

Мукалдиева Г.Б. доцент кафедры гражданского право и гражданского процесса, трудового права КазНУ им. Аль-Фараби, Худайбердина Г.А. старший преподаватель кафедры гражданского право и гражданского процесса, трудового права КазНУ им. Аль-Фараби

Мұқалдиева Г.Б., Худайбердина Г.А.

Азаматтық құқықтағы комиссия шартының түсінігі мен ерекшеліктері

Ғылыми мақала азаматтық құқықтағы комиссия шарттың құқықтық реттелу ерекшеліктерін көрсеткен. Комиссия шартын қолданудың ерекшеліктері мен тәжірбиесіне және тапсырма шартымен салыстырмалы құқықтық талдау жасаған. Комиссия шартының ұғымы мен құқықтық ерекшелдіктерін белгілері анықталады. Біз комиссия шартының ерекшеліктерін көрсетіп және оның азаматтық қатынастардағы рөлін анықтадық. Бұл мақалада бірқатар цивилистердің, соның ішінде Суханов, Сүлейменов, Басин және т.б. комиссия шарты туралы және оның азаматтық құқықтағы орны туралы көзқарастары қаралды. Комиссия шартын құру және бұзу ережелерін анықтадық. Комиссия шартының түрі консигнация шартының ерекшелігі мен белгілері анықталады. Бұл мақалада коммиссионердің құқықтары мен міндеттері қарастырылады және коммиссионердің коминент алдындағы негізгі міндеті анықталады. Комитент пен коммиссионердің шарты бұзған кездегі жауапкершілігі мен шартың тоқтатылу негіздері талқыланған. Комиссия шартындағы делькредере жағдайының ерекшелігі мен ұғымы терең қамтылған, оған қоса комиссия шартың мазмұнын терең ашып, шарттың елеулі жағдайлары талданған. Сонымен қатар, комиссия шарты мен тапсырма шартымен және агендік шартымен ұқсастықтары мен айырмашылықтары қарастырылады.

Түйін сөздер: шарт, мәміле, міндеттеме, жауапкершілік, құқық, міндет.

Мукалдиева Г.Б., Худайбердина Г.А.

Понятие и особенности договора комиссии в гражданском праве

В данной статье рассматривается понятие, признаки и особенности договора комиссии по законодательстве Республики Казахстан. В статья дается сравнительный анализ договора комиссии с договором поручением и использовании договора комиссии во всем мире. Определяется понятие и правовые особенности договора комиссии. Мы выделили особенности договора комиссии и определили его место в гражданских отношениях. В этой статье мы рассматривали мнения некоторых цивилистов, как Суханов, Сулейменов, Басин и.т.д. на счет договора комиссии и ее роли в гражданском праве. Определили правила заключения и расторжения договора комиссии. В данной статье рассматривается права и обязанности коммиссионера и определяется главная суть обязанностей коммиссионера перед комитентом. Автор

рассматривает особый случай делькредере по договору комиссии. Также, рассматривается сходство и различие договора комиссии с договором поручения, агентским договором.

Ключевые слова: договор, сделка, обязательство, ответственность, право, обязанность.

Mukaldyeva G.B., Kudaiberdina G.A.

An idea and any specialistic agreements of commission Republic of Kazakhstan

The scientific article shows the features of the legal regulation of a commission contract in civil law. A comparative legal analysis was carried out in the practice and use of the commission contract all over the world. The concept and legal features of the commission contract are defined. We highlighted the specific features of the commission agreement and determined its place in civil relations. In this article, we considered the opinions of some civilians, like Sukhanov, Suleimenov, Basin, etc. To the account of the commission agreement and its role in civil law. Defined the rules of conclusion and termination of the commission agreement. An author examines the special case of делькредере by agreement of commission. This article examines the rights and obligations of the commission agent and determines the main essence of the duties of the commission agent to the principal. Also, the similarity and difference of the commission agreement with the contract of commission is considered and agent agreement.

Key words: contract, dealings, commitment, rights, duty.

Понятие и некоторые особенности договора комиссии в гражданском праве

Договор комиссии был известен старому Гражданскому кодексу КазССР 28 декабря 1963 года. В новом ГК РК от 1998 года определение договора комиссии по существу не изменилось: « По договору комиссии одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждения совершить одну или несколько сделок от своего имени за счет комитента.» (п.1 ст.865 ГК РК).

Из указанной законодателем правовой конструкции договора комиссии можно выделить характерные особенности этого вида обязательства.

Первая особенность. Одна сторона (комиссионер) обязана выполнять поручение другой стороны (комитента), но выступает в гражданском обороте от своего имени.

Вторая особенность. Комиссионер выполняет не фактические, а юридические действия.

Третья особенность. Комиссионер при этом может заключить не одну, а несколько сделок.

Четвертая особенность, самая главная. Комитент не становится участником сделки, которую заключил в его интересах и за его счет комиссионер, в том числе и тогда, когда комитент будет прямо назван в самой

сделке или вступит в непосредственные отношения по исполнению сделки с третьим, т.е. приобретателем товара, поэтому по совершенным им сделкам права и обязанности принадлежат комиссионеру и реализуется его действиями (1, 462 с.). Именно этим последним обстоятельством договор комиссии отличается от договора поручения. Иначе говоря, комиссионер как посредник □ выступает в от Жвоего имени, а Эе от имкни своего комитента и к тому же он не обязан его назвать. Поэтому третье лицо, с которым комиссионер выступает в правоотношения, может предполагать его непосредственным отчуждателем товара. В связи с этим, как уже сКазано вжше, права и обязанности по сделке возникают не у комитента, а у комиссионера.

По своей сущности договор комиссии очень схож с договором поручения. Это обусловлено общей экономической сущностью- оказанием услуг, посреднического характера. ОсноФные отличия между ними заключается в порядке совершения юридичЕски значимых действий. Объектом договора комиссии составляют сделки, а объектом поручения могут быть различные «юридические действия», не всегда сводимые к сделкам.

Наконец, пяти особенность договора комиссии. Договор комиссии всегда является возмездный, а поручения становится таковым лишь при специальном указании закона, иного правового акта или договора. Комиссионер во всех случаях имеет право получить от клиента вознаграждение, даже если бы в тексте договора это условие не было включено (2, 462 с.).

По мнению Суханова Е.А., возмездный характер комиссии, оформляющей отношения торгового посредничества, исключает лично-доверительный характер этого договора. Поэтому комиссионер, в отличие от поверенного, не может в одностороннем порядке и безмотивно отказаться от исполнения договора, а смерть гражданина- комитента или ликвидация выступавшего в этой роли юридического лица не влечет автоматического прекращения договора, ибо здесь возможно правопреемство(3, 462 с.). Противоположную позицию занимает наши цивилисты. По мнению Сулейменова М.К., Басина Ю.Г. «Отношения между комитентом и комиссионером носят лично-доверительный характер и личность комиссионера имеет существенное значение для комитента. В связи с существенным значением личности комиссионера для комитента: смерть комиссионера, признание его недееспособным, ограниченно дееспособным, безвестно отсутствующим или несостоятельным (банкротом), влечет прекращения договора комиссии» (4, 462 с.).

Законодатель указывает, что договор комиссии может быть заключен, на определенный срок или без указания срока действия, с указанием или без указания территории его исполнения, с обстоятельством комитента не предоставлять третьим лицам право совершать в его интересах и за его счет сделки, совершение которых поручено комиссионеру, или без такого обязательства, с условиями или без условий относительно ассортимента товаров, являющихся предметом комиссии. Положение о широких возможностях использования договора комиссии (определенный срок, без указания срока, без указания территории его действий и т.п.) говорит не только

о стремлении законодателя развивать отношения имущественного гражданского оборота, но и о распространении известного принципа гражданского права: о равенстве участников всякого договора в гражданском-хозяйственном обороте (ст.2 ГК РК). Широкий диапазон договора комиссии предполагает также использование уже традиционного принципа гражданского законодательства о свободе договора (ст. 380 ГК РК).

Значение и роль договора комиссии в условиях рыночных отношений достаточно велики. Очень кратко, емко и доходчиво сказал об этом Е.А.Суханов. « Такого рода отношения, как комиссия давно известны во внешнеторговом обороте. Комиссионер- посредник может получить от комитента исключительное право продажи его товаров на той или иной территории (страны, региона и т.п.) на определенный срок или бессрочно, причем перечень таких товаров может быть ограничен договором (имея в виду возможность привлечь для сбыта иных товаров данного производителя других посредников). Обычно в таких случаях комитент оговаривает также запрет комиссионеру быть посредником в реализации аналогичных товаров других изготовителей на данной территории, как бы «блокируя» соответствующий рынок. Возможно также условие об обязанности комитента- изготовителя вначале предложить данный товар для сбыта данному комиссионеру-посреднику и лишь при его отказе- иным посредникам (3, 13 с.).

Такая разновидность комиссии, как договор консигнация, по которой продавец (консигнант) поставляет товар на склад торгового посредника (консигнатора) с возложением на него обязанности продать товар в обусловленный срок от своего имени, но за счет консигнанта (5, 463 с.).

Забегая немного вперед, отметим и такое немаловажное для предпринимателей обстоятельство, как передача предмета договора комиссии от комитента к комиссионеру.

Как уже было отмечено выше, из определения договора комиссии видно, что комиссионное соглашение представляет собой возмездный, консенсуальный, взаимный договор. Иными словами, для него характерно, что торговое посредничество осуществляется за плату и для заключения договора достаточно достижения между сторонами согласия по всем существенным условиям, причем каждая из сторон приобретает как права, так и обязанности.

Мы уже указали, что комиссионное обязательство- возмездная сделка. Этот факт вытекает из содержания п.1 ст.866 ГК РК. Комитент обязан уплатить комиссионеру вознаграждение, а в случае, когда комиссионер принял на себя ручательство за исполнение сделки третьим лицом (делькредере), также уплатить дополнительное вознаграждения в размере и в порядке, установленными в договоре комиссии. Если размер вознаграждения или порядок его оплаты договором не предусмотрен и размер вознаграждения не может быть определен исходя из условий договора, вознаграждение уплачивается после исполнения договора комиссии в размере, определяемом в соответствии с п.3 ст.385 ГК РК.

В отличие от ст. 399 ГК КазССР 1963года 28 декабря, закрепляющей лишь право комиссионера на вознаграждение, п.1 ст.866 ГКРК подчеркивает, что уплата вознаграждения комиссионеру комитентом- его обязанность.

В п.3 ст.868 ГК РК введено необычное, для казахстанского гражданского права слово: «делькредере». Что это означает?

Делькредере в гражданском праве – условие договора комиссии, по которому комиссионер за особое вознаграждение принимает на себя перед комитентом ручательство за исполнение сделки третьим лицом. Таким образом, например, комиссионер, берущий на себя «делькредере», не только продает товары, но и гарантирует их оплату, даже если покупатель оказывается неплатежеспособным (6, 53 с.).

Говоря проще, приняв особое поручительство как обязательство «делькредере», комиссионер принимает на себя повышенный риск по реализации товара или оказанию других услуг, но за это он вправе требовать дополнительную плату, предусмотренную договором.

Понятие «комиссионное вознаграждение» гораздо шире, нежели то, что было сформулировано в ГК КазССР 1968года. Отныне разница между «ценой комитента» и более выгодной «ценой комиссионера» может определяться в пользу комиссионера, что запрещал гражданский кодекс КазССР.

Это положение как бы уточняет и развивает ст.868 ГК РК: « 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. Принятое на себя поручение комиссионер обязан исполнить на наиболее выгодных для комитента условиях в соответствии с указаниями комитента, а при отсутствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.»

Часть вторая статьи 868 ГКРК- новелла в комиссионных правоотношениях. Бывшее гражданское законодательство исходило из того, что вся дополнительная выгода в таких случаях поступала комитенту. Комиссионер не имел никакой заинтересованности в продаже товара по более выгодной цене, ибо старый ГК КазССР не предусматривал «дележа» прибыли между партнерами договора комиссии.

По мнению наших цивилистов еще одной новеллой правового регулирования договора комиссии, введенной с принятием Особенной части ГК, является возможность совершения комиссионером сделки на себя, при которой комиссионер при исполнении договора комиссии вправе сам выступить в качестве продавца поставляемого товара, который он должен купить для комитента, или в качестве покупателя товара, который он должен продать по поручению комитента. Сделка на себя по договору комиссии возможно, если комитент не обусловил иного (ст. 874 ГК РК). Например, в договоре может быть предусмотрен запрет на совершение комиссионером сделки на себя, либо ограничение на совершение части сделок, составляющих комиссионное поручение, на условиях сделки на себя, запрет на совершение сделки на себя определенного вида и т.п. При совершении комиссионером сделки на себя он

имеет право на обычные комиссионные и может выставять счета по возмещению расходов, возникающих из комиссионных сделок (7, 555 с.).

Рассмотрим основные права и обязанности комиссионера, включая его ответственность перед комитентом. Комиссионер несет ответственность за неисполнение сделки, заключенной для комитента.

Комиссионер имеет право:

- Заключать договор субкомиссии (ст. 869 ГК РК);
- Отступить (при определенных условиях) от указаний комитента (ст. 870 ГК РК);
- Иметь права на удержание вещи (ст. 871 п.2);
- Удовлетворять свои требования из причитающихся сумм (ст. 872).

Суть ответственности комиссионера, сводится к тому, что он отвечает перед комитентом за неисполнение сделки третьим лицом. Он отвечает за действия третьего лица только в двух случаях:

- Если не проявил необходимой осмотрительности в выборе этого лица;
- Если принял на себя ручательство за исполнение сделки (делькредере) (ст. 868 п.3 ГК РК).

Законодатель усиливает обязанность и ответственность комиссионера по сделке с третьими лицами. В случае неисполнения третьим лицом сделки, заключенной с ним комиссионером, комиссионер обязан немедленно сообщить об этом комитенту, собрать необходимые доказательства, а также по требованию комитента передать ему права по такой сделке с соблюдением правил об уступке требования (ст. 868 п.4,5 ГК РК).

Закон в отдельных случаях позволяет комиссионеру заключать договор субкомиссии с третьим лицом.

Так, если иное не предусмотрено договором комиссии, комиссионер в праве в целях исполнения этого договора заключить договор субкомиссии с другим лицом, оставаясь ответственным за действия субкомиссионера перед комитентом. По договору субкомиссии комиссионер приобретает в отношении субкомиссионера права и обязанности комитента (ст. 869 ГК РК). Положение об этом является номинальным и действует лишь поскольку. Поскольку основным договором сам комиссионер не лишен права заключать договор комиссии.

До прекращения договора комиссии комитент не вправе без согласия комиссионера выступать в непосредственные отношения с субкомиссионером, если иное не предусмотрено договором комиссии (п.2 ст. 869 ГК РК).

Наиболее громоздкой, но не самой сложной статьей во всех главе 43 «Комиссия» Гражданского кодекса РК является статья 870 ГК РК: «Отступление от указаний комитента».

Комиссионер вправе отступить от указаний комитента, если по обстоятельствам дела это необходимо в интересах комитента и комиссионер не мог предварительно запросить комитента либо не получил разумный срок ответ на свой запрос (8, 55 с.). Комиссионер обязан уведомить комитента о допущенных отступлениях, как только уведомление стало возможным.

Комиссионеру, действующему в качестве предпринимателя, может быть предоставлено комитентом право отступать от его указаний без предварительного запроса. В этом случае комиссионер обязан в разумный срок уведомить комитента о допущенных отступлениях, если иное не предусмотрено договором комиссии (9, 15 с.).

Указанная норма права развивает и дополняет положения ГК КазССР 1963 года (ст.406-410) о последствиях, наступающих для комиссионера в случае его отступления от указаний комитента. Новым, пожалуй, является лишь одно правило: комиссионеру, действующему в качестве предпринимателя, комитент может предоставить право отступать от его указаний без всякого предварительного запроса. В таком случае комиссионер только обязан в разумный срок уведомить комитента о допущенных им отступлениях, да и лишь тогда, когда это предусмотрено самим договором комиссии (10, 24 с.).

Вышеприведенные случаи отдельных взаимоотношений по договору комиссии между его участниками еще раз свидетельствуют не только о многовариантности комиссионной торговли, но и о некоторой сложности исследуемой темы, несмотря на ее кажущуюся простоту.

Хотя предметом договора комиссии и является более узкий круг юридических действий, нежели в договоре поручения, тем не менее договор комиссии служит универсальным инструментарием правоотношений именно по сбыту товаров. В этом плане договор комиссии, в т.ч. в его взаимосвязи с договором коммерческого представительства, может оказать неоценимую помощь предпринимателю в удовлетворении главной проблемы- сбыта, а следовательно, и получения прибыли. Последняя задача- главнейшая для предпринимателя.

1. Komentari k gragdanskomu kodeksu RK pod.red M.K. Suleimenov, Q.G.Basin , -A:2010 g. p.462.
2. The Civil Law Tradition, 3rd Edition: An Introduction to the Legal Systems of Europe and Latin America May 7, 2007., by John Henry Merryman and Rogelio Pérez-Perdomo
3. Suhanov E.A. Posrednistvo i kreditnoe finansovye sdelki GK RF, 2006 g.
4. Гражданское право, том2, под ред. М.К. Сулейменова, Ю.Г.Басина, -A:2002г.
5. Contact (Alien Invasion) (Volume 2) Apr 4, 2015., by Sean Platt and Johnny B. Truant
6. Aleksandrovskii I.B. Miller M.N. Zakon o dogobore trgovoi komissi M., 2010.
7. Anson B. Dogobornoe pravo. M.: "Qrid. lit.", 2014.
8. Скороходов С.В. Договор комиссии в законодательстве РФ и практика его применения в предпринимательской деятельности: Диссертация на соискание ученой степени кандидата юридических наук. Томск. 2003.

9. Сороходов СВ. Предмет договора комиссии / в кн. Правовые проблемы укрепления российской государственности. Ч. 2: Сб. статей / под ред. В.М. Лебедева. — Томск: Изд-во Том. Ун-та, 2002.
10. Таль ЛС. Торговый агент и агентурный договор как правовые типы. -М., 2014.