

Е.С. Митрякова\*

## ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО ПРИ ОСУЩЕСТВЛЕНИИ ГОСУДАРСТВЕННОЙ РЕГИСТРАЦИИ ЮРИДИЧЕСКИХ ЛИЦ

Вопросы представительства регулируются главой 10 Гражданского кодекса РФ «Представительство. Доверенность».

Согласно п. 1 ст. 182 Гражданского кодекса РФ *представительство может возникать в силу полномочия, основанного на доверенности, указании закона либо акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления.*

Вопрос о представительстве при осуществлении государственной регистрации юридических лиц при их создании, реорганизации и ликвидации, внесении изменений в их учредительные документы представляет большой интерес. Во-первых, сам по себе институт государственной регистрации юридических лиц — сравнительно новый правовой комплекс в России, введенный в действие в 2002 г. Федеральным законом от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» (далее — Закон о госрегистрации)<sup>1</sup>. Во-вторых, обычно оформление соответствующих документов на регистрацию поручается юридическим фирмам либо штатным юристам организации<sup>2</sup>, т. е. возможность выдать доверенность специалистам на подписание заявления о госрегистрации у нотариуса, на представительство в регистрирующем органе по вопросам сдачи и получения документов является для руководителей опти-

мальным способом избежать неудобств, вызванных необходимостью личного присутствия в нотариальной конторе и в инспекции Федеральной налоговой службы.

### Подписание заявления о госрегистрации

Порядок представления документов при государственной регистрации установлен ст. 9 Закона № 129-ФЗ. Согласно п. 1 ст. 9 Закона заявление, представляемое в регистрирующий орган, удостоверяется подписью уполномоченного лица (далее — заявитель). При государственной регистрации юридического лица заявителями могут являться следующие физические лица:

— руководитель постоянно действующего исполнительного органа регистрируемого юридического лица или иное лицо, имеющие право без доверенности действовать от имени этого юридического лица;

— учредитель (учредители) юридического лица при его создании;

— руководитель юридического лица, выступающего учредителем регистрируемого юридического лица;

— конкурсный управляющий или руководитель ликвидационной комиссии (ликвидатор) при ликвидации юридического лица;

— *иное лицо, действующее на основании полномочия, предусмотренного федеральным законом или актом специально уполномоченного на то государственного органа, или актом органа местного самоуправления.*

В соответствии с редакцией Закона, действовавшей до 1 января 2004 г., заявителем могло выступать «иное лицо, действующее на основании доверенности или

\* Помощник судьи Федерального арбитражного суда Западно-Сибирского округа.

<sup>1</sup> Федеральный закон от 08.08.01 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» (в ред. от 02.07.05) // Российская газета. 2001. № 154—155. 10 августа.

<sup>2</sup> Муратова Д. Применение доверенностей в процессе хозяйственной деятельности организаций // Финансовая газета. № 23—25. Июнь 2005.

полномочия, предусмотренного федеральным законом или актом специально уполномоченного на то государственного органа, или актом органа местного самоуправления».

Ссылаясь на новую редакцию ст. 9 Закона о госрегистрации, письмо МНС РФ от 16.03.04 № 09-1-02/1012 дает разъяснение о том, что поскольку из закона исключено положение, позволяющее иному лицу, действующему на основании доверенности, быть заявителем при государственной регистрации, с 1 января 2004 г. регистрирующий (налоговый) орган вправе принять решение об отказе в государственной регистрации юридического лица на основании представления заявления, подписанного лицом, действующим от имени юридического лица по доверенности, выданной за подписью его руководителя. Представление заявления, подписанного неуполномоченным лицом, квалифицируется как непредставление определенного данным Законом документа.

Свою позицию МНС РФ обосновывает тем, что в последней редакции Закона № 129-ФЗ исключено слово «доверенность», в графе «Сведения о заявителе» в формах заявлений на госрегистрацию, утвержденных постановлением Правительства РФ от 26 февраля 2004 г. № 110 «О совершенствовании процедур государственной регистрации и постановки на учет юридических лиц и индивидуальных предпринимателей»<sup>3</sup>, вместо слов «иное лицо, действующее на основании доверенности» появились слова «иное лицо, действующее на основании полномочия».

Закон о госрегистрации не раскрывает понятия «иное лицо, действующее на основании полномочия».

В комментарии к Закону о госрегистрации<sup>4</sup> автор говорит, что под «иным лицом, действующим на основании полномочия» следует понимать любое лицо, имеющее право представлять для государственной регистрации необходимые документы. Далее перечисляются требования, предъявляемые законодательством к доверенностям, выдаваемым от имени юридического лица.

Очевидно, что автор комментария считает, что иным лицом, действующим на основании полномочия, может быть любое лицо, действующее на основании доверенности.

Данную точку зрения разделяют многие практикующие юристы. По их мнению, поскольку доверенность является полномочием, о чем прямо указано в п. 1 ст. 185 Гражданского кодекса РФ («Доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому»), регистрирующие органы не могут отказывать в приеме заявлений, подписанных от имени юридического лица по доверенности<sup>5</sup>.

Однако с этим мнением не согласны не только налоговые органы, но и суды.

Так, суд кассационной инстанции оставил в силе постановление суда апелляционной инстанции по следующим основаниям.

«Судом установлено, что заявления подписаны Сафиной И.Н. по доверенности от 01.02.04, выданной директором общества Тесля Н.Н.

Признавая незаконными спорные решения инспекции, арбитражный суд первой инстанции исходил из того, что полномочия Сафиной И.Н. на обращение с заявлением в регистрирующий орган подтверждены доверенностью (ст. 185 ГК РФ), т. е. Сафина И.Н. действовала на основа-

<sup>3</sup> Постановление Правительства РФ от 26.02.04 № 110 «О совершенствовании процедур государственной регистрации и постановки на учет юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» // СЗ РФ. 2004. № 10. Ст. 864.

<sup>4</sup> Комментарий к Федеральному закону от 08.08.01 № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей» (постатейный) / Под ред. Б.М. Гонгало, П.В. Крашенинникова. 2006.

<sup>5</sup> Московский бухгалтер. 2004. № 7 // СПС «Гарант».

нии полномочия, предусмотренного федеральным законом, что соответствует ст. 9 Закона о госрегистрации.

Отменяя решение суда и отказывая в удовлетворении заявлений общества, апелляционная инстанция признала ошибочным данный вывод арбитражного суда первой инстанции, мотивируя тем, что ст. 9 Закона о госрегистрации предусмотрен закрытый перечень лиц, которые могут выступать в качестве заявителей при государственной регистрации юридического лица, в который не входят лица, действующие на основании доверенности, что имело место в данном случае.

В связи с этим апелляционная инстанция правомерно оставила заявления общества без удовлетворения, признав обоснованными спорные отказы инспекции в государственной регистрации.

Несостоятельны доводы заявителя жалобы о противоречии вывода апелляционной инстанции положениям ст. 182, 185 ГК РФ в связи со следующим.

Данные нормы, являясь общими, дают определение представительства и доверенности как документа, подтверждающего наличие у представителя прав действовать от чужого имени.

Нормы Закона о госрегистрации, являясь специальными, непосредственно регулируют порядок государственной регистрации юридических лиц и не содержат положений, позволяющих лицу, действующему на основании доверенности, удостоверить своей подписью заявление, представляемое в регистрирующий орган.

При таких обстоятельствах арбитражный суд апелляционной инстанции обоснованно признал не подлежащими применению положения общих норм права, регулирующих представительство.

Не нашел подтверждения в кассационной инстанции довод заявителя жалобы о противоречии выводов арбитражного суда апелляционной инстанции, касающихся толкования ст. 9 Закона о госрегистрации, ст. 34, 55 Конституции РФ.

Нарушений норм процессуального права, являющихся безусловным основанием для отмены судебного акта, кассационной инстанцией не установлено.

При таких обстоятельствах основания для отмены обжалуемого судебного акта и удовлетворения кассационной жалобы отсутствуют»<sup>6</sup>.

По другому делу суд кассационной инстанции, оставляя в силе решение суда первой инстанции, указал следующее:

«Общий порядок представления документов при государственной регистрации регламентируется ст. 9 названного Закона, устанавливающей, что заявление, представляемое в регистрирующий орган, удостоверяется подписью уполномоченного лица (далее — заявитель), подлинность которой должна быть засвидетельствована в нотариальном порядке.

Также данной нормой определен исчерпывающий перечень лиц, которые могут являться заявителями при государственной регистрации юридического лица.

Федеральным законом от 23 июня 2003 г. № 76-ФЗ «О внесении изменений и дополнений в Федеральный закон “О государственной регистрации юридических лиц”», вступившим в действие с 01.01.04, из данного перечня исключены лица, действующие на основании доверенности.

Таким образом, начиная с 01.01.04 действующие по доверенности лица не могут быть заявителями при государственной регистрации юридического лица.

Довод заявителя кассационной жалобы о том, что представительство по доверенности предусмотрено Гражданским кодексом РФ, который является федеральным законом, а следовательно, в силу абз. 8 п. 1 ст. 9 Закона о госрегистрации мог являться заявителем при государственной регистрации.

Данный довод не может быть принят кассационной инстанцией по следующим основаниям.

<sup>6</sup> Постановление Федерального арбитражного суда Дальневосточного округа от 15.10.04 № Ф03-А04/04-1/2706 // СПС «Гарант».

Согласно ч. 1 ст. 185 Гражданского кодекса РФ доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами.

При этом полномочия представителя могут быть основаны как на доверенности, так и на указании закона, акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления, а также явствовать из обстановки, в которой действует представитель, — ч. 1 ст. 182 Гражданского кодекса РФ.

Таким образом, действующее законодательство различает представительство, основанное на доверенности, а также предусмотренное федеральным законом или актом органа власти.

На основании подп. «а» п. 1 ст. 23 Федерального закона от 08.08.01 № 129-ФЗ основанием для отказа в государственной регистрации может явиться непредставление определенных Федеральным законом необходимых для государственной регистрации документов.

При таких обстоятельствах, поскольку Законом о госрегистрации, а также иными нормативными актами, регулирующими данные правоотношения, возможность принятия документов от лиц, действующих на основании доверенности, не допускается, отказ налоговой инспекции в регистрации правомерен<sup>7</sup>.

С одной стороны, Закон о госрегистрации, разрешавший до 01.01.04 выступать заявителями любому лицу по доверенности, значительно облегчал работу руководителей юридических лиц. С другой стороны, при первичной редакции рассматриваемого Закона из буквального толкования его положений следовало, что привлечь к ответственности согласно ст. 25 Закона можно было юриста, который, исполняя волю учредителя и (или) директора, просто выступил заявителем

для государственной регистрации нового субъекта права, что не отвечало принципам справедливости наличия вины у данного лица<sup>8</sup>.

### **Доверенность на сдачу (получение) документов в регистрирующий орган**

Согласно п. 1 ст. 9 Закона о госрегистрации документы для госрегистрации представляются в регистрирующий орган непосредственно или направляются почтовым отправлением с объявленной ценностью при его пересылке и описью вложения.

В соответствии с разъяснениями ФНС РФ от 1 февраля 2005 г. № 14-1-04/253@ «По вопросам государственной регистрации юридических лиц» непосредственное представление документов в регистрирующий орган может осуществляться любым физическим лицом, независимо от того, является оно заявителем или нет, в том числе и курьерами, функции которых аналогичны функциям почтальонов и не требуют специальных полномочий, тем более нотариально засвидетельствованных.

В случае, если документы представляются в регистрирующий орган непосредственно заявителем, регистрирующий орган выдает ему расписку в их получении. В ином случае, в том числе при поступлении в регистрирующий орган документов, направленных по почте, расписка высылается по указанному заявителем почтовому адресу с уведомлением о вручении.

Доверенность от имени юридического лица выдается за подписью его руководителя или иного лица, уполномоченного на это его учредительными документами, с приложением печати этой организации. Данное правило действует, если юридическое лицо уже создано, и изменения вносятся в его учредительные документы.

<sup>7</sup> Постановление Федерального арбитражного суда Центрального округа от 15.09.04 № А 62-1428/2004 // СПС «Гарант».

<sup>8</sup> Зыкова И.В. Перспективы совершенствования правового регулирования государственной регистрации юридических лиц при их создании // Гражданское право. 2005. № 4.

При создании юридического лица (до внесения соответствующей записи в ЕГРЮЛ его еще не существует), доверенность должна быть подписана всеми учредителями либо поверенный должен иметь доверенность от каждого юридического лица, выступающего учредителем. Нередко полномочия представителя и сведения о нем содержатся в протоколе общего собрания учредителей (решении единственного учредителя).

Тем не менее, на практике регистрирующие органы зачастую отказывают в приеме документов лицам-заявителям, причем отказывают без ссылки на какие-либо нормативные акты.

Такая же ситуация обстоит и с получением свидетельства о госрегистрации и учредительных документов.

И это несмотря на действующее письмо МНС РФ от 15.01.04 № 09-1-02/145-Б5555, в котором разъясняется, что полномочия на получение физическим лицом, не являющимся заявителем, от регистрирующего органа документов (расписки, свидетельства) должны быть подтверждены соответствующей доверенностью.

Незаконность таких действий ИНФС России по г. Тюмени № 3 по обращению о незаконных действиях должностных лиц инспекции, касающихся отказа в приеме документов, связанных с регистрацией юридических лиц, изменений, вносимых в учредительные документы, лицам, не являющимся заявителями, подтверждается проверкой прокуратуры Ленинского АО г. Тюмени, проведенной в апреле-мае 2006 г.

Проведенной проверкой установлено, что данная правоприменительная практика регистрирующего органа осуществляется в нарушение требований Закона о госрегистрации. Прокуратурой в адрес руководителя ИНФС России по г. Тюмени № 3 направлено предостережение о недопустимости нарушений закона.

Если заявитель не смог по каким-то причинам получить документы в срок, ре-

гистрирующие органы отправляют их по почте.

Также по почте высылаются и расписки в получении документов на госрегистрацию, если они направлены по почте или поданы лицом без доверенности на сдачу документов.

Однако за 5 рабочих дней, отведенных Законом налоговому органу для госрегистрации, расписка может не дойти до заявителя, таким образом, он не сможет в срок получить свидетельство и учредительные документы, и они будут высланы по почте. Как показывает практика, документы, высланные по почте, иногда теряются. Их восстановление требует времени и денежных затрат.

Случается, что и сам регистрирующий орган не торопится с тем, чтобы выслать расписку заявителю.

*«Суд кассационной инстанции оставил в силе принятые по делу решение и постановление апелляционной инстанции по следующим основаниям.*

В связи с введением в действие Федерального закона от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей" и передачей функций по регистрации налоговым органам Общество направило 24.06.03 в инспекцию № 37 ЮАО г. Москвы два пакета документов для перерегистрации и внесения в Единый государственный реестр.

Документы налоговой инспекцией были получены 25 июня 2003 г.

В соответствии с ч. 3 ст. 9 указанного Закона при получении налоговой инспекцией документов заявителю выдается расписка в их получении, а при получении регистрирующим органом документов по почте такая расписка высылается заявителю в течение рабочего дня, следующего за днем получения документов, по указанному заявителем почтовому адресу с уведомлением о вручении.

Как установлено судом, такие действия налоговая инспекция выполнила с нарушением закона, т. е. только спустя бо-

лее 40 дней после получения документов от заявителя. А сведения, подтверждающие факт внесения Общества в Единый государственный реестр юридических лиц, были направлены заявителю только на 37 день.

Обращаясь в суд с иском, Общество указывало, что бездействие ответчика препятствовало осуществлению его предпринимательской деятельности, в частности, открытию расчетного счета в банке.

Все эти обстоятельства установлены судом и подтверждены соответствующими доказательствами.

С учетом изложенного судебные инстанции правильно пришли к выводу о том, что бездействие ответчика нарушило права и интересы юридического лица. При такой ситуации доводы жалобы, сводящиеся к несогласию с выводами суда в связи с иной трактовкой и оценкой фактических обстоятельств дела, во внимание приняты быть не могут»<sup>9</sup>.

Таким образом, исходя из анализа действующих нормативных актов налоговых органов и судебной практики, прихо-

<sup>9</sup> Постановление Федерального арбитражного суда Московского округа от 31.05.04 № КА-А40/4255-04 // СПС «Гарант».

дим к выводу о том, что в сфере государственной регистрации юридических лиц нормы гл. 10 Гражданского кодекса РФ «Представительство. Доверенность» практически не применяются, что не соответствует потребностям юридических лиц, руководители и учредители которых, как правило, желают избежать потери времени, вызванной необходимостью лично присутствовать в нотариальной конторе и регистрирующем органе.

При учреждении юридического лица иностранными гражданами и компаниями создается ситуация, при которой учредители вынуждены оформлять заявление на государственную регистрацию и нотариально удостоверить подпись уполномоченного лица у себя в стране, затем апостилировать этот документ и направлять его в Российскую Федерацию. Тогда как было бы гораздо проще выдать доверенность российскому гражданину для оформления всех необходимых документов в месте регистрации.

Лишение юридических и физических лиц возможности использовать институт представительства при государственной регистрации юридических лиц является нарушением их права действовать через представителя, а данное право является составной частью их правоспособности.