Samotechnaya str . 7 bld. 2

127473 Moscow, Russia Tel.: + 7 (499) 678 22 98

LLC “ALTHAUS Consulting” www.althausgroup.ru

**ПРЕДВАРИТЕЛЬНЫЙ ПРАВОВОЙ АНАЛИЗ СУДЕБНЫХ РИСКОВ**

по вопросу возможности расторжения договора купли-продажи №5554-ТД-ХМ от 11.01.2016 г., заключенного между ООО «ТД «Химмед» и ООО «Америон»

|  |
| --- |
| *Заключение предназначено исключительно для уполномоченных представителей ООО «Америон». Сведения, приведенные в Заключении, не предназначены для государственных органов, действительных или потенциальных контрагентов, а также каких-либо иных третьих лиц.*  *Настоящее Заключение основано на нормах действующего гражданского законодательства и размещенных в свободном доступе материалах судебной практики арбитражных судов РФ, а также информации и материалах (документах), которые были получены от Доверителя. Все материалы, полученные нашими юристами, являются копиями соответствующих документов. Юристы не проводили установление фактов соответствия (несоответствия) данных, содержащихся в копиях и проектах, сведениям, содержащимся в подлинных экземплярах документов.*  *Заключение носит информационный характер и при принятии решений о применении указанных в нем положений необходимо учитывать все аспекты возникшей проблемы.*  *По любым вопросам, связанным с настоящим Заключением, обращайтесь, пожалуйста, к партнеру, руководителю практики «Судебные споры и банкротство» Бежану Андрею Викторович по тел.: +7 (915) 482 46 79, e-mail:* [*abezhan@althausgroup.com*](mailto:abezhan@althausgroup.com)*.* |

**СОДЕРЖАНИЕ:**

**I.** Описание ситуации …………………………………………………………………………………………………………3

**II.** Задачи…………………. …………………………………………………………………………………………………………5

**III.** Выводы…………. ………………………………………………………………………………………………………………6

**IV.** Анализ…………. ………………………………………………………………………………………….…………………….7

* 1. Общее нормативное регулирование исследуемых правоотношений ………………………………..7
  2. Касательно оценки наличия основания расторжения договора по мотиву существенного нарушения договора другой стороной (п. 2 ст. 450 ГК РФ) .............................…………………………….…………...8
  3. Касательно оценки наличия основания расторжения договора по мотиву передаче продавцом товара ненадлежащего качества (ст. 475 ГК РФ, абз. 2 п. 2 ст. 523 ГК РФ)…………………………………………………………………………………………………………………………………………….…………….…10
  4. Касательно оценки наличия основания расторжения договора по мотиву нарушения сроков передачи товара (абз. 3 п. 2 ст. 523 ГК РФ)……………………………………………………….……………………..….12
  5. Касательно оценки наличия основания расторжения договора по мотиву отказа Продавца передать покупателю проданный товар (п.1 ст. 463 ГК РФ)…………………………………………………………………...13
  6. Касательно оценки наличия основания расторжения договора по мотиву не передачи или отказа передать покупателю относящиеся к товару принадлежности или документы, которые он должен передать, после истечения назначенного покупателем разумного срока для их передачи (ст. 464 ГК РФ)………………………………………………………………………………………………………………………………………………….14

1. **Описание ситуации:**

**1.1. Основания возникновения правоотношений между сторонами:**

11.01.2016 г. между ООО «ТД «ХИММЕД» (Продавец) и ООО «Америон» (Покупатель) был заключен договор купли-продажи №554-ТД-ХМ (далее – Договор), в соответствии с условиями которого Продавец обязался передать в собственность Покупателя химические реактивы, расходные материалы, продукцию для хроматографии, лабораторное оборудование, лабораторные принадлежности (далее – «продукция»), а Покупатель – принять и оплатить продукцию, по заявкам Покупателя согласно ассортимента Продавца и Спецификациям и/или счетам, выставляемым Продавцом.

02.09.2016 г. между сторонами была подписана спецификация №1 от 02.09.2016 г. к Договору, в которой определены характеристики передаваемого Товара, в т.ч.:

- наименование: L-Никотин – 10% по массе в растворе, пропиленгликоль – 90% по массу в растворе. Жидкость бесцветная или бледно-желтая. Степень очистки никотина не менее 99%,

- объем – 1000 л.,

- производитель – компания Molekula Limited (Великобритания),

- страна производства – Великобритания,

- фасовка – герметичные стальные бочки по 500 л.

Товар поставлялся на условиях самовывоза.

Цена партии товара была определена в размере 4 092 496 руб.

12.10.2016 г. между сторонами была подписана другая спецификация №1 от 12.10.2016 г. к Договору, в которой определены аналогичные характеристики передаваемого товара.

Цена партии товара была определена в размере 4 000 000 руб.

**1.2. Порядок поставки товара:**

Условия поставки товара были определены в разделе 4 Договора. В то же время в спецификациях к Договору №1 от 02.09.2016 г. и №1 от 12.10.2016 г. в п. 8 обоих спецификаций было установлено, что условия спецификаций имеют приоритетное действие над условиями Договора и над условиями, указанными в счете на оплату товара.

При этом, в соответствии с п. 6 обоих спецификаций, Стороны согласовали срок готовности Товара к самовывозу Покупателем со склада Продавца – не позднее 31.07.2017 г., но в любом случае не ранее 50 календарных дней с момента оплаты товара Покупателем.

**1.3. Информация об исполнении Договора сторонами:**

Товар по обоим спецификациям оплачен Покупателем, что подтверждается, в частности, актом сверки взаимных расчетов за период 11.01.2016 – 20.05.2017 г., в соответствии с которым задолженность Продавца составляет 8 155 633, 84 руб.

Оплата по договору была произведена:

- 06.09.2016 г. на сумму 2 046 248, 03 руб.,

- 19.10.2016 г. на сумму 2 000 000 руб.,

- 02.02.2017 г. на сумму 2 000 000 руб. и

- 02.02.2017 г. на сумму 2 046 248, 03 руб.

12.07.2017 г. Продавец письменно уведомил Покупателя о направлении документов, подтверждающих приобретение Продавцом 2000 литров товара.

При этом в распоряжении Покупателя имеется три варианта письма от указанной даты.

В соответствии с вариантом письма № 1 Продавец уведомляет о готовности товара к поставке. При этом Продавец сообщает, что не может предоставить Покупателю документы, подтверждающие страну происхождения Товара и ввоз Товара на территорию РФ или надлежащим образом заверенные копии таких документов по причине того, что такие документы на товар не были предоставлены поставщиком – ООО «ТД «Химмед» - компанией ООО «Спецтехсервис».

В соответствии с вариантом письма № 2 Продавец сообщает, что направляет для сведения некоторые данные, которые будут указаны в универсальном передаточном документе, по которому товар будет отгружен Покупателю после готовности партии к отгрузке.

В соответствии с вариантом письма № 3 Продавец сообщает о направлении Покупателю документов, подтверждающих приобретение Продавцом 2000 литров товара, который должен быть поставлен по Договору, в том числе договора поставки с ООО «СпецТехСервис» и двух универсальных передаточных документа (счет-фактуры): от 04.05.2017 г. и от 31.05.2017 г., в соответствии с которыми ООО «СпецТехСервис» поставило в адрес ООО «ТД «Химмед» соответствующий товар.

В настоящее время Покупатель утратил интерес к приобретению данного имущества.

1. **Задачи:**
   1. Определить наличие оснований расторжения договора купли-продажи.
2. **Выводы:**

Расторжения договора купли-продажи №554-ТД-ХМ от 11.01.2016 г. возможно по следующим основаниям:

* по мотиву существенного нарушения договора другой стороной (п. 2 ст. 450 ГК РФ),
* по мотиву передаче продавцом товара ненадлежащего качества (ст. 475 ГК РФ, абз. 2 п. 2 ст. 523 ГК РФ)
* по мотиву нарушения сроков передачи товара (абз. 3 п. 2 ст. 523 ГК РФ),

с соблюдение условий, приведенных в аналитической части настоящего заключения.

1. **Анализ:**
   1. **Общее нормативное регулирование исследуемых правоотношений:**

Правоотношения сторон по договору купли-продажи регулируются главой 30 части 2 ГК РФ (ст. ст. 454 – 566).

Учитывая, что сторонами договора купли-продажи №554-ТД-ХМ являются юридические лица и товар предназначен к использованию в предпринимательской деятельности к отношениям сторон подлежат применению также положения §3 Главы 30 ГК РФ, регулирующей отношения по поставке товара.

Основания и порядок расторжения договора регулируются общими положениями ГК РФ (ст. 450), а также специальными правовыми нормами, регулирующими правоотношения по данному виду договоров.

Как следует из анализа указанных норм, Покупатель может расторгнуть договор купли-продажи в одностороннем порядке в следующих случаях:

* при существенном нарушении договора другой стороной (п. 2 ст. 450 ГК РФ),
* при передаче продавцом товара ненадлежащего качества, если недостатки товара не были оговорены продавцом (ст. 475 ГК РФ, абз. 2 п. 2 ст. 523 ГК РФ);
* существенное нарушение сроков передачи товара (абз. 3 п. 2 ст. 523 ГК РФ),
* если продавец отказывается передать покупателю проданный товар (п.1 ст. 463 ГК РФ);
* если продавец не передает или отказывается передать покупателю относящиеся к товару принадлежности или документы, которые он должен передать, после истечения назначенного покупателем разумного срока для их передачи (ст. 464 ГК РФ);
* при нарушении продавцом условия об ассортименте товаров (ст. 468 ГК РФ);
* в случае передачи некомплектного товара (ст. 480 ГК РФ);
* в случае отказа продавца застраховать товар, если эта обязанность договором возложена на продавца (ст. 490 ГК РФ).
  1. **Касательно оценки наличия основания расторжения договора по мотиву существенного нарушения договора другой стороной (п. 2 ст. 450 ГК РФ):**

В соответствии с п. 2 ст. 450 ГК РФ, по требованию одной из сторон договор может быть изменен или расторгнут по решению суда только при существенном нарушении договора другой стороной. При этом в соответствии с абз. 4 п. 2 названной нормы, существенным признается нарушение договора одной из сторон, которое влечет для другой стороны такой ущерб, что *она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора*.

В соответствии с п. 1 ст. 432 ГК РФ, существенными условиями, помимо условий предмете, являются также **условия относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение**. Иными словами, стороны своим волеизъявлением могут включить в договор дополнительные (обычные, случайные) условия, придав им силу существенных условий.

В свою очередь, согласно п. 1 спецификации № 1 от 02.09.2016 г. и п. 1 спецификации № 1 от 12.10.2016 г. к Договору, в качестве характеристик товара указан производитель товара и страна его производства. Данные характеристики для Покупателя, как это следует из содержания спецификации, являются существенными. В этой связи можно утверждать, что условие о характеристике товара стороны определили в качестве существенного условия договора купли-продажи.

Исследуя рассматриваемые правоотношения с точки зрения аналогии, можно отметить, что существенным условием, например, договора лизинга признается приобретение лизингодателем предмета лизинга у поставщика, определенного лизингополучателем. В одном из дел окружной суд счел, что нарушение данного требования является существенным нарушением правил лизинга (Постановление ФАС Дальневосточного округа от 19 февраля 2001 г. N Ф03-А59/01-1/91; ср. также Постановление ФАС Уральского округа от 27 октября 2004 г. N Ф09-3566/04-ГК). В отношении правоотношений сторон по договору поставки аналогичной практики выявлено не было.

Таким образом, в случае непредставления Продавцом доказательств, подтверждающих указанную информацию о характеристике товара, Покупатель может утверждать о существенном нарушении Продавцом условий Договора.

Обосновывая соответствие товара согласованным сторонами характеристикам Продавец указывает соответствующий номер таможенной декларации. В то же время, согласно ответа ФТС России от 22.09.2017 г. №23-23/Н-6047, по декларации на товары под указанным номером оформлен «лабораторный реактив, глюконат кальция технический (кальциевая соль глюконовой кислоты)», страна происхождения Китай.

В этой связи, в случае если Продавец не сможет представить иные доказательства подтверждающие характеристики товара в виде производителя товара и страны производства, то Покупатель может утверждать о существенном нарушении условий Договора, что является основанием для расторжения договора.

Доказательством, подтверждающим допущенное нарушение, может служить письмо ООО «ТД «Химмед» от 12.07.2017 г. (вариант №1) в соответствии с которым Продавец сообщает, что не может предоставить Покупателю документы, подтверждающие страну происхождения Товара и ввоз Товара на территорию РФ или надлежащим образом заверенные копии таких документов по причине того, что такие документы на товар не были предоставлены поставщиком – ООО «ТД «Химмед» - компанией ООО «Спецтехсервис».

В то же время, следует предположить наличие у Продавца документов подтверждающих, что товар приобретен у должного производителя, поскольку в ходе электронной переписки Тамара Кондратюк (Химмед) письмом от 05.06.2017 г. направляла в адрес Вадима Насуковича (Понс) копии сертификатов анализа товара, выданные компанией Molekula Limited. Также, в соответствии с письмом от 21.07.2017 г. Гуренцова Ольга (Химмед) направляла в адрес Вадима Насуковича (Понс) сертификат безопасности на поставляемый товар, выданный компанией Molekula Limited.

При этом ответ ФТС России от 22.09.2017 г. №23-23/Н-6047 о задекларированном под соответствующим номером товаре не может рассматриваться в качестве единственного допустимого доказательства производителя и места производства товара.

В этой связи указанное основание следует использовать в совокупности с иными основаниями расторжения договора.

* 1. **Касательно оценки наличия основания расторжения договора по мотиву передаче продавцом товара ненадлежащего качества (ст. 475 ГК РФ, абз. 2 п. 2 ст. 523 ГК РФ):**

В соответствии с п. 2 ст. 523 ГК РФ, нарушение договора поставки поставщиком предполагается существенным в случае, в том числе, поставки товаров ненадлежащего качества с недостатками, которые не могут быть устранены в приемлемый для покупателя срок.

Действующее законодательство не содержит легального определения понятия качества, однако в [ч. 2 ст. 469](consultantplus://offline/ref=94E94541D23974FA6BB31366B396409861CD3616973B832DC90F1FCE96C554E31D61230FF2714470VFw2O) ГК РФ перечисляются критерии качества товара. Согласно ч. 2 ст. 469 ГК РФ при отсутствии в договоре купли-продажи условий о качестве товара продавец обязан передать покупателю товар, пригодный для целей, для которых товар такого рода обычно используется. Следовательно, можно сделать следующий вывод: под качеством товара понимаются не только его физические, химические свойства, внешний вид, размеры, но и возможность его использования по назначению, не нарушая нормы об оборотоспособности данного товара.

Как уже было отмечено, согласно ответа ФТС России от 22.09.2017 г. №23-23/Н-6047, по декларации на товары под указанным Продавцом номером оформлен «лабораторный реактив, глюконат кальция технический (кальциевая соль глюконовой кислоты), страна происхождения Китай.

В этой связи, в случае отсутствия ошибки со стороны Продавца в номере таможенной декларации, представленного в качестве подтверждения перемещения товара через государственную границу РФ, следует сделать вывод, что товар был ввезен на территорию РФ с нарушением таможенных правил.

Указанный товар определяется как контрабандный, то есть незаконно перемещенный через таможенную границу (п. 5 постановления Пленума Верховного Суда РФ от 27.04.2017 №12 «О судебной практике по делам о контрабанде»).

Поставляемый по Договору никотин, в соответствии с решением Коллегии Евразийской экономической комиссии от 21 апреля 2015 г. № 30, отнесен к категории ядовитых веществ, не являющихся прекурсорами наркотических и психотропных веществ.

В свою очередь, в соответствии со ст. 226.1 УК РФ, контрабанда ядовитых веществ является уголовно наказуемым деянием и наказывается лишением свободы на срок от трех до семи лет со штрафом в размере до одного миллиона рублей или в размере заработной платы или иного дохода осужденного за период до пяти лет или без такового и с ограничением свободы на срок до одного года или без такового. При этом, в соответствии с пп. «а» п. 1 ст. 104.1 УК РФ, обвинительный приговор за совершение указанного преступления влечет также конфискацию товара как у осужденного, так и лица, которому данный товар был передан осужденным, если лицо, принявшее имущество, знало или должно было знать, что товар получен в результате преступных действий (п. 3 ст. 104.1 УК РФ).

Согласно п. 1 ст. 104.1 УК РФ, под конфискацией понимается принудительное безвозмездное изъятие и обращение имущества в собственность государства на основании обвинительного приговора, что очевидно влечет невозможность использования товара Покупателем.

Также, в соответствии с п. 1 ст. 168 Федерального закона от 27.11.2010 №311-ФЗ (ред. от 18.06.2017) «О таможенном регулировании в Российской Федерации», Покупатель может лишиться купленного товара, не прошедшего таможенное оформление в случае его изъятия таможенными органами при проведении таможенного контроля, что также приведет к невозможности использования товара по его назначению.

Недостаток товара в виде невозможности его использования по назначению по причине нарушения правил ввоза товара через границу является неустранимым, т.е. существенным, поскольку товар уже ввезен и, соответственно, Покупатель вправе отказаться от исполнения договора поставки либо потребовать замены товара на товар, соответствующий Договору.

* 1. **Касательно оценки наличия основания расторжения договора по мотиву нарушения сроков передачи товара (абз. 3 п. 2 ст. 523 ГК РФ):**

Как уже было отмечено, условия поставки товара были определены в разделе 4 Договора. В то же время в спецификациях к Договору №1 от 02.09.2016 г. и №1 от 12.10.2016 г. в п. 8 обоих спецификаций было установлено, что условия спецификаций имеют приоритетное действие над условиями Договора и над условиями, указанными в счете на оплату товара.

При этом, в соответствии с п. 6 обоих спецификаций, Стороны согласовали срок готовности Товара к самовывозу Покупателем со склада Продавца – не позднее 31.07.2017 г., но в любом случае не ранее 50 календарных дней с момента оплаты товара Покупателем.

В отношении готовности товара к отгрузке в представленной переписке имеется электронное письмо от 12.11.2016 г. от Тамары Кондратюк (Химмед), адресованное Вадиму Насуковичу (Понс) с просьбой получить со склада Химмеда 500 л. L-Никотин/ пропиленгликоль 1/9 и 40 л. того же товара в качестве замены. Сведения о готовности к поставки второй партии товара в представленной переписке отсутствуют.

В отношении указанной переписки следует отметить следующее.

В соответствии с п. 8.5 Договора, «Стороны договорились о том, что все документы, переданные по факсу, электронной почте по номерам и адресам, позволяющим достоверно установить, что информация исходит от противоположной стороны по Договору, имеют юридическую силу до получения оригинала. Для Заказов товара и подтверждения Заказов обмен оригиналами не требуется. В отношении Продавца считать достоверной информацию отправленную им по электронной почте с адресов, содержащих домен chimmed.ru.».

Электронная переписка велась между сторонами с почтовых ящиков, содержащих доменные имена chimmed.ru (от Продавца) и pons.ru (от Покупателя). При этом, согласно данным сервиса <http://www.whois-service.ru/>, домен pons.ru принадлежит компании ООО «Агавити», не имеющей признаков аффилированности с компанией ООО «Америон» (согласно данным системы «СПАРК»).

В этой связи, указанная электронная переписка не может служить достоверным доказательством наличия официальной переписки между сторонами и передачи каких-либо документов.

Кроме того, в указанной переписке не было установлено наличие письма с сообщением Продавца о готовности передать остальные партии товара.

В этой связи, в случае подтверждения предположения об отсутствии официального письма о готовности товара к отгрузке, можно утверждать о наличии оснований расторжения Договора по мотиву существенного нарушения сроков поставки.

* 1. **Касательно оценки наличия основания расторжения договора по мотиву отказа Продавца передать покупателю проданный товар (п.1 ст. 463 ГК РФ)**

В соответствии с п. 1 ст. 463 ГК РФ, если продавец отказывается передать покупателю проданный товар, покупатель вправе отказаться от исполнения договора купли-продажи.

В то же время в рамках рассматриваемых правоотношений доказательств, подтверждающих отказ Продавца в передаче Покупателю проданного товара, не имеется.

В этой связи, указанное основание расторжения не может быть применено к исследуемым правоотношениям.

* 1. **Касательно оценки наличия основания расторжения договора по мотиву не передачи или отказа передать покупателю относящиеся к товару принадлежности или документы, которые он должен передать, после истечения назначенного покупателем разумного срока для их передачи (ст. 464 ГК РФ);**

В соответствии с п. 2 ст. 456 ГК РФ, если иное не предусмотрено договором купли-продажи, продавец обязан одновременно с передачей вещи передать покупателю ее принадлежности, а также относящиеся к ней документы (технический паспорт, сертификат качества, инструкцию по эксплуатации и т.п.), предусмотренные законом, иными правовыми актами или договором. Принадлежности и документы, относящиеся к товару, по общему правилу должны передаваться одновременно с передачей товара.

В соответствии со ст. 464 ГК РФ, если продавец не передает или отказывается передать покупателю относящиеся к товару принадлежности или документы, которые он должен передать в соответствии с законом, иными правовыми актами или договором купли-продажи [(пункт 2 статьи 456)](consultantplus://offline/ref=CACE114F8F81DF7C2E845065FCA2FD042F2C028436F9763C56ADA7E5437F1575B34A583A043A670AOFh4R), покупатель вправе назначить ему разумный срок для их передачи.

То есть исходя из смысла ст. 464 ГК РФ, покупатель должен запросить у Продавца указанные в договоре документы, предоставив ему разумный срок для их передачи и предупредить о негативных последствиях по ст. 464 ГК РФ в случае непредоставления документов. В случае бездействия Продавца Покупатель вправе отказаться от товара.

Перечень документов, которые должны быть переданы Продавцом вместе с товаром, указан в п. 4.4 Договора. Продавец должен предоставить на каждую партию продукции Покупателю следующие документы:

- счет, счет-фактура, товарная накладная, паспорт завода – изготовителя / сертификат анализа.

Как уже было отмечено, в ходе электронной переписки, Тамара Кондратюк (Химмед) письмом от 05.06.2017 г. направляла в адрес Вадима Насуковича (Понс) копии сертификатов анализа товара, выданные компанией Molekula Limited. Также, в соответствии с письмом от 21.07.2017 г. Гуренцова Ольга (Химмед) направляла в адрес Вадима Насуковича (Понс) сертификат безопасности на поставляемый товар, выданный компанией Molekula Limited.

В то же время, учитывая, что электронная переписка от Покупателя с домена pons.ru не может служить доказательством наличия официальной переписки между сторонами Договора (см. п. 3.4 настоящего заключения), можно утверждать, что документы на товар Продавцом не передавались.

Тем не менее, данное основание может быть использовано в качестве основаниям для расторжения Договора только в случае наличия доказательств, подтверждающих, что Покупатель затребовал соответствующие документы у Продавца. Указанный вывод подтверждается судебной практикой по аналогичным делам (см., например, [постановление](consultantplus://offline/ref=00AE2CC783F27385DCAB9B7E7F91A2C1722B1C60773F5CFE98450B74fAtFR) ФАС Московского округа от 19.01.2006 N КГ-А40/13381-05, [постановление](consultantplus://offline/ref=FDD009DD8ED58C214BE1C71FA630189E6523A290A72BDBE1F00A0F32B1DDuDR) Арбитражного суда Уральского округа от 13.11.2015 N Ф09-8231/15 по делу N А07-9590/2015, [постановление](consultantplus://offline/ref=FDD009DD8ED58C214BE1C71FA630189E6523A290A72BDBE1F00A0F32B1DDuDR) Арбитражного суда Уральского округа от 13.11.2015 N Ф09-8231/15 по делу N А07-9590/2015 и т.д.).

Иные основания расторжения договора, указанные в п. 4.1 настоящего Заключения, не применимы к исследуемым правоотношениям.