

ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО В ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Киздарбекова А.С.

*Карагандинский государственный университет им. академика Е.А. Букетова, Караганда,
e-mail: alua76@mail.ru*

Рассмотрено понятие представительства и его субъектный состав. Проанализирована правовая природа связей, возникающих при представительстве, которая состоит из отношений между представляемым и представителем, между представителем и третьим лицом, между представляемым и третьим лицом. Разграничены понятия коммерческого представителя и коммерческого посредника. Определена специфика коммерческого представительства, которая заключается в том, что сторонами такого представительства являются предприниматели, возникает оно на основании договора, отношения представителя и представляемого носят возмездный характер, коммерческий представитель способен одновременно представлять интересы разных сторон договора, заключаемого с его участием.

Ключевые слова: представительство, коммерческий представитель, доверенность

THE PROXYSHIP IN ENTREPRENEURIAL ACTIVITY

Kizdarbekova A.S.

The academician Y.A. Buketov Karaganda State University, Karaganda, e-mail: alua76@mail.ru

The concept of proxyship and its subject structure are considered. The legal nature of the communications arising at proxyship which consists of the relations between principal and the proxy, between the proxy and the third party, between the principal and third party is analyzed. The concepts of the commercial proxy and the commercial intermediate agent are differentiated. Specifics of commercial proxyship which is that the parties of such proxyship are entrepreneurs is defined, there is on the basis of the contract, the relations of the principal and proxy have paid character, the commercial proxy is capable to represent at the same time interests of the different parties of the contract signed with its participation.

Keywords: proxyship, commercial proxy, warranty of authority

В процессе осуществления предпринимательской деятельности очень часто возникает необходимость опосредовать намерения и волю предпринимателя действиями других лиц. Более того, так как большинство участвующих в коммерческом обороте предпринимателей – это коммерческие организации со статусом юридического лица, которые сами по себе не способны действовать, в законе разработаны нормы, по которым одни лица могут действовать в интересах других лиц (в частности, нормы о дееспособности юридического лица). Кроме того, законом регулируются отношения по осуществлению юридически значимых действий одним лицом в интересах другого лица. Правовому регулированию таких взаимоотношений служит гражданско-правовой институт представительства и доверенности, закрепленный в ст.ст. 163-177 Гражданского кодекса Республики Казахстан. Нормы о коммерческом представительстве закреплены в ст. 166 ГК.

Целью исследования является выявление особенностей функционирования института представительства в коммерческой сфере, определение признаков, характеризующих коммерческое представительство.

Материал и методы исследования. В работе исследуется представительство в пред-

принимательской деятельности, основной целью которой является получение прибыли. Применение метода сравнительного анализа осуществления представительства в сфере предпринимательской деятельности с представительством, субъекты которого предпринимателями не являются, позволили более точно сформулировать признаки первого.

Понятие коммерческого представительства в ГК и законодательстве Республики Казахстан не определено. В ГК РК сформулировано только понятие коммерческого представителя. В соответствии с ч.1 ст. 166 ГК коммерческим представителем является лицо, постоянно и самостоятельно представляющее от имени предпринимателей при заключении ими договоров. Таким образом, под коммерческим представительством в смысле ст. 166 ГК следует понимать деятельность лица, постоянно, самостоятельно и на возмездной основе представляющего интересы предпринимателей при совершении сделок от их имени и в их интересах с целью способствовать ведению их обычной предпринимательской деятельности.

В правоотношении по коммерческому представительству, как и в обычном правоотношении представительства, участвуют

три стороны – представитель, представляемый, третье лицо (или третьи лица). Однако данному субъектному составу в коммерческом представительстве присущ ряд специфических особенностей.

Во-первых, если представляемым в обычном правоотношении представительства может выступать любой субъект гражданского права – юридическое лицо или гражданин независимо от состояния дееспособности, то представляемым при коммерческом представительстве всегда выступает предприниматель – индивидуальный предприниматель или коммерческое юридическое лицо, зарегистрированные в установленном законом порядке и осуществляющие предпринимательскую деятельность, направленную на получение чистого дохода.

Во-вторых, наряду с общими требованиями, предъявляемыми к персоне представителя в обычном правоотношении представительства – наличие полной дееспособности, способность для юридических лиц принимать на себя функции представителя только в том случае, если это не расходится с целями и задачами, зафиксированными в учредительных документах, отсутствие прямых запретов, установленных законодательством для отдельных субъектов, в коммерческом представительстве представитель так же обладает статусом предпринимателя, т.е. является либо индивидуальным предпринимателем, либо коммерческим юридическим лицом. Такой вывод вытекает из ст. 166 ГК.

Так, коммерческий представитель действует в процессе представительства самостоятельно. Самостоятельность свойственна предпринимательской деятельности, кроме того, имущественная, организационная самостоятельность является признаком предпринимательской деятельности. Согласно п.1 ст.166 ГК коммерческий представитель – это лицо, постоянно представляющее интересы предпринимателей. Представительская деятельность в данном случае носит не эпизодический и случайный характер, в виде совершения конкретного разового действия, а периодический, постоянный.

Коммерческий представитель обязан исполнять данные ему поручения с заботливостью обычного предпринимателя, т.е. представитель принимает на себя ответственность за последствия, вытекающие из осуществляемого представительства, оценивает все риски.

Коммерческий представитель вправе требовать от представляемого уплаты обусловленного вознаграждения. Это может служить доказательством цели участия ком-

мерческого представителя в этих отношениях – получение дохода в виде вознаграждения от такого представительства, поскольку в трудовых отношениях с представляемым коммерческий представитель не состоит.

Таким образом, коммерческий представитель должен обладать статусом предпринимателя (коммерческой организации или индивидуального предпринимателя), при этом предметом его предпринимательской деятельности является профессиональное «ведение дел», то есть постоянное представительство субъектов предпринимательской деятельности в целях способствовать ведению их обычной предпринимательской деятельности.

В-третьих, в качестве третьих лиц при коммерческом представительстве выступают участники коммерческого оборота, как являющиеся, так и не являющиеся предпринимателями, вступление в правоотношения с которыми предполагает предпринимательская деятельность представляемого предпринимателя. Это представительство может возникать при закупке сырья, при сбыте готовой продукции, розничной продаже товаров и т.д. Если в обычном правоотношении представительства представитель не может совершать сделки от имени представляемого ни в отношении себя лично, ни в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является, в коммерческом представительстве представитель может одновременно представлять интересы разных сторон договора, заключаемого с его участием (п. 2 ст. 166 ГК).

Анализ правовых связей, возникающих при представительстве, позволяет говорить об их сложной структуре, состоящей из следующих отношений:

1) между представляемым и представителем. Это отношение возникает на основании договора, заключенного между указанными лицами и представляет собой внутреннюю сторону представительства;

2) между представителем и третьим лицом. Суть данного отношения выражается в осуществлении представителем своих полномочий по заключению с третьими лицами сделки и совершению других юридических действий от имени и в интересах представляемого и представляет внешнюю сторону представительства;

3) между представляемым и третьим лицом по поводу исполнения сделки, договора и др. заключенных в интересах представляемого коммерческим представителем.

Существуют различные мнения по поводу того, что составляет суть представительского отношения. Одни авторы считают, что непосредственно представительство

образуют первые два звена этой цепочки. Отношения между представляемым и третьим лицом являются результатом осуществления представительства и поэтому представительскими в точном смысле этого слова считаться не могут [1, 323]. Другие указывают на то, что суть представительства составляют именно отношения между представляемым и третьим лицом, первые же два отношения являются предпосылкой возникновения представительства [2, 107-108].

В данном случае, следует обратить внимание на то, что сделка потенциального представляемого с третьим лицом как таковая может быть заключена и без участия представителя, пусть и с другим третьим лицом, поэтому суть представительства, по всей видимости, составляют именно отношения между представляемым и представителем и третьим лицом. Отношения между представляемым и третьим лицом, как совершенно справедливо отмечает А.П. Сергеев, следует рассматривать как результат представительства.

При рассмотрении отношений представительства нередко проводят разграничение или соотносят их с отношениями, возникающими вследствие выполнения функций посланца и посредника.

Посланцем признается лицо, посланное кем-либо с какими-либо поручениями [3, 854]. Это свидетельствует о том, что посланец передает волю лица, пославшего его с поручением. В отличие от посланца представитель – это лицо, действующее по поручению кого-либо, представляющее кого-либо, чьи-либо интересы [3, 854]. Представительство интересов лица в отдельных ситуациях либо при совершении отдельных юридических действий требует сиюминутной реакции в виде принятия решений в рамках предоставленных полномочий. Эти решения принимаются самим представителем, именно поэтому к его дееспособности предъявляются повышенные требования. Посланцем же может быть и несовершеннолетний в возрасте 14-15 лет, работающий курьером с разрешения родителей.

Наиболее близким по содержанию к представителю является посредник, который, на первый взгляд, идентичен представителю. Посредником признается тот, кто сводит продавца и покупателя или совершает торговую сделку по чьему-либо поручению, является посредствующим, связующим звеном в чем-либо, в каком-либо отношении [4]. Такое определение дается в толковых словарях русского языка. Сравнивая его с определением посредника можно установить следующее.

И посредник, и представитель действуют по поручению кого-то, то есть и посредника с клиентом, и представителя с представляемым связывает договор. Деятельность посредника, как и представителя, направлена на совершение активных действий, направленных на то, чтобы соединить продавца, желающего что-то продать с покупателем, желающим это что-то купить. Таким образом, наличие правовой связи внутреннего типа характерно и для представительства и для посредничества. Посредник совершает сделку по чьему-либо поручению, т.е. сделка, на совершение которой уполномочен посредник, указывается в договоре, содержащем поручение. Решение о заключении сделки принимает лицо, уполномочивающее посредника. Посредник подыскивает потенциальных партнеров, проводит с каждым из них переговоры по заключению сделки. Результатом работы посредника является заключенный между сторонами контракт. Однако волю на заключение контракта выражает не посредник, а сами стороны, посредник лишь выполняет поручение по заключению той сделки, на которую укажет ему лицо, поручившее ее заключение. Представитель же наделяется полномочиями представлять интересы представляемого, как если бы он сам принимал участие в этих отношениях в пределах предоставленных полномочий. Таким образом, во внешних отношениях участвует и представитель и посредник с той лишь разницей, что посредник при этом четко соблюдает инструкцию стороны, направившей его, каждое условие заключаемой сделки согласовывает с каждой стороной, оказывая, можно сказать, техническую помощь. Представитель же уполномочен принимать самостоятельные решения в рамках существующих полномочий в интересах представляемого.

Резюмируя, следует отметить, что принципиальная разница между посредником и представителем состоит в том, что посредник самостоятельных решений не принимает, он выражает волю стороны, которая прибегла к его услугам, посредник способен принимать самостоятельные решения в интересах представляемого в рамках тех полномочий, которыми им наделен.

В соответствии с п.4 ст.163 ГК не являются представителями и лица, действующие хотя и в чужих интересах, но от собственного имени, а также лица, уполномоченные на вступление в переговоры относительно возможных в будущем сделок.

Таким образом, коммерческий представитель – это лицо постоянно и самостоятельно представляющее от имени

предпринимателей при заключении ими договоров.

Сделки, совершенные коммерческим представителем от имени представляемого предпринимателя создают, изменяют или прекращают соответствующие права и обязанности не для него лично, а для представляемого им предпринимателя. Действия представителя создают, изменяют или прекращают гражданские права и обязанности представляемого лишь тогда, когда они совершаются в пределах предоставленных представителю полномочий.

Юридическая природа полномочия представителя получила в литературе различные оценки. Одни ученые рассматривают полномочие представителя как особое субъективное право, которому не соответствует чья-либо конкретная обязанность либо противостоит обязанность представляемого принять на себя все юридические последствия действий представителя. По мнению В.А. Рясенцева, полномочие есть проявление гражданской правоспособности [2, 36-38]. О. С. Иоффе полагает, что полномочие является юридическим фактом, определяющим границы присоединения к правоспособности представляемого дееспособности представителя [5, 291-295].

Следует отметить, что по своей сути полномочие представителя есть мера возможного поведения представителя по отношению к третьим лицам, в силу которого представитель уполномочен заключать с третьими лицами сделки и совершать другие юридические действия от имени и в интересах представляемого с непосредственными юридическими последствиями для последнего.

В силу общего правила о представительстве, закрепленного в ст. 163 ГК РК, полномочия представителя могут возникать из трех оснований: из закона, сделки или из обстоятельств, в которых действует представитель. Полномочия по коммерческому представительству возникают у коммерческого представителя на основании сделки, совершенной коммерческим представителем с представляемым субъектом предпринимательской деятельности. Так, согласно ч. 1 ст. 166 ГК коммерческое представительство осуществляется на основании письменного договора, содержащего указания на полномочия представителя. Такой договор можно назвать договором о коммерческом представительстве. Из смысла ст. 166 ГК следует, что если в договоре, заключенном между коммерческим представителем и представляемым отсутствуют указания в отношении полномочий представителя по коммерческому представительству, то

представляемый предприниматель обязан к договору также выдать коммерческому представителю доверенность с точно сформулированными полномочиями по коммерческому представительству.

Законодатель не формулирует каких-либо особых требований к доверенности, выдаваемой в целях коммерческого представительства, следовательно, на нее распространяются общие положения о доверенности (ст.ст. 167-171 ГК). Это значит, что требования к форме, срокам, передоверию, основаниям прекращения доверенности в коммерческом представительстве такие же, как и к форме, срокам, передоверию, основаниям прекращения обычной доверенности.

Особенностью доверенности в коммерческом представительстве и ее отличие от обычной доверенности является лишь то, что обе стороны такой доверенности – и представитель и представляемый, являются предпринимателями и такая доверенность выдается коммерческому представителю на совершение сделок, способствующих ведению обычной предпринимательской деятельности представляемого предпринимателя.

Законодатель в ст. 166 ГК допускает одновременное представительство коммерческим представителем разных сторон договора, заключаемого с его участием. Это может происходить когда у коммерческого представителя есть полномочия от разных предпринимателей, которые совершают между собой сделку посредством этого самого коммерческого представителя.

При одновременном коммерческом представительстве, допускаемом в ч. 3 ст. 166 ГК коммерческий представитель вправе требовать уплаты обусловленного вознаграждения, а также возмещения понесенных им при исполнении поручения расходов в равных долях от одновременно представляемых им разных сторон договора, если иное не предусмотрено соглашением между ними.

Коммерческий представитель также обязан соблюдать добросовестность в отношении представляемых им предпринимателей в связи с тем, что ему в процессе представительства стали известными сведения о торговых сделках и информация, являющаяся их коммерческой или служебной тайной. Так, согласно ч. 4 ст. 166 ГК коммерческий представитель обязан сохранять в тайне ставшие ему известными сведения о торговых сделках и после исполнения данного ему поручения. Это значит, что коммерческий представитель не вправе сообщать кому-либо ставшие ему известными

сведения, как в период осуществления коммерческого представительства, так и после него, если эти сведения являются для представляемого конфиденциальными и их разглашение может причинить вред ему или его предпринимательской деятельности. Круг сведений, составляющих конфиденциальную информацию представляемого предпринимателя, должен быть определен в договоре между коммерческим представителем и представляемым.

Таким образом, под коммерческим представительством следует понимать деятельность лица, постоянно, самостоятельно и на возмездной основе представляющего интересы предпринимателей при совершении сделок от их имени и в их интересах с целью способствовать ведению их обычной предпринимательской деятельности.

Соответственно, специфика коммерческого представительства заключается в том, что сторонами такого представительства яв-

ляются предприниматели, возникает оно на основании договора, отношения представителя и представляемого носят возмездный характер, коммерческий представитель способен одновременно представлять интересы разных сторон договора, заключаемого с его участием.

Список литературы

1. Гражданское право. Том 1.: Учебник / Под ред. А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М.: ООО «ТК Велби», 2002. – С. 323.
2. Рясенцев В.А. Представительство в советском гражданском праве: дис. ... д-ра юрид. наук. – М., 1948. – С. 107-108.
3. Ефремова Т.Ф. Современный толковый словарь русского языка. – М.-П.: АСТ, 2006. – С. 854.
4. Общий толковый словарь русского языка // <http://tolkslovar.ru/> (дата обращения 27.05.13).
5. Иоффе О.С. Развитие цивилистической мысли в СССР. Ч. I // Избранные труды по гражданскому праву. – М., 2003. С. 291 – 295.