

На правах рукописи

Пузырева Александра Николаевна

Агентский договор и его виды: проблемы квалификации и  
правового регулирования

12.00.03 – Гражданское право; предпринимательское право;  
семейное право; международное частное право

Автореферат  
диссертации на соискание ученой степени  
кандидата юридических наук

20 НОЯ 2014

Москва – 2014



005555510

Работа выполнена на кафедре гражданского права ФГБОУ ВПО «Московский  
государственный юридический университет имени  
О. Е. Кутафина (МГЮА)»

**Научный руководитель:**

доктор юридических наук, профессор **Малеина Марина Николаевна**

**Официальные оппоненты:**

**Илюшина Марина Николаевна**

Доктор юридических наук, профессор, заведующая кафедрой предпринимательского права, гражданского и арбитражного процесса Федерального государственного бюджетного образовательного учреждения высшего профессионального образования «Российская правовая академия Министерства юстиции Российской Федерации».

**Николюкин Станислав Вячеславович**

Кандидат юридических наук, Заместитель заведующего кафедрой по учебной и методической работе, доцент кафедры «Теория и история государства и права» Федерального государственного образовательного бюджетного учреждения высшего профессионального образования «Финансовый университет при Правительстве Российской Федерации».

**Ведущая организация:**

**Федеральное государственное автономное учреждение высшего профессионального образования «Казанский (Приволжский) федеральный университет».**

Защита диссертации состоится «16» декабря 2014 г. в 16. 00 на заседании диссертационного совета Д 212.123.04, на базе Московского государственного юридического университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА) по адресу: 123995, г. Москва, ул. Садовая-Кудринская, дом 9, зал заседаний диссертационного совета.

С диссертацией можно ознакомиться в библиотеке Московского государственного юридического университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА).

Полный текст диссертации, автореферат диссертации, а также отзыв научного руководителя размещены на сайте Московского государственного юридического университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА): <http://msal.ru/general/academy/counsils/collab/>

Автореферат разослан «\_\_» \_\_\_\_\_ 2014 г.

Ученый секретарь диссертационного совета  
Доктор юридических наук, профессор



Н.А. Громошина

## ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

**Актуальность темы научного исследования.** В условиях развития хозяйственных и торговых связей стороны гражданско-правовых отношений сталкиваются с необходимостью повышения эффективности операций, расширения территории деятельности, привлечения большого числа клиентов. Достижение указанных целей возможно при помощи активного использования услуг посредников. На сегодняшний день одной из самых востребованных посреднических сделок является агентский договор.

В последнее время агентский договор широко применяется в различных сферах деятельности. Агентские правоотношения распространены, например, в сфере торгового мореплавания, рекламно-информационных услуг, обслуживания государственных и муниципальных ценных бумаг, спорта, в туристской сфере.

Несмотря на законодательное урегулирование агентских отношений в Гражданском кодексе Российской Федерации (далее - ГК РФ), в науке дискуссионными остаются вопросы о понятии, признаках, правовой природе, субъектном составе, содержании агентского договора и ответственности за его неисполнение.

Следует отметить, что в Особенной части ГК РФ отсутствуют нормы, посвященные разновидностям агентского договора, содержится лишь общее указание на возможность существования таких норм в специальном законодательстве.

В отдельных законодательных актах содержится прямая ссылка на использование самостоятельных видов агентского договора (глава XIII Кодекса торгового мореплавания РФ; статья 119 Бюджетного кодекса РФ). Нормативная база по другим видам агентского договора представлена отдельными положениями, касающимися субъектного состава и некоторых прав и обязанностей сторон данных договоров. Остальные виды агентского договора вовсе не поименованы в законодательстве.

Судебной практике не свойственно единообразие в разрешении споров, связанных с отдельными видами агентских договоров, поскольку неоднозначно решается вопрос о квалификации тех или иных договоров в качестве агентских.

В деловой практике в содержание различных видов агентских договоров нередко включают условия, не соответствующие их правовой природе и целевой направленности.

Недостаточная разработанность вопроса о существовании отдельных видов агентского договора, необходимость унификации судебной практики и приведения деловой практики в соответствие с законом определили выбор темы, цель и задачи настоящего диссертационного исследования.

**Степень научной разработанности и теоретическая основа исследования.** Изучением посреднических отношений занимались многие отечественные ученые, в том числе Г.Ф. Шершеневич, П.П. Цитович, А.Ф. Федоров, М.И. Брагинский, Е.А. Суханов, С.Ю. Рябиков, Л.В. Санникова, Н.В. Власова, С.В. Николюкин, Ю.В. Романец, Г.Е. Авилов, М.Н. Илюшина, А.Ф. Майфат и др.

Проблемы, связанные с существованием и применением агентского договора стали предметом исследования в книгах и диссертациях таких авторов как А.В. Егоров, А.С. Шаповаленко, М.З. Пак, А.Б. Щербаков, О.В. Ремишевская, Ю.А. Евшина и др.

Некоторые вопросы правового регулирования агентских отношений в отдельных сферах рассматриваются в работах таких цивилистов, как Г.Г. Иванов (в сфере торгового мореплавания), Е.Л. Писаревский (в сфере туристской деятельности), В.П. Васькевич, М.Ю. Чельшев (в сфере спорта).

Отдавая должное проведенным ранее исследованиям, необходимо отметить, что, в целом, вопрос об отдельных видах агентского договора не получил заслуженного системного научного осмысления.

Исследования ученых послужили фундаментальной теоретической базой, которая позволила выделить и систематизировать вопросы, связанные с агентским договором и его видами, требующие дополнительного изучения и решения, а также разработать определенные подходы к их решению.

Теоретическую основу исследования составили труды российских юристов в области гражданского права, таких как М.И. Брагинский, В.В. Витрянский, Л.Г. Ефимова, В.П. Мозолин, Е.А. Суханов и др.

При написании диссертации были использованы труды таких зарубежных юристов как Мартин В. Хеслинг (Martijn W. Hesselink), Одавия Буэно Диаз (Odavia Bueno Diaz), Муриель Вельдман (Muriel Veldman) и др.

**Объект исследования** – это урегулированные правовыми нормами агентские отношения.

**Предметом исследования** являются правовые акты, регулирующие агентские отношения, судебная и деловая практика их применения, а также комплекс теоретических положений об агентском договоре и его видах.

**Целью диссертационной работы** является определение системы отдельных видов агентских договоров, выявление теоретических и практических проблем, связанных с субъектным составом, формой, содержанием, ответственностью за неисполнение агентского договора и его видов, разработка предложений по совершенствованию действующего законодательства, регулирующего агентские отношения.

Для достижения указанной цели исследования диссертант поставил перед собой **следующие задачи**:

- проанализировать проблемы правового регулирования агентских отношений;
- исследовать пути совершенствования законодательства в сфере агентских отношений;

- сформулировать квалифицирующие признаки агентского договора;

- разработать систему договоров, опосредующих агентские отношения в отдельных сферах деятельности;

- изучить субъектный состав, форму, условия, права и обязанности сторон, ответственность, порядок расторжения отдельных видов агентского договора;

- определить правовую природу отдельных договоров, для которых иногда используется конструкция агентского договора.

**Методологическую базу исследования** составляет совокупность научных приемов и методов исследования явлений и процессов, включая общенаучные методы анализа и синтеза, сравнения, индукции и дедукции, а также частнонаучные методы, характерные для юридической науки: сравнительно-правовой и лингвистический методы. В исследовании используются также различные способы толкования правовых норм: грамматический, логический, систематический.

**Нормативную основу исследования** составляют нормы и положения Гражданского кодекса РФ, Кодекса торгового мореплавания РФ, Кодекса внутреннего водного транспорта РФ, Бюджетного кодекса РФ, федеральных законов «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации», «О рекламе», «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» и других российских специальных нормативно-правовых актов, Концепции развития гражданского законодательства РФ, проекта Федерального закона о внесении изменений в Гражданский кодекс РФ, разработанного Советом при Президенте РФ по кодификации и совершенствованию гражданского законодательства.

В диссертации также используются зарубежные нормативные акты: Закон Испании «Об агентском договоре», Коммерческий кодекс Франции, Германское торговое уложение, Швейцарский обязательственный закон, гражданские кодексы Италии, Республики Казахстан, Республики Беларусь, Республики Узбекистан, Республики Молдова и др.

Эмпирической основой исследования стали определения Конституционного Суда Российской Федерации, постановления Пленума Высшего Арбитражного Суда РФ, информационные письма и постановления Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ, определения Верховного Суда РФ, постановления федеральных арбитражных судов округов, постановления апелляционных арбитражных судов, отдельные акты судов общей юрисдикции; деловая практика – некоторые агентские договоры в отдельных сферах с участием юридических лиц, а также локальные акты некоммерческих организаций.

**Научная новизна диссертационного исследования** заключается в том, что оно является одним из первых комплексных исследований отдельных видов агентского договора. В диссертации представлен авторский подход к систематизации агентских договоров, существующих в отдельных сферах.

1. Доказывается, что в настоящее время внутри договорного типа агентского договора сформировались следующие виды: агентский договор между туроператором и турагентом, агентский договор между рекламодателем и рекламным агентом, агентский договор между рекламораспространителем и медиа-агентом, агентский договор между судовладельцем и морским агентом (агентом на внутренних водных путях), агентский договор между спортсменом (спортивной организацией) и спортивным агентом, агентский договор между эмитентом и агентом по обслуживанию государственных и муниципальных ценных бумаг.

Представленный перечень не является закрытым. В дальнейшем он может быть дополнен в связи с развитием законодательства и деловой практики.

В качестве критериев для выделения видов агентского договора предлагается использовать сферу применения договора, особый субъектный состав, дополнительные существенные условия, отдельные обязанности сторон, порядок прекращения договора.

2. Обосновывается вывод о необходимости изменения содержания

главы 52 Гражданского кодекса РФ и дополнения ее отдельными статьями, посвященными каждому виду агентского договора.

С целью регламентации отношений, возникающих из указанных договоров, предлагается закрепить положения об отдельных видах агентского договора в специальных нормативных актах. Общие положения об агентировании, предусмотренные Гражданским кодексом РФ, должны применяться к отдельным видам агентского договора, в случае если они не противоречат правилам специального законодательства о видах агентского договора. Однако нормы предлагаемых в Гражданский кодекс отдельных статей о видах агентского договора должны иметь приоритет перед специальными нормативными актами в определенных сферах.

3. Наряду с условиями о предмете и возмездности к существенным условиям агентского договора следует относить условие об информации, от чьего имени действует агент.

Условие об информации, от чьего имени действует агент, является существенным, так как от него зависят применяемые к данным отношениям нормы, специфические особенности взаимодействия сторон, необходимость выдачи доверенности.

Доказывается, что условие о возмездности не отождествляется с условием о размере и форме вознаграждения агента.

4. Обосновывается позиция о том, что агенту, представляющему интересы принципала, деятельность которого подлежит лицензированию, получение лицензии не требуется.

Это подтверждается тем, что деятельность агента по агентскому договору состоит в осуществлении посредничества за счет принципала с целью осуществления взаимодействия принципала с третьими лицами. Лицензируемая деятельность осуществляется агентом в интересах принципала.

5. Доказывается, что по договору о реализации туристского продукта условие о порядке взаимодействия туроператора и турагента в случае предъявления им претензий туристов или иных заказчиков и в



случае необходимости оказания экстренной помощи туристу, а также условие о взаимной ответственности турагента и туроператора, условие об ответственности каждой из сторон перед туристом и (или) иным заказчиком не являются существенными. Данный вывод обосновывается возможностью урегулирования порядка предъявления претензий в соответствии с обычаями делового оборота, регламентацией данных условий в законодательстве, нетипичностью для гражданского законодательства отнесения правил об ответственности к числу существенных условий.

Обосновано предложение о закреплении в законе обязанностей туроператора по доведению до сведения турагента надлежащей информации о туре, его потребительских свойствах, бронированию тура в случае его наличия и соответствия заявки требованиям туроператора, своевременному оформлению пакета туристских документов, так как их неисполнение делает невозможным надлежащую реализацию турагентом обязанностей перед третьими лицами, приводит к срыву туров, нарушению интересов потребителей туристских услуг.

6. Применительно к договору между рекламным агентом и рекламодателем сформулирован вывод о закреплении в законе существенного условия о сроке изготовления и размещения рекламных материалов в связи с сезонностью отдельных рекламных кампаний, приуроченностью их к конкретным мероприятиям. Несогласование условия об этом сроке влечет увеличение финансовых рисков для рекламодателя.

В связи с тем, что рекламные материалы, создаваемые или распространяемые в рамках агентского договора, представляют коммерческую тайну, обосновывается предложение включить в закон положение об обязанности рекламного агента по соблюдению конфиденциальности передаваемой ему или созданной в рамках исполнения поручения рекламодателя информации.

Предлагается отнести к числу специфических обязанностей

рекламодателя предоставление информационных материалов и документов, необходимых для исполнения поручений рекламным агентом. Отсутствие данных сведений влечет невозможность размещения рекламных материалов на согласованных условиях, увеличение сроков выполнения поручений рекламодателя, может быть основанием одностороннего отказа рекламодателя от размещения рекламных материалов.

7. Доказано, что существенным условием договора между медиа-агентом и рекламодателем является условие о технических требованиях (хронометраж, способ передачи, требования к шрифту и т.д.) к предоставляемым рекламным материалам. Несогласование данного условия влечет невозможность размещения рекламных материалов, возникновение дополнительных расходов сторон договора, связанных с внесением изменений в рекламные материалы.

Обосновано закрепление в законе обязанностей медиа-агента по предоставлению рекламодателю результатов маркетинговых исследований, обзоров рынка рекламы, осуществлению проверки рекламных материалов на соответствие законодательству и предоставлению относящихся к рекламным материалам документов по запросу рекламодателя. Это объясняется необходимостью поддержания уровня конкурентоспособности, возможности формирования адекватных тарифов и снижения рекламодателем финансовых и репутационных рисков.

Предлагается предусмотреть в законе обязанности рекламодателя по обеспечению надлежащего технического состояния и осуществлению текущего технического обслуживания рекламных мест, а также сохранению конфиденциальности предоставляемой информации, так как несоблюдение указанных условий влечет нарушение интересов рекламодателя и возможность причинения вреда третьим лицам.

8. Анализ судебной практики позволяет сделать вывод о том, что

условие о сфере действия морского агента может быть отнесено к существенным условиям договора морского агентирования как определяющее природу данного вида договора и позволяющее отграничить его от смежных договоров.

Обосновано предложение об исключении из закона ограничения действия морского агента определенной территорией. Такое изменение упростит взаимодействие судовладельца с несколькими портами, позволит сторонам оформить отношения в случае невозможности определения территории действия агента в момент заключения договора.

Доказывается необходимость включения в закон положения об обязанности морского агента и агента на внутренних водных путях по направлению судовладельцу материалов, характеризующих изменения ставок портовых сборов и тарифов, правил и обычаев порта, что будет способствовать осведомленности судовладельца о требованиях порта и повышению определенности в расходовании средств.

Предлагается закрепить в законе обязанность судовладельца по обеспечению агента документацией и информацией, необходимой для надлежащего исполнения портовой и сбытовой деятельности, что позволит судовладельцу рассчитывать на максимально выгодные условия осуществления деятельности в порту, подобрать оптимальные варианты расходования денежных средств.

9. Обосновано предложение установить для спортивного агента запрет обращаться к спортсмену, имеющему трудовой договор с клубом, с предложением расторгнуть или нарушить обязанности по трудовому договору. Данное правило будет способствовать соблюдению прав добросовестных участников в сфере спорта и защите конкуренции.

Доказывается необходимость закрепления в законе положения о возможности получения спортивным агентом вознаграждения после истечения срока действия агентского договора, если продолжительность трудового договора, заключаемого при посредничестве спортивного агента, будет дольше агентского договора. Данное правило будет

способствовать получению агентом соразмерного (справедливого) вознаграждения.

10. Сформирована позиция о том, что условие о возможности (невозможности) привлечения субагента является существенным для агентского договора в сфере обслуживания государственных и муниципальных ценных бумаг, так как поручения по указанному виду агентского договора связаны с государственными и муниципальными нуждами, требуют тщательной проверки контрагентов. Более того, у эмитента будет возможность установить запрет на привлечение субагентов, если он заинтересован в личном исполнении поручений агентом.

Для подтверждения добросовестности агента по агентскому договору в сфере обслуживания государственных и муниципальных бумаг, обоснования выбора агента предлагается закрепить в законодательстве единые квалификационные требования к агентам (субагентам) по обслуживанию государственных и муниципальных бумаг (наличие лицензии Банка России, отсутствие нарушений налогового законодательства, отсутствие задолженности по платежам в соответствующие бюджеты и внебюджетные фонды, наличие собственных средств, выполнение обязательных резервных требований, отсутствие неоплаченных расчетных документов и др.).

На основании теоретических выводов (положений) сделаны предложения по изменению и дополнению статей 779, 1005, 1010 ГК РФ, статей 1, 9 Федерального закона «Об основах туристской деятельности в Российской Федерации», статей 232, 237, 238, 239 Кодекса торгового мореплавания РФ, статьи 3 Федерального закона «О рекламе», статьи 2 Федерального закона «О физической культуре и спорте». Предложено дополнить главу 52 ГК РФ статьей о форме агентского договора, существенных условиях агентского договора, а также статьями об агентском договоре между туроператором и турагентом, между

рекламодателем и медиа-агентом, между рекламодателем и рекламодателем и медиа-агентом, между судовладельцем и морским агентом (агентом на внутренних водных путях), между спортсменом (спортивной организацией) и спортивным агентом, между эмитентом и агентом по обслуживанию государственных и муниципальных ценных бумаг. Предлагается дополнить главу XIII Кодекса торгового мореплавания РФ статьей о существенных условиях договора морского агентирования, Кодекс внутреннего водного транспорта РФ – статьей об агентировании на внутренних водных путях, Федеральный закон «О рекламе» – статьями о договорах между рекламодателем и рекламным агентом, рекламодателем и медиа-агентом, Федеральный закон «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» – статьей о договоре между спортсменом (спортивной организацией) и спортивным агентом, Федеральный закон «О контрактной системе в сфере закупок товаров, работ, услуг для обеспечения государственных и муниципальных нужд» – статьей о требованиях к агентам по обслуживанию государственных и муниципальных ценных бумаг.

**Апробация результатов исследования.** Диссертация выполнена на кафедре гражданского права Университета имени О.Е. Кутафина (МГЮА), где проведено ее рецензирование и обсуждение.

Основные положения и выводы диссертационного исследования представлены в пяти статьях и докладывались на совместной XIV Международно-практической конференции и V Международной научно-практической конференции «Кутафинские чтения» «Конституционализм и правовая система России: итоги и перспективы» (г. Москва, Университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА), ноябрь 2013 г.), на XIII Международной конференции молодых ученых «Традиции и новации в системе современного российского права» (г. Москва, Университет имени О.Е. Кутафина (МГЮА), апрель 2014 г.).

Результаты исследования были использованы в учебном процессе при проведении практических занятий по курсу «Гражданское право» в Университете имени О.Е. Кутафина (МГЮА).

Практическая значимость исследования состоит в том, что выводы и положения, содержащиеся в диссертации, могут использоваться в законодательном процессе в целях совершенствования правового регулирования агентских отношений, правоприменительной практике, научной деятельности и преподавании в высших учебных заведениях курсов «Гражданское право», «Договорное право».

**Структура диссертации** обусловлена объектом, целями и задачами диссертационного исследования. Диссертация состоит из введения, двух глав, объединяющих десять параграфов, и библиографии.

## ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Во введении обосновывается актуальность избранной темы; рассматривается степень ее научной разработанности; определяются объект, предмет, цели и задачи исследования, теоретическая, методологическая и эмпирическая основы исследования; показывается научная новизна и практическая значимость работы; формулируются основные положения, выносимые на защиту; приведены сведения об апробации полученных результатов.

**Первая глава «Агентский договор в системе гражданско-правовых договоров и в системе гражданского законодательства»** включает четыре параграфа.

**Первый параграф – «Общая правовая характеристика агентского договора и его место в системе гражданских договоров»** - посвящен изучению проблемы определения правовой природы агентского договора и его места в системе гражданских договоров.

В теории не сложилось единого подхода в решении вопроса о правовой природе агентского договора. С нашей точки зрения, агентский договор является возмездным, консенсуальным, двустороннеобязывающим, не относится к фидуциарным сделкам, не носит предпринимательского характера и не может быть отнесен к организационным договорам. Более того исследование вопроса о месте агентского договора среди договоров возмездного оказания услуг предопределяет его принадлежность в равной степени к посредническим сделкам и договорам по оказанию юридических услуг. Агентский договор образует договорный тип, включающий самостоятельные виды агентских договоров.

Совокупность правовых целей сторон агентского договора, наличие самостоятельных источников правового регулирования агентских отношений, специфических признаков агентирования свидетельствует о

самостоятельном характере этого договора, отличном от договоров поручения и комиссии.

**Во втором параграфе – «Правовые и иные источники регулирования агентских отношений и место норм об агентском договоре в системе гражданского законодательства» – исследуются особенности нормативного регулирования агентских отношений в Российской Федерации и европейских странах.**

В зависимости от способа регулирования агентских отношений в законодательстве европейские государства можно разделить на четыре группы: 1) страны, где положения об агентировании выделены в отдельную главу гражданского кодекса (Республика Молдова, Российская Федерация, Азербайджан, Республика Армения, Киргизская Республика, Туркменистан, Италия, Швейцария); 2) страны, где положения об агентировании содержатся в торговых (хозяйственных) кодексах (Украина, Франция, Германия); 3) страны, имеющие специальные законы об агентировании (Испания, Бельгия, Нидерланды, Швеция, Австрия, Финляндия, Венгрия); 4) страны, в которых отсутствуют специальные положения об агентском договоре, а для оформления агентских отношений используется конструкция смешанного договора (Грузия, Белоруссия, Казахстан, Таджикистан, Узбекистан).

К первой группе государств можно отнести и Российскую Федерацию. Вместе с тем, состояние отечественного законодательства в сфере регулирования агентских отношений можно охарактеризовать как неудовлетворительное. Поэтому представляется необходимым указать на пути возможного совершенствования норм, содержащихся в главе 52 ГК РФ, в том числе посредством дополнения указанной главы положениями о существенных условиях агентского договора и требовании об обязательной письменной форме агентского договора, а также специальными статьями, посвященными отдельным видам агентского договора (агентские договоры между рекламодателем и рекламным агентом, между рекламораспространителем и медиа-агентом, между



туроператором и турагентом, между судовладельцем и морским агентом (агентом на внутренних водных путях) агентом, между спортсменом (спортивной организацией) и спортивным агентом; между эмитентом государственных и муниципальных бумаг и агентом по обслуживанию государственных и муниципальных бумаг).

Положения о видах агентского договора подлежат также включению в специальные законы. Несмотря на то что нормы статей, включенных в специальное законодательство, будут в части дублировать положения Гражданского кодекса РФ, закрепление статей об отдельных видах агентского договора в комплексных законах поспособствует всеобъемлющей регламентации данных договоров.

Во избежание противоречий между нормами Гражданского кодекса РФ и положениями специальных законов необходимо дополнить главу 52 ГК РФ попой о применении общих положений, предусмотренных в данной главе, к отдельным видам агентского договора, если эти правила не противоречат положениям специального законодательства. Однако нормы предлагаемых к внесению в Гражданский кодекс РФ отдельных статей о видах агентского договора должны иметь приоритет перед специальными нормативными актами в определенных сферах.

**Третий параграф - «Стороны агентского договора и его форма»** - посвящен анализу субъектного состава агентских отношений, а также особенностей его формы.

В начале параграфа исследуется спорный вопрос о необходимости наличия лицензии у агента, представляющего лицензируемую деятельность принципала.

Анализ положений действующего законодательства о лицензировании и об отдельных видах агентского договора, судебной практики по указанному вопросу, а также правовой природы складывающихся отношений между принципалом и агентом свидетельствует о том, что агент вправе по агентскому договору от своего имени, но за счет юридических лиц или индивидуальных

предпринимателей, имеющих лицензию на осуществление лицензируемого вида деятельности, либо от имени и за счет указанных юридических лиц или индивидуальных предпринимателей, осуществлять посредническую деятельность в лицензируемых сферах без получения лицензии. Это подтверждается тем, что деятельность агента по агентскому договору состоит в осуществлении посредничества за счет принципала с целью осуществления взаимодействия принципала с третьими лицами. Лицензируемую деятельность принципала агент самостоятельно не осуществляет.

Полагаем, что в случае если агенту поручается осуществление покупок алкогольной продукции, единственной возможной, с точки зрения законодательства, в данном случае является конструкция агентского договора по модели поручения.

Вторая часть рассматриваемого параграфа посвящена исследованию формы агентского договора.

В связи со сложностями определения истинных намерений сторон по агентскому договору, составленному в устной форме, возможностью включения в агентский договор обязанностей агента без их конкретизации, необходимостью оформления по итогам выполнения поручений принципала отчета агента, включающего, в том числе, сведения о финансовых показателях, полагаем, что агентский договор должен быть составлен в простой письменной форме.

Буквальное толкование норм об агентировании свидетельствует о необходимости выдачи агенту доверенности, в случае если он осуществляет действия от имени принципала. Считаем, что обязательная выдача доверенности агенту (независимо от того, заключен ли агентский договор в письменной или устной форме) будет способствовать оптимизации документооборота и сохранению конфиденциальных положений соответствующего агентского договора.

**Четвертый параграф – «Содержание и исполнение агентского договора»** - посвящен исследованию существенных условий агентского договора и его квалифицирующих признаков.

К основным условиям агентского договора, как правило, относят условия о предмете и возмездности. Вместе с тем, данный перечень условий представляется недостаточным. Помимо указанных, к числу существенных условий агентского договора следует отнести условие, от чьего имени действует агент, так как от этого зависит дальнейшее правовое регулирование отношений сторон, применяемые к данным отношениям нормы, специфические особенности отношений сторон, необходимость выдачи доверенности.

Условие о возмездности агентского договора необходимо отличать от условия о размере и форме агентского вознаграждения.

Считаем невозможным включение в агентский договор положения, которое ставит агентское вознаграждение в зависимость от достижения агентом положительного результата «success fee». Включение такого условия в агентский договор является достаточно сомнительным и связано, прежде всего, с природой агентских отношений. Агент самостоятельно не выполняет услуги, необходимые принципалу, а посредничает и осуществляет юридические действия с целью получения какого-то положительного результата.

Интересными для данного исследования представляются также отдельные положения иностранного законодательства, касающиеся агентского вознаграждения, которые могут быть заимствованы с целью совершенствования российского законодательства. В частности, это касается оснований для возникновения права на вознаграждение агента, положения Германского торгового уложения о компенсации агенту за сделки, совершенные после прекращения договора.

В параграфе также представлен подробный анализ прав и обязанностей сторон по агентскому договору, в том числе по уплате

вознаграждения, предоставлению отчета, возможности привлечения субагентов.

Специфика агентского договора видится в применении моделей разных посреднических договоров, включении в предмет агентского договора фактических действий и в возможности ограничения прав принципала и агента. Сформулирован вывод о том, что данные условия отличают агентский договор от договоров комиссии и поручения.

**Вторая глава - «Правовые особенности отдельных видов агентских договоров»** - включает в себя шесть параграфов.

**В первом параграфе – «Агентский договор в туристской сфере»** рассматриваются особенности агентского договора между туроператором и турагентом, в том числе особенности субъектного состава, формы, существенных условий, обязанностей и ответственности сторон по данному виду агентского договора.

Сторонами указанного вида агентского договора могут быть только субъекты предпринимательской деятельности (туроператор и турагент).

К числу существенных условий договора между туроператором и турагентом, предусмотренных в законе, относятся условия продвижения и реализации турагентом туристского продукта, условие о полномочиях турагента на совершение сделок с туристами и (или) иными заказчиками от имени туроператора, условие о возможности (невозможности) заключения турагентом субагентских договоров, условие, предусматривающее возможность осуществления выплат туристам и (или) иным заказчикам страхового возмещения по договору страхования ответственности туроператора либо уплаты денежной суммы по банковской гарантии в случае заключения договора о реализации туристского продукта между туристом и (или) иным заказчиком и турагентом.

Вместе с тем, условия о порядке взаимодействия туроператора и турагента в случае предъявления им претензий туристов или иных заказчиков по договору о реализации туристского продукта, а также в

случае необходимости оказания экстренной помощи туристу, и условия о взаимной ответственности туроператора и турагента, а также ответственности каждой из сторон перед туристом и (или) иным заказчиком нельзя отнести к существенным условиям данного договора. Это обусловлено наличием законодательных норм, частично регулирующих данные отношения, возможностью урегулирования отдельных вопросов при помощи использования обычаев делового оборота. Более того, рассмотрение условия об ответственности в качестве существенного условия договора является нетипичным для отечественного законодательства.

К числу специфических обязанностей по данному виду агентского договора относятся обязанности туроператора по доведению до сведения турагента надлежащей информации о туре, его потребительских свойствах, бронированию тура в случае соответствия заявки турагента всем требованиям туроператора и наличия тура, своевременному оформлению пакета туристских документов (путевок, авиа/ железнодорожных билетов и т.п.).

Предлагается закрепить вышеперечисленные обязанности туроператора в законе в связи с тем, что их неисполнение влечет невозможность надлежащего исполнения обязанностей по договору контрагентом, нарушение прав и законных интересов другой стороны, а также третьих лиц (потребителей).

Необходимо также внести изменения в статью 9 Федерального закона «О туристской деятельности», дополнив ее отдельными положениями о рассматриваемом виде договора, дополнить пункт 4 ст. 1005 ГК РФ указанием на сферы применения агентского договора, в частности, применение в туристской деятельности, а также включить в главу 52 ГК РФ статью, посвященную данному виду договора.

В начале **второго параграфа – «Агентский договор в рекламно - информационной сфере»** - рассматриваются особенности агентского договора между рекламодателем и рекламным агентом.

В качестве рекламодателя могут выступать любые субъекты гражданского права, а в качестве рекламного агента – только юридические лица и индивидуальные предприниматели.

В силу того, что рекламные кампании нередко проводятся в определенные сроки до выпуска товара на рынок или имеют сезонный характер, относятся к какой либо конкретной дате, а также могут быть приурочены к конкретному мероприятию, условие о сроках изготовления/распространения рекламных материалов следует признать существенным для данного вида агентского договора.

К числу специфических обязанностей по данному виду агентского договора относятся: обязанность рекламного агента по обеспечению конфиденциальности сведений, касающихся создаваемых или переданных ему в рамках исполнения поручения рекламодателя рекламных материалов, и обязанность рекламодателя по предоставлению информации/информационных материалов, необходимых для исполнения поручений рекламным агентом, а также предоставление документов, касающихся рекламных материалов, которые рекламодатель передает для размещения.

Особыми основаниями для одностороннего отказа являются предоставление рекламных материалов, не соответствующих требованиям законодательства, при условии, что рекламодатель откажется внести требуемые изменения в рекламные материалы, несоответствие рекламных материалов, предоставленных рекламодателем, требованиям программных и рецензионных политик рекламораспространителя (при их наличии).

Вторая часть параграфа посвящена рассмотрению договора между рекламораспространителем и медиа-агентом.

Полагаем, что рекламораспространителем может быть любой субъект гражданского права, а медиа-агентом вправе выступать коммерческое юридическое лицо или индивидуальный предприниматель.

К числу существенных условий агентского договора между рекламораспространителем и медиа-агентом предлагается отнести условие

о технических характеристиках/требованиях к рекламным материалам. Несогласование указанного условия влечет невозможность размещения рекламных материалов рекламодателем, нарушение прав и законных интересов третьих лиц (рекламодателей), возникновение финансовых рисков для обеих сторон по договору.

Считаем обоснованным включение в закон обязанности медиа-агента по предоставлению принципалу результатов маркетинговых исследований, обзоров рынка рекламы, включающих данные по основным медиапоказателям (рейтинги, доли аудитории, динамику теле/радиосмотра, портрет аудитории, основные категории рекламируемых каналов, информацию о выходе рекламы на различных площадках и т.д.), по осуществлению проверки рекламных материалов на соответствие законодательству Российской Федерации и предоставлению рекламодателю документов, относящихся к размещаемым материалам. К числу обязанностей рекламодателя необходимо отнести обеспечение надлежащего технического состояния и осуществление текущего технического обслуживания рекламных мест.

В качестве специальных оснований для прекращения данного вида агентского договора можно назвать: 1) отказ принципала от размещения предоставленных агентом рекламных материалов в случаях несоответствия рекламных материалов требованиям законодательства Российской Федерации, техническим требованиям, предусмотренным договором, программной политике или программной концепции рекламодателя; 2) при размещении рекламы на телевидении или радио объявление дней траура - объявление определенных дней свободными от размещения рекламных материалов и т.д.

Рассмотренные агентские договоры необходимо квалифицировать в качестве самостоятельных видов агентского договора, а специальные статьи, посвященные агентскому договору между медиа-агентом и рекламодателем и между рекламодателем и рекламным

агентом, следует включить в Федеральный закон «О рекламе» и главу 52 ГК РФ.

**Третий параграф – «Агентский договор в сфере торгового мореплавания и судоходства на внутренних водных путях»** - посвящен рассмотрению двух разновидностей агентского договора: между судовладельцем и морским агентом и судовладельцем и агентом на внутренних водных путях.

В соответствии со ст. 233 КТМ РФ, правила, установленные главой XIII «Договор морского агентирования», носят диспозитивный характер. Вместе с тем, многие правоведы указывают на ошибочность такого подхода и отмечают необходимость исключения данной статьи. Считаем необходимым согласиться с данным мнением.

Субъектами договоров морского агентирования или агентирования на внутренних водных путях являются морской (речной) агент (субъект предпринимательской деятельности) и судовладелец (юридическое или физическое лицо).

Условие о сфере действия договора морского агентирования и агентирования на внутренних водных путях предлагается отнести к существенным условиям данных видов договоров, как определяющее их природу. Данное условие, в том числе, позволяет разграничить договор морского агентирования и договор транспортной экспедиции.

Полагаем, что морской агент может осуществлять действия на неограниченной территории. Расширение сферы действия морского агента упростит процедуру взаимодействия судовладельца с различными портами; такое нововведение повысит профессиональный уровень морского агента; позволит сторонам оформить взаимоотношения даже в случаях, когда определение территории действия агента затруднительно или невозможно в момент заключения договора.

Перечень предусмотренных законом обязанностей по договору морского агентирования можно дополнить обязанностью морского агента направлять судовладельцу материалы, характеризующие изменения ставок



портовых сборов и плат, тарифов, правил и обычаев порта, и обязанностью судовладельца обеспечить агента документацией и информацией, необходимой для надлежащего исполнения агентом портовой и сбытовой деятельности.

По нашему мнению, необходимо дополнить главу 52 ГК РФ статьями о видах агентских договоров в указанных сферах и закрепить в них существенные условия и специфические обязанности сторон; дополнить Кодекс торгового мореплавания РФ статьей о субсидиарном применении норм об агентском договоре к положениям о морском агентировании и агентировании на внутренних водных путях.

**В четвертом параграфе - «Агентский договор в сфере спорта»** - исследуются особенности агентского договора между спортсменом (спортивной организацией) и спортивным агентом.

К субъектам указанного вида агентского договора отнесены спортсмен (физическое лицо, занимающееся выбранными видом или видами спорта и выступающее на спортивных соревнованиях)/спортивная организация (юридическое лицо независимо от его организационно-правовой формы, осуществляющее деятельность в области физической культуры и спорта в качестве основного вида деятельности) и спортивный агент (физическое лицо, коммерческое юридическое лицо или индивидуальный предприниматель).

В связи с возможностью возникновения злоупотреблений со стороны специализированных организаций в сфере спорта автором критично оцениваются требования о лицензировании деятельности спортивных агентов и регистрации указанных видов агентских договоров. Такие условия представляются излишними и противоречащими требованиям действующего законодательства.

К числу специфических обязанностей по данному виду агентского договора предлагается отнести обязанность агента не обращаться к футболисту, имеющему трудовой договор с футбольным клубом, с целью убедить его в целесообразности расторгнуть трудовой договор до

истечения срока его действия или пренебречь обязанностями, оговоренными в нем. Представляется закрепление данной обязанности в законе будет способствовать защите конкуренции в сфере спорта.

Считаем необходимым закрепить в законе норму о возможности получения агентом вознаграждения после истечения срока действия агентского договора, если продолжительность трудового договора, заключаемого при посредничестве спортивного агента, будет дольше агентского договора.

Представляется также необходимым внести изменения в специальное законодательство путем включения в Федеральный закон «О физической культуре и спорте в Российской Федерации» статьи об агентском договоре. Предлагается также включить в главу 52 ГК РФ статью об агентском договоре в сфере спорта и закрепить в ней существенные условия и обязанности сторон по рассмотренному виду агентского договора.

**Параграф 5 - «Агентский договор в сфере обслуживания государственных и муниципальных ценных бумаг»** - посвящен рассмотрению договора, заключаемого между агентом по обслуживанию государственных и муниципальных ценных бумаг (кредитная, специализированная финансовая организация, Банк России или Внешэкономбанк) и принципалом (эмитентом) (уполномоченный в соответствии с законодательством орган государственной власти, орган субъекта федерации или орган муниципального управления).

В силу особенностей субъектного состава, осуществления финансирования услуг агентов за счет государственного бюджета, бюджета субъекта Российской Федерации, а также средств муниципальной казны считаем, что заключению всех указанных агентских соглашений должна предшествовать процедура государственной закупки (проведение аукциона/конкурса). Полагаем, что данное требование не распространяется на соглашения Минфина России с Центральным Банком РФ или

Внешэкономбанком в силу того, что указанные субъекты наделены полномочиями агента по закону.

В параграфе предлагается выработать на законодательном уровне единые квалификационные требования к участникам конкурса, перечню документов, необходимых для предоставления для участия в конкурсе, в том числе наличие лицензии Банка России, отсутствие нарушений налогового законодательства, отсутствие задолженности по платежам в соответствующие бюджеты и внебюджетные фонды, наличие собственных средств и т.д.

К числу существенных условий агентского договора по обслуживанию государственных и муниципальных ценных бумаг предлагается отнести условие о возможности (невозможности) привлечения субагента. Данное правило имеет значение в связи с особым характером агентского договора в сфере управления государственными и муниципальными ценными бумагами, повышенной важностью для экономики страны, связью с государственными и муниципальными нуждами.

Считаем необходимым дополнить статью 1005 ГК РФ положением о возможности применения агентского договора в сфере обслуживания государственных и муниципальных ценных бумаг и выделить в гл.52 ГК РФ статью, посвященную данному виду агентского договора. Необходимо внести единообразно также в законодательство субъектов Российской Федерации и муниципальных образований, касающееся данных отношений.

**В шестом параграфе - «Спорные вопросы применения конструкции агентского договора в некоторых сферах» -** предпринята попытка рассмотреть договоры, в отношении которых в юридической литературе, деловом обороте, судебной практике есть упоминания об их возможной квалификации в качестве агентского договора.

Анализ законодательства, деловой и судебной практики о дистрибьюторском договоре, риелторском договоре, рекрутинговом

договоре, договоре с таможенным представителем (брокером), договоре со страховым агентом свидетельствует о том, что ни один из вышеперечисленных договоров не является агентским и не соответствует в полной мере его квалифицирующим признакам.

**Основные результаты диссертационного исследования опубликованы в 5 работах, личный вклад автора составляет 2,5 печатных листа.**

Публикации в ведущих рецензируемых научных журналах, рекомендованных Высшей аттестационной комиссией Министерства образования и науки Российской Федерации:

1. Пузырева А.Н. Спор о предмете агентского договора и его возможное решение // Пробелы в российском законодательстве. 2013. №6. – 0,6 п.л. (С.120-124).

2. Пузырева А.Н. Спорные вопросы квалификации договора между туроператором и турагентом // Актуальные проблемы российского права. 2014. № 1. – 0,7 п.л. (С. 77-84).

3. Пузырева А.Н. Агентский договор между распространителем рекламы и медиа агентом: понятие и содержание // Пробелы в российском законодательстве. 2014. №1. – 0,8 п.л. (С. 77-83).

4. Пузырева А.Н. Сравнительная характеристика правового регулирования агентского договора в европейских странах и Российской Федерации // Бизнес в законе. 2014. №2. – 0,3 п.л. (С. 242-244).

Публикации в иных изданиях:

1. Пузырева А.Н. Источники правового регулирования агентских отношений в Российской Федерации // Сборник тезисов XIII Международной научно-практической конференции молодых ученых «Традиции и инновации в системе современного российского права». 2014. – 0,1 п.л. (С. 177 – 178).

Подписано в печать: 13.10.2014

Заказ № 10281 Тираж - 150 экз.

Печать трафаретная.

Типография «11-й ФОРМАТ»

ИНН 7726330900

115230, Москва, Варшавское ш., 36

(499) 788-78-56

[www.autoreferat.ru](http://www.autoreferat.ru)