

Тлисова Лилия Мухабовна

Магистрант

Направление: Юриспруденция

Магистерская программа: Гражданское право, семейное право, международное частное право

Представительство и посредничество в российском гражданском праве

Аннотация. В статье рассматриваются некоторые теоретические вопросы посредничества и представительства в соответствии с законодательством Российской Федерации. Исследуется специфика гражданско-правового института представительства. Характеризуются конститутивные признаки представительства в гражданском праве, его юридическая природа как особая форма посредничества.

Ключевые слова: посредничество, представительство, торговое посредничество, коммерческие операции, коммерческие договоры.

Представительство и посредничество как правовые категории появились в России несколько веков назад. До того, как эти институты приобрели права, определенные законом, они прошли долгий путь развития. Посредничество как явление древней жизни широко распространено. С помощью третьих лиц обычно происходили родовые старейшины, которые имели церемониальную форму обмена между племенами. С появлением государства и права обмен с участием третьих лиц опосредуется правом. Посредничество как экономическое явление находит отражение во многих правовых институтах, однако, представительство и посредничество как правовые категории в письменных законах лишь с развитием имущественного оборота, усложнением и разнообразием экономических отношений.

На протяжении всей истории формирования и развития этих законодательных концепций они сопровождаются продолжающимися дискуссиями в правовой литературе относительно определения их правовой природы, конституирующих признаков и соотношения [1, с. 139–148].

Необходимость изучения понятий «посредничество» и «представительство» обусловлена как теоретической, так и практической составляющей. В настоящее время нет единой точки зрения на юридическую природу этих институтов в научном сообществе России и других стран. Кроме того, в разных государствах, правовые институты относятся к различным отраслям права. На практике наблюдается некоторое несоответствие в их применении, что требует дальнейшего теоретического уточнения и законодательного решения.

Понятие «представительство» и связанное с ним понятие «представитель» довольно распространены и в большинстве случаев не несут юридических нагрузок (напр., представитель социального слоя, группы, нации), в других случаях могут нести двойную нагрузку (например, «представитель общественности» – в суд или арбитраж, это понятие приобретает юридический характер) [2, с. 10]. Так, в словаре русского языка «представительство» трактуется как:

- 1) учреждение, представляющее чьи-то интересы;
- 2) выборы, а также право, порядок выбора представителей в любые органы;
- 3) исполнение обязанностей представителя.[3, с. 529]

В юридической литературе также отсутствует единообразное применение понятия «представительство». Отчасти это объясняется недостатками терминологии позитивного права, в котором можно найти множество примеров безграничного использования одного и того же термина для совершенно разных понятий, использующих один и тот же термин как для понятий родовых, так и для видовых понятий, которые часто допускаются в доктрине

гражданского права [4, с. 4–12]. Наиболее ярко эти недостатки отражены в соотношении понятий «представительство» и «посредничество».

С переходом России на новые экономические отношения было принято объединение лиц, действующих от своего имени или от имени другого лица в чужих интересах (агент, агент комиссии, доверенное лицо торгового представителя, а также представитель вообще) в категорию посредников [5, с. 158–165]. Эта точка зрения не нова, и ее корни лежат в науке гражданского права XIX – начала XX веков.

Следует отметить, что соотношение понятий «представительство» и «посредничество» тесно связана с общей системой права. Таким образом, в странах общего права представленность включает в себя все отношения, которые существуют между двумя лицами, где одно работает на другое, включая посредничество. В странах с континентальной правовой системой понимание посредничества и представительства различается в зависимости от дуалистической или монистической системы частного права. В странах с разделением частного права на коммерческое и гражданское (например, Франция и Германия), представительство является частью гражданского права, и посредничество в рамках торгового права [6, с. 32]. В одних и тех же монистических системах частного права, в том числе и в России, существует проблема корреляции этих двух понятий.

Поскольку представительство, в отличие от иных форм посредничества, используется не только в договорных отношениях (договорное, или добровольное, представительство), но и при реализации гражданско-правовой правосубъектности малолетних и совершеннолетних недееспособных лиц (обязательное, или законное, представительство), его можно рассматривать как универсальную форму посредничества в гражданском праве. Представительство можно назвать уникальной формой посредничества, ибо оно является единственной формой последнего, осуществление которой правовые последствия индивидуальных действий одного агента прямо порождают правовые последствия в присутствии других лиц. Другими словами, только в

рамках представительства происходит полное замещение представителем фигуры представляемого, что позволяет говорить о представительстве как одной из известных праву юридических фикций.

Представительство расширяет и облегчает возможности приобретения и осуществления субъективных прав и обязанностей, а также для нетрудоспособных граждан служит основным средством участия в правовых отношениях. Таким образом, представительство выступает как одна из важных гарантий реального и полного осуществления прав и обязанностей субъектов права. Соответственно, в условиях уже сложившихся в России рыночных отношений сфера действия миссии охватывает широкий спектр как имущественных, так и неимущественных отношений, становится все более популярным, во многих случаях экономически наиболее целесообразным способом участия граждан и юридических лиц в гражданском обороте.

Представительство раздвигает и территориальные рамки деятельности, даёт возможность одному и тому же субъекту права, имеющему нескольких представителей, вступать в юридические отношения одновременно с разными партнёрами, в одно и то же время становиться стороной разных договоров [7]. Как образно отметил в своё время Н.О. Нерсесов, при помощи института представительства «юридическая личность человека переходит за пределы, очерченные его физической природой» [8].

Одновременно представительство во многих случаях позволяет субъектам гражданского права решать свои проблемы более квалифицированно, пользуясь услугами профессиональных представителей. Поскольку представительство способно «вторгаться» в процесс заключения и исполнения большинства гражданско-правовых сделок и совершения многих иных юридических действий, от чёткого соблюдения всех формальностей, связанных с оформлением доверенностей, осуществлением полномочия, зависит и судьба (действительность) сделок, заключаемых при посредстве представителя, наступление юридических последствий иных совершаемых

представителем юридических действий, что также определяет значимость института представительства [9].

Будучи универсальной формой посредничества и важнейшей гарантией реального и полного осуществления прав и обязанностей (правосубъектности) субъектов гражданского (и не только гражданского) права, институт представительства вместе с тем в течение многих десятилетий не привлекал к себе должного внимания цивилистической доктрины.

Таким образом, на наш взгляд, под посредничеством следует понимать гражданское правоотношение, в силу которого одно лицо (посредник) за вознаграждение по поручению другого лица (клиента) от собственного имени, но в интересах и за счет клиента совершает двусторонние сделки (договоры) или содействует клиенту в их совершении. Резюмируя вышесказанное, подчеркнем, что понятия представительства и посредничества являются сравнимыми. Вместе с тем каждое из них является автономным. На сегодняшний день законодателем в п. 2 ст. 182 ГК РФ совершенно обоснованно зафиксирована граница между рассматриваемыми понятиями и установлен критерий их разграничения, что позволяет устранить их смешение, ошибки в толковании и путаницу в рассуждениях.

Литература

1. Апель А.Л., Бабьянская Н.С. Коммерческое право России: Курс лекций. СПб.: Питер, 2003.
2. Галушина И.Н. Понятие представительства и посредничества в гражданском праве: сравнительно-правовой аспект // Журнал российского права. 2006. № 2.
3. Гражданское право. Т. 1. Изд. 6-е / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М.: ООО ТК Велби, 2015.
4. Дурнева П.Н. Проблемы соотношения представительской и посреднической деятельности по гражданскому праву России. Научный

вестник ГОУ ВПО «Невинномысский государственный гуманитарно-технический институт». 2010. № 4.

5. Невзгодина Е.Л. Представительство как универсальная форма гражданско-правового посредничества: Монография. Омск: Издательство Омского государственного университета, 2012.

6. Нерсесов Н. Понятие добровольного представительства в гражданском праве. М., 1876.

7. Ожегов С.И. Словарь русского языка. М.: Государственное издательство иностранных и национальных словарей, 1953.

8. Саркисян М.Р. Биржевое посредничество по законодательству Российской Федерации: Дис. ... канд. юрид. наук. Краснодар, 2000.

9. Токар Е. Соотношение посредничества и представительства // Законы России: опыт, анализ, практика. 2008. № 7.

© Бюллетень магистранта 2017 год № 5