

ИСТОРИЯ РАЗВИТИЯ ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВА О КОММЕРЧЕСКОМ ПОСРЕДНИЧЕСТВЕ

Ключевые слова: коммерческое посредничество, агентский договор, этапы развития законодательства.

По данным международных источников, 75–80 % мирового оборота товаров и услуг совершаются при участии посредников [1, с. 18]. Субъекты хозяйственной деятельности заинтересованы в рынке сбыта своих продуктов (товаров, работ и услуг). Овладев отдельными сегментами рынка, производители стремятся путем посредничества продвинуть свою продукцию на новый рынок, что обусловлено ожиданием увеличения прибыли. Институт посредничества позволяет субъектам хозяйствования заниматься непосредственно бизнесом, переложив организационную работу на своих агентов. Так, посредничество стало неотъемлемой частью хозяйственного оборота Украины. Одновременно с этим следует вспомнить о том, как данный институт появился. Некоторые исследователи считают, что институт возник в условиях, далеких от украинских. В советский период посредничество существовало, однако имело немного иную правовую конструкцию. К примеру, реализацией излишков в хозяйственном обороте призваны были заниматься специальные торговые посредники в лице организаций Госнаба СССР, Союзсельхозтехники, торгпосредконтор, комиссионных магазинов и другие. Поэтому актуальным будет с целью развития в законодательстве положений о коммерческом посредничестве исследовать не только современное состояние правовой системы Украины, но и внимательно проанализировать прошлые периоды, в которых присутствовали эффективные регуляторы подобных отношений. Все это делает актуальной постановку вопроса об этапах развития законодательства о коммерческом посредничестве.

Правовому регулированию коммерческого посредничества в Украине посвящены работы таких авторов как: М. Брагинский [2], В. Васильева [3], Р. Колосов [4], В. Резникова [5], Г. Сальникова [6] и другие. Однако следует заметить, что научно-теоретическая разработка данных отношений представлена преимущественно с гражданско-правовой точки зрения. На сегодняшний день отсутствуют комплексные исследования коммерческого посредничества в Украине, а если и осуществляются, то в контексте сопутствующего анализа иных проблем правового регулирования хозяйственных правоотношений.

Целью статьи является выделение этапов развития законодательства о коммерческом посредничестве.

Глава 31 Хозяйственного кодекса Украины (далее — ХК Украины) регулирует коммерческое посредничество (агентские отношения) в сфере хозяйствования. Согласно ч. 1 ст. 295 ХК Украины, «коммерческое посредничество (агентская деятельность) является предпринимательской деятельностью, заключающейся в оказании коммерческим агентом услуг субъектам хозяйствования при осуществлении ими хозяйственной деятельности путем посредничества от имени, в интересах, под контролем и за счет субъекта, которого он представляет» [7].

Со вступлением в силу ХК Украины в нашем законодательстве появились новые нормы, регулирующие отношения коммерческого посредничества. Вместе с этим

отношения посредничества существовали и до принятия ХК Украины. Так, следует классифицировать законодательство о коммерческом посредничестве и выделить следующие этапы их развития: I этап: с 1921–1990 г. (советский период); II этап: с 1991–2003 г.; III этап: с 2004–по настоящее время.

Первый этап можно подразделить на несколько периодов: период НЭПа — с 1921–1930 гг.; период с 1931–1990 гг. В период НЭПа свое распространение получили агентские соглашения, они еще назывались агентурными. А.И. Дришлюк отмечает, что значительное влияние на формирование агентского договора имели отдельные акты периода НЭПа, которыми осуществлялось регулирование торговой агентуры. Нормы о них содержались в ряде законодательных актов того времени [8, с. 11]. Так, Постановление Совета Народных Комиссаров СССР «О торговых агентах» от 29 ноября 1925 г. (далее — Постановление СНК «О торговых агентах») регулировало агентские отношения. Согласно Постановлению, СНК «О торговых агентах» весьма подробно регулировал отношения, складывающиеся при осуществлении ими своей деятельности. Торговыми агентами в Украине и СССР признавались лица (физические и юридические), которые предоставляли предприятиям помощь в заключении торговых соглашений, в соответствии с которым одно лицо (торговый агент) брало на себя обязанность совершать торговые соглашения или содействовать их заключению от чужого имени и за чужой счет [9, с. 11]. Специально оговорена была возможность выступления в качестве торговых агентов как юридических, так и физических лиц. В п. 1 Постановлении СНК «О торговых агентах» было определено, что «торговыми агентами признаются лица, которые не состояли на службе в торговом или промышленном предприятии, оказывают ему содействие по заключению торговых действий от его имени» [10]. Вошедшие в приведенное определение признаки агентского договора позволяли отграничить его от договора комиссии. Имеется в виду, что комиссионер, в отличие от агента, в том виде, как он был представлен в Постановлении «О торговых агентах», выступает от своего имени, а не от имени того, кто дал поручение.

От договора поручения агентский договор отличался тем, что торговый агент может совершать как юридические, так и фактические действия, при этом не только в дополнение, но и исключительно (имеется в виду торговый агент, принимавший на себя обязанность «сводить стороны», которым предстояло совершить между собой сделку). И, наконец, от трудового договора его отличало отсутствие служебных отношений между торговым агентом и принципалом [9, с. 49]. Таким образом, конструкция агентского договора в советский период НЭПа практически не отличалась от трактовки данных отношений в ХК Украины.

Заслуживает внимания п. 6 Постановления СНК «О торговых агентах», устанавливающий требования, направленные на запрещение торговому агенту оказывать содействие по заключению сделок нескольким предприятиям. Соответственно и совершать торговые сделки он имел право лишь с согласия всех обслуживаемых им предприятий [10]. В отличие от советского регулирования, в украинском законодательстве в ч. 1 ст. 299 ХК Украины говорится лишь о том, что агент вправе осуществлять коммерческое посредничество также для других субъектов хозяйствования, если интересы субъектов, которых представляет коммерческий агент, не являются противоречивыми в вопросах, для решения которых приглашен этот агент. Данная норма нуждается в конкретизации, поскольку мнение агента в оценке своих действий может быть не объективным. Так как агент преследует коммерческие цели, вполне объяснимым будет желание обслужить как можно больше субъектов

хозяйствования, тем более решать вопрос о противоречии интересов субъектов, которых представляет коммерческий агент, остается на рассмотрении последнего.

В октябре 1928 г. руководство страны взяло курс на форсированную индустриализацию и коллективизацию, а в 1931 г. новая экономическая политика была свернута, когда было принято постановление о полном запрете частной торговли в СССР. В начале 30-х годов XX века прекращает свое существование профессиональное посредничество, в том числе осуществляемое торговыми агентами. В Отчетном докладе ЦК КПСС XXV съезду партии отмечалось, что для решения социально-экономических задач десятой пятилетки «нет другого пути, кроме быстрого роста производительности труда, резкого повышения эффективности всего общественного производства». По мнению А.Ф. Сохновского, в общем комплексе мероприятий, направленных на решение указанных задач, существенное значение имеет привлечение внутренних резервов народного хозяйства, в частности ускорение оборачиваемости материальных средств за счет использования в хозяйственном обороте ценностей, временно выбывших из него — так называемых излишков народного хозяйства [11].

Так, следующие нормативно-правовые акты в СССР должны были решить задачу реализации излишков:

Постановление СНК СССР № 801 от 4 мая 1936 г. «О государственных конторах по торговому посредничеству»;

Правила заключения торговых сделок через конторы по торговому посредничеству Министерства торговли СССР, утвержденным приказом министерства торговли СССР от 14 октября 1953 г.;

Положение о порядке организации в снабженческо-сбытовых органах комитета работы по реализации излишних и неиспользуемых материалов, оборудования, транспортных средств и других материальных ценностей», утвержденное Распоряжением Госнаба СССР № 259 от 20 августа 1966 г.

Данные нормативно-правовые акты характеризуют второй период советского этапа развития коммерческого посредничества — с 1931–1990 г. В соответствии с вышеперечисленными актами торговая организация (промышленное предприятие), имеющая излишки товаров народного потребления, дает конторе поручение совершить их продажу. Такое же поручение, но уже на покупку, дает предприятие, желающее приобрести товары. На основе этих поручений торгово-посредническая контора оформляет торговую сделку [12, с. 53]. М.К. Сулейманов рассматривает договор о торговом посредничестве как своеобразный договор поручения, но не отождествляет. Он также считал, что понятие «посредничество» должно включать в себя не только простое посредничество (посредничество в узком смысле), но и отношения по прямому представительству (договор поручения) и косвенному (договор комиссии). То есть торгово-посредническая контора выступает как посредник между организациями; выступает от имени организации и за ее счет в каждом из двух договоров поручения.

В свою очередь А.Ф. Сохновский считал, что «известные законодателю правовые конструкции представительских договоров (поручение, комиссия) не охватывают всех посреднических отношений даже в рамках этих договоров. Значительная часть их вообще не урегулирована законом (договор торгового посредничества, договор комиссии на реализацию продукции производственно-технического назначения и др.). Назрела необходимость объединить разрозненные нормы в данной области и создать новые в рамках единого института торгового посредничества...» [11].

С провозглашением независимости Украины можно выделить второй этап — с 1991–2003 г. В период с 1991–2003 г. был принят ряд Законов («О предприятиях», «О предпринимательстве», «О хозяйственных обществах»), которые заложили основы для осуществления агентской деятельности. Предпринимательство также было урегулировано рядом подзаконных нормативно-правовых актов того периода: Постановление КМУ № 276 от 29.04.94 г.; Положение о государственной регистрации субъектов предпринимательской деятельности; Декрет КМУ № 23-93 от 17.03.93 г. «Про доверительные общества».

Со вступлением в силу ХК Украины в 2004 г., в котором глава 31 посвящена коммерческому посредничеству (агентским отношениям), начался третий этап развития коммерческих отношений. Нормы, регулирующие агентские отношения, являются бесспорно эффективным средством расширения рынков сбыта для субъектов хозяйствования. Часть 1 ст. 295 ХК Украины позволяет выделить основные признаки агентской деятельности: это предпринимательская деятельность; предметом деятельности является предоставление услуг; услуги предоставляются исключительно субъектам хозяйствования; услуги предоставляются путем посредничества; услуги предоставляются исключительно в хозяйственной деятельности; посредничесво осуществляется от имени, в интересах, под контролем и за счет субъекта, которого представляет [13, с. 453–454].

Данный этап характеризуется также принятием Налогового кодекса Украины (далее — НК Украины), в котором агентские отношения также нашли свое отражение. Так, согласно пп. 133.2.2 ст. 133 НК Украины плательщиком налога из числа нерезидентов являются постоянные представительства нерезидентов, которые получают доходы с источником происхождения из Украины или выполняют агентские (представительские) и другие функции относительно таких нерезидентов или их учредителей [14].

Подводя итог необходимо отметить следующее. В работе был проведен анализ этапов развития законодательства о коммерческом посредничестве (агентирование). Впервые было выделено 3 периода развития законодательства о коммерческом посредничестве: первый — 1921–1990 г., второй — 1991–2003 г., третий — 2004–по настоящее время. Проведенный анализ позволяет сделать вывод о том, что в советский период был сформирован институт торгового посредничества, где были заложены основы института коммерческого посредничества, имеющие общие черты с посредничеством, урегулированным в ХК Украины в настоящее время. Эти институты выполняли схожие задачи, что дает возможность использовать имеющийся положительный опыт в процессе совершенствования норм права о коммерческом посредничестве.

1. Антошкина Л. І. Комерційна діяльність посередницьких підприємств: навчально-методичний посібник для самостійного вивчення дисципліни / Л. І. Антошкіна, І. О. Гарлопов, І. А. Добренко. — Донецьк: «Ноулідж» (Донецьке відділення), 2010. — 177 с.

2. Брагинский М. И., Витрянский В. В. Договорное право. Кн. 3: Договоры о выполнении работ и оказании услуг (издание дополненное, исправленное). — М.: «Статут», 2002. — 596 с.

3. *Васильєва В.* Поняття та особливості посередницьких договорів // *Право України.* — 2004. — № 12. — С. 42–44.
4. *Колосов Р. В.* Договір комісії і агентський договір у цивільному праві: автореф. дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.03 / Р. В. Колосов; НАН України. Ін-т держави і права ім. В. М. Корещького. — К., 2004. — 21 с.
5. *Резнікова В. В.* Правове регулювання посередництва у сфері господарювання (теоретичні аспекти): монографія / В. В. Резнікова; Київ. нац. ун-т ім. Т. Шевченка, Хмельниц. ун-т упр. та права. — Хмельницький, 2010. — 706 с.
6. *Сальнікова Г. І.* Правове регулювання посередництва у підприємницькій діяльності: автореф. дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.03 / Г. І. Сальнікова; Нац. юрид. акад. України ім. Я. Мудрого. — Х., 2003. — 16 с.
7. *Господарський кодекс України:* Закон України від 16 січня 2003 р. № 436-IV // *Відомості Верховної Ради України.* — 2003. — №№ 18; 19–20; 21–22. — Ст. 144.
8. *Дрішлюк А. І.* Агентський договір: цивільно-правовий аспект: автореф. дис. ... канд. юрид. наук : 12.00.03 / А. І. Дрішлюк; Одес. нац. юрид. акад. — О., 2003. — 20 с.
9. *Андреева Л.* Посредничество в хозяйственных отношениях // *Советская юстиция.* — 1993. — № 3. — С. 11–18.
10. *Постановление Совета Народных комиссаров СССР от 29 октября 1925 г. «О торговых агентах»* [Электронный ресурс]: Библиотека нормативно-правовых актов Союза Советских Социалистических Республик. — Режим доступа: http://www.libussr.ru/doc_ussr/ussr_2719.htm
11. *Сохновский А. Ф.* Правоотношения торгового посредничества между социалистическими организациями / А. Ф. Сохновский // *Правоведение.* — 1976. — № 5. — С. 56–65. — Режим доступа: <http://law.edu.ru/article/article.asp?articleID=188155>.
12. *Сулейманов М. К.* Хозяйственно-посреднические договоры услуг // *Советское государство и право.* — 1973. — № 3. — С. 50–55.
13. *Науково-практичний коментар Господарському Кодексу України* / за заг. ред. В. К. Макутова. — Юрінком Інтер, 2004. — 687 с.
14. *Податковий кодекс України від 2 грудня 2010 р. № 2755-VI* // *Офіційний вісник України.* — 2010. — № 92. — Ст. 3248.