

Природа института посредничества

Петреченко Милена Олеговна

Аспирант

Московский государственный университет имени М.В.Ломоносова, Москва, Россия

E-mail: petrmilena@yandex.ru

В настоящее время институт посредничества является одним из наиболее развитых в юридической науке: многие вопросы и проблемы изучены, имеется массивная нормативная база, широкая практика применения, разработано немало количество договорных конструкций, в том числе смешанных и возникающих непосредственно в процессе коммерческой деятельности.

Между тем, несмотря на широкое распространение до их пор не решен сущностный вопрос: какова природа посредничества. Ведь для четкого определения и качественно-го, точного юридического оформления такого явления хозяйственной деятельности, как посредничество, необходимо определить к какой сфере относится это понятие, где оно зародилось: в экономической науке или в юридической.

Ответ на этот вопрос имеет большое значение: как теоретическое, так и практическое. Он позволяет определить пространственные рамки деятельности юридической науки в этой сфере. В случае признания посредничества экономической категорией, роль юридической науки состоит в изучении этого понятия и дальнейшем его адекватном закреплении, оформлении. Если же считать посредничество правовой категорией, т.е. выработанной непосредственно юридической наукой, то праву, в таком случае, предоставляются широчайшие, практически неограниченные, возможности для формирования и развития данной категории без оглядки на другие отрасли научного знания.

Чтобы ответить на этот вопрос необходимо рассмотреть позиции экономической и юридической наук и сопоставить позиции ученых-юристов с позицией экономической науки.

В юридической науке сложилось несколько подходов к пониманию посредничества.

Первая позиция состоит в том, что понятия «посредничество» и «торговля» равнозначны, т.е. весь торговый оборот представляет собой посредническую деятельность. Окончательно эта позиция была сформирована Г.Ф. Шершеневичем. Ученый приходит к выводу, что деятельность, «имеющая своей целью посредничество между производителями и потребителями при взаимном обмене экономическими благами, носит название торговли. Торговая деятельность является, таким образом, посреднической: на одной стороне торговца стоит производитель, на другой потребитель.» [Шершеневич. 2003. 32-33]

Вторую позицию обосновал В.А. Рясенцев. Здесь посредническая деятельность из сущностной превращается во вспомогательную и служит определенной цели в торговом обороте, а именно установлению «экономической связи между двумя или более лицами через посредство третьего» [Рясенцев. 2003. 32]. Позиция В.А. Рясенцева основана на общем понимании, что «юридические институты, есть лишь явление определенных экономических отношений, составляющих его сущность. Представительство не единственное явление этой сущности; наряду с ним возникают и другие правовые явления на основе тех же экономических отношений.» [Рясенцев. 2003. 32] Подобный экономический результат может быть достигнут при помощи других юридических форм. Более того, отношение может быть только экономическим не найти юридического выражения. Выводы В.А. Рясенцева нашли поддержку в работах многих советских ученых, например, А.Ф. Сохновского [Сохновский. 1972. 56] и Т.Е. Мангутовой [Мангутова. 1988. 14].

Совершенно иной тезис выдвигает А.В. Егоров. Он полагает, что посредничество является самостоятельной категорией науки гражданского права. При этом сущность категории посредничества состоит в «самостоятельной деятельности лица, выступающего в чужих интересах, в виде подготовки и заключения договора для заинтересованного лица или в виде оказания содействия при заключении такого договора. Под содействием при заключении договора следует понимать деятельность, которая подготавливает и упрощает его заключение, сводит контрагентов, оставляя для заинтересованного лица только необходимость совершить целенаправленное волеизъявление.» [Егоров. 2002. 10]

Обратимся к экономической науке. Наибольший интерес вызывает институциональный подход к определению посредничества. Посредничество определяется как форма организации рыночных отношений и представляет собой оказание специализированным участником рынка - посредником - услуг третьим лицам по заключению сделок для них, в противоположность самостоятельной торговле. [Кокорев. 1993. 8]

Типология посредников в экономике может быть построена исходя из функциональной специализации посредников. Так, клиент может делегировать посреднику следующие виды полномочий (даются по нарастанию самостоятельности и ответственности посредника): сбор информации, интересующей клиента; рекламирование деятельности клиента; подбор и поиск потенциальных контрагентов; представительство интересов клиента на переговорах, в деловых контактах; заключение сделок от своего имени; отслеживание результатов заключенных посредником сделок. [Кокорев. 1993. 10]

Представляется, что единый формализованный подход к определению термина «посредничество» в экономике и юриспруденции не применим, и каждый отдельный практический случай требует отдельного анализа и разработки.

Источники и литература

- 1) Егоров А.В. Понятие посредничества в гражданском праве. Дисс. ... канд. юрид. наук. (МГУ) Москва – 2002.
- 2) Кокорев Р.А. Посредничество как институт рынка в переходной экономике. Автореферат на соискание степени кандидата экономических наук. Москва. 1993.
- 3) Мангутова Т.Е. правовое регулирование отношений по торговому посредничеству. МГУ., дисс. ... канд юрид. наук, 1988.
- 4) Рясенцев В.А. Представительство и сделки в современном гражданском праве. – М.: Статут, 2006. – 603 с. (Классика российской цивилистики).
- 5) Сохновский А.Ф. Правовое регулирование торгового посредничества в советском гражданском обороте. Дисс. ... канд. юрид. наук. Саратов. 1972.
- 6) Шершеневич Г.Ф. Курс торгового права. Т.1: Введение. Торговые деятели. – М.: «Статут», 2003. – 480 с. (Классика российской цивилистики).

Слова благодарности

Благодарю за организацию конференции и возможность принять участие!