Негосударственное образовательное учреждение организация высшего образования «Российская академия адвокатуры и нотариата»

Направление подготовки: 40.03.01 Юриспруденция

Кафедра гражданско-правовых дисциплин

Курсовая работа бакалавра

«Представительство как институт гражданского права»

Работа выполнена:

Студентом 21- О группы очной формы обучения

«\_\_\_» \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ 20 \_\_ г. \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ Смоленцев Д.В.

(подпись)

Работа допущена к защите:

Научный руководитель Мыскин А.В.

к.ю.н., доцент кафедры

«\_\_\_» \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ 20 \_\_ г. \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ Мыскин А.В.

(подпись)

Дата защиты: «\_\_\_» \_\_\_\_\_\_\_\_\_ 20 \_\_ г. Оценка \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

Москва, 2021

Оглавление

Введение…………………………………………………………………….3

Глава 1. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ИНСТИТУТА ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ……………………….5

* 1. Исторический анализ института представительства: от Древнего Рима до современной России…………………………………………5
  2. Основные принципы института представительства в гражданском праве…………………………………………………………………..16
  3. Представители и их полномочия……………………………………19

Глава 2. СИСТЕМНАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ИНСТИТУТА ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ……………………...24

2.1 Основания возникновения, изменения и прекращения правоотношения представительства……………………………………………24

2.2 Доверенность………………………………………………………….35

Заключение……………………………………………………………..…42

Список использованной литературы…………………………………….44

Введение

Актуальность темы курсовой работы. Воля лица - участника гражданского оборота является одним из необходимых условий возникновения, изменения, прекращения, а также реализации гражданских прав. Однако в силу тех или иных причин (отсутствие времени, необходимых навыков, специальных знаний, информации, из-за отсутствия дееспособности и т. д.) не каждый хозяйствующий субъект имеет возможность лично совершить волевые действия, влекущие указанные последствия. Возникает потребность в совершении кем-либо юридических действий за него, с тем, однако, чтобы их результат в виде возникновения, изменения, прекращения гражданских прав возник непосредственно у лица, лично не совершавшего юридические действия. Такие отношения призваны опосредовать институт представительства.

То есть институт представительства выступает уникальным правовым средством, которое позволяет субъектам участвовать одновременно в разнообразных правоотношениях и тем самым расширяет сферу их правовой активности. Для определенной категории субъектов в силу сложившихся обстоятельств (состояние здоровья, возраст и т. д.) представительство является единственной возможностью участия в гражданском обороте.

Объектом курсовой работы является комплекс гражданско-правовых отношений, складывающихся между субъектами представительства (представляемым, представителем, третьими лицами) в процессе наделения представителя полномочиями и их реализации.

Предметом исследования выступает совокупность гражданско-правовых норм о представительстве, практика их применения, отраженная в правоприменительных актах судебных и иных уполномоченных государственных органов, а также взгляды российских ученых на институт представительства в гражданском праве РФ.

Нормативную основу исследования составили Конституция РФ, Гражданский кодекс РФ, иные федеральные законы, а также Постановления Пленума ВС РФ, содержащие нормы о представительстве. Основы законодательства о нотариате РФ и иные нормативно-правовые акты.

Эмпирическая основа исследования сформирована из материалов практики разрешения гражданских дел, связанных с представительством, рассмотренных арбитражными судами; руководящие постановления пленумов Высшего Арбитражного Суда РФ, нотариальная практика.

Теоретическую основу исследования составили фундаментальные труды ученых-цивилистов: Рясенцев В.А.; Невзгодина Е.Л; Гордон А.О; Брагинский М.; Нерсесов Н.О; Шершеневич Г.Ф.; Барон Ю.; Киздарбекова А.С; Вольман И.С.

Цель курсовой работы. Комплексное изучение института представительства и его основных видов в гражданском праве РФ.

Для достижения данной цели были поставлены следующие задачи:

* произвести исторический анализ данного института;
* проанализировать полномочия представителей;
* рассмотреть основания возникновения, изменения и прекращения института представительства;
* рассмотреть доверенность и ее виды в ГК РФ;
* изучить судебную и нотариальную практику

Глава 1. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ИНСТИТУТА ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

* 1. Исторический анализ института представительства: от Древнего Рима до современной России

Анализируя институт представительства, можно заметить то, как долго и сложно он пробивал себе путь. Начиная от римского права, представительство делили на две группы:

* договорное (добровольное);
* представительство членов семьи, рабов (основанное на законе).

Римскому частному праву в период архаический и предклассический были характерны достаточно строгие гражданско-правовые отношения, в которых должник был обязан совершить в пользу кредитора различные определенные действия. То есть в эпохе первоначального цивильного права преобладал абсолютный принцип самостоятельности в сфере права (каждый должен был непосредственно приобрести для себя права и отстоять их в возникшем споре).

Именно в рассматриваемом периоде зарождается законный вид представительства. На это указывает возникновение представителей, исполняющих свои обязанности не по поручению, а по гражданско- правовым обязанностям (куратор- являлся попечителем имущества недееспособных, тутор- опекун для лиц, ограниченных в дееспособности).

Опека была двух различных видов:

* попечительство (cura)- устанавливалась над слабоумными, слепыми, немыми, глухими, расточительными, несовершеннолетними (которые не достигли возраста 25 лет);
* опека (tutella)- над женщинами и малолетними.

Приобрести права через действие другого лица также вытекает из manus (власть главы семейства (paterfamilias) над всеми, входящими в состав familia, и владения рабом). Все приобретения членами семьи и рабами, переходило в собственность данного домовладыки. Раб совершал действия от имени своего господина, а члены семьи от себя. Учитывая тот факт, что рабы не были полноценными субъектами представительства и являлись вещью (объект права), Барон Ю. включает его в представительские отношения.

Барон Ю. разделяет представительство в римском праве на 2 разновидности:

* в воле (представитель налагается обязанностью самому составлять волеизъявление вместо иного лица и представить ее перед третьими лицами);
* в изъявлении воли (обязан представить волю иного лица перед третьими лицами);

Также происхождение института представительства представляет следующим образом Барон Ю.

1. Древнее цивильное право допускало употребление посланных (в изъявлении воли). Представитель становился обязанным в сделке, и чтобы установить отношения между третьими лицами и представляемыми, представителю нужно было перед представляемым уступить по сделке свои права.
2. Далее прямое представительство стало практической необходимостью для эволюционирующих товарно-денежных отношений, что подвело к реформированию положений об институте представительства. Но римский законодатель все равно оставил личное участие в совершении сделки. Так, нормы частного права, которые выработали особые должностные лица- преторы, оставили действовать обязательства, появляющиеся между третьими контрагентами и представителями, помимо этого, появляются еще обязательства между третьими контрагентами и представляемыми, содержание которых то же, что и обязательства между третьими контрагентами и представляемыми. Через специальный иск реализовывались новые обязательства.
3. Из права Юстиниана следует, что в процессе взыскания с ответчика по исполнительному иску против или в пользу представителя переносится на представляемого.

Таким образом, представительские отношения по римскому праву появлялись также:

* для хозяев предприятий- из различных действий управляющего (insitora) (т.е. лица, заведующие отраслью в не своём (чужом) промышленном предприятии, которая заключает гражданские сделки);
* для судохозяина- из различных действий капитана судна, назначенного им;
* из mandatum (договор поручения). Мандат (доверитель) по данному договору поручает мандатарию (поверенному), который признает исполнение различных действий на себя.

Поверенный приобретал обязанности и права (от мандата он требовал гарантий в обязанностях, а права переуступал). Договор поручения схож во многом с мандатом, но некоторые моменты требуют особого внимания. Мандат всегда безвозмезден, иначе он просто считается ничтожным. Было возможно произвести поручение в отношении третьих лиц, а не только мандата, что предоставляет раскрыть несколько видов поручения:

* в общем интересе третьего лица и мандатария;
* в интересах мандата;
* в общем интересе третьего лица и мандата;
* в интересах третьего лица;
* в общем интересе мандатария и мандата;

Возникает также возможность обращаться к представителям, оказывающих деятельность правозаступника или помощь юридическую. И уже в эти временные рамки можно видеть существование различных видов представителей:

* По опеке- pro tutele;
* За народ- pro populo;
* За свободу- pro libertate.

Такие представители имели не только предназначенные им обязанности и права, но и ряд ограничений (роль представителя не могли исполнять женский пол, опозоренные, солдаты, лица с дурной репутацией). Первоначально представителями были так называемые когниторы, замещающие целиком представляемых лиц. Далее появляется такая форма представительства, как свой персональный счёт. Вторая половина третьего века преподносит уже прокураторов, имеющих права для назначения представителем, опосредуя свободное волеизъявление представляемого, также осуществлять данную деятельность, не уведомляя противоположную сторону. Конец третьего века увеличивает в полномочиях прокураторов, но его публично регистрируют, что ознаменовывает обязательное закрепление данных в судебный протокол.

Что касается отечественного законодательства России, институт представительства можно увидеть в самых первоначальных письменных источниках, поскольку римское правовое наследие является первоосновой терминологии и систематики мировой правовой культуры, которое также привнесло огромное значение для Руси. В конце уже 10 века на Русь приходит христианство и вмести с этим новая законодательная система, включающая в себя основы церковно- византийского права.

Так, древнерусский памятник времен Ярослава Мудрого, написанный в 11-12 веках, включает в себя договор поручения, связывавшийся достаточно долгое время с институтом представительства. Помимо этого, в ст. 99, Пространной редакции Русской правды, которая регламентирует наследование, указывается на представительство («…если после смерти отца остаются малолетние дети, которые не в состоянии заботиться о себе сами, а мать их выходит замуж, ближайший родственник берет их вместе с имением под опеку до совершеннолетия»[[1]](#footnote-1)). Эти нормы не претерпевали изменений до самого 19 века.

Дальнейшее развитие прослеживается в статьях судных грамот. В Псковской судной грамоте, принятой Псковским вече 1462-1467 годах, содержит норму, посвященную представительству (ст.21) «…стар или млад или чем без вечен, или поп, или чернец ино против послуха нанять вольно наймита, а послуху наймита нет»[[2]](#footnote-2). Свидетелю запрещается иметь представителя, и законодатель устанавливает определенный круг допустимых лиц, имеющих возможность получить данного представителя. В ст. 36 и 119 данной грамоты регламентируются лица, которые могут заменить себя на представителя (наймита), к таким относились дети, инвалиды, монахи, женщины, старики. В соответствии со ст. 68 и 69 представителями не могли быть лица, наделенные властью: «… И всякому властителю за друга не тяготиться»[[3]](#footnote-3).

Далее свод законов Русского государства-Судебник 1497 года, созданный в эпоху Ивана 3 и составленный князем Патрикеевым И.Ю и дьяками: Василием Жуком, Фёдором Курициным, Василием Долматовым, по мнению Черепнина Л.В, упоминает возможность пользования представителем (наймитом). Обвиняемый (ответчик) имел возможность прибегнуть к услугам представителя (наймита), а свидетель (послух) таковым воспользоваться не мог (ст.49): «…Что за других в суды ходили. и ныне поверенными именуются»[[4]](#footnote-4).

В своде законов Русского царства, который принял Земский собор в 1649 году и просуществовавший до 1832 года, в ст.ст. 108, 114-118 главы 10, устанавливается участие представителя для ответчика по случаю болезни последнего. В ст. 109 упоминается законодателем о представителе со стороны истца и допускается его участие и в иных случаях, помимо болезни.

В ст. 157 регламентируется законное представительство, которое упоминалось в раннее существовавших нормативно-правовых актах. Ст. 108 ввела нововведение в виде договорного представительства.

Апрель 1715 года преподнёс «Краткое изображение процессов или судебных тяжб»- это военно-процессуальный кодекс, который установил общие принципы розыскного процесса. В главе 5 данного нормативно-правового документа законодатель прописал уважительную причину неявки заболевшего потерпевшего либо обвиняемого на судебный процесс и заменой их представителем: «…Челобитник или ответчик. занеможет или прочее важные причины к тому прилучатся... позволяется оным. употреблять адвокатов и оных вместо себя в суд посылать»[[5]](#footnote-5).

Указ «О форме суда», изданный 5 ноября 1723 года, произвел усовершенствование института представительства. Было необходимо оформление доверенности для участия представителя в суде, что указывает на договорное представительство.

Принятый в рамках судебной реформы - Устав уголовного судопроизводства 1864 г. и «Учреждение судебных установлений». В ст. 861 законодатель указывает на обязательное представительство несовершеннолетних, которые обвиняются в совершении преступления и подпадают под регламентированную возрастную категорию:

* малолетние до 10 лет;
* несовершеннолетние с 10 до 17 лет.

Следовательно, возраст уголовной ответственности наступал с 10 лет и их представителями могли быть опекуны и родители.

Эти лица могли ознакомиться с материалами уголовного дела и также отказаться в даче показаний. При окончании предварительного следствия получали уведомление. Обязательный представитель наделялся полномочием действия не вместо своего представляемого, а быть на равных. Представляемый мог иметь как представителя, так и защитника (делал выступление первым). Ст. 643-1 указывает на то, что обязательный представитель подсудимого несовершеннолетнего имел право обратиться за услугой договорного представителя.

Нормы Устава разрешали участие несовершеннолетнего в роли свидетеля, но он не имел возможности поддерживать сторону обвинения самостоятельно, а только лишь через своего представителя (опекун, родитель).

Помимо этого, устанавливаются требования, права и обязанности к поверенному (договорному представителю) гражданского ответчика и истца. Ст.45 ограничивает круг лиц, которые могут быть представителями и сюда не подпадают: признанные несостоятельными; неграмотные; исключенные (отлучники) от церкви.

Представители делили на частных, занимающиеся самостоятельно адвокатской деятельностью и присяжные, дававшие гос. присягу и состояли в корпорации адвокатов. Вследствие данного факта при зарождении адвокатуры в России примером стал немецко-австрийский тип, характеризующийся воссоединением воедино функций судебного представителя и правозаступничества.

Договорное представительство впервые становится доступным для бедных (неимущих) слоёв населения.

На протяжении долгого времени законодатель уделял свое внимание на обязательное представительство, но уже в 19-20 веках начинает активно развиваться добровольное представительство. Причиной этому послужило усложнение правоотношений.

В данный период выявляются основные признаки представительства:

* заключая сделку от имени представляемого, представитель излагает свое волеизъявление, а потому обязан обладать дееспособностью и правоспособностью;
* представитель поступает не для себя, а для иных лиц и соответственно от его различных юридических действий порождаются последствия для иных лиц.

В 18-19 веках правоведы указывают на самостоятельное развитие представительства в России. И.С. Вольман отмечает в своей работе, что законное представительство от лица несовершеннолетних детей в смысле западно-европейском не устанавливалось. В конце 19- начала 20 века опека над имуществом и опека над личностью разделяется. Если в живых есть один из родителей, то не может быть назначена опека над личностью. Посторонние лица и родители были в равных условиях в имущественной ипотеке. Наряду с этим опекун получал вознаграждение от дохода малолетнего в виде 5 % ежегодно, на что указывает ст. 284 Том 10 Ч.1 Свода Законов Гражданских. Ст. 290 Том 10 Ч.1 Свода Законов Гражданских гласит, что опекун несет ответственность своим имуществом, если малолетний понес потери по вине данного опекуна.

В свою очередь Нерсесов Н. достаточно подробно рассмотрел добровольное представительство и соотнес с другими близкими правоотношениями, выдвинул основные признаки в добровольном представительстве:

* представитель должен обладать волеизъявлением, которое требуется правом при совершении различных юридических действий;
* представитель должен обладать необходимыми полномочиями;
* представитель- это юридический термин;
* сделка, совершенная представителем в отношении представляемого, должна порождать переход обязанностей и прав на представляемого.

Возникало добровольное представительство на основании договора торговой поверенности (ст. 32 гл. 2 Устава Торгового), договора найма (гл. 1 Торгового Устава), договора доверенности (поручения). Верящее письмо предоставлялось на основании договора доверенности.

Верящее письмо рассматривали как составную часть договора поручения, но не как документ, имеющий самостоятельность. Нотариально удостоверяется доверенность. Основные положения, обязанности и права сторон в договоре поручения, подобны действующим в нынешнее время.

Советский российский гражданский кодекс, принятый 31 октября 1922 года, внес значительные изменения в институт представительства. Гл. 4 общей части о сделках закрепила все положения о представительстве. Законодатель начинает разделять договор поручения от договора доверенности. 3 ст. были посвящены основным положениям о представительстве:

* представитель не имел право заключать сделки от представляемого лица в отношении третьих лиц и себя;
* представитель, заключивший сделку от представляемого лица, порождал для него обязанности и права, имеет обязательную силу;

Также ст. 38 ГК РСФСР закрепляла, что сделки могут быть совершены через представителей. Иные юридические действия могут быть совершены только в отношении к договору поручения. В Ст. 251 ГК РСФСР в определении указывается на то, что по договору поручения поверенный обязан произвести от имени и за счет доверителя предоставленные последним определенные действия (предмет сделки- фактические действия, а не только юридические). Ст. 264 ГК РСФСР зафиксировала обязательную выдачу доверенности на совершение представителем (поверенным) от лица доверителя различных действий. Общее правило- это обязательное соблюдение простой письменной формы для доверенности. Нотариально удостоверить нужно было в следующих случаях:

* доверенность выдали для управления имуществом (ст. ст. 265, 266 ГК РСФСР);
* в отношении должностного лица либо правительственного органа должно быть совершено действие.

Статьи 254, 273 ГК РСФСР допускали передоверие для поверенного, если он вынужден был ввиду обстоятельств это сделать для охраны интересов доверителя, либо был на то управомочен.

Следующий ГК РСФСР 1964 года- кодифицированный нормативно-правовой акт, принятый 11 июня Верховным Советом РСФСР, расширяет регламентацию института представительства и выделяет его законодатель в отдельную главу, включающую в себя также нормы о доверенности. Можно заметить, что договор доверенности полностью отделяется от договора поручения. Помимо этого, данная глава содержит нормы, раскрывающая последствия совершения сделки лицом с превышением полномочием или отсутствием таких полномочий, но если представляемый одобряет все равно данный факт, то сделка прекращает, изменяет, создает гражданские права и обязанности (т.е. действительна)- ст. 63 ГК РСФСР. В ст. 62 этого кодекса определяются определенные основания представительства (административные акты, доверенности, указание закона). В ст. 70 устанавливаются последствия прекращения доверенности, которые законодатель подробно расписал.

Гражданский кодекс РФ, принятый в 1994 году, подготовил его Исследовательский центр частного права имени С.С. Алексеева. Представленный кодекс ввел ряд новых положений касаемо представительства, но все же во многом он повторяет ГК РСФСР 1964 г. Новеллой для гражданского права РФ становится коммерческое представительство (ст. 184 ГК РФ). Также отменяется требование нотариального удостоверения доверенности, которая была выдана на совершение действия в отношении общественных, кооперативных, государственных организаций. Происходит уточнение формулировки договора поручения. Теперь только юридические действия представителя (поверенного) могут стать предметом для этого договора.

В настоящем времени регламентирует гражданско-правовое представительство гл. 10 Гражданского кодекса РФ- это статья 182-189 ГК РФ. Ст. 182 ГК РФ дает нам понятие представительства - это совершение различных юридических действий и гражданско-правовых сделок представителем, у которого есть на то полномочия в интересах и от имени иного лица (доверитель, представляемый). Из данной нормы следует, что представитель от имени доверителя (представляемого) прекращает, изменяет, создает для него гражданские права и обязанности. В свое время Г.Ф. Шершеневич отмечал, что в понятие представительства входит совершение одним лицом в интересе другого юридических сделок. Защитник, являющийся представителем обвиняемого на суде, не может быть назван представителем в смысле материального гражданского права, потому что не совершает юридических сделок

1.2 Основные принципы института представительства в гражданском праве

Институт представительства воздействует на гражданско-правовые отношения независимо, внося свой порядок и специфические принципы, которые обусловлены определенной отличительной чертой субъективного состава, предметом правового регулирования и конструкцией экономических отношений в обществе.

Юридическое и интеллектуально-волевое содержание - это регулятивные особенности, обладающие единством в данном институте. В состав представительства можно включить следующие нормы:

* Глава 10, 49, 50, 52 ГК РФ;
* Ст. 15 Патентного закона РФ от 23.09.1993 г.;
* Ст. 71 Кодекса торгового мореплавания РФ;
* Ст. 3 ФЗ РФ от 22. 04. 1996 г. № 39-ФЗ «О рынке ценных бумаг»;
* Ст. 9 Закона РФ от 20.02.1992 г. № 2381-1 «О товарных биржах и биржевой торговле»;
* Ст. 26 НК РФ;
* Ст. 42 ФЗ от 08.02.1998 г. № 14-ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» и т.д.

Принципы института представительства- это фундаментальные начала, которые заключаются в выражении объективных социальных и экономических закономерностей развития текущего общества в РФ. Таковыми положениями выступают:

1. Принцип конфиденциальности. Во время исполнения представителем возложенных не него полномочий может стать или станет доступной информация, представляющая коммерческую тайну или данные о частной жизни физических лиц, которая при передаче иным лицам принесет колоссальный моральный или материальный ущерб лицу представляемому. В ст. 857 ГК РФ законодатель отмечает, что информация, содержащая в себе банковскую тайну, может быть представлена исключительно самому клиенту или его представителю. Соответствующий принцип более подробно нашел свое закрепление в норме о коммерческом представительстве. Так в пункте 3 статьи 184 ГК РФ интерпретируется о коммерческом представителе, обязанный сохранить конфиденциальные данные о торговых сделках и впоследствии выполненного поручения, которые стали известны ему;
2. Принцип фидуциарности (доверия), закрепленный в ст. 187 ГК РФ. Лицо, названное в соответствующей доверенности, обязано совершать только те действия, на которые оно имеет полномочия. Даже при передоверии сохраняется принцип доверия;
3. Принцип осведомленности. Третьи лица осведомлены о том, что определенные действия в отношении их совершает представитель;
4. Принцип третьих лиц. То есть представитель может совершать различные действия, касающихся третьих лиц. Ст. 182 ГК РФ ставит табу на заключение различных сделок представителем в отношении иных лиц, представителем которых он в это же время и является. Так в пункте 3 статьи 182 ГК РФ указывается о запрете совершения сделок представителем от представляемого лица в отношении себя лично;
5. Представитель своими действиями прекращает, изменяет, порождает гражданские обязанности и права для лица представляемого и, заключая сделку, реализует некий правовой результат, который он сам бы хотел получить для себя при контрагировании;
6. Права осуществляются при совершении представителем различных законных юридических действий и сделок. Заключение от лица, представляемого только сделок, сдерживает использование института представительства и ущемляет его сферу деятельности. Помимо сделок представитель реализует ранее появившиеся субъективные гражданские права и реализовывает возникшие юридические обязанности. К примеру, когда происходит передача управляющему полномочий для управления хозяйственным обществом его не ограничивают только в заключении сделок от юр. лица, выдавшее данное полномочие. То есть управляющий может как представлять интересы общества перед гос. органами и юр. лицами, так и отстранять, и назначать должностных лиц, как и исполнительный орган. Получается, что активная причастность в управлении хоз. обществом служит юридическим действием, допускающееся законом через представителей. Представитель может при допущении полномочий получать исполнение обязательств, возникшие у третьих лиц и представляемого. К примеру, взыскать с третьего лица задолженность.

1.3 Представители и их полномочия

Представитель - это лицо, реализующее для представляемого представительскую деятельность. Таковыми могут быть юридические лица и физические лица. Физическое лицо должно обладать дееспособностью.

Лица, находящиеся в возрасте от 14-18 лет, могут давать полномочия иным лицам для: осуществления от его имени права автора произведения искусства, науки, изобретения, литературы; распоряжения своими денежными средствами; внесения вкладов в кредитное учреждение без разрешения попечителя.

Анализируя ФЗ от 08.08.2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», гражданин, имеющий статус несовершеннолетнего имеет возможность быть зарегистрированным индивидуальным предпринимателем с 14 лет, если он предоставить согласие от своих попечителей, усыновителей, родителей, которое будет нотариально удостоверено ( пп. З п. 1 ст. 22.1 ФЗ № 129). Хотя в Гражданском кодексе Российской Федерации в статье 27 законодатель указывает, что гражданин со статусом несовершеннолетнего способен совершать предпринимательскую деятельность только с 16 лет и согласия законного представителя.

Опираясь на смысл этих двух статей, несовершеннолетний гражданин после прохождения государственной регистрации в роли индивидуального предпринимателя и до становления полностью дееспособным, будет иметь правовой статус, урегулированный статьей 26 Гражданского кодекса Российской Федерации, и будет заключать различные сделки с согласия попечителей, усыновителей, родителей как коммерческий представитель.

Получается, что здесь устанавливается презумпция одобрения от попечителя на совершение несовершеннолетними гражданами различных юридических действий в роли представителя.

Также представителями могут быть и юридические лица, если: не будет являться противоречием их уставной деятельности; следует из характера поставленных задач; предусмотрено в учредительном документе. Представительство может быть как дополнительным родом деятельности для юридического лица (защита и представление права несовершеннолетних граждан органами опеки и попечительства статья 31 и 34 Гражданского кодекса Российской Федерации), так и основным (брокерские фирмы, которые регулируются ст.3 ФЗ от 22.04.1996 г. № 39- ФЗ «О рынке ценных бумаг»).

Особыми представителями государства являются органы гос. власти, которые выступают юридическими лицами. Компетенцию (полномочия) этих органов определяет Конституция Российской Федерации, федеральный закон, подзаконный акт, устав субъектов Российской Федерации и принятый в их развитие закон, подзаконный акт, и также одинаковые по значению различные акты муниципальных образований. Исходя из этого, орган гос. власти, выступающий в гражданском обороте от имени государства, порождает представительство в силу закона, регламентированное 10 главой Гражданского кодекса Российской Федерации.

В ст. 7 закона от 27.11.1992 г. № 4015-1 «Об организации страхового дела в РФ» законодатель дает понятие страхового посредника. Под ним понимается юридическое или физическое лицо, которое действует в рамках полученных полномочий от имени страховщика и от его поручения.

Также считается нужным раскрыть информацию о превышении представителем своих полномочий. Большое количество авторов делит их на два вида: несущественные и существенные.

Несущественное превышение появляется, когда представители, действуя от имени доверителя, совершают действия, выходящие за рамки предоставленных им полномочий, но для доверителя они не имеют значения. В пункте 2 статьи 973 ГК РФ законодатель указывает, что у поверенного есть возможность отступать от указаний, которые дал доверитель в случаях, когда это стало надобно поверенному в интересах доверителя и он не получил должного ответа на свое запрашивание в разумные сроки или не смог заранее спросить доверителя. В таком превышении должны отсутствовать отрицательные последствия для представляемого и представителя. Из этих действий возникнет существенное превышение, если о таком превышении полномочий не будет уведомлен доверитель.

Когда представитель начинает нарушать возложенные на него обязанности в рамках, указанных полномочий- это уже существенное превышение полномочий. У представителя в таком случае присутствует прямой умысел, не смотря на указания и цели доверителя. При таком превышении полномочий возникают отрицательные последствия и учитывается то, знала ли об ограниченном полномочии представителя третье лицо (ст. ст. 174 и 183 ГК РФ).

Так в Постановлении Четвертого арбитражного апелляционного суда от 24 февраля 2014 г. по делу № А19-10057/2013 коммерческий представитель начал действовать вопреки интересам доверителя за два дня до истечения срока доверенности и совершил заключение договора на очень невыгодных условиях для доверителя, но в то же время данные условия были крайне выгодны контрагенту по договору, которым являлось юридическое лицо, единственный участник и учредитель которой являлся сам же представитель. Поверенный занизил размер арендной платы, которую нельзя изменить на протяжении долгого времени. Данные действия указывают на недобросовестное поведение коммерческого представителя, выразившееся злоупотреблением своим правом и нарушением ч.3 ст. 182 ГК РФ, что влечет дальнейшую недействительность совершенной сделки

Независимо от того, что полномочия представителя и иные виды секундарных правомочий имеют единую правовую природу, все же полномочия представителя имеет ряд особенностей:

1. полномочие служит основанием для заключения иного юридического действия;
2. полномочие как порождает гражданско-правовые отношения, так и прекращает, и изменяет их;
3. полномочие осуществляется только в интересах представляемого;
4. действие, определенное рамками полномочия, реализовывается сразу или на протяжении долгого времени;
5. полномочие особо значимо третьем лицам. Интересы третьих лиц реализуются постоянным взаимодействием представляемого и представителя;
6. полномочие может быть передано другому лицу в рамках передоверия;
7. полномочие влечет изменения в правовой сфере только для представляемого;
8. полномочие существует как на ряду с определенным правоотношением, так и вне;
9. полномочие должно быть сформулировано и закреплено так, чтобы его понимали третьи лица.

Следует различать полномочия представителя от полномочий лица, которое действует в чужих интересах, и передающий в определенных рамках волю иного лица, но уже от собственного имени. К таковым можно отнести:

* посыльный;
* комиссионер;
* душеприказчик;
* конкурсный управляющий;
* коммерческий посредник;
* рукоприкладчик;
* лицо, имеющее полномочие вступать в переговоры в сделках, которые возможно будут заключены в будущем;
* третьи лица по договору в пользу третьих лиц;

ГЛАВА 2. СИСТЕМНАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ИНСТИТУТА ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА В ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

2.1 Основания возникновения, изменения и прекращения правоотношения представительства

Право-релевантные факты являются основаниями прекращения, изменения, возникновения института представительства. То есть это факты, связанные с реальной действительностью. Нормы, прописанные в Гражданском кодексе Российской Федерации, связывают с такими фактами зарождение юридических последствий. Основаниями возникновения института представительства можно рассматривать многие юридические факты, позволяющие рассматривать некое лицо представителем иного лица.

# Исходя из смысла п. 121 Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25, институт представительства может возникнуть из указания закона либо уполномоченного на то органа местного самоуправления, либо государственного органа (административный акт), доверенности, а также из обстановки, в которой исполняет свои полномочия представитель.

Самым распространенным основанием возникновения института представительства и соответственно гражданско-правовых правоотношений- это сделка. Также Брагинский М.А. указывает что, договор является самым распространенным основанием для возникновения представительства. Добровольное представительство возникает на основании следующих уполномочивающих сделок:

* агентский договор (ст. 1005 ГК РФ);
* договор поручения (ст. 971 ГК РФ);
* договор простого товарищества (ст. 1041 ГК);
* договор коммерческого представительства (ст. 184 ГК РФ);
* доверенность (ст. 185 ГК РФ) и т.д.

Договор поручения - это договор, по которому одна сторона (поверенный, он же представитель при исполнении договора поручения) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя, или, что-то же, представляемого при исполнении договора поручения) определенные юридические действия с возникновением правовых последствий из этих действий непосредственно у доверителя (п. 1 ст. 971 ГК РФ). Иными словами, договор поручения - это договор о представительстве. Договор поручения может иметь и устную форму; договор поручения регулирует прежде всего отношения между доверителем и поверенным, устанавливает их взаимные права и обязанности. Согласие (акцептом) другой стороны - поверенного -на заключение договора может быть выражено устно, письменно или в форме конклюдентных действий (в последнем случае по правилам, закрепленным в ст. 434 и ст. 438 ГК РФ). В то же время закон, как правило, требует, чтобы факт уполномочия и содержание полномочия при добровольном представительстве были зафиксированы письменно и во многих случаях – удостоверены.

Так, если договор поручения, предусматривающий залог недвижимости представляемого поверенным, заключен устно или в простой письменной форме, очевидно, что полномочие на залог недвижимости до выдачи нотариально удостоверенной доверенности, которая в данном случае необходима (п. 2 ст. 185, п. 2 ст. 339 ГК РФ), не возникает. Обязанность представительствовать в приведенном примере до наделения полномочием не может быть реализована, т. е. находится в «пассивном» состоянии, и «выдача доверенности выступает как преобразующий юридический факт, переводящий эту обязанность в готовое к реализации состояние». Если же договор поручения на заключение договора о залоге недвижимости, принадлежащей доверителю, совершен в нотариальной форме и в его содержание включено полномочие, он должен порождать полномочие у поверенного уже в момент заключения договора, и выдача доверенности здесь в принципе не обязательна.

Основанием возникновения представительства является выдача доверенности, но не сама доверенность, ибо любое правовое явление для признания его сделкой должно выражаться в виде действия. Выдачей доверенности является вручение ее поверенному (или третьим лицам, на представительство перед которыми она выдается) лично доверителем либо через других лиц (например, пересылка, но почте). Выдача доверенности зависит лишь от воли представляемого, который и после ее составления может воздержаться от передачи ее поверенному. Отсюда следует, что наличие надлежаще оформленной, но не переданной представителю доверенности еще не дает возможности представителю, хотя бы и осведомленному о наличии и содержании доверенности, осуществить представительство.

Так А. Гордон отмечал следующее: «...Считая же основанием полномочия доверенность, пришлось бы признать, что уже в момент подписания доверенности, независимо от передачи ее поверенному, последний вправе действовать от имени представляемого, что означало бы представительство вопреки желанию составителя доверенности в тех случаях, когда он воздерживается от ее выдачи»[[6]](#footnote-6).

Кроме выдачи доверенности и уже рассмотренного договора поручения, основанием возникновения полномочия может выступать и агентский договор (глава 52 ГК РФ), и договор простого товарищества (глава 1041 ГК РФ).

Агентский договор определяется в п. 1 ст. 1005 ГК РФ как договор, по которому одна сторона (агент) обязуется за вознаграждение совершать по поручению другой стороны (принципала) юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала либо от имени и за счет принципала. В законодательстве ряда зарубежных государств агентский договор заменил собой и договор поручения, и договор комиссии, в частности, в правовой системе Англии. К отношениям, возникающим из агентского договора, предусматривающего совершение юридических действий агентом от имени принципала, применяются правила, регулирующие договор поручения (ст. 1005, 1011 ГК РФ).

Договор простого товарищества (договор о совместной деятельности) регулируется главой 55 ГК РФ и определяется в п. 1 ст. 1041 ГК РФ как договор, в силу которого двое или несколько лиц (товарищей) обязуются соединить свои вклады и совместно действовать без образования юридического лица для извлечения прибыли или достижения иной, не противоречащей закону цели.

Еще одним основанием возникновения полномочий может являться договор коммерческого представительства, который закреплен в ст. 184 ГК РФ на основании которого осуществляется коммерческое представительство. В данном договоре указывается вознаграждение и полномочия коммерческого представителя, а в случае отсутствия таких указаний необходимо наличие доверенности. Исходя из этого можно дать определение данному представительству на основании работы М.Ю. Дороженко- «это единое трехстороннее правоотношение, складывающееся в сфере предпринимательской деятельности между одним лицом (коммерческим представителем), которое постоянно и самостоятельно на основе и в пределах предоставленных ему полномочий за определенное вознаграждение от имени и за счет других лиц (представляемых) или за свой счет, но в интересах представляемых, совершает сделки и иные правомерные юридические действия, создавая юридические последствия непосредственно для представляемых»[[7]](#footnote-7).

А.С. Киздарбекова отмечает то, что особенностью доверенности, выдаваемой для осуществления коммерческого представительства, и ее отличием от обычной доверенности является только то, что в случае коммерческого представительства обе стороны - и представитель и представляемый -являются предпринимателями. С 1 сентября 2013 г. ГК РФ предусматривает возможность выдачи нового для российского гражданского законодательства вида доверенности - безотзывной доверенности, выдаваемой при осуществлении предпринимательской деятельности (ст. 188.1 ГК РФ).

В случае, когда коммерческий представитель будет представлять обе стороны в сделке, в силу прямого указания п.2 ст.184 ГК РФ на заключение указанного выше договора требуется согласие обеих сторон и он имеет право требовать уплаты обусловленного вознаграждения и возмещения издержек, понесенных при исполнении поручения, от обеих сторон договора в равных долях, если иное не предусмотрено соглашением между ними.

Если коммерческий представитель заключает указанный договор, не получив хотя бы одно из требуемых согласий для представляемого, который не дал своего согласия, договор может вступить в силу в случае выражения им одобрения.

Применительно к отдельным случаям в законе предусмотрены специфические основания представительства. Так, в силу п. 2 ст. 499 ГК РФ представителем покупателя, полномочным на получение товара при его доставке покупателю, является любое лицо, предъявившее квитанцию или иной документ, свидетельствующий о заключении договора купли-продажи или об оформлении доставки товара (если иное не предусмотрено законом, иными правовыми актами или договором либо не вытекает из существа обязательства). В данном случае предъявление квитанции равносильно разовой доверенности на совершение строго определенного действия.

Основанием возникновения института представительства согласно пункту 1 статьи 182 Гражданского кодекса Российской Федерации является указание закона. В данном случаи юридическое значение не имеет воля представляющего лица и представителя. Чтобы выразить отказ от представления интересов, нужно соответственно утратит определенный статус. К примеру, оба родителя, имеющие статус законного представителя для своих несовершеннолетних детей с момента рождения и закрепления в акте гражданского состояния, поскольку воля несовершеннолетнего на протяжении долгого времени может найти свое выражение только в действиях его представителя.

В пункте 1 статьи 182 ГК РФ законодатель указывает на представительство, появившееся в силу административного акта. В данном случаи поверенный получает полномочия и обязуется представлять представляемое лицо в его интересах на основании административного распоряжения. Так приобретает лицо статус законного представителя над несовершеннолетним гражданином. Лица, приобретающие такой статус (схож со статусом родителя), являются усыновителями и становятся таковыми только после вступления в законную силу судебного решения суда общей юрисдикции об удочерении или усыновлении. Статус опекуна получает лицо только после установления опеки по решению органа опеки и попечительства. Также полномочия представителя устанавливаются над взрослыми лицами с полной недееспобностью либо ограниченной дееспобностью в соответствии с актом уполномоченного на то органом.

Следует отметить, что есть иные юридические факты, влияющие на возникновение представительства. Например, возникновение представительства в отношении несовершеннолетнего гражданина, которого поместили в специализированную медицинскую либо социальную организацию (помещаются туда на временной или постоянной основе дети, потерявшие своих законных представителей (родителей)).

Возникнуть гражданско-правовые отношения могут и между работником и работодателем. Компетентный орган юридического лица издает правовой акт в виде приказа, в котором устанавливается назначение работника на соответствующую должность, сопряженную с деятельностью представителя: представительство интересов работодателя в суде, в муниципальных и государственных органах; составление юр. документов; совершение различных сделок от и в интересах работодателя и т.д.

Как правило объем и круг полномочий лица, работающего представителем работодателя, регламентируется должностной инструкцией для сотрудников компании, либо административным актом, изданный руководителем компании. А чаще всего работодатель выдает доверенность работнику, который получает по ней определенные полномочия.

Также закон предусмотрел нахождение лица в конкретной обстановке, как основание возникновения представительства (водитель, продавец, кассир, приемщик заказов). К примеру, если гражданин, находясь в здании банка, производит передачу денежных средств сотруднику банка, получая от последнего требующие для данного действия документы, то у гражданина появляется достаточно оснований предполагать, что данный сотрудник- это уполномоченное лицо, имеющее право заключать соответствующий договор. Другое могло бы означать значительное нарушение прав вкладчиков как разумных и добросовестных участников в гражданском обороте.

В Постановлении Президиума Высшего Арбитражного Суда от 24 июня 2014 г. № 1332/14 судом признается полномочие юриста контролирующего общества, который при выполнении возложенных на него обязанностей репрезентирует интерес дочернего общества, как вытекающее из обстановки.

В Постановлении Федерального Арбитражного Суда Центрального округа от 5 августа 2003 г. по делу № А48-277/03-5 встречается похожий подход. Истолковывается о бухгалтере юридического лица, который осуществляя процесс проверки соответствия изделия требованиям, предписанными техническими условиями, отмеченными в контракте, делая об этом соответствующую отметку. Такой бухгалтер будет рассматриваться представителем организации, поскольку выполняет возложенные на него обязанности в обстановке.

Очень часто суд, устанавливая наличие полномочий из обстановки, обращает внимание на факт доступа у лица к печати организации, представляющего организацию, о чем повествуется в Постановлении Федерального Арбитражного Суда Волго-Вятского округа от 6 апреля 2012 г. по делу № А38-1396/2011. Также выясняется против воли либо по воле выбыла печать юридического лица, то есть устанавливается недобросовестное либо добросовестное поведение у представляемого, который принимает необходимые меры, отвечающие требованиям должной заботы и осмотрительности (\* Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 05.10.2015 N Ф01-3302/2015 по делу N А43-28602/2014 (об отмене судебных актов в связи с тем, что заявление о признании общества несостоятельным (банкротом) было подписано от имени общества неуполномоченным лицом).

Неоднозначно складывается с таким основанием изменения института представительства как передоверие. Под передоверием следует рассматривать одностороннюю сделку, а не перемену лиц, что также указывал в 1948 году Рясенцев В.А. в своей работе, где он раскрыл тему представительства.

Согласно ст. 187 ГК РФ лицо, которое получило определённые полномочия от доверителя в виде доверенности, имеет возможность «передоверить» возложенные на него полномочия другому лицу, если имеет на это действие полномочия по доверенности либо в силу сложившихся обстоятельств вынуждено пойти на такое действие с целью охраны интересов доверителя (если нет запрета на передоверие в доверенности). Причем лицо, совершившее передоверие другому лицу, не теряет полномочия, если иное не устанавливается законом или не указывается в доверенности, а другое лицо, получившее данные полномочия в результате передоверия, не имеет возможности на последующее передоверие, если вновь иное не установлено законом или первоначальной доверенностью (ранее такой запрет можно было встретить в п. 7.9 Методических рекомендаций по удостоверению доверенностей, утвержденных Решением ФНП от 07-08.07.2003 года, Протокол № 03/03). Гражданским кодексом (в ред. Закона № 100-ФЗ от 07 мая 2013 года) право на передоверие ограничивается нормой п.5 от. 187 ГК РФ, на основании которой запрещается передоверие в случаях, когда доверенность выдается на получение заработной платы и иных платежей, связанных с трудовыми отношениями, на получение вознаграждения авторов и изобретателей, пенсий, пособий и стипендий или на получение корреспонденции, за исключением ценной корреспонденции, может быть удостоверена организацией, в которой доверитель работает или учится, и администрацией стационарного лечебного учреждения, в котором он находится на излечении. Передоверие осуществляется путем выдачи новой доверенности первоначальным представителем новому представителю. Также в п.3 ст. 188.1 ГК РФ законодатель ограничивает лицо в совершении передоверия, если на него возложены определенные полномочия по безотзывной доверенности и иное не предусмотрели в доверенности.

И согласно п. 7.4 Методических рекомендаций по удостоверению доверенностей (утв. решением Правления Федеральной нотариальной палаты 18 июля 2016 г. (протокол № 07/16)) при прекращении полномочий представителя по основной доверенности в результате передоверия нотариус, удостоверивший доверенность в порядке передоверия, делает об этом отметку на основной доверенности.

# Количество передоверий по основной доверенности, как и количество последующих передоверий, законом не ограничено. Ограничение может установить представляемый при выдаче доверенности, используя, например, следующие формулировки: "Доверенность выдана с правом передоверия и с правом однократного последующего передоверия", "Доверенность выдана с правом однократного передоверия", "Доверенность выдана с правом передоверия, но без права последующего передоверия».

# Также доверенность, выданная в порядке передоверия, не должна содержать в себе больше прав, чем предоставлено по основной доверенности и срок действия доверенности, выданной в порядке передоверия, не может превышать срока действия доверенности, на основании которой она выдана (ст. 59 "Основы законодательства Российской Федерации о нотариате" (утв. ВС РФ 11.02.1993 N 4462-1) (ред. от 30.04.2021)).

В юридической литературе юридическая природа передоверия рассматривается авторами многообразно. Одни авторы указывают на то, что при передоверии отсутствует передача полномочий с последующим прекращением полномочий у основного лица и у доверителя оказывается два поверенных, обладающие идентичными полномочиями. В ст. 976 ГК РФ законодатель интерпретирует о передоверии договора поручения и называет его передачей исполнения поручения иному лицу.

А ряд других авторов отмечает, что в результате передоверия происходит прекращение гражданско-правовых отношений представительства между доверителем и поверенным.

Предоставляется возможным выделить три группы юридических фактов прекращения института представительства:

1. институт представительства прекращается при ликвидации юридического лица, признании безвестно отсутствующим, ограниченно дееспособным, недееспособным, смерти гражданина, которые выдавали поверенному доверенность на совершение различных действий;
2. прекращается при отказе представляемым либо представителем от института представительства;
3. прекращается при реализации представительства (при разовой доверенности было совершено то действие поверенным, на которое он получил полномочия либо истек срок действия доверенности.

2.2 Доверенность

Представим такую возможную ситуацию: гражданин хочет купить участок земли. Потратил несколько месяцев на поиск и вот, листая очередной сайт с объявлениями о продаже земельных участков, нашел его! Причем данный объект недвижимости соответствует всем требованиям ст. 11.9 ЗК РФ и рядом живут замечательные соседи, о которых только мечтать можно. Этот покупатель совершает телефонный звонок действующему владельцу этой недвижимости, но вот не задача: продавец через несколько дней улетает в путешествие длинною в год, а у нашего покупателя на руках имеется только часть от всей общей стоимости объекта и вся сумма будет только через месяц. И как же ему быть дальше? Упустить такое хорошее предложение и жалеть об этом всю оставшуюся жизнь? Конечно же нет! Для таких случаев законодатель предусмотрел письменное уполномочие, которое регламентировано ст. 185 ГК РФ. В соответствии с этой нормой у продавца появляется возможность выдать на другое лицо доверенность для совершения различных юридических действий с иными лицами.

Согласно п.125 Постановления Пленума ВС РФ от 23.06.2015 г. № 25 «О применении судами некоторых положений раздела 1 части 1 Гражданского кодекса Российской Федерации» под доверенностью следует рассматривать письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу или другим лицам для представительства перед третьими лицами. Доверенность всегда должна заключаться только в письменной форме.

Возникают полномочия по доверенности у представителя в результате выдачи самой доверенности либо при передаче доверенности доверителем иному лицу. Доверенность должна быть составлена так, чтобы у третьих лиц не было сомнений кто в данных обязательствах является доверителем, представителем и какие у него полномочия.

Доверенность можно классифицировать на несколько различных видов:

1. Общая (генеральная) доверенность- предоставляется поверенному от доверителя на совершение различных юридических действий. Т.е. представитель наделяется чрезвычайно широкими полномочиями. Сюда можно отнести доверенность на распоряжение и управление всем движимым и недвижимым имуществом. На самом деле генеральная доверенность несет в себе достаточно большие риски как для покупателя, так и для доверителя, если мы рассматриваем договор к/п, поскольку гражданин, выдавший такую доверенность, может и вовсе потерять контроль над своим имуществом. Оформляя ее, доверитель рассчитывает на то, что его поверенный будет уведомлять о своих действиях и согласовывать их. Но как такого механизма, который бы регулировал этот вопрос, нет, потому что даже в самой доверенности указывается, что у представителя есть полномочия на определение условий сделки на свое личное усмотрение и это вполне допустимо, поскольку нельзя предусмотреть заранее все условия будущих сделок с различными видами имущества доверителя.

На практике такая доверенность имеет свое начало со слов: «Доверяю распоряжаться всем своим имуществом», и потом обычно следует детальное перечисление этих видов (транспортное средство, счет в банке, недвижимость и т.д.) и операции, на которые у представителя появляются полномочия (получение, заложение, продажа, обмен). Предоставляется возможным оформить такую доверенность в отношении определенного имущества, и доверитель отмечает, что у поверенного есть полномочия на совершение любых сделок с данным имуществом.

2. Специальная доверенность - при таком письменном уполномочии у представителя есть возможность совершать от имени доверителя ограниченное (либо неограниченное) количество сходных юридических действий. По такой доверенности можно совершить сделку по закупке сельскохозяйственной продукции у граждан.

3. Разовая доверенность - выдается представителю от доверителя на совершение одного строгого юридического действия. Например, продать земельный участок, находящийся по определенному адресу.

4. Безотзывная доверенность. 1 сентября 2013 года Федеральным законом от 07.05.2013 г. № 100-ФЗ «О внесении изменений в подразделы 4 и 5 раздела 1 части первой и статью 1153 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации» законодатель вводит новую стать. 188.1 ГК РФ, которую посветили данному виду доверенности.

Закрепление таковой нормы является ключевым изменением в институте представительства. Поскольку до 1 сентября 2013 г. доверитель в любой момент мог «забрать» доверенность у представителя.

Характерными признаками такой доверенности являются: наличие специального субъекта со стороны доверителя (исходя из ст. 188.1 ГК РФ, таковым является лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность); выдачу безотзывной доверенности может производить индивидуальный предприниматель (согласно с п.3 ст. 23 ГК РФ к гражданам, занимающихся предпринимательской деятельностью, распространяются правила ГК РФ, регулирующие деятельность юр. лиц, которые в свою очередь являются коммерческими организациями, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения) и юридическое лицо как коммерческая организация.

Профессор Чефранова Е.А. в своей работе также отмечает, что субъект должен выдавать доверенность только на действия в сфере индивидуального предпринимательства, если же она предоставлена представителю от индивидуального предпринимателя на совершение действий семейного или личного потребления, то такую доверенность нельзя считать безотзывной.

Также следует обозначить, что законодателем предусмотрены все же основания отмены такой доверенности: злоупотребление со стороны представителя своими полномочиями; возникшие обстоятельства, свидетельствующие о возможном злоупотребление своими полномочиями со стороны представителя в будущем; прекращение обязательств, для исполнения и обеспечения которых доверенность выдавалась; отказ представителем от возложенных на него полномочий; реорганизация юр. лица, выдавшая доверенность; смерть гражданина, выдавшего доверенность; признание ограниченно дееспособным, недееспобным гражданина, который выдал доверенность; признание гражданина безвестно отсутствующим, выдавший ранее доверенность; введение процедуры банкротства в отношении поверенного либо представителя, при которой отсутствует право на выдачу доверенностей.

Помимо этого, на безотзывную доверенность не распространяются нормы о передоверии (п.3 ст. 188.1 гласит о том, что поверенный, получивший полномочия на совершение различных юридических действий, не может ее передоверить, если иное не предусматривается в доверенности).

Доверенность может иметь два вида письменной формы:

* простая письменная форма;
* нотариальная форма.

В соответствии с пунктом 1 статьи 162 ГК РФ нотариальное удостоверение сделки предполагает проверку нотариусом или должностным лицом, имеющее право на совершение такого нотариального действия, законности совершаемой сделки, также наличие у субъектов прав на ее совершение.

Перед совершением нотариального действия по удостоверению доверенности  [нотариус](https://notariat.ru/sovet/api/dictionary/terms/66/)  в  соответствии со ст. 16 Основ законодательства Российской Федерации о нотариате разъясняет обратившемуся за  удостоверением доверенности правовые последствия выдачи доверенности во  избежание каких-либо злоупотреблений и  нарушений прав и охраняемых законом интересов каждой из сторон.

До  совершения нотариального действия нотариус  устанавливает личность  обратившегося лица, проверяет  [дееспособность](https://notariat.ru/sovet/api/dictionary/terms/14/)  гражданина и  [правоспособность](https://notariat.ru/sovet/api/dictionary/terms/85/)  юридического лица, полномочия представителя юридического лица в  соответствии с  учредительными документами.

Согласно п.2 ст. 185 ГК РФ нотариальное удостоверение обязательно при указании в законе (договор ренты (ст. 584 ГК РФ), завещание (ст. 1124 ГК РФ), наследственный договор (ст. 1140.1 ГК РФ), брачный договор (ст. 41 СК РФ), доверенность, выдаваемая при передоверии (ст. 187 ГК РФ), доверенность на совершение сделок, требующих нотариальной формы, на подачу заявлений о гос. регистрации прав или сделок, а также на распоряжение зарегистрированными в гос. реестрах правами ( ст. 185.1 ГК РФ и т.д.) либо при соглашении сторон, хотя по закону такой вид сделки можно заключить в простой письменной форме (п. 2 ст. 163 ГК РФ).

Необходимо отметить, что не во всех сделках, имеющих обязательное нотариальное удостоверение, может присутствовать институт представительства. Так согласно п.3 ст. 1118 ГК РФ завещание должен гражданин совершить лично. Заключение наследственного договора и завещания через представителя запрещается и выдача доверенности недопустима.

В п.2 ст. 185.1 ГК РФ законодатель указывает разновидности доверенностей, которые приравниваются к нотариально удостоверенным:

1)доверенности военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях, которые удостоверены начальником такого учреждения, его заместителем по медицинской части, а при их отсутствии старшим или дежурным врачом;

2)доверенности военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, соединений, учреждений и военно-учебных заведений, где нет нотариальных контор и других органов, совершающих нотариальные действия, также доверенности работников, членов их семей и членов семей военнослужащих, которые удостоверены командиром (начальником) этих части, соединения, учреждения или заведения;

3)доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы, которые удостоверены начальником соответствующего места лишения свободы;

4)доверенности совершеннолетних дееспособных граждан, проживающих в стационарных организациях социального обслуживания, которые удостоверены администрацией этой организации или руководителем (его заместителем) соответствующего органа социальной защиты населения.

В п.3 ст. 185.1 ГК РФ интерпретируется об упрощенном варианте удостоверения доверенности на получение стипендии, заработной платы, пособий. Удостоверяются по месту службы, работы и т.д., причем бесплатно, на что указывает законодатель.

В п.4 ст. 185.1 ГК РФ предусматривается доверенность, выдаваемая юр. лицом за подписью руководителя либо другого лица, которое имеет на это действие полномочия в соответствии с законом и учредительным документом.

Учитывая различные положения ГК РФ о доверенности, а также методические рекомендации по удостоверению доверенностей (утв. решением Правления Федеральной нотариальной палаты 18 июля 2016 г. (протокол № 07/16)) можно указать положения, которые должны быть в содержании доверенности:

* срок действия (срок может быть любой (п.1 ст. 186 ГК РФ). Может устанавливаться на каждое полномочие отдельный срок. Если в доверенности не указан срок, то она действует в течение года со дня совершения (п.1 ст. 186 ГК РФ), но если она выдана для совершения действий за границей, то сохраняет силу до отмены такой доверенности лицом, выдавшем ее (п.2 ст. 186 ГК РФ);
* место совершения (область, село, город и т.д.);
* объем полномочий поверенного;
* дата выдачи (год, месяц, число);
* Ф.И.О, место жительство, реквизиты документов, удостоверяющие личность, дата рождения доверителя и поверенного;
* наименование юр. лица, участвовавшего в гражданско-правовых отношениях, информация о гос. регистрации, место нахождения;
* подпись руководителя юридического лица либо иного лица, уполномоченного на выдачу доверенности учредительными документами, и подпись главного (старшего) бухгалтера юридического лица, основанного на государственной или муниципальной собственности, если доверенность выдается на получение или выдачу денег и других имущественных ценностей;
* подпись руководителя, представляемого юр. лица либо другого лица, уполномоченного на выдачу доверенности учредительными документами;
* печать юр. лица.

Заключение

На основе проведенного анализа, могу подытожить своё исследование и считаю, что цель моей работы достигнута, а задачи выполнены.

Рассмотрев то, как менялись и развивались взгляды на институт представительства, можно утверждать, что в римском праве было положено начало разграничению представительства на обязательное, основанное на законе (представительство рабов, членов семьи), и добровольное (договорное).

 В России представительство находило применение уже с конца 10 века. Существенное развитие институт представительства получил в проекте гражданского уложения, разрабатываемом с последней четверти XIX в., где было разграничено обязательное и добровольное представительство, закреплен его личный характер, урегулирован безвозмездный и возмездный договор поручения (договор доверенности), определено юридическое значение полномочия и одобрения, пороков воли при осуществлении представительства, достаточно подробно определены основания прекращения представительства и правовые последствия его прекращения. Проект так и не стал законом, но ряд его положений был учтен в Гражданских кодексах РСФСР 1922 и 1964 гг. В настоящее время понятие института представительства законодатель закрепил в ст. 182 ГК РФ- это совершение различных юридических действий и гражданско-правовых сделок представителем, у которого есть на то полномочия в интересах и от имени иного лица (доверитель, представляемый).

Представителями могут быть юридические лица и физические лица. Физическое лицо должно обладать дееспособностью.

Основаниями возникновения, изменения, прекращения института представительства являются право-релевантные факты. К таковым можно отнести: указание закона; акт уполномоченного органа; нахождение лица в определенном месте; волеизъявление представляемого (как правило в виде доверенности, договоре поручения, договоре коммерческого представительства); передоверие и т.д.

Также в ст. 185 ГК РФ закреплено понятие доверенности- это письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу или другим лицам для представительства перед третьими лицами. Доверенность всегда должна заключаться только в письменной форме. Доверенность можно разделить на несколько видов: генеральную (общую), специальную, разовую, безотзывную. Доверенность может быть выражена в двух формах: простая письменная; нотариальная. Так, нотариальному удостоверению подлежат: доверенности на совершение сделок, требующих нотариальной формы; доверенности на подачу заявлений о государственной регистрации прав или сделок; доверенности на распоряжение зарегистрированными в государственных реестрах правами; доверенности, выдаваемые в порядке передоверия; безотзывные доверенности; отмена нотариально удостоверенных доверенностей. И нотариус вносит сведения о нотариально удостоверенных доверенностях, в Единую информационную систему нотариата (ст. 34.3 Основ законодательства о нотариате). Эти сведения формируют публичный реестр доверенностей к которому обеспечен прямой и свободный доступ неограниченного круга лиц без взимания платы (ст. 34.4 Основ законодательства о нотариате).

В п.3 и п.4 ст. 185.1 ГК РФ законодатель предусмотрел случаи, когда доверенность может иметь простую письменную форму. При этом даже простой письменный уполномочивающий документ может быть заверен нотариусом.

Список использованной литературы

# "Конституция Российской Федерации" (принята всенародным голосованием 12.12.1993 с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020)

1. ["Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая)" от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 09.03.2021)](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_5142/)

# "Основы законодательства Российской Федерации о нотариате" (утв. ВС РФ 11.02.1993 N 4462-1) (ред. от 30.04.2021)

# Федеральный закон "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" от 08.08.2001 N 129-ФЗ (последняя редакция)

# Федеральный закон "О рынке ценных бумаг" от 22.04.1996 N 39-ФЗ (последняя редакция)

# Закон РФ «Об организации страхового дела в Российской Федерации» от 27.11.1992 N 4015-1 (ред. от 30.12.2020)

# Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 N 25 "О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации"

1. [<Письмо> ФНП от 22.07.2016 N 2668/03-16-3 <О Методических рекомендациях по удостоверению доверенностей> (вместе с "Методическими рекомендациями по удостоверению доверенностей", утв. решением Правления ФНП от 18.07.2016, протокол N 07/16)](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_202780/)

# Постановление Четвертого арбитражного апелляционного суда от 24 февраля 2014 г. по делу № А19-10057/2013

# Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда от 24 июня 2014 г. № 1332/14

# Постановление Федерального Арбитражного Суда Центрального округа от 5 августа 2003 г. по делу № А48-277/03-5

# Постановление Федерального Арбитражного Суда Волго-Вятского округа от 6 апреля 2012 г. по делу № А38-1396/2011

# Постановление Арбитражного суда Волго-Вятского округа от 05.10.2015 N Ф01-3302/2015 по делу N А43-28602/2014

1. Киздарбекова А.С. Представительство в предпринимательской деятельности // Международный журнал экспериментального образования. 2013. № 10-1. 160 с.
2. Гордон А.О. Представительство в гражданском праве : Исслед. А. Гордона, присяж. поверенного при С.-Петерб. судеб. палате. - Санкт-Петербург : тип. Шредера, 1879. - XII, 435 с
3. Невзгодина, Е.Л. Представительство по советскому гражданскому праву. - Томск : Изд-во Том. ун-та, 1980. - 156 с.;
4. Брагинский М. Договор поручения // Хозяйство и право. 2001. № 4. Приложение. - 74 с.
5. Чефранова Е.А. Применение в нотариальной практике новых положений законодательства о представительстве и доверенности, предусмотренных Федеральным законом от 7.05.2013 г. № 100-ФЗ // Нотариальный вестник. 2013. № 11. 4. Савельев С.Л. Безотзывная доверенность - еще один способ обеспечить исполнение обязательства // Арбитражная практика. 2013. № 9.- 32с.
6. Нерсесов Н.О. Понятие добровольного представительства в гражданском праве Н. Нерсесова. - Москва : типо-лит. И.И. Смирнова, 1878. - VI, 183 с.
7. Вольман И.С. Опека и попечительство / И.С. Вольман, пом. присяж. поверенного Окр. С.-Петерб. судеб. палаты. - Санкт-Петербург : тип. Спб. т-ва печ. и изд. дела "Труд", 1903. - 172 с.

1. Покровский И.А. История римского права. – СПб.: Издательско-торговый дом «Летний сад», 1999. – 560 с
2. Г.Ф. Шершеневич. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 г.) /Вступительная статья, Е.А. Суханов. -М.: Фирма «СПАРК», 1995 г.- 556с.
3. Медведев С.Н. Римское частное право: Учебник. – Ставрополь: ГУП «Ставропольская краевая типография», 2004. – 128 с.
4. Барон Ю. Система римского гражданского права. Книга 4. Обязательственное право. Третье издание (исправленное по 9-му немецкому изданию), выпуск третий. Перевод Л. Петражицкого. -СПб, 1910. - 272 с.
5. Маньков А.Г., под. общ. ред.: Чистяков О.И.: Российское законодательство X - XX веков: Акты Земских соборов. г. М. г. 1985. Т. 3. 512 с.

# Горский А.Д., под. общ. ред.: Чистякова О.И.: Российское законодательство X - XX веков: Законодательство периода образования и укрепления Русского централизованного государства. г. М. г. 1985 Т.2. 520 с.

# Чистяков О.И. (Под общ. ред.): Российское законодательство X - XX веков: Законодательство первой половины XIX века. г. М. г. 1988. Т. 6. 432 с.

1. Хрестоматия по истории государства и права СССР : Доокт. период : [Учеб. пособие для вузов по спец. "Правоведение" / Т. Е. Новицкая и др.]; Под ред. Ю. П. Титова, О. И. Чистякова. - М.: Юрид. лит., 1990. – 478 с.
2. Российское законодательство X-XX веков: в 9-ти томах / под общей редакцией доктора юридических наук, профессора О. И. Чистякова. - Москва: Юридическая литература Т. 1: Законодательство Древней Руси / ответственный редактор член-корреспондент АН СССР, доктор исторических наук профессор В. Л. Янин. - 1984. - 430 с.
3. Татищев В.Н. История Российская. Издт. Наука М., 1968. Т. 7. - 486 с.
4. Дурнева П. Н. Добровольное представительство по гражданскому праву России : автореферат дис. ... кандидата юридических наук : 12.00.03 / Дурнева Полина Николаевна; [Место защиты: Кубан. гос. аграр. ун-т]. - Краснодар, 2007. - 22 с.
5. Муратова А. Р. Институт представительства в гражданском праве России : автореферат дис. ... кандидата юридических наук : 12.00.03 / Муратова Альмира Раисовна; [Место защиты: Сарат. гос. юрид. акад.]. - Саратов, 2013. - 19 с.
6. Орешин, Е. И. Договоры о представительстве в российском гражданском праве : автореферат дис. ... кандидата юридических наук : 12.00.03 / Орешин Евгений Игоревич; [Место защиты: Ин-т государства и права РАН]. - Москва, 2007. - 26 с.
7. Дороженко М. Ю. Гражданско-правовое регулирование представительства: проблемы теории и законодательства : автореферат дис. ... кандидата юридических наук : 12.00.03 / Дороженко Маргарита Юрьевна; [Место защиты: Рос. гос. гуманитар. ун-т (РГГУ)]. - Москва, 2007. - 26 с.
8. Рясенцев В.А. Представительство в советском гражданском праве: диссертация ... доктора юридических наук: 12.00.00. - Москва, 1948. - 601 с.
9. Носкова, Ю. Б. Представительство и доверенность в гражданском праве России [Текст] : монография / Ю. Б. Носкова ; Федеральное государственное казенное образовательное учреждение высшего образования "Уральский юридический институт Министерства внутренних дел Российской Федерации", Кафедра гражданско-правовых дисциплин. - Екатеринбург : Уральский юридический ин-т МВД России, 2017. - 24 с.

Ресурсы информационно-телекоммуникационной сети «Интернет»

1. <http://drevne-rus-lit.niv.ru/drevne-rus-lit/text/russkaya-pravda-prostrannaya/russkaya-pravda-prostrannaya.htm>
2. <http://www.adjudant.ru/regulations/1716-03.htm>
3. <https://docs.cntd.ru/document/901808921>
4. <http://www.kremlin.ru/acts/bank/3/print>

1. http://drevne-rus-lit.niv.ru/drevne-rus-lit/text/russkaya-pravda-prostrannaya/russkaya-pravda-prostrannaya.htm [↑](#footnote-ref-1)
2. Хрестоматия по истории государства и права СССР. Дооктябрьский период / под общ. ред. Ю.П. Титова, О.И. Чистякова. М.: Юрид. лит., 1990. С. 28 [↑](#footnote-ref-2)
3. Российское законодательство X—XX веков. Т. 1. С. 338 [↑](#footnote-ref-3)
4. Татищев В.Н. История Российская. М., 1968. Т. 7. С. 236 [↑](#footnote-ref-4)
5. http://www.adjudant.ru/regulations/1716-03.htm [↑](#footnote-ref-5)
6. Гордон А.О. Представительство в гражданском праве : Исслед. А. Гордона, присяж. поверенного при С.-Петерб. судеб. палате. - Санкт-Петербург : тип. Шредера, 1879. – XII.- с. 84 [↑](#footnote-ref-6)
7. Дороженко М. Ю. Гражданско-правовое регулирование представительства: проблемы теории и законодательства : автореферат дис. ... кандидата юридических наук : 12.00.03 / Дороженко Маргарита Юрьевна; [Место защиты: Рос. гос. гуманитар. ун-т (РГГУ)]. - Москва, 2007. – с 7. [↑](#footnote-ref-7)