**Министерство внутренних дел Российской Федерации**

**Белгородский юридический институт**

**Кафедра гражданско-правовых дисциплин**

# Дисциплина «Гражданское право»

## *Реферат*

На Тему: «ДОГОВОР КОМИССИИ»

***Подготовил:***

Слушатель 345 группы

Конев П.Л.

***Проверил:***

Преподаватеть кафедры

Стеклов И.А.

**Белгород 2008**

1. По договору комиссии одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента (п. 1 ст. 990 ГК).

Из определения следует, что договор комиссии является консенсуальным, т.е. считается заключенным с момента достижения сторонами соглашения по всем его существенным условиям. Он относится к категории возмездных, ибо предполагает получение комиссионером вознаграждения за совершение порученных сделок. Поскольку права и обязанности по данному договору возникают у обеих сторон, его следует признать двусторонним.

Договор комиссии используется для правового оформления посреднических отношений, главным образом в торговой сфере. Собственник товара, желающий его реализовать, может сделать это самостоятельно. Однако для соответствующих действий он должен обладать достаточными правовыми знаниями и информацией о конъюнктуре рынка, иметь необходимые навыки и деловые связи. Иногда возможность совершения сделки определенного вида или в определенной сфере обусловлена наличием у лица особого правового статуса (например, заключать сделки на биржевых торгах могут только лица, признанные участниками биржевой торговли, в ряде случаев они также должны иметь необходимую лицензию). В этой связи для совершения интересующей собственника товара сделки может оказаться целесообразным привлечение другого лица - комиссионера, обладающего вышеперечисленными качествами.

Кроме того, если предполагается реализация товара вне места нахождения продавца, обращение к комиссионеру избавит его от необходимости подбирать покупателей, оформлять сделки и лично их исполнять. Привлечение комиссионера также может быть обусловлено желанием комитента не информировать покупателя о том, кто является фактическим собственником реализуемого товара, т.е. участник гражданского оборота, заключивший договор комиссии в качестве комитента, получает возможность приобрести права и обязанности, не становясь стороной и не участвуя в исполнении сделки, а также не сообщая контрагенту по сделке, в чьих интересах она заключалась.

Комиссионер, исполняя поручение комитента, совершает сделку в его интересах, но от собственного имени. По такой сделке, заключенной с третьим лицом, приобретает права и становится обязанным комиссионер. Комитент участником сделки, заключенной комиссионером по его поручению и за его счет, не является, даже если был назван в сделке (в качестве собственника реализуемого имущества, грузоотправителя, грузополучателя и т.д.) или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по ее исполнению (передал или оплатил товар, принял или оплатил результат выполненных работ и т.д.). В дальнейшем для приобретения комитентом прав и обязанностей по отношению к третьему лицу, возникших из совершенной сделки, необходимо, чтобы комиссионер уступил ему свои права и перевел на него долги.

Вследствие того, что комиссионер совершает сделку от собственного имени, но за счет комитента и, соответственно, в дальнейшем передаст комитенту все полученное по ней, комиссионер признается участником отношений двух видов. Исходя из их особенностей, эти отношения именуются внутренними и внешними.

Внутреннее отношение возникает из договора комиссии между комиссионером и комитентом. Комиссионер, которому поручено совершение сделки для комитента, принимает на себя обязанность выражать вовне его интересы.

Правовая сущность таких отношений в литературе определяется неоднозначно. Ряд авторов считает, что их следует рассматривать как отношения косвенного (скрытого) представительства. В данном случае представитель, действуя в чужих интересах, вначале создает права и обязанности для себя, а затем уже передает их заинтересованному лицу . Другие авторы отрицают всякую возможность возникновения из договора комиссии отношений представительства, поскольку исходя из ст. 182 ГК при представительстве правовые последствия совершаемых представителем сделок возникают непосредственно у представляемого, комиссионер же действует хотя и в интересах комитента, но от собственного имени .

Внешнее отношение возникает между комиссионером и третьим лицом. Его содержание обусловливается сделкой, совершаемой комиссионером от своего имени с третьим лицом во исполнение поручения комитента. При этом возможное несоответствие, несовпадение внутренних отношений их внешнему выражению, исключающее возможность контроля со стороны третьего лица, позволяет, по мнению некоторых авторов, отнести договор комиссии к категории фидуциарных сделок, в которых элементу доверия придается решающее значение .

Особенности договора комиссии обусловливают его широкое использование как в общегражданском обороте, так и в различных сферах предпринимательской деятельности. Как правило, договор применяется при различных торговых операциях, в области обращения ценных бумаг, в банковской деятельности, страховании, транспортных отношениях и др.

Договоры комиссии, заключаемые в отдельных областях, могут обладать некоторой спецификой, влияющей на их правовое регулирование. Отношения, возникающие на их основе, помимо норм гл. 51 ГК регламентируются специальными законами и правовыми актами. В частности, комиссионная реализация непродовольственных товаров, принадлежащих гражданам, осуществляемая юридическими лицами и индивидуальными предпринимателями посредством заключения договоров розничной купли-продажи, регулируется Законом РФ "О защите прав потребителей" и Правилами комиссионной торговли непродовольственными товарами, утвержденными Постановлением Правительства РФ от 6 июня 1998 г. N 569 .

К числу особых правил, установленных указанными актами, могут быть отнесены следующие. Договор комиссии может оформляться путем составления различных документов (квитанций, накладных и др.), подписываемых сторонами. Принятый на комиссию товар должен поступить в продажу не позднее следующего дня после его приема за исключением выходных и праздничных дней. В случае задержки по его вине комиссионер должен уплатить комитенту за каждый день просрочки неустойку в размере 3% суммы причитающегося ему вознаграждения. При заключении договора стороны должны согласовывать порядок и размеры уценки товаров, принятых на комиссию и не реализованных в установленный срок. Деньги за проданный товар должны выплачиваться комиссионером комитенту не позднее чем на третий день после продажи товаров.

Особое правовое регулирование имеют и некоторые другие договоры комиссии. Так, брокерская деятельность профессиональных участников рынка ценных бумаг, действующих на основе договоров комиссии от своего имени и за счет клиента, осуществляется в соответствии с Федеральным законом от 22 апреля 1996 г. "О рынке ценных бумаг" и другими правовыми актами подзаконного характера. В их числе Правила осуществления брокерской и дилерской деятельности на рынке ценных бумаг Российской Федерации, утвержденные Постановлением ФКЦБ России от 11 октября 1999 г. N 9 ; Правила осуществления брокерской деятельности на рынке ценных бумаг с использованием денежных средств клиентов, утвержденные Постановлением ФКЦБ России от 22 сентября 2000 г. N 18 ; Правила осуществления брокерской деятельности при совершении некоторых сделок на рынке ценных бумаг, утвержденные Постановлением ФКЦБ России от 23 марта 2001 г. N 6 .

Биржевая торговля на товарных биржах в форме совершения биржевым посредником сделок от своего имени и за счет клиента осуществляется с учетом требований Закона РФ от 20 февраля 1992 г. "О товарных биржах и биржевой торговле".

2. Сторонами договора комиссии являются комитент, в интересах и за счет которого совершаются предусмотренные договором сделки, и комиссионер - лицо, непосредственно совершающее сделки от своего имени.

По общему правилу в договоре комиссии могут участвовать любые субъекты гражданского права, поскольку каких-либо специальных ограничений ГК не содержит. Вместе с тем граждане и юридические лица, выступающие в качестве комитента или комиссионера, должны обладать правосубъектностью в объеме, необходимом для участия в договоре комиссии и в сделках, совершение которых поручается.

В некоторых случаях к субъектному составу договоров комиссии, имеющих определенное содержание или предполагающих совершение комиссионером сделок в особых сферах, предъявляются специальные требования. Так, комиссионером по договору, предусматривающему совершение в интересах клиента фьючерсных и опционных сделок на товарной бирже, может выступить только предприниматель, обладающий статусом биржевого посредника и имеющий лицензию на право осуществления соответствующих операций . Также особым статусом и необходимой лицензией должны обладать профессиональные участники рынка ценных бумаг, осуществляющие брокерскую деятельность посредством совершения гражданско-правовых сделок с ценными бумагами от своего имени и за счет клиента. Комиссионером по договору, предполагающему осуществление сделок по продаже гражданского и служебного оружия и патронов к нему, может выступить только юридическое лицо, обладающее соответствующей лицензией, выданной органами МВД России . ГК не содержит каких-либо специальных требований к форме договора комиссии, а потому он оформляется в соответствии с общими правилами о форме сделки (ст. 158 - 163 ГК) и форме договора (ст. 434 ГК).

3. Предмет договора комиссии составляет оказание услуг правового характера, которые выражаются в совершении комиссионером одной или нескольких сделок от своего имени, но в интересах и за счет комитента. Ими могут быть любые сделки, соответствующие требованиям гражданского законодательства, в том числе не предусмотренные им. Исключение составляют лишь сделки, носящие личный характер, соответственно, их совершение комиссионеру поручаться не может.

Осуществление комиссионером деятельности по совершению сделок обычно предполагает и выполнение фактических действий (например, изучение конъюнктуры рынка, поиск потенциальных контрагентов, хранение реализуемого товара, его упаковка и перевозка и т.п.). Такие действия лишь способствуют надлежащему исполнению договора комиссии и самостоятельного значения не имеют.

Несмотря на то, что квалифицирующим признаком договора комиссии является его возмездность, условие о размере причитающегося комиссионеру вознаграждения не относится к числу подлежащих обязательному согласованию сторонами. При отсутствии в договоре соответствующего условия размер вознаграждения определяется согласно п. 3 ст. 424 ГК, т.е. исполненное комиссионером должно быть оплачено по цене, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные услуги.

Условие о сроке действия договора комиссии к числу существенных не относится. Договор может быть заключен как на определенный срок, так и без указания срока действия.

Действующим законодательством допускается возможность заключения договора комиссии на разнообразных условиях, что позволяет комитенту и комиссионеру максимально обеспечить свои интересы и установить оптимальный правовой режим для совершения порученных сделок с учетом экономической ситуации. В частности, стороны вправе определить в договоре территорию, на которой комиссионер должен осуществлять деятельность по заключению сделок (например, установить, что принадлежащий комитенту товар продается исключительно на территории Московской области). Договор может также содержать условие, согласно которому комитент принимает на себя обязательство не предоставлять каким-либо третьим лицам право совершать в его интересах и за его счет сделки, аналогичные совершенным комиссионером. Стороны вправе как включить, так и не включить в договор условия относительно номенклатуры товаров, составляющих предмет комиссии.

Возможность заключения договора комиссии на указанных условиях прямо предусмотрена п. 2 ст. 990 ГК. Вместе с тем, учитывая действие принципа свободы договора, представляется допустимым включение в договор и иных условий, способствующих достижению тех же целей, что и условия, названные в законе. Например, договор комиссии, оформляющий отношения изготовителя (собственника) товара и комиссионера, реализующего товар, может предусматривать условие, обязывающее комиссионера воздерживаться от заключения сделок по продаже аналогичного товара иных производителей.

Договор комиссии в значительной мере сходен с договором поручения, также оформляющим отношения по оказанию юридических услуг и относимым к категории посреднических. Оба договора предполагают совершение сделок одним лицом в интересах и за счет другого лица. В этой связи регламентация отношений комиссионера и комитента во многом сходна с регламентацией отношений поверенного и доверителя. Так, комиссионер должен соблюдать указания комитента, а поверенный - указания доверителя; комиссионер и доверитель должны обеспечиваться необходимыми для порученных действий средствами, обязаны представить отчет и др.

Вместе с тем между данными договорами имеются существенные различия. Во-первых, поверенный действует от имени доверителя, в связи с чем права и обязанности по совершенным сделкам возникают непосредственно у доверителя. Комиссионер выступает от собственного имени, хотя и в чужих интересах. В этой связи комитент не становится участником сделок, заключенных в его интересах, тогда как доверитель становится участником заключенной для него с третьими лицами сделки и приобретает по ней права и обязанности. Во-вторых, отличия имеются и в предметах рассматриваемых договоров. Если по договору поручения поверенному может поручаться совершение различных юридических действий, то по договору комиссии на комиссионера может возлагаться обязанность по совершению только одного из видов юридических действий - сделок. Соответственно предмет договора комиссии уже, нежели договора поручения. В-третьих, договор комиссии всегда возмездный, тогда как договор поручения может иметь как возмездный, так и безвозмездный характер.

4. На основе заключенного договора комиссии у комитента и комиссионера возникает ряд прав и обязанностей.

Основная обязанность комиссионера - выполнение порученных комитентом действий, т.е. совершение конкретной сделки или нескольких сделок, предусмотренных договором. При этом комиссионное поручение должно исполняться с соблюдением двух требований, сформулированных в ч. 1 ст. 992 ГК: на наиболее выгодных для комитента условиях и в точном соответствии с его указаниями.

Указания комитента призваны конкретизировать комиссионное поручение и обычно касаются условий и способов исполнения сделок, заключение которых предполагается. Так, комиссионеру могут быть даны указания относительно цены товара, подлежащего приобретению или реализации, формы и срока его оплаты, порядка передачи и др. В зависимости от характера поручения, сфер реализации, статуса и профессиональных качеств комиссионера указания могут формулироваться комитентом по-разному. Иногда они четко определяют условия, на которых следует заключить порученную сделку ("приобрести по цене 400 руб."), но могут обладать и меньшей детализацией, предоставляя комиссионеру некоторую свободу выбора в установленных рамках ("приобрести по цене не менее 300, но не выше 500 руб.").

Отсутствие в договоре комиссии необходимых указаний комитента не препятствует исполнению комиссионного поручения. Если поручение предполагает его реализацию в сфере предпринимательской деятельности, комиссионер должен действовать в соответствии с обычаями делового оборота, а в иных случаях - в соответствии с иными обычно предъявляемыми требованиями.

Независимо от наличия или отсутствия указаний комитента комиссионер при всех обстоятельствах должен обеспечить исполнение поручения на условиях, наиболее выгодных для комитента. Это может проявляться в приобретении имущества по более низкой или продаже имущества по более высокой цене по сравнению с предусмотренной договором комиссии; во включении комиссионером в совершаемые сделки условий, способствующих удовлетворению экономических интересов комитента (об отсрочке или рассрочке оплаты товара, приобретенного для комитента, о необходимости специальной упаковки или сопровождения товара в процессе перевозки с целью исключения возможности его утраты или повреждения и т.п.).

Надлежащему исполнению комиссионером указанной обязанности в значительной степени способствует законодательно установленный порядок распределения полученной им дополнительной выгоды, имеющей денежное выражение. Если комиссионером совершена сделка на условиях более выгодных, чем указанные комитентом, дополнительно полученная выгода делится между комитентом и комиссионером поровну (ч. 2 ст. 992 ГК). Данное правило носит диспозитивный характер, соответственно, стороны своим соглашением вправе предусмотреть иной порядок распределения дополнительной выгоды.

Выполнение комиссионного поручения с отступлением от указаний комитента означает нарушение комиссионером обязанностей и может повлечь для него неблагоприятные имущественные последствия. Поэтому, если комиссионер, исходя из фактически сложившихся обстоятельств, приходит к выводу, что соблюдение указаний комитента затруднительно или приведет к заключению сделки на невыгодных для него условиях, он обычно сообщает о возникшей ситуации комитенту, который меняет или восполняет первоначальные указания либо разрешает комиссионеру отступить от них. Вместе с тем в качестве исключения закон в некоторых случаях предоставляет комиссионеру право отступить от указаний комитента и без его согласия. Это возможно, когда отступление от указаний по обстоятельствам дела необходимо в интересах комитента и комиссионер не мог предварительно запросить комитента либо не получил от него в разумный срок ответ на свой запрос (п. 1 ст. 995 ГК).

В частности, соответствует интересам комитента совершение комиссионером сделок на иных условиях, нежели предусмотренные договором комиссии, в целях предотвращения возможных убытков комитента; получения для него большей выгоды по сравнению с той, какую он предполагал получить, давая комиссионное поручение, и т.п. Так, может быть признано правомерным снижение комиссионером цены на реализуемые товары в связи с их естественной порчей.

О невозможности предварительного выявления мнения комитента по поводу действий комиссионера могут свидетельствовать недоступность связи с местом нахождения комитента, неизвестность места его пребывания, необходимость немедленного исполнения поручения и др. Комиссионер, отступивший от указаний при данных обстоятельствах, обязан известить комитента об этом, как только такое уведомление станет возможным (п. 1 ст. 995 ГК). Нарушение этой обязанности может повлечь привлечение комиссионера к ответственности за убытки, возникшие у комитента в связи с несвоевременным получением информации.

Комиссионеру, действующему в качестве предпринимателя, при исполнении комиссионного поручения могут предоставляться более широкие возможности, ибо предполагается, что он, обладая специальными знаниями, навыками и другими качествами, более компетентен, нежели комитент в вопросах совершения сделок в определенной сфере. Такому комиссионеру может предоставляться право отступать от указаний комитента и без предварительного запроса, но с последующим извещением комитента о допущенных отступлениях в разумный срок (п. 1 ст. 995 ГК). Более того, комитент может освободить комиссионера от исполнения и этой информационной обязанности посредством включения в договор соответствующего условия.

Отступление от поручения комитента без достаточных на то оснований является нарушением договора, в связи с чем для комиссионера могут наступить неблагоприятные последствия. Они предусмотрены п. 2, 3 ст. 995 ГК применительно к наиболее распространенному варианту комиссии, при котором поручение состоит в совершении комиссионером сделок купли-продажи. В данном случае наиболее значимы для комитента указания относительно цены товара, подлежащего реализации или приобретению. Соответственно, отступления от указаний могут выражаться в продаже комиссионером имущества по меньшей цене или в приобретении имущества по большей цене по сравнению с установленной комитентом.

Если комиссионер продал имущество по цене, ниже согласованной с комитентом, он обязан возместить ему разницу. Вместе с тем комиссионер может быть освобожден от этой обязанности, если докажет, что у него отсутствовала возможность продать имущество по согласованной цене и продажа по более низкой цене предупредила еще большие убытки комитента. Когда на комиссионера была возложена обязанность предварительно запрашивать мнение комитента при возникновении необходимости отступления от его указаний, комиссионер должен доказать, что по обстоятельствам дела он не имел реальной возможности получить согласие комитента на совершение сделки по цене, отличающейся от указанной комитентом.

В случаях приобретения имущества по цене, выше согласованной с комитентом, комиссионер не вправе ссылаться на какие-либо обстоятельства, обосновывающие правомерность своего поведения. Комитент вправе отказаться от принятия покупки, заявив комиссионеру о принятом решении в разумный срок по получении от него информации о заключении сделки с третьим лицом. В противном случае считается, что покупка принята комитентом. Комитент не имеет возможности отказаться от сделки, заключенной для него по повышенной цене, если комиссионер заявил, что принимает разницу в цене на свой счет.

Договор комиссии может предусматривать обязанность комиссионера исполнить данное ему поручение лично. При отсутствии в договоре такого условия действует общее правило, согласно которому комиссионер вправе привлечь к исполнению комиссионного поручения другое лицо, заключив с ним договор субкомиссии.

Заключение договора субкомиссии не влечет перемену лиц в обязательстве, возникшем из договора комиссии, а лишь оформляет отношения по возложению исполнения обязательства на третье лицо. В этой связи комиссионер остается ответственным перед комитентом за все действия третьего лица (субкомиссионера), т.е. отвечает за них как за собственные (п. 1 ст. 994 ГК).

Комиссионер приобретает в отношении субкомиссионера все права и обязанности комитента и, следовательно, дает обязательные для исполнения поручения указания, выплачивает ему вознаграждение за оказываемые услуги и др. Возможности комиссионера ограничены условиями, составляющими содержание договора комиссии. В частности, его указания, в соответствии с которыми субкомиссионер обязан совершать сделки, не должны расходиться с указаниями комитента; срок исполнения субкомиссионером порученных действий не должен превышать срока, установленного для их осуществления договором комиссии, и т.д.

В период действия договора комиссии комитент и субкомиссионер не вправе без согласия комиссионера вступать между собой в непосредственные отношения (п. 2 ст. 994 ГК). Такой запрет в значительной мере способствует обеспечению интересов комиссионера.

Во-первых, уменьшается вероятность ненадлежащего исполнения комиссионного поручения, поскольку комитент лишается возможности принять исполненное субкомиссионером, минуя комитента. Таким образом, создаются условия, при которых комиссионер может проверить, насколько выполненные субкомиссионером действия соответствуют условиям договора комиссии, и самостоятельно устранить имеющиеся недостатки. Кроме того, на субкомиссионера может быть возложено исполнение лишь части комиссионного поручения (например, совершение одной сделки из десяти порученных комитентом), а потому передача результатов такой деятельности комитенту будет свидетельствовать только о частичном, т.е. ненадлежащем исполнении комиссионером обязательства. Естественно, подобные обстоятельства могут служить основаниями для привлечения комиссионера к ответственности.

Во-вторых, исключается возможность того, что комитент, вполне удовлетворенный результатами деятельности субкомиссионера, откажется от услуг комиссионера, заявив об отмене комиссионного поручения.

Правило о недопустимости возникновения непосредственных отношений между комитентом и субкомиссионером носит диспозитивный характер. Иное может предусматриваться договором комиссии исходя из характера порученных действий, сфер его реализации и других обстоятельств.

Комиссионер обязан обеспечивать сохранность находящегося у него имущества, поступившего от комитента или приобретенного им за счет комитента во исполнение комиссионного поручения (п. 1 ст. 998 ГК). Возложение на комиссионера данной обязанности обусловлено тем, что вещи, находящиеся у комиссионера в связи с исполнением им поручения, являются собственностью комитента (п. 1 ст. 996 ГК). Причем данное правило имеет императивный характер и не может быть изменено соглашением сторон. Как собственник, комитент заинтересован в обеспечении сохранности вещей и несет риск их случайной гибели или случайного повреждения, если иное не предусмотрено договором (ст. 211 ГК). Вместе с тем в сложившихся обстоятельствах он лишен возможности самостоятельно принять меры в целях предотвращения утраты, недостачи или повреждения своего имущества, поскольку оно находится во владении комиссионера.

Конкретные меры, которые должен предпринять комиссионер в целях сохранения вещей комитента, могут определяться договором комиссии. При отсутствии в договоре таких условий комиссионер обязан соблюдать меры, предусмотренные законом и иными нормативными актами, соответствующие обычаям делового оборота и свойствам охраняемых вещей.

Кроме того, принимая имущество от комитента для последующей реализации или приобретая имущество у третьих лиц для комитента, комиссионер должен осуществить его наружный осмотр с целью проверки качества и количества, т.е. определения явных недостатков. При обнаружении каких-либо повреждений или недостачи имущества комиссионер обязан принять меры по охране прав комитента, собрать необходимые доказательства (составить акт о недоброкачественности или недостаче товара и др.) и обо всем без промедления сообщить комитенту. Аналогичные действия комиссионер должен предпринять и в случае, когда имуществу комитента причинен ущерб вследствие неправомерных посягательств третьих лиц (п. 2 ст. 998 ГК). Надлежащее исполнение указанных обязанностей в дальнейшем может облегчить комитенту процесс доказывания факта отсутствия своей вины в утрате, повреждении или недостаче имущества комитента, если его сохранность все-таки не будет обеспечена.

По договору комиссии комиссионеру может предоставляться право пользования имуществом комитента в процессе его хранения. Так, договор, заключаемый с профессиональным участником рынка ценных бумаг, осуществляющим брокерскую деятельность по заключению сделок от своего имени и за счет клиента, может предусматривать право брокера использовать денежные средства, предназначенные для инвестирования в ценные бумаги или полученные в результате продажи ценных бумаг, до момента их возврата клиенту. Однако договором комиссии, закрепляющим такое право, должен определяться порядок распределения прибыли, полученной в результате использования указанных средств .

Комиссионер отвечает за утрату, недостачу или повреждение имущества комитента при наличии общих оснований гражданско-правовой ответственности, предусмотренных ст. 401 ГК, поскольку какие-либо специальные правила на этот счет отсутствуют. Соответственно, комиссионер, заключивший договор комиссии в связи с предпринимательской деятельностью, будет отвечать перед комитентом независимо от своей вины; если же он действовал не в качестве предпринимателя - только при ее наличии. Ответственность в данном случае выражается в необходимости возмещения комитенту убытков, причиненных утратой, недостачей или повреждением его имущества. При этом возмещению подлежат и реальный ущерб, и упущенная выгода, ибо исключений из общего правила о полном возмещении убытков (ст. 393 ГК) нормами о комиссии не предусмотрено.

На комиссионера может быть возложена обязанность застраховать находящееся у него имущество комитента. Эта обязанность может прямо предусматриваться договором или вытекать из обычаев делового оборота. Кроме того, комитент при опасении за сохранность своего имущества может направить комиссионеру предписание о необходимости застраховать принадлежащие ему вещи. Заявление комитентом такого требования продиктовано сложившимися обстоятельствами и порождает у комиссионера обязанность независимо от его воли, в этой связи имущество может быть застраховано только за счет комитента (п. 3 ст. 998 ГК).

По исполнении поручения комиссионер обязан предоставить комитенту отчет и передать ему все полученное по договору комиссии (ст. 999 ГК). Ввиду отсутствия специальных нормативных требований сроки предоставления отчета об исполнении комиссионного поручения, требования к его форме и содержанию устанавливаются соглашением сторон таким образом, чтобы комитент располагал достаточной информацией и имел реальную возможность оценить правомерность действий комиссионера. При наличии каких-либо возражений по представленному отчету комитент должен сообщить о них комиссионеру в течение установленного договором срока. Когда такой срок сторонами не определен, о несогласии с отчетом комиссионеру должно быть заявлено в течение 30 дней со дня его предоставления. Если возражения своевременно комитентом не заявлены, при отсутствии иного соглашения отчет считается принятым.

Комиссионер вправе удержать находящееся у него имущество комитента в обеспечение своих требований по договору комиссии (п. 2 ст. 996 ГК). Право удержания может быть реализовано в отношении любых по характеру вещей, как полученных комиссионером от комитента, так и поступивших от третьих лиц для передачи комитенту. Указанное имущество может удерживаться комиссионером до тех пор, пока все его денежные требования (по выплате вознаграждения, возмещению понесенных расходов и др.) не будут полностью удовлетворены комитентом. Возникающие при этом отношения регламентируются общими нормами об удержании, закрепленными в ст. 359 - 360 ГК, а также специальными правилами, предусмотренными абз. 2 п. 2 ст. 996 ГК, которые рассчитаны на случаи объявления комитента несостоятельным.

При несостоятельности (банкротстве) комитента право комиссионера на удержание прекращается, поскольку в сложившейся ситуации должны быть учтены интересы всех кредиторов комитента. Требования комиссионера в пределах стоимости удерживаемых им вещей удовлетворяются наравне с требованиями, обеспеченными залогом имущества, т.е. в третью очередь (см. п. 1 ст. 64, п. 3 ст. 25 ГК).

Особые возможности имеются у комиссионера, обладающего денежными средствами, поступившими к нему за счет комитента. Он вправе в порядке ст. 410 ГК удержать из находящихся у него средств суммы, причитающиеся ему по договору комиссии, т.е. осуществить зачет своих требований к комитенту (ст. 997 ГК). Однако кредиторы комитента, пользующиеся в отношении очередности удовлетворения их требований преимуществом перед залогодержателями (получающие от комитента денежные средства в возмещение вреда жизни и здоровью и др.), сохраняют права на удовлетворение своих требований из удержанных комиссионером сумм.

Комиссионер несет ответственность перед комитентом только за действительность сделки, заключенной им для комитента с третьим лицом, т.е. за ее соответствие общим условиям действительности гражданско-правовых сделок. За неисполнение такой сделки третьим лицом комиссионер не отвечает (п. 1 ст. 993). Исключение составляют лишь два случая, наличие которых предоставляет комитенту возможность привлечь комиссионера к ответственности в связи с тем, что заключенная им сделка вообще не была исполнена третьим лицом или была исполнена им ненадлежащим образом.

Во-первых, комиссионер отвечает перед комитентом, если он не проявил необходимой осмотрительности в выборе лица, с которым совершил сделку для комитента. К примеру, если сделка заключена комиссионером с юридическим лицом, которое находится в стадии ликвидации или признано неплатежеспособным (банкротом). В данном случае на комиссионера возлагается ответственность за собственные неправомерные действия, повлекшие неблагоприятные имущественные последствия для комитента. Эти действия выражаются в совершении комиссионного поручения без должной осмотрительности и заботливости, в частности без проверки статуса, платежеспособности, добросовестности лиц, с которыми заключались сделки.

Во-вторых, комиссионер ответствен перед комитентом, если добровольно принял на себя ручательство за исполнение сделки третьим лицом, именуемое делькредере (п. 1 ст. 993 ГК). Такое ручательство оформляется посредством включения в договор комиссии соответствующего условия. За его предоставление, как услугу особого рода, комиссионер получает дополнительное вознаграждение, размер которого также определяется договором.

При наличии между сторонами соглашения о делькредере комиссионер несет ответственность за действия третьего лица, не исполнившего сделку. В этой связи особый интерес представляет вопрос о характере такой ответственности комиссионера.

Разрешению этого вопроса могло бы способствовать определение правовой природы делькредере, однако в настоящее время единый взгляд на его юридическую сущность отсутствует. Одни авторы полагают, что принявший на себя ручательство перед комитентом комиссионер становится поручителем. Соответственно, к отношениям сторон следует применять положения о поручительстве (ст. 361 ГК), а потому при неисполнении заключенной для комитента сделки третье лицо и комиссионер будут отвечать солидарно (п. 1 ст. 363 ГК).

Другие авторы определяют делькредере как правовое явление, отличное от поручительства, но близкое к нему по природе, а потому полагают возможным применение к возникающим отношениям норм о поручительстве по аналогии закона. При подобном подходе также формулируется вывод о солидарной ответственности комиссионера .

Существует и третья точка зрения, на наш взгляд, наиболее предпочтительная, согласно которой делькредере не может признаваться поручительством, поскольку третье лицо, за которое ручается комиссионер, не является должником по отношению к комитенту. В этой связи делькредере представляет собой самостоятельный способ обеспечения исполнения обязательств, прямо не предусмотренный в общем перечне обеспечительных средств, приведенном в п. 1 ст. 329 ГК. Поэтому презумпция в пользу солидарной ответственности, закрепленная в ст. 363 ГК применительно к поручительству, в данном случае не действует . Исходя из этого ответственность комиссионера перед комитентом за неисполнение сделки третьим лицом должна носить субсидиарный характер (ст. 399 ГК).

При неисполнении третьим лицом заключенной для комитента сделки комиссионер обязан немедленно сообщить об этом комитенту, собрать необходимые доказательства и по требованию комитента передать ему все права по сделке (п. 2 ст. 993 ГК). Указанные права передаются комитенту с соблюдением общих правил об уступке права требования (ст. 382 - 386, 388, 389 ГК). Основанием для перехода прав в данном случае является закон, а потому для его осуществления достаточно волеизъявления комитента. Особо следует отметить, что права, возникшие у комиссионера по сделке с третьим лицом, подлежат передаче, даже когда между комиссионером и третьим лицом было достигнуто соглашение, ограничивающее или запрещающее подобную уступку. Поскольку комиссионер знал, что заключает сделку для комитента, но согласился включить в нее условие о невозможности передачи прав по ней другим субъектам, он будет нести ответственность перед третьим лицом за все негативные последствия, вызванные нарушением соглашения о запрете уступки прав (п. 3 ст. 993 ГК).

Комитент со своей стороны обязан принять от комиссионера все исполненное им по договору комиссии (ст. 1000 ГК). Эта обязанность предполагает принятие уплаченных третьими лицами денег, переданных ими вещей, а также прав перед третьими лицами, приобретенных комиссионером для комитента (прав арендатора и др.). При этом комитент должен осмотреть принимаемое имущество, проверить его количество и качество. В случае обнаружения недостатков в имуществе комитент обязан незамедлительно известить об этом комиссионера. Такое уведомление имеет целью обеспечить возможность предъявления третьему лицу каких-либо требований в связи с недостатками имущества. Комиссионер в данной ситуации может располагать дополнительной информацией и документами, позволяющими установить причины недостатков или подтверждающими наличие оснований для привлечения третьего лица к ответственности.

Комиссионер заключает сделки с третьими лицами от своего имени, соответственно, все вытекающие из этих сделок обязанности возникают у него. Но поскольку такие сделки совершаются в интересах комитента, он должен освободить комиссионера от обязательств перед третьим лицом по исполнению комиссионного поручения (перевести на себя или погасить долг, возникший у комиссионера перед третьим лицом).

Комитент обязан уплатить комиссионеру вознаграждение за совершение порученных действий, поскольку договор комиссии всегда имеет возмездный характер. Кроме того, если комиссионер принял на себя ручательство за исполнение сделки третьим лицом (делькредере), комитент должен также уплатить ему за это дополнительное вознаграждение (п. 1 ст. 991 ГК).

Размер и порядок уплаты комиссионного вознаграждения, а также вознаграждения за делькредере, если оно предусмотрено, обычно устанавливаются соглашением сторон и предусматриваются в договоре комиссии. Размер вознаграждения может определяться различными способами: в виде процентов от цены совершаемых комиссионером сделок; в твердой денежной сумме; в виде разницы или части разницы между назначенной комитентом ценой и той более выгодной ценой, по которой комиссионер совершает сделку, и др. При отсутствии в договоре условий, позволяющих определить размер комиссионного вознаграждения и порядок его уплаты, вознаграждение выплачивается после исполнения договора комиссии в размере, определяемом по правилам п. 3 ст. 424 ГК, т.е. в размере обычно взимаемого при сходных обстоятельствах за аналогичные комиссионные услуги.

Исполняя комиссионное поручение и действуя в интересах комитента, комиссионер может понести различные расходы (по упаковке товара, его транспортировке, разгрузке и др.). Поэтому комитент, помимо уплаты комиссионного вознаграждения и дополнительного вознаграждения за делькредере, обязан возместить комиссионеру израсходованные им на исполнение поручения суммы в полном объеме (ст. 1001 ГК).

В договоре комиссии могут быть предусмотрены возможные статьи необходимых расходов, а также перечень документов, которые должны предоставляться комиссионером в подтверждение фактически израсходованных средств. Вместе с тем следует иметь в виду, что по общему правилу расходы комиссионера, связанные с обеспечением сохранности находящегося у него имущества комитента, возмещению не подлежат. Комитент обязан оплатить расходы по хранению только в тех случаях, когда это прямо предусмотрено законом или договором.

Обязанности комитента по уплате комиссионного вознаграждения и возмещению понесенных комиссионером расходов сохраняются и в тех случаях, когда по зависящим от комитента причинам договор комиссии не был исполнен (п. 2 ст. 991 ГК).

5. Договор комиссии может быть прекращен как по общим, так и по специальным основаниям, предусмотренным ст. 1002 ГК.

Комитент вправе в любое время отказаться от исполнения договора комиссии, отменив ранее данное поручение. Если у комиссионера возникли убытки в связи с досрочным прекращением договора, он вправе требовать от комитента их возмещения.

Отменяя комиссионное поручение, комитент обязан в срок, установленный договором комиссии, а если такой срок не определен, то незамедлительно распорядиться своим имуществом, находящимся в ведении комиссионера. В случае неисполнения комитентом данной обязанности комиссионер вправе либо сдать имущество на хранение за счет комитента, либо реализовать его по возможно более выгодной для комитента цене (п. 3 ст. 1003 ГК).

Особый порядок установлен для случаев отказа комитента от договора комиссии, заключенного на неопределенный срок. О желании прекратить договор комитент должен уведомить комиссионера заблаговременно - не позднее чем за 30 дней или за более длительный срок, если таковой установлен договором (п. 2 ст. 1003 ГК). Кроме того, комитент обязан выплатить комиссионеру вознаграждение за совершенные им до прекращения договора сделки, а также возместить понесенные им до этого расходы.

По общему правилу комиссионер не вправе в одностороннем порядке отказаться от исполнения договора комиссии. Вместе с тем в качестве исключения допускается прекращение договора по его инициативе в случаях, когда такая возможность прямо предусмотрена самим договором или законом. В частности, в силу закона комиссионер может отказаться от исполнения договора комиссии, заключенного без указания срока его действия (п. 1 ст. 1004 ГК). При такой ситуации комитент должен быть уведомлен о прекращении договора не позднее чем за 30 дней, если более продолжительные сроки не установлены договором.

Кроме того, комиссионер обязан принять все необходимые меры в целях обеспечения сохранности находящегося у него и принадлежащего комитенту имущества. Комитент в свою очередь обязан распорядиться этим имуществом в течение 15 дней или в иной предусмотренный договором срок со дня получения сообщения о намерении комиссионера прекратить договор. В противном случае комиссионер вправе продать это имущество по возможно более выгодной для комитента цене либо сдать его за счет комитента на хранение (п. 2 ст. 1004 ГК).

Комиссионер, отказавшийся от исполнения поручения, сохраняет право на получение комиссионного вознаграждения за совершение сделок и возмещение понесенных в связи с этим расходов, если соответствующая деятельность осуществлялась им до прекращения договора.

Основаниями прекращения договора комиссии могут служить обстоятельства, свидетельствующие о невозможности исполнения порученных действий комиссионером, в качестве которого выступает гражданин. В частности, договор прекращается вследствие смерти комиссионера, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим, а также в случае признания комиссионера - индивидуального предпринимателя несостоятельным (банкротом) (ст. 1002 ГК). Исходя из общих положений основанием прекращения договора может быть и банкротство комиссионера - юридического лица, поскольку следствием этого станет его ликвидация (ст. 65, 419 ГК).

В случае объявления комиссионера несостоятельным (банкротом) его права и обязанности по сделкам, заключенным во исполнение комиссионного поручения, переходят к комитенту (ч. 2 ст. 1002 ГК). Такой переход осуществляется в силу прямого указания закона и не требует специального оформления, в частности заключения соглашения между комитентом и комиссионером, их согласия или согласия третьих лиц. Моментом перехода прав и обязанностей к комитенту признается дата принятия арбитражным судом решения о признании комиссионера банкротом и об открытии конкурсного производства.

В объем переходящих комитенту в данном случае прав включаются право требования исполнения основного обязательства и все связанные с ним права (на взыскание с должника процентов, неустойки, убытков). В состав обязанностей также включаются обязанности по исполнению основного обязательства и все связанные с ним дополнительные обязанности (по возмещению убытков, уплате процентов и неустойки).

Последующая отмена решения суда о признании комиссионера несостоятельным не может служить основанием к восстановлению у комиссионера прав и обязанностей, перешедших к комитенту в порядке ч. 2 ст. 1002 ГК.

ЛИТЕРАТУРА

1. Комаров Б.К. Договор комиссии по советскому гражданскому праву. М., 2001.
2. Красавчиков О.А., Якушев В.С. Договор комиссии по советскому гражданскому праву. Свердловск, 2007.
3. Сохновский А.Ф. Комиссионная торговля. Правовые вопросы. М., 2002.