

ПОСРЕДНИЧЕСКИЕ ДОГОВОРЫ: ПОРУЧЕНИЕ, КОМИССИЯ, АГЕНТСКИЙ, КОММЕРЧЕСКАЯ КОНЦЕССИЯ

Лекция № 12

С.Б. Кокина, к.ю.н., доцент кафедры
гражданского и предпринимательского права
НИУ ВШЭ

Майнор «Правовая среда бизнеса»

skokina@gmail.com

skokina@hse.ru

ГЛАВНЫЕ ВОПРОСЫ

- 1) от чьего имени
- 2) за чей счет

ФИДУЦИАРНЫЙ КОММЕРЧЕСКИЙ

От степени перехода из одного в другое зависит:

- возможна ли переадресация исполнения, субдоговоры, иное привлечение третьих лиц к исполнению
- возможен ли отказ от договора или только расторжение
- на кого приобретаются права и обязанности
- ответственность
- какие действия совершаются (юридические, фактические)

ОБЩЕЕ

- по всем видам посреднических договоров предусматривается обязанность посредника предоставлять отчет контрагенту
- действовать в интересах контрагента

ВИДЫ ДОГОВОРОВ

- Поименованные в ГК:
 - поручение
 - комиссия
 - агентирование
 - коммерческая концессия
 - доверительное управление (на самостоятельное изучение)

- Непоименованные
 - дистрибьюторский
 - дилерский
 - консигнационный и проч.

ВИДЫ ДОГОВОРОВ

- термин «посреднический» – не юридический, хотя и встречается в законодательстве
- к посредническим договорам можно отнести и договор возмездного оказания услуг, если он связан с посредническими услугами *(договор будет рассмотрен в следующей лекции)*

ПОРУЧЕНИЕ

- действия совершаются поверенным **от имени и за счет** другой стороны (доверителя)
- совершаются **определенные юридические действия** – существенное условие
- Права и обязанности по сделке, совершенной поверенным, **возникают непосредственно у доверителя.**

ПОРУЧЕНИЕ

- Доверитель - поверенный
- Доверитель обязан выдать поверенному доверенность (доверенности) на совершение юридических действий, предусмотренных договором поручения



ПОРУЧЕНИЕ

- регулирование дополняется главой 10 ГК (Представительство. Доверенность).
- *(повторение Лекция № 3-4)*

ПОРУЧЕНИЕ

- поскольку это фидуциарная сделка, то в общегражданском обороте предполагается безвозмездным, а обязанность уплаты вознаграждения должна быть предусмотрена законом, иными правовыми актами или договором поручения.
- в предпринимательской деятельности наоборот: презумпция возмездности

«ЗА СЧЕТ ДОВЕРИТЕЛЯ»

- возмещать поверенному понесенные издержки;
- обеспечивать поверенного средствами, необходимыми для исполнения поручения
- Доверитель обязан уплатить поверенному вознаграждение, если договор поручения является возмездным.

ПОРУЧЕНИЕ

1. Поверенный обязан исполнять данное ему поручение в соответствии с указаниями доверителя.
2. Указания доверителя должны быть **правомерными, осуществимыми и конкретными**
3. Поверенный должен исполнить поручение лично.
(Передоверие см. Л. № 3-4)
4. Если возможный заместитель поверенного поименован в договоре поручения, поверенный не отвечает ни за его выбор, ни за ведение им дел.
5. Если право поверенного передать исполнение поручения другому лицу в договоре не предусмотрено либо предусмотрено, но заместитель в нем не поименован, поверенный отвечает за выбор заместителя
6. Доверитель может отвести кандидатуру заместителя.

ПРЕКРАЩЕНИЕ ДОГОВОРА ПОРУЧЕНИЯ

Договор поручения прекращается вследствие:

1. отмены поручения доверителем;
 2. отказа поверенного;
 3. смерти доверителя или поверенного, признания кого-либо из них недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим.
- ❖ Доверитель вправе отменить поручение, а поверенный отказаться от него во всякое время. Соглашение об отказе от этого права ничтожно.
 - ❖ В случае коммерческого представительства сторона должна уведомить другую сторону о прекращении договора не позднее чем за тридцать дней, если договором не предусмотрен более длительный срок

ПОСЛЕДСТВИЯ ПРЕКРАЩЕНИЯ ПОРУЧЕНИЯ

доверитель обязан:

- 1) возместить поверенному понесенные при исполнении поручения издержки,
- 2) уплатить ему вознаграждение соразмерно выполненной им работе, если поверенному причиталось вознаграждение

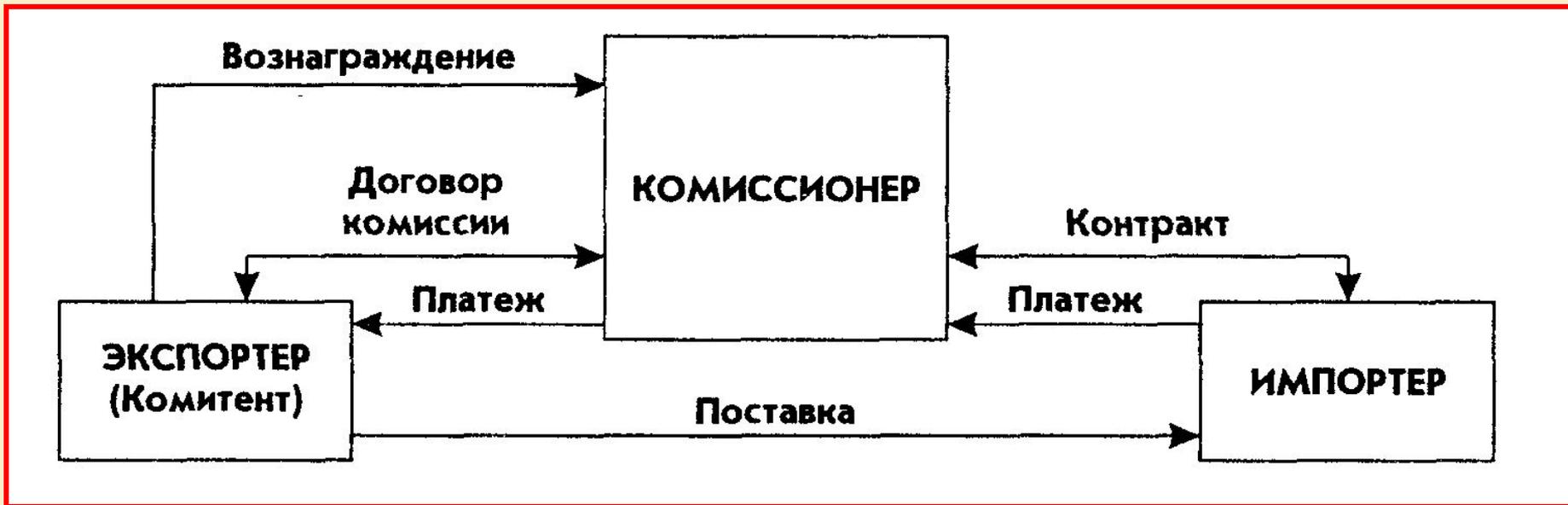
ПОСЛЕДСТВИЯ ПРЕКРАЩЕНИЯ ПОРУЧЕНИЯ

3.1) в случае отказа доверителя от договора убытки возмещаются только в случае коммерческого представительства

3.2) в случае отказа поверенного не является основанием для возмещения убытков, за исключением случаев отказа поверенного в условиях, когда доверитель лишен возможности иначе обеспечить свои интересы, а также отказа от исполнения договора, предусматривающего действия поверенного в качестве коммерческого представителя.

ПОСЛЕДСТВИЯ ПРЕКРАЩЕНИЯ ПОРУЧЕНИЯ

- в случае смерти поверенного, наследники обязаны принять меры к сохранению имущества и документов и передать их доверителю
- такая же обязанность лежит на ликвидаторе ЮЛ, являющегося поверенным



КОМИССИЯ

- ✓ Комитент (тот, кто поручает) – комиссионер (тот, кому поручают)
- ✓ заключение сделок (только!)
- ✓ от своего имени, но **за счет комитента**
- ✓ По сделке, совершенной комиссионером с третьим лицом, приобретает права и становится обязанным комиссионер, хотя бы комитент и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки
- ✓ не назван в ГК исключительно предпринимательским
- ✓ **НЕ ЯВЛЯЕТСЯ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСКИМ**

«ЗА СЧЕТ КОМИТЕНТА»

Комитент обязан:

- ✓ уплатить комиссионное вознаграждение,
- ✓ уплатить дополнительное вознаграждение за делькредере
- ✓ возместить комиссионеру израсходованные им на исполнение комиссионного поручения суммы

Комиссионер не имеет права на возмещение расходов на хранение находящегося у него имущества комитента, если в законе или договоре комиссии не установлено иное.

СУЩЕСТВЕННЫЕ УСЛОВИЯ

- ❖ определение конкретных юридических действий комиссионера, то есть заключение одной или нескольких сделок, определен предмет этих сделок + их существенные условия, как *min.* в том объеме, который необходим для осуществления комиссионером обязательства
- ❖ является ли комиссионное вознаграждение существенным условием договора комиссии, позиции судов расходятся; в ГК не названо существенным условием

УСЛОВИЯ КОМИССИИ

может быть заключен

- ✓ с указанием или без указания **территории** его исполнения,
- ✓ с обязательством комитента не предоставлять третьим лицам право совершать в его интересах и за его счет сделки, совершение которых поручено комиссионеру, или без такого обязательства

КОМИССИЯ

- ✓ 1. осуществляется в соответствии с указанием комитента
- ✓ 2. сделки должны заключаться на наиболее выгодных условиях

КОМИССИЯ

- ✓ В случае, когда комиссионер совершил сделку на условиях **более выгодных**, чем те, которые были указаны комитентом, дополнительная выгода **делится** между комитентом и комиссионером поровну, если иное не предусмотрено соглашением сторон
- ✓ Комиссионер, продавший имущество по цене **ниже согласованной** с комитентом, обязан **возместить** последнему **разницу**, если не докажет, что у него не было возможности продать имущество по согласованной цене и продажа по более низкой цене предупредила еще большие убытки.
- ✓ Если комиссионер **купил** имущество **по цене выше** согласованной с комитентом, комитент, не желающий принять такую покупку, обязан заявить об этом комиссионеру в разумный срок по получении от него извещения о заключении сделки с третьим лицом. В противном случае покупка признается принятой комитентом. Если комиссионер сообщил, что принимает разницу в цене на свой счет, комитент не вправе отказаться от заключенной для него сделки

КОМИССИЯ

- ✓ Комиссионер не отвечает перед комитентом за неисполнение третьим лицом сделки, заключенной с ним за счет комитента, кроме случаев, когда комиссионер не проявил необходимой осмотрительности в выборе этого лица либо принял на себя ручательство за исполнение сделки (делькредере).
- ✓ повышенная ответственность за исполнение сделки третьим лицом (старделькредере)
- ✓ от делькредере напрямую зависит комиссионное вознаграждение

КОМИССИЯ

- ✓ если третье лицо не исполняет сделку, то комиссионер обязан собрать доказательства
- ✓ по требованию комитента передать ему права по такой сделке с соблюдением правил об уступке требования (повторение Л. № 1-2).
- ✓ если в сделку с третьим лицом комиссионер включил условие о запрете уступки права требования, то это не является препятствием для уступки, но является основанием для ответственности комиссионера перед третьим лицом

СУБКОМИССИЯ

- ✓ по умолчанию комиссионер вправе заключить договор субкомиссии,
- ✓ за действия субкомиссионера перед комитентом отвечает комиссионер
- ✓ По договору субкомиссии комиссионер приобретает в отношении субкомиссионера права и обязанности комитента
- ✓ До прекращения договора комиссии **комитент не вправе без согласия комиссионера вступать в непосредственные отношения с субкомиссионером**, если иное не предусмотрено договором комиссии.

ПРЕКРАЩЕНИЕ ДОГОВОРА

В силу определенных обстоятельств:

- ✓ смерти комиссионера, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;
- ✓ признания индивидуального предпринимателя, являющегося комиссионером, несостоятельным (банкротом).

В случае объявления комиссионера несостоятельным (банкротом) его права и обязанности по сделкам, заключенным им для комитента во исполнение указаний последнего, **переходят к комитенту**

ПРЕКРАЩЕНИЕ ДОГОВОРА

В одностороннем порядке:

- Со стороны комитента **2 тип оснований** (*Лекция N° 7*) – отказ от договора
- Со стороны комиссионера **1 тип оснований** – основания должны быть указаны в законе или в договоре

ОДНОСТОРОННИЙ ОТКАЗ ОТ (ИСПОЛНЕНИЯ) ДОГОВОРА



- **1 тип оснований**: по соглашению сторон (основания и порядок расторжения определены договором). Это внесудебный порядок. Надо иметь основания для расторжения.
- **2 тип оснований**: возможность отказа от договора в одностороннем порядке **без объяснения причин** предусмотрена законом (договор возмездного оказания услуг, поручения). Это внесудебный порядок.
- **3 тип оснований**: отказ от договора подразумевает наличие причин (например, существенное нарушение договора, утрата интереса Кр к исполнению). Может быть как внесудебным, так и судебным порядком. Надо иметь основания для расторжения.

ОТКАЗ КОМИТЕНТА

- Комитент вправе в любое время отказаться от исполнения договора комиссии, отменив данное комиссионеру поручение. Комиссионер вправе требовать возмещения убытков, вызванных отменой поручения
- Если договор бессрочный просто уведомить за месяц
- Последствия: В этом случае комитент обязан выплатить комиссионеру вознаграждение за сделки, совершенные им до прекращения договора, а также возместить комиссионеру понесенные им до прекращения договора расходы + незамедлительно распорядиться своим находящимся в ведении комиссионера имуществом

ОТКАЗ КОМИССИОНЕРА

- Комиссионер не вправе, если иное не предусмотрено договором комиссии, отказаться от его исполнения, за исключением случая, когда договор заключен без указания срока его действия.
- Последствия те же 1

АГЕНТИРОВАНИЕ

1) Агент – Принципал

2) вознаграждение агента

3) совершать юридические и иные действия

4.1) от своего имени, но за счет принципала

приобретает права и становится обязанным агент, хотя бы принципал и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки

4.2) либо от имени и за счет принципала.

права и обязанности возникают непосредственно у принципала

АГЕНТ ТОРГОВЫЙ

от 15 000 до 17 000 р.

АГЕНТИРОВАНИЕ: СУБСИДИАРНОЕ ПРИМЕНЕНИЕ НОРМ

- К отношениям, вытекающим из агентского договора, соответственно применяются правила, предусмотренные поручением или комиссией, в зависимости от того, действует агент по условиям этого договора от имени принципала или от своего имени, если эти правила не противоречат положениям настоящей главы или существу агентского договора.

АГЕНТИРОВАНИЕ: СУЩЕСТВЕННЫЕ УСЛОВИЯ

- существенные условия те же, что и в договоре поручения и комиссии
- вознаграждение однозначно НЕ является существенным

АГЕНТИРОВАНИЕ: ОГРАНИЧИТЕЛЬНЫЕ УСЛОВИЯ

1. Агентским договором может быть предусмотрено обязательство принципала не заключать аналогичных агентских договоров с другими агентами, действующими на определенной в договоре **территории**, либо воздерживаться от осуществления на этой территории **самостоятельной деятельности, аналогичной деятельности**, составляющей предмет агентского договора.

2. **Агентским договором может быть предусмотрено обязательство агента не заключать с другими принципалами аналогичных агентских договоров, которые должны исполняться на территории, полностью или частично совпадающей с территорией, указанной в договоре.**

АГЕНТИРОВАНИЕ: УСЛОВИЯ

- 3. Условия агентского договора, в силу которых агент вправе продавать товары, выполнять работы или оказывать услуги исключительно определенной категории покупателей (заказчиков) либо исключительно покупателям (заказчикам), имеющим место нахождения или место жительства на определенной в договоре территории, **являются ничтожными.**

□ *ст. 1007 ГК*

АГЕНТИРОВАНИЕ: УСЛОВИЯ

- применение условий ст. 1007 ГК должны быть прямо установлены договором. Ст. 1007 ГК не устанавливает санкций за нарушение этих условий
- судебная практика предъявляет требование к применению ответственности за нарушение условий договора по : ***из содержания договора должны прямо следовать основание и порядок применения установленной санкции.***

За нарушение принципалом ограничения прав применяется ответственность, если таковая прямо предусмотрена и детально урегулирована договором

АГЕНТИРОВАНИЕ: ОТЧЕТ О РАСХОДАХ

- к отчету агента должны быть приложены необходимые доказательства расходов, произведенных агентом за счет принципала
- Принципал должен возразить против отчета в течение тридцати дней, если соглашением сторон не установлен иной срок. В противном случае отчет считается принятым принципалом.

СУБАГЕНТСКИЙ ДОГОВОР

- по умолчанию агент может заключать
- агентским договором может быть предусмотрена обязанность агента заключить субагентские договоры
- обязанным перед принципалом остается агент
- заключать сделки от имени и за счет принципала субагент не может, а если может условия агентского договора позволяют, то по правилам обязательства поручения

АГЕНТИРОВАНИЕ: ПРЕКРАЩЕНИЕ ДОГОВОРА

- отказа **одной из сторон** от исполнения договора, заключенного **без определения срока окончания** его действия; (1 тип оснований)
- если договор срочный, то тогда возможно расторжение договора в связи с существенным нарушением его условий с применением 450-452 ГК (3 тип оснований). Это правило действует для обеих сторон
- смерти агента, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;
- признания индивидуального предпринимателя, являющегося агентом, несостоятельным (банкротом).

КОММЕРЧЕСКАЯ КОНЦЕССИЯ

- правообладатель – пользователь
- договор предпринимательский для обеих сторон
- предмет: предоставление для использования* комплекса, принадлежащих правообладателю исключительных прав: на товарный знак, знак обслуживания, а также права на другие предусмотренные договором объекты исключительных прав, в частности на коммерческое обозначение, секрет производства (ноу-хау) + деловой репутации и коммерческого опыта правообладателя **в определенном объеме**

КОММЕРЧЕСКАЯ КОНЦЕССИЯ

- Пользователь действует от своего имени в своих интересах, но под личиной правообладателя







КОММЕРЧЕСКАЯ КОНЦЕССИЯ

- субсидиарно применяются нормы IV части ГК о лицензионном договоре

КОММЕРЧЕСКАЯ КОНЦЕССИЯ: ЧТО ОГОВАРИВАЕТСЯ В ДОГОВОРЕ

- объем использования (в частности, с установлением минимального и (или) максимального объема использования),
- территории использования (может не указываться)
- определенная сфера предпринимательской деятельности (продаже товаров, полученных от правообладателя или произведенных пользователем, осуществлению иной торговой деятельности, выполнению работ, оказанию услуг).

КОММЕРЧЕСКАЯ КОНЦЕССИЯ: СУЩЕСТВЕННЫЕ УСЛОВИЯ (С УЧЕТОМ ТРЕБОВАНИЙ О ЛИЦЕНЗИОННОМ ДОГОВОРЕ)

- - указание на исключительные права, передаваемые по договору, способы использования (п. 1 ст. 1027 ГК РФ);
- - объем передаваемых прав (п. 2 ст. 1027 ГК РФ);
- - условие о размере вознаграждения (п. 1 ст. 1027 ГК РФ);
- - форма выплаты вознаграждения (ст. 1030 ГК РФ)

КОММЕРЧЕСКАЯ КОНЦЕССИЯ: ФОРМА И ГОСУДАРСТВЕННАЯ РЕГИСТРАЦИЯ

Договор коммерческой концессии должен быть заключен в письменной форме.

- Несоблюдение письменной формы договора влечет его **НИЧТОЖНОСТЬ**.

В части комплекса исключительных прав по договору коммерческой концессии подлежит государственной регистрации в Роспатенте

- При несоблюдении требования о государственной регистрации предоставление права использования считается **НЕСОСТОЯВШИМСЯ**.

КОММЕРЧЕСКАЯ СУБКОНЦЕССИЯ

- Стороны: вторичный правообладатель – вторичный пользователь
- Право на заключение субконцессионных договоров пользователем должно быть предусмотрено договором. Может быть предусмотрено количество субконцессий.
- Субконцессия следует судьбе концессии, кроме досрочного расторжения концессии (или расторжения бессрочного договора): в этом случае правообладатель может принять на себя права и обязанности по субконцессионному договору

КОММЕРЧЕСКАЯ СУБКОНЦЕССИЯ

- Пользователь несет **субсидиарную ответственность** за вред, причиненный правообладателю действиями вторичных пользователей, т.е. вторичный пользователь отвечает непосредственно перед правообладателем

КОММЕРЧЕСКАЯ КОНЦЕССИЯ: ОГРАНИЧЕНИЯ ПРАВ СТОРОН (ПРИМЕРЫ)

1. обязательство правообладателя не предоставлять другим лицам **аналогичные комплексы** исключительных прав для их использования на закрепленной за пользователем **территории** либо **воздерживаться от собственной аналогичной деятельности на этой территории;**
2. обязательство пользователя **не конкурировать с правообладателем на территории**, на которую распространяется действие договора коммерческой концессии
3. отказ пользователя от получения по договорам коммерческой концессии аналогичных прав у конкурентов (потенциальных конкурентов) правообладателя и т.д.

КОММЕРЧЕСКАЯ КОНЦЕССИЯ: ОГРАНИЧЕНИЯ ПРАВ СТОРОН (ПРИМЕРЫ)

- *Условия договора коммерческой концессии, предусматривающие обязательство пользователя продавать товары, выполнять работы или оказывать услуги исключительно покупателям (заказчикам), имеющим место нахождения, место жительства на определенной договором территории, являются ничтожными.*
- Ограничительные условия могут быть признаны недействительными по требованию антимонопольного органа или иного заинтересованного лица, если эти условия с учетом состояния соответствующего рынка и экономического положения сторон противоречат антимонопольному законодательству.
(Закон «О защите конкуренции»)

КОММЕРЧЕСКАЯ КОНЦЕССИЯ

Правообладатель несет субсидиарную ответственность по предъявляемым к пользователю требованиям о несоответствии качества товаров (работ, услуг), продаваемых (выполняемых, оказываемых) пользователем по договору коммерческой концессии.

ПРЕИМУЩЕСТВЕННОЕ ПРАВО ПОЛЬЗОВАТЕЛЯ

- (=аренда)
- Пользователь, надлежащим образом исполнявший свои обязанности, по истечении срока договора коммерческой концессии имеет преимущественное право на заключение договора на новый срок.
- При заключении договора коммерческой концессии на новый срок условия договора могут быть изменены по соглашению сторон.

ПРЕИМУЩЕСТВЕННОЕ ПРАВО ПОЛЬЗОВАТЕЛЯ

- Если правообладатель отказал пользователю в заключении договора коммерческой концессии на новый срок, но в течение года со дня истечения срока договора с ним заключил с другим лицом договор коммерческой концессии, по которому предоставлены те же права, какие были предоставлены пользователю по прекратившемуся договору, на тех же условиях, пользователь вправе потребовать по своему выбору в суде перевода на себя прав и обязанностей по заключенному договору и возмещения убытков, причиненных отказом возобновить с ним договор коммерческой концессии, или только возмещения таких убытков

КОММЕРЧЕСКАЯ КОНЦЕССИЯ: ПРЕКРАЩЕНИЕ ДОГОВОРА

- без указания срока – отказ любой стороны + уведомление мин. за шесть месяцев (2 тип оснований)
- (если предусмотрено договором) каждая из сторон отказаться + уведомление за 30 дней + отступное (2 тип оснований)
- при наличии нарушений договора в качестве оснований, указанных в п. 1.1 ст. 1037 ГК (3 тип оснований)
- расторжение договора должно регистрироваться в Роспатенте

КОММЕРЧЕСКАЯ КОНЦЕССИЯ: ПРЕКРАЩЕНИЕ ДОГОВОРА

- В случае прекращения принадлежащего правообладателю права на товарный знак, знак обслуживания или на коммерческое обозначение, когда такое право входит в комплекс исключительных прав, предоставленных пользователю по договору коммерческой концессии, *без замены прекратившегося права новым аналогичным правом* договор коммерческой концессии прекращается.



(1947)



(1958)



Current Logo
(Since 1995)



КОММЕРЧЕСКАЯ КОНЦЕССИЯ: ИЗМЕНЕНИЕ КО

- договор продолжает действовать в отношении нового коммерческого обозначения правообладателя
- пользователь может потребовать расторжение договора и возмещение убытков.
- В случае продолжения действия договора пользователь вправе потребовать соразмерного уменьшения причитающегося правообладателю вознаграждения.

КОММЕРЧЕСКАЯ КОНЦЕССИЯ: ПРЕКРАЩЕНИЕ ДОГОВОРА

- При объявлении правообладателя или пользователя несостоятельным (банкротом) договор коммерческой концессии прекращается.

КОММЕРЧЕСКАЯ КОНЦЕССИЯ: СОХРАНЕНИЕ ДОГОВОРА В СИЛЕ

- Переход к другому лицу какого-либо исключительного права, входящего в предоставленный пользователю комплекс исключительных прав, не является основанием для изменения или расторжения договора коммерческой концессии. Новый правообладатель становится стороной этого договора в части прав и обязанностей, относящихся к перешедшему исключительному праву.
- **2. В случае смерти правообладателя его права и обязанности по договору коммерческой концессии переходят к наследнику при условии, что он зарегистрирован или в течение шести месяцев со дня открытия наследства регистрируется в качестве индивидуального предпринимателя. В противном случае договор прекращается.**

КОММЕРЧЕСКАЯ КОНЦЕССИЯ: СОХРАНЕНИЕ ДОГОВОРА В СИЛЕ

- Осуществление прав и исполнение обязанностей умершего правообладателя до принятия наследником этих прав и обязанностей или до регистрации наследника в качестве индивидуального предпринимателя осуществляются **управляющим, назначаемым нотариусом.**

КОММЕРЧЕСКАЯ КОНЦЕССИЯ: ПРЕКРАЩЕНИЕ ИСКЛЮЧИТЕЛЬНОГО ПРАВА

- истек срок либо право прекратилось по иному основанию
- **договор коммерческой концессии продолжает действовать, за исключением положений, относящихся к прекратившемуся праву**
- пользователь имеет право потребовать соразмерного уменьшения причитающегося правообладателю вознаграждения.