МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

Федеральное агентство Российской федерации по образованию

ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ

**НИЖЕГОРОДСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ**

**им. Н.И. ЛОБАЧЕВСКОГО**

ФАКУЛЬТЕТ УПРАВЛЕНИЯ И ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСТВА

Курсовая работа по дисциплине:

**«Гражданское право»**

на тему:

**«Договор комиссии и Договор поручения»**

Работу выполнил студент

группы 12а461 - 07

Фомичева Н.С.

Номер зачетной книжки: 2493

Проверил:

Асс. Плешаков Е.А.

Н.Новгород, 2009 г.

**Содержание**

Введение ……………………………………………………………………..3

1 Договор поручения………………………………………………………...4

* 1. Понятие договора поручения…………………………………………...4
  2. Стороны договора поручения…………………………………………..6
  3. Элементы договора поручения…………………………………………8

1.3.1 Предмет ………………………………………………………………..8

1.3.2 Форма…………………………………………………………………..9

1.3.3 Срок договора поручения ……………………………………………9

1.3.4 Цена договора поручения ……………………………………………10

1.3.5 Существенные и дополнительные условия договора поручения....11

1.4 Прекращение договора поручения и ответственность сторон………12

2. Договор комиссии…………………………………………………...…..15

2.1 Понятие договора комиссии……………………………..……………15

2.2 Стороны договора комиссии…………………………………………..16

2.3 Элементы договора комиссии ………………………………………..16

2.4 Обязанности сторон в договоре комиссии……………………………17

2.5 Прекращение договора комиссии……………………………………..23

3 Сравнительная характеристика договора комиссии и договора поручения …………………………………………………………………………25

Заключение…………………………………………………………………27

Список используемой литературы ……………………………………….28

**Введение**

Для осуществления  гражданских прав и обязанностей граждане и юридические лица нередко вынуждены прибегать к услугам лиц, которые совершают для них различные  действия, влекущие  возникновение, изменение  или прекращение гражданских правоотношений. Такого рода отношения  принято  именовать  представительством.

Время возникновения   представительства  сейчас  установить  достаточно трудно. Очевидно, оно связано с  усложнением  межличностных  отношений.

Договор поручения же являющийся  классической  формой представительства, был детально разработан уже свыше двух тысяч лет назад в трудах римских юристов. Появление в гражданских правоотношениях понятия договора поручения способствовало увеличению числа совершаемых сделок теми, кто располагал на это средствами, и вовлечению в круг субъектов гражданского оборота тех, кто таких средств не имел.

В свою очередь, договор комиссии - это один из часто заключаемых договоров. Он существенно облегчает гражданину продажу того или иного имущества. Договоры комиссии широко используются при реализации гражданами товаров через комиссионные магазины, а также в хозяйственном обороте - при реализации через посреднические и сбытовые организации товаров и продукции по поручению предприятий, при реализации сельскохозяйственной продукции, при приобретении товаров за рубежом через внешнеторговые организации и т.д.

Основным законодательными актами, регулирующими отношения сторон в договорах комиссии и поручения, являются Основы гражданского законодательства и гражданский кодекс.

Целью данной курсовой работы является изучение договоров комиссии и поручения, выявление их особенностей, отличий и тонкостей заключения.

**1. Договор поручения**

**1.1 Понятие договора поручения**

Договор поручения (поручение) - договор, по которому одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия. Права и обязанности по сделке, совершенной поверенным, возникают непосредственно у доверителя ([п.1 ст. 971 ГК РФ](http://www.quickdoc.ru/addons/codex/gk/sub_2049.php#sub_9711)).

Если договор поручения возмездный или его исполнение связано с материальными издержками, то он является *двусторонним*. С момента визирования договора поручения, доверитель принимает на себя в соответствующей части риск, связанный с исполнением данного им поручения.

Основанием возникновения прав и обязанностей у доверителя по отношению к третьему лицу служит не договор поручения как таковой, а сделка, которую заключает поверенный от имени доверителя.

Функция договора поручения заключается в том, что он призван урегулировать отношения между поверенным и доверителем, образуя внутреннюю сторону отношений. Внешняя сторона отношений отражается в полномочиях поверенного, зафиксированных в договоре.

Следует различать возмездный договор поручения, который помимо отношений представительства порождает так же обязательственные отношения (обязательство по оказанию посреднических услуг) и безвозмездный. Таким образом, договор поручения является *консенсуальным*, взаимным, преимущественно безвозмездным, так как вознаграждение выплачивается только в случае, если это предусмотрено законом, иными правовыми актами или самим договором ([п.1 ст. 972 ГК РФ](http://www.quickdoc.ru/addons/codex/gk/sub_2049.php#sub_9721)).

Из всего вышеизложенного можно выделить характерные признаки договора поручения:

- договором поручения опосредствуется предоставление услуг по совершению юридических значимых действий. Важно заметить, что понятие юридических действий шире понятия сделок, ибо охватывает также, например, действия судебного представителя по гражданским и уголовным делам, действия патентного поверенного и тому подобные действия, не сводящиеся к совершению сделок;

- фактические действия не являются предметом договора поручения, однако, это не означает, что такие действие не могут иметь место при исполнении договора поручения (они играют только вспомогательную роль);

- договор поручения есть договор о представительстве одного лица от имени другого. Поверенный, заключивший сделку от имени доверителя, не становится носителем соответствующих прав и обязанностей, и в этом смысле ему нечего переуступать доверителю;

- договор поручения относится к фидуциарным договорам, то есть, договорам, основанным на лично-доверительном характере отношений сторон[[1]](#footnote-1). Это следует из ГК РФ, в котором ясно указано, что в силу лично-доверительного характера доверитель вправе отменить поручение, а поверенный отказаться от него во всякое время ([п.2 ст. 977 ГК РФ](http://www.quickdoc.ru/addons/codex/gk/sub_2049.php#sub_9772)). В силу личного характера договора, он прекращается также вследствие отмены поручения доверителем; отказа поверенного; смерти доверителя или поверенного; признания кого-либо из них недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим ([п.1 ст. 997 ГК РФ](http://www.quickdoc.ru/addons/codex/gk/sub_2051.php#sub_997)). Из личного характера договора поручения вытекает также общее правило о личном исполнении порученных действий.

- как следует из юридического определения договора поручения, поверенный обязуется совершать юридические действия за счет доверителя. Это означает, что доверитель обязан возмещать поверенному понесенные издержки и обеспечивать поверенного средствами, необходимыми для исполнения поручения.

**1.2 Стороны договора поручения**

Стороны в договоре поручения - это *доверитель* и *поверенный*.

*Доверитель (mandas)* - сторона договора поручения, физическое или юридическое лицо, доверяющее выполнение определенных юридических значимых действий другому лицу (поверенному) от имени и за счет доверителя.

*Поверенный (procurator)* - сторона договора поручения, которая обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия.

Особенностью договора поручения является то, что в качестве и доверителя, и поверенного могут выступать только дееспособные лица. Если договор поручения оформляет отношения коммерческого представительства, то в качестве поверенного может выступать только гражданин, являющийся предпринимателем, либо коммерческая организация. Коммерческое представительство не следует смешивать с профессиональным возмездным представительством, осуществляемым адвокатами, патентными поверенными и т.п. Ведь представителем в суде или в патентном ведомстве может быть и обычный гражданин, не относящийся к названным категориям профессиональных представителей (ст.182 ГК РФ).

Права и обязанности доверителя:

Доверитель *в праве* требовать от поверенного предоставления информации о ходе исполнения поручения, а также предоставления отчета о результатах в соответствии с заключенным договором поручения. Кроме  того, он  может  вносить поправки и конкретизировать требования к конечному результату поручения в срок, оговоренный договором поручения, до начала исполнения  поручения. Доверитель  в праве отвести заместителя, избранного поверенным (п.2 ст.976 ГК ).

Доверитель *обязан* выдать поверенному доверенность  (доверенности) на совершение юридических действий, предусмотренных договором поручения (п.1ст.975ГК), за исключением случаев, когда полномочия могут явствовать из обстановки, в которой действует представитель (продавец в розничной торговле, кассир и т.п.) (абзац 2 п.1 ст.182  ГК). Эта  норма  носит императивный характер. В отличии,  скажем, от п.2 ст975 ГК РФ, где говориться, что доверитель обязан, если иное  не  предусмотрено  договором:1)возмещать поверенному понесенные издержки; 2)обеспечивать поверенного средствами, необходимыми для исполнения поручения. Издержки возмещаются поверенному даже независимо от результата, достигнутого путем произведенных расходов, лишь бы он действовал добросовестно и разумно. Кроме того, доверитель обязан без  промедления  принять  от поверенного все исполненное им в соответствии с договором поручения (отчет, предоставленные документы, имущество и т.д.) и уплатить  поверенному вознаграждение, если договор поручения является возмездным.

Права и обязанности поверенного:

Поверенный *вправе* требовать от доверителя своевременной  выдачи ему доверенности на совершение определенных договором поручения юридических действий. А также, по общему правилу, требовать предоставления для исполнения поручения документов, материалов и денежных средств; возмещать за счет доверителя понесенные издержки, связанные с надлежащим исполнением поверенным поручения. Согласно п.1ст.976 ГК поверенный вправе передать исполнение поручения  другому  лицу  (заместителю), но воспользоваться он этим может лишь в  случаях  и  на  условиях, предусмотренных  ст.187 ГК (либо в самой доверенности предусмотрено право передоверия, либо представитель вынужден силой обстоятельств передоверить исполнение  поручения для охраны интересов представляемого). Поверенный, действующий в качестве коммерческого представителя, вправе удерживать находящиеся у него вещи, которые  подлежат  передачи  доверителю, в  обеспечение своих требований по договору поручения (п.3 ст.972 ГК).

Поверенный *обязан*: 1) исполнить данное ему поручение  лично, исключение  составляет лишь возможность передоверия, и в соответствии с указаниями доверителя; 2)сообщать доверителю по его требованию все сведения о ходе исполнения поручения; 3)передавать доверителю без промедления все полученное по сделкам, совершенным во исполнение поручения; 4)по  исполнении  поручения или прекращении договора поручения до его исполнения без промедления возвратить доверителю доверенность, срок действия которой не истек, и представить отчет с приложением оправдательных документов, если это требуется по условиям договора или характеру поручения (ст.974 ГК). В соответствии  же с  обычаями  делового оборота, поверенный обязан сохранять конфиденциальность сведений, составляющих коммерческую тайну доверителя, ставших ему известными в связи с исполнением поручения. Кроме того, поверенный несет ответственность за сохранность документов, материальных ценностей и денежных  средств, переданных ему доверителем для исполнения поручения.

     При заключении договора стороны по взаимному требованию или  требованию одной из сторон вправе предоставить гарантии.

**1.3 Элементы договора поручения**

***1.3.1 Предмет договора поручения***

Предметом договора поручения могут быть только *юридические действия поверенного*. Фактические действия поверенного не имеют самостоятельного значения. Фактические действия поверенного, подчиненные целям выполнения юридических действий, не входят в состав предмета договора поручения, а являются лишь условиями его надлежащего исполнения (поиск контрагентов, осмотр товаров, наведение справок  и т.п.).

Результат деятельности поверенного не получает овеществленного выражения, и достижения того результата, к которому стремится доверитель, не может быть гарантировано поверенным.

Предмет договора поручения конкретизируется в указаниях доверителя, которые имеют своеобразную форму заказа на оказание посреднических услуг (например, способов или  порядка  совершения  соответствующих юридических  действий, определения круга возможных контрагентов и т.п.). Доверитель может поручать доверенному любые указания, однако закон требует, чтобы эти указания были правомерными, осуществимыми и конкретными ([п.1 ст. 973 ГК РФ](http://www.quickdoc.ru/addons/codex/gk/sub_2049.php#sub_9731)). Например, можно возложить на поверенного обязанность приобрести в собственность доверителя  какую-либо вещь  по определенной цене, но нельзя дать указание о приобретении такой вещи даром или у лица, неправомерно завладевшего ею и продающего  ее  по  заведомо заниженной цене.

***1.3.2 Форма договора поручения***

Из анализа главы 49 ГК можно сделать вывод, что законом не предусмотрены специальные требования к *форме* договора поручения и, следовательно, должны применяться общие правила, предусмотренные ст. 158—165 ГК. Однако необходимо учитывать, что в соответствии с п. 1 ст. 975 ГК доверитель обязан выдать поверенному доверенность на совершение действий, предусмотренных договором поручения. При этом из указанного правила не содержится никаких изъятий, кроме случая, когда полномочия представителя могут явствовать из обстановки, в которой действует представитель (поверенный). Доверенность необходима для урегулирования взаимоотношений поверенного с третьими лицами, собственно же договор поручения заключается для урегулирования отношений между доверителем и поверенным. Таким образом, договор поручения и доверенность не являются взаимоисключающими документами, и для надлежащего соблюдения формы отношений необходимы и договор поручения, и доверенность.

Общие требования к доверенности закреплены в ст. 185—189 ГК РФ, а ряд специальных требований предусмотрен к доверенности на совершение дарения (п. 5 ст. 576 ГК). Между требованиями к форме доверенности и форме договора поручения не существует прямой зависимости. Например, если законом предусмотрена нотариальная форма доверенности, то это не означает, что именно в нотариальную форму должен быть облечен и договор поручения.

Как правило, договор поручения требует простой письменной формы, специальных последствий ее несоблюдения в виде недействительности договора поручения законом не предусмотрено[[2]](#footnote-2).

***1.3.3 Срок договора поручения***

*Срок* действия договора зависит от характера данного доверителем поручения. Срок может выражаться в каком-либо периоде времени, в течение которого поверенный должен исполнить данное ему поручение, либо определяться конкретной датой. Например, поверенный должен получить причитающееся доверителю авторское вознаграждение 1 февраля.

Срок действия договора поручения взаимосвязан со сроком действия доверенности, выдаваемой поверенному. Срок действия договора не может быть менее срока действия доверенности. Срок договора должен либо совпадать со сроком действия доверенности, либо превышать его. В последнем случае, если срок действия договора более трех лет, доверитель должен будет после истечения срока действия первой доверенности выдать новую доверенность.

Новым для российского гражданского законодательства является правило о том, что договор поручения может быть как срочным, т. е. с указанием срока, в течение которого поверенный вправе действовать от имени доверителя, так и бессрочным (п. 2 ст. 971 ГК). Заключение бессрочного договора означает, что стороны не определили в договоре предельный срок его действия, однако выдаваемая доверенность во всяком случае должна содержать указание о сроке ее выдачи. Таким образом, бессрочный договор будет сохранять свое действие только при условии подтверждения полномочий поверенного доверенностью. По истечении срока доверенности договор прекращается, если новая доверенность не выдана.

В отдельных случаях законом допускается выдача доверенности без указания срока, например нотариальной доверенности для совершения действий за границей. При наличии такой доверенности договор поручения будет действовать бессрочно, если сами стороны не прекратят его.

***1.3.4 Цена договора поручения***

*Цена* в возмездном договоре поручения определяется по соглашению сторон. Закон не содержит указаний на применение каких-либо тарифов, прейскурантов или иного императивного нормирования цены договора поручения. В вопросе о размере вознаграждения законодатель, как и в ряде других случаев, не придает ему существенного значения. При отсутствии в договоре указаний о размере вознаграждения оно в соответствии с правилом п.3ст. 424 ГК должно выплачиваться в сумме, которая при сравнимых обстоятельствах обычно взимается за аналогичные услуги (п. 2ст. 972 ГК)[[3]](#footnote-3).

***1.3.5 Существенные и дополнительные условия договора поручения***

Существенные условия договора ([абз. 2 п.1 ст. 432 ГК РФ](http://www.quickdoc.ru/addons/codex/gk/sub_1028.php#sub_4320)) - это условия о предмете договора, которые названы в законе или иных правовых актах как существенные или необходимые для договоров данного вида, а также все те условия, относительно которых по заявлению одной из сторон должно быть достигнуто соглашение.

*В договоре поручения одно существенное условие* – это предмет договора, то есть детальный, исчерпывающий перечень тех юридических действий, которые поверенный должен совершить от имени доверителя. При этом указания доверителя должны быть правомерными, осуществимыми и конкретными ([п.1 ст. 973 ГК РФ](http://www.quickdoc.ru/addons/codex/gk/sub_2049.php#sub_9731)). В противном случае договор не может считаться заключенным либо он должен быть признан недействительным.

Дополнительные условия договора – это условия договора, предусмотренные в соответствующих нормативных актах и автоматически вступающие в действие в момент заключения договора, не требующие согласования сторон.

Дополнительными условиями договора поручения являются:

- может быть заключен с указанием срока, в течение которого поверенный вправе действовать от имени доверителя, или без такого указания ([п.2 ст. 971 ГК РФ](http://www.quickdoc.ru/addons/codex/gk/sub_2049.php#sub_9712));

- может быть заключен с указанием размера и порядка выдачи вознаграждения или без такого указания ([п.1 ст. 972 ГК РФ](http://www.quickdoc.ru/addons/codex/gk/sub_2049.php#sub_9721)). При отсутствии в возмездном договоре поручения такого условия вознаграждение уплачивается после исполнения поручения в размере, определяемом в соответствии с [пунктом 3 статьи 424 ГК РФ](http://www.quickdoc.ru/addons/codex/gk/sub_1027.php#sub_4243) ([п.2 ст. 972 ГК РФ](http://www.quickdoc.ru/addons/codex/gk/sub_2049.php#sub_97202));

- если поверенный выступает как коммерческий представитель, то ему может быть предоставлено доверителем право отступать в интересах доверителя от его указаний без предварительного запроса об этом ([п.3 ст. 973 ГК РФ](http://www.quickdoc.ru/addons/codex/gk/sub_2049.php#sub_9733)).

- может быть заключен с указанием возможности передоверия исполнения поручения другому лицу, или без такой возможности. 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. ([абз.2 п. 3 ст. 976 ГК РФ](http://www.quickdoc.ru/addons/codex/gk/sub_2049.php#sub_9763)).

- может быть заключен с условием возмещения издержек поверенного или без такого условия. Если в договоре отсутствует данное условие, то доверитель обязан: возмещать поверенному понесенные издержки; обеспечивать поверенного средствами, необходимыми для исполнения поручения ([п.2 ст. 975 ГК РФ](http://www.quickdoc.ru/addons/codex/gk/sub_2049.php#sub_9752)).

- может быть заключен с указанием порядка сдачи исполненных работ или без такого указания.

- может быть предусмотрена возможность переноса срока сдачи работ.

**1.4 Прекращение договора поручения и ответственность сторон**

Доверитель вправе отменить поручение, а поверенный — отказаться от него во всякое время (п. 2 ст. 977 ГК). Таким образом, договор поручения может быть в любой момент, по усмотрению каждой из сторон, расторгнут в одностороннем порядке. При этом отказ от договора поручения является правомерным действием и не рассматривается как нарушение обязательства. Более того, законом предусмотрена ничтожность соглашения об отказе от права одностороннего отказа от договора поручения.

Обычно подобное правило объясняется тем, что между доверителем и поверенным должны существовать особо доверительные отношения и в любой момент утраты ими этого качества как доверитель, так и поверенный вправе отказаться от договора поручения. Представляется, однако, что в основе указанного правила лежит не столько доверительный характер отношений, сколько экономические особенности нематериальной услуги как предмета договора поручения. Не существует правовых способов воздействия на должника со стороны доверителя, которые понудили бы поверенного исполнить данное ему поручение, если он не желает его исполнять. Со стороны же доверителя действительно необходимо полностью доверять поверенному, поскольку последний своими действиями обязывает доверителя. Нельзя воспользоваться и правилом ст. 397 ГК о возложении исполнения обязательства на третье лицо за счет должника, поскольку в силу природы отношений представительства и требований закона поверенный обязан исполнить поручение лично. Таким образом, в случае отмены поручения доверителем, отказа поверенного, а также смерти доверителя или поверенного, признания кого-либо из них недееспособным, ограниченно дееспособным, умершим или безвестно отсутствующим договор поручения прекращается (п.1 ст. 977 ГК).

Указанные обстоятельства являются особыми случаями прекращения договора поручения, которые применяются наряду с иными основаниями прекращения обязательств, предусмотренными законом. Так, смерть поверенного прекращает договор поручения в силу личного характера исполнения, правопреемство по договору поручения невозможно. Однако на наследников поверенного возлагается обязанность известить доверителя о прекращении договора поручения и принять меры к охране имущества доверителя. В частности, наследники должны выявить и сохранить имущество доверителя и передать ему и имущество, и документы (ст. 979 ГК). Подобная же обязанность возлагается на ликвидатора юридического лица, осуществлявшего функции поверенного.

Поскольку отмена поручения доверителем и отказ поверенного являются правомерными основаниями прекращения договора поручения, то, по общему правилу, одностороннее прекращение договора поручения не служит для другой стороны основанием требовать возмещения убытков, вызванных прекращением договора. Исключение предусмотрено для случаев, когда поверенный отказывается от исполнения поручения в условиях, при которых доверитель лишен возможности иначе обеспечить свои интересы (п. 3 ст. 978 ГК). Отказ поверенного при подобных обстоятельствах дает доверителю право на взыскание убытков, вызванных прекращением договора. Например, поверенный отказывается от исполнения договора поручения в тот момент, когда доверитель находится в длительной заграничной командировке и не имеет возможности оперативно согласовать замену или подобрать другого представителя. В результате отказа поверенного доверитель несет убытки, вызванные несвоевременной передачей имущества, задержкой с оплатой необходимых расходов по содержанию имущества и т. п. Поскольку положение доверителя не позволяло ему в этот момент иным образом защитить свои интересы, поверенный обязан будет возместить доверителю убытки.

Если договор поручения прекращен в одностороннем порядке до того, как поручение исполнено поверенным полностью, то независимо от того, по чьей инициативе произошло прекращение договора, стороны должны выполнить определенные обязанности.

Поверенный обязан передать все причитающееся доверителю, а также возвратить доверенность, а доверитель обязан возместить поверенному все издержки, понесенные им до прекращения договора. Кроме того, в возмездном договоре доверитель обязан также выплатить поверенному вознаграждение соразмерно выполненной части поручения (п. 1 ст. 978 ГК). Если же поверенный продолжит исполнение поручения после его отмены доверителем, то с того момента, когда он узнал или должен был узнать об отмене поручения, поверенный утрачивает право на компенсацию издержек и получение вознаграждения за выполнение поручения после его отмены (п. 1 ст. 978 ГК).

**2. Договор комиссии**

**2.1 Понятие договора**

Договор комиссии (комиссия, комиссионный договор) - гражданско-правовой договор, по которому одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента. По сделке, совершенной в рамках договора 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 ([п.1 ст.990 ГК РФ](http://www.quickdoc.ru/addons/codex/gk/sub_2051.php#sub_9901)). Принятое на себя поручение комиссионер обязан исполнить на наиболее выгодных для комитента условиях в соответствии с указаниями комитента, а при отсутствии в договоре комиссии таких указаний — в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями.

Из приведенного в ГК РФ определения договора комиссии следует, что он является консенсуальным, возмездным и взаимным. Характерными признаками договора комиссии являются:

-комиссионер выполняет поручение комитента, выступая от своего имени;

-комиссионер выполняет юридические действия за счет комитента;

-по сделке, совершенной комиссионером при исполнении договора комиссии с третьими лицами, права и обязанности приобретает комиссионер;

-комитент обязан выплатить комиссионеру вознаграждение за оказанные услуги.

Договор комиссии - один из наиболее распространенных договоров в мировой юридической практике, так как его участникам предоставляется возможность исполнять договорные обязанности на самых разных условиях, характерных для развитых рыночных отношений. Он используется при купле-продаже товаров, работ и услуг, так как является тем необходимым правовым основанием, которое дает комиссионеру право, действуя от собственного имени, отчуждать имущество комитента или приобретать имущество для него.

Договор комиссии имеет много общего с договором поручения (исполнитель действует в интересах и за счет доверителя, и задача обоих договоров состоит в совершении сделок для другого лица), агентским договором, также некоторые сходства он имеет с договором возмездного оказания услуг.

**2.2 Стороны договора комиссии**

Стороны в договоре комиссии - это *комиссионер и комитент*. Комитентом является гражданин или организация, в интересах которых совершаются сделки по приобретению имущества или по продаже принадлежащего им имущества. Комиссионером является лицо, совершающее соответствующие сделки в интересах комитента. В ГК РФ не предусмотрено, что деятельность комиссионера относится к предпринимательской, хотя в подавляющем большинстве случаев комиссионер осуществляет именно предпринимательскую деятельность. Если сторона договора комиссии является физическим лицом, она должна быть дееспособна.

**2.3 Элементы договора комиссии**

Предметом договора комиссии является оказание комиссионером посреднических услуг по совершению сделок в интересах и по поручению комитента. Определение предмета договора комиссии является обязательным условием его заключения, так как иных существенных условий для договора комиссии ГК РФ не предусмотрено. Следовательно, сторонам договора комиссии необходимо ясно и четко определить круг сделок, которые должен по поручению комитента совершать комиссионер, а также хотя бы примерно обозначить те условия, на которых такие сделки должны будут совершаться. Если действие договора комиссии рассчитано на достаточно длительный срок или если условия предполагаемых сделок не могут быть определены комитентом на момент подписания договора комиссии, впоследствии комитент вправе конкретизировать такие условия в указаниях, адресуемых комиссионеру.

В настоящее время в ГК РФ не содержится специальных правил о форме договора комиссии, а потому применению подлежат общие правила о форме совершения сделок ([ст.158-165 ГК РФ](http://www.quickdoc.ru/addons/codex/gk/sub_1009.php#sub_158)). Обычно договор комиссии подлежит заключению в письменной форме.

*Цена* в договоре комиссии зависит от цены совершаемой комиссионером сделки. Сумма комиссионного вознаграждения, которая обычно определяется в процентах от цены сделки, не влияет на цену договора комиссии. Как и в других возмездных договорах, размер комиссионного вознаграждения не относится к числу существенных условий договора комиссии и, при отсутствии соответствующих указаний в законе или договоре, может быть определен по правилам п.3ст.424ГК.

Действующее законодательство предоставляет участникам имущественного оборота возможности заключения договора комиссии на различных условиях, характерных для развитых рыночных отношений. Так, договор может быть заключен как на срок, так и без указания срока. *Сроком* действия договора комиссии является период времени, в течение которого комиссионер обязан исполнить все обязанности по договору комиссии. Действия комиссионера не исчерпываются обязанностью совершить сделку, он обязан отчитаться перед комитентом, вручить ему имущество или деньги, что также требует времени. Таким образом, следует различать срок, в течение которого комиссионер обязан совершить сделку, и срок действия всего договора комиссии.

Стороны вправе накладывать определенные ограничения друг на друга при заключении договора комиссии. Например, с целью защиты экономических интересов комиссионера договор может быть заключен с указанием территории его исполнения, при этом на комитента может быть возложена обязанность не заключать с другими лицами аналогичных договоров комиссии и т. п. (п.2ст.990ГК**).**

**2.4 Обязанности сторон в договоре комиссии**

Обязанности комиссионера.Права и обязанности сторон, составляющие содержание договора комиссии, носят взаимный характер. Основной обязанностью комиссионера является заключение обусловленной договором сделки в точном соответствии с указаниями комитента и на наиболее выгодных для него условиях (п. 1ст. 990 ГК).

Комиссионер, не получивший от комитента соответствующих указаний, обязан исполнить поручение в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями (ст. 992 ГК). Таким образом, закон не возлагает на комитента обязанность давать комиссионеру детальные указания, ибо комиссионер должен быть сам осведомлен об условиях и содержании сделок, заключаемых в настоящее время на рынке.

Комиссионер обязан исполнить поручение на *наиболее выгодных для комитента условиях.* Данное правило еще раз подчеркивает, что функции комиссионера, как правило, осуществляет лицо,обладающее соответствующими знаниями и навыками в областиприобретения и реализации имущества. Получив от комитента информацию об условиях, на которых он считал бы сделку для себявыгодной, комиссионер обязан принять меры к заключению сделки на наиболее выгодных для комитента условиях.

Комиссионер, заключивший сделку на более выгодных условиях, чем те, которые указаны комитентом, вправе претендовать сверх суммы комиссионного вознаграждения дополнительно на половину вырученной суммы. Оставшаяся часть принадлежит комитенту. Стороны при заключении договора комиссии вправе предусмотреть, что дополнительная выгода полностью поступит в распоряжение комитента либо комиссионера, а также установить и иное распределение сумм, дополнительно вырученных комиссионером (ч.2 ст.992ГК).

Отступления от указаний комитента допускаются в тех же случаях, что и при договоре поручения. В то же время для комиссионера законом специально предусмотрены неблагоприятные имущественные последствия отступлений от указаний комитента.

В зависимости от характера комиссионного поручения мыслимы две ситуации:

1) комиссионеру поручено продать имущество комитента, и он заключает сделку по цене, ниже согласованной с комитентом;

2) комиссионеру поручено приобрести какую-либо вещь, и он, отступая от указаний комитента, приобретает ее по более высокой цене, чем согласовано с комитентом.

В первом случае комиссионер обязан возместить комитенту разницу между согласованной ценой и ценой фактической реализации, если не докажет, что его действия предупредили еще большие убытки, а по согласованной цене продать имущество у него возможности не было. Одно из обстоятельств, освобождающих комиссионера от обязанности компенсировать комитенту разницу в цене, а именно то, что продажа имущества предотвратила еще большие убытки, не зависит от действий и личности комиссионера, т. е. носит объективный характер. В то же время невозможность продажи имущества по согласованной цене является обстоятельством, связанным с действиями и личностью комиссионера, поскольку закон освобождает его от неблагоприятных последствий, если «у него не было возможности продать имущество по согласованной цене» (п. 2 ст. 995 ГК).

Если комиссионеру было поручено приобрести какую-либо вещь и она приобретена по более высокой цене, то закон не предусматривает никаких обстоятельств, на которые комиссионер может ссылаться, чтобы избежать наступления неблагоприятных для него последствий. Напротив, закон оставляет решение вопроса о возложении на комиссионера этих последствий на усмотрение комитента. Действия комиссионера должны быть одобрены комитентом. Законом предусмотрено, что отказ комитента в данном случае должен быть прямо выражен — комитент обязан заявить комиссионеру о том, что он не желает принять покупку. Если комитент не известит комиссионера в разумный срок об отказе от принятия приобретенной вещи, то считается, что комитент принял покупку по цене совершенной комиссионером сделки.

Комитент не вправе отказываться от покупки, если комиссионер заявил о том, что принимает на свой счет разницу в цене (п. 3ст. 995 ГК).

Исполнив поручение, комиссионер обязан представить комитенту *отчет* и передать ему все полученное по договору комиссии. Поскольку никаких правил и требований к отчету комиссионера законом не установлено, комиссионер вправе представить отчет как в письменной форме, так и устно. Комитент при наличии каких-либо возражений по отчету комиссионера обязан уведомить об этом комиссионера в течение тридцати дней с даты получения отчета. Если никаких возражений не последует, считается, что отчет комиссионера принят (ст. 999 ГК).

При неисполнении третьим лицом заключенной сделки комиссионер обязан сообщить об этом комитенту, собрать необходимые доказательства, а также по требованию комитента передать ему права по такой сделке (п. 2 ст. 993 ГК). Поскольку комиссионер заключал договор от собственного имени, то для непосредственной защиты своих интересов комитент должен принять на себя права кредитора по заключенной комиссионером сделке. Для перевода прав применяются общие правила, предусмотренные законом для уступки требования. Изложенное правило отражает наличие посреднических отношений, ибо при возникновении спора и предъявлении иска, как правило, большего эффекта можно добиться в случае непосредственного участия самого комитента в деле, нежели действуя через посредника.

Закон не содержит требований о личном исполнении обязательства комиссионером, поэтому комиссионер, если иное не предусмотрено договором, вправе привлекать к его исполнению третьих лиц, в том числе путем заключения договора субкомиссии. *Договором субкомиссии называется договор, по которому одна* *сторона (субкомиссионер) обязуется по поручению другой стороны* *(комиссионера) за вознаграждение исполнить одну или несколько сделок от собственного имени и в интересах комитента.*

Иными словами, договор субкомиссии — это договор, в котором комиссионер в отношении субкомиссионера исполняет права и обязанности комитента, отвечая перед комитентом за исполнение договора субкомиссионером (п. 1 ст. 994 ГК). В интересах комиссионера законом установлен запрет на непосредственный контакт комитента и субкомиссионера в период действия договора комиссии (п. 2ст. 994 ГК). В случае вступления комитента в непосредственные отношения с субкомиссионером у комитента может возникнуть желание отказаться от договора с комиссионером и поручить его исполнение субкомиссионеру, тем самым нарушив интересы комиссионера. Защищая интерес комиссионера, закон запрещает комитенту вступать в непосредственные отношения с субкомиссионером, не получив предварительного согласия комиссионера.

Комиссионер, принимая имущество, обязан проявить должную внимательность и осмотрительность и при обнаружении в имуществе повреждений, недостачи и иных явных недостатков сообщить об этом комитенту. Кроме того, при причинении кем-либо ущерба имуществу комитента на комиссионера возлагается обязанность принять необходимые меры по охране прав комитента (п. 2 ст. 998 ГК), собрать необходимые доказательства, зафиксировать факт причинения ущерба, установить причинителя и т. п.

Комиссионер отвечает перед комитентом за утрату, недостачу или повреждение имущества комитента (п. 1 ст. 998 ГК). Поскольку в законе не предусмотрено иного правила, ответственность комиссионера зависит от того, осуществляет ли он деятельность в качестве предпринимателя или нет. В первом случае ответственность строится в соответствии с правилами п. 3 ст. 401 ГК независимо от вины. Во втором — на общих основаниях, т. е. за вину (пп.1,2ст.401 ГК).

Комиссионер несет ответственность за действительность заключенных сделок, но не за их исполнимость. Комиссионер не отвечает перед комитентом за исполнение третьим лицом сделки, заключенной в интересах комитента. В то же время если комиссионер не проявил должной осмотрительности в выборе контрагента, скажем, заключил договор с неплатежеспособным лицом либо организацией, объявленной банкротом, то он должен отвечать перед комитентом и за самое исполнение заключенной им сделки. Иными словами, он несет ответственность за действия третьего лица, если выбор этого лица был ненадлежащим.

Комиссионер отвечает за действия третьего лица и в том случае, если он добровольно примет на себя перед комитентом ручательство за исполнение сделки третьим лицом. Такое ручательство, именуемое в договоре комиссии *делькредере,* сходно по своей природе с поручительством и принимается лишь за дополнительное вознаграждение со стороны комитента (п. 1 ст. 993 ГК).

Обязанности комитента.Комитент обязан *принять от комиссионера все* исполненное по договору комиссии и осмотреть имущество, приобретенное для него комиссионером (ст. 1000 ГК). Если в имуществе имеются какие-либо недостатки, то комитент обязан незамедлительно известить об этом комиссионера. Претензииже по обнаруженным недостаткам должны быть предъявлены комитентом не комиссионеру, а третьему лицу, выступавшему продавцом. Уведомление комиссионера об обнаруженных недостаткахпреследует цель поставить его в известность о них и привлечьк обоснованию претензии, направляемой продавцу имущества.

Принимая отчет, комитент обязан также освободить комиссионера от обязательств перед третьим лицом по исполнению комиссионного поручения, например перевести или переоформить на себя гарантийные обязательства (ст.1000 ГК).

Поскольку договор комиссии является посредническим договором, все имущество, находящееся у комиссионера и поступившее к нему от комитента либо приобретенное комиссионером для комитента, является *собственностью комитента* (п. 1 ст. 996 ГК).

Комиссионер не приобретает на указанное имущество никаких прав. Как собственник комитент несет риск случайной гибели или порчи имущества, а также расходы по его содержанию. Исключение составляют расходы по хранению имущества, возмещения которых, по общему правилу, комиссионер не вправе требовать от комитента, если иное не установлено законом или договором (ст. 1001 ГК).

Для обеспечения своих интересов комитент может возложить на комиссионера обязанность по страхованию имущества, но лишь за счет комитента (п. 3 ст. 998 ГК). Комиссионер может нести ответственность за неисполнение обязанности по страхованию имущества комитента не только в случаях, когда это предусмотрено договором комиссии, но и тогда, когда такая обязанность предусмотрена обычаями делового оборота, в частности при осуществлении экспортно-импортных операций.

Обязанностью комитента является *выплата комиссионного вознаграждения* комиссионеру и возмещение понесенных им расходов на исполнение комиссионного поручения. Размер и порядок выплаты комиссионного вознаграждения определяются соглашением между комитентом и комиссионером.

Если договор комиссии не исполнен по обстоятельствам, зависящим от комитента (п. 2 ст. 991 ГК), комиссионер сохраняет право на вознаграждение и возмещение понесенных расходов. Например, при отмене поручения комитентом комиссионер вправе требовать возмещения убытков, включая и уплату комиссионного вознаграждения.

Комиссионеру предоставлено право *удержания* находящегося у него имущества (вещей и денежных средств) комитента (ст. 996, 997 ГК). Право удержания распространяется на любые выплаты, причитающиеся комиссионеру, включая право на получение комиссионного вознаграждения, вознаграждения за делькредере, на возмещение понесенных расходов. Если в распоряжении комиссионера находятся денежные суммы, поступившие к нему за счет комитента, комиссионер вправе вычесть из этих сумм причитающееся ему по договору комиссии. В отношении вещей комитента применяются правила о реализации заложенного имущества. Однако удержание в договоре комиссии имеет отличия от общих правил, предусмотренных законом (ст. 359—360 ГК). Так, в случае объявления комитента банкротом право комиссионера на удержание имущества прекращается и утрачивает приоритет перед требованиями других кредиторов, также являющихся залогодержателями комитента. В отношении же денежных сумм права комиссионера не имеют приоритета перед требованиями кредиторов первой и второй очереди (п. 3 ст. 25 и п. 1 ст. 64 ГК).

**2.4 Прекращение договора комиссии**

Комитент, который в отличие от своего контрагента не всегда является профессиональным предпринимателем, вправе в любое время в одностороннем порядке и безмотивно отказаться от исполнения договора (ст.1002 ГК РФ), отменив данное комиссионеру поручение. В этом случае договор комиссии прекращается, однако в интересах комиссионера предусмотрена обязанность комитента возместить комиссионеру все причиненные этим убытки, включая неполученные доходы в форме причитавшегося вознаграждения за услуги, а также обязанность немедленно распорядиться своим имуществом, находящимся у комиссионера. При непоступлении указаний от комитента комиссионер вправе либо сдать это имущество на хранение за счет комитента, либо реализовать его по наиболее выгодной для комитента цене (п. 3 ст. 1003 ГК). Комиссионер же не вправе отказываться от исполнения поручения комитента в одностороннем порядке, если только такое право прямо не предусмотрено для него в договоре.

Иное дело договор комиссии, не содержащий указания на срок его действия. Здесь в силу данного обстоятельства обе стороны вправе отказаться от его дальнейшего исполнения при условии заблаговременного извещения об этом контрагента (не менее чем за 30 дней, если договором не установлен более продолжительный срок). Но во всех случаях комиссионеру причитается вознаграждение за уже совершенные им для комитента сделки и компенсация расходов, фактически понесенных до момента прекращения договора (п. 2 ст. 1003, п. 3 ст. 1004 ГК).

Договор комиссии прекращается также в случаях прекращения деятельности комиссионера, в частности при его банкротстве либо смерти гражданина-комиссионера или признания его недееспособным, частично дееспособным или безвестно отсутствующим (поскольку при этом он не в состоянии исполнять поручение по совершению сделок). Рассматриваемый договор прекращается также в случаях ликвидации юридического лица - любой стороны данного договора. Реорганизация юридического лица - комиссионера или комитента, а также смерть гражданина-комитента, признание его недееспособным или частично дееспособным либо безвестно отсутствующим сами по себе не прекращают действия договора комиссии, ибо отсутствие лично-доверительных отношений между его участниками не исключает здесь правопреемства.

**3 Сравнительная характеристика договора комиссии и договора поручения**

Особенность договора комиссии состоит в том, что он позволяет передавать активы комитента (денежные средства, товары, работы или услуги) комиссионеру на достаточно длительный срок, не относя эти активы к доходам получившей их стороны, и не предполагает начисление процентов за период, в течение которого эти активы находятся у комиссионера. Эта особенность позволяет субъектам хозяйственной деятельности активно использовать договор комиссии как инструмент для налоговой оптимизации.

По своей правовой природе договор комиссии имеет самое большое сходство с договором поручения. Как в случае договора поручения, так и в случае договора комиссии исполнитель действует в интересах и за счет доверителя. Оба договора предназначены для того, чтобы регулировать отношения по предоставлению посреднических услуг. Отличие между ними в том, что договор поручения является договором о представительстве, когда поверенный действует от лица доверителя. Договор комиссии не порождает отношений прямого представительства, и комиссионер действует от своего имени, что исключает возможность возникновения отношений представительства. Поверенный не становится стороной в правоотношениях между доверителем и третьим лицом и, таким образом, не приобретает каких-либо прав и обязанностей. В отличие от поверенного, комиссионер становится стороной в соглашении с третьим лицом, приобретает договорные права и обязанности. Не будучи стороной в договоре, третье лицо также является участником комиссионных отношений на стадии исполнения договора, поскольку оно приобретает те права, которые имел комитент относительно имущества. Такой переход прав не связывает в правовом отношении комитента и третье лицо, так как последнее не может заявить претензии к комитенту относительно качества приобретенного имущества. С другой стороны, и комитент не может взыскать стоимость имущества с третьего лица, так как они не отвечают друг перед другом, а с какими-либо претензиями каждый из них может обращаться лишь к комиссионеру.[[4]](#footnote-4)

**Заключение**

Подводя итоги ко всему вышесказанному, можно сделать следующие выводы.

Институт представительства  играет  в гражданском обороте важную роль, о чем говорит его полная законодательная регламентированность и большая традиционность. И исключит спорные моменты в будущем. Представитель может совершать от имени представляемого различные сделки (купли-продажи, найма, обмена  жилой площади  и  т.п.). Через  представителей могут совершаться и иные юридические действия  -  предъявление  претензии, получение  заработной  платы, посылок  и т.п.

     Договор поручения   позволяет доверителю и поверенному документально урегулировать свои отношения, что будет являться гарантом прав каждого. И исключит спорные моменты в будущем.

     В коммерческом  представительстве наличие договора поручения просто обязательно, в отличие скажем от классического  поручения, однако  любой  субъект гражданских правоотношений, если он хочет  избежать  ненужных  проблем, должен оформлять свои отношения на "бумаге".

Договор комиссии - один из самых часто встречающихся способов оформления посреднических отношений как в сфере предпринимательской деятельности, так и быту. Договоры комиссии широко используются при реализации гражданами товаров через комиссионные магазины (в этом случае договор имеет некоторые особенности), а также в хозяйственном обороте - при реализации через посреднические и сбытовые организации товаров и продукции по поручению предприятий, при реализации сельскохозяйственной продукции, при приобретении товаров за рубежом через внешнеторговые организации и т.д.

**Список используемой литературы**

1. "ГРАЖДАНСКИЙ КОДЕКС РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ (ЧАСТЬ ВТОРАЯ)" от 26.01.1996 N 14-ФЗ/ "Собрание законодательства РФ", 29.01.1996, N 5, ст. 410,

2. "ГРАЖДАНСКИЙ КОДЕКС РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ (ЧАСТЬ ПЕРВАЯ)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ/ "Собрание законодательства РФ", 05.12.1994, N 32, ст. 3301,

3. Комментарий части второй Гражданского кодекса Российской Федерации для предпринимателей. М., 2006. С. 220 – 237;

4. Сергеев А.П. Толстой Ю.К. Гражданское право, 4-е изд. переработ. и доп. – М.: Проспект, 2005, том 2 ст. 843;

5. Суханов Е.А. Гражданское право. В 2-х томах. 2-е изд., перераб. и доп. - М.: Волтерс Клувер, 2004-2005;

6. Рузаков О.А. Гражданское право. Учебное пособие. М.: МФПА, 2004. — 422 с.

7. Безверхов А.Г. "ПРИСВОЕНИЕ И РАСТРАТА: ЭВОЛЮЦИЯ НОРМ И СУДЕБНОГО ТОЛКОВАНИЯ"//"Российская юстиция", 2008, N 9;

8. <http://www.quickdoc.ru/dogovor/dogovory_porucheniya/conditions.php> - Договор поручения;

9. <http://www.quickdoc.ru/dogovor/dogovory_komissii/> - Договор комиссии.

1. Безверхов А.Г. "ПРИСВОЕНИЕ И РАСТРАТА: ЭВОЛЮЦИЯ НОРМ И СУДЕБНОГО ТОЛКОВАНИЯ"//"Российская юстиция", 2008, N 9 [↑](#footnote-ref-1)
2. Сергеев А.П. Толстой Ю.К. Гражданское право, 4-е изд. переработ. и доп. – М.: Проспект, 2005, том 2 ст. 643 [↑](#footnote-ref-2)
3. Сергеев А.П. Толстой Ю.К. Гражданское право, 4-е изд. переработ. и доп. – М.: Проспект, 2005, том 2 ст. 655 [↑](#footnote-ref-3)
4. Сергеев А.П. Толстой Ю.К. Гражданское право, 4-е изд. переработ. и доп. – М.: Проспект, 2005, том 2 ст. 658 [↑](#footnote-ref-4)