

УДК 347.4

Н.А. САТТАРОВА,
доктор юридических наук, профессор

Институт экономики, управления и права (г. Казань)

НЕКОТОРЫЕ ВОПРОСЫ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА

Развитие рыночной экономики в стране обусловило стремительное развитие ряда отраслей права, что явилось причиной трансформации некоторых традиционных правовых институтов в другие отрасли права.

Проблемы представительства в настоящее время продолжают интересовать исследователей, поскольку институт представительства, являясь несомненным спутником современного государства, обладает значительным количеством сходных черт вне зависимости от отраслевой принадлежности отдельных норм.

В современном обществе невозможно представить какую-либо сферу деятельности органов государственной власти, хозяйствующих субъектов и граждан без представительства. Виды представительства разнообразны, имеют свои особенности в зависимости от развития общественных отношений, регулируемых нормами той или иной отрасли права. Так, правовое государство, по мнению классиков российской и мировой конституционно-правовой мысли, возможно только при наличии народного представительства.

Народное представительство, привлекая огромную массу граждан-избирателей к решению государственных дел, к законотворчеству, способствует формированию институтов гражданского общества. В свою очередь, гражданское общество через свои институты, прежде всего общественные объединения, местное самоуправление, оказывает влияние на принятие государственных решений и способствует развитию народного представительства [1].

Заметим, что право граждан на народное представительство реализуется прежде всего по территориальному признаку ввиду деления Российской Федерации на субъекты Федерации и муниципальные образования.

Право граждан на представительство в органах публичной власти по своей сущности и предназначению относится к числу конституционных прав и свобод граждан. В пользу этого суждения свидетельствует значимость

данного права, его связанность с конституционными принципами народного суверенитета, представительной демократии, народовластия. Отсутствие в перечне конституционных прав и свобод (глава 2 Конституции Российской Федерации) исследуемого субъективного права не может ставить под сомнение его конституционно-правовую природу в силу требований части 1 статьи 55 Конституции Российской Федерации. Кроме того, право граждан на представительство можно вывести из нормативного содержания статьи 3 Конституции Российской Федерации, согласно которой народ осуществляет свою власть непосредственно и через органы государственной власти и местного самоуправления [2].

Сфера экономических, предпринимательских отношений также немислима без посредничества и представительства.

Институт представительства своими корнями уходит в глубокое прошлое. Еще в Древнем Риме на основании договора поручительства поверенный мог совершать сделки в интересах другого лица, выполнять определенные процессуальные действия.

В современных условиях, в связи с усложнением правоотношений в государстве с рыночной экономикой, сфера применения представительства достаточно широка.

В гражданском праве принято считать, что представительство – это совершение одним лицом (представителем) в силу имеющегося у

него полномочия от имени и в интересах другого лица (представляемого) сделок и иных юридических действий, в результате чего у представляемого непосредственно создаются, изменяются и прекращаются гражданские права и обязанности [3, с. 217].

Гражданский кодекс РФ не дает определения посредничества и перечня посреднических сделок. Вместе с тем необходимо отметить взаимосвязь понятий посредничества и представительства с системой права. Так, «представительство» в системе англосаксонского права в широком смысле включает все отношения, существующие между двумя лицами, когда одно из этих лиц (агент) действует за другое (принципал) и под его контролем. Поэтому в категорию представителя входят и комиссионеры, и торговые представители, и коммивояжеры, и брокеры, и капитаны судов, и адвокаты [4, с. 100].

В странах с континентальной системой права понимание посредничества и представительства различается в зависимости от принадлежности к дуалистической или монистической системе частного права. В тех странах, где частное право представлено торговым и гражданским правом (Франция, Германия), представительство осуществляется в рамках торгового права. В странах с монистической системой частного права существует проблема разграничения этих двух несколько схожих понятий [5].

Законодателем в п. 2 ст. 182 ГК РФ указан главный квалифицирующий признак посреднической деятельности: выступление в чужих интересах от собственного имени. Таким образом, данный критерий (действие от своего или чужого имени) положен в основу разграничения понятий посредничества и представительства. Поскольку личность контрагента в большинстве случаев является определяющим фактором при заключении сделок, имя участника гражданского оборота позволяет четко идентифицировать субъекта конкретных гражданских прав и обязанностей и, соответственно, сторону договорного правоотношения.

Следует отметить, что признаком, сближаю-

щим в определенной степени отношения представительства и посредничества и делающим указанные понятия сравнимыми, является выступление лица (представителя, посредника) в чужих интересах.

Выступление посредника в гражданском обороте в чужих интересах позволяет провести границу между ним и другими субъектами права, также действующими от собственного имени (в частности, от дилеров, дистрибьюторов и иных лиц, действующих в своих интересах и за свой счет) [6].

В юридической литературе отмечается, что основаниями возникновения представительства являются: во-первых, волеизъявление представляемого о предоставлении полномочия представителю, выраженное в договоре или доверенности; во-вторых, акт уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления, предписывающий субъектам действовать в качестве представителя других лиц; в-третьих, факт, наличие которого в силу указания закона достаточно для возникновения полномочия одного лица быть представителем другого [7, с. 401].

В зависимости от оснований возникновения полномочий различают добровольное, т.е. основанное на доверенности, и законное, т.е. основанное на законе или изданном на основании закона административном акте, представительство. При этом в соответствии со ст. 182 ГК РФ полномочие может также явствовать из обстановки, в которой действует представитель (продавец в розничной торговле, кассир и т.п.).

Представительство, основанное на доверенности или договоре, является добровольным, поскольку необходимым условием его возникновения служит волеизъявление самого представляемого. Как правило, непосредственная цель таких сделок, совершаемых представляемым, – установить представительские отношения (например, договоры поручения и агентирования). Однако договор может иметь иную направленность и лишь указывать на возможность осуществления представительских функций одним из его субъектов. Так, учредительный договор полного товарищества

может предоставлять право одному или нескольким его участникам вести дела от имени данного юридического лица (п. 1 ст. 72 ГК РФ). Договор простого товарищества в силу п. 2 ст. 1044 ГК РФ может удостоверяет полномочие товарища совершать сделки с третьими лицами от имени всех товарищей.

Представительство, возникающее на основании закона или административного акта, является обязательным и не зависит от воли представляемого. Так, юридические действия от имени лиц, не достигших 14 лет, совершаются их родителями, усыновителями, опекунами (ст. 28 ГК РФ). Если ребенок остался без попечения родителей, то до его устройства на воспитание обязанности опекуна и, следовательно, функции законного представителя возлагаются на органы опеки и попечительства (п. 2 ст. 123 Семейного кодекса). Детям, постоянно находящимся на полном государственном попечении в воспитательных или лечебных учреждениях, учреждениях социальной защиты населения, опекуны не назначаются (п. 1 ст. 147 Семейного кодекса). Их законным представителем выступает администрация соответствующего учреждения. Сделки от имени совершеннолетних граждан, признанных недееспособными, заключаются их опекунами (ст. 29 ГК РФ). При отсутствии у таких лиц опекуна его функции выполняют администрация и медицинский персонал психиатрического стационара в соответствии со ст. 39 Закона РФ от 02.07.92 № 3185-1 «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании» [8].

Гражданское законодательство выделяет также особый вид представительства – коммерческое, которое само по себе представляет предпринимательскую деятельность. Напомним, что коммерческими представителями могут быть коммерческие организации (ст. 50 ГК РФ) и граждане – индивидуальные предприниматели (ст. 23 ГК РФ). Представляемыми могут быть любые лица, осуществляющие предпринимательскую деятельность.

Следует отметить, что, по сравнению с обычным представительством, особенности коммерческого представительства состоят в том,

что главным основанием возникновения полномочия является договор, заключенный в письменной форме, а не доверенность, а также право коммерческого представителя одновременно представлять разные стороны в сделке (п. 3 ст. 184 ГК РФ). Применительно к коммерческому представительству доверенность является субсидиарным основанием возникновения полномочий коммерческого представителя.

Особый интерес представляет представительство в гражданском и арбитражном процессе.

Гражданское (арбитражное) процессуальное представительство является формой оказания правовой помощи одного лица (представителя) другому лицу (представляемому) в форме совершения процессуальных действий представителем от имени и в интересах представляемого в рамках, полученных в связи с рассмотрением и разрешением судом гражданского дела, урегулированных совокупностью норм, составляющих институт [9, с. 67].

Развитие института представительства, усложнение судебных споров неизбежно приводят к тому, что на стороне тяжущегося часто выступает более одного представителя. Причинами такого положения авторы считают специализацию представителей.

Вместе с тем необходимо отметить, что самым распространенным видом представительства в гражданском и арбитражном процессе является добровольное договорное представительство. В основании указанного вида представительства по определению лежит договор, которым и регулируются отношения между представителем и представляемым. При этом представитель и представляемый могут быть связаны гражданско-правовым или трудовым договором.

Здесь необходимо отметить следующее. В ст. 2 Федерального закона от 31 мая 2002 № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» указаны исчерпывающие случаи, когда представительство организаций, органов государственной власти, органов местного самоуправления в гражданском и административном судопроизводстве,

судопроизводстве по делам об административных правонарушениях признается правомерным. Такое представительство будет законным только тогда, когда его осуществляет адвокат. В качестве исключения к такому ограничению исполнения представительских функций закон допускает участие в представительстве работников, состоящих в штате организации, органов государственной власти и местного самоуправления.

Таким образом, данной нормой законодатель резко ограничил участие в представительстве интересов указанных организаций и органов других лиц, занимающихся оказанием юридической помощи (юридических фирм, лиц, не состоящих в адвокатских объединениях и т.д.). И в то же время этой нормой законодатель еще больше защитил интересы организаций, обращающихся за юридической помощью, обеспечив им возможность защищаться или представлять свои интересы на более профессиональной основе, наличие которой предполагается только у адвоката (в силу особого порядка приобретения статуса адвоката, независимости этого специалиста, достаточно сложной системы корпоративности в адвокатской деятельности (соблюдение адвокатской этики, порядок приостановления и лишения статуса адвоката) и т.д.) [10, с. 108].

В условиях радикального реформирования системы права возникли объективные основания полагать, что в сфере, например, трудовых отношений сложилась и продолжает развиваться система представительства. Она представляет собой совокупность взаимосвязанных правовых норм, регулирующих представительство работников (объединений работников) и представительство работодателей (объединений работодателей) в трудовых отношениях [11].

Необходимость представительства в публичных отношениях, в частности, в налоговой сфере, обусловлена сложным, противоречивым и конфликтным характером налоговых правоотношений.

Налоговое представительство во многом основывается на нормах гражданского законодательства, но имеет свои особенности. Отли-

чительные черты налогового представительства:

- полномочия осуществляются представителем только в сфере налогообложения;
- ограниченный круг лиц, которым предоставлено право иметь представителя (ст. 26 Налогового кодекса РФ определяет только налогоплательщиков, налоговых агентов и плательщиков сборов);
- исчерпывающий перечень видов представительства (законное и уполномоченное);
- налоговое представительство всегда осуществляется перед государством или муниципальными образованиями.

По смыслу ст. 27 и ст. 29 Налогового кодекса РФ налоговыми представителями признаются юридические или физические лица. При этом важно отметить, что физическое лицо для осуществления полномочий представителя должно иметь гражданскую дееспособность.

Заметим, что Налоговый кодекс РФ содержит ряд прямых запретов в отношении выполнения представительских функций некоторыми категориями физических лиц (например, согласно ст. 29 НК РФ не могут выступать налоговыми представителями должностные лица налоговых, таможенных органов, судьи, следователи и прокуроры).

Специфика деятельности коммерческих банков в современных условиях позволяет отнести их к представителям (посредникам), выражающим интересы государства, например, в сфере публичных финансов. Поскольку в России не существуют казначейские банки, коммерческие банки участвуют в расчетах с бюджетными средствами, способствуют уплате налогов налогоплательщиками путем перечисления денежных средств в бюджеты всех уровней бюджетной системы России.

С участием банков в бюджетно-налоговой сфере складываются следующие правоотношения «налогоплательщик – банк – государство», где:

- 1) «банк – государство» – публичные отношения (налоговые, бюджетные);
- 2) «налогоплательщик – государство» – налоговые правоотношения;

3) «налогоплательщик (клиент) – банк» – отношения гражданско-правового характера.

Кроме того, банки осуществляют посреднические операции между различными «игроками» на финансовом поле, они призваны способствовать оптимизации размещения денежных средств, успешному кредитованию бизнеса, активному использованию вкладов юридических и физических лиц, т.е. банки – основной, главный финансовый институт, изначально ориентированный на комплексное осуществление банковской деятельности, объективно стремящийся к универсализации. Как уже было отмечено, движение денежных средств проходит через счета кредитных организаций. Таким образом, происходит «кругооборот» денежных средств, денежное обращение, в стабильном функционировании которого заинтересовано государство. Наряду с банками, перемещение денежных средств на рынках осуществляют и другие финансовые и кредитно-финансовые учреждения: инвестиционные фонды, страховые компании, брокерские, дилерские фирмы и т.д. Но банки как субъекты финансового риска имеют существенные признаки, отличающие их от всех других субъектов.

Как видим, сфера применения представительства и посредничества в современном обществе достаточно распространенная. Краткий анализ института представительства позволяет отметить, что представительство, не являясь новой темой в науке, по-прежнему вызывает интерес у исследователей.

В заключение хотелось бы отметить, что социально-экономические изменения, произошедшие в России за последние годы, повлекли существенные изменения в системе правовых

отношений. Развитие рыночной экономики в стране обусловило стремительное развитие ряда отраслей права (финансового, налогового, валютного и т.д.), что явилось причиной трансформации некоторых традиционных правовых институтов в другие отрасли права. Безусловно, указанное обстоятельство ориентирует на их дальнейшее изучение в целях совершенствования действующего законодательства.

Список литературы

1. Садовникова Г.Д. Общественная палата и ее роль в развитии институтов народного представительства в России // Конституционное и муниципальное право. – 2006. – № 1.
2. Астафичев П.А. Право граждан на представительство в органах публичной власти // Конституционное и муниципальное право. – 2005. – № 3.
3. Гражданское право: учебник; под ред. А.Г. Каплина и А.И. Масляева. – М., 2001. – С. 217.
4. Васильев Е.А. Гражданское и торговое право капиталистических государств. – М.: Международные отношения, 1993. – С. 100.
5. Саркисян М.Р. Институт торгового посредничества // Журнал российского права. – 2002. – № 3.
6. Галушина И.Н. Понятия представительства и посредничества в гражданском праве: сравнительно-правовой аспект // Журнал российского права. – 2006. – № 2.
7. Гражданское право: учебник: в 2 т. Т. 1; отв. ред. Е.А. Суханов. – М.: Бек, 2000. – С. 401.
8. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части первой (постатейный); под ред. О.Н. Садикова. – М: Издательский Дом «ИНФРА-М», 2005.
9. Халатов С.А. Представительство в гражданском и арбитражном процессе. – М., 2002. – С. 67.
10. Адвокатура в России: учебник для вузов; под общ. ред. Л.А. Демидовой, В.И. Сергеева. – М., 2005. – С. 108.
11. Васильев В.А. Представительство в трудовых отношениях // Трудовое право. – 2006. – № 3.

В редакцию материал поступил 26.12.06.