

*Потудінська О. В.,**старший викладач кафедри права**Одеського інституту Міжрегіональної академії управління персоналом*

## ПРАВОВЕ ПРИРОДА КОМЕРЦІЙНОГО ПОСЕРЕДНИЦТВА

**Анотація.** У статті розглянути питання правової природи інституту комерційного посередництва в господарських відносинах України, досліджено окремі теоретичні проблеми його визначення та змісту.

**Ключові слова:** комерційне посередництво, комерційне представництво, торгове посередництво, комерційні операції, комерційні договори.

**Вступ.** Зміна в суспільно-економічному ладі України, вступ України до СОТ, інтеграційні процеси у світовій економіці сприяють подальшому розвитку і зміцненню ринкових інститутів, одним з яких є комерційне посередництво. Загальновідомо, «чим вище ступінь поділу праці в суспільстві, тим краще розвинене посередництво, тим сильніше спеціалізація посередницьких послуг» [1; 3]. В економіці України розвивається посередницька діяльність, збільшується частка агентських договорів в різних сферах господарювання, з'являються нові види комерційного посередництва.

**Актуальність теми.** Інститут комерційного посередництва є відносно новим. Його не було в Цивільному кодексі в редакції 1963 р., його немає і в чинній Цивільному кодексі України. Необхідність дослідження інституту комерційного посередництва зумовлена теоретичної і практичної складовими, оскільки на сьогоднішній день немає єдиної точки зору на його правову природу. Правильне розуміння сутності інституту комерційного посередництва сприятиме мінімізації помилок в реалізації агентських договорів в практиці господарської діяльності.

**Мета статті** – розглянути правову природу інституту комерційного посередництва в господарських відносинах України, проаналізувати окремі теоретичні проблеми його визначення та змісту, а також співвідношення з іншими правовими категоріями.

**Аналіз останніх досліджень і публікацій.** Певних проблем господарського регулювання комерційного посередництва, особливо у сфері фінансового і торгового посередництва, присвячені роботи вчених-економістів. Однак більша частина досліджень щодо правового інституту комерційного посередництва проведена юристами: В. А. Васильєвої, І.М. Галушиної, А.В. Грішиним, А. Л. Дядюк, А.В. Єгоровим, Р.О. Короткою, В.К. Мілаш, В.В. Резнікової, Г. І. Сальниковой, М.Р. Саркісян, С.А. Спиридоновим, Н.А. Субботінін, О.Х. Юлдашевим та іншими.

**Виклад основного матеріалу дослідження.** Комерційне посередництво – один з інститутів господарського права України. У Господарському кодексі України питання комерційного посередництва містяться в главі 31, яка називається: «Комерційне посередництво (агентські

відносини) у сфері господарювання». Як впливає з цієї назви, комерційне посередництво визначається як агентські відносини. У той же час, ст.295 ГК України, яка називається «Агентська діяльність», вказує, що «Комерційне посередництво (агентська діяльність) є підприємницькою діяльністю, що полягає в наданні комерційним агентом послуг суб'єктам господарювання при здійсненні ними господарської діяльності шляхом посередництва від імені, в інтересах, під контролем і за рахунок суб'єкта, якого він представляє».

Отже, поняття «комерційне посередництво» рівнозначно поняттю «агентська діяльність», тобто законодавець визначає комерційне посередництво в одному випадку як відносини, в іншому – як діяльність. На мою думку, це явна термінологічна неоднозначність, яка потребує законодавчого уточнення.

Автори коментаря до Господарському кодексу України вважають, що в ст.295 ГК України наводиться визначення комерційного посередництва (агентської діяльності), яка має такі ознаки: а) це – підприємницька діяльність; б) предметом вказаної діяльності є надання послуг; в) послуги надаються виключно суб'єктам господарювання; г) послуги надаються шляхом посередництва; г) послуги надаються виключно у господарській діяльності; д) посередництво здійснюється від імені, в інтересах, під контролем і за рахунок суб'єкта, якого представляють [1, с. 478].

На погляд Вінник О.М., комерційне посередництво (агентська діяльність) – це різновид господарських правовідносин, що складаються на договірних засадах між агентом (суб'єктом агентської діяльності у сфері господарювання), принципалом і третіми особами щодо представницьких дій агента, котрі здійснюються від імені, під контролем і за рахунок принципала з метою задоволення законних приватних інтересів учасників зазначених відносин (агента, принципала, третіх осіб) та з врахуванням публічних інтересів (дотриманням публічного господарського порядку) [2, с. 425].

Як самостійний вид підприємницької діяльності розглядає посередництво Г.І. Сальникова, яка вважає, що між особою, зацікавленою в одержанні посередницької послуги (клієнтом), і особою, що робить таку послугу, складується посередницьке правовідношення – договірне зобов'язання майнового характеру, при якому одна особа (посередник) зобов'язується сприяти іншій особі (клієнту) у встановленні, зміні або припиненні правовідносин у сфері підприємницького обороту, а клієнт зобов'язується оплатити надану послугу, з метою сприяння у встановленні нового правовідношення із третіми особами [3, с. 7].

В.А. Васильєва зазначає посередництво як послугу, що надається на підставі укладеного правочину, а посередницька діяльність полягає, на її думку, у наданні фактичних та юридичних послуг іншим особам (виробникам і споживачам) у реалізації чи придбанні товарів, у наданні інших, пов'язаних із товарним обігом послуг, або у здійсненні продажу і закупок товару за рахунок інших осіб [4, с. 123].

А.І. Дрішлюк вважає, що посередництво – це діяльність, яка спрямована на пошук контрагентів, підготовку та укладення; така діяльність здійснюється для досягнення певних економічних і соціальних результатів, а саме – для створення умов взаємодії між виробниками та споживачами продукції [5, с. 85].

Р.О. Коротка визначає комерційне посередництво (агентські відносини) як особливий вид підприємницької (комерційної господарської) діяльності - універсальні відносини, які можуть складатися в різних сферах суспільного буття [6, с. 83].

І.М. Галушина пропонує розуміти під посередництвом розуміти цивільні правовідносини, в силу якого одна особа (посередник) за винагороду за дорученням іншої особи (клієнта) від власного імені, але в інтересах і за рахунок клієнта здійснює дво- і багатосторонні угоди (договори) і (або) сприяє клієнту у їх вчиненні [7, с. 122].

На думку С.А. Спиридонова, посередництво – це вид підприємницької діяльності, заснований на довірі і здійснюваний від власного імені в інтересах клієнта(ів) шляхом вчинення фактичних та /або юридичних дій, що, як правило, носять характер послуг (агентування, комісія, довірче управління і т. п.) при укладанні, виконанні або розірванні різних угод [8, с. 7].

Дядюк А.Л. вказує, що комерційне посередництво – різновид підприємницької діяльності, який вживається для позначення агентських відносин та агентської діяльності. Це особливий правовий інститут, який поступово інтегрується в «юридичне посередництво» [9, с. 11]. С.М. Гришин, вважає, що інститут комерційного посередництва з часом трансформується в торговельне посередництво [10, с. 15].

Оскільки належного легітимного визначення комерційного посередництва немає, його найчастіше досліджують через порівняння з цивільним інститутом комерційного представництва. Відносини представництва розглядаються в ст. 243 ЦК України «Комерційне представництво», однак самого визначення цього поняття стаття не містить. В ній йдеться про комерційного представника, яким може бути особа, яка постійно та самостійно виступає представником підприємців при укладенні ними договорів у сфері підприємницької діяльності.

Погляди щодо співвідношення посередництва і представництва можна розділити на кілька груп: перша, представництво переростає в посередництво; друга, посередництво включає в себе і представництво; третя, представники такої точки зору вважають, що обидва підходи невірні, не відображають дійсності [11, с. 46].

Вважаю, що обидва цих правових інституту мають загальні риси, комерційне посередництво вклю-

чає в себе елементи комерційного представництва, але вони різні правові категорії, окремі правові інститути.

Комерційне посередництво – це один з видів підприємницької діяльності, пов'язаний з наданням послуг. За чинним законодавством України, комерційне посередництво може здійснюватися у біржовій, страховій, торгової, туристичної діяльності; посередництво, пов'язане з випуском цінних паперів; морське агентування та ін.

**Висновок.** В умовах ринкової економіки України значення комерційного посередництва зростає, розширюються сфери застосування посередницьких відносин. З одного боку, звернення до посередника полегшить вирішення деяких питань, економлять час і гроші особи, що звернулося за допомогою до посередника. Разом з тим в деяких ситуаціях можливі зловживання з боку посередника. Інститут комерційного посередництва є правовим явищем, яке планомірно розвивається. Категорія посередництва в самих різних значеннях використовується в нормативно-правових актах, але поняття посередництва залишається законодавчо невизначеним. У даний час єдиного наукового підходу до тлумачення понять «комерційне посередництво» немає, поняття комерційного посередництва є предметом наукових дискусій. Комерційне посередництво як явище і правова категорія вимагає подальшого теоретичного дослідження та законодавчого врегулювання.

### Література:

1. Науково-практичний коментар Господарського кодексу України / Кол. авт.: Г. Л. Знаменський, В. В. Хахулін, В.С. Щербина та ін.; За заг. ред. В. К. Мамотова. – К. : Юрінком Інтер, 2004. – 688 с.
2. Вінник О. М. Господарське право : курс лекцій. – К. : Атіка, 2004. – 463 с.
3. Сальникова Г. І. Правове регулювання посередництва у підприємницькій діяльності : автореф. канд. дис. / Г. І. Сальникова. – Харків. – 2003. – 14 с.
4. Васильєва В. А. Цивільно-правове регулювання діяльності з надання посередницьких послуг. – Івано-Франківськ : ВДВ ЦІТ Прик. нац. ун-ту. – 2006. – 345 с.
5. Дрішлюк А. І. До проблеми визначення агентського договору в сучасному цивільному та господарському законодавстві України / А. І. Дрішлюк // Університетські наукові записки. – 2005. – № 4(16). – С. 82-85.
6. Коротка Р. О. Місце інституту комерційного посередництва в господарському праві / Р. О.Коротка. – Юридична Україна. – 2007. – № 6. – С. 80-86.
7. Галушина І. Н. Посредничество в гражданском и торговом законодательстве Франции и Германии / И. Н. Галушина // Закон. – 2005. – № 2 – С. 122-124.
8. Спиридонов С. А. Посредничество как комплексный институт гражданского права Российской Федерации : автореф. канд. дис. / С. А. Спиридонов. – Москва. – 2007. – 45 с.
9. Дядюк А. Л. Правове регулювання комерційного посередництва (агентських відносин) у сфері господарювання : автореф. канд. дис. / А. Л. Дядюк. – Київ. – 2010. – 21 с.
10. Гришин С. М. Коммерческое представительство и посредничество в правопорядках Российской Федерации и стран континентальной Европы : дис. ... канд. юрид. наук / С. М. Гришин. – Москва. – 2011. – 162 с.
11. Резнікова В. Державне регулювання посередництва у сфері господарювання / В. Резнікова. – Вісник КНУ ім. Тараса Шевченка. – № 86. – 2011. – 120 с.

**Потудинская Е. В. Правовая природа коммерческого посредничества**

**Аннотация.** В статье рассмотрены вопросы правовой природы института коммерческого посредничества в хозяйственных отношениях Украины, исследованы отдельные теоретические проблемы его определения и содержания.

**Ключевые слова:** коммерческое посредничество, коммерческое представительство, торговое посредничество, коммерческие операции, коммерческие договоры.

**Potudinskaya E. Legal nature of commercial agency**

**Summary.** The article considers the issues of the legal nature of the Institute of commercial agency in the economic relations of Ukraine, studied some theoretical problems of its definition and content.

**Key words:** commercial agency, commercial representation, trade mediation; commercial transactions, commercial contracts.