

Исходя из указанной ситуации, мы можем сообщить следующее:

1. Данный тип сделок относится к дистанционной форме продажи товаров, работ и услуг и регламентируется в соответствии с Гражданским кодексом РФ, Законом РФ «О защите прав потребителей», а также Постановлением Правительства РФ от 31.12.2020 N 2463 "Об утверждении Правил продажи товаров по договору розничной купли-продажи, перечня товаров длительного пользования, на которые не распространяется требование потребителя о безвозмездном предоставлении ему товара, обладающего этими же основными потребительскими свойствами, на период ремонта или замены такого товара, и перечня непродовольственных товаров надлежащего качества, не подлежащих обмену, а также о внесении изменений в некоторые акты Правительства Российской Федерации"

В соответствии со ст. 26.1 Закона Российской Федерации 07.02.1992 N 2300-1 "О защите прав потребителей" под дистанционной продажей товара подразумевается заключение договора купли – продажи товара посредством ознакомления потребителя с предложенным продавцом описанием товара посредством каталогов, проспектов, буклетов, фотоснимков, средств связи (телевизионной, почтовой, радиосвязи и других) или иными исключаящими возможность непосредственного ознакомления потребителя с товаром либо образцом товара при заключении такого договора. Аналогичное определение отражено в пункте 2 статьи 497 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Считаем, что в указанной ситуации при нарушении условий договора купли – продажи (оферты) при дистанционной продаже потребитель **имеет право:**

- Взыскать моральный вред с продавца в соответствии в соответствии со 15 Закона «О защите прав потребителей». При этом окончательный размер морального вреда определяется исключительно судом в соответствии со статьёй 151 ГК РФ;

- Понудить продавца исполнить договор купли – продажи в натуре. Исходя из практики Высших судов, считаем, что данная мера также является одной из действенных при решении споров о защите прав потребителя. Например, это допускает и Верховный Суд РФ. **В соответствии с пунктом 24 Постановления Пленума Верховного Суда от 24 марта 2016 г. № 7 «О применении судами некоторых положений Гражданского кодекса РФ об ответственности за нарушение обязательств»** допускается исполнение обязательства в натуре, при этом кредитор имеет право по суду требовать такое исполнение, либо отказаться от такого исполнения;

- Потребитель имеет право взыскать штраф за несоблюдение в добровольном порядке удовлетворения требований потребителя штраф в размере пятьдесят процентов от суммы,

присужденной судом в пользу потребителя в соответствии с пунктом 6 статьи 13 Закона о защите прав потребителя;

- Взыскать убытки (а также неустойку) в соответствии со статьёй 23.1 Закона «О защите прав потребителей»

2. Рассматривая вопрос о наличии (отсутствии) злоупотребления правом со стороны покупателя мы можем пояснить следующее:

Участники гражданских правоотношений должны действовать разумно и добросовестно.

Сам принцип добросовестного поведения в гражданском праве является одним из основополагающих. В соответствии с **пунктом 3 статьи 1 Гражданского кодекса РФ** стороны при исполнении гражданских правоотношений должны действовать добросовестно. При этом **добросовестность участников** гражданских правоотношений и разумность их действий **предполагаются** (пункт 5 ст.10 ГК РФ).

Данная позиция отражена и в практике Верховного Суда Российской Федерации. Согласно разъяснениям, содержащимся в п. 1 **постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 23 июня 2015 г. N 25 "О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации"**, где оценивая действия сторон как добросовестные или недобросовестные, следует исходить из поведения, ожидаемого от любого участника гражданского оборота, учитывающего права и законные интересы другой стороны, содействующего ей в том числе в получении необходимой информации.

Оценивая поведение покупателя, мы можем сделать следующий вывод

- Считаем, что со стороны покупателя не имеется признаков недобросовестности, так как покупатель не имел возможности распознать возможные технические ошибки при проведении акций продавцом, их периодичности, принятии заказа, либо при оплате его покупателем, а также при установлении цены самим продавцом. Рассмотрение подобной ситуации подтверждается практикой Верховного Суда РФ (**Определение СК по гражданским делам Верховного Суда РФ от 6 июня 2023 г. N 16-КГ23-6-К4**)

При этом, если вторая сторона считает, что другая сторона действовала недобросовестно, а в данном случае это продавец, то он должен доказать недобросовестность поведения покупателя в соответствии со ст.56 ГПК РФ.

Например, имелась переписка, подтверждающая, что продавец **сразу** после оплаты сообщал покупателю о техническом сбое (**Апелляционное определение Волгоградского областного суда от 25 сентября 2019 г. по делу N 33-12535/2019**), либо представил в судебном заседании показания других покупателей, которые могли подтвердить, что заказывали онлайн

такие же товары по действительной цене продавца (магазина). Однако, данные доказательства не были предоставлены, соответственно недобросовестность покупателя не была подтверждена.

3. Оценивая момент заключения (незаключения) договора купли – продажи, мы обращаем внимание на следующие моменты:

В силу ст. 432 ГК РФ договор считается заключённым, если между сторонами, в требуемой в подлежащих случаях форме, достигнуто соглашение по всем существенным условиям договора.

При этом под договором купли – продажи признаётся соглашение двух и более сторон, согласно которому одна сторона (продавец) обязуется передать вещь (товар) в собственность другой стороне (покупателю), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определённую денежную сумму (цену) **(п. 1 ст. 454 ГК РФ)**

Так как продажа товара проводилась дистанционно посредством мобильного приложения, то при размещении товаров продавец обязан разместить на сайте публичную оферту и обеспечить возможность ознакомления с ней потребителей. Соответственно моментом заключения договора является направление оферты (предложения заключить договор) одной из сторон и её акцепта (принятия предложения) другой стороной в рамках пункта 2 статьи 432 ГК РФ

Отметим, что в соответствии с п. 1 ст. 494 ГК РФ предложение товара в его рекламе, каталогах и описаниях товаров, обращенных к неопределённому кругу лиц, признаётся публичной офертой (п. 2 ст. 437), если оно содержит все существенные условия договора розничной купли-продажи; продавец обязан заключить договор розничной купли-продажи с любым лицом, выразившим намерение приобрести товар на условиях оферты **(в соответствии с пунктом 12 Правил продажи товаров по договору розничной купли-продажи, утверждённых постановлением Правительства Российской Федерации 31 декабря 2020 г. N 2463).**

Одним из существенных условий любого договора – купли продажи является цена договора, при дистанционной форме продажи товаров фиксация цены происходит в момент заключения договора между покупателем и продавцом, который определяется моментом оформления заказа с присвоением ему номера, который позволяет потребителю получить информацию о заключённом договоре розничной купли-продажи и его условиях. Изменить цену, объявленную в момент оформления заказа, продавец в одностороннем порядке не вправе. Данное правило подтверждается и **аб.2 пункта 2 статьи 310 ГК РФ** согласно которому при осуществлении предпринимательской деятельности право на одностороннее **изменение условий или отказ от исполнения обязательства может быть предоставлено договором лишь стороне, не осуществляющей предпринимательскую деятельность.**

Таким образом, мы можем сделать следующие выводы:

- Размещение продавцом в мобильном приложении товаров (каталога товаров) с указанием их цены, характеристик для ознакомления неопределённого круга покупателей является публичной офертой;

- Так как покупатель ознакомился с данным перечнем товаров, ознакомился со всеми характеристиками, согласился с ценой, оформил заказ и оплатил его, то подразумевается, что покупатель совершил акцепт, то есть согласился с условиями (офертой) продавца и купил товар. С момента дачи акцепта и оплаты товара договор купли – продажи является заключённым.

4. Давая оценку о возможности признании договора недействительным и заключённого под влиянием заблуждения, необходимо учитывать следующее:

В соответствии с пунктом 1 статьи 178 ГК РФ сделка, совершенная под влиянием заблуждения, может быть признана судом недействительной по иску стороны, действовавшей под влиянием заблуждения, если заблуждение было настолько существенным, что эта сторона, разумно и объективно оценивая ситуацию, не совершила бы сделку, если бы знала о действительном положении дел.

Пункт 2 указанной статьи перечисляет обстоятельства, признаваемыми существенным заблуждением стороны.

По нашему мнению «технический сбой» необходимо оценивать с позиции заблуждения в отношении обстоятельств, которые сторона упоминает в своём волеизъявлении (подпункт 5 пункта 2 ст.178 ГК РФ) В таком случае суду необходимо разрешить следующие вопросы:

- Природа технического сбоя. Технический сбой мог быть спровоцирован по независящим от продавца обстоятельствам (например, отключение электричества, неправильные настройки оборудования провайдером программного обеспечения), либо злонамеренные действия третьих лиц;

- Исходила ли публичная оферта в этом случае от продавца (**Определение СК по гражданским делам Верховного Суда РФ от 6 июня 2023 г. N 16-КГ23-6-К4**)

По нашему мнению, если бы продавец доказал в судебном заседании, что технический сбой являлся злонамеренным действием третьих лиц, либо сайт интернет - магазина был бы взломан (например, приложил бы заключение технической экспертизы), то он смог бы доказать, что заключение договоров купли – продажи товара проходило под влиянием заблуждения. В таком случае суд мог бы признать такой договор недействительным. Однако если данные доказательства не были представлены, то, соответственно, обстоятельств для признания договора недействительным не имеется.