

«Особенности коммерческого представительства: теория и практика»

**Подготовлен студентом Московского государственного
юридического университета имени О.Е. Кутафина.**

Филипповым Кириллом Алексеевичем

В быстро меняющихся экономических реалиях России предпринимателю необходимо вести одновременно переговоры с разными потенциальными контрагентами, всегда находиться «в нескольких местах сразу». Практическая потребность института коммерческого представительства объясняется тем, что вопрос о простоте, надежности, быстроте совершения коммерческих операций с помощью других лиц часто является необходимым элементом успеха в сфере бизнеса. Вопрос о предмете деятельности такого представителя является дискуссионным, а поэтому заслуживает с нашей точки зрения пристального внимания.

В юридической литературе уже несколько столетий ведутся споры о выявлении точных определений понятий «представительство и представитель». Хочется выделить позицию Рясенцева В.А., наиболее авторитетного отечественного ученого-цивилиста по данной проблематике. С его точки зрения представительством является «совершение лицом правомерных действий от имени другого лица (представляемого) в пределах полномочия, порождающие юридические последствия непосредственно у представляемого», а представитель – «лицо, которое своими дозволенными действиями от имени другого лица (представляемого) непосредственно порождает для него юридические последствия»¹. Отмечается, что данные определения наиболее универсальные. Рясенцев В.А. утверждает, что структура правовых связей, складывающаяся при представительстве, включает три группы отношений: 1) отношения между представляемым и представителем; 2) отношения между представителем и третьим лицом; 3)

¹ Рясенцев В.И. Т 1. Представительство в советском гражданском праве. М., 1948. – С. 129-130.

отношения между представляемым и третьим лицом. Первые же две группы отражают две стороны представительства: внутреннюю (между представителем и представляемым), которая определяет факт приобретения представителем полномочий и их объем, и внешнюю (между представителем и третьими лицами), которая составляет собственно представительство в рамках определенных полномочий. Третья группа отношений в состав представительства не входит, а является результатом осуществления представительства. Содержанием правоотношений представительства являются права и обязанности участников этих правоотношений.

В Гражданском кодексе Российской Федерации предусмотрены ряд договорных конструкций для представления интересов лица без его личного участия, именуемые в науке гражданского права как «посреднические договоры». К таким договорам относятся: 1) поручение (Глава 49 ГК РФ); 2) комиссии (Глава 51 ГК РФ); 3) агентирование (Глава 52 ГК РФ). Особое положение занимает «коммерческое представительство».

Следует отметить, что в российском гражданском законодательстве институт коммерческого представительства недостаточно разработан. Если обратиться к Гражданскому кодексу РФ, то такой важный институт гражданского права упоминается всего в 5-ти статьях: ст. 184, пп. 1, 3 ст. 972, п. 3 ст. 973, п. 3 ст. 977 и пп. 2, 3 ст. 978 ГК РФ. Более того, лишь одна из них (ст. 184 ГК РФ) посвящена полностью коммерческому представительству. В этой статье законодатель сформулировал только общие положения. Нельзя не отметить, что определение, данное законодателем, достаточно узкое. Коммерческим представителем признается «лицо, постоянно и самостоятельно представляющее от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности».

Таким представителем является независимое от представляемого лицо, для которого осуществление представительских функций является единственным либо одним из основных видов профессиональной деятельности. Подчеркнем, что не являются коммерческими

представителями работники предпринимателя (коммерческой организации, индивидуального предпринимателя), действующие на основании доверенности, выданной предпринимателем. В этой связи в юридической литературе различают понятия «коммерческое представительство» и «представительство в коммерческих отношениях». Последнее понятие более широкое, включающее в себя как коммерческое представительство, так и иные случаи представительства в коммерческих отношениях, в частности вышеуказанное представительство работником предпринимателя.

В рамках коммерческого представительства стороны заключают между собой договор поручения, закрепленный в п. 1 ст. 971 ГК РФ, в силу которого поверенный (коммерческий представитель) обязуется совершить от имени и за счет доверителя (предпринимателя) определенные юридические действия.

Определенную схожесть данных правоотношений можно найти с агентированием и комиссией. Следует разграничить данные договорные конструкции, выделить предмет указанных договоров.

Так, по договору поручения исполнитель совершает юридически значимые действия. Фактические же действия в договоре поручения возможны, но не носят самостоятельный характер, осуществляются исключительно для достижения определенных юридических действий. Например, телефонные звонки коммерческого представителя с целью уточнения условий акцепта не носят самостоятельный характер.

Иная ситуация складывается с агентским договором. Согласно п. 1 ст. 1005 ГК РФ одна сторона (агент) обязуется за вознаграждение совершить по поручению другой стороны (принципала) юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала либо от имени и за счет принципала. Следовательно, фактические действия в договоре агентирования обязательны и носят самостоятельный характер. Такие действия не влекут юридических последствий. Например, агент обязуется продать товар на определенной территории. Это будет подразумевать не только заключения договоров

купли-продажи, но и совершения иных действий: проведения мероприятий по изучению и освоению рынка, организацию рекламной компании и т.п.

Договор комиссии нельзя отнести к коммерческому представительству, так как в силу п. 1 ст. 991 ГК РФ одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента. С одной стороны, предметы совпадают: заключение договоров. Но с другой стороны, нарушается главное требование к поверенному: он должен выступать от имени доверителя, а не своего.

Тем не менее, согласно ст. 1011 ГК РФ к отношениям, вытекающим из агентского договора, применяются правила, предусмотренные нормами о поручении и комиссии соответственно, в зависимости от того, действует агент по условиям этого договора от имени принципала или от своего имени, если эти правила не противоречат положениям Главы 52 ГК РФ и существу агентского договора.

Таким образом, агент по агентскому договору, который выступает от имени предпринимателя при заключении сделок, признается коммерческим представителем и к данным отношениям применяются аналогичные нормы права за исключением тех норм, которые прямо противоречат Главе 52 ГК РФ. Например, не признается право за агентом на односторонний отказ от договора в силу п. 1 ст. 977 ГК РФ, что допускается поверенным по договору поручения; к таким отношениям применяются специальные требования о прекращении агентского договора - ст. 1010 ГК РФ, поскольку положения статьи являются специальной нормой².

Учитывая возмездный характер таких правоотношений, форма такого договора – письменная. В соответствии с п. 1 ст. 182 ГК РФ представительство основано на доверенности. В ней должен быть четко

² Постановление ФАС Московского округа от 30 июля 2014 г. N Ф05-6455/14 по делу N А40-98054/2013.

установлен поверенный³. Рясенцев В.А. подчеркивал в своих трудах, что доверенность не нуждается в акцепте, так как она не затрагивает интересы уполномоченного и не обязывает его к каким-либо действиям. Доверенность не производит эффекта представительства автоматически. Необходимо, чтобы она была реализована тем, кому она предназначена. В отличие от договора, регулирующего внутренние отношения между поверенным и доверителем, доверенность призвана обеспечить внешний эффект представительства, установив правовую связь между представляемым и третьим лицом посредством действий коммерческого представителя. Знакомясь с доверенностью, третьи лица, которым она собственно и адресуется, узнают, какими полномочиями обладает коммерческий представитель. Договор, послуживший основой для выдачи доверенности, третьих лиц не касается. Цивилисты Рясенцев В.А. и Шерешевский И.В. отмечали, что доверенность может адресоваться либо к представителю, либо к третьему лицу, ибо в каждом этом случае представитель приобретает полномочие, т.е. легитимируется⁴. Такой подход закреплен в п. 4 ст. 185 ГК РФ. В соответствии с этой статьей полномочия представителя могут быть указаны в доверенности или договоре. Как отмечает Егоров А.В, этот подход неоспорен. У договора есть своя функция - устанавливать права и обязанности сторон, а у доверенности - декларация полномочий. Следовательно, неверно смешивать эти акты. Это может повлечь за собой проблемы, связанные с необходимостью внесения изменений в полномочия представителя, а именно в договор. Если полномочия касались действия, в отношении которого требуется нотариально удостоверить доверенность, нотариально придется удостоверить весь договор⁵. Отзыв доверенности после подписания договора не должен служить основанием для отказа в

³ Постановление ФАС Центрального округа от 11 августа 2011 г. по делу N А35-10314/2010.

⁴ Рясенцев В.И. Т 2. Представительство в советском гражданском праве. М., 1948. – С. 14-16, 20-21.

⁵ Егоров А.В. Реформа представительства. Двенадцать новых правил для участников оборота // Арбитражная практика. 2014. №4. С. 47.

государственной регистрации сделки⁶. Представляется целесообразным для предпринимателя отражать полномочия коммерческого представителя именно в доверенности, а не в ином акте.

По правовой природе коммерческое представительство представляет собой организационный договор, по условиям которого доверитель и коммерческий представитель договариваются об основных принципах их внутренних взаимоотношений, объеме функций, осуществляемых представителем в интересах доверителя, порядке исчисления и уплаты его вознаграждения, иных условиях в зависимости от вида представительства. Нормами закона не установлен запрет на принятие представителем дополнительных обязательств⁷.

В некоторых случаях предприниматель и коммерческий представитель заключают смешанный по своему характеру договор, к которому применяются нормы о поручении и агентировании. В соответствии с пп. 1 - 4 ст. 421 ГК РФ, стороны могут заключить договор как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами.

Стоит отметить, что отсутствие договора или недоказанность его заключения может привести к отказу в удовлетворении требования о возврате вознаграждения, которое получил коммерческий представитель и при этом не исполнил свое обязательство перед доверителем⁸.

Выступая в роли профессиональных участников экономической деятельности, коммерческие представители и доверители (предприниматели) обладают дополнительными правами и обязанностями, закрепленными в ст. 184 и Главе 49 Гражданского кодекса РФ.

Нельзя не упомянуть виды коммерческого представительства и сферы его применения. В соответствии с п. 3 ст. 184 ГК РФ особенности

⁶ Постановление ФАС Поволжского округа от 6 апреля 2011 г. по делу N А55-18455/2008.

⁷ Постановление ФАС Московского округа от 03.12.2013 N Ф05-13384/2012 по делу N А40-86877/12-9-842.

⁸ Апелляционное определение Московского городского суда от 22.09.2015 по делу N 33-34705/2015.

представительства в отдельных сферах предпринимательской деятельности устанавливаются законом и иными правовыми актами.

Лицами, которыми могут признаваться коммерческими представителями, являются: брокер, экспедитор, страховой агент и брокер, морской агент и брокер, таможенный представитель и др.

Например, согласно п. 2.1 ст. 3 от 22.06.1996 г. N 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг» брокер вправе совершать сделки с ценными бумагами и заключать договоры, одновременно являясь коммерческим представителем разных сторон в сделке, в том числе не являющихся предпринимателями, если такие действия предусмотрены договором.

Стоит отметить транспортно-экспедиционную деятельность, которая распространена в сфере малого и среднего бизнеса. Транспортная экспедиция регулируется: Гражданским кодексом РФ, ФЗ от 30.06.2003 г. N 87-ФЗ "О транспортно-экспедиционной деятельности", Постановлением Правительства РФ от 08.09.2006 г. N 554 "Об утверждении Правил транспортно-экспедиционной деятельности".

Нормативная юридическая конструкция коммерческого представительства выражается в следующем:

представляемым является клиент - лицо, заключившее с экспедитором договор транспортной экспедиции и принявшее на себя обязательство оплатить выполнение транспортно-экспедиционных услуг, оказываемых экспедитором;

коммерческим представителем является экспедитор - лицо, совершающее от имени клиента юридические и фактические действия, направленные на оказание или организацию оказания транспортно-экспедиционных услуг⁹.

⁹ Овчаренко М.Д. Актуальные вопросы практического применения коммерческого представительства в отдельных областях предпринимательской деятельности // Право и экономика. 2013. N 9.

Следует обратить внимание на наиболее распространенное заблуждение среди предпринимателей-экспедиторов. Заявитель в рамках договора коммерческого представительства не имеет права и полномочий на оказание транспортно-экспедиторских услуг, а только заключает сделки от имени и в интересах представляемых компаний, не являясь фактически исполнителем по ним. Например, такое лицо в рамках договора коммерческого представительства не имеет права и полномочий на организацию работ по перегрузке тяжеловесных экспортных грузов, оно может только заключать сделки от имени и в интересах представляемой стивидорной (осуществляющей погрузку и разгрузку судов) компании¹⁰.

Обобщая юридическую литературу, можно отметить, что ученые-цивилисты придерживаются разных позиций к определению правовой природы отношений коммерческого представительства и по поводу дальнейших путей развития указанного правового института. Условно их можно разделить на две большие группы. Представители первой группы считают, что договор коммерческого представительства должен рассматриваться как самостоятельный, который не может быть сведен к договору поручения или иному посредническому договору (В.Н. Белов, Б.Д. Завидов, Б.И. Синецкий, Е.А. Суханов); представители второй группы не признают самостоятельный характер договора коммерческого представительства и рассматривают коммерческого представителя как поверенного, но обладающего специфическими признаками (Е.А. Абросимова, М.И. Брагинский, Г.Н. Буднева, И.Г. Вахнин, Г.Б. Леонова, З.Т. Новичкова, Б.И. Пугинский)¹¹.

Нельзя не отметить, что приведенные выше аргументы имеют как сильные стороны, так и слабые. Однако, законодатель исходит из того, что

¹⁰ Постановление ФАС Московского округа от 10.02.2011 N КА-А40/18048-10 по делу N А40-5572/10-20-75.

¹¹ Овчаренко М.Д. Коммерческое представительство в гражданском праве: основные виды и регуляторы. М., 2014. – С. 74-94.

коммерческое представительство является видом поручения. В правоприменительной практике следует обращаться к данной позиции, которая была закреплена в Гражданском кодексе РФ.

Обращаясь к Гражданскому кодексу РФ, можно заметить ряд идейных противоречий, которые затрудняют и ограничивают правоприменительную практику в области прямого представительства, основанное на договоре поручения. Согласно ст. 971 ГК РФ, предметом договора поручения является осуществление поверенным определенных юридических действий, т.е. таких действий, которые устанавливают права и обязанности для доверителя. Формулировка «определенные юридические действия» может достаточно широко трактоваться. По общему правилу такие юридические действия устанавливаются в доверенности и/или договоре, если иное не предусмотрено в законе. Согласно ст. 8 ГК РФ, они включают в себя как заключение сделок, так и иные юридические действия. Согласно п. 1 ст. 972 ГК РФ, предметом договора поручения могут выступать осуществление одной или обеими сторонами предпринимательской деятельностью, т.е. широких юридических действий в хозяйственной сфере. Несмотря на то, что законодатель не сформулировал определение договора коммерческого представительства, обращаясь к п. 1 ст. 184 ГК РФ, предмет такого договора выступает исключительно деятельность по заключению сделки. Известно, что в современных рыночных условиях ведение предпринимательства не ограничивается одним только заключением договоров. К таким действиям можно отнести совершение действий по самозащите прав, которые могут носить не фактический, а юридический характер, но не быть сделками. Например, обращение в органы местного самоуправления с требованием об отмене нормативного акта, препятствующего использованию земельного участка, который принадлежит доверителю и является предметом коммерческого договора аренды с третьим лицом. Будет ли поверенный выступать в качестве коммерческого представителя, если он реализует

данные ему полномочия доверителем в соответствии с абз. 2 п. 1 ст. 972 ГК РФ?

Для устранения противоречий и придачи институту коммерческого представительства всеобъемлющего характера в предпринимательской сфере, необходимо внести изменение в п. 1 ст. 184 ГК РФ, изложив ее так: «Коммерческим представителем является лицо, постоянно и самостоятельно представляющее от имени предпринимателей при заключении договоров и осуществлении иных юридических действий ими в сфере предпринимательской деятельности». Вопрос о дальнейшей редакции гражданского законодательства требует тщательного исследования.

СПИСОК ИСТОЧНИКОВ

1. *Рясенцев В.И.* Т 1. Представительство в советском гражданском праве. М., 1948 // СПС КонсультантПлюс.
2. *Рясенцев В.И.* Т 2. Представительство в советском гражданском праве. М., 1948 // СПС КонсультантПлюс.
3. *Овчаренко М.Д.* Актуальные вопросы практического применения коммерческого представительства в отдельных областях предпринимательской деятельности // Право и экономика. 2013. N 9 // СПС КонсультантПлюс.
4. *Овчаренко М.Д.* Коммерческое представительство в гражданском праве: основные виды и регуляторы. М., 2014 // СПС КонсультантПлюс.
5. *Егоров А.В.* Реформа представительства. Двенадцать новых правил для участников оборота // Арбитражная практика. 2014. №4 // СПС КонсультантПлюс.
6. Постановление ФАС Московского округа от 10.02.2011 N КА-А40/18048-10 по делу N А40-5572/10-20-75 // <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=AMS;n=139034>
7. Постановление ФАС Поволжского округа от 6 апреля 2011 г. по делу N А55-18455/2008 // <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=APV;n=88478>

8. Постановление ФАС Центрального округа от 11 августа 2011 г.
по делу N А35-10314/2010 // <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=ACN;n=64937>

9. Постановление ФАС Московского округа от 03.12.2013 N Ф05-13384/2012 по делу N А40-86877/12-9-842 // <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=AMS;n=194637#05058281719643891>

10. Постановление ФАС Московского округа от 30 июля 2014 г. N Ф05-6455/14 по делу N А40-98054/2013 // <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=AMS;n=207396>

11. Апелляционное определение Московского городского суда от 22.09.2015 по делу N 33-34705/2015 // <http://www.consultant.ru/cons/cgi/online.cgi?req=doc;base=RAMSMARB;n=978750>