Овчаренко, Мария Дмитриевна. Коммерческое представительство в гражданском праве: основные виды и регуляторы : диссертация ... кандидата юридических наук : 12.00.03 / Овчаренко Мария Дмитриевна; [Место защиты: НГОУ "Московская академия экономики и права"].- Москва, 2014.- 205 с.: ил.

**Введение к работе**

**Актуальность темы** предопределена значимостью института коммерческого представительства в Российской Федерации. Все большую распространенность приобретают случаи, когда участники гражданского оборота осуществляют те или иные юридические действия не лично, а посредством представителя. Вместе с тем именно коммерческое представительство возникает в процессе осуществления участниками гражданского оборота предпринимательской деятельности.

Основными экономическими предпосылками распространения среди субъектов предпринимательской деятельности данного института в современных условиях являются, с одной стороны, необходимость в профессиональной составляющей коммерческого представителя для достижения целей эффективной предпринимательской деятельности представляемого лица, а с другой – рационализация и экономия трудовых, материальных и временных ресурсов представляемого, связанных с передачей ряда полномочий в рамках своей предпринимательской деятельности представителю.

В то же время юридическая значимость поднятой темы обусловлена недостаточно полным и конкретизированным правовым закреплением коммерческого представительства в нормах гражданского права, а также в неопределенном положении коммерческого представительства в системе гражданского права.

Неясность понимания содержания конструкции коммерческого представительства, его правовой природы как в доктрине, так и на практике, недостатки в правовом регулировании являются серьезными барьерами в развитии посреднической деятельности, приводят к трудностям в практической деятельности сторон соглашений, опосредующих коммерческое представительство, и, как следствие, в определенной мере препятствуют использованию этой конструкции на практике.

**Степень научной разработанности проблемы.** В отечественной юридической литературе вопросы правового регулирования коммерческого представительства и смежных с ним отношений рассматривали В.К. Андреев, А.О. Гордон, Е.Л. Невзгодина, Н.О. Нерсесов, Л.И.Казанцев, В.А. Рясенцев, Б.Б. Черепахин, К.И. Скловский. В последние годы был защищен ряд диссертаций на соискание ученой степени кандидата наук, затрагивающих общие вопросы правового регулирования отношений коммерческого представительства. Среди них можно выделить следующие работы: М.В. Карпычева «Проблемы гражданско-правового регулирования представительства в коммерческих отношениях» (М., 2002); А.П. Згонникова «Правовое регулирование коммерческого представительства в гражданском праве» (Волгоград, 2006); М.В. Сергеева-Левитана «Коммерческое представительство как юридическая конструкция в гражданском праве» (Екатеринбург, 2008); С.М. Гришина «Коммерческое представительство и посредничество в право-порядках Российской Федерации и стран континентальной Европы» (М., 2011); Д.Б. Короткова «Представительство как гражданское правоотношение» (Пермь, 2012).

Вместе с тем отсутствует комплексное исследование института коммерческого представительства, а институт представительства в коммерческих отношениях, его основные виды, управленческие характеристики и регуляторы нуждаются в более глубокой разработке. Таким образом, актуальность и недостаточная разработанность проблем коммерческого представительства в гражданском праве обусловили выбор автором темы диссертации.

**Объектом исследования** выступают общественные отношения, возникающие при коммерческом представительстве в предпринимательской деятельности.

**Предмет исследования** - правовые нормы, применяемые к регулированию коммерческого представительства, а также предпринимательских отношений в посреднической сфере в целом, в том числе нормы зарубежных актов (Франции, Швейцарии, Германии, Англии, США, Великобритании),

практика их применения, а также научные взгляды на отдельные аспекты рассматриваемых правоотношений.

**Цель исследования** заключается в том, чтобы выработать целостное представление о коммерческом представительстве как о самостоятельном институте гражданского права, обладающем функцией управления, выявить недостатки гражданско-правового регулирования отношений коммерческого представительства и внести соответствующие предложения по совершенствованию нормативной правовой базы и практики ее применения.

Для достижения указанной цели были сформулированы и решены следующие **задачи**:

исследовать общественные отношения коммерческого представительства и их урегулирование в российском гражданском праве;

проанализировать источники правового регулирования коммерческого представительства в российском праве;

изучить доктринальные подходы к коммерческому представительству в зарубежных странах;

выявить правовую природу отношений коммерческого представительства в российском праве;

определить место норм о коммерческом представительстве в системе институтов гражданского права;

провести сравнительно-правовое исследование видов коммерческого представительства и модели их договорного закрепления;

установить практическое применение коммерческого представительства в различных секторах современной российской экономики.

**Методологической основой исследования** явились общенаучные методы познания: индукция, дедукция, анализ, синтез; частнонаучные методы: сравнение, наблюдение, исторический; частноправовые: формально-юридический, системно-правовой, сравнительно-правовой.

**Теоретической основой работы** послужили труды таких ученых, как: В.К. Андреев, М.И. Брагинский, В.Н. Белов, В.А. Белов, В.В. Витрянский,

А.О. Гордон, Е.П. Губина, И.В. Дойников, Н.Л. Дювернуа, О.С. Иоффе, А.И. Каминка, Л.И. Казанцев, Н.М. Коршунов, А.Ф. Луговцов, Г.А. Маслов, Н.О. Нерсесов, Е.Л. Невзгодина, К.П. Победоносцев, И.А. Покровский, Б.И. Пугинский, В.А. Рясенцев, Л.В. Санникова, К.И. Скловский, Н.А. Субботин, Е.А. Суханов, Л.С. Таль, Ю.С. Харитонова, П.П. Цитович, Б.Б. Черепахин, Г.Ф. Шершеневич, и других.

В диссертационном исследовании проанализированы труды зарубежных ученых, в частности В. Боустид, А.Х. Гольмстен, К.В. Катарис, Ж. Катони, Ж.-К. Монтанье, Е.А. Флейшищ.

**Эмпирическую основу диссертации** составили материалы судебной практики Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации и федеральных арбитражных судов округов по спорам, вытекающим из отношений основных видов коммерческого представительства.

**Нормативной базой исследования** являются нормативно-правовые акты гражданского законодательства Российской Федерации, регулирующие отношения коммерческого представительства, акты ряда зарубежных государств, касающиеся коммерческого представительства в целом и его основных видов.

**Научная новизна работы** заключается в том, что проведено одно из первых комплексных исследований как теоретических, так и практических аспектов гражданского законодательства в сфере коммерческого представительства в целом и его основных видов, включая проявление функции управления в данном институте гражданского права. При этом учтены изменения, внесенные в российское гражданское законодательство Федеральным законом от 7 мая 2013 г. № 100-ФЗ «О внесении изменений в подразделы 4 и 5 раздела I части первой и статью 1153 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации»1.

Кроме того, автором выработана дефиниция коммерческого представительства, а также впервые выявлена в отношениях коммерческого представи-1 Собр. законодательства Рос. Федерации. 2013. №19, ст.2327.

тельства функция управления, которая предопределяет правовой статус субъектов коммерческого представительства, наделенных полномочиями от имени доверителя. В результате чего был выработан ряд предложений по совершенствованию гражданских правоотношений, законодательства и правоприменительной практики, связанных с заключением и исполнением различных видов договоров коммерческого представительства.

**Основные положения, выносимые на защиту:**

1. Дефиниция коммерческого представительства: коммерческое пред  
ставительство – это правоотношение, в соответствии с которым одно лицо  
(коммерческий представитель), от имени и в интересах другого лица (пред  
ставляемого) постоянно, самостоятельно и добросовестно управляя полно  
мочиями последнего, непосредственно создает, изменяет или прекращает для  
него права и обязанности при заключении договоров и иных сделок в сфере  
предпринимательской деятельности.

2. Правовую природу коммерческого представительства характеризу  
ют: направленность деятельности субъектов коммерческого представитель  
ства – предпринимательская; основные гражданско-правовые регуляторы  
данных отношений – гражданский кодекс, правовые позиции высших судеб  
ных инстанций, обычаи, гражданско-правовые договоры: полномочия, кото  
рыми наделяется коммерческий представитель. Целесообразно выделить три  
концепции относительно полномочия коммерческого представительства:  
«проявление правоспособности», «юридические факты» и «субъективное  
право».

Согласно концепции «субъективное право» полномочие представителя является секундарным правом на реализацию правосубъектности представляемого на совершение сделок и иных юридических действий в сфере предпринимательской деятельности.

3. В качестве основных квалифицирующих признаков коммерческого  
представительства следует выделить такие, как: а) особый субъектный со  
став; б) постоянность и самостоятельность представительской деятельности;

в) возмездность отношений между коммерческим представителем и представляемым; г) фидуциарность отношений между коммерческим представителем и представляемым; д) наличие функции управления в отношениях коммерческого представительства.

1. Отношения коммерческого представительства обусловлены функцией управления, которая выражается в непосредственном управлении представителем делами представляемого в пределах возложенных на представителя полномочий. Управление как функция реализуется путем целенаправленной деятельности собственника или уполномоченных им лиц по сохранению и эффективному использованию имущества собственника.
2. Функция управления в отношениях коммерческого представительства проявляется во внутренних и внешних отношениях. Во внутренних отношениях между коммерческим представителем и представляемым отношения управления порождает передача полномочий. Так, представляемый (предприниматель) предоставляет коммерческому представителю возможность управлять делами, в том числе и собственностью предпринимателя, но только в пределах полномочий, оговоренных в договоре (или доверенности).

В свою очередь коммерческий представитель, заключая договоры с третьими лицами (внешние отношения), выступает в интересах представляемого (предпринимателя) и осуществляет управленческие функции в целях сохранности и эффективного использования имущества предпринимателя.

1. Коммерческое представительство проявляется в таких договорных конструкциях, как: комиссия, поручение, агентирование, транспортная экспедиция, доверительное управление имуществом.
2. Коммерческое представительство является самостоятельным институтом гражданского права, занимающим определенное место в системе обязательственного права. Обосновано предложение о внесении изменений в Гражданский кодекс Российской Федерации, в частности о закреплении в нем понятия «коммерческое представительство», а также о систематизации

норм, регулирующих отношения, возникающие из коммерческого представи-8

тельства, и объединении их в один институт путем введения в данный кодекс главы, посвященной институту коммерческого представительства в целом и его основным видам (договоры поручения, комиссия, агентирование, транспортная экспедиция, доверительное управление имуществом).

8. В Гражданском кодексе Российской Федерации следует закрепить положение о сохранении в тайне коммерческим представителем ставших ему известными сведений, в связи с чем необходимо дополнить ст.184 ГК РФ пунктом следующего содержания: «Коммерческий представитель обязан сохранять в тайне ставшие ему известными в связи с исполнением данного ему поручения сведения о заключенных, подготавливаемых или заключаемых представителем договорах и иных сделках в сфере предпринимательской деятельности и иные сведения, которые могут рассматриваться как коммерческая тайна представителя в период исполнения данного ему поручения и после этого, если иное не установлено законом, иным правовым актом или договором».

**Теоретическая и практическая значимость исследования** определяется, прежде всего, совокупностью теоретических положений, позволяющих глубоко понять юридическую природу отношений, возникающих из коммерческого представительства, сущность основных видов договоров коммерческого представительства, его место в системе гражданских институтов.

Основные выводы и предложения, сформулированные автором, могут быть использованы в законотворческой деятельности по совершенствованию законодательства о коммерческом представительстве. Практические выводы исследования могут использоваться в практике разрешения споров в сфере коммерческого представительства, а также стать основой дальнейших исследований проблем, связанных с коммерческим представительством.

Кроме того, возможно применение ряда теоретических и практических положений в преподавательской деятельности при чтении лекций, проведении семинарских занятий по курсу гражданского права, а также при разработке учебных пособий и методических материалов.

**Апробация результатов исследования.** Диссертация прошла обсуждение и рекомендована к защите на заседании кафедры гражданско-правовых дисциплин Московского городского университета управления Правительства Москвы.

Основные положения диссертационной работы излагались автором в выступлениях на: IV научно-практической конференции молодых ученых «Бизнес в России: Правовые и экономически проблемы развития малого и среднего предпринимательства» (Москва, 2009); IVобщегородской научно-практической конференции «Студенческая наука» (Москва, 2009); Международной научно-практическойконференции «Экономические и социальные права человека и гражданина: современные проблемы теории и практики» (Москва, 2009); научно-практической конференции МГУУ Правительства Москвы: «Теория и практика управления городом Москвой: состояние и перспективы развития» (Москва, 2009); научно-практической конференции «Современные тенденции и актуальные проблемы развития столичного мегаполиса» (Москва, 2009); научно-практической конференции МГУУ Правительства Москвы «Теория и практика управления городом Москвой: состояние и перспективы развития» (Москва, 2010); V научно-практической конференции молодых ученых «Бизнес в России: формирование национальной инновационной системы» (Москва, 2010); научно-практической конференции МГУУ Правительства Москвы «Теория и практика управления городом Москвой: состояние и перспективы развития» (Москва, 2011); XIX Международной конференции студентов, аспирантов и молодых ученых «Ломоносов-2012» (Москва, 2012); Восьмой Всероссийской научно-практической конференции «Державинские чтения» (Москва, 2012); Всероссийской научно-практической конференции «Конвергенция частного и публичного права: проблемы совершенствования современного законодательства», посвященной памяти заслуженного юриста РФ, д.ю.н., профессора Коршунова Николая Михайловича (Москва, 2013); XX Международной конференции студентов, аспирантов и молодых ученых «Ломоносов-2013» (Москва, 2013).

Также результаты исследования нашли отражение в опубликованных работах автора.

Материалы диссертации использованы в учебно-методических документах дисциплин гражданско-правового цикла и в процессе их преподавания в Московском городском университете управления Правительства Москвы.

**Структура диссертационной работы** определяется поставленными целью и задачами. Диссертация состоит из введения, трех глав, включаю-щихвосемь параграфов, заключения и списка использованной литературы.