

ТЕМА 5

Коммерческие договоры

Вопросы:

5.1. Коммерческие договоры: общие положения.

5.2. Виды коммерческих договоров.

5.1. Коммерческие договоры: общие положения

Договор является основой коммерческой деятельности. Коммерческий договор – это, прежде всего, гражданско-правовой договор. По своей правовой природе договор является двусторонней (многосторонней) сделкой, поэтому к данным юридическим фактам применяются правила, предусмотренные гл. 9 ГК РФ. Кроме того, поскольку договор - это юридический факт, основание возникновения обязательств, то к возникшим из договора правоотношениям применяются общие положения об обязательствах (ст. ст. 309-419 ГК РФ).

Договор - соглашение двух или более лиц об установлении, изменении или прекращении гражданских прав и обязанностей (п. 1. ст. 420 ГК РФ). Любой договор является двух- или многосторонней сделкой.

Признаки коммерческого договора:

1) *наличие предпринимательской цели договора*, т.е. удовлетворение экономических потребностей предпринимателей в процессе предпринимательской деятельности. Целью предпринимательской деятельности является получение прибыли, но целью заключения конкретного предпринимательского договора может и не быть получение прибыли, а получение товаров, выполнение работ, оказание услуг, необходимых для осуществления предпринимательской деятельности, а не личных, семейных и т.п. нужд. Все коммерческие договоры возмездные;

2) *особый субъектный состав* - как минимум, одна из сторон - субъект коммерческой деятельности.

Классификация коммерческих договоров. Осуществляется по признакам, общим для всех сделок (Рис. 5.1.1), а также признакам, свойственным только договорам (Рис. 5.1.2).



Рис. 5.1.1. Классификация коммерческих договоров

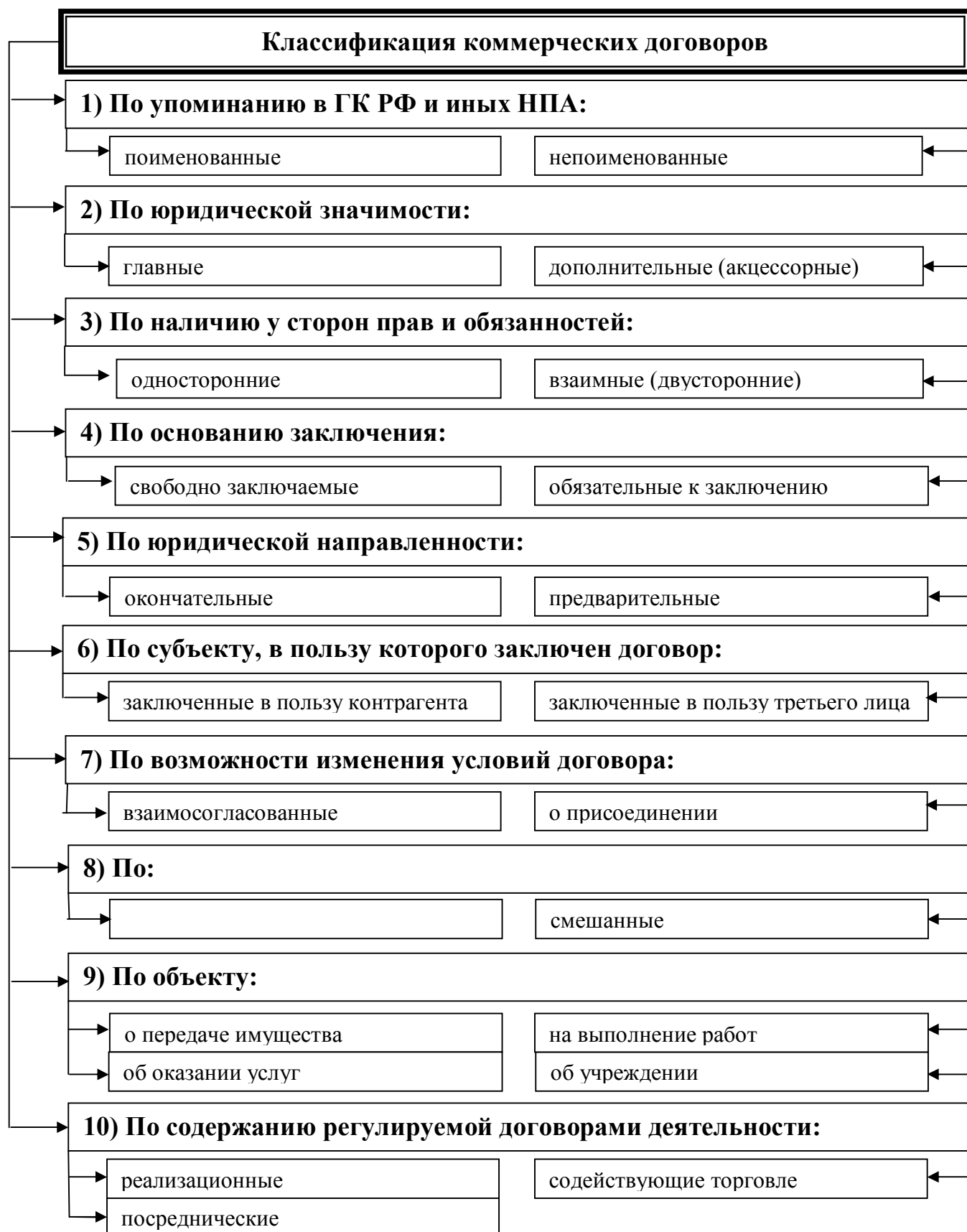


Рис. 5.1.2. Классификация коммерческих договоров

1) В соответствии со ст. 8 ГК РФ стороны могут заключить любой договор, в т.ч. не предусмотренный законом, но не противоречащий ему (непоименованный договор). В отношении непоименованных договоров применяются общие положения обязательственного права. Поименованный договор – договор, прямо названный в НПА. К таким договорам, в первую очередь, подлежат применению нормы о данном типе договора, во вторую очередь, - общие положения обязательственного права, если их применение не исключено специальными нормами данного договорного института.

2) Дополнительные договоры (о залоге, неустойке, поручительстве, задатке и т.п.) существуют в рамках главного договора, т.е. следуют судьбе главного договора. Главный договор существует независимо от дополнительного.

3) В односторонних договорах один из участников обладает только правами, а другой - обязанностями. В двусторонних договорах каждая сторона имеет и права, и обязанности.

4) Заключение свободных договоров зависит только от усмотрения сторон. Обязательные договоры носят всецело обязательный характер для одной или обеих сторон договора (публичные договоры; договоры, заключаемые вследствие предварительного договора; договоры, предусмотренные НПА).

Публичный договор (ст. 426 ГК РФ) - договор, заключенный коммерческой организацией и устанавливающий ее обязанности по продаже товаров, выполнению работ или оказанию услуг, которые такая организация по характеру своей деятельности должна осуществлять в отношении каждого, кто к ней обратится. Признаки: заключается в сфере социально-значимой деятельности субъектов (розничная торговля, перевозка, оказания услуг и т.п.); обязанная сторона – коммерсант; отсутствие права выбора контрагента; равные условия для всех контрагентов, за исключением случаев, предусмотренных НПА. Отказ допускается в случае невозможности предоставления коммерческой организацией потребителю соответствующих товаров, оказания услуг или выполнения работ. В остальных случаях контрагент коммерческой организации вправе требовать в судебном порядке понуждения к заключению договора и возмещения убытков.

1) Окончательный договор – основной договор, предметом которого является передача имущества, оказание услуг или выполнение работ. Согласно ст. 429 ГК РФ предметом *предварительного договора* является обязанность заключить в будущем основной договор на условиях, предусмотренных предварительным договором. Он должен содержать все существенные условия основного договора. Данный договор заключается в форме, установленной для основного договора, а если форма основного договора не установлена, то в письменной форме. Несоблюдение правил о форме предварительного договора влечет его ничтожность. Стороны предварительного договора должны согласовать срок, в который они обязуются заключить основной договор. Если это не сделано, основной договор подлежит заключению в течение года с момента заключения предварительного договора.

2) Договор, как правило, порождает возникновение прав и обязанностей в отношении сторон, его заключающих. *Договор в пользу третьего лица* (ст. 430 ГК РФ) - договор, в котором стороны установили, что должник обязан произвести исполнение не кредитору, а указанному или не указанному им третьему лицу (выгодоприобретателю), имеющему право требовать от должника исполнения обязательства в свою пользу, лицу не участвующему в заключении договора. Кредитор в таком договоре не вправе требовать от должника исполнения договора в свою пользу, кроме случаев отказа третьего лица от оговоренного для него права.

Договор в пользу третьего лица следует отличать от договора, по которому исполнение должно быть произведено третьему лицу. В таком случае лицо не имеет самостоятельного права требования.

3) В силу принципа свободы договора, условия договора определяются по соглашению сторон (взаимосогласованные). *Договор присоединения* (ст. 428 ГК РФ) - договор, условия которого определены одной из сторон в формулярах или иных стандартных формах и могли быть приняты другой стороной не иначе как путем присоединения к предложенному договору в целом.

4) ГК РФ допускает также возможность заключения смешанных договоров, то есть договоров, в которых содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом или иными правовыми актами (п. 3 ст. 421 ГК РФ). К отношениям сторон по смешанному договору, в первую очередь, применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора, и, во вторую очередь, - общие положения обязательственного права.

9) По содержанию регулируемой договорами деятельности¹: *Реализационные договоры* непосредственно оформляют товарообмена их участников и направлены на передачу или получение товаров. *Посреднические договоры* регулируют отношения по совершению одним лицом в интересах другого лица юридических и (или) иных действий по поводу товара. *Договоры, содействующие торговле*, направлены на обслуживание и организацию торгового оборота, но непосредственно не участвуют в продвижении товара, а лишь обеспечивают этот процесс.

Принципы действия коммерческих договоров:

1) *принцип свободы договора* (ст. 1, 421 ГК РФ);

2) *принцип обязательности и исполнимости договора* (ст. 425 ГК РФ);

3) *принцип обязательности императивных правовых норм* (ст. 422 ГК РФ), в соответствии с которым договор должен соответствовать императивным нормам, действовавшим в момент его заключения. В данном случае принцип свободы договора ограничен - если соглашение содержит условие, противоречащее закону или иным правовым актам, такое условие (либо целиком весь договор) может быть признано недействительным. При этом будут применяться правила о недействительности сделок.

Если после заключения договора закон претерпел изменения, договор продолжает исполняться на прежних условиях, кроме случаев, когда в принятом

¹ Пугинский Б.И. Коммерческое право России. - М: Юрайт, 2000. -С. 95-97

законе установлено, что его действие распространяется на отношения, возникшие ранее (т.е. если он имеет обратную силу).

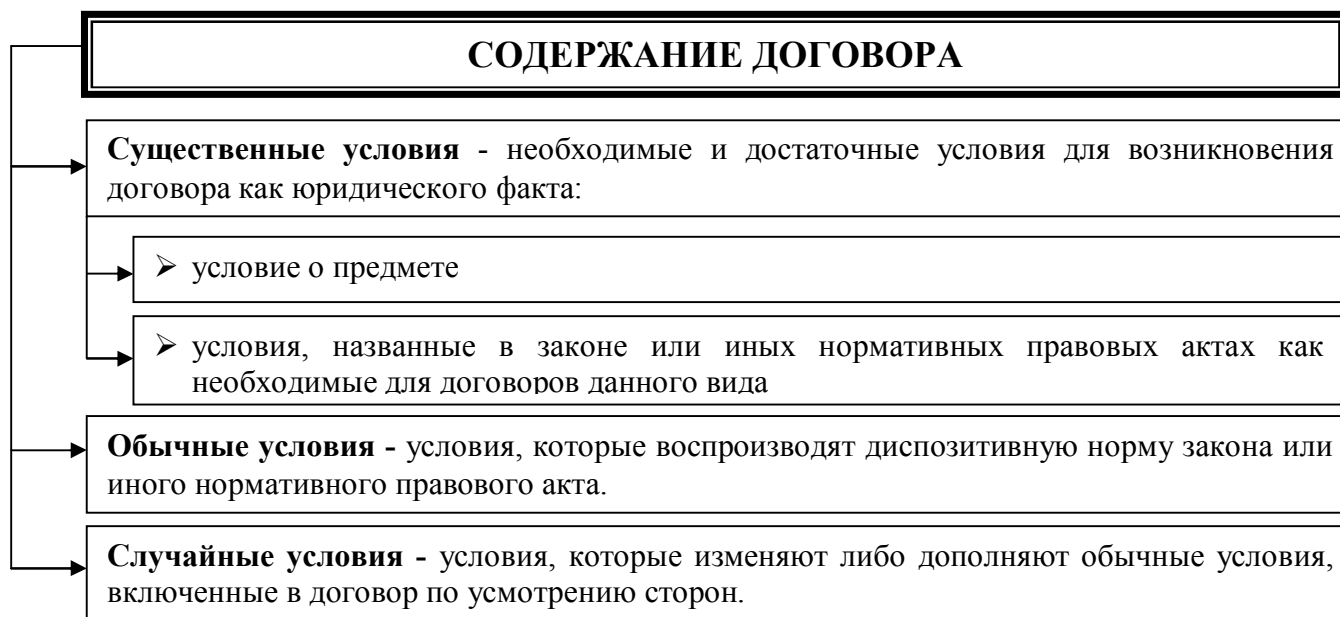


Рис. 5.1.3. Содержание договора

Заключение договора – процедура оформления и согласования волей участников договорных отношений:

1. Посредством оферты и акцепта (ст.ст. 435 – 443 ГК РФ) (Рис. 5.1.4).

Поскольку договор - это соглашение лиц, по общему правилу, он считается заключенным с момента, когда такое соглашение сторонами достигнуто, причем в подлежащей случаю форме и по всем существенным условиям.

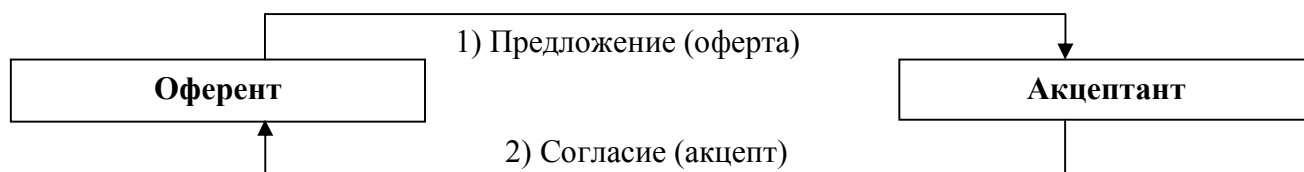


Рис. 5.1.4. Порядок заключения договора

Оферта – это предложение (письменное либо устное) заключить договор, которое одновременно отвечает следующим требованиям:

- 1) оно должно ясно выражать намерение лица заключать договор;

- 2) оно должно содержать все существенные условия будущего договора;
- 3) оно должно быть обращено к одному или нескольким конкретным лицам либо к любому, кто на него отзовется (публичная оферта).

Реклама и иные предложения, адресованные неопределенному кругу лиц, офертой не являются, и их следует рассматривать как приглашение делать оферты, если иное прямо не указано в предложении.

Если в договоре не указано место его заключения, договор признается заключенным в месте жительства гражданина или месте нахождения юридического лица, направившего оферту.

Оферта связывает оферента с момента получения адресатом, что означает, что: 1) предложенные условия не могут быть произвольно изменены оферентом; 2) оферент не может передумать и отказаться от заключения договора. Полученная оферта не может быть отозвана в течение срока, установленного для ее акцепта, если иное не оговорено в самой оферте, либо не вытекает из существа предложения или обстановки, в которой оно было сделано.

Акцепт - полный и безоговорочный ответ лица, которому адресована оферта, о ее принятии. Срок для акцепта может указываться в самой оферте («Предложение действительно до...»), либо же она должна быть акцептована в разумный срок. Ответ о согласии заключить договор на иных условиях, чем предложено в оферте, акцептом не является и признается новой офертой. Молчание имеет силу акцепта лишь в случаях, прямо установленных законом, либо если это вытекает из обычаев делового оборота либо из прежних деловых отношений сторон. До тех пор, пока адресат не получил акцепт, акцептант вправе от него в одностороннем порядке отозвать его, отказаться.

Правильная квалификация имеет значение для точного определения момента, в который заключен договор.

2. На торгах в форме аукциона или конкурса (ст. 447-449 ГК РФ). Выбор формы торгов определяется организатором торгов, если иное не предусмотрено законом. В качестве организатора торгов может выступать собственник вещи, либо обладатель имущественного права, либо специализированная организация,

действующая на основании договора с собственником вещи или обладателем имущественного права и выступающая от их имени или от своего имени.

Путем проведения торгов может быть заключен любой договор, если только это не противоречит его существу (например, нельзя заключить посредством торгов договор дарения или договор о совместной деятельности).

Торги могут быть открытыми и закрытыми. В открытом аукционе (конкурсе) может участвовать любое лицо. В закрытом аукционе (конкурсе) участвуют только лица, специально приглашенные для этой цели.

Если иное не предусмотрено законом, извещение о проведении торгов должно быть сделано организатором не менее чем за тридцать дней до их проведения. Извещение должно содержать сведения о времени, месте и форме торгов, их предмете и порядке проведения, в том числе об оформлении участия в торгах, определении лица, выигравшего торги, а также сведения о начальной цене. В случае, если предметом торгов является только право на заключение договора, в извещении о предстоящих торгах должен быть указан предоставляемый для этого срок.

Если иное не предусмотрено в законе или в извещении о проведении торгов, организатор открытых торгов, сделавший извещение, вправе отказаться от проведения аукциона в любое время, но не позднее чем за 3 дня до наступления даты его проведения, а конкурса - не позднее чем за 30 дней до проведения конкурса. Последствия отказа от проведении торгов: организатор открытых торгов обязан возместить участникам понесенный ими реальный ущерб при нарушении указанных сроков; организатор закрытого аукциона (конкурса) обязан возместить приглашенным им участникам реальный ущерб независимо от того, в какой именно срок после направления извещения последовал отказ от торгов.

Договор в виде протокола должен быть заключен с лицом, выигравшим торги, в день проведения аукциона или конкурса. Если предметом торгов было только право на заключение договора, такой договор должен быть подписан сторонами не позднее 20 дней или иного указанного в извещении срока после завершения торгов и оформления протокола.

Выигравшим торги на аукционе признается лицо, предложившее наиболее высокую цену, а по конкурсу - лицо, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило лучшие условия. Исключение составляют торги, в которых участвовал только один участник. Такие торги признаются несостоявшимися. Лицо, выигравшее торги, при уклонении от подписания протокола утрачивает внесенный им задаток.

Заключение такого договора - обязанность продавца, поэтому в случае необоснованного уклонения от заключения договора победитель торгов вправе потребовать понуждения продавца к его заключению, а также возмещения убытков, вызванных уклонением от заключения договора. Организатор торгов, уклонившийся от подписания протокола, обязан вернуть задаток в двойном размере, а также возместить лицу, выигравшему торги, убытки, причиненные участием в торгах, в части, превышающей сумму задатка.

Момент заключения договора (ст. 433 ГК РФ).

1) общее правило: с момент получения лицом, направившим оферту, ее акцепта;

2) для заключения реальных договоров - с момента передачи соответствующего имущества;

3) в случае необходимости государственной регистрации договора - в момент регистрации, если иное не установлено законом;

4) в случае соглашения сторон о заключении договора в определенной форме, даже если законом такая форма не требуется, - с момента надлежащего оформления (п. 1 ст. 434 ГК РФ).

Изменение и расторжение договоров. При изменении договора обязательства сторон сохраняются в измененном виде; при расторжении договора обязательства сторон прекращаются. **Порядок и основания:**

1) *общее правило* - по соглашению сторон, если иное не предусмотрено НПА или самим договором (ст. 450 ГК РФ). Соглашение должно быть составлено в той же форме, что и основной договор, если из закона, иных правовых актов, договора или обычаев делового оборота не следует иное.

2) *по инициативе одной из сторон:*

2.1) *односторонний отказ от исполнения договора* (п. 3 ст. 450 ГК РФ) в случаях установленных законом (например: ст. ст. 699, 977 ГК РФ и др.) либо соглашением сторон. В этом случае для изменения или расторжения договора достаточно заявления стороны о том, что она отказывается от исполнения договора полностью или частично.

2.2) *в судебном порядке* (п. 2 ст. 450 ГК РФ):

➤ при существенном нарушении договора другой стороной. Существенным является такое нарушение договора, при котором его контрагент в значительной мере лишается того, на что вправе был рассчитывать при заключении договора. Специальными нормами обязательственного права существенность нарушения договора может быть конкретизирована применительно к отдельным видам договора. Последствие: потерпевшая сторона вправе требовать возмещения убытков, причиненных изменением или расторжением договора (п. 5 ст. 453 ГК РФ).

➤ при существенном изменении обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора (ст. 451 ГК РФ). Существенными являются следующие изменения обстоятельств: а) в момент заключения стороны исходили из того, что таких изменений не произойдет; б) изменение обстоятельств вызвано причинами, которые заинтересованная сторона не могла преодолеть после их возникновения при той степени заботливости и осмотрительности, какая от нее требовалась по характеру договора и условиям оборота; в) исполнение договора без изменения его условий настолько нарушило бы соответствующее договору соотношение имущественных интересов сторон и повлекло бы для заинтересованной стороны такой ущерб, что она в значительной степени лишилась бы того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора; г) из обычаев делового оборота или существа договора не вытекает, что риск изменения обстоятельств несет заинтересованная сторона; д) и в иных случаях.

➤ в других случаях, предусмотренных законом или договором.

Для расторжения или изменения договора в судебном порядке по вышеперечисленным основаниям необходимо соблюсти претензионный порядок: сторона, желающая этого, должна обратиться к контрагенту с предложением об изменении или расторжении. Обратиться в суд можно только в случае получения отказа на предложение либо неполучения ответа в срок, установленный самим предложением либо законом, либо договором, либо в 30-дневный срок.

Договор считается соответственно измененным или расторгнутым (п. 3 ст. 453 ГК РФ) с момента вступления в законную силу решения суда (через 10 дней с момента вынесения - для судов общей юрисдикции; по истечении месяца с момента вынесения - для арбитражных судов).

Последствия изменения и расторжения договора устанавливаются ст. 453 ГК РФ.

№ п.п	Название договора	Содержание и стороны договора	Юридическая квалификация	Правовые акты	Существенные условия	Особенности
1. РЕАЛИЗАЦИОННЫЕ ДОГОВОРЫ						
1.1	договор купли-продажи	По договору купли продажи покупатель обязуется передать покупателю в собственность вещь (товар), а покупатель обязуется принять этот товар и уплатить за него определенную денежную сумму (цену)	взаимный консенсуальный возмездный	ст. 454 - 505 ГК РФ	предмет	Предмет подразумевает указание ассортимента, количества, качества и комплектности товара
1.2	договор розничной купли-продажи	По договору розничной купли-продажи продавец (предприниматель) обязуется передать покупателю товар, предназначенный для личного, семейного, домашнего или иного пользования, не связанного с предпринимательской деятельностью	взаимный консенсуальный возмездный публичный присоединения	ст. 492-505 ГК РФ ФЗ «О защите прав потребителей»	предмет, цена	Разновидности: продажа товаров по образцам; продажа товаров с использованием автоматов; продажа товара с условием принятия товара в определенный срок; найм-продажи
1.3	договор поставки	По договору поставки поставщик-продавец (предприниматель) 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	взаимный консенсуальный возмездный	ст. 506-534 ГК РФ	предмет, срок	
1.4	договор поставки для государственных нужд	По договору поставки для государственных нужд поставщик (предприниматель) обязуется передать товары государственному заказчику (ОИВ), либо по его указанию иному лицу, а государственный заказчик обязуется обеспечить оплату поставленных товаров	взаимный консенсуальный возмездный	ст. 535-538 ГК РФ ФЗ «О поставках продукции для федеральных нужд» и др.	предмет, срок	Предмет – товары российского производства. Форма - письменная в виде государственного контракта и договора поставки товаров для государственных нужд
1.5	договор контрактации	По договору контрактации производитель сельскохозяйственной продукции обязуется передать выращенную (произведенную) им сельскохозяйственную продукцию	взаимный консенсуальный возмездный	ст. 535-538 ГК РФ	предмет, срок	Форма - письменная

		заготовителю (контрактанту) - лицу, осуществляющему закупки такой продукции для переработки или продажи				
1.6	договор энергоснабжения	По договору энергоснабжения энергоснабжающая сторона (организация) обязуется продавать абоненту (потребителю) через присоединенную сеть энергию, а абонент обязуется оплачивать принятую энергию, а также соблюдать предусмотренный договором режим ее потребления, обеспечивать безопасность эксплуатации находящихся в его ведении энергетических сетей и исправность используемых им приборов и оборудования, связанных с потреблением энергии	взаимный консенсуальный возмездный публичный присоединения	ст. 535-538 ГК РФ ФЗ «Об электроэнергетике» и др.	предмет	Цена определяется тарифами, утв. НПА
1.7	договор мены	По договору мены каждая из сторон (продавец-покупатель) обязуется передать в собственность другой стороны один товар в обмен на другой	взаимный консенсуальный возмездный	ст. 567-571 ГК РФ	предмет	
2. ПОСРЕДНИЧЕСКИЕ ДОГОВОРЫ						
2.1	договор поручения	По договору поручения поверенный обязуется совершить от имени и за счет доверителя определенные юридические действия	взаимный консенсуальный возмездный фидуциарный	ст. 971 - 979 ГК РФ	предмет	Предметом не могут быть юридические действия личного характера
2.2	договор комиссии	По договору комиссии комиссионер обязуется по поручению комитента за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента	взаимный консенсуальный возмездный фидуциарный	ст. 990 - 1004 ГК РФ ФЗ «о защите прав потребителей»	предмет	
2.3	агентский договор	По агентскому договору агент обязуется за вознаграждение совершить по поручению принципала юридические и иные (фактические) действия от своего имени, но за счет принципала, либо от имени и за счет принципала	взаимный консенсуальный возмездный фидуциарный	ст. 1005-1011 ГК РФ	предмет	Предметом не могут быть только фактические действия

3. ДОГОВОРЫ, СОДЕЙСТВУЮЩИЕ ТОРГОВЛЕ						
3.1.	договор возмездного оказания услуг	По договору возмездного оказания услуг исполнитель (услугодатель) обязуется по заданию заказчика оказать услуги (совершить определенные действия или осуществить определенную деятельность), а заказчик обязуется оплатить эти услуги	взаимный консенсуальный возмездный публичный присоединения	ст. 779-783 ГК РФ ФЗ «о защите прав потребителей»	предмет, цена	Предмет - услуги связи, медицинские, ветеринарные, аудиторские, консультационные, информационные услуги, услуги по обучению, туристическому обслуживанию и иные. На отдельные виды деятельности необходимо наличие лицензии
3.2	договор коммерческой концессии (франчайзинг)	По договору коммерческой концессии правообладатель (предприниматель) обязуется предоставить пользователю (предпринимателю) за вознаграждение на срок или без указанного срока право использовать в предпринимательской деятельности пользователя комплекс исключительных прав, принадлежащих правообладателю, в т.ч. право на фирменное наименование и (или) коммерческое обозначение правообладателя на охраняемую коммерческую информацию, а также на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав - товарный знак, знак обслуживания и т.д.	взаимный консенсуальный возмездный	ст. 1027-1040 ГК РФ ФЗ «О гос. регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»	предмет, цена	Форма – письменная. Подлежит регистрации в том же органе, где зарегистрирован правообладатель. Если правообладатель зарегистрирован в иностранном государстве, регистрация договора осуществляется в РФ в органе, где зарегистрирован пользователь
3.3	договор транспортной экспедиции	По договору транспортной экспедиции экспедитор (предприниматель) обязуется за вознаграждение и за счет клиента (грузоотправителя или грузополучателя) выполнить или организовать выполнение определенных договором экспедиции услуг, связанных с перевозкой груза	взаимный возмездный реальный (при выполнении услуг) / консенсуальный (при организации выполнения услуг)	ст. 801 - 806 ГК РФ ФЗ «О транспортно-экспедиционной деятельности»	предмет	Необходимо наличие лицензии у экспедитора. Обязанности экспедитора могут выполняться перевозчиком. Предмет – услуги, связанные с организацией перевозки груза транспортом и по маршруту, избранному экспедитором или клиентом; заключением от

						имени клиента или от своего имени договор перевозки груза; обеспечением отправки и получения груза и др.
3.4	договор перевозок груза	По договору перевозки груза перевозчик обязуется доставить вверенный ему отправителем груз в пункт назначения и выдать его уполномоченному на получение груза получателю, а отправитель обязуется уплатить за перевозку груза установленную плату	взаимный возмездный консенсуальный публичный договор в пользу третьего лица	ст. 784 - 800 ГК РФ КТЖ УЖД УАТ	предмет, срок, транспортабельность груза	
3.5	договор хранения	По договору хранения хранитель обязуется хранить вещь, переданную ей поклажедателем, и возвратить эту вещь в сохранности	взаимный реальный возмездный	ст. 886 - 926 ГК РФ	предмет	
	договор складского хранения	По договору складского хранения товарный склад – хранитель (предприниматель) обязуется за вознаграждение хранить товары, переданные товаровладельцем (поклажедателем), и возвратить эти товары в сохранности	взаимный реальный возмездный публичный (если склад общего пользования)	ст. 907 - 918 ГК РФ	предмет, цена	Необходимо наличие лицензии у хранителя Форма – письменная, удостоверенная складской квитанцией, простым или двойным складским свидетельством
	договор банковского счета	По договору банковского счета банк обязуется принимать и зачислять поступившие на счет, открытый клиенту (владельцу счета) денежные средства, выполнять распоряжения клиента о перечислении и выдаче соответствующих сумм со счета и проведения других операций по счету	взаимный реальный возмездный	ст. 845 - 860 ГК РФ ФЗ «О банках и банковской деятельности»	предмет	
	договор страхования (имущества, предпринима	По договору имущественного страхования страховщик обязуется выплатить страхователю или выгодоприобретателю определенную денежную сумму при наступлении предусмотренного договором	взаимный реальный возмездный алеаторный (рисковый)	ст. 927 – 970 ГК РФ	предмет	Необходимо наличие лицензии у страховщика. Форма – письменная. Предмет – условия об имуществе или

	тельского риска)	страхового случая взамен уплаты страхователем страховой премии.	договор в пользу третьего лица, если указан выгодоприобрета тель			имущественном интересе; о страховом случае; о страховой сумме; о сроке действия договора
	договор подряда	договору подряда подрядчик обязуется выполнить по заданию заказчика определенную работу и сдать ее результат заказчику, а заказчик обязуется принять результат работы и оплатить его	взаимный консенсуальный возмездный		ст.702-729 ГК РФ ФЗ «О защите прав потребителей»	Посредством данного договора реализуется создание рекламной продукции; выполнение маркетинговых работ и др.