



АНИЩЕНКО
Алексей Иванович,
МСIArb, старший
преподаватель кафедры
международного частного
и европейского права
факультета международных
отношений БГУ, адвокат,
партнер адвокатского бюро
«Сорайнен», медиатор,
арбитр Международного
арбитражного суда при БелТПП



ДЕНИСЮК
Дарья Валерьевна,
магистр юридических
наук, помощник адвоката
адвокатского бюро
«Сорайнен»

Представительства: деятельность в интересах третьих лиц?

Представительства иностранных организаций в Беларуси согласно нормам Положения № 1189¹ не могут заниматься предпринимательской деятельностью, поэтому многие иностранные организации получают прибыль, заключая договоры дистрибуции.

Может ли представительство вести деятельность в интересах третьих лиц, например местных дистрибьюторов, даже если у такой деятельности дополнительный и вспомогательный характер (маркетинг)? Если может, то повлечет ли это негативные последствия для иностранной организации?

Ситуация

Создание иностранной организацией сети дистрибуции для деятельности, к примеру, в сфере фармацевтики выражается в том, что иностранная фармкомпания заключает дистрибьюторские (дилерские) соглашения с белорусскими дистрибьюторами (дилерами).

По условиям таких договоров дистрибьюторы, как правило, получают право продажи (распространения) продукции на белорусском рынке и обязанность по ее маркетингу, получению необходимых разрешений для реализации и т.д.

Функции представительства при этом чаще всего сводятся к анализу рынка, поиску новых контрагентов, администрированию процедур регистрации лекарственных средств, организации рекламы продукции иностранной фармкомпании, взаимодействию с госорганами.

Таким образом, вопросы маркетинга продукции и другие регуляторные вопросы представительства нередко решают как самостоятельно, так и параллельно (совместно) с дистрибьюторами. На практике определить, в чьих интересах ведется деятельность представительства – в интересах иностранной организации или местных дистрибьюторов, бывает сложно.

¹ Положение о порядке открытия и деятельности в Республике Беларусь представительств иностранных организаций, утвержденное постановлением Совета Министров Республики Беларусь от 31 декабря 2013 г. № 1189.



КОРПОРАТИВНОЕ ПРАВО

Положение № 1189

В соответствии с Положением № 1189 представительства коммерческих иностранных организаций (*представительства*) имеют право:

- ➔ содействовать реализации международных договоров в сфере торговли, экономики, финансов, науки и техники, транспорта, поиску возможностей для развития сотрудничества и совершенствования его форм, установлению и расширению обмена экономической, коммерческой и научно-технической информацией;
- ➔ изучать товарные рынки Беларуси, возможности для осуществления инвестиций на ее территории;
- ➔ создавать коммерческие организации с участием иностранных инвесторов;
- ➔ продавать билеты и бронировать места компаний авиационного, железнодорожного, автомобильного и морского транспорта;
- ➔ заниматься иной общественно полезной деятельностью.

Не совсем ясно, что подразумевается под иной общественно полезной деятельностью. Положению № 1189 уже более двух лет, но по-прежнему нет официальных комментариев по этому поводу.

С одной стороны, формулировку «**иная общественно полезная деятельность**» можно расценить как указание на то, что деятельность, прямо поименованная в Положении № 1189, также является общественно полезной. С другой стороны, любая иная общественно полезная деятельность может стать целью открытия представительства.

Из указанного следует, что деятельность представительств, например, иностранных фармкомпаний² может вписываться в концепцию как поименованной в Положении № 1189 деятельности (т.е. иной общественно полезной), так и не поименованной. Такую деятельность, на наш взгляд, можно классифицировать как изучение белорусских товарных рынков и (или) возможностей для осуществления инвестиций на территории Беларуси.

МИД под общественно полезной деятельностью понимает деятельность, предусмотренную п. 3 Положения № 1189, которая осуществляется на безвозмездной основе³.

Положение № 1189 прямо не запрещает представительству иностранной организации осуществлять деятельность в интересах третьих лиц. Однако из п. 4 Положения № 1189 следует, что представительство можно открыть только с целью осуществления от имени и по поручению *представляемой им иностранной организации* деятельности подготовительного и вспомогательного характера.

Значит, существует риск, что если, например, представительство иностранной фармкомпания будет рекламировать ее продукцию, реализуемую на территории Беларуси, то эту деятельность могут признать осуществляемой в том числе в интересах дистрибьюторов. Причина в том, что дистрибьюторы заинтересованы в увеличении объема реализуемой продукции, а это достигается с помощью стимулирующих спрос потребителей маркетинговых средств.

Правовых последствий осуществления представительством деятельности в интересах третьих лиц Положение № 1189

² Маркетинг, администрирование процедур регистрации лекарственных средств, получение специальных разрешений для реализации продукции медицинского назначения.

³ Цели открытия представительств [Электронный ресурс] // М-во иностр. дел Респ. Беларусь. – Режим доступа: http://mfa.gov.by/representation/setting_up/ddb181a02d610f7f.html. – Дата доступа: 25.03.2016.



не содержит. Суд может вынести решение о закрытии представительства, если его деятельность выходит за рамки разрешенной законодательством.

Нередко руководитель представительства и руководитель дистрибьютора – это одно и то же лицо, уполномоченное иностранной организацией на ведение бизнеса в определенном регионе.

Пример из практики российских арбитражных судов

По делу иностранной организации «А» суд признал⁴, что ее представительство осуществляло деятельность не столько в пользу материнской компании, сколько в интересах ЗАО «А» – российского дистрибьютора. Материнская компания продажами на территории России не занималась.

По мнению суда, представительство осознанно регистрировало лекарственные средства в интересах дистрибьютора, в связи с тем что генеральным директором дистрибьютора и главой представительства в период проведения государственной регистрации было одно и то же лицо.

Иностранная организация может создать представительство в целях маркетинга своей продукции. Чаще всего речь идет об одном и том же целевом потребительском рынке и одних и тех же продуктах, которые представительство рекламирует, а иностранная организация и (или) дистрибьютор затем реализуют. В связи с этим сложно оценить, когда представительство действует в интересах иностранной организации, а когда – в интересах дистрибьюторов. §

⁴ Дело «Астеллас Фарма Юроп Б.В.» (<http://sudact.ru/arbitral/doc/r18V0gpiOGWK/>).

КАФЕДРА ПРАВА



§ Научные публикации

с. 84 Меры защиты информации, составляющей служебную тайну таможенных органов

Автор анализирует подходы к определению, классификации и оформлению состава мер защиты информации, составляющей служебную тайну, как самостоятельного вида информации ограниченного доступа.

с. 89 Совершенствование института дисциплинарной ответственности

В статье обосновываются отдельные аспекты авторской концепции совершенствования в современных условиях института дисциплинарной ответственности в трудовом праве.

с. 93 Исполнение как неденежный способ прекращения экспортных обязательств

Законодательное регулирование исполнения договора мены во внешнеэкономической деятельности как неденежного способа прекращения обязательств требует совершенствования.

