

Субъекты представительства

Для представительства всегда характерно наличие трех участников: **представляемого, представителя и третьего лица.**

1. Представляемый (доверитель) - это лицо, которое, желая или нуждаясь в помощи другого лица, наделяет его полномочием на совершение от своего (доверителя) имени определенных юридических действий. Им может быть любой субъект гражданского права (как физическое, так и юридическое лицо). Ему достаточно обладать правоспособностью, объем его дееспособности не имеет значения (кроме случаев договорного представительства).

2. Представитель - лицо, действующее от имени и по поручению представляемого.

Представителем может быть только полностью *право- и дееспособный субъект*. Им может *быть как гражданин, так и юридическое лицо*. Например, в силу прямого указания [п. 1 ст. 64](#) СК родители являются законными представителями своих детей. Если же ребенок помещается в организации для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей, в соответствии с [п. 2 ст. 155.2](#) СК обязанности по защите его прав и законных интересов возлагаются на эти организации, они выступают в качестве представителей детей, находящихся в данных учреждениях.

От представителя следует отличать:

Комиссионер – действует по договору комиссии

Посыльный – просто передают чью либо волю

Поверенный – действует по договору поручения

Рукоприкладчик - не является представителем , он лишь помогает только оформить сделку, тогда как представитель сам ее совершает.

ЗАПРЕЩАЕТСЯ:

- для представителя совершать сделки в отношении себя лично
- **двойное представительство.** Нельзя одновременно быть представителем обеих сторон в сделке.

ИСКЛЮЧЕНИЕ: коммерческое представительство. Ситуация, когда одно лицо выступает одновременно от имени разных сторон в сделке, допущена законом, но при соблюдении ряда **условий:**

-это возможно только **в сфере предпринимательской деятельности.**

При коммерческом представительстве **предпринимателем** является: сам коммерческий представитель, представляемый и третье лицо ([п. 1 ст. 184](#) ГК);

- должно быть получено **согласие сторон сделки.** При заключении сделки на организованных торгах ([ст. ст. 447 - 449.1](#) ГК) наличие такого согласия предполагается, пока не доказано обратное (действует презумпция согласия представляемых).

-возмездный характер отношений, так как предпринимательская деятельность предполагает систематическое получение прибыли.

Основания возникновения отношений представительства

- - **сделки** (выдача и принятие доверенности, договор поручения, один из вариантов агентского договора, договор о приемной, патронатной семье и др.).
- - **административный акт**, например акт органа опеки и попечительства о назначении опекуна (попечителя).
- - **решение суда** об усыновлении, в результате чего усыновитель становится представителем усыновленного им ребенка.

ИНОГДА для возникновения правоотношения представительства **требуется** не один юридический факт, а их совокупность (**юридический состав**). Например, представительство из **договора поручения** требует совершения двух сделок: заключение самого договора и выдача доверителем доверенности поверенному ([ст. 975 ГК](#)). Иногда о наличии представительских отношений свидетельствует сама обстановка, в которой действует представитель (например, гардероб), и конклюдентные действия лиц: посетители сдают верхнюю одежду, а работник, действующий от имени организации (театра), принимает ее на хранение. Представительство в данном случае очевидно для посетителей, поэтому в проверке полномочий работника нет необходимости.

Представитель обязан действовать **В ПРЕДЕЛАХ** предоставленных ему возможностей. Последствия выхода за рамки полномочий: сделка в этом случае считается *заключенной от имени и в интересах не представляемого, а того, кто ее совершил, - представителя* ([ст. 183](#) ГК).

Особенность: у **представляемого** есть право в дальнейшем **одобрить** такую сделку. Способы одобрения могут быть различными (документ, конклюдентные действия, однозначно свидетельствующие о положительной реакции представляемого)

До получения одобрения сделки третье лицо может в одностороннем порядке отказаться от заключенной с ним сделки. Если же **представляемый** ее не одобрит или его ответ не поступит в разумный срок, **контрагент** представителя может *либо принудить представителя исполнить сделку, либо не только отказаться от ее исполнения, но и взыскать с него УБЫТКИ*.

Виды представительства

- **1. Добровольное** представительство иногда называют **договорным**.
- На основании доверенности, выданной юридическим лицом, действуют руководители филиалов и представительств этой организации. Им (руководителям) может быть предоставлено и право заключения договоров, но не иначе как от имени и по доверенности от организации. При этом если при подписании договора директор филиала не сделал ссылку на доверенность, но такие полномочия указаны в положении о филиале и в выданной директору доверенности, сделка считается совершенной от имени юридического лица.
- **2. Обязательное** представительство (оно иногда именуется **законным**) устанавливается прямым **предписанием закона**, т. е. независимо от воли представляемого. В частности, в [Законе](#) об опеке и попечительстве четко указано, что при установлении опеки над малолетними и гражданами, признанными судом недееспособными, возникают отношения представительства.

Форма доверенности - только письменная (устных доверенностей быть не может).

Нотариальная форма доверенности обязательна для доверенностей:

- 1) на совершение сделок, требующих обязательного нотариального удостоверения;
- 2) на подачу заявления о государственной регистрации прав и сделок;
- 3) на распоряжение правами, зарегистрированными в государственных реестрах ([ст. 185.1](#) ГК);
- 4) выдаваемых в порядке передоверия ([п. 3 ст. 187](#) ГК), кроме случаев, когда такие доверенности выдаются юридическими лицами либо руководителями их филиалов, представительств;
- 5) безотзывных ([п. 2 ст. 188.1](#) ГК).

Упрощенный порядок удостоверения доверенности (по месту работы, учебы, прохождения стационарного лечения) установлен для доверенностей на **получение платежей**, перечисленных в [п. 3 ст. 185.1 ГК](#), корреспонденции (кроме ценной). За такое удостоверение запрещено взимать плату. Для доверенностей, выдаваемых от имени организации, достаточно подписи ее руководителя или иного уполномоченного лица.

Виды доверенностей. По объему полномочий доверенность может быть:

- 1) **разовой** - выдается для совершения одного определенного действия (например, для получения заработной платы за определенный месяц);
- 2) **специальной** - для совершения нескольких, но однородных действий (такого рода доверенность выдается, например, юрисконсульту для ведения дел в суде);
- 3) **генеральной (общей)** - на совершение нескольких разнородных действий (примером является доверенность, выдаваемая руководителю филиала или представительства).

Содержание доверенности.

Обязательно указываются

-стороны (*представляемый и представитель*),

-передаваемые полномочия, которые должны быть четко определены, иначе сложно будет установить их рамки.

Условие **о сроке действия доверенности - несущественное**, его можно и не указывать, но тогда доверенность сохранит силу в течение **только одного года** со дня ее совершения.

Обязательно (под страхом **ничтожности**) должна быть указана **дата выдачи доверенности**, иначе не будет определена "точка отсчета" периода действия полномочий представителя. Подписывает доверенность тот, кто ее выдал (представляемый).

БЕЗОТЗЫВНАЯ ДОВЕРЕННОСТЬ:

Отношения, возникающие при **добровольном представительстве**, основаны на взаимном доверии, которое может исчезнуть в любой момент.

Учитывая это, законодатель позволяет представляемому **во всякое время отменить доверенность** (отозвать ее), а представителю - **отказаться от принятых им полномочий** ([п. 2 ст. 188](#) ГК).

ИСКЛЮЧЕНИЕ из этого общего правила - **безотзывная доверенность**: представляемый может (но не обязан) внести условие о принципиальной **невозможности ее отмены**, пока не закончится **срок действия доверенности**.

НО: отмена все же может произойти, но лишь по основаниям, указанным **в доверенности** (следовательно, их установит сам представляемый). Таким образом, отмена даже безотзывной доверенности возможна, но она ограничена. Выдача таких доверенностей разрешена только в **предпринимательских отношениях** ([ст. 188.1](#) ГК).

ПЕРЕДОВЕРИЕ.

Представитель, указанный в доверенности, должен лично совершить те действия, на которые он уполномочен.

Перепоручить свои функции он может в двух случаях:

- 1) такая возможность указана представляемым в тексте доверенности;
- 2) в силу сложившихся обстоятельств представитель вынужден пойти на это для охраны интересов представляемого.

Но и после передоверия представитель не перестает быть участником правоотношения представительства, потому что по общему правилу **он сохраняет свои полномочия**, если иное не будет указано в доверенности или законе ([п. 6 ст. 187 ГК](#)).

Иногда **передоверие невозможно** в силу прямого предписания закона. Это однозначно недопустимо по доверенностям на получение платежей и корреспонденции ([п. 5 ст. 187](#) ГК).

Доверенность, выданная в порядке **передоверия, носит производный характер.**

По ней нельзя передать **полномочий больше, чем указано в первоначальной доверенности;**

Срок ее действия не может превышать времени действия уполномочия, на основании которого она выдана. С прекращением доверенности теряет силу и передоверие.

ПРЕКРАЩЕНИЕ ДОВЕРЕННОСТИ

Лицо, выдавшее доверенность и впоследствии отменившее ее, **ОБЯЗАНО** известить об отмене лицо, которому доверенность выдана, а также известных ему третьих лиц, для представительства перед которыми дана доверенность.

Сведения о совершенной в **простой письменной форме** отмене доверенности могут быть опубликованы в официальном издании, в котором опубликовываются сведения о банкротстве. В этом случае, третьи лица считаются извещенными об отмене доверенности по истечении одного месяца со дня опубликования

Если доверенность была **нотариально удостоверена**, то она отменяется так же в **нотариальном порядке**, путем внесения об этом записи в реестр выданных доверенностей (ведется в электронной форме и доступен в сети Интернет). Третьи лица считаются извещенными о совершенной в **нотариальной форме отмене** доверенности **на следующий день** после внесения сведений об этом в реестр нотариальных действий.

Фикция извещения отражена в п. 1 ст. 189 ГК РФ и нужна для того, чтобы защитить интересы представляемого от исков третьих лиц.

В соответствии с п. 1 ст. 188 ГК РФ, отмена доверенности совершается в той же форме, в которой она была выдана, либо в нотариальной форме.

Это значит,

- письменная доверенность может быть отменена либо письменно, либо в нотариальной форме,
- нотариально удостоверенная доверенность — только в нотариальном порядке.

«Если третьему лицу предъявлена доверенность, о прекращении которой оно не знало и не должно было знать, права и обязанности, приобретенные в результате действий лица, полномочия которого прекращены, сохраняют силу для представляемого и его правопреемников» (п. 2 ст. 189 ГК РФ).

Иначе говоря, защита доверия *третьего лица* предъявленной ему доверенностью осуществляется не потому, что доверенность, об отмене которой третье лицо не было извещено, все еще действует, а на основе доктрины видимости полномочий. Другим примером применения такой доктрины видимости полномочий является институт полномочий в силу обстановки (п. 1 ст. 182 ГК РФ). Сделка, совершенная бывшим представителем с третьим лицом, сохраняет силу для представляемого, только если тот был добросовестным и не знал и не должен был знать о состоявшейся отмене доверенности.

Итак, *если третьи лица не были уведомлены представляемым об отмене доверенности, последняя, тем не менее, может считаться отмененной, а интересы третьих лиц защищаются за счет гибкой доктрины видимости полномочий, учитывающей добросовестность такого третьего лица.*

МЕСЯЧНЫЙ СРОК ДЛЯ ЗАПУСКА ФИКЦИИ ИЗВЕЩЕНИЯ ТРЕТЬИХ ЛИЦ ЯВЛЯЕТСЯ ОШИБКОЙ

Указанную проблему попыталась решить новая редакция п. 1 ст. 189 ГК РФ, вступившая в силу 1 сентября 2013 года.

Согласно данной новелле представляемый может удостоверить у нотариуса свою подпись на заявлении об отмене доверенности и направить это заявление в издание, в котором публикуются официальные данные о банкротстве (в настоящий момент в силу распоряжения Правительства РФ от 21.07.2008 № 1049-р эту функцию выполняет газета «Коммерсантъ»).

данная процедура имеет **два существенных дефекта**.

Во-первых, очевидной ошибкой было указание на месячную задержку для запуска фикции извещения третьих лиц.

слайд

Во-вторых, упущение состояло еще и в том, что в качестве издания была выбрана коммерческая структура, публикующая данные о банкротстве, но никаких требований обеспечить бесплатный доступ к соответствующему реестру не было установлено. В итоге на настоящий момент, если судить по опубликованным тарифам, стоимость доступа к данному реестру составляет более 70 тыс. руб. в год.

С 1 ЯНВАРЯ 2017 ГОДА РАБОТАЕТ ЭЛЕКТРОННЫЙ РЕЕСТР ОТМЕНЕННЫХ ДОВЕРЕННОСТЕЙ

Была введена *альтернативная* процедура обеспечения фиксации извещения третьих лиц об отзыве доверенности.

Помимо сохраняющейся процедуры публикации в издании, осуществляющем официальную публикацию данных о банкротстве, появилась процедура публикации в электронном реестре отмененных доверенностей, который ведет Федеральная нотариальная палата (далее — ФНП). Данный реестр размещен на сайте reestr-dover.ru.

Каковы особенности новой процедуры?

Во-первых, в этот реестр ФНП нотариус вносит данные о нотариальном удостоверении отмены доверенности в обязательном порядке. В этом наблюдается отличие от опции публикации извещения об отзыве доверенности в издании, публикующем данные о банкротстве. В последнем случае осуществление такой публикации зависит от желания представляемого.

Во-вторых, согласно вступившей также в силу с 1 января 2017 года редакции п. 1 ст. 188 ГК РФ в обязательном порядке нотариально удостоверяется отмена нотариальной доверенности, но по желанию представляемого нотариально может быть удостоверена отмена и обычной письменной доверенности.

В-третьих, доступ к реестру ФНП бесплатный, в отличие от доступа к реестру публикаций, сделанных в издании, авторизованном на публикацию данных о банкротстве.

В-четвертых, при публикации данных об отмене доверенности в реестре ФНП никакой месячной задержки нет, и третьи лица считаются извещенными об отмене доверенности на следующий день после такой публикации. При этом новая редакция ст. 189 ГК оставила в силе месячную задержку фикции извещения для публикаций об отмене доверенности в издании, публикующем данные о банкротстве.

ЕСЛИ В ДОВЕРЕННОСТИ ПРЯМО УКАЗАНЫ ТРЕТЬИ ЛИЦА, ФИКЦИЯ ИЗВЕЩЕНИЯ ЕЕ ОТМЕНЫ НЕ ДОЛЖНА РАБОТАТЬ

В этой связи следует обратить внимание на п. 132 постановления Пленума Верховного суда РФ от 23.06.2015 № 25, согласно которому применение фикции извещения посредством публикации *«без одновременного извещения представителя и известных представляемому третьих лиц об отмене доверенности не допускается в случаях, когда доверенность была выдана на совершение сделки (сделок) с конкретным контрагентом (контрагентами)».*