

Лекция 4.

Предпринимательские

договоры

© д.э.н., профессор

О.А. Никитина

*Дисциплина «Основы предпринимательской
деятельности»*

Понятие и признаки предпринимательских договоров

Одним из видов гражданско-правовых договоров является предпринимательский договор (п. 1 ст. 420 ГК РФ).

Предпринимательский договор – это соглашение, заключаемое на *возмездной основе* в целях осуществления предпринимательской деятельности, стороны или одна из сторон которого выступают в качестве субъекта предпринимательства.

Признак 1

Сторонами (или одна из сторон) таких договоров должны являться субъектами предпринимательской деятельности – юридические лица и индивидуальные предприниматели, которые приобретают *статус субъекта указанной деятельности с момента их государственной регистрации.*

Признак 2

Договоры между субъектами предпринимательской деятельности, являющимися **коммерческими юридическими лицами** (хозяйственными обществами и товариществами, производственными кооперативами, государственными и муниципальными унитарными предприятиями), предполагаются предпринимательскими, так как указанные лица в качестве основной цели своей деятельности **преследуют извлечение прибыли** (п. 1 ст. 50 ГК РФ).

Признак 3

Предпринимательский договор заключается в целях осуществления его сторонами (стороной) *предпринимательской деятельности*.

- Стороны (или одна сторона) такого договора вступают в обязательственные отношения со своими контрагентами по продаже товаров, пользованию имуществом, выполнению работ, оказанию услуг в связи с тем, что это необходимо для ее (их) профессиональной деятельности, направленной на систематическое получение прибыли, **а не на удовлетворение личных, бытовых потребностей**.

Признак 4

Предпринимательские договоры **носят возмездный характер**: сторона такого договора **должна получить плату или иное встречное предоставление** за исполнение своих обязанностей (п. 1 ст. 423 ГК РФ). Данная особенность обуславливается целью предпринимательской деятельности – направленностью на получение прибыли.

ВАЖНО!!!!

Законодательство России содержит **принципиальный запрет** на заключение безвозмездных договоров между субъектами предпринимательства.

В частности, *не допускается дарение* в отношениях между коммерческими организациями (п. 4 ст. 575 ГК РФ).

Этот запрет распространяется и на индивидуальных предпринимателей, поскольку к ним по общему правилу применяются нормы ГК РФ, регулирующие деятельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями (п. 3 ст. 23 ГК РФ).

Признак 5

Сочетание максимальной свободы и повышенных требований для предпринимателей в договорных обязательствах – характерная особенность предпринимательских договоров.

Принцип свободы договора, выражающийся в возможности свободного заключения договора, выбора его вида, характера, контрагентов, широкого усмотрения при определении его условий (ст. 421 ГК РФ), наиболее характерен для предпринимательских договоров.

Данный принцип открывает большие возможности для развития предпринимательского оборота.

НАДО знать!

Законодательство России *содержит нормы, предоставляющие субъектам предпринимательства максимальную свободу в согласовании условий предпринимательских договоров.*

Так, односторонний отказ от исполнения обязательства, связанного с осуществлением его сторонами предпринимательской деятельности, и одностороннее изменение условий такого обязательства *допускаются в случаях, предусмотренных договором, если иное не вытекает из закона или существа обязательства* (ст. 310 ГК РФ).

Для лиц, не являющихся предпринимателями, данная норма не предусматривает возможности установления в договоре *условия об одностороннем отказе от исполнения обязательства.*

ВАЖНО знать!

В то же время Законодательство РФ устанавливает ряд повышенных требований к предпринимателям, являющимся сторонами (стороной) соответствующих договоров.

Это обусловлено различными факторами:

возложением риска негативных последствий от предпринимательской деятельности на самого предпринимателя,

его экономически более сильным положением по сравнению с гражданином-потребителем, доминирующим (монопольным) положением предпринимателя на рынке и т. п.

Ограничение свободы договора

Ограничение свободы договора допускается в случаях, *когда обязанность его заключения предусмотрена законом или добровольно принятым обязательством*. Так, при необоснованном уклонении коммерческой организации от заключения публичного договора другая сторона вправе обратиться в суд с требованием о понуждении заключить договор (п. 3 ст. 426 ГК РФ)

Признак 6

Споры, связанные с их заключением, изменением, расторжением и исполнением предпринимательских договоров, рассматриваются *в специальном порядке (арбитражными или третейскими судами)*.

Большинство споров, вытекающих из предпринимательских договоров, являются экономическими спорами, которые разрешаются арбитражными судами в соответствии с АПК РФ (ст. 27–28).

Как правило, это споры о разногласиях по договору, об изменении условий или о расторжении договора, или о неисполнении или ненадлежащем исполнении обязательств и т. д.

Виды предпринимательских договоров по форме акцепта:

1. Договор оферты,
2. Заключение договора путем присоединения,
3. Заключение договора в обязательном порядке,
4. Заключение договора на торгах.

1. Порядок заключения предпринимательских договоров оферты

**Процедура заключения
предпринимательского договора на основе
оферты включает в себя три этапа:**

- 1) направление предложения (оферты) одной стороной,
- 2) акцепт оферты другой стороной,
- 3) получение акцепта стороной, направившей оферту.

Особенности заключения

предпринимательских договоров оферты

При заключении предпринимательских договоров большое значение имеет публичная оферта, *под которой понимается содержащее все существенные условия договора предложение, из которого усматривается воля лица, делающего предложение, заключить договор на указанных в предложении условиях с любым, кто отзовется* (п. 2 ст. 437 ГК РФ). Публичная оферта может выражаться, например, *в рассылке прайс-листов*, каталогов, содержащих все существенные условия договора.

Сроки акцепта в договоре оферты

В предпринимательском договоре оферты часто встречается *такая форма акцепта*, как совершение лицом, получившим оферту, *в срок, установленный для ее акцепта*, действий по выполнению указанных в ней условий договора (например, отгрузка товаров, выполнение работ, уплата суммы денег, оказание услуг и т. п.), если иное не предусмотрено законодательством или не указано в оферте (п. 3 ст. 438 ГК РФ).

2. Предпринимательский договор путем присоединения

- **Договором присоединения** признается 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 (п. 1 ст. 428 ГК РФ).
- **Особенностью** данного вида договора является то, что **договор присоединения принимается целиком**, т. е. в него не могут вноситься изменения или составляться протокол разногласий. Если имеются разногласия хотя бы по одному из условий данного договора, он признается незаключенным.

Договор присоединения получил широкое распространение в таких видах предпринимательства, как банковская, страховая, биржевая деятельность и др.

Законодательных ограничений на то, какие договоры могут быть заключены путем присоединения, не имеется.

ВАЖНО знать!

ГК РФ содержит повышенные требования ***к стороне, присоединившейся к договору в связи с осуществлением своей предпринимательской деятельности.***

Их суть состоит в том, что не подлежит удовлетворению требование этой стороны об изменении или расторжении договора присоединения, который хотя и не противоречит законодательству, но лишает эту сторону прав, ***обычно предоставляемых по договорам такого вида, исключает или ограничивает ответственность другой стороны за нарушение обязательств либо содержит другие явно обременительные условия,*** если при этом присоединяющаяся сторона знала или должна была знать, на каких условиях заключается договор (п. 3 ст. 428 ГК РФ).

Заключение

предпринимательского договора в обязательном порядке

Обязательство заключить договор может следовать из закона и из предварительно принятого на себя обязательства (например, предварительного договора).

- Так, например, субъекты естественных монополий не вправе отказываться от заключения договора с отдельными потребителями на производство (реализацию) товаров, производимых субъектами естественных монополий, при наличии у них возможности произвести (реализовать) такие товары (п. 1 ст. 8 Федерального закона от 17 августа 1995 г. № 147-ФЗ «О естественных монополиях»).
- К субъектам естественных монополий относятся, в частности, ОАО «Газпром», РАО «ЕЭС России» и др.

Обязательное заключение предпринимательского договора может также следовать из условий предварительного договора.

Предварительный договор

– это соглашение сторон, по которому последние обязуются заключить в будущем договор о передаче имущества, выполнении работ или оказании услуг (основной договор) на условиях, предусмотренных предварительным договором (п. 1 ст. 429 ГК РФ).

Необоснованный отказ от заключения основного договора на условиях предварительного договора не допускается.

Возможны два варианта заключения предпринимательских договоров в обязательном порядке:

- а) когда заключение договора *обязательно для стороны, которой направлена оферта*;
- б) когда заключение договора обязательно *для стороны, которая направила оферту*.

а) когда заключение договора **обязательно для стороны, которой направлена оферта**

В этом случае оферта исходит от стороны, не обязанной заключить договор, но заинтересованной в его заключении.

Как правило, таковой стороной является фирма-покупатель, заказчик товара (работы, услуги).

Оферта может быть направлена, например, в виде проекта договора либо иного письменного предложения. Другая сторона (**обязанная**) должна принять предложение (акцептовать оферту) либо известить сторону об отказе от акцепта или о принятии предложения на иных условиях в 30-дневный срок со дня получения оферты.

б) когда заключение договора **обязательно для стороны, которая направила оферту**

В этом случае оферту (в виде проекта договора или в иной форме) **направляет обязанная сторона**. Другая же сторона **вправе в течение 30 дней** –

- возвратить подписанный проект договора (извещение о принятии оферты) без возражений;
- возвратить проект договора с протоколом разногласий;
- уведомить первую сторону об отказе от заключения договора.

При отказе или уклонении стороны, обязанной заключить договор, от его заключения контрагент обязанной стороны вправе обратиться в суд с иском о понуждении заключить договор (п. 4 ст. 445 ГК РФ).

4. Заключение предпринимательских договоров на торгах

Предпринимательский договор может быть заключен путем проведения торгов, если иное не вытекает из его существа (п. 1 ст. 447 ГК РФ).

Торги могут использоваться при заключении договоров, направленных на реализацию имущества (недвижимости, ценных бумаг), а также прав (например, **права на заключение договора**) и др.

Определенные предпринимательские договоры об оказании услуг, продаже товаров или имущественных прав в случаях, предусмотренных законом, могут быть заключены лишь путем проведения торгов.

Торги

Торги проводятся **в форме конкурса или аукциона**, которые могут быть открытыми и закрытыми.

В открытых конкурсах и аукционах вправе участвовать **любое лицо**, а в закрытых – **только лица, специально приглашенные для этой цели**.

Как правило, извещение о проведении торгов должно быть сделано организатором не менее чем за 30 дней до их проведения,

Аукцион или конкурс, в котором участвовал только один участник, признаются несостоявшимися (п. 4 и 5 ст. 447 ГК РФ).

Победитель торгов

Выигравшим торги по конкурсу признается **лицо**, которое по заключению конкурсной комиссии, заранее назначенной организатором торгов, предложило **лучшие условия**, а на аукционе – лицо, предложившее **наиболее высокую цену**.

Договор заключается с лицом, выигравшим торги.

Заключение договора с победителем торгов является **обязанностью продавца**, неисполнение которой влечет его **ответственность в виде возмещения убытков**.

Победитель торгов вправе также требовать понуждения данного лица к заключению договора.

Изменение и расторжение предпринимательских договоров

По общему правилу договор должен исполняться на тех условиях, на которых он был заключен.

Действия сторон по изменению или расторжению договора, осуществляемые по их взаимному соглашению, являются не только сделкой, но и договором, в силу этого они подчиняются общим правилам о порядке заключения договоров.

В случае одностороннего отказа от исполнения договора полностью или частично, когда такой отказ допускается законом или соглашением сторон, договор считается расторгнутым или измененным

Возможность изменения или расторжения договора не предусмотрена законом

В тех случаях, когда возможность изменения или расторжения договора не предусмотрена законом или договором и сторонами не достигнуто об этом соглашение, договор может быть изменен или расторгнут одной из сторон **только по решению суда и только в следующих случаях:**

- 1) при **существенном нарушении договора** другой стороной;
- 2) в связи с **существенным изменением обстоятельств**, из которых стороны исходили при заключении договора;
- 3) в иных случаях, предусмотренных законом или договором (ст. 450, 451 ГК).

«Существенным» признается

Существенным признается нарушение договора одной из сторон, **которое влечет для другой стороны такой ущерб**, что она в значительной степени лишается того, на что была вправе рассчитывать при заключении договора.

Изменение обстоятельств признается **существенным, когда они изменились настолько что если бы стороны могли это разумно предвидеть, договор вообще не был бы ими заключен или был бы заключен на совершенно других условиях.**

Классификация предпринимательских договоров по видам деятельности

выделяют предпринимательские договоры по:

- продаже (реализации) товаров,
- передаче имущества в пользование,
- выполнению (производству) работ,
- оказанию услуг .

Договоры по продаже (реализации) товаров

К предпринимательским договорам по продаже (реализации) товаров относятся:

- договор купли-продажи,
- договор поставки товаров,
- договор поставки товаров для государственных нужд,
- **договор контрактации**,
- договор энергоснабжения,
- договор продажи предприятия,
- договор розничной купли-продажи,
- договор энергоснабжения
- и др.

Предпринимательские договоры по передаче имущества в пользование:

- **договор аренды** (*предоставление имущества во временное владение и пользование позволяет арендодателю получить предпринимательский доход (прибыль). С другой стороны, для эффективного осуществления предпринимателями своей деятельности им в ряде случаев экономически более выгодно не приобретать имущество в собственность, а получить его в аренду и использовать для своей деятельности).*

Например, торговое предприятие, расширяющее объем реализации своих товаров, может нуждаться в дополнительных складских и офисных помещениях и т. п.)

- **договор финансовой аренды (лизинга),**
- **договор проката.**

Предпринимательские договоры по выполнению (производству) работ

это различные виды договора подряда:

- договор строительного подряда,
- договор подряда на выполнение проектных и изыскательских работ,
- государственный контракт на выполнение подрядных работ для государственных нужд,
- договор бытового подряда и т. д.

Предпринимательские договоры по оказанию услуг

Оказание услуг является необходимым в предпринимательском обороте.

Законодательство предусматривает возможность оказания различных видов услуг в рамках следующих:

Договор возмездного оказания услуг,
Договор коммерческого представительства,
Договор комиссии,
Договор агентирования (Агентский договор),
Договор перевозки,
Договор экспедирования,
Договор страхования,
Договор доверительного управления имуществом, Договор хранения и др.

Вопросы для самоконтроля:

1. Сформулируйте понятие «предпринимательские договоры».
2. Какие признаки позволяют отличить предпринимательские договоры от других видов гражданско-правовых договоров?
3. Каков порядок заключения, изменения и расторжения предпринимательских договоров?
4. Виды предпринимательских договоров по форме акцепта (приведите примеры)?
5. Виды предпринимательских договоров по видам деятельности (приведите примеры).

Самостоятельный практикум к лекции 4

Задание 1. Изучить понятийный аппарат по следующим договорам: Договор контракции, договор лизинга, договор возмездного оказания услуг, договор коммерческого представительства, договор комиссии, агентский договор.

Задание 2. В зависимости от Вашей специализации подготовить примеры договоров контракции, лизинга, возмездного оказания услуг, коммерческого представительства, комиссии.