**Виды представительства**

**Введение**

Участники гражданского оборота нередко не могут самостоятельно без чьего-либо содействия реализовать принадлежащие им права, приобрести новые, выполнить возложенные на них обязанности, заключить ту или иную сделку или совершить какие-либо иные юридические действия, которые повлекут для них возникновение, изменение или прекращение правоотношений. Но они имеют возможность совершать это не лично, а путём использования института представительства. Поэтому с развитием общественных отношений, регулируемых гражданским правом, представительство активно используется гражданами и юридическими лицами. Оно облегчает и расширяет их участие в гражданском обороте, помогает найти оптимальные способы для приобретения прав и выполнения обязанностей имущественного и неимущественного характера. Граждане могут совершать сделки и иные юридические действия, которые без участия представителя затруднительны или вообще недоступны для них; юридические лица могут активнее участвовать в хозяйственных отношениях и т.п. Таким образом, проблема представительства является актуальной в любом обществе и заслуживает внимания науки гражданского права.

Предметом представительства являются юридические действия, совершаемые представителем. Хотя в ГК РФ в качестве совершаемого представителем упоминаются лишь сделки, следует иметь ввиду, что представители совершают не только сделки, но и иные юридические действия.

Цель данной работы - это анализ существующих теоретических положений, правовых норм, а также материалов судебной практики касающихся института представительства.

Основными задачами являются изучение понятия представительства, его субъектов и полномочий представителя. Также исследуя классификации представительства по основаниям его возникновения и волеизъявлению участников представительства.

Для достижения поставленных целей и решения задач были использованы следующие способы познания: сравнительно-правовой – исследование понятия представительства в понимании различных теоретиков гражданского права, метод анализа – разложение различных предметов на составляющие их части с целью познания некоторого сложного целого.

Институт представительства достаточно глубоко разработан теоретиками гражданского права, в том числе такими авторами как В.А.Рясенцев, В.К. Андреев, С.Н. Братусь, В.Л.Невзгодина, А.Г. Власова работы которых использовались в данной работе.

**1. Понятие представительства в гражданском праве**

**1.1 Понятие представительства по гражданскому законодательству**

Законодатель определяет представительство следующим образом: представительство – это сделка совершенная одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) в силу полномочия, основанного на доверенности, указании закона либо акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого (ст. 182 ГК РФ).

В юридической литературе издавна обсуждается вопрос, является представительство правоотношением или деятельностью[[1]](#footnote-1). Закон закрепляет конструкцию «представительства-деятельности». В литературе существует также конструкция «представительства-правоотношения»[[2]](#footnote-2), которая, очевидно является менее чёткой, потому что представительство зачастую выступает элементом более широкого правоотношения (например, между родителем и ребёнком). Высказывалось и мнение, что представительство это юридический способ, приём[[3]](#footnote-3), тоже недостаточно чёткое и не получившее распространения.

Деятельность представителя определяется содержанием правовой связи между ним и представляемым. Поскольку представитель действует от имени представляемого, его правомерные действия приводят к установлению правоотношений между представляемым и третьими лицами. Сделки и иные юридические действия представителя в отношении третьих лиц порождают права и обязанности непосредственно для представляемого. У представителя же никаких прав и обязанностей из совершаемых им сделок и иных юридических действий не возникает.

Граждане и юридические лица имеют возможность совершать сделки и иные юридические действия не лично, а через представителя. К услугам представителя прибегают, когда, например, граждане в силу закона (из-за отсутствия дееспособности) или конкретных жизненных обстоятельств (например, из-за болезни, командировки, занятости) не могут лично осуществлять свои права и обязанности[[4]](#footnote-4). Юридические лица так же широко используют представителей в своей деятельности, так как они не всегда могут выступать в гражданском обороте от своего имени. Но чаще всего к содействию представителей прибегают ради того, чтобы воспользоваться специальными знаниями и опытом представителя, сэкономить время и средства и т.п.. Тем самым, но облегчает и расширяет возможности использования лицом своей правоспособности и нередко оказывается необходимым для реализации принадлежащих ему субъективных прав и исполнения лежащих на нем обязанностей[[5]](#footnote-5).

Через представителя могут быть иногда осуществлены и некоторые личные неимущественные права[[6]](#footnote-6) (так, автор может через представителя договориться с издательством о выпуске произведения под другим названием, сокращении своей рукописи, внесении в нее дополнений и т. д.)

Однако представитель не может совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично. Он не может также совершать такие сделки в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является, за исключением случаев коммерческого представительства. Сделка, заключённая с нарушением этого правила должна быть признана недействительной (ч. 3 ст. 182 ГК РФ). Одновременное представительство в сделке допускается только с согласия участников. Оно может возникать и в силу прямого указания закона.

А также не допускается совершение через представителя сделки, которая по своему характеру может быть совершена только лично, а равно других сделок, указанных в законе (ч. 4 ст. 182 ГК РФ). Например, не допускается представительство при заключении и расторжении брака Загсом (ст. 27, 33 ФЗ «Об актах гражданского состояния»), нельзя составить завещание через представителя (ст. 540 ГК РФ).

В заключении, хотелось бы отметить, что институт представительства позволяет удовлетворять потребности одного лица с помощью действий другого. Изменения, происшедшие в последние годы в общественной и хозяйственной жизни страны, существенно расширили сферу применения представительства[[7]](#footnote-7).

**1.2 Отличие представительства от сходных с ним правоотношений**

Представительство следует отличать от сходных с ним, но имеющих иную юридическую природу действий других участников гражданских правоотношений, в п.2 ст. 182 прямо указано какие лица не являются представителями, хотя они содействуют заключению и исполнению сделок. Так не являются представителями лица, действующие хотя и в чужих интересах, но от собственного имени, а также лица, уполномоченные на вступление в переговоры относительно возможных в будущем сделок[[8]](#footnote-8).

Например, от комиссии, так как действия представителя и комиссионера очень похожи. По договору комиссии одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, но за счёт комитента (ст. 990 ГК РФ). То есть комиссионер, как и представитель, заключает сделку для другой стороны по её поручению и за её счет. Но комиссионер действует от своего имени, а представитель от имени представляемого. Все права и обязанности по договорам с третьими лицами приобретает комиссионер, а при представительстве права и обязанности возникают непосредственно у представляемого. Например, комиссионный магазин.

Действия представителя надо так же отличать от действий посыльного (посланца) и посредника. Если представитель действует от имени представляемого, но выражает при этом свою волю, то посыльный лишь передаёт волю одного лица другому. При этом представитель совершает действия, которые имеют для представляемого правовое значение, а действия посыльного имеют чисто технический, вспомогательный характер. В связи с этим обстоятельством, предъявляются повышенные требования к его дееспособности, а посланцем может быть и недееспособное лицо.

Деятельность посредника (брокера) не связывает стороны юридически. Она только способствует заключению между ними договора, он может подыскать потенциальных партнёров, провести переговоры о заключении сделки с каждым из них. При этом посредник совершает активные юридические действия, имеющие волевой характер, но волю на совершение сделки он не выражает.

По признаку выражения воли при совершении сделки представитель отличается и от простого рукоприкладчика, т.е. лица, подписывающего сделку по просьбе другого лица, который вследствие физического недостатка, болезни или по каким-либо иным причинам не может подписаться собственноручно (ч.3. ст160 ГК РФ). Рукоприкладчик в данном случае не выражает собственно воли и не передаёт воли такого гражданина, а лишь подтверждает тот факт, что гражданин выразил свою волю на сделку.

Аналогичные отличия будут и между представителем и другими лицами, которые действуют в чужих интересах, но от собственного имени (например, душеприказчик при наследовании, конкурсный управляющий при банкротстве)[[9]](#footnote-9).

Представитель обязан совершить в пользу представляемого не просто фактические действия, а действия, порождающие правовой результат. В этом и состоит фундаментальное отличие представителя от других лиц, которые могут только способствовать заключение сделки.

**2. Полномочия представительства. Представительство без полномочий**

**2.1 Субъекты представительства**

На основании представительства действия одного лица влекут правовые последствия для другого. Возникающие при этом правоотношение носит сложный характер. Сначала появляется правовая связь между представляемым и представителем. Далее представитель, выполняя поручение, вступает, вступает в отношение с третьим лицом . поэтому можно говорить о двух уровнях отношений: внутреннем (между представителем и представляемым) и внешнем (между представителем и третьим лицом), но не следует забывать о том, что оба эти отношения привели к возникновению правовой связи между представляемым и третьим лицом[[10]](#footnote-10).

Таким образом, субъектный состав представительства включает три категории участников – представляемого, представителя и третьих лиц.

Представляемый – это лицо, которое, желая или нуждаясь в помощи другого лица, наделяет его полномочием на совершение от своего имени определённых юридических действий. В роли представляемого может выступать любой субъект гражданского права, обладающий правоспособностью, независимо от состояния его дееспособности. То есть любое физическое лицо - с момента рождения и юридическое лицо – с момента возникновения в установленном законом порядке. Возможно так же представительство Российской Федерации, её субъекта или муниципального образования.

Представителем может быть не каждый, в первую очередь это должны быть граждане, обладающие полной право- и дееспособностью[[11]](#footnote-11). Граждане могут выступать в качестве представителей, как правило, с 18 лет. К ним приравниваются граждане, которые моложе 18 лет, но вступившие в брак или эмансипированные (ст. 21, 27 ГК РФ). Различные источники следующим образом говорят о возрасте, с которого в исключительных случаях можно быть представителем: Представителем юридических лиц в сфере торговли и обслуживания могут выступать граждане, достигшие трудового совершеннолетия, т.е. 16 лет. Исходя из трудового договора представительство возможно с 14 лет, (ст. 63 ТК РФ); в силу отношений членства в кооперативе с 16 лет (ст. 26 п. 2 ГК РФ)[[12]](#footnote-12). Представителями не могут быть граждане, которые в установленном порядке признаны недееспособными, а ограниченно дееспособные (ст. 30 ГК РФ)– только с согласия их опекуна в исключительных случаях.

Юридические лица могут принимать на себя функции представителей если это определено их учредительными документами, вытекает из характера стоящих перед ними задач или не противоречит их уставной деятельности. представительство может быть их основной или вспомогательной деятельностью[[13]](#footnote-13).

Коммерческим представителем является лицо, постоянно и самостоятельно представительствующее от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности (ст. 184 ГК РФ). Следовательно, им может быть гражданин, занимающийся этим профессионально. Действовать он должен от имени и по поручению не любых лиц, а только предпринимателей для достижения их целей в области коммерции[[14]](#footnote-14). В связи с тем, что коммерческий представитель занимается такой деятельностью в виде промысла, его отношение с другими лицами троятся на возмездной основе. Он вправе требовать уплаты обусловленного вознаграждения и возмещение понесённых им при исполнении поручения издержек от сторон договора в равных ролях, если иное не предусмотрено договором между ними (п.2 ст. 184 ГК РФ).

Что касается обычного представительства, то в Кодексе об оплате его услуг ничего не сказано.

Однако предусмотрены некоторые меры защиты интересов лиц, пользующихся услугами коммерческого представительства. В частности, на последнего возложена обязанность, исполнять данные ему поручения с заботливостью обычного предпринимателя. Он должен сохранять в тайне ставшие ему известные сведения о торговых сделках даже после исполнения поручения[[15]](#footnote-15).

В качестве третьего лица, с которым представляемый с помощью представителя заключает гражданско-правовую сделку или совершает иное юридическое действие, может выступать также любой субъект гражданского права. Но, как уже упоминалось, представителю запрещено совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично, а также в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является, за исключением случая коммерческого представительства. Например, представитель не может сам купить дом или какое-либо другое имущество, которое представляемый поручил ему продать.

Отношение между представляемым, представителем и третьим лицом возникают только в силу имеющихся у представителя полномочий.

**2.2 Понятие и юридическая природа полномочий представителя**

В ст. 182 ГК РФ говорится, что действия представителя непосредственно создают, изменяют и прекращают гражданские права и обязанности представляемого. Но эти действия не должны выходить за пределы полномочий представителя. Сделки представителя сразу и непосредственно порождают права и обязанности представляемого, представитель может выступать от имени представляемого в силу полномочия.

Полномочие есть право выступать представителем другого лица , совершать юридические значимые действия для него. Нет полномочия нет и представительства. Полномочие представителя устанавливает, либо сам представляемый путем выдачи доверенности, либо закон, либо административный акт[[16]](#footnote-16).

Полномочие представляет особое право лица. Высказываемые в юридической литературе позиции по вопросу о юридической природе полномочия как права в целом сводятся к двум основным мнениям. В соответствии с первым из них ему не соответствует чья-либо конкретная обязанность — ни представляемого, ни третьего лица- оно не является субъективным правом. В этом отношении полномочие подобно праву совершать сделки, входящему в содержание правоспособности, но отличается от них тем, что возникает у лица при наличии определенных юридических фактов. Согласно второму мнению полномочие по своей юридической природе является субъективным правом (абсолютным или относительным). Согласно этому мнению, полномочию представителя противостоит обязанность представляемого "принять на себя все юридические последствия действий представителя, совершенные в пределах полномочия".

Полномочие возникает при наличии определенных юридических фактов, в частности доверенности, но само по себе не влечёт последствий и юридическим фактом не является. Иначе получалось бы, что один юридический факт порождает другой. Тогда понятие полномочия совпадало бы по своему юридическому значению с понятием доверенности. Разграничение их юридической природы и установление юридического эффекта доверенности было бы вообще невозможно.

Если полномочие есть юридический факт, то не ясно, к какому виду оно относится к действию или событию. Очевидно, что ни к тому и ни к другому. Но тогда полномочие, рассматриваемое в качестве юридического факта, становится вообще непознаваемым[[17]](#footnote-17).

Нельзя согласиться с тем, что при помощи полномочия дееспособность представителя присоединяется к правоспособности представляемого. Дееспособный представляемый здесь вообще не имеется в виду, но и для недееспособного представляемого оно недостаточно, ибо отсутствие дееспособности в этом случае восполняется действиями представителя, а не его дееспособностью, которая к правоспособности представляемого не присоединяется и им, таким образом, не приобретается.

Как бы то ни было, со стороны своего содержания полномочие есть мера возможного поведения представителя по отношению к третьим лицам. Именно в силу представленного полномочия представитель заключает с третьими лицами сделки и другие юридические действия от имени и в интересах представляемого.

**2.3 Представительство без полномочий**

Также возможны ситуации, когда представитель действует от имени другого лица без полномочий или с превышением полномочий. Лицо признается действующим без полномочий, когда оно вообще ими не наделялось (например, при оформлении доверенности с нарушением установленного порядка) либо когда полномочие предоставлялось, но к моменту совершения сделки прекратилось (например, при истечении срока доверенности). Лицо действует с превышением полномочий, когда оно было уполномочено на представительство, но выходит за пределы предоставленных ему прав. К примеру, вместо возмездного заключает безвозмездный договор или признает иск при отсутствии специального указания на это право в доверенности.

Согласно постановления президиума ВАС РФ от 19.09.2000г. №4144/00:

Общество с ограниченной ответственностью "Фирма "Татария" обратилось в Арбитражный суд Республики Татарстан с иском к Инспекции Министерства Российской Федерации по налогам и сборам по Высокогорскому району Республики Татарстан о возврате излишне уплаченного налога на добавленную стоимость в сумме 2019882 рублей 96 копеек.

В судебном заседании представитель истца заявил отказ от иска.

Определением Арбитражного суда Республики Татарстан от 08.10.01 производство по делу прекращено на основании пункта 6 статьи 85 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации и с истца взыскана государственная пошлина в сумме 21699 рублей 41 копейки, поскольку при предъявлении иска истцу была дана отсрочка для ее уплаты.

Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации по протесту заместителя Председателя Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации принятые по делу судебные акты отменить, дело направить на новое рассмотрение.

Президиум считает, что протест подлежит удовлетворению по следующим основаниям.

Истцом представлена доверенность от 15.01.01 N 8, выданная директором ООО "Фирма "Татария" Степановой Г.Д. на право представлять интересы фирмы в арбитражном суде. В этой доверенности не было предусмотрено право представителя на отказ от иска. Между тем согласно статье 50 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации полномочия представителя на совершение такого процессуального действия должны быть специально оговорены в доверенности.

Ходатайство об отказе от иска подписано представителем истца Степановой Г.Д. По заявлению истца, его представитель превысил данные ему полномочия.

Иные основания для прекращения производства по делу в определении арбитражного суда не указаны.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьями 187 - 189 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации

постановил:

определение Арбитражного суда Республики Татарстан от 08.10.01 по делу N А65-10158/2001-СА1-29 отменить.

Совершение сделки от чужого имени без полномочия или с превышением полномочия является по существу мнимым представительством. Оно не порождает юридических последствий для представляемого.

Согласно ст. 183 ГК РФ подобного рода сделки, считаются совершенными от имени представляемого лица и в его интересах, когда впоследствии они одобряются представляемым. Это одобрение имеет обратную силу, то есть действия представителя, совершенные до одобрения их представляемым, порождают права и обязанности для представляемого с момента совершения сделки (а не с момента ее одобрения). Одобрение должно последовать в необходимый срок и может быть сделано в любой форме - устной, письменной, путем совершения определенных действий и др. Например, представляемый оплатил товар, в отношении которого совершил сделку.

Представительство, не одобренное в последующем представляемым, не имеет юридического значения для представляемого, но может иметь значения для представителя. Лицо, заключившее такую сделку, будет нести перед контрагентом все обязанности и ответственность за ее неисполнение или ненадлежащее исполнение. Но это правило применимо лишь в случаях, когда неуполномоченный может выступать стороной по совершенным им сделкам. Возложение имущественной ответственности при представительстве без полномочия должно предопределяться характером поведения мнимого представителя и третьего лица, с которым заключалась сделка от чужого имени. Если представитель намеренно ввел в заблуждение третье лицо, сообщив ему неправильные сведения о своих полномочиях, представив подложную доверенность и т.п., лжепредставитель должен отвечать перед третьим лицом и представляемым за причиненные им убытки. Иное дело, если представитель добросовестно заблуждается, а третье лицо не проявляет должной осмотрительности[[18]](#footnote-18).

Заключение сделки при посредстве лица, не имеющего соответствующих полномочий или действующего с их превышением, влечет правовые последствия для третьего лица. Правило, согласно которому представляемый может одобрить совершенную от его имени сделку, установлено, прежде всего, в интересах лица, для которого эта сделка совершена. Что касается третьего лица, с которым заключена сделка, то предполагается, что оно знало или должно было знать о неуполномоченности представителя, т.к. имелась возможность путем знакомства с доверенностью проверить полномочия последнего.

Таким образом, если третьим лицом в этом отношении проявлена беспечность или если такая сделка заключена им сознательно, то он считается связанных совершенной сделкой. В частности, если сделка будет одобрена представляемым и, следовательно, приобретет юридическую силу, третье лицо, знавшее о неуполномоченности представителя, не может отказаться от принятого на себя обязательства со ссылкой на это обстоятельство[[19]](#footnote-19).

**3. Виды представительства в гражданском праве**

**3.1 Понятие добровольного и обязательного представительства в гражданском праве**

Различается два основных вида представительства: законное (обязательное) и добровольное.

Законное (обязательное) представительство возникает во всех тех случаях, когда лицо лишено дееспособности, и представительство имеет своей целью восполнить этот недостаток[[20]](#footnote-20)

Оно направлено, прежде всего, на защиту:

-интересов несовершеннолетних;

-лиц, страдающих психическими недостатками;

Такой представляемый не принимает участия в назначении представителя и определении его полномочий. Представляемый не может также непосредственно отменять полномочия или как-либо воздействовать на деятельность представителя.

Представителями по закону (законными) являются родители, усыновители, опекуны (ст.ст. 14, 15, 62 ГК). Попечители, как правило, не выступают в качестве представителей по закону (ст. 13 ГК). Поэтому в отличие от опекуна попечитель будет представителем лишь при ведении дел подопечного в суде и других учреждениях, в случае болезни несовершеннолетнего, из-за которой последний не может лично заключить сделку, и т. п.

Основанной на законе является, например, представительская деятельность профсоюзов. “Профсоюзы, их объединения (ассоциации), первичные профсоюзные организации и их органы представляют и защищают права и интересы членов профсоюзов по вопросам индивидуальных трудовых и связанных с трудом отношений, а в области коллективных прав и интересов - указанные права и интересы работников независимо от членства в профсоюзах в случае наделения их полномочиями на представительство в установленном порядке” (п. 1 ст. 11 Федерального закона “О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности”). Общественные объединения в силу закона имеют право представлять и защищать свои права, законные интересы своих членов и участников, а также других граждан в органах государственной власти, органах местного самоуправления и общественных объединениях (ст. 27 Федерального закона “Об общественных объединениях”)[[21]](#footnote-21).

Представительство по воле представляемого (добровольное представительство) характеризуется тем, что личность и полномочие представителя определены самим представляемым. Полномочия устанавливаются обычно путем выдачи доверенности. Представляемый, как правило, может воздействовать на деятельность представителя и прекратить ее путем отмены доверенности, расторжения с ним договора.

Наиболее распространенным и универсальным основанием добровольного представительства является договор поручения. Договор поручения, основным содержанием которого является соглашение о представительстве, и есть договор о представительстве. Договор поручения может являться основанием представительства только тогда, когда поверенный не состоит на службе у представляемого. Отношения с третьими лицами, перед которыми поверенный выступает от имени доверителя, нормами о договоре поручения не затрагиваются[[22]](#footnote-22).

Кроме того, основанием добровольного представительства является факт членства в творческих организациях. Писатель, художник и иной творческий работник вступают в соответствующую организацию по своей воле. Этим обязательством обусловлен добровольный характер представительства и защита их интересов.

Добровольными представителями, в частности, являются: служащие социалистических организаций, действующие от их имени в силу заключенного трудового договора и снабженные соответствующей доверенностью (например, юрисконсульты, разного рода, уполномоченные по снабжению и сбыту) или выступающие без доверенности (работники прилавка, кассиры и т. д.); члены кооперативных организаций, заключающие сделки от их имени и по их уполномочию; поверенные, выступающие в соответствии с условиями договора-поручения от имени доверителей обычно на основании выданных ими доверенностей.

Представительство можно также классифицировать на виды по основаниям его возникновения. «Основание представительства есть юридический факт, в силу которого одно лицо рассматривается как представитель другого”. Различают следующие виды представительства: 1) представительство, основанное на административном акте; 2) представительство, основанное на законе; 3) представительство, основанное на договоре; 4) коммерческое представительство.

**3.2 Представительство, основанное на административном акте.**

Представительство, основанное на административном акте – представительство, при котором представитель обязуется действовать от имени представляемого в силу административного распоряжения последнего. В качестве примера здесь можно привести представительство, которое основано на членстве в кооперативной или общественной организации, а также ситуацию, когда орган юридического лица издает приказ о назначении работника на должность, связанную с осуществлением определенных представительских функций: представительство в суде, составление юридических актов, заключение сделок. В данном случае полномочия представителя основываются на административном акте или должностной инструкции работника, или явствуют из обстановки в которой действует представитель (продавец в розничной торговли, кассир и т.п.).

**3.3 Представительство, основанное на законе.**

Это представительство, когда представительские отношения возникают по прямому указанию закона. Оно возникает без участия воли представляемого лица, когда представляемое лицо является недееспособным[[23]](#footnote-23). Например, представительство малолетних их родителями, полномочия которых основываются на фактах материнства и отцовства. Аналогичную роль играют установление опеки (попечители, которые назначаются к лицам в возрасте от 15-18 лет, их представителями не являются), усыновление и ряд других юридических фактов, с которыми закон связывает возникновение представительства. Особенностями данного вида представительства является то, во-первых, что они возникают независимо от волеизъявления представляемого, и во-вторых, что полномочия непосредственно определены законом. Объем полномочий представителя по закону определяется законом.

**3.4 Представительство, основанное на договоре**

Представительство, основанное на договоре – это добровольное представительство. Оно возникает по воле представляемого. Представляемый определяет лицо, которое он хочет видеть в качестве представителя и заключает с ним договор, где определяется, – какие полномочия будут у представителя. Это может быть договор поручения, доверенность.

Правильным следует считать понимание добровольного представительства как возникающего не только по воле представляемого, но и одновременно по воле представителя. Невозможность возникновения добровольного представительства без воли изъявления представляемого очевидна. Но невозможно также возникновение добровольного представительства без встречного волеизъявления будущего представителя принять на себя соответствующие представительские функции. Поэтому добровольное представительство называют также договорным, так как основанием его возникновения может быть только соглашение сторон, например, договор поручения.

Существует точка зрения, что основанием добровольного представительства может являться доверенность. В частности В.А. Рясенцев признает доверенность, как одностороннюю сделку, основанием добровольного представительства. Но при этом он делает акцент на то, что “сделка есть действие, направленное на установление, изменение и прекращение гражданских правоотношений. Однако в некоторых случаях она может вызвать указанные юридические последствия не сразу, а лишь при наступлении других юридических фактов. К таким сделкам принадлежит и доверенность. Представитель может и не воспользоваться доверенностью, но она от этого не утрачивает значения юридического факта, необходимого для состава представительства”. Е.Л. Невзгодина считает, что тем самым Рясенцев признает тот факт, что доверенность сама не порождает представительства. Она считает, что сама по себе доверенность не может вызвать отношений добровольного представительства, так как она выражает только волю представляемого. Без встречного волеизъявления представителя отношений представительства не возможны.

**3.5 Коммерческое представительство**

Коммерческое представительство - это новый для нашего гражданского права вид представительства, о котором говорится в ст. 184 ГК РФ. Коммерческий представитель - всегда предприниматель, который совершает постоянно и самостоятельно от имени предпринимателей сделки. В соответствии с п.1 ст. 2 ГК РФ под предпринимательской понимается самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнении работ или оказании услуг лицами, зарегистрированным в этом качестве в установленном законом порядке, из этого делается вывод о том, что коммерческий представитель должен быть предпринимателем. Как правило, коммерческий представитель нужен там, где для совершения сделок необходимы специальные знания, информация, деловые связи. Отдельные категории сделок и в отношении определённого имущества вообще могут быть заключены только лицом, обладающим определённым статусом или лицензией (брокерами, страховыми агентами)[[24]](#footnote-24).

Конструкция коммерческого представительства существенно отличается от традиционной. Одна из особенностей правового режима, установленного для этого вида представительства, состоит в том, что коммерческий представитель вправе заключать помимо обычных также сделки, которые никто иной, кроме него, совершать не может[[25]](#footnote-25).

Речь идет о том, что статья 184 Гражданского кодекса допускает заключение договора коммерческим представителем, который в одно и то же время является представителем обеих сторон (продавца и покупателя, займодавца и заемщика, подрядчика и арендатора и т.п.). Это возможно, если стороны выразили своё согласие по данному вопросу, и если это не противоречит закону. Подобного рода сделки коммерческий представитель должен совершать с заботливостью обычного предпринимателя. Он не может совершать сделки от имени представляемого для себя лично.

Форма договора, на котором основывается коммерческое представительство должна быть письменной. Как правило, это договор поручения. В нём должны быть указаны полномочия представителя и порядок их реализации. Если в договоре полномочия не указаны, то представителю выдаётся доверенность.

Как правило, договор на коммерческое представительство является возмездным, то есть предполагается вознаграждение за совершённые сделки. При этом представитель приобретает право требовать наряду с вознаграждением также компенсации понесенных им издержек.

Согласно постановления ВАС РФ от 10.08.199г. №1863//99:

Позиция суда апелляционной инстанции не соответствует указанным требованиям Закона.

Суд кассационной инстанции в своем постановлении указал, что расходы предприятия от реализации продукции (работ, услуг) должны относиться к деятельности этого предприятия и производиться им в собственных интересах, а поскольку товарищество являлось представителем, то есть действовало не в собственных интересах, оно в нарушение названного Положения о составе затрат включило затраты, относящиеся к деятельности представляемого, в себестоимость своих услуг. При этом суд сослался на пункт 4 Положения о составе затрат, согласно которому не подлежат включению в себестоимость продукции (работ, услуг) затраты по работам, выполняемым в порядке оказания помощи и участия в деятельности других предприятий.

В данном случае ссылку суда кассационной инстанции на пункт 4 Положения о составе затрат нельзя признать обоснованной. При оказании услуг по договору коммерческого представительства предприятие выполняет работы не в порядке оказания помощи или участия в деятельности другого предприятия. Представитель по указанному договору осуществляет организацию сети персонального радиовызова и получает за это вознаграждение, то есть оказывает возмездную услугу. При этом он формирует ее себестоимость в соответствии с теми затратами, которые были понесены непосредственно им при ее оказании.

Учитывая изложенное и руководствуясь статьями 187 - 189 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации постановил:

постановление апелляционной инстанции Арбитражного суда Челябинской области от 02.11.98 постановление Федерального арбитражного суда Уральского округа от 21.01.99 отменить.

Решение Арбитражного суда Челябинской области от 04.09.98 по данному делу оставить в силе.

Если представитель представляет различные стороны, то для ограждения интересов обеих сторон установлено, что при отсутствии в заключенных ими с коммерческим представителем договорах иного вознаграждение и возмещение издержек должны выплачиваться сторонами в равных долях. В договоре так же может быть указано, что он безвозмездный. Если же в договоре вообще не говорится о его возмездности или безвозмездности, то действует правило из ст.424 п.3 ГК РФ: сумма вознаграждения должна быть такой, какая при сравнимых обстоятельствах обычно выплачивается за аналогичные услуги[[26]](#footnote-26).

Коммерческий представитель обязан сохранять в тайне сведения о совершаемых им торговых сделках. Данная обязанность сохраняется и после того, как коммерческим представителем будет исполнено поручение.

ГК допускает установление законом или иным актом специальных правил о коммерческом представительстве, действующих в определённой сфере предпринимательской деятельности.

**Заключение**

Представительство – это правоотношение, в соответствии, с которым одно лицо (представитель) на основании имеющегося у него полномочия выступает от имени другого (представляемого), непосредственно создавая, изменяя, прекращая для него права и обязанности.

Данный институт широко применяется в гражданском обороте. С его помощью граждане и юридические лица через представителя могут осуществлять свои имущественные и некоторые неимущественные права. Не допускается совершение через представителя таких действий, которые по своему характеру могут совершаться только лично и действия, не имеющие непосредственно юридического значения (фактические действия, например выполнение работы).

Представительство следует отличать от действий таких участников гражданских правоотношений как посланец, посредник, рукоприкладчик, комиссионер.

В отношениях представительства различают трёх субъектов – представителя, представляемого и третье лицо.

Граждане, выступающие в качестве представителей, должны обладать дееспособностью. Юридические лица могут быть представителями, если это не противоречит их уставным задачам. Юридические лица вправе в установленном законом порядке открывать специальные подразделения для выполнения представительских функций вне места их нахождения; юридические действия совершаются руководителем такого подразделения на основании доверенности соответствующего юридического лица. Представителю запрещается совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично или в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является.

Полномочие представителя может основываться на доверенности, законе, административном акте. Отсюда различают следующие виды представительства: представительство, основанное на договоре, представительство, основанное на законе и представительство, основанное на административном акте. В настоящее время существует так же коммерческое представительство, главной особенностью которого является то, что коммерческий представитель может быть одновременно представителем разных сторон в сделке.

В теории гражданского права выделяются законное представительство, в котором представительские отношения возникают по прямому указанию закона и добровольное представительство, возникающее по воле представляемого, который определяет полномочия и фигуру представителя.

Доверенностью, которая чаще всего выдаётся для подтверждения полномочий добровольного представительства, является письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому для представительства перед третьими лицами.

Юридические последствия действий, совершенных представителем, возникают для представляемого при условии, что они совершены в пределах предоставленного ему полномочия. Однако если представляемый впоследствии одобрит действия представителя, выходящие за пределы полномочия, они также создают для представляемого права и обязанности.

На основе вышеизложенного можно сказать, что представительство в гражданском праве имеет немаловажное значение. В жизни могут сложиться различные ситуации, когда невозможно самому представлять свои интересы, в силу каких-то обстоятельств (например, по болезни или отъезду или просто недостаточных знаний), и тогда имеет смысл прибегнуть к помощи представителя.

Цель представительства - совершение представителем юридических действий, устанавливающих, изменяющих или прекращающих права и обязанности у представляемого. Среди данных действий наибольшее значение имеют двусторонние и односторонние сделки. Немаловажную роль играют и иные юридические действия: приемка продукции, составление актов о недостатках товаров, предъявление претензий и исков и т.д.

Институт представительства наиболее полно урегулирован в нашем законодательстве, и оно имеет важное значение в жизни общества. Изменения, произошедшие в последние годы в общественной и хозяйственное жизни страны, существенно расширили сферу применения представительства.

**Список литературы**

Нормативно-правовые акты

1. Конституция Российской Федерации. Принята 12 декабря 1993 года. – М., 2004. – 60с.

2. Гражданский кодекс Российской Федерации. По состоянию на 26 марта 2003 года. – М., 2003. – 264с.

3. Трудовой кодекс Российской Федерации. По состоянию на 24 июля 2004 года. – М., 2004. – 302с.

4. Постановление Президиума ВАС Российской Федерации от 19 сентября 2000 года // Консультант+. – 2000. - №4144/00.

5. Постановление Президиума ВАС Российской Федерации от 10 августа 2000 года // Консультант+. – 2000. - №1863/99.

Научная литература

6. Андреев В.К. Представительство в гражданском праве. – Калинин, 1978. – 215с.

7. Белов В. Коммерческое представительство и агентирование. – М.: Финансы и статистика, 2001. – 300с.

8. Бунич Г.А. Гражданское право. – М., 2002. – 302с.

9. Калинская Е.В., Румянцев О.Г. Словарь по гражданскому праву. – М.: Инфра-М, 1998. – 157с.

10. Власова А.Г. Представительство. Доверенность. Исковая давность. – М., 1974. – 287с.

11. Гришаев С.П. Гражданское право. Часть первая в вопросах и ответах. – М.: Юристъ, 1999. – 117с.

12. Илларионов Т.И., Гонгало Б.М., Алетнева В.А. Гражданское право. – М.: Норма-Инфра, 1998. – 527с.

13. Калпина А.Г., Масляева А.И. Гражданское право. – М.: Юристъ, 2003. – 211с.

14. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации / Под ред. О.Н. Садикова. – М., 2003. – 960с.

15. Кузьмишин А. Классификация представительства и полномочия в гражданском праве // Хозяйство и право. – 2000. - №8. – С.47.

16. Брагинский М. Сделки. Представительство. Сроки. Исковая давность // Хозяйство и право. – М., 1995. - №6. – С.17.

17. Невзгодина Е.Л. Вопросы правового регулирования в социалистическом обществе. – Свердловск, 1973. – 59с.

18. Невзгодина Е.Л. Представительство по советскому гражданскому праву. – Томск: Издательство Томского университета, 1980. – 315с.

19. Нестеров Н.О. Избранные труды по представительству и ценным бумагам в гражданском праве. – М.: Статут, 1998. – 400с.

20. Тихомирова Л.В., Тихомиров М.Ю. Юридическая энциклопедия. – М., 2001. – 103с.

21. Толстой Ю.К., Сергеев А.П. Гражданское право. – СПб., 1996. – 273с.

22. Шершеневич Г.Ф. Русское гражданское право. – М., 1995. – 152с.

1. Невзгодина Е.Л. Вопросы правового регулирования в социалистическом обществе. - Свердловск, 1973. - С. 62. [↑](#footnote-ref-1)
2. Невзгодина Е.Л. Представительство по советскому гражданскому праву. - Томск, Издательство Томского университета, 1980. - С.34. [↑](#footnote-ref-2)
3. Андреев В.К. Представительство в гражданском праве. - Калинин, 1999. – С.20. [↑](#footnote-ref-3)
4. Рясенцев В.А. Гражданское право. - М., 1969. - С.227. [↑](#footnote-ref-4)
5. Илларионова Т.И., Гонгало Б.М., Алетнева В.А. Гражданское право. – М., 1998. - С. 241. [↑](#footnote-ref-5)
6. Власова А.Г. Представительство в гражданском праве и процессе. - М.: Юрист, 2000. – С. 169. [↑](#footnote-ref-6)
7. Калпина А.Г., Масляева А.И. Гражданское право. – М., 2003. - С.217. [↑](#footnote-ref-7)
8. Додонов В.Н., Калинская Е.В., Румянцев О.Г. Словарь по гражданскому праву. – М.,1998. – С.169. [↑](#footnote-ref-8)
9. Толстой Ю.К., Сергеев А.П. Гражданское право. – СПб., 1996. – С.230. [↑](#footnote-ref-9)
10. Илларионова Т.И., Гонгало Б.М., Алетнева В.А. Гражданское право. – М, 1998. - С.241. [↑](#footnote-ref-10)
11. Калпина А.Г., Масляева А.И. Гражданское право. – М, 2003. - С.217. [↑](#footnote-ref-11)
12. Калпина А.Г., Масляева А.И. Гражданское право. – М., 2003. - С.218. [↑](#footnote-ref-12)
13. Белов В. Коммерческое представительство и агентирование. – М., 2001. - С.70. [↑](#footnote-ref-13)
14. Бунич Г.А. Гражданское право. - М., 2002. - С.231. [↑](#footnote-ref-14)
15. Илларионова Т.И., Гонгало Б.М., Алетнева В.А. Гражданское право. – М, 1998. – С.243. [↑](#footnote-ref-15)
16. Тихомирова Л.В., Тихомиров М.Ю. Юридическая энциклопедия. – М, 2001. – С.654. [↑](#footnote-ref-16)
17. Гришаев С.П. Гражданское право. - М, 1999. - С.93. [↑](#footnote-ref-17)
18. Кузьмишин А. Классификация представительства и полномочия в гражданском праве // Хозяйство и право. – 2000. - №8. - С.32. [↑](#footnote-ref-18)
19. Калпина А.Г., Масляева А.И. Гражданское право. – М, 2003. - С.220. [↑](#footnote-ref-19)
20. Шершеневич Г.Ф. Русское гражданское право. – М., 1995. - С.130. [↑](#footnote-ref-20)
21. Калпина А.Г., Масляева А.И. Гражданское право. – М., 2003. – С. 217. [↑](#footnote-ref-21)
22. Толстой Ю.К., Сергеев А.П. Гражданское право. - СПб., 1996. - С. 232. [↑](#footnote-ref-22)
23. Садикова О.Н. Комментарий к Гражданскому Кодексу Российской Федерации. - М.: Спарк, 1995. – С. 232. [↑](#footnote-ref-23)
24. Нерсесов Н. О. Избранные труды по представительству и ценным бумагам в гражданском праве. – М.: Статут, 1998. – С.286. [↑](#footnote-ref-24)
25. Брагинский М. Сделки. Представительство. Сроки. Исковая давность // Хозяйственное право. - 1995. – № 2. - С. 26. [↑](#footnote-ref-25)
26. Садикова О.Н. Комментарий к Гражданскому Кодексу Российской Федерации. – М.: Спарк, 1995. – С. 232. [↑](#footnote-ref-26)