

**МИНИСТЕРСТВО ВЫСШЕГО И СРЕДНЕГО СПЕЦИАЛЬНОГО
ОБРАЗОВАНИЯ РЕСПУБЛИКИ УЗБЕКИСТАН**

КАРАКАЛПАКСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ

КАФЕДРА ГРАЖДАНСКОГО ПРАВА

РЕФЕРАТ НА ТЕМУ:

**«ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ ПОСРЕДНИЧЕСКИХ УСЛУГ В
ПРЕДПРИНИМАТЕЛЬСКИХ ОТНОШЕНИЯХ»**

Выполнил: студент 4 курса Алекеев Ж.

Нукус - 2013

СОДЕРЖАНИЕ

ВВЕДЕНИЕ

Глава I. ПОНЯТИЕ И ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ПОСРЕДНИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

1.1. Понятие и правовая природа института посредничества

1.2. Законодательное регулирование посреднической деятельности
в Республике Узбекистан

Глава II. ОТДЕЛЬНЫЕ ФОРМЫ ПОСРЕДНИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В ХОЗЯЙСТВЕННОМ ОБОРОТЕ

2.1. Коммерческое посредничество (поручение, комиссия,
агентское соглашение, доверительное управление)

2.2. Биржевое посредничество

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ И ЛИТЕРАТУРЫ

ВВЕДЕНИЕ

Одной из самых перспективных и быстроразвивающихся отраслей экономики, как показывает практика, является сфера услуг, бурный рост которой представляет собой отличительную черту экономической ситуации начала XXI в.

Повышение значимости посреднических услуг привело к возникновению потребности в освещении указанной темы. Актуальность данного исследования заключается в том, что в последнее время посредническая деятельность получила широкое распространение, в отечественном гражданском законодательстве появились новые виды посреднических договоров.

Как отмечает в этом вопросе Президент Республики Узбекистан И.А. Каримов «Развитие сферы услуг является неотъемлемой частью проводимой в стране огромной работы, направленной на формирование всех необходимых условий для повышения качества жизни людей, а также роста их доходов за счет создания новых рабочих мест»¹.

Институт посредничества активно применяется как в современной международной и внутренней практике. В современном частном праве сфера применения посредничества распространяется на большинство отраслей экономики, в частности, оптовую внутреннюю и внешнюю торговлю, биржевую торговлю товарами и ценными бумагами, сферу перевозок, оказания услуг, деятельность туристических агентств и т.п.

Использование посредничества ведет к значительному снижению издержек, связанных с производством и реализацией собственной продукции, поскольку производители избавляются от необходимости содержать собственный сбытовой аппарат, осуществлять масштабные и дорогостоящие маркетинговые исследования, переложив решение большей части вопросов, связанных с продвижением своего товара на рынке, на профессиональных посредников.

¹ Каримов И.А. Правовая основа процветания нашей страны. Доклад Президента Республики Узбекистан, посвященный 20-летию Конституции Республики Узбекистан. // Народное слово. – 8 декабря 2013 г., № 239 (5629).

В таких условиях в цивилистике появляется большое количество новых правовых конструкций. Поэтому переход Узбекистана к рыночной экономике с установлением различных форм хозяйствования поднимает вопрос о том, чтобы субъекты гражданско-правовых отношений имели больше правового пространства для реализации своих прав. Одним из таких институтов, трансформировавшихся под воздействием процесса реформирования экономических отношений, является институт посредничества.

Правовое регулирование посредничества, к сожалению, еще далеко от совершенства. В отечественном законодательстве нет единого нормативно-правового акта о посредниках, в связи с этим существуют различные по юридической силе акты, регулирующие правовой статус профессиональных посредников. Вместе с тем новизна данного института, противоречивость и пробелы правового регулирования обуславливают проведение детального анализа законодательных и теоретических характеристик данного института.

Следует особо подчеркнуть, что в период становления новых институтов хозяйственного и гражданского права актуальность их исследования в цивилистике резко возрастает, поскольку в правовой науке предоставляется возможность влиять на развитие нового института изначально, т.е. обеспечить его максимально полную и четкую правовую регламентацию, соответствующую потребностям гражданского оборота, направить правоприменительную практику в нужное русло.

Г л а в а I

ПОНЯТИЕ И ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ПОСРЕДНИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

1.1. Понятие и специфика правовой природы института посредничества

Отдельные правовые основы института посредничества восходят еще к Римскому частному праву.

Так, что касается таких составляющих элементов института посредничества как договора поручения и комиссии, то их развитие в Древнем Риме происходило под влиянием следующих обстоятельств.

В патриархальной римской семье результат юридических действий подвластных, в том числе и при приобретении ими имущества, непосредственно принадлежал домовладыке. По указанной причине и в этом случае отпадала предпосылка для использования представительства в его подлинном смысле, т.е. прямого. Объясняя это, Ю. Барон подчеркивал, что "по *jus civile*" договор, заключенный представителем, не производит никаких непосредственных последствий для представляемого²; если надо установить непосредственное отношение между представляемым и третьим контрагентом, то представитель должен уступить свои права из договора представляемому или уступить свои права из отношения представительства третьему контрагенту".

И.О. Нерсесов приводил весьма убедительные доводы против позиции тех, кто готов усмотреть в римском праве прямое представительство в различных ситуациях. Сам автор соглашался допустить фактически только одно исключение из правила, отвергавшего существование в Риме прямого представительства. Имелось в виду, что "если кто-либо дает деньги (свои или чужие) займы от имени другого, то последний приобретает *condictio* из

² Барон Ю. Система римского гражданского права. Книга IV. Обязательственное право. – СПб., 1910. – С. 40-41.

заключаемого таким образом договора займа... При этом безразлично то обстоятельство, кому принадлежат деньги: кредитору (манданту) или его мандатару"³.

В последнее время в русле своеобразной "проекции" новых правовых явлений на старые научные категории, высказываются предложения именовать посредничеством любую деятельность, осуществляемую на основании договоров на оказание юридических услуг: поручения, комиссии, агентирования, доверительного управления имуществом.

Возникает вопрос о том, какое явление из указанных выше должен охватить термин "посредничество" в настоящее время и возможно ли объединение (в полном объеме или по каким-то дополнительным признакам) этих явлений под одним понятием посредничества.

Более того, в современной правовой науке и текстах нормативных актов сложилось двоякое понимание посредничества, влекущее необходимость в каждом случае устанавливать значение, в котором использованы термины "посредничество" или "посредник".

В силу этого представляется необходимым проведение исследование природы посредничества.

Самый общий характер имеет понимание, которое вкладывает в посредничество повседневное словоупотребление – термин "посредничество" означает содействие, помощь в налаживании определенных связей, общения между кем-либо, содействие соглашению, сделке между сторонами. Такое семантическое толкование понятия "посредничество" позволило Т.Е. Магнутовой утверждать, что им охватываются самые различные явления социальной жизни⁴. С этим выводом следует в полной мере согласиться.

С не меньшей степенью общности согласно другому пониманию вся торговля признается посредничеством, как деятельность по продвижению товара от его изготовителя к потребителю. На этой основе базировалось

³ Нересов И.О. Понятие добровольного представительства в гражданском праве. – М., 1878. – С. 132.

⁴ Магнутова Т.Е. Правовое регулирование отношений по торговому посредничеству: дисс... канд. юрид. наук. – М., 1988. – С.12.

дореволюционное понимание торговли. Определяя предмет торгового права, Г.Ф. Шершеневич рассматривал торговый оборот как посредничество со спекулятивной целью. Равно как в основе классификации торговых сделок лежало экономическое понятие посредничества (посредничество в обращении товаров, в обращении труда, посредничество - содействие торговле)⁵. Посредником при обращении товаров, как наиболее существенной части торгового оборота, является любое лицо, находящееся между производителем и потребителем.

Посредническую деятельность исключительно по приобретению и сбыту А.Ф. Федоров называл торговлей в узком смысле слова⁶. У него же мы встречаем объяснение причин, почему появляются посредники в таком понимании: "Чем больше проведена система разделения труда, результатом чего происходит то, что производитель работает не по заказу потребителя, а "на рынок", тем больше становится эффективность.

Нужно также учитывать, что любое правоотношение, в том числе и посредническое, имеет экономическую предпосылку, на что справедливо указывает М.К. Сулейменов. С экономической точки зрения, посредничество - это установление "любой экономической связи между двумя или более лицами через посредничество третьего"⁷. Таким образом, торговыми посредниками следует считать все торговые организации, поскольку каждую из них можно признать связующим звеном между производителями и потребителями.

В современных законодательных реалиях, гражданский кодекс только содержит упоминание о коммерческих посредниках, но не дает ни определения посредничества, ни перечня посреднических сделок, обратимся к исследованиям по вопросам посредничества и представительства в науке гражданского права.

⁵ Шершеневич Г.Ф. Курс торгового права. Т.1. – Спб., 1908. – С.90 – 92.

⁶ Федоров А.Ф. Торговое право. – Одесса, 1911. – С.3.

⁷ Сулейменов М.К. Хозяйственно - посреднические договоры услуг // Советское государство и право. – 1973. – № 3. – С. 50.

С одной стороны, традиционно под посредничеством понимается совершение фактических действий, направленных на выявление потенциального контрагента, согласование с ним всех необходимых условий сделки и сведение сторон для непосредственного заключения сделки.

С другой стороны, посредничеством обозначается деятельность поверенного, комиссионера, агента, и нередко доверительного управляющего. То есть деятельность, приводящая, как правило, без какого-либо вмешательства со стороны получателя услуг, к правовому результату для последнего (установлению обязательственного отношения, переносу права собственности на имущество и т.п.). В самом общем виде различие этих двух подходов к определению посредничества сводится к указанию на то, что посредник совершает только юридические или только фактические действия.

Во всех перечисленных отношениях имеется посредник – представитель (поверенный), комиссионер, агент, доверительный управляющий, – который действует в гражданском обороте либо от чужого, либо даже от собственного имени, но так или иначе в чужих интересах, непосредственно или в конечном итоге создавая, изменяя или прекращая определенные права и обязанности для своего клиента (представляемого, комитента, принципала и т. д.) в его правоотношениях с третьими лицами.

Элементы юридического посредничества можно обнаружить и в других гражданско-правовых отношениях: в транспортной экспедиции (в рамках которой наряду с юридическими услугами оказываются и особые услуги фактического характера), в отношениях, возникающих из действий в чужом интересе без поручения, в некоторых банковских сделках. Наряду с названными выше все эти обязательства служат одной из юридических (гражданско-правовых) форм экономических отношений посредничества, которые неизбежно вызываются потребностями развитого имущественного оборота.

Вместе с тем экономическая категория посредничества, будучи гораздо более широкой, охватывает и такие отношения, участники которых

действуют в гражданском обороте не только от собственного имени, но и исключительно в собственных интересах, например отношения с участием оптовых торговцев ("дистрибьюторов") как необходимых посредников между производителями (изготовителями) товаров и розничной торговлей⁸.

В силу этого, посредничество необходимо отличать от иных схожих правовых институтов.

Так, нужно понимать, что посредник совершает активные юридические действия, имеющие волевой характер. Коммерческий или иной посредник, выступая от собственного имени, содействует заключению сделки путем поиска лиц, заинтересованных в ее заключении, сбора и выдачи информации об условиях ее совершения, но никаких юридических действий, непосредственно создающих права и обязанности для других лиц, не совершает. Однако его действия лишь способствуют заключению договора между сторонами, но сами по себе юридически стороны не связывают. Посредник осуществляет, в общем-то, техническое содействие, тогда как волю, то есть окончательное решение на совершение сделки выражают сами участники⁹.

Соответственно посредническую деятельность необходимо отличать от деятельности представителя, которая не сводится только к оказанию помощи, а выражается в непосредственном установлении правовых отношений между представляемым и третьим лицом. Представитель хотя и действует от имени и в интересах представляемого, тем не менее, выражает при совершении юридических действий свою собственную волю. В этой связи к нему и предъявляется требования к его дееспособности. Также существует прямая зависимость совершенных им сделок с надлежащим формированием его внутренней воли и последующим волеизъявлением¹⁰.

Таким образом, при посредничестве правоотношения по реализации товаров, продукции и услуг возникают в результате действий как

⁸ Гражданское право: В 2 т. Том II. Полутом 2 // Отв. ред. Е. А. Суханов. – М.: БЕК, 2000. – С. 90.

⁹ Ли А.С. Разграничение сделок представительства и посредничествам // Законодательство и экономика. – 1995. – № 11-12. – С. 7 – 17.

¹⁰ Гражданское право. Том 1. / Под ред. А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого. – М., Статут, 2001. – С. 283.

посредника, так и участников, причем оба вида действий составляют единое целое и направлены к сугубо правовой цели - заключению договора между сторонами. В содержание посреднических услуг следует включать не только деятельность, связанную с подысканием партнеров, содействием в продвижении товаров и услуг на рынок (организация рекламы, технического обслуживания и т.д.), но и деятельность по совершению сделок, то есть любые правомерные действия.

1.2. Законодательное регулирование посреднической деятельности в Республике Узбекистан

Отечественное законодательство содержит целую систему посреднических договоров, которые допустимо подразделить на:

– договоры "чистого" посредничества (договор комиссии; договор простого посредничества – маклерский договор), основным содержанием и единственной целью которых является правовое оформление посреднических услуг; договоры, в предмет которых наряду с посредническими входит ряд иных действий (услуг), равнозначных с посредническими (договор поручения и агентский договор);

– договоры, которые помимо посредничества оформляют и иные отношения, которые, однако, по сравнению с первым являются основными (в их предмет входит осуществление различных услуг, среди которых посреднические играют второстепенную роль и могут вообще отсутствовать)

– договор доверительного управления имуществом, дилерский договор, договор экспедиции, договор банковского счета, договор оказания услуг почтовой связи, договор перевозки, расчетные отношения (аккредитив).

Посредническая деятельность в Республике Узбекистан регулируется Гражданским кодексом Республики Узбекистан. Данным отношениям посвящены нормы глав 46 (Поручение), 47 (Действия в чужом интересе без поручения), 48 (Комиссия).

По договору поручения одна сторона (поверенный) обязуется

совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия. По сделке, совершенной поверенным, права и обязанности возникают непосредственно у доверителя (ст.817 ГК РУз).

Поручение может касаться совершения поверенным одного или нескольких определенных юридических действий либо ведения дел доверителя в соответствии с его указаниями. Договор поручения заключается в письменной форме.

В свою очередь, по договору комиссии одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счет комитента. Договор комиссии должен быть заключен в письменной форме (ст.832 ГК РУз).

По сделке, совершенной комиссионером с третьим лицом, приобретает права и становится обязанным комиссионер, хотя бы комитент и был назван в сделке или вступил с третьим лицом в непосредственные отношения по исполнению сделки.

Основным отличием от договора поручения является выступление комиссионера от своего имени, и соответственно отсутствие отношений представительства в рамках комиссионных отношений.

Существенно отличается и предмет данных договоров – комиссионер в отличие от поверенного совершает только один вид юридических действий – сделки. Остальные отличительные черты (отсутствие правовой связи между комитентом и контрагентами комиссионера, отсутствие необходимости выдачи комиссионеру доверенности, исключительная возмездность договора комиссии) вытекают из указанных.

Основываясь на анализе агентского договора, можно прийти к выводу, что с теоретической точки зрения договор комиссии является разновидностью данного договора.

Агентский договор включает в себя все признаки комиссии, однако ею не исчерпывается – он может строиться по схеме договора поручения, его

предмет может состоять из любых юридических, а также из фактических действий.

Главным отличием договора комиссии от договора доверительного управления имуществом является цель последнего – извлечение прибыли посредством наиболее эффективного вовлечения в оборот переданного в управление имущества. Право распоряжаться этим имуществом предоставлено управляющему исключительно для реализации указанной цели.

Комиссионные отношения в качестве своей основной цели имеют как раз совершение посредством комиссионера гражданско-правовых сделок в интересах комитента. Отличается также правовой режим имущества по данным договорам. Управляющий в отношении него обладает всеми полномочиями собственника. Комиссионер же является только законным владельцем, имеющим право ограниченного распоряжения.

Различие между договором комиссии и договором простого посредничества проводится прежде всего по предмету, поскольку посредник вправе совершать только фактические действия, направленные на заключение договора, а комиссионер непосредственно сам совершает сделки (юридические действия).

Дилер в отличие от комиссионера, всегда становится собственником товара, который он должен впоследствии продать, а также всегда выступает за свой счет. Поэтому дилерский договор по своей природе ближе к договору купли-продажи, нежели к договору комиссии. А договор транспортной экспедиции наоборот довольно близок к комиссии, отличаясь от нее предметом (включает в себя юридические и фактические действия, но относящиеся только к перевозке), а также тем, что экспедитор может действовать от имени клиента

Действия без поручения, иного указания или заранее обещанного согласия заинтересованного лица в целях предотвращения вреда его личности или имуществу, исполнения его обязательства или в его иных

непротивоправных интересах (действия в чужом интересе) должны совершаться исходя из очевидной выгоды или пользы и действительных или вероятных намерений заинтересованного лица и с необходимой по обстоятельствам дела заботливостью и осмотрительностью (ст.826 ГК РУз).

Деятельность брокеров на фондовой бирже регулируется специализированным законодательством о рынке ценных бумаг, в составе которого можно в частности выделить Закон Республики Узбекистан "О биржах и биржевой деятельности"¹¹. Кроме этого, укажем и на Закон Республики Узбекистан "О рынке ценных бумаг" от 22.07.2008 г. № ЗРУ-163.

Согласно ст.22 Закона "О биржах и биржевой деятельности" биржевой сделкой является зарегистрированный биржей договор купли-продажи в отношении биржевого товара, заключенный по зафиксированному биржей результату биржевого торга. Участниками биржевых сделок являются члены биржи. Члены биржи (брокеры) могут заключать сделки по поручению клиентов, а также от своего имени и за свой счет (дилеры).

В числе подзаконных актов особо выделим Положение о лицензировании биржевой деятельности¹².

В сфере товарного рынка следует подробно остановиться на Постановлениях Кабинета Министров Республики Узбекистан "О дополнительных мерах по совершенствованию деятельности товарно-сырьевых бирж" от 31.05.2004г. №251, "О мерах по повышению эффективности биржевой и ярмарочной торговли" от 15.04.1999г. №174, Правила организации торговой деятельности на рынках в Республике Узбекистан¹³.

По сферам применения института посредничества выделим также Положение "О лицензировании страховой деятельности страховщиков и страховых брокеров"¹⁴, согласно которому, лицензионными требованиями и условиями при осуществлении страховой деятельности страховщиков и

¹¹ Новая редакция утверждена Законом Республики Узбекистан от 29.08.2001г.

¹² Приложение к Постановлению Кабинета Министров Республики Узбекистан от 04.02.2003г. №66.

¹³ Приложение к Постановлению Кабинета Министров Республики Узбекистан от 28.07.2003г. №330.

¹⁴ Приложение №1 к Постановлению Кабинета Министров Республики Узбекистан от 27.11.2002г. №413.

страховых брокеров являются:

- соблюдение законодательства Республики Узбекистан о страховой деятельности;
- обеспечение конфиденциальности информации, полученной при проведении страховой деятельности, в соответствии с требованиями законодательства;
- представление по требованию лицензирующего органа установленной законодательством информации по осуществлению страховой деятельности;
- руководитель и главный бухгалтер соискателя лицензии (лицензиата) должны соответствовать квалификационным требованиям, установленным специально уполномоченным государственным органом по регулированию и надзору за страховой деятельностью;
- руководитель соискателя лицензии (лицензиата) не вправе совмещать должности руководителя в других страховых организациях.

Лицензирование страховой деятельности страховщиков и страховых брокеров осуществляется Министерством финансов Республики Узбекистан.

Укажем также Положение "О таможенном брокере"¹⁵, согласно которому таможенный брокер - юридическое лицо Республики Узбекистан, которое за счет и по поручению представляемого лица совершает от собственного имени операции по таможенному оформлению и выполняет иные посреднические функции в области таможенного дела.

Таможенный брокер обязан при совершении от собственного имени операций по таможенному оформлению товаров и транспортных средств и за счет и по поручению представляемого лица:

- произвести декларирование товаров и транспортных средств и подать таможенному органу таможенную декларацию;
- представить таможенному органу документы и дополнительные сведения, необходимые для таможенных целей;

¹⁵ Утверждено Постановлением ГТК от 14.07.2003г. №01-02/20-29. Зарегистрировано Министерством юстиции Республики Узбекистан 15.09.2003г. №1271.

- по требованию таможенного органа предъявить декларируемые товары и транспортные средства;

- уплатить таможенные и иные платежи, предусмотренные таможенным законодательством Республики Узбекистан, в отношении декларируемых товаров и транспортных средств.

- оказывать таможенным органам содействие в производстве таможенного оформления;

- совершать иные действия, необходимые для таможенного оформления и таможенного контроля, в качестве лица, обладающего полномочиями в отношении декларируемых товаров и транспортных средств.

При осуществлении таможенного контроля и производстве таможенного оформления таможенный брокер выполняет все обязанности декларанта и несет ответственность, как если бы он самостоятельно перемещал товары через таможенную границу Республики Узбекистан в соответствии с действующим законодательством.

Таким образом, степень применения института посредничества весьма многообразна. В последнее время в русле своеобразной "проекции" новых правовых явлений на старые научные категории, высказываются предложения именовать посредничеством любую деятельность, осуществляемую на основании договоров на оказание юридических услуг: поручения, комиссии, агентирования, доверительного управления имуществом.

При этом обходится стороной или упускается из внимания то обстоятельство, что в результате исторического развития гражданского права к концу XIX в. века сложилось иное понятие посредничества, которое включало в себя только действия по сведению двух контрагентов, не имеющие юридического характера, не связанные с изъятием посредником своей воли в сделке.

Таким образом, проблемы, связанные с посредничеством в

гражданском обороте, приобретают все большую практическую и научную актуальность в современных условиях. На основе отмеченных социально-экономических, правовых и теоретических моментов и был произведен анализ законодательства.

Г л а в а II

ОТДЕЛЬНЫЕ ФОРМЫ ПОСРЕДНИЧЕСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ В ХОЗЯЙСТВЕННОМ ОБОРОТЕ

2.1. Коммерческое посредничество (поручение, комиссия, агентское соглашение)

Коммерческое (торговое представительство), как правило, осуществляется на основании заключения следующих гражданско-правовых договоров: поручения, комиссии и агентирования. Хотелось бы заметить, что все эти договоры объединяет один общий признак: исполнитель совершает для заказчика юридически значимые действия.

Давая общую характеристику месту этих обязательств в системе хозяйственных договоров, необходимо отметить следующее. Они относятся к группе договоров, направленных на выполнение работ (оказание услуг): оказание посреднических услуг направлено на выполнение работы в целях достижения определенного экономического результата. Родовая принадлежность рассматриваемых договоров к обязательствам, направленным на выполнение работ (оказание услуг), позволяет отличать их от договоров других групп, в частности, от договоров, направленных на передачу имущества в собственность или в пользование, от группы заемных обязательств.

1. Договор поручения.

Наиболее ярко специфика юридического посредничества видна в отношениях поручения. Смысл данной юридической услуги состоит в получении участником гражданских правоотношений возможности

выступать в качестве стороны сделки через посредство специально уполномоченного им для этой цели лица, представляющего в такой сделке не свои, а чужие имущественные интересы.

При этом посредник действует не от своего имени, а от имени представляемого им лица и потому не становится стороной данной сделки.

Этим отношения поручения отличаются от других форм юридического посредничества, в которых посредники действуют хотя и в чужих интересах, но от собственного имени. Поэтому договор поручения называют договором о представительстве, а правила о договоре поручения тесно связаны с нормами о представительстве и доверенности¹⁶. С помощью данного института одно и то же лицо может одновременно вступать в правоотношения с различными лицами, поскольку здесь, по сути, происходит "расширение юридической личности человека за пределы, очерченные его физической природой"¹⁷.

В связи с распространенностью в гражданских правоотношениях договора "поручение", нередко возникает необходимость в детальном рассмотрении некоторых его составных частей, особенностей, характерных черт.

Необходимой областью деятельности поверенного в качестве коммерческого представителя должна являться сфера коммерции, предпринимательства.

Следовательно, предметом договора поручения является совершение одним лицом от имени другого определенных юридических действий, чаще всего сделок, стороной которых становится не поверенный (представитель), а доверитель (представляемый)¹⁸.

Закон подчеркивает, что права и обязанности по сделке, совершенной поверенным (представителем), возникают непосредственно у доверителя, минуя поверенного. Следовательно, поверенный не становится участником заключенной им с третьим лицом сделки, поскольку она заключена от имени

¹⁶ Шершеневич Г. Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 г.). – С. 374.

¹⁷ Нерсесов И. О. Понятие добровольного представительства в гражданском праве. // Избранные труды по представительству и ценным бумагам в гражданском праве. – М., 1998. – С. 24.

¹⁸ Гражданское право: В 2 т. Том II. Полумтом 2 / Отв. ред. Е. А. Суханов. – М., БЕК, 2000. – С. 91

и в интересах доверителя, который и является в силу этого стороной такой сделки. Поэтому к поверенному не "переходит" никаких прав или обязанностей от его доверителя, а сам он выражает волю последнего. Ведь юридически действия поверенного являются действиями самого доверителя, с которым (через посредство поверенного) и имеют дело все третьи лица. В силу этого все требования по заключенной сделке третье лицо вправе предъявлять лишь к доверителю, но не к поверенному, поскольку последний не состоит с третьим лицом ни в каких правоотношениях¹⁹.

Одной из особенностей рассматриваемого вида договоров является, установленная законодателем, возможность прекращения его действия по основаниям: объективного (то есть того, что существует вне и независимо от воли субъекта) и субъективного характера (то есть того, что свойственно субъекту или производно от его деятельности). Последнее может быть выражено как в отмене поручения доверителем, или же отказе от поручения поверенного.

Попробуем выделить и рассмотрим признаки, характеризующие основания прекращения действия договора поручения, носящие субъективный характер.

К ним, по нашему мнению относятся:

- совместное право сторон, их собственная инициатива;
- право одностороннего характера любой стороны.

Подобные признаки обусловлены прежде всего фидуциарным, то есть личным, доверительным характером взаимосвязей между доверителем и поверенным. Хотя некоторые авторы считают, что "в основе указанного правила лежит не столько доверительный характер отношений, сколько экономические особенности нематериальной услуги как предмета договора поручения"²⁰, тем не менее утрата доверия, изменение данного особого, личностного аспекта взаимоотношений сторон неизбежно влечет вполне

¹⁹ Гражданское право: В 2 т. Том II. Полутом 2 / Отв. ред. Е. А. Суханов. – М., БЕК, 2000. – С. 92.

²⁰ Ем В. С. Договор поручения в гражданском праве. – М., 1995. – С. 236.

определенное юридическое последствие – прекращение договора.

Поэтому данное обстоятельство предусматривает специальную регламентацию оснований прекращения этого вида договора в имущественном обороте. Ведь доверитель лишен возможности постоянного контроля за действиями своего поверенного, но автоматически, в силу закона становится стороной заключаемых им сделок. Отсюда становится понятной высокая степень доверия в их взаимоотношениях. Кроме того, право доверителя на отмену, а поверенного на отказ от исполнения договора является абсолютным, то есть действующим непосредственно и независимо от волеизъявления другой стороны договора – доверителя или поверенного²¹.

Нужно также принимать во внимание, следующее обстоятельство. Чтобы совершить юридические действия, предусмотренные договором поручения, поверенный, как правило, должен выполнить ряд фактических действий, в том числе и такие фактические действия, которые могут быть выделены и самостоятельно оценены. В связи с этим возникает вопрос: подлежат ли указанные фактические действия оплате, если договор поручения прекращен до совершения поверенным основного юридического действия?

Отвечая на заданный вопрос, важно помнить, что для участников договора поручения имеет значение совершение юридических действий. То, какой объем фактических действий потребуется поверенному для исполнения договора, находится за рамками интересов сторон. Поэтому, если договор прекращен досрочно, совершенные поверенным фактические действия, по общему правилу, не должны оплачиваться.

Однако в том случае, когда доверитель при досрочном расторжении договора принял от поверенного результаты фактически совершенных действий, имеющих самостоятельное экономическое значение, данные фактические действия должны быть оплачены, поскольку необходимо

²¹ Гайдук Э.Г. Прекращение договора поручения: основания и последствия // Журнал российского права. – 2001. – № 7.

считать, что, произведя прием-передачу результатов фактических действий при расторжении договора поручения, стороны переоформили договор поручения в договор возмездного оказания услуг²².

Если результаты фактических действий поверенного, имеющие самостоятельное экономическое значение, не были приняты доверителем при досрочном расторжении договора поручения, то данные действия, на наш взгляд, должны оплачиваться лишь в том случае, когда договор расторгнут доверителем. Стоимость проведенной фактической работы может быть взыскана в качестве убытков, причиненных досрочной отменой поручения доверителем.

Таким образом, отсутствие частичного результата как характерную черту рассматриваемых правоотношений необходимо понимать в том смысле, что каждое конкретное юридически значимое действие, предусмотренное договором, не может быть частичным. Отсутствие частичного результата именно в этом значении требует специфической правовой регламентации²³.

Как показывает правоприменительная практика, в последнее время возрастает количество дел, где предметом рассмотрения являются споры, возникающие из правоотношений по договору поручения, в том числе основаниям и последствиям прекращения. Поэтому правильная квалификация отношений сторон и возникшего между ними спора является "важным условием для его соответствующего разрешения, поскольку при обязательственных отношениях истец вправе требовать не только передачи ему имущества, но может и ставить вопрос о применении к ответчику последствий, связанных с ненадлежащим исполнением обязательств по договору"²⁴. Надлежащее толкование оснований прекращения договора поручения необходимо для правильной оценки всей юридической природы

²² См. подробнее: комментарий В.Ф.Яковлева к гл.49 ГК РФ. Комментарии к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй. // Под ред. О.Н.Садикова. – М., 1996. – С.569.

²³ Романец Ю.В. Общая характеристика договоров оказания юридических услуг (поручение, комиссия, агентирование) // Законодательство. – 2001. – № 4.

²⁴ Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 08.12.1998 г. № 3700.

данного вида договора. Кроме того, при оценке собранных доказательств проверка их относимости к спорному правоотношению также невозможна без надлежащей квалификации специальных оснований прекращения действия договора.

Таким образом, толкование оснований прекращения действия договора поручения, то есть по сути его основных и существенных условий, служит для судебного органа одним из главных способов справедливого и законного решения спора и установления правовых и фактических взаимоотношений участников конфликта.

2. Комиссия.

Основной индивидуализирующий признак комиссии, предопределивший необходимость выделения наряду с поручением и этого договора, связан с особенностью происходящего при комиссии заместительства. Оно выражается в последнем случае в том, что сторона, на которую возлагается поручение (комиссионер), замещает того, от кого исходит поручение (комитента), действуя от собственного имени. По указанной причине комиссионер не нуждается в наделении необходимыми для совершения сделки с третьим лицом полномочиями комитентом, а значит, и в выдаче подтверждающей полномочия доверенности.

В отличие от договора поручения, отличающегося тем, что сделку заключает одно лицо – поверенный, а контрагентом становится другое – доверитель, при комиссии соответствующие фигуры сливаются: сам же заключивший с третьим лицом сделку комиссионер выступает в ней стороной. Соответственно в заключенной во исполнение данного комитентом поручения сделке необходимой для этого волю, притом оцениваемую вне какой-либо зависимости от воли комитента, выражает, наряду с третьим лицом, комиссионер. Тем самым для установления действительности заключенного таким образом договора оценке подлежит, наряду с волей третьего лица, исключительно воля того, кто ему противостоит в качестве контрагента. Соответственно пороки воли лица,

давшего поручение, никакого значения для совершенной комиссионером сделки не имеют. Указав на существующее отличие в правовом положении комитента и поверенного с позиции третьего лица, П.П. Цитович очень тонко заметил: "Для третьего лица комитент не заменен, не заслонен, не представлен, а заставлен"²⁵.

Подобно договору поручения и договор комиссии способен удовлетворить интересы обоих участников соответствующих отношений. Разумеется, характеры удовлетворяемых таким образом интересов применительно к каждому из них различны. А это, в частности, предопределяет для нуждающегося в помощи другого лица выбор в конкретных ситуациях между тем и другим договорами.

Так, договор комиссии представляет особый интерес для третьего лица, а косвенно и для комитента в силу того, в частности, что контрагентом третьего лица становится обычно профессиональный участник рынка. Уже по указанной причине есть основания считать его обладающим необходимой деловой репутацией и финансовыми возможностями. К этому следует добавить, что для признания комиссионера контрагентом третьего лица со всеми вытекающими отсюда последствиями нет необходимости в той предпосылке, непременно для поручения, которую должно иметь в виду третье лицо, – наличии соответствующих полномочий от доверителя. А значит, отпадает сама возможность оспаривания сделки по причинам заключения ее стороной, для которой она представляет *ultra vires*²⁶.

Что касается комитента, то у него появляется возможность расширить таким образом, прежде всего территориально, свои хозяйственные (предпринимательские) связи, имея в виду к тому же преимущества, которые он может получить, используя торговое имя комиссионера²⁷.

Не последнюю роль играет возможность использовать комиссионера в качестве гаранта исполнения принятого на себя перед третьим лицом

²⁵ Цитович П. П. Основные понятия торгового права. – Киев, 1986. – С. 66.

²⁶ Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Кн. 3. Договоры о выполнении работ и оказании услуг. – М., Статут, 2000. – С. 407.

²⁷ Краснокутский В.А. Договор комиссии. – СПб., 1912. – С. 12

обязательства по заключенному с ним договору.

Участие в договорах комиссионера в силу уже того, что именно он является стороной в сделке с третьим лицом, несомненно влечет для него определенный риск, который можно считать исключенным при выступлении поверенного в договоре поручения. Однако договор комиссии предоставляет комиссионеру возможность компенсировать этот риск за счет причитающегося ему вознаграждения. Таким образом, если стимулы для участия в договоре поверенного могут быть самыми различными и прежде всего чисто бытовыми, то у комиссионера предполагаемый стимул один – выгода²⁸.

Соответственно, не случайно именно комиссия безусловно признается торговой (предпринимательской) сделкой.

Тесная связь и в строго ограниченных пределах – зависимость заключенной комиссионером с третьим лицом сделки привела к появлению высказываний в пользу признания комиссии многосторонним договором за счет включения в качестве еще одной стороны того третьего лица, о котором идет речь.

При этом такого рода взгляды нашли свое отражение в ряде научных дискуссий.

Так, в свое время И. Кобленц считал, что "комиссионная сделка предполагает не менее трех контрагентов, в некоторых случаях даже четырех, когда сделка заключена двумя комиссионерами и когда каждый комиссионер должен перенести экономический эффект сделки на своего контрагента"²⁹.

Много лет спустя О.А. Красавчиков и В.С. Якушев также высказались в пользу того, что, "не будучи стороной в договоре, третье лицо тем не менее является участником комиссионных отношений в стадии исполнения

²⁸ Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Кн. 3. Договоры о выполнении работ и оказании услуг. – М., Статут, 2000. – С. 408.

²⁹ Кобленц И. Договор комиссии по Гражданскому кодексу РСФСР // Еженедельник советской юстиции. – 1926. – № 50. – С. 1401. Сходные взгляды в то же время высказывал и А. Фарбштейн, исходивший из признания комиссии сложной, состоящей из двух частей сделкой. См.: Фарбштейн А. Советское законодательство о договоре комиссии // Право и жизнь. – 1927. – Кн. 6-7. – С. 18 – 19.

договора, поскольку оно приобретет те права, которыми обладает комитент по имуществу"³⁰.

Нетрудно заметить, что в различных вариантах речь идет о признании наличия единого комиссионного отношения, связывающего комитента, комиссионера и третье лицо. Между тем такого единого правоотношения в действительности не может быть. На это совершенно справедливо указывал, в частности, И.Р. Федоров, подвергший обстоятельному анализу имевшиеся на этот счет в литературе высказывания³¹.

Единого комиссионного правоотношения, о котором идет речь, не существует и не может существовать, подобно тому как не создается, например, единое подрядное правоотношение с одновременным участием заказчика, подрядчика и субподрядчика, единое лизинговое правоотношение с участием, кроме арендатора и арендодателя, также и продавца³², единое поставочное правоотношение с участием, наряду с поставщиком и покупателем, также отправителя (получателя) и др. И это притом, что, как уже отмечалось применительно к группе договоров, направленных на заключение другого договора, возможно возникновение определенных обязательств между теми, кто не является контрагентами.

Комиссионные правоотношения связывают только тех, кто заключил между собой договор комиссии, – комиссионера с комитентом. Отношения третьего лица с комитентом возникают лишь с передачей комиссионером комитенту прав и обязанностей, возникших у него из совершенной с третьим лицом сделки.

Признание единого комиссионного правоотношения, помимо прочего, невозможно в силу самой конструкции многостороннего договора как такового, которую пытались таким образом применить. Имеется в виду присущая многостороннему договору встречность, проявляемая в том, что, во-первых, многосторонний договор возникает путем согласования

³⁰ Красавчиков О.А., Якушев В.С. Договор комиссии по советскому гражданскому праву. – М., 1985. – С. 39.

³¹ Федоров И.Р. Юридическая природа договора комиссии по советскому гражданскому праву // Труды Томского государственного университета. – Томск, 1966. – С. 114.

³² Шаталов С.С. Договор комиссии. – М., 1992. – С. 19.

направленной на его создание совпадающей воли всех сторон.

3. Агентирование.

Агентский договор является новым для отечественного права. Он широко распространен в англо-американском праве, где этот договор заменяет традиционные для континентальной правовой системы договоры поручения и комиссии³³. Не следует полагать, что этот договор полностью заимствован (рецепирован) из англо-американского правопорядка, хотя влияние последнего на этот институт невозможно полностью отрицать.

Конструкция агентского договора в отечественном праве преследует цель гражданско-правового оформления отношений, в которых посредник (представитель) совершает в чужих интересах как сделки и другие юридические действия (что характерно для отношений поручения и комиссии), так одновременно и действия фактического порядка, не создающие правоотношений принципала с третьими лицами. Например, лицо, действующее в качестве агента, может взять на себя задачу сбыта чужих товаров, имея в виду не только заключение договоров на их продажу, но и проведение рекламной кампании и других мероприятий по изучению и освоению рынка (маркетинговые услуги).

В таких и аналогичных им ситуациях невозможно обойтись одной из традиционных конструкций договоров поручения, комиссии или подряда (возмездного оказания услуг). Необходимо заключить либо несколько различных, но тесно взаимосвязанных договоров между одними и теми же субъектами, либо сложный смешанный договор, к которому в соответствующих частях все равно будут применяться правила о договорах, элементы которых он содержит. Институт агентского договора позволяет значительно упростить такую ситуацию³⁴.

В агентском договоре одна сторона (агент) обязуется за вознаграждение совершать по поручению и за счет другой стороны

³³ Ансон В. Договорное право. – М., 1984. – С. 373 – 404; Гражданское и торговое право капиталистических государств. Учебник. 3-е изд. – М., 1993. – С. 373 – 377.

³⁴ Гражданское право: В 2 т. Том II. Полутом 2. Отв. ред. Е. А. Суханов. – М., БЕК, 2000. – С. 109.

(принципала) юридические и иные (фактические) действия либо от своего имени, либо от имени принципала.

Если агент действует за счет принципала, но от собственного имени, он и становится стороной сделок, заключенных им с третьими лицами, причем и в том случае, когда эти лица знали о совершении сделки в интересах принципала, а не его агента либо даже сам принципал вступил с третьим лицом – контрагентом по сделке – в непосредственные отношения по ее исполнению. Так, например, могут сложиться отношения при заключении агентом договора с владельцем концертного зала об организации концерта эстрадного исполнителя, который будет затем выступать в этом зале.

Однако после заключения сделки агент должен передать права и обязанности по ней своему принципалу. Такая модель отношений характерна для договора комиссии. Поэтому к указанным отношениям применяются правила о договоре комиссии, если они не противоречат специальным нормам закона об агентском договоре или существу этого договора. В частности, порядок передачи прав по сделкам, заключенным агентом в интересах и за счет принципала, а также режим имущества, приобретенного агентом для принципала или, наоборот, переданного агенту принципалом для реализации, определяются по правилам о договоре комиссии.

Если же агент по условиям заключенного с принципалом договора действует не только за счет, но и от имени принципала, права и обязанности по заключенным им с третьими лицами сделкам возникают непосредственно у принципала, минуя агента. Такая модель отношений характерна для договора поручения. Поэтому в такой ситуации используются общие нормы о договоре поручения), включая, в частности, правила об оформлении данных отношений доверенностью или письменным договором.

По своему содержанию агентский договор в целом ближе к договору комиссии, чем к договору поручения, ибо агент, подобно комиссионеру, обычно является профессиональным предпринимателем. Поэтому данный договор всегда является возмездным и не носит лично-доверительного

характера даже при совершении агентом сделок от имени принципала и по его доверенности (что, в частности, и в этом случае исключает возможность одностороннего безмотивного отказа от его исполнения).

Однако в любом случае агентский договор не может быть сведен к традиционным договорам комиссии или поручения, ибо ему присущи черты, которые отсутствуют у обоих названных договоров. Прежде всего, речь идет о предмете агентского договора, который, как уже отмечалось, составляет совершение агентом не только юридических, но и фактических действий. Кроме того, данный договор всегда имеет дящийся характер, поскольку агент обязуется совершать, а не совершить для принципала какие-либо действия³⁵, и, следовательно, не может быть заключен для совершения агентом какой-либо одной конкретной сделки.

Вместе с тем в конкретном агентском договоре возможно одновременное выступление агента в одних сделках – от своего имени, а в других – от имени принципала. Ведь способ участия агента в отношениях с третьими лицами, являющийся конституирующим признаком договоров комиссии и поручения (и позволяющий провести их четкое разграничение), не имеет значения для агентского договора, ибо здесь важно лишь то, чтобы в любом случае имущественные последствия деятельности агента появлялись именно у принципала³⁶.

2.2. Биржевое посредничество

Развитие рыночных отношений стимулировало интенсивность гражданско-правового оборота ценных бумаг, существенно расширило набор финансовых инструментов хозяйственных отношений, катализировало становление рынка ценных бумаг и появление его профессиональных участников. Массовое акционирование государственных предприятий потребовало становления организации оборота ценных бумаг в максимально

³⁵ Авилов Г. Е. Агентирование (гл. 52) //Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть вторая. – М.,2000. – С. 526.

³⁶ Авилов Г. Е. Агентирование (гл. 52) //Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть вторая. – М.,2000. – С. 525 – 526.

короткие сроки. Среди прочих понятий в деловой оборот вошли понятия "брокер", "брокерская деятельность", "брокерские услуги", "брокерский договор".

Природа посредничества на бирже давно является дискуссионной. Биржевая торговля осуществляется путем:

- совершения биржевых сделок биржевым посредником от имени клиента и за его счет, от имени клиента и за свой счет или от своего имени и за счет клиента (брокерской деятельности);

- совершения биржевых сделок биржевым посредником от своего имени и за свой счет с целью последующей перепродажи на бирже (дилерской деятельности).

Брокерский договор на рынке ценных бумаг является видом агентского договора со следующими специфическими признаками:

- предмет договора – выполнение по поручению принципала юридических и связанных с ними фактических действий: совершение сделок с ценными бумагами от имени агента или от имени принципала;

- статус услугодателя – профессиональный участник рынка ценных бумаг;

- эксклюзивная сфера применения – рынок ценных бумаг;

- специальное регулирование – законодательство о рынке ценных бумаг.

Биржевые посредники вправе требовать от своих клиентов внесения гарантийных взносов на свои расчетные счета, открытые в расчетных учреждениях (клиринговых центрах), а также предоставления прав на распоряжение ими от имени биржевого посредника в соответствии с данным ему поручением.

Следует отметить, что биржевое посредничество в биржевой торговле осуществляется исключительно биржевыми посредниками. Под биржевыми посредниками понимаются брокерские фирмы, брокерские конторы и независимые брокеры.

Биржа в пределах своих полномочий может регламентировать

взаимоотношения биржевых посредников и их клиентов, применять в установленном порядке санкции к биржевым посредникам, нарушающим установленные ею правила взаимоотношений биржевых посредников с их клиентами.

Таким образом, в рамках этого определения посредниками следует считать все торговые организации, поскольку каждое из них можно признать связующим звеном между предприятиями и потребителями и между самими предприятиями.

Отметим, что ГК РУз содержит упоминание о коммерческих представителях, которые постоянно и самостоятельно представляют от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности и о коммерческих посредниках, которые, хотя и действуют в интересах другого, но выступают в обороте от своего собственного имени. Таким образом, ГК РУз лишь упоминает о посредничестве, но не дает ни точного определения посредничества, ни перечня посреднических сделок.

Обзор современного законодательства позволяет сделать вывод, что несмотря на большой объем международных правовых актов, регулирующих оборот товаров и услуг, оборот ценных бумаг остается вне рамок документов международного права. Связано это с тем, что оборот этих ценностей во многих странах регулируется специальными нормами, как правило, императивного характера.

Так, в Узбекистане биржевое посредничество регулируется Законами Республики Узбекистан "О биржах и биржевой деятельности" от 02.07.1992 г. № 625-ХП³⁷, "О рынке ценных бумаг" от 22.07.2008г. № ЗРУ-163, Положением о лицензировании биржевой деятельности³⁸ и др.

Международные акты стран, входящих в Содружество независимых государств, в настоящее время также не участвуют в регулировании

³⁷ Новая редакция утверждена Законом Республики Узбекистан от 29.08.2001г.

³⁸ Приложение к Постановлению Кабинета Министров Республики Узбекистан от 04.02.2003г. №66.

брокерского договора. При этом показано, что регулирование договоров на оказание финансовых услуг международными актами может осуществляться, в странах с единой денежной системой, например, между странами Европы, использующими единую валюту или в странах с взаимно интегрированной экономикой. Однако и в этом случае данные отношения регулируются финансовыми (банковскими) директивами, которые оставляют достаточную степень диспозитивности поведения стран участниц.

Теоретические позиции можно разделить на две группы.

К первой относятся суждения, согласно которым представительство на определенном этапе своего развития перерастает в посредничество³⁹. Во второй группе прямо противоположные взгляды, которые сводятся к тому, что посредничество предстает в узком (простое посредничество) и в широком смысле, включающем, помимо названного, еще и представительство⁴⁰. При этом исследователи отмечают, что простое посредничество ограничивается содействием заключению сделок, под которым понимают совершение фактических действий⁴¹.

Представительство – это правовой способ, с помощью которого представляемый, непосредственно не участвуя в сделке, а, действуя через представителя, приобретает права и обязанности по сделке с третьим лицом. В отличие от посредника представитель всегда совершает юридические действия, в основном заключает сделки. Он выступает в пределах делегированных ему полномочий от имени представляемого, в результате чего у последнего возникают, изменяются или прекращаются права и обязанности.

Посредничество, возникнув как экономическое отношение, в дальнейшем, опосредствуясь правом, породило различные институты, в том

³⁹ Скловский К.И. Представительство в гражданском праве и процессе. Вопросы теории: сущность, содержание, структура: Автореф. дисс. ...канд. юрид. наук. – Харьков, 1982. – С. 5.

⁴⁰ Сохновский А.Ф. Правовое регулирование торгового посредничества в советском гражданском обороте: Автореф. дисс. ...канд. юрид. наук. – Саратов, 1972. – С. 8.

⁴¹ Комментарий к ГК РФ / отв. ред. О.Н. Садилов. М., 1996. – С. 229; Майфат А.В. Понятие и организационно - правовые формы посредничества в гражданском праве: Автореф. дисс. ...канд. юрид. наук. – Екатеринбург, 1992. – С. 1, 5.

числе представительство как наиболее универсальную правовую форму посредничества. При этом само посредничество под воздействием права создало новую правовую форму - институт представительства.

Биржевое посредничество, подчинясь общим положениям о посредничестве, имеет и определенные особенности.

Различают следующие группы отношений, возникающие в связи с биржевой торговлей:

- биржа - участники биржевой торговли;
- биржевой посредник - клиент;
- между биржевыми посредниками.

В широком смысле под биржевым посредничеством следует понимать деятельность по осуществлению торговых операций в интересах реальных и потенциальных клиентов. В узком смысле биржевое посредничество – совокупность норм, регулирующих деятельность бирж и участников биржевой торговли по оказанию участникам гражданского оборота платных услуг при заключении гражданско-правовых сделок в сфере торгового оборота. Наиболее характерно посредническая деятельность в торговом обороте отражается в сущности самого субъекта биржевого посредничества - бирже.

От иных субъектов, занимающихся торговлей в узком смысле слова (производителей, реализующих свой товар, оптовых и розничных торговцев), биржа отличается тем, что не ведет торгов, как деятельности с целью извлечения прибыли от своего имени и за свой счет.

В отличие от посредников (поверенных, комиссионеров, т. е. брокеров) биржа не ведет торговли ни за чужой счет, ни от чужого имени. Посредники сами прибегают к помощи биржи для заключения сделок. Хотя, если следовать букве закона, биржа вправе заключать биржевые сделки от чужого имени и за чужой счет. В роли дилеров и брокеров могут выступать физические лица, что немыслимо в отношении биржи.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Проведенный анализ правового содержания института посредничества позволил установить, что его задействование способствует эффективному разделению труда, позволяя производителям товаров, работ и услуг сосредоточиться на производстве. Использование посреднической формы торговли ведет к значительному снижению издержек, связанных с производством и реализацией собственной продукции, поскольку производители избавляются от необходимости содержать собственный сбытовой аппарат, осуществлять масштабные и дорогостоящие маркетинговые исследования, переложив решение большей части вопросов, связанных с продвижением своего товара на рынке, на профессиональных посредников.

Нами были рассмотрены различные институты оказания посреднических услуг.

Так, договор поручения является классической формой посредничества, поскольку действия поверенного приводят к возникновению прав и обязанностей не у него, а непосредственно у доверителя. Объясняется это тем, что представитель (поверенный) совершает действия не от собственного имени, а от имени представляемого (доверителя) Функция договора поручения заключается в том, что он призван урегулировать отношения между представителем и представляемым, как бы внутреннюю сторону отношений представительства. Внешняя же сторона отношений представительства отражается в полномочиях представителя, зафиксированных в доверенности.

Исследованный в работе договор комиссии в настоящее время во всех развитых правовых системах носит характер предпринимательского договора, активно применяется как в международной, так и внутренней торговле. В современном Узбекистане сфера применения договора комиссии распространяется на большинство отраслей экономики, в

частности, оптовую внутреннюю и внешнюю торговлю, биржевую торговлю товарами и ценными бумагами, сферу перевозок, оказания услуг, деятельность туристических агентств и т.п.

Договор комиссии относится к особой категории договоров об оказании услуг - посредническим договорам, оформляющим отношения косвенного посредничества. Под последним следует понимать правовой способ участия субъектов гражданского оборота в гражданских отношениях, при котором удовлетворение конечных экономических интересов этих субъектов достигается через установление правовых связей между ними с помощью действий юридического и (или) фактического характера третьего лица - посредника.

Предметом договора комиссии является совершение комиссионером не только договоров купли-продажи, но и других двусторонних и односторонних, возмездных и безвозмездных сделок, направленных как на возникновение, так и на изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей, которые по своей природе могут быть совершены посредством комиссионера и порождать полезный экономический эффект непосредственно для комитента.

Целесообразно предусмотреть в законе деление указаний комитента на безусловные, из смысла которых следует недопустимость отступления от них, и не безусловные, содержащие в себе, по сути, разрешение комиссионеру отступить от них, если этого потребуют интересы комитента. От указаний первого вида отступать, по общему правилу, недопустимо. Исключением являются, во-первых, прямое разрешение комитента на отступление, во-вторых, случай, когда убытки от выполнения данных указаний могут быть значительными, а спросить разрешения комитента нет возможности или он медлит с ответом, и, в-третьих, ситуация, когда объектом договора комиссии является скоропортящийся товар.

Далее нами был рассмотрен институт агентирования.

Агентский договор по своей юридической природе является

консенсуальным, возмездным и двусторонним. Он может заключаться как на срок, так и без указания срока.

Закон не содержит специальных требований к форме данного договора, однако право на совершение агентом юридических действий от имени принципала должно оформляться либо доверенностью, либо письменным договором, содержащим полномочия агента. Но в отличие от него в агентском договоре допускается указание общих полномочий агента на совершение сделок от имени принципала без конкретизации их характера (поскольку в момент заключения такого длящегося договора далеко не всегда возможно определить характер возможных сделок). В этом случае принципал не вправе отказаться от прав и обязанностей по совершенным для него сделкам, ссылаясь на отсутствие у агента конкретных полномочий (если только не докажет, что контрагент по сделке при ее совершении знал или должен был знать об ограничении полномочий агента). Иначе говоря, в такой ситуации практически невозможно ставить вопрос о выходе агента за пределы данных ему полномочий.

Помимо этого, в работе были исследованы отдельные формы посредничества в биржевой сфере. Были исследованы правовые основы функционирования профессиональных участников в обозначенной плоскости, а равно и специфика их правового статуса.

В итоге были сделаны ряд предложений по дальнейшему законодательному обеспечению посреднической деятельности в Республике Узбекистан, реализация которых будет способствовать снижению транзакционных издержек хозяйствующих субъектов в условиях развития отечественного рынка:

1. В действующее законодательство нужно включить регулирование агентского и маклерского договоров в качестве самостоятельного договорного типа, предусмотрев возможность выступления маклера в интересах одного или обоих контрагентов.

2. Учитывая то, что посредническая деятельность весьма разнообразна, сфера ее применения включает в себя различные общественные отношения, а законодательное регулирование осуществляется фрагментарно, а отдельные аспекты (агентирование, дистрибьюторство, маклерские услуги) вообще не нашли своего должного определения, представляется целесообразным рассмотреть перспективу принятия единого законодательного акта о посреднической деятельности, тем самым унифицировать законодательный подход и требования предъявляемые к профессиональным участникам на рынке оказания услуг.

ЛИТЕРАТУРА:

Руководящая литература:

1. Каримов И.А. Узбекистан: национальная независимость, экономика, политика, идеология. Т.1. – Т.: Узбекистан, 1996.
2. Каримов И.А. Родина священна для каждого. Т.3. – Т.: Узбекистан, 1996.
3. Каримов И.А. Мыслить и работать по новому – требование времени. Т.5. – Т.: Узбекистан, 1997.
4. Каримов И.А. По пути безопасности и стабильного развития. Т.6. – Т.: Узбекистан, 1998.
5. Каримов И.А. Свое будущее мы строим своими руками. Т.7. – Т.: Узбекистан, 1999.
6. Каримов И.А. Наша высшая цель – независимость и процветание Родины, свобода и благополучие народа. Т.8. – Т.: Узбекистан, 2000. – 529 с.
7. Каримов И.А. За процветание Родины – каждый из нас в ответе. Т.9. – Т.: Узбекистан, 2001.
8. Каримов И.А. Избранный нами путь – это путь демократического развития и сотрудничества с прогрессивным миром. Т.11. – Т.: Узбекистан, 2003.
9. Каримов И.А. Мирная жизнь безопасность страны зависят от единства и твердой воли нашего народа. Т.12. – Т.: Узбекистан, 2004.
10. Каримов И.А. Наша основная цель – обновление и демократизация общества, модернизация и реформирования страны. Доклад Президента на совместном заседании Сената и Законодательной палаты Республики Узбекистан. – Т.: «Узбекистан», 2005.
11. Каримов И.А. «При империи нас считали людьми второго сорта». Ответы на вопросы корреспондента «Независимой газеты» (г.Москва) – 14 января 2005 года.
12. Каримов И.А. Справедливость – в приоритете закона. Доклад на VI сессии Олий Мажлиса Республики Узбекистан второго созыва, 29 августа 2001 г.
13. Каримов И.А. Человек, его права и свободы, интересы – высшая ценность. // Народное слово. – 8 декабря 2005 г.
14. Каримов И.А. Юксак маънавият - энгилмас кўч. – Т.: Маънавият, 2008.
15. Каримов И.А. Мировой финансово-экономический кризис, путь и меры его преодоления в условиях Узбекистана. – Т.: Узбекистан, 2009.
16. Каримов И.А. Наша главная задача – модернизация страны и формирование сильного гражданского общества. – Доклад Президента на совместном заседании Сената и Законодательной палаты Олий Мажлиса. // Народное слово. – 28 января 2010 г.
17. Каримов И.А. Наша главная задача дальнейшее развитие страны и повышение благосостояния народа. – Доклад Президента на заседании

Кабинета Министров, посвященный итогам 2009 года и важнейшим приоритетам социально-экономического развития Узбекистана на 2010 год. // Народное слово. – 30 января 2010 г.

18. Каримов И.А. Правовая основа процветания нашей страны. Доклад Президента Республики Узбекистан, посвященный 20-летию Конституции Республики Узбекистан. // Народное слово. – 8 декабря 2013 г., № 239 (5629).

Нормативно-правовые акты:

18. Конституция Республики Узбекистан. – Т.: Узбекистан, 2012.
19. Гражданский кодекс Республики Узбекистан. – Т.: Адолат, 2007.
20. Закон Республики Узбекистан "О биржах и биржевой деятельности" от 02. 07. 1992г. №625-ХП (Новая редакция утверждена Законом Республики Узбекистан от 29.08.2001г.). // "Ведомости Олий Мажлиса Республики Узбекистан", 2001 г., № 9-10, ст. 171.
21. Закон Республики Узбекистан "О рынке ценных бумаг" от 22.07.2008 г. № ЗРУ–163. // Ведомости палат Олий Мажлиса Республики Узбекистан, 2008, № 7, ст. 354.
22. Закон Республики Узбекистан "О нотариате" от 26.12.1996 г. № 343-І. // Информационно-правовая система «Норма», 2010.
23. Закон Республики Узбекистан "Об иностранных инвестициях" от 30.04.1998 г. № 609-І. // Ведомости Олий Мажлиса Республики Узбекистан, 1998, № 5-6, ст. 91.
24. Постановление Кабинета Министров Республики Узбекистан "О дополнительных мерах по совершенствованию деятельности товарно-сырьевых бирж" от 31.05.2004г. №251. // Информационно-правовая система «Норма», 2010.
25. Постановление Кабинета Министров Республики Узбекистан "О мерах по повышению эффективности биржевой и ярмарочной торговли" от 15.04.1999г. №174. // Информационно-правовая система «Норма», 2010.
26. Положение о лицензировании биржевой деятельности. Приложение к Постановлению Кабинета Министров Республики Узбекистан от 04.02.2003г. №66. // Информационно-правовая система «Норма», 2010.
27. Правила организации торговой деятельности на рынках в Республике Узбекистан. Приложение к Постановлению Кабинета Министров Республики Узбекистан от 28.07.2003г. №330. // Информационно-правовая система «Норма», 2010.
28. Положение "О лицензировании страховой деятельности страховщиков и страховых брокеров". Приложение №1 к Постановлению Кабинета Министров Республики Узбекистан от 27.11.2002г. №413. // Информационно-правовая система «Норма», 2010.
29. Положение "О таможенном брокере". Утверждено Постановлением ГТК от 14.07.2003г. №01-02/20-29. Зарегистрировано Министерством юстиции Республики Узбекистан 15.09.2003г. №1271. // Информационно-правовая система «Норма», 2010.

Специальная литература:

30. Авилов Г. Е. Агентирование (гл. 52) //Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть вторая. – М.,2000.
31. Ансон В. Договорное право. – М , 1984.
32. Барон Ю. Система римского гражданского права. Книга IV. Обязательственное право. – СПб., 1910. Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Кн. 3. Договоры о выполнении работ и оказании услуг. – М.: Статут, 2000.
33. Васильев Е.А. Гражданское и торговое право капиталистических государств. – М.: Международные отношения, 1993.
34. Гайдук Э.Г. Прекращение договора поручения: основания и последствия // Журнал российского права. –2001. – № 7.
35. Галагуза Н.Ф. Страховые посредники. – М., 1998.
36. Гойхбарг А.Г. Торговая комиссия. – СПб, 1914.
37. Гражданское право. Том 1. / Под ред. А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого. – М.: Статут, 2001.
38. Гражданское право. Том 2. Под ред. А. П. Сергеева, Ю. К. Толстого. – М.: Велби, 2003.
39. Гражданское право: В 2 т. Том II. Полутом 2 / Отв. ред. Е. А. Суханов. – М.: БЕК, 2000.
40. Ем В. С. Договор поручения в гражданском праве. – М., 1995.
41. Ефимов С. Л. Деловая практика страхового агента. – М. 1996.
42. Казанцев Л. Учение о представительстве в гражданском праве. Выпуск первый. – Ярославль, 1879.
43. Кобленц И. Договор комиссии по Гражданскому кодексу РСФСР // Еженедельник советской юстиции. –1926. – № 50.
44. Комаров А.С. Правовые формы внешнеэкономической деятельности // Совместные предприятия, международные объединения и организации. – М., 1989.
45. Комментарии к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части второй. // Под ред. О.Н.Садикова. – М., 1996.
46. Коммерческое право. Ч. II. Под ред. В.Ф. Попондопуло, В.Ф. Яковлевой. – СПб.: СПбУ, 1998.
47. Красавчиков О.А., Якушев В.С. Договор комиссии по советскому гражданскому праву. – М., 1985.
48. Краснокутский В.А. Договор комиссии. – СПб., 1912.
49. Ласк Г. Гражданское право США (право торгового оборота). – М., 1961.
50. Ли А.С. Разграничение сделок представительства и посредничества // Законодательство и экономика. – 1993. – №11 – 12.
51. Ли А.С. Разграничение сделок представительства и посредничествам // Законодательство и экономика. – 1995. – № 11-12.
52. Магнутова Т.Е. Правовое регулирование отношений по торговому посредничеству: дисс... канд, юрид. наук. – М., 1988.

53. Майфат А.В. Понятие и организационно - правовые формы посредничества в гражданском праве: Автореф. дисс. ...канд. юрид. наук. – Екатеринбург, 1992.
54. Мейер Д.И. Русское гражданское право. – М.: Статут, 2000.
55. Невзгодина Е.Л. Представительство по советскому гражданскому праву. – Томск, 1980.
56. Нерсесов И. О. Понятие добровольного представительства в гражданском праве. //Избранные труды по представительству и ценным бумагам в гражданском праве. – М., 1998.
57. Основы договорного права. – М., 1955.
58. Памятники римского права Законы XII таблиц Институции Гая. Дигесты Юстиниана. – М., 1998.
59. Романец Ю.В. Общая характеристика договоров оказания юридических услуг (поручение, комиссия, агентирование) // Законодательство. – 2001. – № 4.
60. Саркисян М.Р. Институт торгового посредничества // Журнал российского права. – 2002. – №3.
61. Скловский К.И. Представительство в гражданском праве и процессе (вопросы теории: сущность, содержание, структура): Автореф. дисс. ...канд. юрид. наук. – Харьков, 1982.
62. Сохновский А.Ф. Правовое регулирование торгового посредничества в советском гражданском обороте: Автореф. дисс. ...канд. юрид. наук. – Саратов, 1972.
63. Сохновский А.Ф. Правоотношения торгового посредничества между социалистическими организациями // Правоведение. –1976. –№5.
64. Сулейменов М.К. Хозяйственно - посреднические договоры услуг. // Советское государство и право. – 1973. – № 3.
65. Фарбштейн А. Советское законодательство о договоре комиссии // Право и жизнь. – 1927. – Кн. 6-7.
66. Федоров А.Ф. Торговое право. – Одесса, 1911.
67. Федоров И.Р. Юридическая природа договора комиссии по советскому гражданскому праву // Труды Томского государственного университета. – Томск, 1966.
68. Фогельсон Ю.Б. Комментарий к страховому законодательству. – М., 2000.
69. Цитович П. П. Основные понятия торгового права. – Киев, 1986.
70. Шершеневич Г.Ф. Курс торгового права . – Т.1. – Спб., 1908.
71. Шершеневич Г. Ф. Курс торгового права. Том II. – Спб., 1907.
72. Шершеневич Г. Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 г.).
73. Шмиттгофф К. Экспорт: право и практика международной торговли. – М., 1993.
74. Bowstead William, A Law of Agency.– London, 1924