

К вопросу об экспликации понятия "посредник" и его правовом статусе

Дежке Татьяна Владимировна

Студент (магистр)

Оренбургский институт Московской государственной юридической академии, Оренбург,
Россия

E-mail: blondi_56@bk.ru

На протяжении всей истории становления и развития института посредничества его сопровождают непрекращающиеся дискуссии в юридической литературе по вопросам определения его правовой природы, признаков, а также соотношения с другими понятиями[1].

Посредниками сегодня называют агентов, комиссионеров, поверенных, брокеров, медиаторов, коммерческих представителей, а иногда и нотариусов, частных детективов, адвокатов и других. Причем зачастую, трудно определить, что их всех объединяет.

Федеральный закон "Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)"[9] назвал посредниками (медиаторами) лиц добровольно содействующим гражданам и юридическим лицам в урегулировании спора. В Трудовом кодексе РФ[7] имеется схожий институт - рассмотрение коллективного трудового спора с участием посредника.

В Налоговом кодексе РФ[3] используется понятие «посреднические услуги», при этом законодатель не определяет их, но указывает на то, что они осуществляются, в том числе, в рамках договоров комиссии, поручения и агентирования.

Уголовный кодекс РФ[8] содержит в себе три статьи связанные со «взяточничеством», в которых также фигурируют понятия «посредник» и «посредничество».

Статья 126.1 Семейного кодекса РФ запрещает посредническую деятельность по усыновлению детей[6].

В Гражданский кодекс РФ[10] в 2013 году были внесены изменения так называемым «антипиратским законом», который ввел новую статью 1253.1, тем самым обозначив еще одного субъекта гражданского права - информационного посредника.

Очевидно, законодатель использует понятие «посредничество» в разных смыслах, не связывая его с какой-либо отраслью права, но сохраняя общие черты его понимания. Обычно, под посредником понимается лицо, которое:

1) Участвует как нейтральное, незаинтересованное лицо в процессе разрешения спора между лицами. Здесь под посредником имеется ввиду медиатор. Стремление разрешать споры именно путем медиативных процедур говорит нам о более высоком уровне правовой культуры субъектов права и гражданского общества в целом[2]. Мы считаем, что есть основания воспринимать медиацию как самостоятельный вид посредничества.

2) Представляет другое лицо от его имени перед третьими лицами на основании закона или договора, либо без оснований. В связи с этим самый частый случай использования в предпринимательском праве понятий «посредничество» и «посредник» связан с указанием на три вида договоров: агентирование, поручение и комиссии. Подобной позиции придерживается и судебная практика. Например, при рассмотрении арбитражными судами споров по поводу исполнения договора агентирования, суды в тексте решения, часто, используют понятие посредник имея в виду агента, хотя в действующем законодательством эти понятия не являются аналогичными[4]. В другом случае, суд и вовсе снял все вопросы о том, что считать посредничеством, парировав доводы истца указанием на то, что «ГК РФ предусматривает лишь четыре вида посредничества: договор поручения, договор

комиссии, договор агентирования и договор транспортной экспедиции» [5]. По нашему мнению, посредничество не должно сводиться исключительно к «посредническим договорам».

3) Оказывает определенные услуги в интересах и за счет другого лица, в том числе содействует заключению договоров, участвует в переговорах, осуществляет иные действия. Эта позиция является наиболее спорной. В этом плане некоторые авторы отождествляют понятия "посредничество" и "представительство". В п. 1 ст. 182 ГК РФ, понятие «представительство» определено как правоотношение, в силу которого одно лицо (представитель) совершает сделки от имени другого лица (представляемого).

Однако если в законодательстве однозначно устанавливается, что является представительством, то почему же договор поручения, где поверенный всегда действует от имени доверителя, все равно относят к посредническим, а не к представительским договорам? Ответ на это, как нам представляется, заключается в том, что понятия посредничество и представительства находятся в отношении частичного пересечения. Если между лицами заключен агентский договор, где агент действует от имени принципала, или заключен договор поручения, то институты представительства и посредничества объединяются здесь в единый институт. Следовательно, договор поручения всегда является синтезом институтов посредничества и представительства, договор агентирования может являться таковым, а договор комиссии является исключительно посреднической сделкой.

Посредничество, как и представительство, являются универсальными понятиями, которые пересекаются между собой, но которые необходимо различать. Для обособления института посредничества в ГК РФ необходимо внести отдельную статью раскрывающую смысл п. 2. ст. 182 ГК РФ.

Источники и литература

- 1) Галушина И.Н. Понятия представительства и посредничества в гражданском праве: сравнительно-правовой аспект // Журнал российского права. 2006. № 2. С. 2.
- 2) Максуров А.А., Таланова М.В. Медиация в праве: юридическая технология медиативных процедур. «ЭкООнис». М., 2014. С. 5.
- 3) Налоговый кодекс Российской Федерации от 5 августа 2000 г. № 117-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2000. № 32, Ст. 334.
- 4) Решение Арбитражного суда г. Москвы от 12 апреля 2011 г. по делу № А40-110367/2010 // СПС «ГАРАНТ. Практика арбитражных судов первой инстанции».
- 5) Решение Арбитражного суда Свердловской области от 8 сентября 2014 г. по делу № А60-28711/2014 // «ГАРАНТ. Практика арбитражных судов первой инстанции».
- 6) Семейный кодекс Российской Федерации от 29 декабря 1995 г. № 223-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 1996. № 1. Ст. 16.
- 7) Трудовой кодекс Российской Федерации от 30 декабря 2001 г. № 197-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2002. № 1 (ч. 1), Ст. 3.
- 8) Уголовный кодекс Российской Федерации от 13 июня 1996 г. № 63-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 1996. № 25, Ст. 2954.
- 9) Федеральный закон от 27 июля 2010 г. № 193-ФЗ "Об альтернативной процедуре урегулирования споров с участием посредника (процедуре медиации)" // Собрание законодательства РФ. 2010. № 31. Ст. 4162.
- 10) Часть четвертая Гражданского кодекса Российской Федерации от 18 декабря 2006 г. № 230-ФЗ // Собрание законодательства РФ. 2006. № 52 (1 ч.). Ст. 5496.