

ПОНЯТИЕ ПОСРЕДНИЧЕСКОГО ДОГОВОРА В РОССИЙСКОМ ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

Сфера оказания посреднических услуг, является одной из самых перспективных и быстроразвивающихся отраслей российской экономики. Вместе с тем, гражданско-правовое регулирование посредничества, к сожалению, еще тоже далеко от совершенства. Следует отметить, что в действующем ныне российском гражданском законодательстве до сих пор отсутствуют нормы, посвященные гражданско-правовой регламентации общественных отношений, возникающих из посреднических соглашений. Однако, такие нормы можно встретить в других российских нормативных правовых актах. Так, например, в Кодексе торгового мореплавания¹ (далее КТМ) имеется целая отдельная глава, посвященная гражданско-правовому регулированию договора морского посредничества. Определение такого договора приводится в ст. 240 КТМ: «По договору морского посредничества посредник (морской брокер) обязуется от имени и за счет доверителя оказывать посреднические услуги при заключении договоров купли-продажи судов, договоров фрахтования и договоров буксировки судов, а также договоров морского страхования».

Отдельные виды посреднической деятельности нашли свое законодательное закрепление в ОК 029-2014 (КДЕС Ред. 2). Общероссийском классификаторе видов экономической деятельности². Нормы о посредничестве

¹ Кодекс торгового мореплавания Российской Федерации от 30 апреля 1999 г. №81-ФЗ (ред. от 28.06.2022) (с изм. и доп., вступ. в силу с 09.07.2022) // Собрание законодательства РФ. 1999. №18. Ст. 2207.

² ОК 029-2014 (КДЕС Ред. 2). Общероссийский классификатор видов экономической деятельности // В данном виде документ опубликован не был. СПС КонсультантПлюс: Федеральное законодательство.

можно найти и в «ГОСТ Р 57261-2016. Персональные и бытовые услуги. Информация, консультация и посредничество»¹. На этом, нормативное регулирование осуществления посреднической деятельности посредством гражданско-правовых договоров в России и заканчивается.

Несколько иначе обстоит дело по поводу определения правовой природы посреднических договоров в отечественной цивилистической науке, в которой, на этот счет были высказаны различные точки зрения. Так, например, Л.И. Маркова, на основе сравнительного анализа позиций отдельных ученых цивилистов, относительно правовой природы посреднических договоров, выделяет одну общую черту таких соглашений отмечает, что: «все они солидарны в том, что действия посредника всегда осуществляются по поручению клиента и в его (т.е. в чужом по отношению к посреднику) интересах. Опираясь на рассмотренные суждения исследователей, можно сказать, что договоры о посредничестве необходимо вынести в отдельную категорию, регламентированную законом»².

Цивилистом были выделены следующие специфические признаки, наличие которых позволит отнести те или иные договоры к категории посреднических: «осуществление посреднической деятельности от как от собственного имени, так и от имени клиента, но в любом случае в интересах клиента и преимущественно за его счет (если нет требований закона, указывающих на данный факт, то необходимо это прописать в договоре); договор преимущественно имеет возмездный характер (посреднику предполагается указанная оплата и в некоторых ситуациях возмещение расходов, которые он понес в интересах клиента); осуществление как юридически значимых, так и фактических действий в ходе реализации посреднических договоров; наличие управленческого (организационного) элемента в отношениях (клиент передает

¹ ГОСТ Р 57261-2016. Персональные и бытовые услуги. Информация, консультация и посредничество. Утвержден и введен в действие Приказом Федерального агентства по техническому регулированию и метрологии от 14 ноября 2016 г. №1684-СТ. // СПС КонсультантПлюс: Федеральное законодательство.

² Маркова Л.И. К вопросу о понятии и признаках договоров посреднического типа // Аграрное и земельное право. 2020. № 12 (192). С. 51.

часть своей правоспособности посреднику); наличие в некоторых случаях отчетности перед клиентом по совершенным сделкам (что важно для налоговых или антимонопольных органов), то есть наличие публично-правового элемента в договоре; одна или обе стороны договора являются профессиональными предпринимателями или посредник имеет лицензию или иной документ, подтверждающий его профессионализм и соответствие требованиям закона; целью заключения договора является расширение сбыта продукции производимой клиентом или оказываемых им услуг, и как следствие, либо, как отдельный итог, - получение и, соответственно, увеличение прибыли клиента; для посредника эта деятельность должна выполняться в качестве профессиональной»¹.

На основании выявленных в исследовании признаков Л.И. Маркова, сформулировала определение договора посреднического типа, под которым предложила понимать - соглашение, в рамках которого посредник может действовать как от собственного имени, так и от имени клиента, но всегда в интересах последнего и преимущественно за чужой счет².

По мнению цивилиста: «Выгоду по большей части при этом получает клиент, а не сам посредник, хотя договор с третьими лицами заключается полномочиями посредника (т.е. он является стороной договора). В большей части случаев в результате деятельности посредника права и обязанности возникают не у него лично, а у клиента по отношению к третьим лицам, с которыми он вступил в правоотношения»³.

По утверждению А.А. Метелкиной: «в любом посредническом договоре участвуют две стороны, одна из которых совершает конкретную сделку (сделки) по делегированию полномочий другой стороны и в интересах последней. Исходя из понятий договоров, можно выделить их общие черты: они яв-

¹ Маркова Л.И. К вопросу о понятии и признаках договоров посреднического типа // Аграрное и земельное право. 2020. № 12 (192). С. 52.

² Там же. С. 52.

³ Там же. С. 52.

ляются договорами действия в чужом интересе и за чужой счет. Данные признаки проявляются в следующих обязанностях: подчиненность указаниям того лица, в чьих интересах он действует, обязанность передать все полученное по соответствующим сделкам этому лицу»¹.

По мнению З.М. Батырмурзаевой, Л.М. Арсланбековой: «все посреднические договоры обладают специфичными признаками, которые позволяют рассматривать их как самостоятельные гражданско-правовые сделки, у них есть общие черты: все названные виды договоров - возмездные. Договор поручения может быть безвозмездным, только когда это закреплено в самом договоре; посредник всегда действует в интересах заказчика и за его счет; право собственности на реализуемые товары, впрочем, как и на все поступления, никогда не переходит к посреднику. Полученное им от третьих лиц является собственностью заказчика и подлежит передаче последнему; расчеты между заказчиком и третьими лицами могут производиться как непосредственно с участием посредника, так и без него»².

Ю.С. Харитоновна считает, что: «к посредническим договорам следует относить не только договоры поручения, комиссии и агентирования, но и договоры транспортной экспедиции, доверительного управления имуществом, коммерческой концессии, консигнации, дистрибьюторский и некоторые другие. При этом указанные договоры могут быть объединены в одну группу по следующим причинам. В каждом из названных договоров мы имеем дело с предоставлением полномочия на совершение какого-либо юридически значимого действия от клиента к поверенному, представителю, управляющему,

¹ Метелкина А.А. Понятие посреднического договора, а также его виды в законодательстве Российской Федерации // Материалы XIX межвузовской студенческой научно-практической конференции (с международным участием): Закон и общество: история, проблемы, перспективы. Москва, 2016. С. 379.

² Батырмурзаева З.М., Арсланбекова Л.М. Посреднические договора: учет экспортных операций с участием посредника // Форум молодых ученых. 2019. № 12 (40). С. 68.

иному уполномоченному лицу. Передача полномочия сопровождается те частноправовые отношения, в которых может быть выделен элемент управления, поскольку полномочие, есть основание управления в частном праве»³.

А.В. Борцов полагает, что: «что посреднические договоры опосредуют экономические отношения по оказанию услуг. Следовательно, совершение юридических действий, составляющих предмет посреднических договоров, по сути, представляют собой оказание юридических услуг. В посреднических договорах правовое значение приобретают именно действия посредника, а не результат (эффект) от данных действий. Условно говоря, в посреднических договорах «продается» непосредственно деятельность посредника, а не ее результат»¹. Ученый полагает, что: «под юридическими действиями, составляющими предмет посреднических договоров, следует понимать волевые акты деятельности активности лица, совершенные незапрещенными законом способами, заключающиеся в предоставлении услуг и порождающие определенные законом правовые последствия (правовые результаты)»².

В свою очередь, А.Ю. Бурова считает, что: «отношения фактического посредничества не могут быть органичным предметом поименованных в ГК РФ договоров. Эта позиция доминирует и в научной литературе, в соответствии с которой договор, предметом которого является совершение посредником фактических действий, направленных на сведение сторон для заключения договора, является самостоятельным договором, должен именоваться маклерским и подлежит специальной правовой регламентации»³.

³ Харитоновна Ю.С. Посреднические договоры в частном праве России: к вопросу о критериях классификации // Вестник Нижегородского университета им. Н.И. Лобачевского. 2014. № 3-2. С. 258.

¹ Борцов А.В. К вопросу о проблеме квалификации юридических действий, составляющих предмет посреднических договоров // Сборник материалов международной научно-практической конференции: Право и наука в современном мире. / Отв. ред. Р.В. Новиков, А.М. Бобров. Москва, 2018. С. 26.

² Там же. С. 26.

³ Бурова А.Ю. Юридическая квалификация отношений фактического посредничества в современной России // Материалы Международной научной конференции. Правоприменение в публичном и частном праве. Омск, 2021. С. 35.

С.Е. Велькер указывает на то, что: «посредническая деятельность всегда осуществляется в силу существующего между сторонами договорного обязательственного отношения и представляет собой оказание одним лицом услуги другому лицу»⁴.

Цивилист выделил следующие признаки посредничества: «Первый признак: обязательственные отношения между посредником и заинтересованной стороной. Второй признак характерен тем, что деятельность посредника осуществляется в интересах и за счет заинтересованного лица. Третьим признаком можно считать то, что посредничество имеет универсальный характер, который подразумевает под собой возможность использования услуг посредника ко всем спорам с участием граждан и организаций, как в коммерческих и предпринимательских отношениях, так и в общегражданских отношениях. Четвертым признаком посредничества является возможность существования его только на одной стадии заключения, изменения или прекращения двусторонней или многосторонней сделки (договора). Пятым, обязательным признаком посредничества является самостоятельность посредника при осуществлении своих функций»¹.

По утверждению С.А. Спиридонова: «посредничество представляет собой комплексный институт, который многие годы широко используется не только в частном, но и публичном праве. В гражданско-правовых отношениях посредничество осуществляется путем совершения фактических или юридических действий, как правило, носящих характер услуг, при заключении, исполнении или расторжении различных сделок (агентирование, комиссия, доверительное управление и т.п.)»².

⁴ Велькер С.Е. Посредничество как гражданско-правовая категория // Сборник статей: Актуальные проблемы современного законодательства Российской Федерации. Московский городской педагогический университет. Москва, 2020. С. 33.

¹ Велькер С.Е. Посредничество как гражданско-правовая категория // Сборник статей: Актуальные проблемы современного законодательства Российской Федерации. Московский городской педагогический университет. Москва, 2020. С. 35.

² Спиридонов С.А. Посредничество как комплексный институт гражданского права РФ. Дисс. ... канд. юрид. наук. Москва, 2007. С. 103.

А.В. Егоров обращает внимание на то, что: «Сущность категории посредничества состоит в самостоятельной деятельности лица, выступающего в чужих интересах, в виде подготовки и заключения договора для заинтересованного лица или в виде оказания содействия при заключении такого договора. Под содействием при заключении договора следует понимать деятельность, которая подготавливает и упрощает его заключение, сводит контрагентов, оставляя для заинтересованного лица только необходимость совершить целенаправленное волеизъявление. Деятельность, включающую в себя заключение договора для заинтересованного лица, можно назвать юридическим посредничеством, а деятельность, связанную лишь с содействием при его заключении - фактическим посредничеством»¹.

По мнению цивилиста: «Признаками посредничества являются: осуществление деятельности на основе обязательственного отношения между двумя сторонами, посредником и заинтересованным лицом; выступление посредника в интересе и за счет другого лица (заинтересованного лица); универсальный характер посредничества, его применимость как в коммерческом, так и в некоммерческом обороте; возможность существования только на стадии заключения, изменения или прекращения исключительно двусторонней или многосторонней сделки (договора); самостоятельность посредника при осуществлении своих функций»².

А.В. Егоров считает, что: «деятельность, отвечающая признакам посредничества, может оформляться разнообразными институтами гражданского права, включая непоименованные договоры, и не имеет строгой привязки к соответствующим правовым институтам. Лицо, которое оказывает услуги на основе типично посреднического обязательства, не является при любых условиях и с необходимостью посредником, а только в тех случаях, когда налицо все признаки посредничества как категории науки гражданского права»³. Как

¹ Егоров А.В. Понятие посредничества в гражданском праве. Дисс. ... канд. юрид. наук. Москва, 2002. С. 13.

² Там же. С. 14.

³ Там же. С. 14.

утверждает цивилист: «дистрибьюторский договор (договор об эксклюзивной продаже товаров) является основанием для посреднической деятельности только в тех случаях, когда дистрибьютор оказывает поставщику услуги фактического посредника, что не является характерным для данного договора, но допускается в международной практике. За этим исключением ни дистрибьюторский договор, ни договор коммерческой концессии, ни договор финансирования под уступку денежного требования не относятся к числу институтов договорного права, оформляющих посредническую деятельность»¹.

А.В. Егоров, характеризуя маклерский договор, приходит к выводу о том, что, будучи типичной правовой формой, для ведения посреднической деятельности, таковой, является самостоятельным договорным типом, который не может быть сведен ни к одному из известных российскому законодательству договоров, в частности, к договорам возмездного оказания услуг, поручения или агентирования².

И.Н. Галушина, под посредничеством предлагается 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 двух- и многосторонние сделки (договоры) и (или) содействует клиенту в их совершении. При этом под содействием следует понимать совершение действий, которые облегчают и упрощают процедуру заключения договора, как то: поиск будущего контрагента, проведение предварительных переговоров, сведение сторон для заключения договора ими самими»³. По мнению ученого, в российском гражданском законодательстве, необходимо выделить посредничество, в качестве самостоятельного института гражданского права, который должен состоять из общих и специальных норм. В общих нормах необходимо закрепить понятие посред-

¹ Егоров А.В. Понятие посредничества в гражданском праве. Дисс. ... канд. юрид. наук. Москва, 2002. С. 13.

² Там же. С. 15.

³ Галушина И.Н. Посредничество как гражданско-правовая категория. Дисс. ... канд. юрид. наук. Пермь, 2006. С. 11.

ничества, сферу и пределы деятельности посредников. Специальными являются нормы, регламентирующие гражданско-правовые отношения посредничества, возникающие на основе маклерского договора, договора комиссии, агентского договора, договора транспортной экспедиции⁴.

И.Н. Галушина, считает необходимым, выделить в самостоятельный договорный тип договор на оказание посреднических услуг фактического характера. Такой договор, по мнению цивилиста, может именоваться на западный или российский дореволюционный манер «маклерским»¹.

Как видим, в отечественной цивилистической науке можно встретить, разнообразные позиции, относительно определения понятия «посреднический договор», так и выделения его квалифицирующих признаков.

⁴ Там же. С. 12.

¹ Галушина И.Н. Посредничество как гражданско-правовая категория. Дисс. ... канд. юрид. наук. Пермь, 2006. С. 13.