

Cuvânt-înainte

Cuvântul de început este întotdeauna greu de găsit, mai ales după ce constăți că problematica abordată a făcut obiectul cercetării pentru iluștri juriști, profesori și cercetători ai dreptului comercial, care au adus contribuții extrem de valoroase la formarea și dezvoltarea acestui domeniu care, alături de dreptul civil, alcătuiește bazele marii ramuri a dreptului privat.

Dimensiunea vastă a temei, precum și varietatea instituțiilor analizate, au constituit prilejul cercetării și acumulării celor mai valoroase idei și opinii exprimate în doctrina dreptului românesc și în mod special în cea a dreptului comercial, la care se adaugă un studiu al jurisprudenței cristalizate de-a lungul anilor, începând de la adoptarea Codului de comerț de la 1887 și până la momentul actual.

Structura lucrării, precum și metoda după care au fost analizate instituțiile ce fac obiectul studiului, s-a făcut după o logică firească, menită să răspundă în principal cerințelor de ordin practic. (De altfel, și construcțiile juridice au constituit întotdeauna răspunsul la nevoi reale, concrete, fiind totdeauna efecte la cerințe, după cum însăși evoluția dreptului pleacă de la practică și ... se întoarce la ea!)

Specificul obligațiilor comerciale a fost evidențiat după realizarea unui studiu comparativ între cele două categorii de obligații, respectiv între obligațiile civile și cele comerciale. Analiza instituțiilor juridice în care se regăsesc cele două feluri de obligații a vizat numai acele aspecte care interesau problematica abordată. Celelalte aspecte, fie au fost prezentate succint, fie au fost scoase în totalitate din sfera investigației.

Prin maniera în care am tratat problemele teoretice și practice ce s-au cristalizat în doctrină și jurisprudență, în materia obligațiilor comerciale, am ținut să subliniez cele mai valoroase idei, opinii și

soluții care au stat la baza nașterii și evoluției instituțiilor juridice analizate. Nu lipsesc din lucrare nici observațiile critice referitoare la unele soluții și opinii exprimate în doctrină și jurisprudență, susținute prin argumente personale.

Studiile și cercetările efectuate mi-au permis să identific anumite norme juridice devenite anacronice în raport cu stadiul actual al evoluției societății, precum și câteva lacune și inadvertențe de reglementare întâlnite în materia raporturilor juridice obligaționale analizate, care apoi au fost urmate de formularea unor propuneri *de lege ferenda*.

Cu privire la anumite particularități ale obligațiilor comerciale analizate, concluziile formulate au avut ca reper și modelul altor țări europene, inclusiv legislația, doctrina și jurisprudența acestora.

Și, într-un final, trebuie să fiu de acord că orice demers ce își propune o asemenea temă, nu poate fi considerat niciodată ca fiind încheiat.

Autorul

Cuprins

| | |
|---|-----------|
| Titlul I. Considerații generale privind obligațiile civile..... | 1 |
| <i>Secțiunea I. Noțiunea de obligație. Terminologie</i> | <i>1</i> |
| <i>Secțiunea II. Raportul juridic obligațional.....</i> | <i>7</i> |
| §1. Subiectele raportului juridic obligațional..... | 7 |
| §2. Conținutul raportului juridic obligațional | 9 |
| §3. Obiectul raportului juridic obligațional | 9 |
| §4. Sancțiunea obligației (sanctio praecepti juris)..... | 13 |
| <i>Secțiunea III. Clasificarea obligațiilor civile</i> | <i>15</i> |
| §1. Clasificarea obligațiilor după izvoare | 16 |
| §2. Clasificarea obligațiilor după obiectul lor, respectiv după natura prestației datorate de debitor..... | 16 |
| §3. Clasificarea obligațiilor după sancțiunea lor..... | 19 |
| §4. Clasificarea obligațiilor după opozabilitatea lor | 21 |
| §5. Clasificarea obligațiilor după afectarea lor de modalități | 22 |
| §6. Clasificarea obligațiilor după alte criterii | 24 |
| Titlul II. Obligațiile în sistemul dreptului comercial..... | 25 |
| <i>Secțiunea I. Considerații privind raporturile dintre dreptul civil și dreptul comercial.....</i> | <i>25</i> |
| <i>Secțiunea II. Noțiunea obligației comerciale</i> | <i>33</i> |
| Titlul III. Particularitățile obligațiilor comerciale..... | 35 |
| Capitolul I. Reguli speciale privind formarea obligațiilor comerciale | 35 |
| <i>Secțiunea I. Principiul libertății contractuale.....</i> | <i>35</i> |

| | |
|---|-----------|
| §1. Noțiune..... | 35 |
| §2. Limite aduse principiului libertății contractuale..... | 38 |
| A. Contractele de adeziune. Clauzele abuzive | 38 |
| B. Contractele cu clauze obligatorii prevăzute de lege..... | 39 |
| <i>Secțiunea II. Formarea obligațiilor comerciale.....</i> | <i>40</i> |
| §1. Acordul de voință | 40 |
| §2. Contractul încheiat între prezenți | 41 |
| §3. Contractul între persoane depărtate (<i>inter absentes</i>) | 41 |
| <i>Secțiunea III. Oferta de a contracta și acceptarea ofertei.....</i> | <i>42</i> |
| §1. Oferta de a contracta | 42 |
| §2. Acceptarea ofertei | 43 |
| §3. Revocarea ofertei și acceptării ofertei..... | 44 |
| A. Expunere succintă a teoriilor care întemeiază răspunderea pe actul juridic al ofertei | 46 |
| B. Teoriile care întemeiază răspunderea pe fapte juridice exterioare ofertei | 47 |
| <i>Secțiunea IV. Momentul încheierii contractului între absenți</i> | <i>48</i> |
| §1. Importanța determinării momentului perfectării contractului | 48 |
| §2. Sisteme (teorii) referitoare la determinarea momentului încheierii contractului între persoane depărtate | 49 |
| A. Sistemul emisiunii declarației de voință | 49 |
| B. Sistemul expediției acceptării | 50 |
| C. Sistemul recepțiunii | 50 |
| D. Sistemul cunoașterii acceptării (informațiunii) | 51 |
| §3. Încheierea contractelor unilaterale între persoane depărtate | 53 |
| <i>Secțiunea V. Încheierea contractelor comerciale prin mijloace electronice</i> | <i>53</i> |
| §1. Încheierea contractelor comerciale la distanță | 53 |
| §2. Comerțul electronic | 57 |

| | |
|---|-----------|
| Capitolul II. Reguli speciale privind executarea obligațiilor comerciale | 60 |
| <i>Secțiunea I. Solidaritatea codebitorilor</i> | <i>60</i> |
| §1. Considerații privind obligațiile cu pluralitate de subiecte | 60 |
| §2. Obligațiile divizibile | 61 |
| §3. Obligațiile indivizibile și obligațiile în solidum | 62 |
| A. Obligațiile indivizibile (în sens restrâns) | 63 |
| B. Obligațiile în solidum | 65 |
| §4. Solidaritatea în dreptul civil | 67 |
| A. Solidaritatea activă | 68 |
| B. Solidaritatea pasivă (între debitori) | 69 |
| 1. Trăsăturile juridice ale obligației solidare pasive | 71 |
| 2. Efectele solidarității pasive | 72 |
| 3. Încetarea solidarității pasive | 76 |
| §5. Solidaritatea în dreptul comercial | 77 |
| A. Prezumția de solidaritate a codebitorilor comerciali | 77 |
| B. Solidaritatea legală și convențională | 79 |
| C. Cazuri de solidaritate legală care nu pot fi înlăturate prin voința părților | 80 |
| D. Condițiile de existență ale solidarității comerciale | 90 |
| E. Extinderea prezumției de solidaritate asupra fidejursorului care garantează o obligație comercială | 92 |
| <i>Secțiunea II. Curgerea de drept a dobânzilor</i> | <i>95</i> |
| §1. Înțelesul noțiunii de dobândă | 95 |
| §2. Reglementarea dobânzilor în materie civilă | 96 |
| A. Dobânda în obligațiile care-și au izvorul în contracte | 96 |
| B. Dobânda în obligații bănești izvorâte din fapte ilicite | 99 |
| C. Dobânda în obligații născute din fapte licite | 100 |

| | |
|--|------------|
| §3. Dobânzile în materie comercială | 101 |
| A. Condițiile cerute pentru aplicarea prevederilor art. 43 C. com. | 103 |
| B. Regimul juridic al dobânzii legale în materie comercială, din perspectiva noilor reglementări cuprinse de O.G. nr. 9/2000 | 105 |
| §4. Anatocismul în materie comercială | 110 |
| §5. Corelația dintre dobânzi și daune-interese | 112 |
| §6. Cumulul dobânzilor cu penalitățile | 114 |
| <i>Secțiunea III. Interdicția acordării termenului de grație</i> | <i>114</i> |
| §1. Termenul de grație în dreptul civil | 114 |
| §2. Interdicția acordării termenului de grație în materie comercială | 117 |
| §3. Concluzii referitoare la interzicerea acordării termenului de grație | 119 |
| §4. Clauza solve et repete | 122 |
| <i>Secțiunea IV. Interzicerea retractului litigios</i> | <i>124</i> |
| §1. Considerații privind vânzarea de drepturi litigioase | 124 |
| §2. Exercitarea retractului litigios | 128 |
| A. Condiții necesare pentru exercitarea retractului litigios | 129 |
| §3. Efectele exercitării retractului litigios | 131 |
| §4. Retractable litigios nu poate fi exercitat când se cedează un drept derivând dintr-un fapt comercial - art. 45 C. com. | 132 |
| <i>Secțiunea V. Libertatea probațiunii în dreptul comercial</i> | <i>134</i> |
| §1. Considerații introductive | 134 |
| §2. Reglementarea probelor în dreptul civil și în dreptul comercial | 135 |
| §3. Regimul probațiunii în dreptul civil și în dreptul comercial | 137 |
| A. Probațiunea în dreptul civil. Caracteristici | 137 |
| B. Probațiunea în dreptul comercial. Caracteristici | 140 |
| §4. Probele în materie comercială | 142 |

| | |
|---|------------|
| A. Probele dreptului comun | 142 |
| 1. Proba cu înscrisuri | 142 |
| 2. Proba cu martori | 159 |
| 3. Prezumțiile | 164 |
| 4. Mărturisirea (recunoașterea). Interogatoriul | 167 |
| 5. Expertiza | 173 |
| 6. Cercetarea la fața locului | 176 |
| B. Probele specifice dreptului comercial | 177 |
| 1. Facturile acceptate | 177 |
| 2. Corespondența | 180 |
| 3. Telegramele | 185 |
| 4. Registrele comerciale | 188 |
| C. Mijloace moderne de comunicare | 195 |
| 1. Comunicările prin telex și telefax | 196 |
| 2. Înregistrările electronice | 196 |
| D. Convențiile asupra probei. Sarcina probei | 198 |
| E. Considerații privind admisibilitatea și administrarea probelor. Cercetarea procesului în cazul administrării probelor de către avocați | 199 |
| <i>Secțiunea VI. Considerații privind prețul și locul executării obligațiilor comerciale</i> | <i>206</i> |
| §1. Prețul în obligațiile comerciale | 206 |
| A. Adevăratul preț sau prețul curent | 206 |
| B. Moneda de plată a prețului | 207 |
| §2. Locul executării obligațiilor comerciale | 208 |
| A. Executarea obligațiilor la locul arătat în contract | 209 |
| B. Executarea obligațiilor la locul în care cel obligat își are principalul stabiliment (sediul), domiciliul sau reședința | 210 |
| C. Executarea obligațiilor la locul unde se afla bunul determinat în momentul contractării | 212 |

| | |
|--|------------|
| Titlul IV. Considerații privind particularitățile contractului de vânzare-cumpărare comercială | 213 |
| Capitolul I. Noțiunea contractului de vânzare-cumpărare comercială | 213 |
| <i>Secțiunea I. Sediul materiei</i> | <i>213</i> |
| <i>Secțiunea II. Comercialitatea - criteriu de delimitare a vânzării comerciale de vânzarea civilă.....</i> | <i>215</i> |
| <i>Secțiunea III. Intenția de revânzare.....</i> | <i>228</i> |
| <i>Secțiunea IV. Aspecte particulare ale vânzării-cumpărării comerciale</i> | <i>229</i> |
| <i>Secțiunea V. Definiția și caracterele juridice ale contractului de vânzare-cumpărare comercială</i> | <i>231</i> |
| Capitolul II. Condițiile generale de valabilitate ale contractului de vânzare-cumpărare comercială | 232 |
| <i>Secțiunea I. Capacitatea părților</i> | <i>232</i> |
| §1. Incapacitățile privind încheierea contractului de vânzare-cumpărare comercială..... | 233 |
| A. Interdicții prevăzute de Codul civil | 233 |
| B. Interdicții speciale de încheiere a contractului de vânzare-cumpărare prevăzute de legea comercială | 235 |
| <i>Secțiunea II. Consimțământul părților</i> | <i>237</i> |
| §1. Precizări prealabile | 237 |
| §2. Promisiunea de vânzare-cumpărare | 237 |
| <i>Secțiunea III. Obiectul contractului de vânzare-cumpărare</i> | <i>241</i> |
| §1. Lucrul vândut..... | 241 |
| §2. Prețul vânzării..... | 246 |
| Capitolul III. Efectele contractului de vânzare-cumpărare | 251 |
| <i>Secțiunea I. Transmiterea dreptului de proprietate și a riscurilor</i> | <i>251</i> |
| §1. Transmiterea dreptului de proprietate..... | 251 |
| A. Regulile generale stabilite de Codul civil | 252 |

| | |
|--|------------|
| B. Excepții de la regula transmiterii de drept a proprietății | 253 |
| C. Regulile stabilite de Codul comercial | 257 |
| §2. Transferarea riscurilor | 260 |
| <i>Secțiunea II. Obligația părților în contractul de vânzare-cumpărare</i> | <i>265</i> |
| §1. Obligațiile vânzătorului | 266 |
| A. Obligația de predare a lucrului vândut..... | 266 |
| B. Obligația de garanție..... | 270 |
| 1. Obligația de garanție contra evicțiunii | 271 |
| 2. Garanția contra viciilor lucrului | 273 |
| C. Obligația de informare a cumpărătorului și obligația de securitate | 287 |
| 1. Obligația de informare (sau de sfătuire)..... | 287 |
| 2. Obligația de securitate | 289 |
| §2. Obligațiile cumpărătorului | 290 |
| A. Obligația de plată a prețului | 291 |
| B. Obligația de a prelua lucrul vândut..... | 293 |
| C. Suportarea cheltuielilor vânzării | 294 |
| <i>Secțiunea III. Consecințele ce decurg din nerespectarea obligațiilor contractuale</i> | <i>294</i> |
| §1. Excepția de neexecutare..... | 294 |
| §2. Rezoluțiunea contractului de vânzare-cumpărare | 295 |
| §3. Executarea coactivă | 299 |
| §4. Răspunderea pentru nerespectarea obligațiilor | 301 |
| <i>Secțiunea IV. Reguli speciale privind anumite vânzări.....</i> | <i>302</i> |
| §1. Vânzarea după greutate, număr sau măsură | 302 |
| §2. Vânzarea cu grămada | 303 |
| §3. Vânzarea pe încercate..... | 304 |
| §4. Vânzarea pe gustate | 305 |
| §5. Vânzarea după mostră | 305 |
| §6. Vânzarea după catalog..... | 306 |
| §7. Vânzarea cu preț redus | 306 |
| A. Vânzarea de lichidare | 307 |

| | |
|--|-----|
| B. Vânzarea de soldare..... | 308 |
| C. Vânzările prin magazin sau prin depozit de fabrică | 308 |
| D. Vânzările promoționale | 309 |

**Titlul V. Considerații privind particularitățile contractului
de mandat comercial..... 310**

Capitolul I. Noțiunea contractului de mandat comercial.....310

*Secțiunea I. Noțiune. Scurt istoric. Reglementare*310

*Secțiunea II. Definiția contractului de mandat.....*313

*Secțiunea III. Caracterele juridice ale contractului de mandat
comercial. Principalele particularități care îl
deosebesc de mandatul civil*314

§1. Caracterele juridice ale contractului de mandat
comercial

§2. Principalele caracteristici ale mandatului comercial
care îl deosebesc de mandatul civil

*Secțiunea IV. Delimitarea contractului de mandat de
contractul de comision. Contractul de agenție*320

§1. Delimitarea contractului de mandat de contractul
de comision

§2. Contractul de agenție - prezentare succintă.....

**Capitolul II. Condițiile de valabilitate ale contractului
de mandat comercial.....322**

§1. Consimțământul părților.....

§2. Capacitatea părților.....

§3. Obiectul contractului

Capitolul III. Efectele contractului de mandat comercial326

*Secțiunea I. Efectele contractului de mandat între părți*326

§1. Obligațiile mandatarului

A. Obligația de a executa mandatul

B. Obligația de a aduce la cunoștința terțului
împunerea în temeiul căreia acționează.....

C. Obligația de a-și îndeplini sarcinile cu bună-credință
și cu diligența unui bun proprietar

| | |
|--|------------|
| D. Obligația de a plăti dobânzi la sumele de bani cuenite mandantului | 333 |
| E. Obligația de a-l înștiința pe mandant despre executarea mandatului..... | 334 |
| §2. Obligațiile mandantului | 337 |
| A. Obligația de a pune la dispoziția mandatarului mijloacele necesare pentru executarea mandatului | 337 |
| B. Obligația de a plăti mandatarului remunerația datorată pentru executare | 337 |
| C. Obligația de a restitui toate cheltuielile făcute de mandatar pentru executarea mandatului | 339 |
| §3. Solidaritatea mandanților | 339 |
| §4. Privilegiul mandatarului | 340 |
| <i>Secțiunea II. Efectele executării contractului de mandat față de terți</i> | <i>343</i> |
| §1. Raporturile dintre mandant și terți | 343 |
| §2. Raporturile dintre mandatar și terți | 344 |
| Capitolul IV. Modificarea și încetarea contractului de mandat comercial | 344 |
| <i>Secțiunea I. Modificarea contractului de mandat comercial.....</i> | <i>344</i> |
| <i>Secțiunea II. Încetarea contractului de mandat comercial.....</i> | <i>346</i> |
| §1. Revocarea mandatului de către mandant | 347 |
| §2. Renunțarea mandatarului la mandat..... | 349 |
| §3. Moartea, interdicția și insolvabilitatea uneia dintre părți | 349 |
| Bibliografie..... | 351 |