и классификационного номера (номеров) товара позволяет применять средства программирования и автоматизации при заключении и исполнении договоров, многократно ускоряет совершение сделок, дает значительный экономический эффект. В развитых странах использование классификаторов в оптовой торговле носит обязательный характер. С учетом этого представляется оправданным в качестве признака предмета договора оптовой купли-продажи наряду с наименованием и количеством товара указывать *классификационный номер товара*.

Третий параграф посвящен исследованию необходимых условий договора оптовой купли-продажи.

Поскольку договор оптовой купли-продажи призван обеспечить розничную торговлю необходимыми товарами, соответствующие условия рассматриваемого договора предопределяются, прежде всего, правилами розничной купли-продажи и должны корреспондировать этим правилам. Условия данного договора должны выражать также объективные требования процесса оптовой торговли

Важным разделом в структуре договора оптовой купли-продажи является качество и комплектность товара. Под воздействием требований законодательства о защите прав потребителей стороны в договоре оптовой купли-продажи обязаны определить характеристики качества передаваемого товара, чтобы исключить попадание к потребителям низкокачественных товаров. В договоре оптовой купли-продажи стороны могут определить качество товара путем ссылки на существующие стандарты - ГОСТ, СТП, международные и иные стандарты, на согласованный образец товара и другими принятыми способами.

Если качество продаваемого товара регламентировано стандартом, то при определении условия о качестве в договоре сторонам следует указывать вид

стандарта, наименование органа, утвердившего стандарт, номер и дату решения об утверждении, наименование самого стандарта и порядок его передачи покупателю. Эти требования необходимо закрепить законодательно. Закон должен ориентировать участников оптовой торговли на использование договора для последовательного улучшения качественных характеристик товара, предусматривая в данном отношении преимущества для покупателя.

Когда необходимо удостоверение качества сертификатом изготовителя товара или контрольного органа, в договоре в виде обязательного условия должны указываться сроки и порядок передачи этого сертификата. В диссертации в связи с этим указывается перечень необходимых документов по сертификации товара, предоставление которых в соответствии с существующими требованиями должно предусматриваться в договоре.

Важным, а в отношении значительной части товаров – необходимым условием договора оптовой купли-продажи служит условие о подтверждении сертифицирования товара. Одной из форм доведения до потребителей информации о проведенной сертификации является проставление на изделиях знака соответствия.

В процессе законодательного регулирования договора оптовой купли-продажи должна быть закреплена обязанность предоставления изготовителем или оптовым продавцом документации, в которой содержатся сведения о проведении сертификации, поскольку Закон РФ «О защите прав потребителей» обязывает продавца довести до потребителя сведения о проведении обязательной сертификации товара его изготовителем.

Ассортимент товаров является одним из необходимых условий договора оптовой купли-продажи, поскольку от квалифицированного определения этого условия зависит наличие на торговых прилавках товаров тех видов, которые необходимы для удовлетворения потребностей граждан-покупателей. Из существа таких отношений следует, что когда товары приобретаются для последующей реализации в розничной торговой сети, эти товары должны быть переданы покупателю в определенном ассортименте, согласованном сторонами при заключении договора оптовой купли-продажи.

В процессе согласования условий об ассортименте товаров стороны должны учитывать необходимость систематического изменения ассортимента, исходя из изменяющихся запросов покупателей (граждан). Следовательно, модель договора оптовой купли-продажи должна закреплять приоритет интересов покупателей при определении ассортимента, а также предусматривать способы корректировки условий договора с учетом изменений покупательского спроса.

Отмечается, что учет фактора систематического изменения и обновления ассортимента товаров принципиально отличает договор оптовой купли-продажи от договора поставки и является одним из ключевых в согласовании условий об ассортименте товаров.

В договоре оптовой купли-продажи условия об ассортименте должны формироваться, учитывая возможности:

- периодического изменения ассортимента с учетом колебания спроса;
- расширения и обновления ассортимента на перспективу.

Необходимыми условиями договора оптовой купли-продажи, также проистекающими из требований розничной торговли, являются условия об упаковке, расфасовке и маркировке.

В договоре оптовой купли-продажи товара существенное значение имеет условие о расфасовке товаров. Предлагается закрепить в законе правило об осуществлении расфасовки товара непосредственно производителем в соответствии с запросами покупателей, поскольку производственные условия позволяют осуществить это наиболее экономично и качественно. Обязанность расфасовки товара может взять на себя организация оптовой торговли, если она располагает необходимым оборудованием и в состоянии осуществить это надлежащим образом.

Существенным для договора оптовой купли-продажи должно быть признано условие о маркировке товара. Закон РФ «О защите прав потребителей» (ст. 8-10) закрепил право потребителя на информацию об изготовителе, исполнителе, продавце, товарах, работах, услугах. Предприятие-изготовитель либо организация оптовой торговли должно обеспечить наличие необходимой информации на реализуемые товары. Информация представляется непосредственно с товаром в

виде маркировки на изделиях либо в прилагаемой к ним документации (ярлыках, вкладышах и т.п.).

Требования к маркировке объективно не могут быть выполнены силами розничной торговой организации. Данное обстоятельство предполагает включение условия о маркировке товара в качестве существенного для договора оптовой купли-продажи товаров с закреплением этого положения в законе.

В работе рассматривается перечень требований, вытекающих из законодательства о защите прав потребителей, которые должны быть закреплены законом в качестве существенных условий договора оптовой купли-продажи. При этом показывается, что такие требования законодательства о защите прав потребителей не касаются договора поставки. Данное обстоятельство служит одним из важных критериев видового разграничения договоров поставки и оптовой купли-продажи.

Рассмотренные условия должны признаваться в качестве необходимых для договора оптовой купли-продажи товаров. На включении этих условий в договор должны настаивать организации розничной торговли и любые другие организации, выступающие покупателями в договорах оптовой купли-продажи. Вместе с тем трудность получения от продавцов согласия на принятие того или иного условия, правовая неподготовленность или недостатки в договорной работе самих покупателей могут влечь оставление неурегулированными соответствующих условий, обязательность определения которых проявляется в процессе розничной продажи товара. Об этом убедительно соответствует практика применения договора поставки, с использованием которого совершается в настоящее время большинство оптовых сделок. Поэтому представляется необходимым закрепить перечисленных условий в законе в качестве существенных для договора оптовой купли-продажи.

Рассмотренный перечень условий, признаваемых существенными для договора оптовой купли-продажи товаров, позволяет определить содержательное своеобразие данного договора, его принципиальные отличия и несводимость к другим видам реализационных договоров.

Третья глава “Ответственность по договору оптовой купли-продажи” посвящена анализу состояния ответственности за нарушения торговых

обязательствам и особенностям ответственности по договору оптовой купли-продажи. Глава включает два параграфа.

Первый параграф посвящен анализу состояния ответственности за нарушения договорных обязательств, прежде всего купли-продажи.

На основании анализа практики отмечается, что в последнее десятилетие внесен ряд существенных изменений в систему мер договорной ответственности. Новые подходы к ответственности, соответствующие задачам перехода к рыночной экономике, закреплены в ГК РФ. С учетом темы исследования в диссертации в первую очередь рассмотрены меры гражданско-правовой ответственности, применяемые в торговом обороте.

Понятие договорной ответственности характеризуется значительной условностью, что порождает различные трудности в определении и применении норм данного правового института. Эта проблема осложняется тем, что понятие договорной ответственности не закреплено в российском законодательстве. В доктрине по этому вопросу не выработано единой точки зрения.

Диссертант разделяет мнение, что “гражданско-правовая ответственность носит имущественный характер и состоит в претерпевании субъектом неблагоприятных имущественных последствий в связи с допущенным неисполнением обязательства, нарушением прав и законных интересов другого лица. Необходимым признаком юридической ответственности является возможность опоры на механизм государственного принуждения при ее применении”. (Б.И.Пугинский)

При этом главным в гражданско-правовой ответственности следует признавать не столько наложение на правонарушителя определенных отрицательных последствий, сколько направленность на возможно полное восстановление нарушенного права потерпевшего, а также предупреждение допущения нарушений со стороны хозяйствующих субъектов.

ГК РФ закрепил широкие возможности субъектов по договорному регулированию ответственности. Стороны вправе устанавливать в договоре специальную ответственность за нарушение как императивных, так и диспозитивных положений закона. Они могут своим соглашением увеличивать размеры ответственности по сравнению с предусмотренными законом (за

исключением установленных ограничений). Субъектом также предоставлена возможность уменьшать в договоре ряд основных видов ответственности, установленных законом, в частности убытков, процентов за нарушение денежных обязательств.

В параграфе дана общая характеристика развития в ГК РФ ответственности по реализационным договорам. В новом ГК РФ особенностью гражданско-правовой ответственности является применение равных по объему мер ответственности к различным участникам имущественного оборота за однотипные правонарушения. Это продиктовано принципом равноправия участников гражданско-правовых отношений (ст.1 ГК РФ).

В гражданском законодательстве советского периода господствовал принцип реального исполнения обязательств (ст.22 и 191 ГК РСФСР 1964 г.). В новом ГК РФ сохранились лишь некоторые элементы принципа реального исполнения обязательств применительно к отдельным случаям, характер нарушения обязательства (неисполнение или ненадлежащее исполнение) нередко является основным в определении способа защиты нарушенных прав. Таким образом если уплата неустойки и возмещение убытков вызваны ненадлежащим исполнением обязательства, должник не освобождается от исполнения обязательства в натуре. В случае если уплата неустойки и возмещение убытков вызваны неисполнением обязательства, должник освобождается от исполнения обязательства в натуре.

В новом ГК РФ также содержатся нормы о встречном исполнении обязательств, представляющих субъекту встречного исполнения обязательств права по применению мер оперативного воздействия к контрагенту, не предоставившему обусловленное договором исполнение обязательства.

В новом гражданском законодательстве существенно изменился подход к субсидиарной ответственности, также значительно расширились возможности по ее применению.

По договорным обязательствам общей формой ответственности является возмещение убытков. ГК РФ дает более широкое понятие убытков, нежели ГК РСФСР 1964 г. в ст.219. Согласно ст. 15 ГК РФ "Лицо, право которого нарушено, может требовать полного возмещения причиненных ему убытков, если законом или договором не предусмотрено возмещение убытков в меньшем размере". При

этом в состав убытков входят расходы, которые лицо, чье право нарушено, произвело или должно будет произвести для восстановления нарушенного права, утрата или повреждение его имущества (реальный ущерб), а также неполученные доходы, которые это лицо получило бы при обычных условиях гражданского оборота, если бы его право не было нарушено (упущенная выгода).

Если взыскание прямых убытков (реального ущерба) не представляет собой трудности в правоприменительной практике, то взыскание неполученного дохода (упущенной выгоды) имеет определенные сложности и спорные моменты. Бывшее гражданское законодательство СССР предусматривало различные методики определения прямых и косвенных убытков, многие из которых хотя и утратили свою силу, но могут быть положены в основу исчисления размеров упущенной выгоды.

Во *втором параграфе* рассмотрены особенности ответственности по договору оптовой купли-продажи.

В начале параграфа отмечается, что вопросы, касающиеся особенностей ответственности сторон по договору оптовой купли-продажи, имеют особо важное значение для обеспечения нормального осуществления торгового оборота, одновременно влияя на выполнение обязательств розничных торговых организаций перед гражданами-потребителями. Между тем данная проблематика пока не получила разработки в юридической литературе.

Ответственность по договору оптовой купли-продажи имеет значительную специфику, обусловленную сущностью отношений, регулируемых этим договором. Поскольку предметом договора оптовой купли-продажи являются товары, которые предназначены для последующей реализации организациями розничной торговли населению, ответственность сторон по этому договору в существенной мере зависит от специфики отношений розничных продавцов и граждан.

Практика свидетельствует о распространенности нарушений условий договоров в сфере розничной торговли. При этом, согласно публикуемым в печати данным, если исключить случаи обмана граждан при продаже товаров, то из общей массы остальных нарушений почти 4/5 возникает из-за ненадлежащих действий третьих лиц: изготовителей и оптовых торговых организаций.

В работе нарушения обязательств по договору оптовой купли-продажи

товаров подразделены на две группы. К первой относятся нарушения, которые являются однородными для всех видов договоров купли-продажи, а именно срыв поставки или недопоставка товаров, передача недоброкачественных и некомплектных товаров, нарушение условий о расчетах и некоторые другие. Однако с учетом темы исследования наибольший интерес представляет вторая группа нарушений, которые касаются обязанностей, характерных именно для договоров оптовой купли-продажи.

В соответствии с законодательством о защите прав потребителей ответственность за нарушения прав потребителей предусмотрена лишь для организаций розничной торговли, а в отношении ненадлежащего качества товаров – также для изготовителей.

Большая часть товаров (до 3/4) поступают в розничную торговую сеть через оптовые торговые организации. В этом случае розничные торговые организации не могут опираться при выработке условий договора на Закон “О защите прав потребителей”, поскольку права и обязанности оптового продавца им не регулируются. В этом случае включение в договор соответствующих условий об ответственности приобретает особое значение. Оптовый посредник “обязан обеспечить выполнение изготовителем товара тех обязанностей, которые, в свою очередь, позволяют розничному продавцу выполнить свои обязанности перед потребителем. Для этого розничному продавцу необходимо предусмотреть соответствующие обязательства в договоре. Соответствующие условия договора целесообразно формулировать на основе норм законодательства о защите прав потребителей” (Я.Е.Парций).

В работе указывается, что в процессе согласования содержания договора оптовой купли-продажи покупатель должен добиваться включения в договор условий, предусматривающих ответственность продавца за нарушения, повлекшие для розничной торговой организации расходы, понесенные в связи с удовлетворением требований потребителя.

Для определения типических видов ответственности сторон по договору оптовой купли-продажи в работе проведен анализ предусмотренной законом ответственности для организаций розничной торговли перед гражданином-потребителем и возможности обращения этих требований магазинами к остальным

субъектам договора, а именно к изготовителю или организации оптовой торговли, которые предоставляют товар для последующей продажи организациями розничной торговли.

Предусмотреть в договоре оптовой купли-продажи условия об ответственности продавцов, корреспондирующей ответственности, установленной в законодательстве о защите прав потребителей, крайне сложно. С учетом этого предлагается, чтобы меры ответственности сторон по договору оптовой купли-продажи за соответствующие нарушения были закреплены в законе.

С учетом назначения договора предлагается предусмотреть ответственность за невыполнение продавцом обязательства по расширению ассортимента товаров, выпуска новых видов товаров, более привлекательным по своим свойствам если в договоре предусмотрена такая обязанность. Сложность определения размера убытков от таких нарушений делает желательной установление в законе неустойки за неисполнение обязательств по улучшению ассортимента.

В соответствии с пунктами 2, 3 ст. 18 Закона “О защите прав потребителей” потребитель, которому продан товар ненадлежащего качества, вправе по своему выбору предъявить требования, предусмотренные указанной статьей, продавцу либо изготовителю товара.

В случае нарушения указанных требований по вине оптовой торговой организации последняя будет обязана возместить продавцу все убытки, вызванные уплатой потребителю неустойки и других сумм. Поэтому целесообразно включить в законодательство о договоре оптовой купли-продажи правила, регулирующие ответственность оптовой торговой организации за нарушение обязательств, связанных с заменой товара.

Статьей 21 Закона “О защите прав потребителей” установлены сроки замены товара ненадлежащего качества. В случае нарушения указанных сроков розничным продавцом по вине оптовой торговой организации последняя обязана возместить розничному продавцу все убытки, вызванные уплатой потребителю неустойки и других сумм. Поэтому целесообразно закрепить в законе положения, регламентирующие ответственность оптовой торговой организации за нарушение обязательств, связанных с заменой товара, прежде всего за несоблюдение порядка и сроков замены.

Согласно пункту 6 ст. 5 Закона “О защите прав потребителей” изготовитель вправе устанавливать на товар гарантийный срок – период, в течение которого в случае обнаружения в товаре недостатка изготовитель (продавец) обязан удовлетворить требования потребителя, установленные ст. 18 названного Закона. В договоре оптовой купли-продажи должна быть определена организация, которая по поручению изготовителя будет осуществлять гарантийный ремонт и сервисное обслуживание изделий. Со своей стороны, изготовитель или оптовая торговая организация обязаны заключить с такой организацией договор о гарантийном или сервисном обслуживании граждан, купивших соответствующие товары. Целесообразно установить в законе о договорах оптовой купли-продажи нормы, регламентирующие ответственность оптовой торговой организации и исполнителей за нарушение обязательств, связанных с осуществлением гарантийного и сервисного обслуживания изделий.

Также предлагается законодательно закрепить ответственность оптового продавца, которая наступает в случае нарушения обязательства передать товар со всеми принадлежностями и относящимися к нему документами. При этом содержание документов должно определяться, исходя из требований ст.10 Закона “О защите прав потребителей”, а их конкретный перечень для отдельных групп товаров – из Правил продажи отдельных видов товаров.

Ст.456 ГК РФ предусматривает обязанность продавца передать покупателю документ, удостоверяющий качество товара. Специальная ответственность за непредставление продавцом такого документа законом не установлена. С учетом значения данной обязанности целесообразно предусмотреть в законодательстве о договоре оптовой купли-продажи неустойку или штраф за передачу документа.

Неурегулированность в законе указанных вопросов сдерживает развитие отечественной торговли, улучшение качества обслуживания населения, ведет к повсеместным нарушениям прав граждан в данной сфере.

В заключении обобщаются предложения, направленные на установление законодательной регламентации договора оптовой купли-продажи и излагаются наиболее значимые научно-практические выводы и предложения.

Основные положения диссертации изложены в следующих работах:

1. Субъектный состав договора оптовой купли-продажи. - Юрист, 2001, № 8 (0,6 п.л.).

2. Определение понятия договора оптовой купли-продажи. – Юрист, 2001, № 11 (0,5 п.л.).

Принято к печати

1. Роль договора купли-продажи в организации товарного обращения. – Вестник МГУ. (0,5 п.л.).

2. Предмет договора оптовой купли-продажи. – Законодательство (0,6 п.л.).

3. Оптовая торговля как вид товарного обращения. – Законодательство (0,5 п.л.).

Изд. Лицензия № 020456 от 04.03.97
Подписано в печать 03.10.2001. Формат 60x84 1/16.
Бумага офсетная. Печать офсетная.
Усл.печ.л.2,09.. Усл.кр.- отт. 8,37. Уч.-изд.л. 2,25.
Тираж 100 экз. Заказ 672

Московский государственный институт радиотехники,
электроники и автоматики (технический университет)
117454, Москва, просп.Вернадского, 78

$$i0 =$$