

ГРАЖДАНСКОЕ ПРАВО

А. П. Згонников

*кандидат юридических наук, преподаватель
Воронежского государственного университета*

ЮРИДИЧЕСКАЯ ПРИРОДА, СОДЕРЖАНИЕ И ОПРЕДЕЛЕНИЕ ПОНЯТИЯ ДОГОВОРА КОММЕРЧЕСКОГО ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА

Коммерческое представительство из-за отсутствия в отечественном законодательстве этого понятия (до принятия действующего ныне ГК РФ) на протяжении длительного времени оставалось в нашей стране собирательной правовой конструкцией. В ней присутствовали такие слагаемые, как представительство и определенный вид либо виды договоров, выбор которых, как правило, зависел от сферы и характера предпринимательской деятельности. Обе эти составляющие очень важны, так как от их сочетания зависели полномочия коммерческого представителя, а следовательно, в известной степени, и эффективность его труда, результативность предпринимательской деятельности в целом.

Гражданское законодательство России впервые устанавливает, что коммерческий представитель и представляемый, т.е. предприниматель, могут заключить договор как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными правовыми актами (ст. 421 ГК РФ). Они могут заключить договор для формирования коммерческого представительства, в котором содержатся элементы различных договоров, предусмотренных законом, нормативным актом (смешанный договор). Следует отметить, что эта проблема пока еще не получила глубокого научного исследования. В связи с этим «...роль коммерческого представительства недооценивается многими участниками гражданского оборота...»¹.

В соответствии со ст. 184 ГК РФ коммерческое представительство осуществляется на основании договора. Высказано мнение, что коммерческий представитель вправе по договору совершать не только юридические, но и всякие другие действия в пользу представляемого: закупать товар, реализовывать его, хранить, рекламировать, а также производить другие маркетинговые действия².

Так, в Римском праве содержание поручения могло составлять как юридические действия, так и услуги фактического характера³. Вмес-

¹ Завидов Б. Договор коммерческого представительства // Российская юстиция. 1998. № 1. С. 23.

² См.: Там же.

³ См.: Новицкий И. Б. Римское право. Изд. 6-е, стереотип. М., 1996. С. 192.

те с тем анализ действующей ст. 184 ГК РФ позволяет сделать вывод, что коммерческому представителю предоставлены полномочия по осуществлению только юридических действий, и это вряд ли оправдано. По обоснованному мнению А. Н. Гуева, «исполнение юридических действий не исключает осуществления некоторых дополнительных фактических действий, без которых невозможно выполнять юридические действия (разработка текстов договоров, осмотр товара, приобретаемого по поручению доверителя, ведение переговоров, получение для доверителя какой-то корреспонденции и т.д.)»⁴.

Таким образом, практика расширяющихся рыночных отношений на фоне возрастания роли предпринимательства в нашей стране обуславливает совершенствование института коммерческого представительства, в том числе и ст. 184 ГК РФ, а также указывает на необходимость адекватного научного переосмысления как видов договоров, в заключении которых возникает необходимость при формировании отношений по коммерческому представительству, так и самого правового положения «от имени» представляемого. Именно оно, по нашему мнению, является наиболее уязвимым звеном в комплексной правовой конструкции коммерческого представительства.

Считаем, что в целях повышения эффективности деятельности коммерческих представителей необходимо включить в число определяющих свойств коммерческого представительства возможность коммерческого представителя действовать «в интересах» представляемого посредством совершения как юридических, так и иных действий возмездного характера.

Исходя из изложенного выше, целесообразно закрепить указанные положения в п. 1 ст. 184 ГК РФ, а также в п. 1 ст. 182 ГК РФ, п. 3 ст. 182 ГК РФ, п. 1 ст. 183 ГК РФ слова «от имени» заменить на слова «в интересах». Данные положения также необходимо учесть при выработке доктринального понятия «Договор коммерческого представительства».

Законодательное закрепление указанных выше положений в результате приведет к увеличению в значительной степени эффективности деятельности коммерческих представителей, осуществляемой на основании полномочий, указанных в договоре коммерческого представительства, который будет заключаться в соответствии со ст. 184 ГК РФ. В настоящее время гражданское законодательство России позволяет достичь подобного эффекта при помощи ст. 421 ГК РФ (свобода договора). Предлагаемая редакция п. 1 ст. 184 ГК РФ приведет к увеличению эффективности правовых средств защиты интересов, сторон договора коммерческого представительства, а также интересов субъектов коммерческого представительства.

Сторонниками более широкого понимания отношений представи-

⁴ См.: Гуев А. Н. Постатейный комментарий к части второй Гражданского кодекса Российской Федерации. Изд. 3-е, доп. и перераб. М., 2000. С. 603.

тельства являются и ряд других авторов (С. В. Мельник⁵, А. В. Гришин⁶, Л. В. Санникова⁷ и др.).

В большинстве своем нормативно-правовые акты ЕС⁸ содержат нормы англо-американской правовой системы, характеризующиеся широким пониманием представительских отношений. К примеру, согласно ст. 1 Гаагской Конвенции (1978 г.)⁹, ее действие распространяется независимо от того, действует ли коммерческий представитель (агент) «от своего имени или от имени принципала», а также осуществляет ли он фактические или юридические действия. Поскольку география предпринимательства не ограничивается пределами страны, может ставиться под сомнение плодотворность деятельности коммерческих представителей в соответствии с действующей редакцией ст. 184 ГК РФ, при оказании ими представительских услуг на зарубежных торговых рынках.

Необходимо отметить, что в гражданском законодательстве России о коммерческом представительстве (ст. 184, п. 3 ст. 972, п. 3 ст. 973, п. 3 ст. 977, п. 2 и 3 ст. 978 ГК РФ) отсутствует определение понятия договора коммерческого представительства, что, по нашему мнению, вряд ли обоснованно.

Опыт некоторых стран СНГ указывает на целесообразность законодательного закрепления понятий не только договоров торгового представительства, но и понятий посреднических и брокерских договоров, что говорит о высоком уровне разработанности законодательства, в том числе регулирующего посредническую деятельность коммерческих представителей в различных сферах деятельности.

⁵ См.: Мельник С. В. Профессиональное коммерческое (торговое) представительство: Дис. ... канд. юрид. наук. СПб., 2003. С. 102—103, 170, 171.

⁶ См.: Гришин А. В. Коммерческое представительство в предпринимательской деятельности и его правовая защита (гражданско-правовой и уголовно-правовой аспекты): Дис. ... канд. юрид. наук. М., 2001. С. 75.

⁷ См.: Санникова Л. В. Договоры о представительстве // Журнал российского права. 2004. № 4. С. 56.

⁸ См., в частности: Конвенция УНИДРУА о представительстве в международной купле-продаже. Подписана в Женеве 17 февраля 1983 г. (Final Act of the Diplomatic Conference for the Adoption of the UNIDROIT Draft Convention on Agency in the international Sale of Goods. UNIDROIT. Rome, 1983). (См. о Женевской Конвенции 1983 г. подробнее: Рябиков С. Ю. Унификация правовых норм о представительстве при международной купле-продаже товаров // Материалы секции права ТПП СССР. № 34. М., 1983. С. 47—53; Конвенция о праве, применимом к договорам с посредниками, и о представительстве. Подписана в Гааге 14 марта 1978 г. (Convention de La Haye, en date du 14 mars 1978, sur la loi applicable aux contracts d'intermédiaire et à la représentation) // Droit et pratique du commerce intern. = Intern. Trade law a. Practice. P., 1995. T. 21, № 2. P. 227—240).

⁹ См.: Конвенция о праве, применимом к договорам с посредниками, и о представительстве...

Так, ст. 789.1 ГК Республики Азербайджан¹⁰ устанавливает, что, согласно договору о торговом представительстве, лицу, самостоятельно занимающемуся профессиональной деятельностью (торговому представителю), дается долгосрочное поручение об оказании посреднических услуг по заключению договоров купли-продажи и договоров об организации услуг (торговых сделок) и (или) по заключению подобных договоров от имени и за счет любого производителя, промышленника или продавца (поручателя).

Согласно ст. 787.1 ГК Республики Азербайджан, на основании брокерского договора брокеру поручается оказание услуг заказчику за определенное вознаграждение.

В соответствии с п. 1 ст. 1179 ГК Республики Молдова¹¹, по договору посредничества одна сторона (посредник) обязуется перед другой стороной (клиентом) действовать в качестве посредника при заключении одного или нескольких договоров между клиентом и третьими лицами.

Несмотря на отсутствие законодательного закрепления определения договора коммерческого представительства в Российской Федерации, в отечественной гражданско-правовой доктрине имеется ряд таких определений.

В учебнике «Гражданское право» под редакцией Ю. К. Толстого и А. П. Сергеева указывается, что «между представителем и представляемым заключается договор, определяющий их внутренние взаимоотношения (обычно договор поручения). Если стороной такого договора становится лицо, постоянно и самостоятельно представляющее от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательства, возникает так называемое коммерческое представительство (ст. 184 ГК)»¹².

По мнению И. В. Петрова, договор коммерческого представительства — это соглашение, в соответствии с которым лицо, именуемое коммерческим представителем, постоянно и самостоятельно представляет от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности¹³.

Другие авторы полагают, что по договору о коммерческом представительстве, заключенному в письменной форме, одна сторона (представитель) оказывает другой стороне (предпринимателю) услуги по представительству от его имени при заключении договоров в сфере предпринимательской деятельности за обусловленное сторонами вознаграждение¹⁴. Как считает Б. Завидов, ценность договора коммерческого пред-

¹⁰ См.: Гражданский кодекс Республики Азербайджан // (<http://icpo.at.tut.by/civru.html>).

¹¹ См.: Гражданский кодекс Республики Молдова N 1107-XV от 6.06.2002 // (<http://icpo.at.tut.by/civru.html>).

¹² Гражданское право. Ч. 1: Учебник / Под ред. Ю. К. Толстого, А. П. Сергеева. М., 1996. С. 232.

¹³ См.: Петров И. В. Коммерческое право: Учебник. СПб., 2001. С. 520.

¹⁴ См.: Гувев А. Н. Указ. соч. С. 333—334.

ставительства представляется очевидной, он заслуживает самого широкого распространения¹⁵.

В. Н. Белов отмечает, что договор коммерческого представительства заключают в тех случаях, когда сторона по своим соображениям не может лично реализовывать принадлежащие ей права, исполнять обязанности, совершать сделки. В этом случае возникает потребность в представителе, который бы действовал от имени и за счет доверителя, представляя его перед другими участниками гражданско-правовых отношений и создавая для него юридические последствия¹⁶.

В связи с расширением международных связей коммерческие представители все чаще сталкиваются с необходимостью заключать международный договор коммерческого представительства.

Е. Бабкина под международным договором коммерческого представительства по белорусскому законодательству понимает двусторонний, консенсуальный, возмездный, внешнеторговый договор, по которому одна сторона (агент) обязуется совершить в интересах другой стороны (принципала) от ее или от своего имени юридические и (или) фактические действия¹⁷.

Приведенные выше определения договора коммерческого представительства в той или иной степени являются верными, но не исчерпывающими. К сожалению, они не позволяют основывать коммерческое представительство на широко востребованных в практике предпринимательства договорах доверительного управления имуществом, что, по нашему мнению, существенно ограничивает сферу деятельности коммерческих представителей.

Анализ норм гражданского законодательства Израиля и Франции, касающихся представительства, позволяет говорить о возможности осуществления представителем деятельности по доверительному управлению. Так, в частности, согласно ст. 8 Закона о представительстве Израиля¹⁸, если лицо приняло на себя обязанности представителя, оно обязано относиться к представляемому как его доверительный управляющий и в своих действиях руководствоваться указаниями представляемого. В соответствии со ст. 1988 Французского гражданского кодекса¹⁹, поручение, составленное в общих выражениях, распространяется только на действия по управлению.

¹⁵ См.: *Завидов Б.* Договор коммерческого представительства // Рос. юстиция. 1998. № 1. С. 23.

¹⁶ См.: *Белов В. Н.* Коммерческое представительство и агентирование (договоры). М., 2001. С. 4.

¹⁷ См.: *Бабкина Е.* Правовая природа договора коммерческого представительства // Белорусский журнал международного права и международных отношений. 2000. № 2. С. 3.

¹⁸ См.: *Гражданское законодательство Израиля / Сост., предисл., пер. с иврита М. С. Хейфец; науч. ред. Н. Э. Лившиц.* СПб., 2003. С. 248—258.

¹⁹ См.: *Французский гражданский кодекс // Науч. ред. и предисл. Д. Г. Лаврова, перевод с фр. А. А. Жуковой, Г. А. Пашковской.* СПб., 2004. 1101 с.

Для того чтобы выявить юридическую природу, а также сформулировать определение понятия «договор коммерческого представительства», соответствующее реалиям рыночных отношений, необходимо определить содержание данного договора.

Самостоятельный характер договору коммерческого представительства придает наличие нескольких классификационных признаков, таких как особенность предмета договора, субъектного состава, сложность по охвату вопросов, которые необходимо учесть при его подготовке, сфера применения и вид деятельности, удостоверяющий ту или иную потребность, а также степень распространения различных видов указанного договора.

Целью договора коммерческого представительства является посредническая деятельность коммерческого представителя по оказанию услуг (заключение договоров в сфере предпринимательской деятельности). То есть правообразующим фактом служит само соглашение сторон²⁰, из чего следует, что договор коммерческого представительства является консенсуальным.

Большинство авторов приходит к мнению, что лично-доверительных отношений между сторонами предпринимательских договоров не возникает²¹, что говорит об отсутствии у договора коммерческого представительства признаков фидуциарности.

Стороны договора коммерческого представительства являются участниками предпринимательских отношений. Эти имущественные по своей экономической природе отношения, будучи отношениями обмена, являются стоимостными, имеют товарно-денежную форму и основаны на началах возмездности и эквивалентности²².

Таким образом, договор коммерческого представительства является возмездным (ст. 972, 1005 ГК РФ). В соответствии с п. 2 ст. 184 ГК РФ коммерческий представитель вправе требовать уплаты обусловленного вознаграждения и возмещения, понесенных им при исполнении поручения издержек от сторон договора в равных долях, если иное не предусмотрено соглашением между ними. В случае если размер вознаграждения и порядок его уплаты не предусмотрен договором, то вознаграждение уплачивается в размере, установленном в соответствии с п. 3 ст. 424 ГК РФ. Об этом в частности говорит и судебная практика.

Так, в постановлении Федерального Арбитражного Суда Северо-Западного округа от 1 октября 1998 г. (Дело № А05-1323/98-72/12)²³

²⁰ См.: Брагинский М. И., Витрянский В. В. Договорное право. М., 1997. С. 315.

²¹ См.: Суханов Е. А. Агентирование, доверительное управление имуществом, коммерческая концессия // Хозяйство и право. 1996. № 11. С. 8; Дозорцев В. А. Доверительное управление имуществом // Дело и право. 1996. № 1. С. 15.

²² См.: Анохин В. С. Предпринимательское право: Учеб. для студ. высш. учебн. заведений. М., 1999. С. 163.

²³ См.: Долженко А. Н., Резников В. Б., Хохлова Н. Н. Судебная практика по гражданским делам. М., 2001. С. 825.

указывается, что «для возмездного договора поручения соглашение о размере вознаграждения не является существенным условием, и при отсутствии такого условия в соответствии с п. 2 ст. 972 Гражданского кодекса Российской Федерации размер вознаграждения определяется в соответствии с п. 3 ст. 424 названного Кодекса, т.е. исходя из объема вознаграждения, обычно уплачиваемого за подобного рода юридические услуги.

Сторонами в договоре коммерческого представительства являются коммерческий представитель, который осуществляет свою деятельность от имени представляемого и представляемый предприниматель, от имени которого коммерческий представитель осуществляет свою деятельность. Коммерческими представителями могут быть как граждане, так и юридические лица, с учетом норм ГК РФ о дееспособности.

Специфика субъектного состава заключается в том, что коммерческий представитель — это всегда только предприниматель, обладающий высокой квалификацией, профессионализмом, знаниями в той области, в которой он осуществляет свою деятельность.

Как правило, коммерческий представитель характеризуется наличием у него определенных навыков, умений, деловых контактов, репутации и т.д. Деятельность коммерческого представителя носит самостоятельный, постоянный, систематический характер, т.е. осуществляется в виде промысла. Коммерческий представитель, как и любой предприниматель, подлежит обязательной государственной регистрации. А в отдельных случаях коммерческий представитель может осуществлять свою деятельность только на основании специального разрешения — лицензии.

Представляемыми могут быть и предприниматели — граждане, и юридические лица, занимающиеся предпринимательской деятельностью (в том числе и некоммерческие организации, ст. 50 ГК РФ).

Таким образом, договор коммерческого представительства является двусторонним. Возможность коммерческого представителя осуществлять одновременное представительство разных сторон в сделке говорит о допустимости в отдельных случаях разработки трехсторонней модели договора коммерческого представительства.

Содержание договора коммерческого представительства — это совокупность существенных условий, к которым, на наш взгляд, относятся предмет договора и полномочия коммерческого представителя. Предмет договора коммерческого представительства имеет сходство с предметом договора агентирования. По мнению Е. А. Суханова, предметом договора агентирования выступает совершение в чужих интересах одновременно как сделок и других юридических действий, так и действий фактического порядка, не создающих правоотношений принципала с третьими лицами²⁴.

²⁴ См.: Суханов Е. А. Агентский договор // Вестник ВАС РФ. 1999. № 12. С. 112.

Предметом договора коммерческого представительства является заключение коммерческим представителем от имени представляемого договоров в сфере предпринимательской деятельности.

Полномочия коммерческого представителя представляют собой перечень прав и обязанностей, закрепленных в договоре коммерческого представительства, которыми представляемый наделяет коммерческого представителя для заключения коммерческим представителем договоров в сфере предпринимательства от имени представляемого. В случае отсутствия таких полномочий в договоре коммерческого представительства полномочия могут быть закреплены отдельно в доверенности (п. 3 ст. 184 ГК РФ).

В договоре коммерческого представительства, по согласованию сторон, могут быть установлены сроки действия договора и исполнения конкретного поручения. Данные сроки могут и не устанавливаться сторонами, если это не существенно.

Изменение и расторжение договора коммерческого представительства возможно только по взаимному соглашению сторон (п. 1 ст. 450 ГК РФ в совокупности со ст. 977 ГК РФ). Следует отметить, что коммерческий представитель имеет право отступать в интересах представляемого от его указаний без предварительного запроса об этом. При этом коммерческий представитель обязан в разумный срок уведомить представляемую сторону о допущенных отступлениях, если иное не предусмотрено договором коммерческого представительства (п. 3 ст. 973 ГК РФ). Изменить или отменить условие уже заключенного договора может правовой акт, обладающий юридической силой закона (п. 2 ст. 422 ГК РФ). Существенное изменение обстоятельств, из которых стороны исходили при заключении договора коммерческого представительства, является основанием для его изменения или расторжения, если иное не предусмотрено договором или не вытекает из его существа (п. 1 ст. 451 ГК РФ в совокупности со ст. 184 ГК РФ).

Основания, служащие для прекращения договора коммерческого представительства, совпадают с основаниями, предусмотренными для договора поручения, но их перечень несколько шире в связи со спецификой отношений по коммерческому представительству.

Договор коммерческого представительства прекращается вследствие: отказа от исполнения договора представляемого, отказа от исполнения договора коммерческого представителя, смерти представляемого или коммерческого представителя, признания кого-либо из них недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим (п. 1 ст. 977 ГК РФ). Договор коммерческого представительства прекращается в случае исполнения обязательств, если иное не предусмотрено условиями договора. Указанный договор прекращается по истечении срока договора, если он указан в условиях договора. В связи со спецификой фигуры коммерческого представителя договор коммерческого представительства расторгается вследствие прекращения действия специально-

го разрешения на осуществление коммерческим представителем профессиональной деятельности в определенной сфере (лицензии) в случаях, когда его наличие обязательно.

Стороны договора коммерческого представительства вправе расторгнуть договор во всякое время. Соглашение об отказе от этого права ничтожно (п. 2 ст. 977 ГК РФ).

Сторона договора коммерческого представительства, решившая прекратить договор коммерческого представительства, должна уведомить другую сторону о прекращении договора не позднее, чем за тридцать дней, если договором не предусмотрен более длительный срок (п. 3 ст. 977 ГК РФ). При реорганизации юридического лица, являющегося коммерческим представителем, доверитель вправе отменить поручение без такого предварительного уведомления (абз. 2 п. 3 ст. 977 ГК РФ).

Отказ одной из сторон договора коммерческого представительства от исполнения договора коммерческого представительства является основанием для возмещения убытков, причиненных другой стороне прекращением договора коммерческого представительства (п. 2 и 3 ст. 978 ГК РФ).

Как уже отмечалось выше, в гражданском законодательстве России отсутствует легальное определение понятия «договор коммерческого представительства», что приводит к неоднозначному пониманию его правовой природы и в юридической литературе. Исходя из этого, можно выделить два основных подхода к определению правовой природы отношений, вытекающих из договора коммерческого представительства в российском гражданском праве.

В рамках первого подхода договор коммерческого представительства понимается как самостоятельный договор, который не может быть сведен к договору поручения, агентскому или к иному договору (В. Н. Белов²⁵, Б. Д. Завидов²⁶). В пользу данного подхода говорит и то, что в соответствии с п. 2 ст. 421 ГК РФ стороны могут заключать договор как предусмотренный, так и не предусмотренный законом или иными нормативными актами.

Второй подход характеризуется пониманием коммерческого представителя как поверенного, обладающего специфическими признаками (Г. Н. Буднева²⁷, Б. И. Пугинский²⁸, М. И. Брагинский²⁹).

Так, С. В. Мельник говорит о том, что «более узкий характер предмета договора профессионального коммерческого представительства, содержащий только юридически значимые действия коммерческого представителя по заключению от имени доверителя договоров в сфе-

²⁵ См.: Белов В. Н. Указ. соч. С. 3—10, 103.

²⁶ См.: Завидов Б. Д. Договоры посреднических услуг. М., 1997. С. 55—61.

²⁷ См.: Буднева Г. Н. Торгово-посреднические сделки: правовое регулирование и бухгалтерский учет. М., 2000. С. 8.

²⁸ См.: Пугинский Б. И. Коммерческое право России. М., 2002. С. 207.

²⁹ См.: Брагинский М. И. Договор поручения и стороны в нем // Вестник Высшего Арбитражного Суда РФ. 2001. № 4. С. 84.

ре предпринимательства (ст. 184 ГК РФ) и ссылки на него в разделе о договоре поручения позволяют отнести этот договор к особому виду договора поручения, используемому в основном в торговом обороте»³⁰.

По мнению М. В. Карпычева, договор коммерческого представительства можно рассматривать: во-первых, как разновидность договора поручения; во-вторых, как разновидность агентского договора; в-третьих, как самостоятельный непоименованный договор о представительстве; в-четвертых, как смешанный договор, содержащий элементы нескольких поименованных договоров; в-пятых, как организационный договор, на основе которого могут заключаться договоры поручения и агентские договоры³¹.

По нашему мнению, действующие нормы о коммерческом представительстве подтверждают в той или иной степени все указанные позиции.

В связи с изложенным выше предлагаем в п. 3 ст. 184 ГК РФ закрепить следующее положение: «Договор коммерческого представительства — это двусторонний, консенсуальный, возмездный договор, по которому одна сторона (коммерческий представитель) в интересах другой стороны (предпринимателя) или в интересах указанного предпринимателем (представляемым) лица, от имени предпринимателя (представляемого), от своего имени, за счет предпринимателя (представляемого) или за свой счет заключает сделки, договоры в сфере предпринимательской деятельности с третьими лицами, совершает другие юридические действия и (или) оказывает иные услуги».

³⁰ Мельник С. В. Указ. соч. С. 116—117.

³¹ См.: Карпычев М. В. Проблемы гражданско-правового регулирования представительства в коммерческих отношениях: Дис. ... канд. юрид. наук. М., 2002. С. 170.