

ОСОБЕННОСТИ ОСУЩЕСТВЛЕНИЯ РОЗНИЧНОЙ КУПЛИ-ПРОДАЖИ ПО СЕТИ ИНТЕРНЕТ

© 2012 г. Анна Константиновна Жарова¹

Краткая аннотация: в статье рассматриваются вопросы классификации сделки, заключаемой по сети Интернет, проблемы практики применения положений закона для разрешения споров, касающихся заключения договора по сети Интернет и стадии исполнения договора розничной купли-продажи.

Annotation: in article considered questions of classification of the transaction concluded on a network the Internet, problems of practice of application of positions of the law for a resolution of disputes, concerning the contract conclusions on a network the Internet and stages of execution of such contract of retail purchase and sale are considered.

Ключевые слова: интернет-торговля; дистанционная торговля; классификация сделки; розничная купля-продажа.

Key words: internet trade; remote trade; transaction classification; retail purchase and sale.

В последние два года увеличилось количество сделок, совершаемых посредством сети Интернет. Открылись новые интернет-магазины, интернет-сервисы, предоставляющие широкий ассортимент товаров и услуг, что порождает вопросы, связанные с правовым регулированием данной деятельности. Они возникают как у потребителей, так и у продавцов товаров.

Например, как классифицировать сделку, заключаемую по сети Интернет; с какого момента возникают обязательства у продавца и у покупателя; есть ли отличие дистанционной торговли от сделки, заключаемой по сети Интернет.

Устоялось мнение, что продажа товаров в сети Интернет должна классифицироваться как дистанционная. Но не вся торговля, осуществляемая в сети Интернет, может считаться таковой. Этому есть следующие объяснения.

В общем случае ст. 497 ГК РФ предусматривает два варианта заключения договора розничной купли-продажи:

1) на основании ознакомления покупателя с образцом товара, предложенным продавцом и выставленным в месте продажи товаров (продажа товара по образцам);

2) на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара, представленном в каталогах, проспектах, буклетах, на фотоснимках, средствах связи (телевизионной, почтовой, радиосвязи и др.) или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора (дистанционный способ продажи товара).

Второй способ порождает отношения, регулируемые информационным законодательством, поскольку объектом выступают отношения, возникающие в информационной среде. Первый способ в большинстве случаев применяется для заключения сделки без использования сети Интернет. Несмотря на различие данных способов продажи товара и первый, и

второй способ используются для совершения сделки по сети интернет, но между данными способами реализации товаров существуют определенные отличия.

В первую очередь необходимо определить, к какому виду торговли относится торговля в сети Интернет. Так, в соответствии с Общероссийским классификатором внешнеэкономической деятельности (ОКВЭД) продажа товаров через Интернет представляет собой розничную торговлю, осуществляемую через телемагазины и компьютерные сети (код по ОКВЭД 52.61.2).

В то же время из письма Минфина следует, что “всемирная компьютерная сеть “Интернет” не соответствует определениям объектов торговли (розничная торговля, осуществляемая через магазины и павильоны с площадью торгового зала не более 150 квадратных метров по каждому объекту организации торговли; розничная торговля, осуществляемая через киоски, палатки, лотки и другие объекты стационарной торговой сети, не имеющей торговых залов; объекты нестационарной торговой сети) установленных Государственным стандартом Российской Федерации П51303-99 “Торговля. Термины и определения”².

Соответственно, на этапе выяснения, является ли сеть Интернет местом розничной купли-продажи, мы видим противоречие в подзаконных актах Российской Федерации. В связи с этим вопрос о месте совершения сделки приобретает наибольшую актуальность, и ответ на него позволит определить те критерии, которые можно использовать для разрешения спорных вопросов. В свою очередь, определив, была ли совершена сделка в сети Интернет либо нет, мы сможем доказать правомерность использования способа продажи товара по образцу либо по описанию.

Так, практика рассмотрения споров имеет пример, когда налоговая инспекция утверждала, что организация осуществляла деятельность, связанную с реализацией товаров по образцам и каталогам *вне стационарной торговой площади*, за

¹ Старший научный сотрудник Института государства и права РАН, доцент НИУ ВШЭ (E-mail: anna_jarova@mail.ru).

² См.: Письмо Министерства финансов РФ от 28 декабря 2005 г. № 03-11-02/86 // СПС “Гарант”.

что на нее был наложен штраф. В данном случае налоговая инспекция пыталась доказать факт применения предприятием дистанционного способа продажи товара.

Однако предприятие доказало³, что не должно нести ответственность за нарушение налогового законодательства, так как реализация продукции была произведена именно в торговом месте и подтверждена оплата товара, т.е. произошел переход права собственности на товар именно в торговом месте.

В процессе рассмотрения спора по данному вопросу Федеральная антимонопольная служба РФ приняла решение, что “ссылка инспекции на то, что непосредственная передача товара производилась на складе, принадлежащем другому лицу, вне места расчета предпринимателя с его покупателями и выдачи товарораспорядительного документа, является бесспорным доказательством торговли по образцам, судом кассационной инстанции не принимается, поскольку имеет правовое отношение к стадии исполнения договора купли-продажи, а не к его заключению”.

Несмотря на данную судебную практику, Департамент налоговой политики Министерства финансов РФ в своем письме разъяснил, что при доставке товара на дом, заказанного в интернет-магазине, место его получения и оплаты нельзя отнести к понятиям торгового зала, палатки, лотка или к другим объектам организации торговли, в том числе не имеющим стационарной торговой площади. “При этом помещение офиса организации, где размещены компьютеры с выходом в Интернет и осуществляются сбор заказов и содействие в доставке продаваемых товаров, также нельзя рассматривать в качестве объекта стационарной или нестационарной торговой сети с определенными физическими показателями, поскольку они не являются местом, используемым для совершения сделок купли-продажи”⁴.

Следуя данному письму, любое заключение договора розничной купли-продажи товара по сети Интернет с доставкой его по указанному адресу покупателю и оплатой в этом месте можно классифицировать только как дистанционную торговлю.

Подобного мнения придерживается и ФАС РФ, который в своем постановлении указал, что “продажа товаров дистанционным способом является осуществлением *розничной торговли в месте нахождения покупателя вне стационарных мест торговли*”⁵.

Если доказать, что интернет-страница является местом торговли организации, то можно применить правило п. 1 ст. 497 ГК РФ заключения договора розничной купли-продажи на основании ознакомления покупателя с образцом товара, предложенным продавцом и выставленным в месте продажи товаров. Однозначно классифицировать договор, реализуемый по сети Интернет, как продажу товара по образцу, можно только для товаров, представленных в цифровой форме, например для электронной книги.

Для всех товаров, которые не могут быть представлены в цифровой форме, данное правило не может быть применимо в случае продажи товара по сети Интернет. Но, несмотря на существующее неоднозначное понимание осуществляемой торговли по сети Интернет, данный вид деятельности актив-

но ведется, да и, кроме того, продаются товары, которые изначально исключены из продажи таким способом, например, алкогольная продукция, лекарственные средства. В соответствии с разъяснениями Минфина к “розничной торговле не относится реализация подакцизных товаров, указанных в п.п. 6-10 п. 1 ст. 181 НК РФ, продуктов питания и напитков, в том числе алкогольных, как в упаковке и расфасовке изготовителя, так и без такой упаковки и расфасовки, в барах, ресторанах, кафе и других объектах организации общественного питания, а также продукции собственного производства (изготовления)”⁶.

Пункт 4 Правил продажи отдельных видов товаров от 19 января 1998 г. № 55⁷ также запрещает осуществлять розничную торговлю в месте нахождения покупателя вне стационарных мест торговли: на дому, по месту работы и учебы, на транспорте, на улице и в иных местах (далее – *разносная торговля*), – продовольственных товаров (за исключением мороженого, безалкогольных напитков и пива, кондитерских и хлебобулочных изделий в упаковке изготовителя товара), лекарственных препаратов, изделий из драгоценных металлов и драгоценных камней, оружия и патронов к нему, экземпляров аудиовизуальных произведений и фонограмм, программ для электронных вычислительных машин и баз данных⁸.

Таким образом, для товаров, исключенных из продажи вне стационарных мест торговли, сеть Интернет не применима.

В то же время для того, чтобы ответить на вопрос, произошла ли сделка в сети Интернет или в другом месте, необходимо рассмотреть договор розничной купли-продажи. В соответствии с п. 1 ст. 492 ГК РФ осуществление розничной торговли реализуется при заключении договора розничной купли-продажи: “Так, 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”. Соответственно, договор состоит из следующих стадий: его заключения и исполнения обязательств по договору. В том случае, если и та и другая стадии произошли в сети Интернет, то ответ будет однозначным: местом совершения сделки является сеть Интернет. В случае если договор заключен в сети Интернет, а место его исполнения является иным местом, то в таком случае необходимо учитывать условия, указанные в договоре розничной купли-продажи, отвечающие за интерпретацию исполнения договора и место исполнения договора.

Местом исполнения может быть место, указанное покупателем, а также стационарное торговое место организации.

Сравним основные критерии заключения договора по описанию и по образцу.

В соответствии с Правилами продажи товаров по образцам, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 21 июля 1997 г., **процедура продажи товаров по образцам включает:**

³ См.: Постановление ФАС Уральского округа от 4 мая 2011 г. № Ф09-1684/11. Дело № А47-3959/2010 // Там же.

⁴ См.: Письмо Департамента налоговой политики Министерства финансов РФ от 13 апреля 2004 г. № 04-05-11/50 // Там же.

⁵ См.: Постановление ФАС Северо-Западного округа от 7 мая 2009 г. № А56-36639/2008 // Там же.

⁶ См.: Письмо Министерства финансов РФ от 28 декабря 2005 г. № 03-11-02/86 // Там же.

⁷ См.: Собрание законодательства РФ. 1998. № 4. Ст. 482.

⁸ Дистанционный способ продажи с участием покупателей-граждан регламентируется также и Правилами продажи отдельных видов товаров, утвержденных Постановлением Правительства РФ от 19 января 1998 г. № 55.

1) продажу товаров по договору розничной купли-продажи;

2) заключение договора розничной купли-продажи **на основании ознакомления покупателя** с предложенными продавцом **образцами товаров или их описаниями**, содержащимися в каталогах, проспектах, буклетах, представленными в фотографиях и других информационных материалах, а также в рекламных объявлениях о продаже товаров⁹.

В то же время ст. 497 ГК РФ для такого способа продажи товара содержит еще один критерий – выставление товара в месте продажи товара. Учитывая это при заключении договора посредством сети Интернет, процедура продажи товара по образцам будет выполняться только в отношении информационных товаров, выраженных в двоичной системе.

Следовательно, во всех остальных случаях продажи товара по сети интернет, наличие критерия, указанного в ст. 497 ГК РФ, приводит к тому, что местом продажи товара будет признано место, указанное покупателем, например квартира покупателя, его рабочее помещение и др., либо место, указанное коммерческой организацией в договоре присоединения.

Действия по доставке товара в указанное покупателем место можно отнести к разносной торговле, т.е. “в месте нахождения покупателя вне стационарных мест торговли: на дому, по месту работы и учебы, на транспорте, на улице и в иных местах”¹⁰.

Критериями дистанционного способа продажи товаров в соответствии с Правилами продажи товаров дистанционным способом, утвержденными Правительством РФ от 27 сентября 2007 г., являются:

1) ознакомление потребителя с описанием товара посредством технологии, исключающей возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром или его образцом;

2) одновременное заключение договора.

Очень схожие первые два пункта дистанционного способа продажи и продажи товаров по образцам приводят к подмене одних отношений другими.

Как правильно указал Р.П. Ничук, для того чтобы избежать дополнительных споров в договоре, необходимо указать, что предметом договора, заключаемого при оформлении заказа на интернет-сайте, являются не продажа товара, а доставка и демонстрация товара, заинтересовавшего покупателя, на дом или по иному указанному им адресу с целью ознакомления с данным товаром для последующего принятия покупателем решения о приобретении данного товара и заключении договора розничной купли-продажи непосредственно в месте нахождения покупателя. И тогда по первоначальному договору покупатель должен оплатить только доставку товара представителем организации и проведение демонстрации товаров (но не несет обязанности купить данные товары), а заключаемый дома договор розничной купли-продажи, уже не является “дистанционным”, и момент его заключения будет момент обмена товара на деньги

(и выдачи документа, подтверждающего факт уплаты денежных средств за товар)¹¹.

В случае продажи товаров, изначально исключенных из способов торговли вне стационарных мест, данные указания не помогут, так как по существующему правилу **продажи товаров по образцам** их необходимо выставить в месте продажи, а в случае дистанционного способа продажи, договор необходимо заключить в процессе ознакомления потребителя с описанием товара. И в том и другом случае место заключения договора будет признано не стационарным местом торговли. Этот вывод подтверждает и решение Верховного Суда РФ от 4 октября 2011 г.¹² по делу общества с ограниченной ответственностью “Европа” о признании частично не действующими п. 5, 20 Правил продажи товаров дистанционным способом, утвержденных постановлением Правительства РФ от 27 сентября 2007 г.

Можно предположить, что для товаров, являющихся исключениями, стадии исполнения и заключения договора можно перенести в сеть Интернет и реализовать их на сайте самой организации с генерацией товарного чека данной организацией на интернет-странице, определяющего факт оплаты.

Признание подписи физического лица, а тем самым возможность использовать критерии заключения сделки — акцептирование оферты, размещенной на странице организации, существенно облегчено в связи с принятием Федерального закона “Об электронной подписи” от 6 апреля 2011 г.¹³, который в п. 1 ст. 2 определяет, что электронная подпись — “информация в электронной форме, которая присоединена к другой информации в электронной форме (подписываемой информации) или иным образом связана с такой информацией и которая используется для определения лица, подписывающего информацию”.

В таком случае существующий запрет на осуществление розничной торговли для данной группы товаров в месте нахождения покупателя вне стационарных мест торговли: на дому, по месту работы и учебы, на транспорте, на улице и в иных местах, — учитывается. Местом заключения договора будет страница организации, а доставка товара будет относиться к стадии исполнения договора.

Однако остается не ясным — можно ли отнести к стационарным местам торговли интернет-страницу организации. Учитывая письмо Департамента налоговой политики, определяющее, что “помещение офиса организации, где размещены компьютеры с выходом в Интернет и осуществляются сбор заказов и содействие в доставке продаваемых товаров, также нельзя рассматривать в качестве объекта стационарной или нестационарной торговой сети с определенными физическими показателями, поскольку оно не является местом, используемым для совершения сделок купли-продажи”¹⁴, следует сделать заключение, что интернет-страница не является таковым местом.

В то же время ст. 346.27 НК РФ к **стационарной торговой сети, не имеющей торговых залов**, относит торговую сеть, расположенную в предназначенных для ведения торговли зданиях, строениях и сооружениях (их частях), не имеющих обособленных и специально оснащенных для этих целей по-

⁹ См.: Правила продажи товаров по образцам от 21 июля 1997 г. № 918. Утв. Постановлением Правительства РФ № 918 (с изм. от 2 октября 1999 г., 7 декабря 2000 г.) // Собрание законодательства РФ. 1997. № 30. Ст. 3657.

¹⁰ Дистанционный способ продажи с участием покупателей-граждан регламентируется также и Правилами продажи отдельных видов товаров, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 19 января 1998 г. № 55.

¹¹ См.: Ничук Р.П. Аптечная “вмененка”-2010. Ч. 2 // Советник бухгалтера в здравоохранении. 2010. № 3. Апр.-май. С. 8.

¹² См.: Решение Верховного Суда РФ. Дело № ГКПИ11-994. Москва, 4 октября 2011 г. // СПС “Гарант”.

¹³ См.: Собрание законодательства РФ. 2011. № 15. Ст. 2036.

¹⁴ См.: Письмо Департамента налоговой политики Министерства финансов РФ от 13 апреля 2004 г. № 04-05-11/50 // СПС “Гарант”.

мещений, а также в зданиях, строениях и сооружениях (их частях), используемых для заключения договоров розничной купли-продажи, а также для проведения торгов.

К такой торговой сети можно отнести сайт организации в интернете, используемый для заключения договоров розничной купли-продажи.

Департамент налоговой и таможенно-тарифной политики Министерства финансов РФ в своем письме определяет, что в случае, если реализация товаров по образцам,

представленным на интернет-сайте, осуществляется через объект торговли, который согласно инвентаризационным и правоустанавливающим документам является объектом стационарной торговой сети (магазином или павильоном), то такая деятельность может быть признана розничной торговлей¹⁵.

Приведем сравнительную таблицу основных критериев заключения договора розничной купли-продажи, согласно нормативным правовым актам:

Правила продажи товаров дистанционным способом от 27 сентября 2007 г. № 612	Правила продажи товаров по образцам от 21 июля 1997 г. № 918
Определение: договор розничной купли-продажи, заключаемый на основании ознакомления покупателя с предложенным продавцом описанием товара, содержащимся в каталогах, проспектах, буклетах либо представленным на фотоснимках или посредством средств связи, или иными способами, исключающими возможность непосредственного ознакомления покупателя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора. Пункт 2. ст. 497 ГК РФ повторяет данное определение. Обязательства продавца Пункт 18 данных Правил определяет обязательства продавца по передаче товара и иные обязательства, связанные с передачей товара, возникают с момента получения продавцом соответствующего сообщения покупателя о намерении заключить договор.	Определение: договор розничной купли-продажи, заключаемый на основании ознакомления покупателя с предложенными продавцом образцами товаров или их описаниями, содержащимися в каталогах, проспектах, буклетах, представленными в фотографиях и других информационных материалах, а также в рекламных объявлениях о продаже товаров. Пункт 1. ст. 497 ГК РФ – договор розничной купли-продажи может быть заключен на основании ознакомления покупателя с образцом товара, предложенным продавцом и выставленным в месте продажи товаров (продажа товара по образцам), и его описанием, содержащим всю необходимую при продаже соответствующего товара информацию Обязательства продавца В данных Правилах нет указания на момент возникновения обязательств у продавца. <i>А это значит, что необходимо применять общие положения (курсив наш. – А.К.).</i>
Момент заключения – общие положения	
В соответствии со ст. 432 ГК РФ договор считается заключенным, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.	
Момент заключения – в соответствии с Правилами продажи товаров дистанционным способом от 27 сентября 2007 г. № 612 В данных Правилах определяются два момента:	Момент заключения – в соответствии с Правилами продажи товаров по образцам от 21 июля 1997 г. № 918 В данных Правилах определяются также два момента в соответствии с п. 8:
первый, п. 12 указывает на момент заключения публичного договора, т. е. с момента получения продавцом сообщения о намерении покупателя приобрести товар; второй, п. 20 данных Правил момент заключения договора определен с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека либо иного документа, подтверждающего оплату товара.	первый, в случае если продавец и покупатель находятся в разных местах, то с момента получения продавцом сообщения о намерении покупателя приобрести товар на условиях, предложенных в его описании, рекламе, <i>если в этом предложении содержатся все существенные условия договора.</i>
При оплате товаров покупателем в безналичной форме или продаже товаров в кредит (за исключением оплаты с использованием банковских платежных карт) продавец обязан подтвердить передачу товара путем составления накладной или акта сдачи-приемки товара.	Намерение может быть выражено путем передачи покупателем сообщения посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей достоверно установить, что сообщение исходит от покупателя; второй, в случае демонстрации образцов товаров, представления их описаний в месте продажи с момента получения продавцом сообщения о намерении покупателя приобрести – <i>независимо от указания этих условий</i>, путем составления документа, подписанного сторонами. В этом случае договор считается заключенным с момента выдачи продавцом покупателю кассового или товарного чека или иного документа, подтверждающего оплату товара.

¹⁵ См.: Письмо Департамента налоговой и таможенно-тарифной политики Министерства финансов РФ от 24 января 2011 г. № 03-11-11/11 // Там же.

**Момент исполнения обязанности продавца – общие положения
в соответствии со ст. 458 ГК РФ**

Если иное не предусмотрено договором купли-продажи, обязанность продавца передать товар покупателю считается исполненной в момент:

1) вручения товара покупателю или указанному им лицу, если договором предусмотрена обязанность продавца по доставке товара;

2) предоставления товара в распоряжение покупателя, если товар должен быть передан покупателю или указанному им лицу в месте нахождения товара.

Товар считается предоставленным в распоряжение покупателя, когда к сроку, предусмотренному договором, товар готов к передаче в надлежащем месте и покупатель в соответствии с условиями договора осведомлен о готовности товара к передаче.

Товар не признается готовым к передаче, если он не идентифицирован для целей договора путем маркировки или иным образом.

В случаях, когда из договора купли-продажи не вытекает обязанность продавца по доставке товара или передаче товара в месте его нахождения покупателю, обязанность продавца передать товар покупателю считается исполненной в момент сдачи товара перевозчику или организации связи для доставки покупателю, если договором не предусмотрено иное.

В соответствии с п. 3 ст. 497 ГК РФ договор розничной купли-продажи товара по образцам или договор розничной купли-продажи, заключенный дистанционным способом продажи товара, считается исполненным с момента доставки товара в место, указанное в таком договоре, а если место передачи товара таким договором не определено, то с момента доставки товара по месту жительства покупателя–гражданина или по месту нахождения покупателя–юридического лица.

Момент исполнения – в соответствии с Правилами продажи товаров дистанционным способом от 27 сентября 2007 г. № 612

Обязательство продавца считается исполненным:

1) с момента доставки товара в место, указанное в договоре;

2) с момента доставки товара по месту жительства покупателя–гражданина или месту нахождения покупателя–юридического лица, если договором место передачи товара не определено.

Момент исполнения – в соответствии с Правилами продажи товаров по образцам от 21 июля 1997 г. № 918

Обязательство продавца считается исполненным:

1) с момента доставки товара в место, указанное в договоре, а если место передачи товара договором не определено,

2) с момента доставки товара по месту жительства покупателя или получателя, если иное не было предусмотрено договором.

Если в договоре предусмотрено оказание услуг, то договор считается исполненным с момента выполнения этих услуг.

Таким образом, при осуществлении розничной купли-продажи организациями и индивидуальными предпринимателями для исключения дополнительных споров по классификации самой сделки, а в дальнейшем для применения норм соответствующего регулирования в договоре необхо-

димо четко указать предмет договора, место заключения договора и стадию его исполнения, учитывая при этом основные требования к тем или иным способам организации розничной купли-продажи товаров.