



2012 год - адвокат Денис Васильевич Шашкин в составе комиссии по проведению экспертизы. Осуществлено об актах в

2013-2014 год в связи с востребованностью комитета в городе Санкт-Петербурге

2016 год организована работа арбитражной практики в городе Санкт-Петербурге

2017 год - работа арбитражной практики в городе Санкт-Петербурге

2018 год - работа арбитражной практики в городе Санкт-Петербурге

2019 год - работа арбитражной практики в городе Санкт-Петербурге

2020 год - работа арбитражной практики в городе Санкт-Петербурге

2021 год - работа арбитражной практики в городе Санкт-Петербурге

2022 год - работа арбитражной практики в городе Санкт-Петербурге

Министерством Юстиции Российской Федерации

коллегиальный адвокат - Юридическая фирма "Юристы"

2013-2014 год в связи с востребованностью комитета в городе Санкт-Петербурге

2016 год организована работа арбитражной практики в городе Санкт-Петербурге

2017 год - работа арбитражной практики в городе Санкт-Петербурге

2018 год - работа арбитражной практики в городе Санкт-Петербурге

2019 год - работа арбитражной практики в городе Санкт-Петербурге

2020 год - работа арбитражной практики в городе Санкт-Петербурге

2021 год - работа арбитражной практики в городе Санкт-Петербурге

2022 год - работа арбитражной практики в городе Санкт-Петербурге

Дипломно сдав квалификационный экзамен в адвокатской палате Саратовской области, Республика Беларусь

1/1687 в составе адвокатов Саратовской области, Республика Беларусь

2013-2014 год в связи с востребованностью комитета в городе Санкт-Петербурге

2016 год организована работа арбитражной практики в городе Санкт-Петербурге

2017 год - работа арбитражной практики в городе Санкт-Петербурге

2018 год - работа арбитражной практики в городе Санкт-Петербурге

2019 год - работа арбитражной практики в городе Санкт-Петербурге

2020 год - работа арбитражной практики в городе Санкт-Петербурге

2021 год - работа арбитражной практики в городе Санкт-Петербурге

2022 год - работа арбитражной практики в городе Санкт-Петербурге

Адвокат Денис Шашкин
Проблемные вопросы
договора поставки

http://www.litres.ru/pages/biblio_book/?art=22057585

Аннотация

Примеры из практики ведущего эксперта по экономическим спорам и арбитражному законодательству, адвокат-арбитра Дениса Шашкина. Реальные советы, которые помогут предпринимателям при совершении сделок по поставке товаров

Проблемные вопросы взыскания задолженности по договору поставки и их решение на практике.

Только поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую

деятельность занимающийся производством или закупкой товаров у

третьего лица, может выступать поставщиком по договору поставки в

соответствии со ст. 506 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее

– ГК РФ). Покупателем по договору поставки в соответствии с той же нормой

ГК РФ может выступать также только лицо, осуществляющее

предпринимательскую деятельность, не связанную с личным, семейным,

домашнем и иным подобным использованием.

Таким образом, договор поставки является договором, который присущ

только отношениями между предпринимателями, и влечет

соответствующие риски, связанные с осуществлением такой деятельности.

Львиная доля споров, рассматриваемых арбитражными судами

являются именно споры по договорам поставки. Исходя из анализа

указанных споров, можно выделить на первом месте споры, связанные с

нарушением условий оплаты, на втором сроках поставки и третьем споры по

качеству поставляемого товара.

На что обратить внимание при заключении договора и как

минимизировать свои риски?

При заключении договора поставки, не важно будь это поставщик или

покупатель, необходимо провести проверку контрагента на предмет

наличия у него судебных споров, исполнительных производств, сведений о

фактическом местонахождении, его руководителях, участию в

государственных закупках и торгах, проверить на предмет наличия сведений

о ликвидации или банкротстве, а также изучить показатели его

хозяйственной деятельности и фактическое наличие у него возможности

поставить товар (наличие товара на складе или возможность оплаты

приобретаемого товара, если речь идет об оплате за товар поставляемый

партиями без предоплаты). Все эти сведения легко может проверить

квалифицированный юрист, который обладает опытом работы в сфере

разрешения и урегулирования экономических споров.

После получения положительного заключения о контрагенте,

необходимо подготовить и согласовать условия договора, чтобы они

соблюдали баланс интересов обеих сторон договора. Не соблюдение баланса

интересов сторон (слишком высокие ставки неустойки или штрафов для

одной из сторон, низкая стоимость, слишком короткие сроки и другие

существенные условия) могут повлечь признание в судебном порядке

договора или его отдельных положений недействительным.

Предмет договора. Что важно предусмотреть?

Существенным условием договора поставки является условие о его

предмете, которое должно быть точно сформулировано и конкретно

определено. На практике, чаще описание предмета поставки, если речь идет

о партии товара, поставляемой по графику или заявкам, указывается в

приложении – спецификации, либо в заявке, предоставляемой покупателем.

Необходимо обращать особое внимание на описание товара (точные

характеристики, компоненты, наименование, размер, упаковку, указание на

то, поставка товара осуществляется в собранном или разобранном виде).

При неопределенности предмета договора возможно возникновение

конфликта между поставщиком и покупателем в связи с различием

представлений о товаре, его комплектности или качестве.

Качество товара является отдельным условием, которое также

необходимо определять максимально точно, в соответствии с критериями

качества предусмотренными для того или иного товара (мощность и

пропускная способность, рабочее давление, прочность, устойчивость к

перепадам температур и т.д.).

Поскольку технологические процессы производства и качество товаров, в том числе высокотехнологичных, в настоящее время стремительно развиваются, нормативных актов (ГОСТов, правил, технологических условий и т.д.) регулирующих вопрос качества может не быть, поэтому единственным способом предусмотреть качество товара является его подробное описание в договоре поставки.

Судебная практика. Примером не точного определения предмета

договора является постановление Арбитражного суда Северо-Западного

округа от 08.06.2016г. по делу №А56-24648/2015, где сторонами не было

согласовано условие о поставке крупногабаритного товара в собранном или

разобранном виде. Поставщик посчитал, что товар является

крупногабаритным и его транспортировка необходима в разобранном виде, в

том числе без монтажа внутренних элементов электрооборудования,

покупатель же считал, что товар должен быть постав-

лен в собранном

виден, не смотря на его громоздкость, при этом договором была

предусмотрена выборка товара покупателем. Суды первой инстанции и

апелляционной признали товар не готовым для передачи и отказали истцу,

требовавшему принять товар и выплатить стоимость оборудования.

арбитражный суд кассационной инстанции отменил судебные акты

нижестоящих инстанций, и с этим согласился Верховный Суд Российской

Федерации, и удовлетворил иск, признав товар готовым, в связи с тем, что

транспортировка его в собранном виде затруднительна для покупателя. В

данном случае, на мой взгляд имеет место частное ошибочное толкование

предмета договора судами вышестоящих инстанций, но причиной тому

явилось не точное определение договора сторонами.

Срок договора поставки. Что делать, если поставка задерживается

или покупатель уклоняется от приемки или выборке товара?

Срок в договоре поставки, наряду и с предметом является важным

условием, которое необходимо предусмотреть и конкретно прописать, указав универсальные формулировки в самом договоре или в спецификации к договору.

Какие проблемы могут возникнуть на практике, связанные со сроками?

Все очень просто, поставщик пользуясь неопределенностью сроков в

договоре поставки может длительное время не осуществлять поставку

товара, мотивируя необходимостью получения от покупателя заявки или

требования о поставке. Обратная ситуация, когда покупатель отказывается

от приемки товара, мотивируя это тем, что он не представлял заявку на

получение или срок поставки еще не наступил и договор не содержит

условия о принятии товара раньше конечной даты поставки.

В данной ситуации решение спора возможно путем направления

поставщиком уведомления о готовности или требования

покупателя о

передаче товара в письменной форме, направленное в адрес контрагента,

причем используя средства связи, которые предусмотрены договором.

Проблему надлежащего уведомления сторон договора, мы разберем немного

позже. В случае отсутствия факта поставки, придется обращаться в суд с

требованием о передаче товара или требованием о принятии товара и его

оплате.

Ответственность сторон. Штрафные санкции и как не заплатить

больше стоимости товара?

При подготовке договора поставки я рекомендую указывать

одинаковые условия по штрафным санкциям и неустойкам для обеих сторон,

чтобы соблюсти баланс взаимных интересов сторон договора. Условия по

штрафным санкциям являются самыми обсуждаемыми при переговорах на

стадии заключения и зависят от правильной аргументации сделанной

юристами.

Также стоит, обратить внимание на последние тенденции судебной

практики, в частности отраженные в постановлении №7 от 24 марта 2016г.

Пленума Верховного Суда Российской Федерации «О применении судами

некоторых положений Гражданского кодекса Российской Федерации об

ответственности за нарушение обязательств», которые сводятся к тому, что

если сторона судебного разбирательства не заявляет возражения

относительно высокого размера неустойки в порядке предусмотренном

статьей 333 ГК РФ, то суд вправе не снижать неустойку и(или) штраф и

взыскивать ее в заявленном размере с ответчика.

В связи с этим, представляется логичным и необходимым включать в

условие договора ограничивающий порог неустойки или штрафа, например

в размере не более 5-10% от цены договора, или неоплаченной суммы, либо

недоставленного товара.

Судебная практика. Примером отсутствия такового условия служит

решение Арбитражного суда Самарской области от 06 мая 2016г. по делу

№А55-826/2016, где при цене договора поставки более 26 миллионов, за

неисполнение поставщиком обязанности по поставке покупатель предъявил

иск на сумму 29 миллионов. В результате применения ст. 333 ГК РФ,

заявленной ответчиком взысканная сумма снижена 3,5 раза до 8,5

миллионов. Решение оставлено в законной силе вышестоящими инстанциям.

Также, как дополнительная гарантия исполнения обязательств по

договору надлежащим образом может служить получение поручительства

руководителя юридического лица и(или) его учредителей, если сделка и

контрагент является малоизвестным на рынке и имеются опасения в

неисполнении им, принимаемых на себя обязательств. При подписании

договора поставки, в таких случаях имеет смысл включить в договор

условие о поручительстве и заключить отдельно с каждым из поручителей

договор поручительства.

Передача товара покупателю. Как решить ряд вопросов по

производственному браку и качеству товара?

Передача товара является значимым обстоятельством по договору

поставки, поскольку с момент передачи товара, обязательства поставщика

считаются исполненными и возникает обязанность у покупателя по оплате,

если договором не была предусмотрена предоплата. Получение же товара

покупателем возлагает на него с указанного момента риск проявления

недостатков, эксплуатационных или производственных.

Указание в сопроводительных документах (накладных, товарно-

транспортных накладных, иных сопроводительных документах) на паспорта,

инструкции по сборке и проведению монтажных работ на месте, а также

техническую документацию, поможет облегчить процесс доказывания

передачи этих документов и как следствие правильную пуско-наладку или

ИСПОЛЬЗОВАНИЕ.

Примером может служить, случай, когда научно-производственное предприятие сконструировав, произведя и передав насосное оборудование для подкачки жидкости на стенде испытаний завода железобетонных конструкций, не указало на передачу документации, отражающей процесс запуска и эксплуатации. Покупатель приступил к использованию оборудования не как выполняющего функции подкачки жидкости, а как оборудования заменяющего прокачку жидкости, в результате которого оборудование от не предусмотренной нагрузки вышло из строя. Не смотря на указание в спецификации товара на то, что оборудование предназначено для подкачки, недоказанность факта передачи покупателю документации может повлечь негативные последствия для поставщика в виде ремонта оборудования за свой счет или возврата его покупателем, как товара ненадлежащего качества.

Стоит учесть и необходимость отражения в договоре условия о

выборке товара покупателем или его поставки за счет поставщика. Почему

это условие также важно? Дело в том, что, во-первых, отражение данного

условия дает определенность, для сторон договора поставки в вопросе о

месте получения товара. Во-вторых, в случае судебного спора, и

последующего исполнения решения суда становится понятным вопрос места

получения товара, если судом разрешен вопрос о взыскании задолженности

за изготовленный, но не полученный покупателем товар.

Надлежащее уведомление и взаимодействие сторон по договору

поставки. Допустимы ли факсимиле, электронный документооборот по

электронной почте по сделке?

Непременное условие, которое я вношу в договора поставки своих

клиентов, это описание процедуры заключения договора, дополнительных

соглашений к нему, подписания иных документов, являющихся

неотъемлемой частью договора и способ обмена ими.

Средства электронного документооборота существенно экономят время и позволяют более оперативно решать возникающие задачи, указание на их использование необходимо отразить в договоре поставки.

Для этого, чтобы избежать проблем, связанных с не надлежащим извещением, уведомлением (не тот адрес, не то лицо и т.п.) контрагента в договоре необходимо указать: способ подписания договора, дополнительных соглашений и приложений к нему: с использованием собственноручной подписи руководителя или лица по доверенности, либо факсимиле, достаточно ли для сторон обмена скан-копиями подписанных документов для начала их исполнения, либо требуется получение оригиналов, какой адрес электронной почты используется для оперативного обмена документами, факс или почтовый адрес сторон договора, ответственное лицо и его контактные данные.

При рассмотрении арбитражными судами дел с участием юридических

лиц или предпринимателей, все уведомления и судебные акты

направляются по адресу, указанному в едином государственном реестре

юридических лиц (далее – ЕГРЮЛ) или индивидуальных предпринимателей

(далее – ЕГРИП), это рассматривается судами как адрес надлежащего

уведомления. При не совпадении адреса фактического местонахождения и

адреса, указанного в ЕГРЮЛ, надлежащим уведомлением может считаться

адрес, указанный в договоре.

Претензионный порядок. Как подготовиться к быстрому

обращению в суд?

С 1 июня 2016 года в Арбитражный процессуальный кодекс Российской

Федерации (далее – АПК РФ), регулирующий процедуру судебного

разрешения

экономических

споров

между

субъектами

предпринимательской деятельности, ряд изменений.

В том числе в ч. 5 ст. 4 АПК РФ внесены изменения, согласно которых

спор, возникающий из гражданских правоотношений, может быть передан

на разрешение арбитражного суда после принятия сторонами мер по

досудебному урегулированию по истечении тридцати календарных дней со

дня направления претензии (требования), если иные срок и (или) порядок

не установлены законом либо договором.

Что это означает? Если договором поставки или иным договором, не

предусмотрена процедура досудебного претензионного урегулирования

спора, или не указан срок для такого урегулирования, то обратиться в суд за

защитой нарушенного права сторона может только спустя тридцать

календарных дней со дня направления претензии контр-

агенту.

С момента опубликования проекта указанных изменений,
я подготовил

для своих клиентов следующий пункт договора, который
рекомендовал

включить в обязательном порядке:

*Все споры и разногласия, возникающие в ходе исполнения
настоящего*

*договора подлежат разрешению в обязательном досудеб-
ном порядке путем*

*направления стороне договора письменной претензии по
адресу, указанному в*

*реквизитах сторон настоящего договора, способом, поз-
воляющим*

подтвердить факт отправки и получения претензии.
Срок на рассмотрение

*претензии десять календарных дней с момента направле-
ния претензии.*

*Стороны устанавливают договорную подсудность рас-
смотрения спора*

*по настоящему договору. В качестве суда, в котором под-
лежит разрешению*

*спор по настоящему договору, в арбитражном суде по ме-
сту нахождения*

поставщика (покупателя).

Наличие такого условия в договоре поставки позволяет

спрогнозировать и предусмотреть время между нарушением обязательства контрагентом и обращением в суд за защитой нарушенного права.

Исполнение решения суда по договорам поставки. Как фактически

исполнить решение суда и получить деньги или поставленный товар?

Можно ли отсрочить исполнение решения суда и не заплатить больше взысканной суммы?

Залогом успешного исполнения решения суда является ходатайство об

обеспечении иска и наложении ареста на имущество должника. В ряде

случаев возможно наложение ареста на товар, переданный покупателю, а

также истребование товара у покупателя или третьего лица, если

предусмотреть в договоре условие при котором до момента окончательного

расчета с поставщиком, товар находится в залоге у поставщика и может быть

истребован, в том числе у третьих лиц.

При отсутствии ареста или залога первым шагом для фактического

исполнения решения суда является подача исполнительного документа в

кредитное учреждение должника. Далее передача на исполнение судебному

приставу или инициирование процедуры банкротства в отношении

должника с целью фактического взыскания задолженности.

Вместе с тем, ответчику по делу может быть предоставлена отсрочка

или рассрочка исполнения решения суда, при предоставлении

доказательств, подтверждающих сложное финансовое положение и

потенциальную возможность исполнения решения в определенную дату, до

которой запрашивается отсрочка или рассрочка.

Денис Шашкин

**адвокат, эксперт по экономическим спорам,
учредитель адвокатского образования**

Арбитражная практика «Адвокат Арбитр»

www.advokatarbitr.ru

dshashkin@advokatarbitr.ru