

УДК 347.132.1

ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО И ДОВЕРЕННОСТЬ В СОВРЕМЕННОМ РОССИЙСКОМ ГРАЖДАНСКОМ ПРАВЕ

Е.В. Блинкова

Российская государственная академия
интеллектуальной собственности (г. Москва)

В статье автор рассматривает новеллы в институтах представительства и доверенности, которые вводятся в действие Федеральным законом от 7 мая 2013 г. № 100-ФЗ «О внесении изменений в подразделы 4 и 5 раздела I части первой и статью 1153 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации».

***Ключевые слова:** представительство, двойное представительство, коммерческое представительство, доверенность, безотзывная доверенность.*

С 1 сентября 2013 года вступает в действие Федеральный закон от 7 мая 2013 года № 100-ФЗ «О внесении изменений в подразделы 4 и 5 раздела I части первой и статью 1153 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации» (далее – Закон № 100-ФЗ)¹, который хронологически стал вторым законом в рамках реализации Концепции развития российского гражданского законодательства, ставшей по сути реформой российского гражданского законодательства.

К новеллам названного закона относятся: (1) унификация норм о согласии на совершение сделки; (2) отмена свехимперативной нормы об обязательной письменной форме внешнеэкономической сделки; (3) установление правовых основ юридически значимых сообщений; (4) введение презумпции оспоримости сделки, нарушающей требования закона или иного правового акта, которая ранее предполагалась ничтожной; (5) запрещение требовать признания оспоримой сделки недействительной теми лицами, которые ранее ее одобрили или своими действиями подтвердили намерение ее исполнить; (6) установление правовых основ принятия и оспаривания решений собраний; (7) введение дополнительных мер по защите прав и законных интересов контрагента по сделке, совершаемой неуполномоченным лицом; и др.

Особое значение принятый закон имеет в сфере установления нового правопорядка в области представительства и доверенности как ключевых правовых средств осуществления и защиты гражданских прав и интересов.

Законодатель сохранил общую формулу представительства, до-

¹ СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения – 01.06.2013 г.).

бавив только третью группу лиц, не являющихся представителями. Наряду с лицами, действующими хотя и в чужих интересах, но от собственного имени, и лицами, уполномоченными на вступление в переговоры относительно возможных в будущем сделок, в п. 2 ст. 182 ГК РФ добавлены лица, лишь передающие выраженную в надлежащей форме волю другого лица.

Революционным же следует назвать другое изменение в институте представительства. Законодатель фактически легализовал сделки представителей от имени представляемых в отношении себя лично. Де-юре в ГК РФ сохранен общий запрет, что представитель не может совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично, а также в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является, за исключением случаев, предусмотренных законом (п. 3 ст. 182 ГК РФ). Последнее означает, что закон может предусматривать случаи, когда представителю разрешается совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично, чего ранее в ГК РФ не было. Однако де-факто подобная сделка возможна, поскольку законодатель установил, что сделка, которая совершена с нарушением вышеуказанных правил (о запрете совершении сделки представляемым в отношении себя лично), и на которую представляемый не дал согласия, может быть признана судом недействительной по иску представляемого, если она нарушает его интересы (при нарушении интересов представляемого предполагается, если не доказано иное). Последнее означает, что такие сделки являются оспоримыми, т.е. они считаются действительными, если не будут оспорены в суде, хотя ранее в доктрине и судебной практике они квалифицировались как ничтожные. Следует уточнить, что право представляемого не является абсолютным, поскольку удовлетворение его обусловлено нарушением его интересов, т.е. если в суде будет установлено, что подобная сделка была совершена в интересах представляемого, она будет оставлена в силе.

Эти правила касаются и двойного представительства, причем ранее в ГК РФ было указано, что запрет двойного представительства не касается только случаев коммерческого представительства; теперь же законодатель законом может расширять перечень случаев двойного представительства.

Изменения коснулись и ст. 183 ГК РФ «Заключение сделки неуполномоченным лицом». Ранее законодатель ограничивался правилом, что при отсутствии полномочий действовать от имени другого лица или при превышении таких полномочий сделка считается заключенной от имени и в интересах совершившего ее лица, если только другое лицо (представляемый) впоследствии прямо не одобрит данную сделку (п. 1 ст. 183 ГК РФ). Теперь же в указанную статью добавлено, что до одобрения сделки представляемым другая сторона путем заявления совершившему сделку лицу или представляемому вправе отказаться от нее в

одностороннем порядке, за исключением случаев, если при совершении сделки она знала или должна была знать об отсутствии у совершающего сделку лица полномочий либо об их превышении (абз. 2 п. 1 ст. 183 ГК РФ в редакции Закона № 100-ФЗ).

Также указанная статья добавлена нормой, что, если представляемый отказался одобрить сделку или ответ на предложение представляемому ее одобрить не поступил в разумный срок, другая сторона вправе потребовать от неуправомоченного лица, совершившего сделку, исполнения сделки либо вправе отказаться от нее в одностороннем порядке и потребовать от этого лица возмещения убытков. Убытки не подлежат возмещению, если при совершении сделки другая сторона знала или должна была знать об отсутствии полномочий либо об их превышении (п. 3 ст. 183 ГК РФ в редакции Закона № 100-ФЗ).

Изменения в институте представительства коснулись и коммерческого представительства, причем законодатель дал ст. 184 ГК РФ «Коммерческое представительство» в новой редакции, секвестрировав некоторые положения. Во-первых, исключено правило, что при одновременном коммерческом представительстве разных сторон в сделке коммерческий представитель обязан исполнять данные ему поручения с заботливостью обычного предпринимателя. Законодатель, возможно, показалось это излишним, поскольку ранее в ст. 1 ГК РФ была включена обязанность для участников гражданских правоотношений действовать добросовестно при установлении, осуществлении и защите гражданских прав и при исполнении гражданских обязанностей. Насколько это обоснованно, покажет судебная практика о соотношении категорий добросовестности и заботливости обычного предпринимателя. Во-вторых, опущено правило, что коммерческий представитель вправе требовать уплаты обусловленного вознаграждения и возмещения понесенных им при исполнении поручения издержек от сторон договора в равных долях, если иное не предусмотрено соглашением между ними. Последнее означает, что порядок вознаграждения и возмещения понесенных коммерческим представителем при исполнении поручения издержек определяется общими положениями о представительстве и (или) договором. В-третьих, исключено правило, что коммерческое представительство осуществляется на основании договора, заключенного в письменной форме и содержащего указания на полномочия представителя, а при отсутствии таких указаний – также и доверенности. Это означает, что, в принципе, отдельный договор в письменной форме становится необязательным, и стороны могут ограничиться доверенностью, определив в ней полномочия коммерческого представительства. Однако, если это не окажет существенного влияния на практику в этой сфере, стороны по-прежнему будут заключать договор в письменной форме, определяя в нем предмет, вознаграждение, ответственность, риски и пр. В-четвертых, представляется несколько странным, что законодатель из

статьи о коммерческом представительстве убрал обязанность коммерческого представителя сохранять в тайне ставшие ему известными сведения о торговых сделках и после исполнения данного ему поручения. Нормы о конфиденциальности содержатся во многих институтах гражданского права, в том числе связанных с коммерческим представительством (например, агентирование), но правило в общей части также было бы не лишним.

Убрав из коммерческого представительства вышеуказанные правила, законодатель добавил в обновленную редакцию ст. 184 ГК РФ «Коммерческое представительство» только одно – если коммерческий представитель действует на организованных торгах, предполагается, поскольку не доказано иное, что представляемый согласен на одновременное представительство таким представителем другой стороны или других сторон.

Следует отметить, что на этапе третьего чтения и принятия законопроекта в окончательной редакции он претерпел определенные изменения в сравнении с редакцией первого и второго чтения; из него была исключена важная новелла в отношении правил о доверенности. Речь идет о правиле, содержавшемся в п. 2 ст. 185.1 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее – ГК РФ) в редакции Проекта по состоянию на 15 апреля 2013 г., согласно которому лицо, для представительства перед которым выдана доверенность, было вправе требовать от представителя доверенность, удостоверенную нотариально. При отсутствии нотариального удостоверения оно могло отказаться от признания полномочий представителя.

Только в ограниченном перечне случаев (п. п. 3 – 4 ст. 185.1 ГК РФ в редакции Проекта по состоянию на 15 апреля 2013 г.) лицо не могло требовать предоставления доверенности, удостоверенной в нотариальном порядке. Кроме того, право лица требовать такой доверенности могло быть изменено законом или соглашением сторон.

Одним из ключевых изменений является изменение срока действия доверенности. Законом № 100-ФЗ введена новая редакция абз. 1 п. 1 ст. 186 ГК РФ, в котором указано лишь то, что если в доверенности не указан срок ее действия, то она сохраняет силу в течение года со дня ее совершения. Иными словами, в приведенной редакции указанного абзаца предлагается отказаться от ныне действующей нормы, ограничивающей срок действия доверенности тремя годами.

Из этого можно заключить, что после вступления в силу Закона № 100-ФЗ в доверенности можно будет установить любой срок ее действия.

Законом № 100-ФЗ прямо закреплено правило о том, что представитель, передавший полномочия другому лицу в порядке передоверия, не утрачивает своих полномочий по первоначальной доверенности; иное может быть указано в доверенности или в законе (п. 6 ст. 187 ГК РФ).

В п. 3 ст. 187 ГК РФ в редакции Закона № 100-ФЗ предусмотре-

ны новые исключения из общего правила о нотариальном удостоверении доверенности, выдаваемой в порядке передоверия.

Так, в этой норме установлено, что она не применяется к доверенностям, выдаваемым в порядке передоверия юридическими лицами, руководителями филиалов и представительств юридических лиц. Стоит напомнить, что действующая редакция ст. 187 ГК РФ допускает отсутствие нотариального удостоверения доверенностей, выдаваемых в порядке передоверия, только в отношении доверенностей на получение заработной платы или иных доходов, вкладов граждан и т.п. (п. 4 ст. 185 ГК РФ).

Закон № 100-ФЗ ограничивает последующее передоверие, которое по общему правилу не допускается, если только иное не было предусмотрено в законе или в первоначальной доверенности (п. 7 ст. 187 ГК РФ). Следует обратить особое внимание, что иной порядок не может быть установлен в доверенности, выдаваемой в порядке передоверия.

Законом № 100-ФЗ уточнены основания прекращения и отзыва доверенности. Так, ст. 188 ГК РФ дополнена новым основанием прекращения доверенности – введение в отношении представляемого или представителя такой процедуры банкротства, при которой соответствующее лицо утрачивает право выдавать доверенности. В настоящее время суды в своей практике исходят из того, что введение судом процедур банкротства не прекращает действие доверенностей, выданных руководителем должника до возбуждения дела о банкротстве, поскольку такое основание в законодательстве не содержится².

Данная позиция основывается на п. 9 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 14.06.2001 № 64 «О некоторых вопросах применения в судебной практике Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)».

Важные нововведения включены в п. п. 1 и 2 ст. 189 ГК РФ. Закон № 100-ФЗ предусматривает, что об отмене доверенности может быть сделана публикация в официальном издании, в котором размещаются сведения о банкротствах. При этом третьи лица считаются извещенными об отмене доверенности по истечении одного месяца со дня указанной публикации, если они не были извещены об этой отмене ранее. Заявитель должен нотариально засвидетельствовать свою подпись на заявлении об отмене доверенности.

В п. 6.7 разд. II Концепции развития гражданского законодательства Российской Федерации указывается, что такие меры по оповещению третьих лиц об отмене доверенности позволят защитить представ-

² Постановление ФАС Поволжского округа от 12.05.2010 по делу № А57-26151/2009; Постановление ФАС Московского округа от 09.06.2011 № КГ-А40/5063-11 по делу № А40-75001/10-44-380; Постановление ФАС Московского округа от 14.08.2012 по делу № А40-108537/11-78-461Б // СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения – 01.06.2013 г.).

ляемого от встречающихся случаев изменения или установления прежним представителем прав и обязанностей представляемого в отношении третьих лиц.

В Законе № 100-ФЗ также установлено, что если третьему лицу предъявлена доверенность, о прекращении которой оно не знало и не должно было знать, то права и обязанности, приобретенные в результате действий лица, полномочия которого прекращены, сохраняют силу для представляемого и его правопреемников. Тем самым представляемый, отозвавший доверенность, подталкивается законодателем к максимальной активности по оповещению третьих лиц об этом факте. Исходя из того, что представляемый не в силах оповестить всех и каждого лично, извещение об отзыве доверенности в форме публикации сведений в официальном издании может приобрести чрезвычайную популярность. Кроме того, такая публикация, несомненно, упрощает доказывание того факта, что контрагент либо третье лицо знали или должны были знать об отзыве (отмене) доверенности.

В Законе № 100-ФЗ впервые установлены в российском гражданском законодательстве правовые основы безотзывной доверенности. Правила о ней можно считать ключевым изменением в институте доверенности. Напомним, что в настоящее время доверенность может быть в любой момент отозвана доверителем, в силу чего является классической фидуциарной сделкой. Теперь же безотзывной доверенности посвящена ст. 188.1 ГК РФ, которая, надо полагать, в скором времени станет головной болью нотариусов и, как следствие, судей.

Согласно ст. 188.1 ГК РФ безотзывная доверенность может быть выдана только лицом, осуществляющим предпринимательскую деятельность. Указание на безотзывность должно быть прямо указано в самой доверенности.

Следует отметить, что термин «безотзывная доверенность» не означает, что эта доверенность никогда не может быть отменена. На основания отмены может указывать сама доверенность. Кроме того, такая доверенность в любом случае может быть отменена после прекращения того обязательства, для обеспечения или исполнения которого она была выдана, а также в любое время в случае злоупотребления представителем своими полномочиями, а равно возникновения обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что такое злоупотребление возможно в будущем.

Согласно п. 2 ст. 188.1 ГК РФ безотзывная доверенность должна быть нотариально удостоверена. Лицо, которому выдана безотзывная доверенность, не может передоверить совершение действий, на которые оно уполномочено, другому лицу, если иное не предусмотрено в доверенности.

Однако следует отметить, что выдача безотзывной доверенности может повлечь существенно бóльшие правовые риски для доверителя,

чем выдача обычной доверенности, предусмотренной действующим сейчас ГК РФ, поскольку у поверенного появится легальная возможность совершать от имени доверителя юридически значимые действия вопреки его воле, возможно, даже прямо выраженной.

**REPRESENTATION AND POWER OF ATTORNEY
IN THE MODERN RUSSIAN
CIVIL LAW**

E.V. Blinkova

Russian State Academy of Intellectual Property (Moscow),
Department of civil and business law

In the article the author examines the novel in the institutions of representation and power of attorney, which shall be entered into the Federal law dated 7 may 2013 № 100-FZ «On amendments to subsections 4 and 5 of Chapter I of part one, and article 1153 of part three of the Civil code of the Russian Federation».

Key words: *representation, double representation, sales representative, power of attorney, an irrevocable power of attorney.*

Об авторе:

БЛИНКОВА Елена Викторовна – доктор юридических наук, профессор, профессор кафедры гражданского и предпринимательского права Российской государственной академии интеллектуальной собственности (117279, г. Москва, ул. Миклухо-Маклая, 55а), e-mail: elenablinkova@inbox.ru.