

и в отношении другой Стороны в арбитражном суде начато дело о признании ее несостоятельной (банкротом), либо у другой Стороны отозвана лицензия на право осуществления страховой деятельности соответствующего вида, либо

и участниками принято решение о ее ликвидации или реорганизации;

и если другая Сторона становится подконтрольной третьему лицу (лицам) в силу преобладающего участия в ее уставном капитале либо в соответствии с заключенным между ними договором, либо третье лицо имеет возможность определять принимаемые ею решения по иным причинам;

4) по инициативе Перестраховщика немедленно, если он не согласен с намерением Перестрахователя уменьшить собственное удержание в договоре, либо если Перестрахователь произвел уменьшение собственного удержания в договоре без предварительного письменного уведомления Перестраховщика, либо если отказал Перестраховщику в праве проверить все или часть документов и записей, относящихся к договору пропорционального облигаторного перестрахования.

В случаях, предусмотренных подпунктами 3 и 4 настоящего пункта, датой прекращения договора пропорционального облигаторного перестрахования считается дата отправки Перестрахователем Перестраховщику письменного уведомления о расторжении договора с указанием соответствующих причин, если Сторонами не согласовано, что такой датой является дата получения Перестрахователем такого письменного уведомления от Перестраховщика либо иная дата.

(Вариант 2 и Договор пропорционального облигаторного перестрахования может быть досрочно прекращен по инициативе одной стороны, если в отношении другой Стороны в арбитражном суде начато дело о признании ее несостоятельной (банкротом), либо у другой Стороны отозвана лицензия на право осуществления страховой деятельности соответствующего вида, либо участниками принято решение о ее ликвидации или реорганизации, а также когда другая Сторона становится подконтрольной третьему лицу (лицам) в силу преобладающего участия в ее уставном капитале либо в соответствии с заключенным между ними договором, либо третье лицо имеет возможность определять принимаемые ею решения по иным причинам).

9.8. Досрочное прекращение договора пропорционального облигаторного перестрахования не влечет прекращения обязательств Сторон по перестрахованным до этого момента в его рамках рискам, а означает прекращение перестрахования новых рисков с 00 часов дня, следующего за днем прекращения договора. Однако по соглашению Сторон одновременно с прекращением настоящего Договора могут быть прекращены права и обязанности Перестраховщика по всем рискам, переданным в перестрахование на его основе, либо по отдельным таким рискам как с возвратом Перестрахователю не заработанной Перестраховщиком премии, так и без ее возврата.

9.9. Просрочка оплаты Перестрахователем очередного перестраховочного взноса (положительного сальдо в пользу Перестраховщика) не влечет досрочного прекращения договора пропорционального облигаторного перестрахования».

Научное исследование проблемы одностороннего отказа от договоров страхования и перестрахования и разработка конкретных правил осуществления одностороннего расторжения сделки будут способствовать, с одной стороны, более эффективной защите прав и законных интересов управомоченного лица, а с другой – усилению стабильности договорных отношений.

С. ДЕДИКОВ,
старший партнер Общества страховых партнеров,
советник Московского перестраховочного общества

Договор консигнации в торговой практике

АННОТАЦИЯ

Статья посвящена особенностям договора кон-

ANNOTATION

Clause is devoted to features of the contract of

сигнации, совершаемого в торговой практике: правовой природе, проблеме понятия «консигнация», порядку заключения.

КЛЮЧЕВЫЕ СЛОВА: договор консигнации, договор поставки, договор комиссии, непоименованные договоры, торговля.

the consignment made in a trading practice: to the legal nature, a problem of concept «consignment», the order of the conclusion.

KEY WORDS: the contract of a consignment, the contract of delivery, the contract the commissions which have been not named договоры, trade.

Договор консигнации (от латинского *consignatio* — документ, письменное доказательство) прямо не предусмотрен ГК РФ. Обычно его отождествляют с договором комиссии во внешней торговле (экспортно-импортными договорами). Он заключается с целью осуществления купли-продажи.

По правовой природе это смешанный (п. 3 ст. 421 ГК РФ), непоименованный в ГК РФ предпринимательский договор, совершаемый, как правило, в торговой практике. К отношениям сторон по смешанному договору применяются в соответствующих частях правила о договорах, элементы которых содержатся в смешанном договоре, если иное не вытекает из соглашения сторон или существа смешанного договора. Договор консигнации в большинстве случаев опосредует отношения продавца (поставщика, консигнанта) и покупателя (консигнатора, дистрибьютора) — субъектов предпринимательской деятельности, поэтому к нему применимы положения ГК РФ о договоре поставки. В этом договоре как разновидности посреднических сделок содержатся элементы договора комиссии. Как правило, он имеет признаки договора хранения (когда товар хранится на складе у третьих лиц, покупателя, дистрибьютора и т. д.). Консигнатор в ряде случаев выступает как ответственный хранитель. Договор консигнации может содержать элементы соглашения об оказании услуг (маркетинг, мониторинг рынка, услуги команды торговых представителей, транспортная экспедиция, доставка и логистика и т. д.).

Термин «консигнация» имеет множество значений. Под ним понимают документ, посредническое соглашение, особый порядок поставки и оплаты товара, агентский контракт и т. д., что иногда порождает проблемы в судебной практике. Это обусловлено, прежде всего, обычаями делового оборота. Если консигнация определена в предмете договора, это позволяет сторонам четко понимать суть обязательства, но если данного понятия договор не содержит, остается неясным, чем договор консигнации отличается, например, от поставки, комиссии. Представляется, что консигнацию следует рассматривать как форму продажи товаров, при которой владелец — собственник товаров (поставщик, консигнант, продавец) передает их для реализации (покупателю, дистрибьютору, консигнатору). При этом консигнант остается собственником товара, поставленного консигнатору, в течение всего срока нахождения товаров у последнего. Данное определение или любое другое аналогичное указанному целесообразно отражать в тексте самого договора.

Основное преимущество договора консигнации состоит в том, что право собственности на товар остается у консигнанта, а консигнатор осуществляет лишь реализацию. При обычной же поставке право собственности переходит от поставщика к покупателю в день фактической передачи товара. Если консигнатор окажется неплатежеспособным контрагентом, у консигнанта есть возможность изъять нереализованный товар со склада консигнатора. Для практики типичны проблемы судебного доказывания наличия права собственности у консигнанта в период действия договора, так как отгрузка товара осуществляется в основном по товарным накладным (торг-12) или товарно-транспортным накладным, где нет указаний на момент перехода права собственности. В связи с этим стороны должны отдельно оговорить механизм перехода права собственности от консигнанта к конечному потребителю, а также право пользования товаром консигнатором. В противном случае суд может квалифицировать такой договор как обычную комиссию.

Особенности оплаты товара состоят в: рассрочке платежа; зависимости оплаты товара от отсутствия первичной/вторичной дебиторской задолженности (первичная дебиторская задолженность — долг консигнатора перед консигнантом; вторичная дебиторская задолженность — долг конечного потребителя либо перед консигнантом, либо перед консигнатором) по

поставленному товару; привязке к оплаченным входящим бонусам¹, а также в отдельных случаях способе обеспечения исполнения обязательств, когда допускаются ценовой сговор, картельные соглашения, односторонний отказ от исполнения обязательства, демпинговый механизм ценообразования и т. п. «мероприятия»); возвратных бонусах², способах обеспечения исполнения обязательств или договорной неустойке и ретробонусах³.

Договор консигнации может содержать условия о продвижении товара на той или иной территории «командой» торговых представителей (менеджеры по продажам, торговые агенты, продавцы и т. д.). В таких случаях торговые представители осуществляют непосредственный контакт с торговыми точками (розничные/оптовые торговые точки, торговые дома, крупные торговые сети и т. д.) по вопросу реализации товара (сбор наличных денег, заявок и т. п.). Торговые представители являются работниками либо консигнанта, либо консигнатора (срочные/бессрочные трудовые договоры, договоры о полной материальной ответственности или коллективной (бригадной) ответственности). Допустимо привлечение сторонних торговых представителей на основе договоров возмездного оказания услуг и договоров о материальной ответственности.

Нередко договор консигнации осложняется дистрибьюторскими отношениями сторон, то есть консигнатор одновременно является официальным эксклюзивным представителем (дистрибьютором) той или иной торговой марки. Дистрибьюторские отношения могут быть отражены как в самом договоре, так и в различного рода приложениях к нему (доверенности, планы продаж, спецификации, рейтинговые листы, дополнительные соглашения и др.)

Поставка товара осуществляется, как правило, консигнантом. Товар хранится на складе третьих лиц либо на складе консигнатора. Договор может содержать отдельные условия хранения (ответственность консигнатора в случае хищения, растраты, судебных арестов, пожаров, неправомерных действий третьих лиц в отношении товара и т. п.).

В большинстве случаев рассматриваемый договор включает условия о порядке рекламирования товара. Сюда следует отнести: осуществление промо-акций, дегустаций, тест-драйвов, розыгрышей, викторин, дисконтных программ, распродаж и иных мероприятий с участием потенциальных клиентов (покупателей). В договоре также отражаются условия о месте, времени проведения рекламных акций; о порядке выкладки товара на торговых полках; контроле наличия товара в торговой точке и т. д.

Ответственность сторон основывается на соответствующих общих началах ГК РФ. Однако существует и определенная специфика, связанная с оплатой входящих бонусов, ретробонусов, возвратных платежей в случае ненадлежащего исполнения договора консигнации. Сторона, нарушившая обязанность по уплате таких бонусов, должна компенсировать эквивалентную денежную сумму. Стоит заметить, что суды не во всех случаях выносят решения о взыскании бонусов как меры гражданско-правовой ответственности, используя при этом ст. 333 ГК РФ. Применяются в данном случае нормы ГК РФ о договорной неустойке и принципе соразмерности ответственности за нарушение обязательства.

Свобода договора, предусмотренная в ст. 421 ГК РФ, позволяет совершать договоры консигнации в торговой практике. С одной стороны, договор консигнации, будучи смешанным гражданско-правовым обязательством, удобен, так как позволяет «совместить несовместимое» в одном договоре и решить ряд финансовых, правовых, реализационных и т. п. проблем. С другой стороны, в случае ненадлежащего исполнения обязательств по договору консигнации в судебном разбирательстве возникают проблемы правовой квалификации такого обязательства и, следовательно, судебной защиты сторон.

¹ Входящий бонус (зачастую предоставляет консигнант) — предусмотренная договором плата (деньги; списание дебиторской задолженности; уменьшение платы за аренду торговой полки и т. п.) за входение в сегмент конкретного рынка или торговой сети (группы компаний).

² Возвратный бонус (платит конечный потребитель, торговая сеть, консигнатор и т. п.) — предусмотренная договором компенсационная плата (деньги; списание дебиторской задолженности; уменьшение платы за аренду торговой полки и т. п.) за потерю входящего бонуса, провал плана продаж, несостоявшийся «вход» в сегмент конкретного рынка или торговой сети (группы компаний).

³ Ретробонус, как правило, — возврат денег конечному потребителю, торговой сети при положительном выполнении плана продаж, своего рода стимулирующая выплата.

М. ЗИНКОВСКИЙ,
начальник юридического отдела,
финансовый директор ООО «Белторг-Инвест»

