

# Пример предварительного заключения

---

<http://advokat-tompakov.ru>

 +79218688359

## Юридическое заключение

**Задачи Заключения:** необходимо разработать методы правовой защиты ООО «Покупатель» в споре с АО «Поставщик» по вопросам, связанным с исполнением Сторонами Договора поставки № \_\_\_\_/2019 от 11.03.2019.

### 1. Фактические обстоятельства.

#### 1.1. Заключение и условия Договора поставки.

11.03.2019 между АО «Поставщик» (далее – Поставщик) и ООО «Покупатель» (в дальнейшем – Покупатель) был заключён Договор поставки № \_\_\_\_/2019 (в дальнейшем – Договор) на неограниченный срок (п. 8.5 Договора).

Согласно п. 1.1. указанного Договора, Поставщик обязался поставлять, а Покупатель принимать и оплачивать лом и отходы чёрных металлов (в дальнейшем – Товар). При этом категории, характеристики и проценты базового засора Товара определялись в Спецификациях, а цена, объём, срок и адрес поставки – в Прайс-листах. И Спецификации, и Прайс-листы являлись частями заключённого Договора.

22.01.2021г. сторонами было подписано Дополнительное соглашение, в частности, предусматривающее ответственность Поставщика в случае поставки некачественного Товара и/или Товара, не соответствующего требованиям Договора поставки (п. 7.7.). При этом понятие «некачественный товар» в рамках данного пункта не был раскрыт.

*Поскольку все рассматриваемые в рамках настоящего Заключения события имели место после 22.01.2021г., в дальнейшем под Договором поставки будет иметься в виду текст Договора в редакции Дополнительного соглашения от 22.01.2021г.*

В отношении Товара стороны согласовали, что:

- предметом Договора является лом и отходы чёрных металлов (п. 1.1.);
- поставляемый Товар должен соответствовать требованиям ГОСТа 2787-75 «Металлы чёрные вторичные» (п. 3.1.);
- дополнительные условия к качеству Товара приведены в п.п 3.3.-3.5. Договора.

Стоимость поставляемого Товара была установлена в Спецификации №4 от 23.11.2020г. 6 000 рублей за тонну лома и отходов чёрных металлов категории «А». Указанная спецификация действовала до 22 декабря (без указания года, однако, следуя обычаям делового оборота, можно предположить, что до 22.12.2020).

Пунктами 5.1. и 5.2. Договора описана процедура обмена документами при приёмке поставленного Товара.

29.01.2021г. сторонами было подписано еще одно Дополнительное соглашение к Договору поставки (в дальнейшем Дополнительное соглашение), регламентирующее особые условия, связанные с поставкой Товара 29.01.2021г. согласно железнодорожным квитанциям №\*\*\*\*\* от 29.01.2021г. и \*\*\*\*\* от 29.01.2021г (в дальнейшем – Спорная поставка).

В частности, изменения касались порядка оплаты поставленного Товара и устанавливали, что Покупатель производит оплату указанной поставки в срок до 31.08.2021 г. В случае, если Товар, приобретенный по данной поставке, не будет реализован Покупателем в срок до 31.08.2021 г., сроки оплаты продлеваются до даты фактической реализации Товара Покупателем, но не позднее 31.12.2021г.

Пункт 4.2. Договора (предусматривающий оплату в течении 3-х дней с момента отгрузки) в отношении данной поставки не применялся.

Кроме того, Покупатель вправе был в срок до 31.12.2021г. потребовать полного либо частичного возврата Товара, поставленного в рамках Спорной поставки, без объяснения причин. В случае возврата Товара, доставка должна была осуществляться за счет Поставщика.

## 1.2. Исполнение Договора поставки.

Как следует из железнодорожной квитанции №\*\*\*\*\* от 29.01.2021г., Спорная поставка была частично доставлена грузополучателю АО «Порт» на площадку Покупателя 29.01.2021г. в 23:56. При этом сама Спорная поставка была осуществлена ООО «Транспорт» по поручению Поставщика.

Вторая часть Спорной поставки была доставлена (квитанция \*\*\*\*\* от 29.01.2021г.) Покупателю 30.01.2021г. в 21:35. Остальные параметры – совпадают.

При этом в обеих квитанциях Товар был идентифицирован как «Шлаки гранулированные в МКР» (код 271008).

01-02.04.2021г. сторонами был подписан Акт сверки расчётов, согласно которому задолженность Покупателя перед Поставщиком составляет — — —, — рублей.

Покупатель утверждает, что 20.10.2021г. и 10.11.2021г. он устно уведомил представителя Поставщика о возврате товара в связи с невозможностью реализации Спорной партии (в порядке п. 2 Дополнительного соглашения).

В свою очередь, Поставщик настаивает на оплате поставленного Товара, в том числе Спорной партии.

В настоящее время спор находится на рассмотрении в Арбитражном суде г. Санкт-Петербурга и Ленинградской области, дело А56-\_\_\_\_\_/2022

## **2. Анализ заключённого сторонами Договора.**

### 2.1. Анализ правовой природы Договора без учёта Дополнительного соглашения от 29.01.2021.

Согласно п. 1 ст. 506 ГК РФ, по договору поставки поставщик-продавец, осуществляющий предпринимательскую деятельность, обязуется передать в обусловленный срок или сроки производимые или закупаемые им товары покупателю для использования в предпринимательской деятельности или в иных целях, не связанных с личным, семейным, домашним и иным подобным использованием.

Как определено в п. 1 ст. 454 ГК РФ, к существенным условиям договора купли-продажи (частным случаем которого является Договор поставки), относится описание поставляемого товара.

Далее, п. 1 ст. 429.1 ГК РФ установлено, что рамочным договором (договором с открытыми условиями) признается договор, определяющий общие условия обязательственных взаимоотношений сторон, которые могут быть конкретизированы и уточнены сторонами путем заключения отдельных договоров, подачи заявок одной из сторон или иным образом на основании либо во исполнение рамочного договора.

Таким образом, рассматриваемый Договор является рамочным Договором поставки, который становится заключённым в момент согласования существенных условий: описания передаваемого Товара (Спецификация) и его цены (Прайс-лист).

При этом необходимо принимать во внимание положения п. 3 ст. 438 ГК РФ, предусматривающие возможность заключения договора путём совершения конклюдентных действий (в данном случае, например, путём приёмки Товара).

### 2.2. О Дополнительном соглашении от 29.01.2021.

29.01.2021г. стороны заключили Дополнительное соглашение, касающееся Спорной поставки, в котором указали, что:

а) условия Спорной поставки определяются дополнительным соглашением (анализ в ч. 2.3. настоящего Заключения);

б) оплата за Спорную поставку должна быть произведена:

- 31.08.2021г., если к указанной дате Товар был реализован;

- если до 31.08.2021г. Товар не реализован – то после фактической реализации, но не позднее 31.12.2021г. (если Товар не возвращён Поставщику);

в) в срок до 31.12.2021г. Покупатель вправе вернуть Поставщику Товар без объяснения причин.

### 2.3. Толкование Дополнительного соглашения от 29.01.2021г.

Как указано в п. 1 Дополнительного соглашения, поставка Товара, отправленного в рамках Договора Поставщиком в адрес Покупателя 29.01.2021г. согласно железнодорожным квитанциям №\*\*\*\*\* от 29.01.2021г. и \*\*\*\*\* от 29.01.2021г., осуществляется на условиях настоящего Дополнительного соглашения.

В общем случае, согласно ст. 431 ГК РФ, при толковании условий договора судом принимается во внимание буквальное значение содержащихся в нем слов и выражений. Буквальное значение условия договора в случае его неясности устанавливается путем сопоставления с другими условиями и смыслом договора в целом. Если это не позволяет определить содержание договора, должна быть выяснена действительная общая воля сторон с учетом цели договора. При этом принимаются во внимание все соответствующие обстоятельства, включая предшествующие договору переговоры и переписку, практику, установившуюся во взаимных отношениях сторон, обычаи, последующее поведение сторон.

Вышеприведённый пункт Дополнительного соглашения допускает несколько способов его толкования, предусматривающих различные правовые последствия. Иными словами, необходимо определить, какие из положений основного Договора поставки применимы к Спорной поставке, а какие – нет.

Привожу варианты правовой позиции по данному вопросу.

### 2.3.1. Полное разделение.

Буквальное значение вышеприведённого пункта Дополнительного соглашения означает, что условия поставки Спорной партии определены Дополнительным соглашением, и соответствующие пункты Договора поставки в данном случае не подлежат применению вообще.

В свою очередь, под условиями поставки можно понимать:

- условия о товаре (ст. 455 ГК РФ);
- условия о риске случайной гибели товара (ст. 459 ГК РФ);
- условие о количестве товара (ст. 465 ГК РФ);
- условие об ассортименте и комплектности товара (ст.ст. 468, 519 ГК РФ);
- условие об качестве товара, включая способы его проверки (ст.ст. 469, 474 ГК РФ);
- условия о периодах и способах отгрузки (ст. 510 ГК РФ);
- условия о таре и упаковке (ст. 517 ГК РФ);
- и т.д.

Таким образом, с учётом иной правовой природы Дополнительного соглашения, указанное Дополнительное соглашение вообще можно толковать как отдельный Договор, связанный основным Договором только сторонами сделки и направлением движения Товара.

Перспективы отстаивания данной позиции представляются сомнительными.

### 2.3.2. Замещение.

Иным толкованием Дополнительного соглашения является вариант, при котором положения основного Договора поставки действуют в случае, если Дополнительным соглашением не установлено иное.

В таком случае изменению подверглись следующие пункты Договора поставки:

- п. 4.2. (о сроке оплаты поставленного Товара);
- п. 3.3. (о способе, сроках и основаниях возврата Товара);
- п. 5.1-5.4. (о документообороте, сопутствующем поставке).

При таких обстоятельствах иные положения Договора (в частности – о качестве поставляемого Товара, о соответствии его ГОСТам и т.д.) продолжают действовать.

Перспективы отстаивания данной позиции представляются достаточно реальными.

### 2.3.3. Смешанный способ.

При необходимости можно попытаться воспользоваться отдельными элементами ранее приведённых способов.

## 2.4. Анализ правовой природы Дополнительного соглашения.

Характерной особенностью правоотношений сторон, установленных Дополнительным соглашением от 29.01.2021г., является, во-первых, право Покупателя вернуть Товар Поставщику без объяснения причин, а во-вторых, установление даты оплаты Спорной партии после её реализации третьим лицам.

Согласно п.п. 1 ст. 157 ГК РФ, сделка считается совершенной под отлагательным условием, если стороны поставили возникновение прав и обязанностей в зависимость от обстоятельства, относительно которого неизвестно, наступит оно или не наступит.

Таким образом, Договор поставки в редакции Дополнительного соглашения от 29.01.2021г. может быть квалифицирован как сделка, совершённая под отлагательным условием (в части установления сроков платежа).

С другой стороны (как было верно отмечено в Отзыве на исковое заявление), данная сделка может быть истолкована и как Договор комиссии (или как агентский договор, или как поручения).

В данном случае обе позиции представляются достаточно обоснованными и могут быть разрешены судом с учётом данных бухгалтерского учета сторон.

## 2.5. Выводы.

### 2.5.1. Договор в целом.

Представленные для анализа документы свидетельствуют о том, что стоимость поставляемого Товара была согласована сторонами только на период действия Спецификации №4 (с 23.11.2020 по 22.12.2020г.).

С другой стороны, отсутствие указания года в дате окончания действия Спецификации позволяет утверждать, что Спецификация не ограничена сроком действия вовсе.

В любом случае, продолжение поставок и приёмки Товара после 22.12.2020г. свидетельствуют о том, что стороны своими конклюдентными действиями пролонгировали действие этой Спецификации.

Прайс-листы для анализа представлены не были, но наличие цены Товара в Спецификации позволяет утверждать, что данный вопрос был сторонами согласован надлежащим образом.

### 2.5.2. Дополнительное соглашение.

Буквальное значение Дополнительного соглашения от 29.01.2021г. состоит в том, что Покупатель приобрёл некий товар, называющийся «Шлаки гранулированные в МКР», по цене, которая не может быть установлена из Спецификации №4, поскольку там такой товар не упомянут.

Последствиями отсутствия согласованных существенных условий о Товаре и невозможность установить его цену делает такое Дополнительное соглашение незаключённым.

При этом полагаю, что процессуальные оппоненты будут выдвигать следующие тезисы.

Тезис 1. Покупатель и раньше принимал аналогичный Товар, так что цена должна быть такая же, как и на ранее поставленные партии согласно Спецификации №4.

Правомерность такого подхода может быть определена на основании анализа более ранних железнодорожных квитанций, а точнее – в зависимости от того, как в этих квитанциях поименован доставляемый груз.

Тезис 2. В любом случае, Покупатель признал наличие задолженности, подписав Акт сверки взаимных расчётов.

Правомерность такого подхода может быть определена после детального изучения первичных документов на Спорную и более ранние партии. В частности, необходимо сопоставить:

- сам Акт сверки расчётов;

- универсальные передаточные документы (УППД);
- железнодорожные квитанции;
- приёмосдаточные акты (ПСА);
- сертификаты, предоставленные Покупателем (удостоверения взрывобезопасности, радиационной безопасности и т.д.);
- и т.д.

### **3. Анализ правоотношений сторон по исполнению Договора поставки.**

#### **3.1. Качество поставленного Товара.**

##### **3.1.1. Общие положения.**

Как утверждает Покупатель, качество поставленного Товара (как по Спорной поставке, так и по Договору в целом) не соответствует условиям Договора. Так, в частности, поставленный Товар не являлся «Ломом и отходами чёрных металлов категории А».

Согласно п. 1 ст. 469 ГК РФ, продавец обязан передать покупателю товар, качество которого соответствует договору купли-продажи.

Пунктом 2 ст. 474 ГК РФ определено, что если порядок проверки качества товара не установлен в соответствии с договором и действующим законодательством, то проверка качества товара производится в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно применяемыми условиями проверки товара, подлежащего передаче по договору купли-продажи.

Пункт 2 ст. 475 ГК РФ устанавливает, что в случае существенного нарушения требований к качеству товара (обнаружения неустранимых недостатков, недостатков, которые не могут быть устранены без несоразмерных расходов или затрат времени, или выявляются неоднократно, либо проявляются вновь после их устранения, и других подобных недостатков) покупатель вправе по своему выбору:

- отказаться от исполнения договора купли-продажи и потребовать возврата уплаченной за товар денежной суммы;
- потребовать замены товара ненадлежащего качества товаром, соответствующим договору.

##### **3.1.2. Договор в целом.**

В случае, если поставляемый Товар действительно не соответствует условиям Договора (не является Ломом и отходами чёрных металлов категории А, не соответствует п.п. 3.3., 3.4. Договора и т.д.), то имеет место поставка Товара с существенными нарушениями по качеству.

В таком случае Покупатель может отказаться от Договора в целом и потребовать забрать Товар и вернуть все выплаченные за него деньги.



Дополнительным свидетельством в пользу данного варианта является с отказ иностранных покупателей приобретать Товар, переданный в рамках рассматриваемого Договора поставки.

Определённые сомнения может вызывать затянувшаяся почти на 2 года процедура проверки качества Товара, однако такая задержка может быть объяснена непредоставлением Поставщиком необходимых сертификатов, отсутствием (или несвоевременностью составления) ПСА и т.д.

При таком развитии событий акцентировать внимание на Спорной партии смысла не имеет, поскольку речь идёт о качестве поставленного Товара в соответствии с условиями основного Договора в целом.

### 3.1.3. Дополнительное соглашение.

В случае, если применяется заместительный способ толкования Дополнительного соглашения (п. 2.3.2. настоящего Заключения), то Спорная партия по вопросам качества должна следовать правовой судьбе основного Договора, то есть считаться поставкой Товара ненадлежащего качества.

В этом случае способ полного разделения (п. 2.3.1. настоящего Заключения) представляет меньший интерес для Покупателя, поскольку позволяет выделить Спорную партию в категорию некоего уникального товара, принятого Покупателем, и установить цену исходя из Акта сверки расчётов.

### 3.2. Требование о возврате Товара.

Покупатель утверждает, что 20.10.2021г. и 10.11.2021г. он устно уведомил представителя Поставщика о с невозможностью реализации Спорной партии (в порядке п. 2 Дополнительного соглашения).

Действительно, в Дополнительном соглашении предусмотрено право Покупателя отказаться от Спорной партии и вернуть её Поставщику в срок до 31.12.2021г.

Согласно п. 1 ст. 165.1 ГК РФ, заявления, уведомления, извещения, требования или иные юридически значимые сообщения, с которыми закон или сделка связывает гражданско-правовые последствия для другого лица, влекут для этого лица такие последствия с момента доставки соответствующего сообщения ему или его представителю.

Вопрос о возможности направления юридически значимых сообщений в устной форме следует признать дискуссионным. Проблема «устных» юридически значимых сообщений состоит в сложности фиксации факта передачи такого сообщения и, как следствие, сложности доказывания этого факта в случае возникновения противоречий и юридических конфликтов. Однако устная форма юридически значимого сообщения законом не запрещена.

Данный метод защиты интересов Покупателя может быть применён, однако на текущем этапе исследования представленных документов представляется менее эффективным, нежели метод, связанный с качеством поставленного Товара.

#### **4. Вопросы, подлежащие дополнительному исследованию.**

##### **4.1. Документооборот.**

- предоставлялись ли Поставщиком документы, предусмотренные п. 5.1. Договора (по каждой поставке в отдельности)?

- подписывались ли сторонами ПСА? Необходимо проанализировать как Спорную поставку, так и более ранние поставки.

- подписывались ли сторонами УПД? Необходимо проанализировать как Спорную поставку, так и более ранние поставки.

- подписывались ли сторонами Акты ТОРГ-12? Необходимо проанализировать как Спорную поставку, так и более ранние поставки.

- необходимо сопоставить Акт сверки расчётов с конкретными ПСА, УПД и ТОРГ-12 и ж/д квитанциями.

##### **4.2. Прочее.**

- Легальна ли поставка Товара в адрес АО «Петролеспорт» от имени ООО «Галиот»?

- насколько идентифицируемым является товар «Шлаки гранулированные в МКР» (код 271008)? Что еще может подпадать под это определение?

- указывался ли в более ранних транспортных квитанциях товар как «Шлаки гранулированные в МКР» (код 271008)?