

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
Федеральное государственное автономное образовательное учреждение
высшего образования
«ТЮМЕНСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»

ИНСТИТУТ ГОСУДАРСТВА И ПРАВА
Кафедра гражданского права и процесса

РЕКОМЕНДОВАНО К ЗАЩИТЕ
В ГЭК

Зав. кафедрой,
канд. юрид. наук, доцент


Т.В. Краснова
 2019 г.

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА
магистра
ДОВЕРЕННОСТЬ В НОТАРИАЛЬНОЙ ПРАКТИКЕ
40.04.01 Юриспруденция
Магистерская программа «Гражданское и семейное право»

Выполнила работу
студентка 3 курса
заочной формы обучения



Халтурина
Полина
Леонидовна

Научный руководитель
канд. юрид. наук



Чемагина
Наталья
Анатольевна

Рецензент
канд. юрид. наук, доцент
кафедры общественного здоровья
и здравоохранения ИНПР
ТюмГМУ Минздрава России



Горovenko
Сергей
Викторович

г. Тюмень
2019

Халтурина Полина Леонидовна. Доверенность в нотариальной практике : выпускная квалификационная работа магистра : 44.04.01 Юриспруденция, магистерская программа «Гражданское и семейное право» / П. Л. Халтурина ; науч. рук. Н. А. Чемагина ; рец. ; Тюменский государственный университет, Институт государства и права, Кафедра гражданского права и процесса. – Тюмень, 2019. – 89 с.: - Библиогр. список: с. 85-89 (41 назв.).

Ключевые слова: доверенность, представительство, нотариус, нотариальная практика, безотзывная доверенность.

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ	4
ГЛАВА 1. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ИНСТИТУТА ДОВЕРЕННОСТИ.....	8
1.1. ПОНЯТИЕ И ВИДЫ ДОВЕРЕННОСТИ	8
1.2. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ИНСТИТУТА ДОВЕРЕННОСТИ	17
ГЛАВА 2. УДОСТОВЕРЕНИЕ ДОВЕРЕННОСТИ КАК НОТАРИАЛЬНОЕ ДЕЙСТВИЕ	27
2.1. ПОЛНОМОЧИЯ НОТАРИУСА И ИНЫХ ЛИЦ ПО УДОСТОВЕРЕНИЮ ДОВЕРЕННОСТИ.....	27
2.2. ПОРЯДОК И УСЛОВИЯ НОТАРИАЛЬНОГО УДОСТОВЕРЕНИЯ ДОВЕРЕННОСТИ.....	33
ГЛАВА 3. ПРОБЛЕМЫ ИНСТИТУТА ДОВЕРЕННОСТИ В НОТАРИАЛЬНОЙ ПРАКТИКЕ И ВОЗМОЖНЫЕ ПУТИ ИХ РЕШЕНИЯ.....	41
3.1. АНАЛИЗ СУДЕБНОЙ И НОТАРИАЛЬНОЙ ПРАКТИКИ ПО ВОПРОСАМ УДОСТОВЕРЕНИЯ ДОВЕРЕННОСТИ	41
3.2. НАПРАВЛЕНИЯ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ ИНСТИТУТА ДОВЕРЕННОСТИ В НОТАРИАЛЬНОЙ ПРАКТИКЕ.....	60
ЗАКЛЮЧЕНИЕ	76
БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК	85

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность темы исследования. Институт доверенности является одним из важнейших институтов гражданского права, основная задача которого заключается в надлежащем оформлении отношений представительства. В силу положений статьи 182 ГК РФ представитель лица может действовать на основании доверенности, указания закона, акта уполномоченного государственного органа или обстановки, в которой он выполняет возложенные на него функции. При этом доверенность является наиболее распространенным в гражданском обороте способом оформления полномочий представителя, и от того, насколько совершенен механизм ее правового регулирования зависит развитие рыночных отношений в целом.

Актуальность исследования вопросов, связанных с выдачей доверенности, ее формой, отменой, прекращением и т.д. подтверждается неослабевающим интересом к данному институту как со стороны представителей цивилистической науки, так и со стороны законодателя.

В настоящее время нормы законодательства РФ, закрепляющие вопросы выдачи доверенности, регулярно подвергаются изменениям. Данный факт говорит о популярности доверенностей в России, а также наличии правовых пробелов, которые законодатель пытается оперативно устранить.

Согласно ст. 185 ГК РФ доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами. Доверенность необходима в различных ситуациях, как обычным гражданам, обладающим полным объемом гражданских прав, так и лицам, осужденным к лишению свободы. Для последних доверенность может являться одним из основных способов реализации своих гражданских прав.

Актуальность темы исследования также обусловлена несколькими факторами.

Во-первых, спецификой требований к организации нотариального делопроизводства, которая заключается в особом подходе к ведению, оформлению и хранению нотариальных архивных документов.

Специфика работы нотариусов в отличие от представителей других юридических профессий заключается в совершении нотариальных действий, результатом которых является составление нотариального акта.

Во-вторых, нотариальная деятельность сопряжена с необходимостью ведения, оформления и подготовки для дальнейшего хранения огромного количества документов. Всё это выливается в определённый массив действий или по-другому – в нотариальное делопроизводство, которое отягчено специфическими требованиями, установленными действующим законодательством Российской Федерации.

В-третьих, слабой изученностью данного вопроса в специальной литературе. В настоящее время существует ограниченное количество материала, адаптированного под нужды нотариата.

В-четвёртых, в возможности нахождения путей совершенствования действующего законодательства в области нотариального делопроизводства.

Одним из таких путей является внедрение современных технологий в деятельность частного нотариата и его перехода в новое киберпространство и как следствие создание электронного нотариата.

Также этому способствует переход государства на электронный документооборот, создание электронного правительства, предоставление государственных услуг посредством сети интернет и т.д.

В связи с этими проблемами, возникающими в нотариальном сообществе, и как следствие недостаточно эффективной проработанностью данного вопроса, возникает необходимость более углубленного изучения нотариального делопроизводства, как неотъемлемой части повседневного выполнения нотариусами своих профессиональных обязанностей.

Целью настоящей работы является исследование законодательства Российской Федерации, изучить основные доктринальные и практические

проблемы правового регулирования отношений в данной сфере, а также предложить и обосновать пути совершенствования гражданского законодательства в области нотариальной доверенности.

Для достижения поставленной цели необходимо решить следующие задачи:

- раскрыть понятие и виды доверенности;
- рассмотреть правовое регулирование института доверенности;
- охарактеризовать полномочия нотариуса и иных лиц по удостоверению доверенности;
- исследовать порядок и условия нотариального удостоверения доверенности;
- осуществить анализ судебной и нотариальной практики по вопросам удостоверения доверенности;
- определить направления совершенствования института доверенности в нотариальной практике.

Объектом исследования являются общественные отношения в сфере функционирования институтов представительства и доверенности.

Предмет исследования составляют нормы права, регулирующие обозначенные общественные отношения, а так же научные труды .

Методологическую основу исследования составляют материалистическая диалектика, общенаучные методы познания, к которым относятся анализ, синтез, индукция, дедукция, а также частнонаучные методы познания социально-правовых явлений.

Теоретическую основу исследования составили работы ученых-правоведов Асоков А.В., Беляева К.К., Брагинский М.И., Григорян М.Г., Евтеева Ю.Б., Карапетов А.Г., Макаренко О.Н., Невзгодина Е.Л.

Нормативно – правовую базу исследования составили законодательные акты Гражданский кодекс Российской Федерации, ФЗ РФ «О внесении изменений в подразделы 4 и 5 раздела I части первой и статью 1153 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации», ФЗ РФ «О внесении

изменений в Основы законодательства Российской Федерации о нотариате и статью 16.1 Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации», Основы законодательства Российской Федерации о нотариате.

Эмпирической основой послужили решения Верховного суда РФ, федеральных арбитражных судов округов, судов общей юрисдикции, а так же акты.

На основе материалов исследования автором подготовлена и опубликована статья:

Доверенность в нотариальной практике: [научный журнал «Вестник Магистратуры»]/ П.Л. Халтурина // Вестник Магистратуры.- 2019. – с. 98 – 11.

ГЛАВА 1. ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА ИНСТИТУТА ДОВЕРЕННОСТИ

1.1. ПОНЯТИЕ И ВИДЫ ДОВЕРЕННОСТИ

В жизни происходит немало ситуаций, когда требуется представительство специалиста или просто родственника, так как самостоятельно доверитель не в силах совершить какие-либо действия. Представитель своего рода «инструмент» для осуществления прав доверителя, ведь последствия возникают для доверителя, действия считаются совершенными им. Так, представляемый сможет отказаться от заключенного представителем договора, только в случае если последний нарушил отраженные в доверенности условия. То есть представитель тот, за счет кого осуществляется некоторое действие.

Доверенность – документ, уполномочивающий доверенное лицо на совершение необходимых действий от имени доверителя и в его интересах [11, с. 112]. Данный документ являлся в любые времена достаточно востребованным, так как для решения многих жизненных ситуаций необходима помощь сторонних людей. Доверенность бывает различных видов, так как она выдается на совершение различных сделок с недвижимостью, документами, материальными ценностями и средствами. Кроме этого, по доверенности совершается представительство интересов или вождение транспортом. Так что документ может быть как нотариально заверенным, так и просто выписанным владельцем имущества с учетом все нюансов его составления.

Нотариально заверенная доверенность нужна в следующих случаях:

- В ходе заключения договоров, нуждающихся в нотариальном заверении, например, сделка купли-продажи недвижимости или перевод права требования;
- Совершения регистрационных действий, например, внесение изменения регистрационных данных относительно хозяйственной формы

предприятия, в таком случае лицо, занимающееся переоформлением документов должно иметь нотариально заверенную доверенность;

- Распоряжение уже заверенным в госреестре правом;
- Получение права требования, когда, кредитор передает свои полномочия другому лицу или компании.

Кроме этого, при необходимости участие нотариуса в удостоверении документа может заменить удостоверение руководства:

- Например, когда военнослужащему необходима доверенность на решение вопросов относительно имущества, его можно нотариально удостоверить, если по каким-то причинам командир части не может это выполнить;
- При необходимости составления доверенности на представление интересов в апелляционном суде заключенный может воспользоваться услугами нотариуса, а не начальника колонии.

В общем порядке сторон в доверенности всего две. Первая сторона, доверитель, — это тот субъект (организация, предприниматель, гражданин), который непосредственно передает права и полномочия исполнителю.

Представитель или поверенный — это вторая обязательная сторона доверенности, им может быть как гражданин, так и юридическое лицо. Представителем является субъект, который будет представлять доверителя в правоотношениях, возникших с третьими сторонами.

Итого:

1. Тот, кто доверяет, — это доверитель.
2. Тот, кому доверяют, — это представитель (поверенный).

Отметим, что в одном документе может быть сразу несколько доверителей. Например, жильцы одного многоквартирного дома доверяют одному адвокату представлять их интересы в судебных инстанциях. Также в документе может быть сразу несколько поверенных представителей. К примеру, жильцы доверяют участие и представительство в суде адвокатской коллегии [10, с. 142].

Доверенности можно разделить на три группы. Классификационный признак разграничения — это круг полномочий, который передается от доверителя своему представителю. Это могут быть:

1. Разовая форма. В таком бланке описывается конкретное действие, которое имеет исключительно разовый характер. Например, получить ценную посылку (конкретную) в отделении Почты России или разрешить ребенку выехать за границу. Совершение нескольких действий, даже однотипных, по разовой форме недопустимо.

2. Специальная форма предусматривает выполнение определенного рода действий, имеющих одинаковый (однотипный) характер. Например, бланк на управление автомобилем либо разрешение на получение пенсии (ежемесячно).

3. Генеральная форма — это бланк, который не ограничивает права и полномочия поверенного. То есть по генеральной доверенности представитель вправе совершать любые действия от лица доверителя. Например, продать квартиру по доверенности, машину, распорядиться денежными средствами на расчетных счетах и прочее. Причем данные действия будут осуществляться без соответствующего уведомления доверителя.

Нотариус вправе заверить уже готовую бумагу, например, если документ был составлен ранее. Либо оформить желание доверителя на специальном унифицированном бланке. Даже если по закону этого не требуется, но клиенты просят нотариальное заверение. В обоих случаях работник нотариальной конторы должен зарегистрировать форму в специальном учетном регистре — журнале оформленных доверенностей.

Однако при этом стоит учитывать, что доверенность должна выдаваться только в случае наличия общего интереса представляемых. Так, несколько индивидуальных предпринимателей не могут выдать такую доверенность на ведение налоговых дел, так как общий интерес не наличествует. Примером может быть совместный договор на представление интересов родителей [8, с. 58].

Доверенность представляет собой фидуциарную сделку, основанную на доверии, что ясно из семантики этого слова. Из этого логически вытекают право доверителя отозвать доверенность (за исключением случаев выдачи безотзывной доверенности) и право представителя отказаться от доверенности.

Таким образом, исследование данного вопроса позволяет характеризовать доверенность как сделку, как документ, и, соответственно, как правовой институт. В дальнейшем в данной работе будут рассматриваться аспекты, связанные с различными понятиями доверенности [6, с. 70].

Далее следует отметить, что в соответствии с ГК РФ, совершать действия от имени юридического лица имеют только лица, внесенные в ЕГРЮЛ как те, кто наделены соответствующими правами. Чаще всего это только руководители/основатели предприятия. Однако многие действия, совершаемые от имени юрлица, необходимо поручать сотрудникам, отвечающим за те или иные участки. Именно для этого и применяется доверенность от юридического лица.

Но не все доверенности от юридического лица требуют нотариальной формы. В некоторых случаях достаточно и простой письменной формы, когда доверенность печатается на фирменном бланке или обычном листе бумаги и скрепляется двумя подписями: руководителя и доверенного лица [9, с. 23].

Однако для совершения многих ответственных действий, которые требуют нотариального удостоверения согласно российскому законодательству, и сама доверенность от юридического лица должна быть удостоверена нотариусом. Основные виды таких действий:

- Представительство интересов юридического лица в судебных инстанциях.
- Проведение различных операций, связанных с имуществом компании: оформление в собственность, заключение сделок купли-продажи и проведение прочих операций, требующих нотариального удостоверения с имуществом юрлица.

- Долговые операции. Сделки, связанные с переводом долга, уступкой прав требования и прочие операции, так или иначе связанные с долговыми обязательствами самого юрлица или его должников.

- Все доверенности, в которых предусмотрено право передоверения.

В свою очередь в простой письменной форме чаще всего оформляют доверенности на манипуляции с материальными ценностями. К примеру, материально ответственные лица постоянно получают от юрлиц доверенности на проведение различных операций с имуществом. Подобные виды доверенностей чаще всего поставлены на поток в рамках корпоративного документооборота и не нуждаются в нотариальном удостоверении.

В соответствии с ГК РФ юридическое лицо может предоставить полномочия:

- Другому юридическому лицу. В этом случае конечные полномочия получит физическое лицо, являющееся руководителем предприятия, на которое оформлена доверенность, или группа лиц, которая внесена в ЕГРЮЛ как те, кто имеют право действовать от имени предприятия.

- Физическому лицу. Самый распространенный вариант, предполагающий передачу полномочий действовать от имени юридического лица. Следует отметить, что никаких ограничений касательно отношения физических лиц к предприятию нет. Документ может успешно оформляться как на сотрудников, так и на лиц, не имеющих к компании никакого отношения.

Законодательно такого понятия, как «разновидности» доверенностей нет. Разделяют только те, которые составлены в простой письменной форме и удостоверены нотариально. Однако на практике сформировались несколько условных терминов, которые характеризуют наиболее типичные варианты применения этого правового инструмента для передачи полномочий.

- Генеральная доверенность предполагает передачу всех возможных полномочий на действие от имени юридического лица. Обладатель такой доверенности фактически становится равен по полномочиям основателю/руководителю. Однако всё равно существуют некоторые

ограничения, которые на законодательном уровне предотвращают злоупотребления полномочиями.

- Специальная доверенность – документ, который оформляется для совершения каких-либо специфических действий, чаще всего – на регулярной (постоянной) основе. Типичный пример – специальная доверенность на оформление договоров купли-продажи недвижимости и совершение необходимых действий по регистрации имущественных прав, которая оформляется на сотрудников компании, которые выполняют данные сделки.

- Разовая доверенность предполагает узкие полномочия, направленные на совершение одного конкретного действия. К примеру, регистрации прав на один объект недвижимости или представление интересов в суде по одному конкретному делу.

Форма доверенности считается свободной, то есть составляется в соответствии с потребностями и особенностями конкретной ситуации. Однако на практике сформировались определенные шаблоны, которые соответствуют требованиям ГК РФ и другим законам, а также обеспечивают оптимальное решение для всех сторон. В тексте документа указывается:

- Полные реквизиты предприятия: его наименование, юридический адрес, учредительные реквизиты.

- Реквизиты получателя полномочий. Если это физическое лицо, то его фамилия, имя и отчество, а также полные паспортные данные и место регистрации. Если юридическое лицо – аналогичные реквизиты, описанные в предыдущем пункте.

- Полный перечень полномочий и прав, которые передаются доверенному лицу. При необходимости – конкретизирующие параметры и уточнения (например, адрес объекта недвижимости, относительно которого действуют права).

- Срок действия. Стандартный срок доверенности составляет 1 календарный год. Если срок не указан, именно такой срок будет вменен этому документу согласно законодательству.

- Место и дата составления документа.

При нотариальном удостоверении нотариус обязательно проводит проверку полномочий человека, подписывающего доверенность от имени юрлица. Для этого он проводит удостоверение личности с помощью паспорта и проверяет, действительно ли данное лицо значится в списке тех, кто имеет право действовать от имени предприятия.

Со вступлением в силу закона 100-ФЗ от 07.05.2013 года некоторые положения «доверенности» в Гражданском кодексе Российской Федерации претерпели изменения. Это и изменения срока доверенности и количество лиц на стороне представляемого (доверителя) и на стороне представителя (доверенного лица), порядка отмены, появления нового вида доверенности – безотзывной и т.д. Теперь, когда уже сложилась практика применения «обновленного» законодательства о доверенности, можно подвести ее итоги.

Классификация доверенностей по форме осталась прежней:

- простая письменная
- нотариальная форма

При этом доверенности нотариальной формы делятся на доверенности простой письменной формы дополнительно облеченные в нотариальную и доверенности обязательной нотариальной формы.

Существуют различные классификации доверенности:

1. По сроку:
 - Разовая (выдается для совершения одного действия);
 - Длительная (для совершения одного или множественности действий в течении некоторого времени);
2. По полномочиям, закрепленным в доверенности:
 - Общая (прописываются общие полномочия);
 - Специальная (прописываются исключительные полномочия);
3. В зависимости от органов и организаций:
 - банковская;
 - почтовая;

- судебная — для представления интересов в суде по гражданским делам, уголовным делам, административным делам, по делам рассматриваемым арбитражным судом;
- для представительства в исполнительном производстве;
- для представительства в налоговых органах;
- для представительства в муниципальных образованиях;
- для представительства в органах внутренних дел (милиции, ГИБДД, дознания, следствия);
- для представительства в органах Прокуратуры РФ;
- и т.д.

Полномочия, закрепляемые в доверенности, можно разделить на два вида :

- Исключительные (полномочия являются исключительными, если они должны быть специально дословно прописаны в соответствии с нормой права. Если указанное требование не будет соблюдено и текст не будет указан, значит у доверенного лица будет отсутствовать право на совершение этих полномочий)
- Общие (совокупность полномочий, которые доверенное лицо может осуществлять без специального дословного закрепления, достаточно указать общий текст и ссылку на норму права)

Основной вопрос заключается в том — это куда и для каких случаев необходимо оформление доверенности?

Самое главное, чтобы полномочия, были правомерными и не выходили за рамки законодательства Российской Федерации.

В каких случаях доверенность должна быть обязательно нотариально оформленной, указывает статья 185.1 ГК РФ. Прежде всего, это доверенности связанные с подачей заявлений в государственный реестр; далее — это доверенности выдаваемые в порядке передоверия — статья 187 ГК РФ, для совершения действий за границей — статья 186 ГК РФ, безотзывная доверенность — статья 188.1 (новая норма), а также доверенности к которым

специальная норма дополнительно предъявляет требования её нотариального удостоверения, например, доверенность на представление интересов учредителя – участника юридического лица. Доверенность, выдаваемая в порядке передоверия – п.3ст.187ГК РФ

П.п. 5 и 6 Ст. 185 ГК РФ разрешены все проблемы во круг доверенностей с множественностью лиц как на стороне доверителя, так и доверенных лиц. При оформлении таких доверенностей необходимо учитывать следующее:

- Доверенность от нескольких лиц (доверителей) может быть оформлена, если предмет полномочий по ней является общим для всех лиц, присоединившихся к ней. Например, доверенность на регистрацию прав на квартиру приобретенную несколькими лицами или доверенность в суд по одному делу.

- Доверенность на нескольких лиц, или на нескольких представителей. Такие доверенности зачастую оформляют для целей избежания выдачи нескольких доверенностей, оформления передоверия и достижения желаемого результата не зависимо кем это будет сделано. Главный недостаток таких доверенностей – это сложно установить, кто является её держателем, т.к. это важно в вопросе с её отменой, а также возможностью превышения полномочий по доверенности.

Настоящая доверенность будет также широко использоваться в случаях выдачи ее на условиях действия по ней представителем (лями) без права передоверия.

К доверенностям с множественностью лиц законом предъявляется требование принципа «совместности». При этом этот принцип действует в каждом случае по-разному! Так, если доверенных лиц несколько и в доверенности не указано, что они действуют совместно, то каждый представитель обладает полномочиями, указанными в доверенности самостоятельно. При этом совершает действия (полномочия) по доверенности только то лицо, которое ею и обладает, то есть держит на руках. Доверитель в

такой доверенности может также разнести конкретные полномочия каждому представителю.

Особо актуален принцип совместности с доверенностями от нескольких лиц! Такая доверенность может выдаваться только в случаях, если лица действуют совместно, то есть представление интересов по одному общему вопросу. На примере это выглядит так: доверенность на продажу квартиры, принадлежащей нескольким собственникам; доверенность на взыскание общего ущерба в судебном порядке. Не могут быть оформлены доверенности на получение, оформление пенсий, виз, дипломов и т.д. Понятно, что в последнем случае доверенности не имеют признака общности вопроса, так как пенсия у каждого своя, виза и диплом тоже.

Подводя итог, следует отметить, что законодательство Российской Федерации о нотариате довольно-таки многогранно, но все же имеются некоторые случаи, требующие детального урегулирования, непосредственно для того, чтобы избежать создания правовых коллизий. В свою очередь, единство нотариальной практики совершения определенных нотариальных действий выступает одним из необходимых и существенных условий для выполнения такой своей основной функции, как стабильность гражданско-правовых отношений.

1.2. ПРАВОВОЕ РЕГУЛИРОВАНИЕ ИНСТИТУТА ДОВЕРЕННОСТИ

Федеральным законом от 07.05.2013 № 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) был внесен ряд изменений и дополнений в главу 10 ГК РФ, посвященную институтам представительства и доверенности, в частности, изменилось само понятие доверенности, сроки ее выдачи, некоторые правила оформления, а также появилась новая, до этого неизвестная законодательству норма о безотзывной доверенности. Новеллы законодательства, появившиеся в

результате принятия Закона №100 - ФЗ, вызвали широкий резонанс в научной литературе. В рамках данной работы мы рассмотрим наиболее значимые положения законодательства, с учетом последних изменений, а также особенности применения данных положений на практике [23, с. 36].

Представительству посвящена глава 10 Гражданского кодекса. Статья 182 ГК РФ гласит, что сделку может совершить не только ее непосредственный участник, но и другое лицо от его имени. Для этого последнее нужно наделить соответствующими полномочиями документально.

В соответствии со статьей 185 ГК РФ, доверенность — это документ, который одно лицо выдает другому для целей представительства. При этом уполномочить человека можно следующими путями:

- выдать бумагу лично ему для предоставления по необходимости;
- передать третьему лицу, с которым он будет заключать сделку от чужого имени;
- зафиксировать его права и обязанности отдельным пунктом договора.

Передоверие, как следует из статьи 187 ГК РФ, возможно только при наличии такого условия в документе. В остальных случаях уполномоченное лицо должно выполнить возложенные на него функции лично.

Статья 185.1 ГК РФ гласит, что нотариальное удостоверение требуется для действий следующего характера:

- заключения сделок, самих по себе предполагающих наличие отметки нотариуса;
- получения зарплат, пенсий и иных денежных выплат;
- передачи материальных ценностей (в том числе почтовых отправлений);
- подачи заявлений на государственную регистрацию прав.

Чаще всего это касается сделок с недвижимостью (продажа, аренда, залог), с дебиторской задолженностью (перевод долга или цессия).

Уже исходя из определения можно выявить несколько существенных требований к доверенности как к документу. Данные требования можно разделить на три группы: 1) требования к форме документа; 2) требования к содержанию, определенные целью выдачи доверенности; 3) требования к составу участников отношений, оформленных доверенностью, а также их правовому статусу. Указанные особенности прямо вытекают из определения доверенности и находят дальнейшее развитие в ст.185 – 189 ГК РФ.

Первая особенность (она же императивное требование) – это письменная форма, следовательно, доверенность представляет собой документ, оформляющий одностороннюю сделку. В какой-либо другой форме она существовать не может. В оговоренных в законе случаях необходимо удостоверение доверенности, правила относительно которого также были существенно обновлены в результате дополнения ГК РФ в 2013 году. В частности, была введена статья 185.1 ГК РФ, которая распространила правила о нотариальном оформлении на те доверенности, в которых прописано правомочие представителя по подаче заявления о государственной регистрации прав или сделок, а также по распоряжению правами, зарегистрированными в государственных реестрах [26, с. 16].

Также как и в ранее действовавшем законодательстве, нотариальное удостоверение доверенности необходимо для совершения сделок, требующих нотариальной формы, а ряд организаций и должностных лиц, перечисленных в статье, в соответствующих случаях имеют право удостоверить доверенность, которая в указанном случае приравнивается к нотариальной (например, начальник организации, в которой работает доверитель может удостоверить доверенность на получение заработной платы).

В то же время, порядок надлежащего оформления доверенностей содержит ряд неясностей. В частности, ч.4 ст. 185 ГК РФ предусматривает возможность прописать полномочия представителя в договоре или в решении собрания. При этом не уточняется, допускается ли возможность внести в текст договора такие полномочия представителя, для оформления которых требуется

обязательное нотариальное удостоверение. Очевидно, что с точки зрения логики такое положение необходимо, однако закон не дает ответ на вопрос, по каким правилам это удостоверение должно происходить.

Мы полагаем, что для устранения возможных проблем, связанных с указанной ситуацией, необходимо дополнить ч.1 ст.185.1 ГК РФ следующим положением: «Правила о нотариальном удостоверении доверенностей применяются в случае, если указанные полномочия представителя содержатся в договоре или решении собрания».

Далее следует рассмотреть требования к содержанию доверенности. Здесь имеет значение тот факт, что ключевой особенностью доверенности является особая цель ее выдачи – это представительство интересов представляемого перед третьими лицами.

Следовательно, содержание данного документа должно иметь указание на конкретные правомочия по совершению сделок или же иных юридически значимых действий, причем они должны быть прописаны настолько четко, чтобы исключить возможность их двусмысленного толкования. В ряде случаев требования к содержанию доверенности могут быть установлены в специальном законе, например, требования к оформлению доверенности на представительство в суде содержатся в ГПК РФ, АПК РФ, КАС РФ.

Наиболее важным правилом относительно содержания доверенности является требование о том, что представляемый не должен выходить за пределы своей правоспособности, то есть прописывать в доверенности совершение тех действий, на которые он сам не имеет права. Указанное правило, например, не позволяет несовершеннолетним в возрасте от 14 до 18 лет поручать представителю совершение тех сделок, для которых требуется согласие их законных представителей.

Одним из ключевых положений, связанных с содержательной стороной доверенности является указание на срок ее действия. По новым правилам представляемый может оформить доверенность на неограниченный срок, который, тем не менее, должен быть прописан в ней; в противном случае

юридическая сила доверенности сохраняется в течение года. Увеличение срока действия доверенности (ранее он составлял три года) вызвало в общественных и научных кругах противоречивые отклики. В частности, высказывалось мнение о возможности указания в доверенности неопределенного срока ее действия, так же как это было ранее закреплено по отношению к доверенностям для совершения действий за границей.

Очевидно, что в данном случае действуют два совершенно разных правила: срок действия доверенности для совершения действий в пределах России может быть сколь угодно долгим, однако он должен быть четко прописан в ней, например, доверенность может быть выдана на 10 или 20 лет, а также, как отмечает Е.Ю. Рябова, может определяться указанием на наступление какого - либо события. Срок действия доверенности, предназначенной для совершения действий за границей, действительно можно в ней не указывать, поскольку основанием для ее прекращения служит ее отмена выдавшим доверенность лицом.

К содержательным аспектам доверенности относится также указание на возможность передоверия, то есть делегирования полномочий представителя другому лицу в случаях [24, с. 139]. Несмотря на наличие различных трактовок данного понятия в научной литературе, закон определения передоверия не содержит, и, на наш взгляд, следует согласиться с теми авторами, которые считают нужным включить его в ГК РФ. Закон прямо устанавливает, что передоверие, по общему правилу, возможно в случае указания на это в самой доверенности, а если такого указания нет, то лишь в исключительных случаях, когда интересы доверителя не могут быть защищены иным способом.

И, наконец, третьей особенностью анализируемого документа, как отмечалось ранее, является состав участников отношений, возникающих в связи с выдачей доверенности. Как представителем, так и представляемым по доверенности может выступать как одно, так и несколько лиц (последнее правило было введено Законом № 100 - ФЗ и, тем самым, оформило давно сложившуюся практику «представительства с множественностью лиц»). В то

же время, это не решило все возможные проблемы в этой сфере. Наиболее сложным аспектом здесь является вопрос об ответственности представителей в случае предоставления доверенности нескольким лицам. Анализ ч. 5 ст. 185 ГК РФ показывает, что возможно два варианта развития событий. Первый, который является общим правилом, предполагает, что каждый представитель обладает полным объемом полномочий, предусмотренных доверенностью. Вопросов об ответственности, в случае нарушения прав представляемого в данном случае не возникает: каждый представитель несет ответственность самостоятельно. В то же время возможен второй вариант, при котором представители действуют совместно. Это частный случай, и о нем должно быть прямо указано в доверенности, этот вариант предполагает согласованность действий доверителей, которая должна проявляться в общем волеизъявлении. Как отмечает Н.А. Темникова, подобное общее волеизъявление может заключаться как в совместном совершении представителями действий (например, подписании документов), так и их совершении одним из представителей. Вопрос об ответственности за ненадлежащее выполнение обязательств в данном случае не нашел отражения в ГК РФ. Представляется, что здесь должна идти речь о солидарной ответственности, поскольку обязательство, возникающее в связи с выдачей доверенности нескольким лицам, очевидно, будет солидарным. В то же время, мы полагаем, что указание на это обстоятельство необходимо закрепить в ГК РФ.

Доверенность выдается всегда на определенный срок. Срок определяет доверитель (доверенные лица) самостоятельно. Без срока доверенность может быть оформлена для действия по ней за границей. Если в доверенности срок её действия не указан, то доверенность действует 1 год с даты её выдачи.

Ограничения в сроке действия доверенности (как ранее не более 3 года) в законе отсутствуют. Поэтому срок действия доверенности может быть любым.

Срок действия доверенности в порядке передоверия не может превышать оставшегося срока действия основной доверенности. Меньше может. Больше нет.

Доверенность может быть выдана в порядке передоверия только в случае, если доверенное лицо имеет на то полномочия, прямо предусмотренные доверенностью. В случае передоверия, лицо выдавшее доверенность обязано поставить в известность об этом факте доверителя. Срок извещения должен быть разумным! Последствия такого не извещения – ответственность за действия следующего поверенного, как за свои собственные. Передоверие оформляется нотариально, за исключением передоверия при выдачи доверенностей руководителями юридических лиц филиалам и представительствам. Объем полномочий, который может быть передан в порядке передоверия не должен превышать полномочий основной доверенности. Если иное не указано в доверенности или не установлено законом, представитель, передавший полномочия другому лицу в порядке передоверия, не утрачивает соответствующие полномочия.

Последующее передоверие допускается, если в первоначальной доверенности это допускается.

Доверенность в отличие от всех сделок можно отменить. Поэтому использование этой сделки в качестве обеспечительной меры – заблуждение, так как отказ от права отменить доверенность не допустим.

Доверенность прекращается в случаях, прямо предусмотренных ст.188 ГК РФ. Перечень закрыт.

Истечение срока действия. Согласно ст.192 ГК РФ начало исчисления срока начинается на следующий день, соответственно доверенность, подписанная 01.04.2015г. начинает действовать с 02.04.2015г., если иное не указано в ней.

Отмены доверенности доверителем или отмены доверенности одним из доверителей. Здесь важно понимать момент, когда доверенность считается выданной! На этот счет закон указывает, что доверенность как письменное уполномочие и как сделка считается выданной с момента вручения ее доверенному лицу. Следовательно, если доверенность подписана доверителем, но не вручена доверенному лицу, то доверенность еще не выдана.

Соответственно доверенность, выданная путем вручения доверенному лицу, одновременно означает и присоединения к ней последним. Поэтому иногда в содержании текста доверенностей встречается указание на подпись доверенного лица, которое подписывает его при вручении ему этого документа, что тем самым подтверждает о его безоговорочном присоединении и получении этого документа. Этот правовой момент очень важен вследствие следующего случая.

Отказ лица, которому выдана доверенность от полномочий. Отказ от полномочий по доверенности очень важен в тех случаях, когда требуется установить и если потребуется в будущем доказать факт прекращения действия доверенности. Это может оказаться важным, когда имея право отказаться от ответственного поручения доверенное лицо пытается обеспечить неоспоримость факта отказа от доверенности. Так доверенность, выданная для исполнения поручения по какому-либо договору (договоры доверительного управления, поручения, аренды) является «ключом» исполнения обязательств и прекращение такой доверенности порождает невозможность исполнения обязательств. Однако, надо не забывать, что доверенность как одностороннее письменное уполномочие в одностороннем порядке правовых последствий для поверенного не несет.

Прекращение юридического лица в том числе в результате реорганизации в форме разделения слияния или присоединения к другому юридическому лицу.

Смерть доверителя или доверенного лица, а также в случае признания недееспособным, ограниченно дееспособными или безвестно отсутствующим.

Ведение процедуры банкротства, в условиях которого наступает ограничение на выдачу доверенности.

По прекращении доверенности лицо, которому она выдана или его правопреемники обязаны вернуть доверенность.

С января 2017 года на сайте Федеральной нотариальной палаты заработал электронный сервис по проверке нотариальных доверенностей. Любой

гражданин или юридическое лицо сможет убедиться, выдавался ли нотариусом этот документ с определенными реквизитами. Для государственных и муниципальных органов власти данный ресурс доступен в более широком формате. Так, к примеру, при государственной регистрации прав на недвижимое имущество, сотрудник Росреестра сможет проверить соответствие текста доверенности, приложенной к сделке купли-продажи, с текстом оригинала, который находится в Единой информационной системе нотариата. При малейших расхождениях в регистрации перехода права будет отказано.

Героиня сюжета Лала Сухишвили при покупке жилья столкнулась с сомнительной доверенностью. Продавец, понравившейся девушке квартиры, предъявил нотариальную доверенность от собственника и очень не хотел идти к нотариусу для удостоверения сделки, настаивая на простой письменной форме. Но Лала решила подстраховаться и проверить документ. В нотариальной конторе она узнала, что сайт Федеральной нотариальной палаты сегодня предоставляет такую возможность самому широкому кругу лиц. Информации о доверенности не оказалось в базе данных, и нотариус Москвы Г.Е. Краснов порекомендовал девушке не совершать сделок с данной квартирой [17].

Чтобы сервис по проверке доверенностей работал оперативно, все нотариусы России должны размещать скан-образы выданных доверенностей в ЕИС нотариата. Г.Е. Краснов также рассказал о возможностях, которые нотариат предоставляет гражданам, желающим отменить доверенность. В настоящее время нотариальному реестру отмененных доверенностей, который также расположен в структуре ЕИС нотариата и находится на сайте ФНП, законодательством придан публичный статус, что означает, что информация, размещенная там, считается доведенной до сведения всех заинтересованных лиц на следующий день после публикации на этом ресурсе.

Нотариус может отменить не только нотариальную, но и любую доверенность, и информация об этом в этот же день поступает в реестр. Это

избавляет доверителя от сложной, длительной и весьма не дешевой процедуры, которая существовала до этого времени.

При необходимости проверки подлинности и актуальности доверенности нужно зайти в соответствующий раздел на сайте Федеральной нотариальной палаты и ввести в специальные поля необходимую информацию. Система сразу же выдает необходимую информацию. Но даже если гражданин или юридическое лицо не обеспокоились данной проверкой, оказание государственных услуг на основании фальшивой доверенности теперь невозможно. Таким образом, действия мошенников по подделке нотариальных документов теряют всякий смысл.

Таким образом, в рамках развития Единой информационной системы нотариат вот уже в течение нескольких лет без какого-либо бюджетного финансирования совершенствует свои электронные сервисы, чтобы защитить нотариальные акты от мошеннических посягательств и повысить безопасность гражданского оборота.

ГЛАВА 2. УДОСТОВЕРЕНИЕ ДОВЕРЕННОСТИ КАК НОТАРИАЛЬНОЕ ДЕЙСТВИЕ

2.1. ПОЛНОМОЧИЯ НОТАРИУСА И ИНЫХ ЛИЦ ПО УДОСТОВЕРЕНИЮ ДОВЕРЕННОСТИ

Далее более подробно рассмотрим особенности именно нотариального удостоверения доверенности. Согласно Методическим рекомендациям по удостоверению доверенностей от 26.09.2016 года нотариус должен руководствоваться общими правилами совершения нотариальных действий [5].

При составлении доверенности необходимо уделить внимание отдельным моментам:

- Сведения о сторонах – должны быть в полной мере, нужно указать все названия, наименования, ФИО без сокращений, адреса проживания/расположения, реквизиты основных удостоверяющих документов – паспорта/учредительских документов, даты рождения или регистрации;
- Сроки, даты и суммы необходимо указывать прописью;
- Полномочия должны составляться с учетом российского законодательства, при этом они должны быть конкретными;
- Если речь об имуществе, то необходимо указать его признаки.

Сведения о совершении всех нотариальных действий подлежат регистрации в специальном реестре (ст. 50 Основ).

Законодательством РФ предусмотрено императивное предписание относительно обязательного нотариального удостоверения безотзывной доверенности, а также наличия в ней прямого указания на ограничение возможности её отмены. Таким образом, выдавая доверенность, доверитель однозначно предупреждён о том, что имеются ограничения возможности её отмены.

Следует отметить, что поверенный по безотзывной доверенности не имеет право передоверить полномочия другому лицу, кроме тех случаев, когда возможность передоверия закреплена в безотзывной доверенности. Таким

образом, передоверие в связи с вынужденными обстоятельствами невозможно.

Доверителями по безотзывным доверенностям могут являться индивидуальные предприниматели или юридические лица.

Также следует рассмотреть вопрос о выдаче дубликата доверенности. Законом в принципе предусмотрена возможность выдачи нотариусом дубликата документа, который был удостоверен в нотариальном порядке, в случае его утраты или порчи.

Выдача дубликата доверенности нотариусом может быть произведена по заявлению:

- самого доверителя, если в тексте доверенности не зафиксировано правомочие доверенного лица обратиться к нотариусу за дубликатом такого документа;
- доверенного лица, если в доверенности было предусмотрено такое его полномочие.

Данная практика хотя и распространена, тем не менее поддерживается не всеми нотариусами. Так, в ст. 52 Основ указано, что нотариус может оформить дубликат только тех документов, экземпляр которых был оставлен на хранение в деле у него. При этом на дубликате нотариально удостоверенного документа также проставляется удостоверительная надпись в соответствии с формой 2.13, утв. приказом Минюста России от 27.12.2016 № 313 (см. также п. 54 данного приказа).

Доверенности же по умолчанию не относятся к документации, которая подлежит такому хранению. Поэтому для того, чтобы иметь возможность в дальнейшем выдать дубликат доверенности, нотариус может оставить один ее экземпляр на хранение в деле по своему усмотрению (п. 9.1 Методических рекомендаций по удостоверению доверенностей, утв. решением правления ФНП от 18.07.2016, протокол № 07/16).

Если получить дубликат нотариальной доверенности не представляется возможным, доверитель может отозвать утраченную/испорченную доверенность и выдать новую [12].

Итак, дубликат нотариальной доверенности может быть выдан только по заявлению надлежащего лица (доверителя или доверенного лица, если доверенностью было предусмотрено такое правомочие) при условии, что экземпляр такой доверенности оставался в нотариальном деле.

Следует отметить, что 01 сентября 2010 года вступил в силу Федеральный закон от 26.07.2019 N 226-ФЗ «О внесении изменений в Основы законодательства Российской Федерации о нотариате и статью 16.1 Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» [3], согласно которому уполномоченные должностные лица местного самоуправления, наделенные правом совершать отдельные виды нотариальных действий, с 01 сентября 2019 года не вправе удостоверить завещания и доверенности с полномочиями по распоряжению недвижимым имуществом.

Какие конкретно доверенности не вправе с 01 сентября 2019 г, удостоверить уполномоченные должностные лица местного самоуправления?

К доверенностям на распоряжение недвижимым имуществом относятся доверенности с полномочиями по отчуждению недвижимого имущества в собственность другим лицам (продавать, менять, дарить и др.). либо с полномочиями по передаче собственником права владения, пользования и распоряжения недвижимым имуществом третьим лицам, без прекращения права собственности владельца имущества (например, передавать имущество в залог, сдавать в найм или аренду и т.п.).

К объектам недвижимого имущества относятся земельные участки, участки недр и все, что прочно связано с землей, то есть объекты, перемещение которых без несоразмерного ущерба их назначению невозможно, в том числе здания, сооружения, объекты незавершенного строительства (например, квартира, жилой дом, нежилые помещения, предприятие, гараж, земельный участок и т.п.).

Важно понимать, что следующие виды доверенностей: доверенности на покупку недвижимого имущества, на регистрацию права собственности на

недвижимое имущество на основании произведенной сделки, на распоряжение денежными средствами, на получение пенсий, пособий, жилищного сертификата, на управление транспортным средством, доверенности на ведение наследственного дела не относятся к доверенностям по распоряжению недвижимым имуществом.

В связи с этим уполномоченные должностные лица местного самоуправления, наделенные правом совершать отдельные виды нотариальных действий, вправе и впредь удостоверять вышеуказанные виды доверенностей, не связанные с распоряжением недвижимым имуществом [14].

Кроме того, должностные лица вправе свидетельствовать верность копий документов, подлинность подписи на документах и совершая другие нотариальные действия, прямо предусмотренных ст. 37 Основ законодательства РФ о нотариате.

При этом за совершением нотариальных действий к должностным лицам местного самоуправления могут обратиться только лица, зарегистрированные по месту жительства или месту пребывания в соответствующем населенном пункте. Граждане, приехавшие в гости и не имеющие постоянной и временной регистрации на территории поселения, не вправе совершать какие-либо нотариальные действия с участием должностных лиц местных администраций поселений.

Так же хотелось бы отметить, что доверенности на распоряжение недвижимостью и завещания, которые были удостоверены должностными лицами местного самоуправления до 01 сентября 2019 г., не теряют своей юридической силы. Доверенности на распоряжение недвижимым имуществом и завещания, удостоверенные должностными лицами местного самоуправления после 01 сентября 2019г., являются недействительными.

С 01 сентября 2019 г. проживающие в городских и сельских поселениях граждане, желающие оформить завещание или выдать доверенность с полномочиями по распоряжению недвижимым имуществом, за совершением указанных нотариальных действий должны обратиться к любому нотариусу.

Указанное изменение обусловлено стремлением законодателя защитить интересы собственников, передав совершение нотариальных действий по распоряжению недвижимостью исключительно в компетенцию нотариусов — юристов-профессионалов.

Нотариусы регулярно обращают внимание граждан на риски, которые возникают при использовании доверенности, и призывают граждан удостоверить сделки в нотариальной форме. СМИ также привлекают внимание аудитории к проблемам, связанным с использованием доверенности.

Сделки по доверенности чаще всего совершаются в простой письменной форме, то есть без участия нотариуса. В этом случае никто не проверяет, действительно ли гражданин хочет совершить такую сделку, не совершаются ли мошеннические действия, понимает ли гражданин последствия заключения такого договора. Вследствие этого возникает целый ряд рисков, которые могут привести к плачевному результату.

Обращаясь за удостоверением доверенности к нотариусу граждане зачастую полагают, что тем самым нотариус гарантирует и соблюдение условий договора, который по этой доверенности заключается. При обращении граждан к нотариусу за удостоверением доверенности в полномочия нотариуса не входит проверка назначения доверенности, то есть самой сделки, для которой эта доверенность выдается. Если же нотариус удостоверяет саму сделку, то он проводит правовую экспертизу документов и составляет текст договора, а также выявляет соответствие воли волеизъявлению сторон и разъясняет правовые последствия заключаемого соглашения. Такая работа позволяет нотариусу выступать гарантом законности сделки, а также защитить права и интересы граждан. При этом нотариально удостоверенные документы имеют повышенную доказательную силу, поэтому оспорить такую сделку будет намного сложнее. Если же при удостоверении сделки нотариус допустил ошибку, которая повлекла за собой материальный ущерб её участникам, то по закону он несёт полную имущественную ответственность. Помимо самого удостоверения нотариус поможет произвести безопасные расчеты по сделке с

помощью публичного депозитного счета. Такой установленный законом принцип работы нотариуса позволяет гарантировать гражданам соблюдение законности сделки, а также их интересов и прав.

Тем не менее, при всех существующих рисках порой доверенность — это единственный способ осуществления того или иного действия. Чтобы минимизировать вероятность наступления негативных событий нотариусы дают несколько рекомендаций. Оформляя доверенность, лучше выдавать её на короткий срок, достаточный для совершения действий по ней. Скажем, для совершения сделки по продаже квартиры вполне достаточно будет 3-6 месяцев. После того, как поверенный выполнил необходимые действия по доверенности, лучше всего сразу её отменить. Для отзыва доверенности достаточно обратиться к любому нотариусу. Нотариус вносит информацию об этом в Реестр отмененных доверенностей Единой информационной системы нотариата. Так как реестр имеет публичный статус, на следующий день после внесения информации все заинтересованные лица считаются извещенными об отмене доверенности.

Если совершается сделка, в которой одна из сторон действует на основании доверенности, нужно быть предельно бдительным. Доверенность часто становится инструментом в руках мошенников. Её могут подделать, а могут попытаться воспользоваться отозванной доверенностью, которая утратила юридическую силу. В этом случае рекомендуется до подписания соглашения проверить доверенность на подлинность. Это можно сделать на сайте Федеральной нотариальной палаты. Прямая ссылка на реестр проверки доверенностей — <http://reestr-dover.ru>. Процедура проверки бесплатна и займет считанные минуты. Достаточно ввести реквизиты доверенности в соответствующие поля, и система покажет, выдавалась ли такая доверенность. Следует обратить внимание на информацию внизу страницы, в котором отразится текущий статус доверенности, так как она может быть уже отозвана [16].

Обращение к нотариусу предоставляет не только гарантии, но также быстрое и комфортное получение услуги. Отлаженная система электронного нотариата позволяет работать в режиме «одного окна». Так, при удостоверении сделки по отчуждению недвижимости, нотариус сам запрашивает необходимые документы у государственных регистраторов, а после удостоверения бесплатно направляет договор в Росреестр в электронном виде. При такой форме подачи переход права собственности происходит за один день. И для удостоверения сделки у нотариуса не нужно отдельно удостоверить доверенность.

2.2. ПОРЯДОК И УСЛОВИЯ НОТАРИАЛЬНОГО УДОСТОВЕРЕНИЯ ДОВЕРЕННОСТИ

Доверенность должна содержать определенные данные. Так, в доверенности должен быть указан доверитель, то есть тот, кто выдает доверенность. Доверителей может быть несколько. Данные о доверителе (физическом лице) указываются подробно: фамилия, имя, отчество, дата и место рождения, гражданство, пол, серия и номер паспорта, орган, выдавший паспорт, код подразделения данного органа, а также место регистрации. Данные о доверителе (индивидуальном предпринимателе) также указываются подробно: помимо данных о доверителе как физическом лице, указывается индивидуальный номер налогоплательщика (ИНН), а также основной государственный регистрационный номер индивидуального предпринимателя (ОГРНИП). Если доверителем является юридическое лицо, то подлежат указанию те же данные, как и в случае с индивидуальным предпринимателем. Однако, вместо основного государственного регистрационного номера индивидуального предпринимателя (ОГРНИП) указывается основной регистрационный номер (ОГРН).

Также в доверенности указывается поверенный – тот, на чье имя выдается доверенность. Поверенных также может быть несколько. В случае выдачи доверенности нескольким представителям каждый из них обладает

полномочиями, указанными в доверенности, если в доверенности не предусмотрено, что представители осуществляют их совместно. Данные о поверенном указываются также полно, как и о доверителе.

Далее в доверенности указываются полномочия поверенного. Полномочия поверенного также являются и целью выдачи доверенности. В доверенности также отмечается наличие либо отсутствия возможности передоверия полномочия иным лицам.

В доверенности подлежит указанию город выдачи, а также дата совершения сделки по выдаче доверенности. Отсутствие даты выдачи доверенности является основанием для признания данной сделки недействительной в силу ничтожности.

Летом 2016 г. Федеральная нотариальная палата издала объемное письмо (от 22 июля 2016 г. N 2668/03-16-3), содержащее Методические рекомендации по удостоверению доверенностей (утверждены решением Правления Федеральной нотариальной палаты от 18.07.2016 (протокол N 07/16)). Проанализируем отдельные положения указанного документа.

Нотариус при совершении нотариального действия по выдаче доверенности должен соблюдать основные правила совершения нотариальных действий, предусмотренные гл. IX Основ законодательства о нотариате.

Соответственно, кроме прочего, нотариусу необходимо удостовериться, что все участвующие в действе по выдаче доверенности лица дееспособны, и что они представили надлежащие документы, удостоверяющие личность.

Что касается проверки специальной правоспособности (вытекающей из лицензии, допуска СРО и т.п.), то при удостоверении соответствующих полномочий, нотариусу нужно ознакомиться с соответствующими подтверждающими документами.

Другими словами — выписку из ЕГРЮЛ к нотариусу представляемому нести не надо, а вот лицензии и прочие подтверждающие документы с собой иметь необходимо.

В ситуациях, когда юридическое лицо становится представителем, необходимо помнить, что «при удостоверении доверенности, в которой представителем является юридическое лицо, следует иметь в виду, что самостоятельным субъектом гражданского оборота является юридическое лицо в целом, а не его подразделения (филиал, представительство и т.п.) и не какое-либо определенное должностное лицо».

Представляется, что об этом важно не забывать, собственно, при выдаче любой доверенности от имени юридического лица, что нотариальной, что не требующей такого удостоверения.

Указано, что общим правилом является полный объем полномочий у каждого представителя, если иное не указано в доверенности: «Если доверенность выдана нескольким представителям, то в отсутствие прямо выраженной оговорки о совместном представительстве представители осуществляют полномочия раздельно».

В случае, если полномочия распределяются между представителями, в доверенность включается перечень полномочий каждого представителя. Соответственно, перед обращением к нотариусу доверителю имеет смысл заранее продумать этот вопрос.

В Методических рекомендациях подчеркивается, что доверенность может быть выдана только для совершения правомерных действий, полномочия должны быть осуществимы и конкретны и не выходить за пределы правоспособности представляемого. При этом в ряде случаев в силу закона необходимо придерживаться конкретных требований к формулированию полномочий («в доверенности на совершение дарения представителем должен быть назван одаряемый и указан предмет дарения (п. 5 ст. 576 ГК РФ)» и т.п.), если полномочия касаются конкретного имущества — идентифицировано имущество.

В «Методических рекомендациях» подчеркивается, что на доверенности от юридического лица не требуется постановка оттиска печати, однако требования о печати до сих пор содержатся в ряде нормативных актов

(приведены ссылки на ст. 53 ГПК РФ, ст. 61 АПК РФ, ст. 57 КАС РФ), соответственно, нотариус должен проинформировать об этом клиента.

Также рассмотрена ситуация, когда у юридического лица полномочиями ЕИО наделено несколько человек сразу: в таком случае, если по уставу им надлежит действовать совместно, то и доверенность они должны выдавать вместе. Если полномочия осуществляются раздельно, это необходимо подтвердить ссылкой на соответствующие положения учредительных документов.

По общему правилу доверенность выдается в письменной форме, но может быть выдана и в виде электронного документа, который представляемый должен в присутствии нотариуса подписать своей КЭП.

«Методические рекомендации» напоминают, что за доверенности, для которых законодательством предусмотрена обязательная нотариальная форма, взимается нотариальный тариф по НК РФ; за все остальные — тариф в соответствии с Основами законодательства нотариате.

В очередной раз акцентируется внимание на том, что тариф за удостоверение доверенности взимается в зависимости от количества представляемых лиц и не зависит от количества указанных в доверенности представителей.

Относительно оплаты за удостоверение доверенности при передоверии, когда поверенный выступает от лица нескольких представляемых, в текст Методички, по всей видимости, закрался «ляп»: указано, что

«Тариф взимается в соответствии с подпунктом 3 пункта 1 статьи 333.24 Кодекса как за удостоверение трех отдельных доверенностей (Письмо Минфина России от 01.06.2015 N 03-05-05-03/31473)».

Вот это слово «трех» срabатывает, только если представляемых действительно трое (как это было в запросе, по поводу которого написано указанное выше письмо Минфина). Очевидно, что при другом количестве передающих полномочия и кратность тарифа будет иной [15].

В 2017 году вступили в силу новые правила, регламентирующие действия нотариуса при отмене доверенности. Законодатели определили эффективный и удобный механизм, с помощью которого доверитель может максимально оперативно прекратить полномочия доверенных лиц. Это может потребоваться, если возникли сомнения в их добросовестности, при изменении организационной структуры предприятия, и в любых других ситуациях, когда выданная ранее доверенность более не отвечает интересам доверителя.

В соответствии с российским законодательством, у нотариуса отменяются все виды доверенностей. Даже если сам документ оформлялся в простой письменной форме и не заверялся нотариально, отменить его можно через нотариуса. Также аналогично работает механизм с передоверием: лицо, передоверившее полномочия, может отозвать передоверие у нотариуса.

Схема отмены выглядит так:

- Гражданин подает заявление нотариусу об отмене доверенности, которое принимается сегодняшним числом.
- Нотариус принимает заявление и проверяет полномочия обратившегося лица. Если полномочия подтверждены, нотариус регистрирует в единой информационной системе (ЕИС) сведения об отмене доверенности.
- Доверенные лица считаются извещенными об отмене доверенности на следующий рабочий день после регистрации в ЕИС.

Далее при попытке выполнить какие-либо действия на основании доверенности, которая была отозвана, доверенные лица получают отказ, так как любой нотариус или представитель государственных органов обязательно проверяет доверенность через Интернет, и сразу же обнаружит оформленное распоряжение об отмене доверенности у нотариуса.

Следует обратить внимание, даже если доверенность была выдана на неопределенный круг лиц, после публикации сведений в Интернете об ее отзыве, все эти лица считаются уведомленными об отмене.

В настоящее время развитие электронного нотариата является одной из основных работ Федеральной нотариальной палаты. Ориентиры на развитие

электронного нотариата заложены в программах, которые сейчас повсеместно развивает Российское государство.

Появляется электронное правительство, государственные органы начинают взаимодействовать посредством электронного документооборота, появляются и мгновенно развивается множество общедоступных информационных ресурсов.

В настоящее время технические возможности позволяют достаточно быстро получать необходимую для нотариуса информацию, однако, взаимодействие с отдельными органами, например, с Управлением Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии, не всегда проходит гладко. Ответы на запросы нотариусов по дееспособности сторон сделок, по наследственным делам и т.д. приходят из Управления Федеральной службы государственной регистрации, кадастра и картографии с большой временной задержкой.

Текущее развитие электронных ресурсов позволяет достаточно активно взаимодействовать нотариусам с органами государственной власти, между самими нотариусами и нотариальными палатами. Появляются новые нотариальные действия, такие как, удостоверение равнозначности документа на бумажном носителе электронному документу, а также удостоверение равнозначности электронного документа документу на бумажном носителе, что позволяет быстро взаимодействовать гражданам, находящимся в разных субъектах Российской Федерации без затраты времени на почтовую пересылку документов.

Системы межведомственного электронного взаимодействия является ключевым элементом «электронного Правительства Российской Федерации». Система позволяет получать доступ к информации из электронных хранилищ и баз данных органов государственной власти. Так, например, с помощью электронного портала infonot.ru нотариусы могут осуществлять проверку паспортов, заказывать выписки из домовых книг по наследственным делам, получать сведения о банкротстве физических и юридических лиц, запрашивать

органы ЗАГС на получения необходимых актов записей, проверять электронно-цифровую подпись.

Большинство органов государственной власти перешли на использование электронного документооборота и оказание государственных услуг в электронной форме.

В настоящее время Основы законодательства о нотариате позволяют совершать передачу заявлений физических и юридических лиц с использованием компьютерных сетей.

Например, нотариусы города Москвы довольно продолжительный период времени оформляют документы с использованием электронно-цифровой подписи. В частности, нотариусы направляют запросы в кредитные организации по наследственным делам, передают заявления в налоговые органы. Однако в виду отсутствия порядка обработки и хранения электронных документов нотариусы столкнулись с проблемой, когда большой массив документов на бумажных носителях, которые ранее предоставлялись гражданами в налоговые органы, постепенно перемещается в нотариальные конторы.

Использование современных технологий на службе нотариата не ново. Ещё в 60-е годы XX века Итальянская Республика начала инвестировать огромные средства в компьютерные технологии, что в свою очередь позволило ей выйти на лидирующие позиции в этой сфере и стать первой европейской страной, использующей электронный нотариальный акт.

Итальянские нотариусы с помощью новейших информационных технологий используют базы данных, имеющих огромные показатели по объёму, информативности и скорости. Например, в Италии система «НотарТел» действует с 1997 года. Внедрению программы предшествовал многолетний подготовительный период по разработке методологии и конструктивных подходов, а также созданию соответствующих баз данных. Сегодня система имеет 40 000 пользователей в Италии. Каждый пользователь имеет свой

идентификационный номер, вносит за пользование системой определённую плату.

Система «НотарТел» позволяет нотариусам и их сотрудникам запрашивать информацию, необходимую для нотариального удостоверения сделок с недвижимостью. С её помощью, возможно, установить собственника недвижимости, а также получить на любой объект недвижимости кадастровый план, с описанием всех необходимых для сделки параметров. При этом регистрация сделки проводится в течение нескольких дней. Ещё одна особенность системы «НотарТел» заключается в её возможности работы с юридическими лицами. В этой области нотариусу доступны все сведения о юридическом лице, вплоть до графических копий учредительных документов. Регистрацию предприятий также возможно проводить в течение нескольких дней.

Зарубежный опыт использования современных информационно-телекоммуникационных технологий для развития электронного нотариата интересен, однако для использования его в России недостаточно проработан в техническом и законодательном плане. В большей степени это связано и с отсутствием интернета в отдалённых регионах Российской Федерации, и с отсутствием проработанной системы безопасности передачи данных посредством сетей интернет и т.д.

Ни для кого не секрет, что сейчас на любом радио рынке за небольшие деньги можно приобрести любую базу данных, содержащую ту или иную информацию о физических и юридических лицах. Поэтому курс на создание в России электронных информационных систем (баз данных), к примеру, единых баз доверенностей и завещаний, во-первых, должны быть чётко проработаны на законодательном уровне, и во-вторых, для создания таких информационных систем необходимо использовать все имеющиеся технологические ресурсы для комплексного обеспечения информационной безопасности и защиты информации при создании и использовании информационных систем.

ГЛАВА 3. ПРОБЛЕМЫ ИНСТИТУТА ДОВЕРЕННОСТИ В НОТАРИАЛЬНОЙ ПРАКТИКЕ И ВОЗМОЖНЫЕ ПУТИ ИХ РЕШЕНИЯ

3.1. АНАЛИЗ СУДЕБНОЙ И НОТАРИАЛЬНОЙ ПРАКТИКИ ПО ВОПРОСАМ УДОСТОВЕРЕНИЯ ДОВЕРЕННОСТИ

Представительство значительно расширяет юридические возможности участников гражданского оборота, а для некоторых категорий граждан (недееспособных, малолетних) вообще является единственным способом участия в гражданском обороте, когда это диктуется их интересами. Равно и деятельность большинства юридических лиц немыслима без ежедневного совершения большого количества сделок их представителями.

Произошедшая модернизация законодательства о представительстве и доверенности (коснувшаяся более всего как раз доверенности) вполне соответствует реалиям времени [22, с. 67]. Так, например, с 1 января 2017 г. в составе Единой информационной системы нотариата появилась и успешно работает совершенно новая для нашей правовой системы в сфере представительства и доверенности возможность проверки подлинности доверенности и её действия на момент обращения к сайту. Имеется в виду официальный сайт Федеральной нотариальной палаты (reestr-dover.ru), где эти сведения доступны в круглосуточном режиме. Такой сервис нельзя назвать иначе, как давно ожидаемым, весьма надёжным и необходимым в сфере представительства.

Доверенность представляет собой фидуциарную сделку, основанную на доверии, что ясно из семантики этого слова. Из этого логически вытекают право доверителя отозвать доверенность (за исключением случаев выдачи безотзывной доверенности) и право представителя отказаться от доверенности.

Таким образом, исследование данного вопроса позволяет характеризовать доверенность как сделку, как документ, и, соответственно, как правовой институт. В дальнейшем в данной работе будут рассматриваться аспекты, связанные с различными понятиями доверенности.

Закон устанавливает обязательную простую письменную форму для доверенности. Однако предусмотрено существование и нотариальной формы доверенности. В целом, любая доверенность может быть нотариально удостоверенной, в практике эта форма является довольно устойчивой. Но есть и случаи, когда она является обязательной – при предусмотренных законом обстоятельствах: на подачу заявления о регистрации недвижимого имущества, при выдаче доверенности на совершение сделок, требующих нотариального удостоверения. Сейчас относится малое количество сделок – рента, залог и некоторые иные.

В случае, если доверитель находится в особом положении, которое не позволяет обратиться к нотариусу, он может воспользоваться еще одной формой доверенности – приравненной к нотариальной. К такому положению относится нахождение на лечении или прохождение военной службы, нахождение в органах социальной защиты населения, отбывание наказания в исправительных учреждениях [17, с. 78]. При этом действия должностного лица, которое вправе удостоверить доверенность, могут быть обжалованы в судебном порядке.

Так, например, в 2014 году Оренбургский областной суд вынес решение, согласно которому бездействие должностного лица, отказавшего осужденному в удостоверении доверенности. Осужденный обратился к начальнику ФКУ СИЗО-1 УФСИН России по Оренбургской области для удостоверения доверенности на представление его интересов участниками правозащитной организации «Комитет против пыток» в деле, по которому он выступал в качестве потерпевшего. Но в удостоверении представленных доверенностей было отказано, потому что для представления интересов обвиняемых в судах по уголовным делам требуется не доверенность, а ходатайство, на основании которого выносится соответствующий судебный акт. Суды пришли к выводу, что данное действие нарушило конституционное право на защиту, так как статья 185 ГК РФ каких-либо ограничений либо запретов удостоверения

указанной доверенности не содержит и обязали должностных лиц удостоверить данный документ [27].

Удостоверение доверенностей в нотариальной форме в соответствии с российским законодательством требуется только в тех случаях, когда они прямо предусмотрены законом. Но, несмотря на этот факт, в нотариальной практике удостоверение доверенностей является одним из наиболее востребованных действий. По статистике приблизительно 25 процентов от всех нотариальных действий приходится на долю удостоверения доверенностей [13]. Однако нельзя не отметить, что на сегодняшний день отсутствует единство в практике среди нотариусов в решении проблем, связанных с удостоверением доверенностей.

Затруднительным остается вопрос о передоверии нотариальной доверенности. Исходя из ст. 187 ГК РФ смысл передоверия заключается в том, что представитель в силу определенных причин или в интересах представляемого передает, порученные ему полномочия, другому лицу. В ГК РФ и иных правовых актах нет правовой нормы, закрепляющей информацию, о том сколько раз можно передоверить доверенность.

Доверенность – документ, который дает возможность представителю осуществлять определенные действия от имени лица, выдавшего его. Действующее законодательство тщательно регулирует правила ее оформления, а также порядок отмены.

Согласно общему правилу, действие доверенности прекращается после выполнения тех действий, для которых она была выдана. Но на практике бывают случаи, когда возникает необходимость досрочного прекращения действия документа. При этом инициатором может выступать как доверитель, так и его представитель.

Доверенность имеет определенный срок действия. После его истечения документ теряет свою юридическую силу, и представитель не может осуществлять какие-либо действия на его основании. Соответственно, не требуется прохождения дополнительной процедуры отмены. Но на практике

бывают случаи, когда возникает необходимость досрочного отзыва доверенности.

Подобная ситуация может возникнуть в следующих случаях:

- по желанию доверителя;
- по желанию представителя;
- реорганизация или ликвидация компании, которая является либо доверителем, либо представителем;
- смерть доверителя;
- признание доверителя или представителя недееспособным или пропавшим без вести;
- утрата права выдачи доверенности.

Это – основные случаи досрочного прекращения действия доверенности. Закон также гласит, что доверитель может досрочно отозвать доверенность в тех случаях, когда представитель осуществляет действия, которые нарушают его права и законные интересы. Кроме того, доверитель может отозвать доверенность без указания причин подобного поступка.

Действующее законодательство тщательно регулирует порядок и правила оформления и отзыва нотариально заверенной доверенности. В частности, порядок оформления подобного документа регламентируется в ст. 185.1 ГК РФ. А порядок его досрочной отмены предусматривается в ст. 189 ГК РФ.

Некоторые правовые аспекты данного вопроса получили свое регулирование также в соответствующей методичке ФНП от 22.07.2016г. В частности, в данном документе говорится, что отмена доверенности осуществляется в той же форме, в которой она была выдана, либо в нотариальной форме.

Некоторые вопросы получили свое регулирование также в Основах законодательства РФ о нотариате.

Чтобы отозвать нотариально заверенную доверенность, необходимо выполнить определенный перечень действий.

В частности:

1. Нужно собрать необходимый пакет документов (паспорт и заявление об отмене доверенности).
2. Пойти к нотариусу и заявить о своем желании.
3. Нотариус оповещает представителя о прекращении его полномочий, получает от него расписку и доверенность (эти действия могут также быть выполнены непосредственно доверителем, но в этом случае доверенность вручается не нотариусу, а ему).

Также необходимо заплатить сумму пошлины. Цена указанных нотариальных действий должна быть уточнена непосредственно в конторе нотариуса.

Вот и вся процедура отмены нотариально заверенной доверенности. Но необходимо помнить о том, что оповещение доверенного лица об отмене его полномочий является обязательным, иначе действия, которые были выполнены даже после отзыва доверенности, будут считаться законными и осуществленными от имени доверителя.

Например, если на основании доверенности представитель мог продать квартиру доверителя, и последний надлежащим образом не отправил уведомление об отмене доверенности, то продажа квартиры, осуществленная после отзыва доверенности, будет считаться законной и заключенной от имени доверителя.

Отмена нотариальной доверенности — процесс более сложный по сравнению с процедурой отзыва незаверенного документа. А как осуществляется отмена доверенности, если она не была заверена у нотариуса?

В этом случае необходимо направить представителю письменное уведомление о намерении отзыва доверенности. Оповещение следует отправлять по адресу прописки либо по месту фактического проживания доверенного лица. При этом отправлять нужно заказным письмом с уведомлением о получении.

Оповещение об отмене доверенности также может быть вручено лично доверенному. В подобной ситуации необходимо составить 2 экземпляра, на

одном из которых представитель делает заметку о получении оповещения. После получения уведомления представитель должен вернуть доверенность.

Также необходимо отправить уведомление об отмене доверенности третьим лицам, которых затрагивает действие данного документа.

Образец подобного оповещения отсутствует: текст может быть написан в простой письменной форме.

Но в нем должны быть указаны следующая информация:

- дата составления данного документа;
- данные доверенности, которые дают возможность четкой идентификации;
- данные сторон.

В первую очередь необходимо знать о том, что отменить действие доверенности можно в любое время: это – право доверителя. Если у него возникло подобное желание, то нужно обратиться к нотариусу, который ранее заверял доверенность. Конечно, отмена также может быть осуществлена у другого нотариуса, но все же желательно обратиться к тому, кто заверял документ.

Следующий шаг – составление заявления об отмене доверенности. Как правило, все нотариусы имеют разработанные бланки подобных документов, но доверитель может также составить его самостоятельно. Важно указать лишь данные, которые дают возможность идентификации доверенности.

После подписания заявления доверитель может попросить нотариуса официально уведомить представителя об отзыве доверенности. Но он может сделать это самостоятельно, отправив уведомление по почте или вручив его лично доверенному лицу.

Важно знать о том, что в тексте заявления об отмене доверенности может быть указана конкретная дата, после которой представитель не может осуществлять свои полномочия. Если подобная дата не указывается, то доверенность считается отмененной с момента получения оповещения.

Следующий шаг – оповещение тех лиц или компаний, которых касалась выданная доверенность. Например, если на основании доверенности осуществлялось управление автомобилем, то в этом случае уведомление об ее отмене нужно отправить в ГАИ.

Также необходимо забрать доверенность. Если доверитель не может сделать это самостоятельно, то в тексте заявления об отмене нужно указать о том, что представитель должен вернуть доверенность по почте. Если доверитель сменил свой адрес проживания, необходимо указать новый, на который должен быть отправлен документ.

При отмене доверенности на практике возникают некоторые сложности в тех случаях, когда доверитель не знает точного адреса проживания представителя (например, если представитель иностранец и не имеет постоянного места жительства). В подобной ситуации оповещение об отзыве документа можно отправить по последнему известному адресу.

Чтобы избежать возможных проблем, необходимо также отправить оповещение во все государственные органы, частные предприятия, с которыми от имени доверителя может иметь дело представитель.

Например, если на основании доверенности представитель мог подарить недвижимое имущество, то в этом случае необходимо также отправить соответствующее уведомление об отмене полномочий в Росреестр. При этом необходимо указать о том, что отзыв доверенности это — инициатива дарителя, т.е. собственника недвижимого имущества.

Если после отмены доверенности представитель отказывается возвращать документ, то доверитель может смело обращаться в правоохранительные органы.

Также необходимо помнить о том, что отменять доверенность, срок действия которой истек, не нужно: подобный документ не имеет юридической силы. Также не нужно составлять заявление об отмене в тех случаях, когда доверитель умер или юридическое лицо, которое выдало документ, было ликвидировано.

Законодательство предусматривает также возможность оформление безотзывной доверенности. Подобный документ должен быть заверен у нотариуса в обязательном порядке. При этом безотзывная доверенность теряет свою юридическую силу только после истечения срока ее действия. Она может быть отменена или отозвана в исключительных случаях, предусмотренных действующим законодательством.

Необходимо помнить о том, что случаи автоматической отмены доверенности четко предусмотрены действующим правовым регулированием. Многие работодатели забывают об отзыве доверенностей при расторжении трудовых договоров, заключенных со своими сотрудниками. Но сам факт увольнения работника не является основанием для отмене ранее предоставленных ему полномочий.

Соответственно, необходимо также отменить доверенность, которая была выдана бывшему сотруднику. А данная процедура ничем не отличается от стандартной.

На практике бывают случаи, когда доверенное лицо не может вернуть доверенность из-за ее потери. В этом случае желательно составить совместный акт о том, что документ был утерян и не может быть возвращен доверителю.

В подобной ситуации можно также взять письменный отказ представителя, в котором указано, что он отказывается возвращать доверенность. Важно лишь то, что на документе должна быть поставлена подпись доверенного лица.

Если по каким-либо причинам он отказывается подписать подобный документ, то необходимо привлечь 2-3 свидетелей, которые должны поставить свою подпись под записью “Представитель отказался подписать документ”.

Если документ не был возвращен доверителю, то в этом случае необходимо оповестить третьих лиц, которым доверенность может быть предъявлена, о том, что она осталась у представителя.

Действующее законодательство предусматривает последствия отмены доверенности. В частности, закон гласит, что представитель, который заключил

сделку после отмены доверенности и который был надлежащим образом уведомлен об этом, самостоятельно несет ответственность по обязательствам. Если же доверенное лицо не было надлежащим образом уведомлено об отзыве документа, то все неблагоприятные последствия несет сам доверитель.

При этом если из-за неправомерных действий представителя доверителю был причинен ущерб, он может потребовать денежную компенсацию через суд.

Отзыв доверенности может стать основанием для:

- признания недействительной сделки, заключенной доверенным лицом;
- отмены судебных решений;
- привлечения правонарушителя к ответственности.

Представитель может также быть привлечен к ответственности, если выполнял действия или заключал сделки, которые нарушала права и законные интересы доверителя. Соответственно, наличие доверенности не свидетельствует о том, что доверенное лицо может осуществлять любые действия: он должен выполнять только те полномочия, которые предусмотрены в тексте доверенности, и представлять интересы доверителя.

Если же представителем были осуществлены незаконные действия, он может быть привлечен к ответственности. При этом он несет обязанность покрытия ущерба, который был причинен третьим лицам из-за неправомерных действий.

Из вышеуказанного можно сделать вывод о том, что действующее законодательство тщательно регулирует порядок и правила отмены нотариально заверенной доверенности. Все обязательные требования должны быть соблюдены как физическими лицами, так и компаниями.

Рассмотрим наиболее частные вопросы, поднимающиеся в судебной практике применительно к институту доверенности.

Находясь за пределами Российской Федерации, истец не мог участвовать в нотариальных действиях и выражать свою волю, расписываться в этот день в присутствии нотариуса на доверенности и в реестре регистрации нотариальных

действий, в связи с чем суд пришел к выводу о том, что нотариус произвел нотариальные действия от имени истца в его отсутствие, воля истца на выдачу оспариваемой доверенности не была выражена [28].

Поскольку доверенность является недействительной, она не влечет правовых последствий, следовательно, оснований для заключения последующих соглашений у представителя по доверенности не имелось [29].

В обязанности нотариуса не входит процедура проверки с медицинской точки зрения психического состояния лица, оформляющего доверенность в установленном законодательством о нотариате порядке, поскольку нотариус не обладает специальными знаниями в области медицины, психиатрии и установление диагноза выходит за пределы его обязанностей и полномочий [30].

Закон не содержит четкого перечня лиц, имеющих право обратиться в суд с иском о признании доверенности недействительной. Поэтому в данном случае следует руководствоваться положениями, закрепленными в п. 1 ч. 1 ст. 134 ГПК РФ. Согласно этой норме одним из оснований отказа в приеме судьей искового заявления является подача иска лицом, чьи права, свободы и законные интересы не затрагиваются документом, который он оспаривает. Таким образом, оспорить действительность доверенности в суде может только то лицо, чьи права, свободы или законные интересы затронуты вследствие оформления такой доверенности.

Ответчиком по данной категории споров может быть как лицо, которому выдавалась оспариваемая доверенность, так и иные лица (например, нотариус, удостоверивший доверенность). При заявлении дополнительных требований (например, о применении последствий недействительности сделки) соответчиками могут быть лица, к которым предъявляется требование о совершении действий вследствие признания доверенности недействительной (например, лица, приобретшие в собственность имущество на основании оспариваемой доверенности и обязанные вернуть это имущество первоначальному владельцу).

В данной категории споров возможна подача ответчиком встречного иска. Как правило, заявителем встречных требований является лицо, на имя которого была выдана оспариваемая доверенность, либо другое лицо, чьи права, свободы или законные интересы затрагиваются или могут быть затронуты в случае признания доверенности недействительной.

Согласно п. 1 ст. 181 ГК РФ срок исковой давности по требованиям о применении последствий недействительности ничтожной сделки и о признании такой сделки недействительной (п. 3 ст. 166 ГК РФ) составляет три года. Течение срока исковой давности по указанным требованиям начинается со дня, когда началось исполнение ничтожной сделки, а в случае предъявления иска лицом, не являющимся стороной сделки, со дня, когда это лицо узнало или должно было узнать о начале ее исполнения. При этом срок исковой давности для лица, не являющегося стороной сделки, во всяком случае не может превышать десять лет со дня начала исполнения сделки.

В соответствии с п. 2 ст. 181 ГК РФ срок исковой давности по требованию о признании оспоримой сделки недействительной и о применении последствий ее недействительности составляет один год. Течение срока исковой давности по указанному требованию начинается со дня прекращения насилия или угрозы, под влиянием которых была совершена сделка (п. 1 ст. 179 ГК РФ), либо со дня, когда истец узнал или должен был узнать об иных обстоятельствах, являющихся основанием для признания сделки недействительной.

В соответствии со ст. 28 ГПК РФ иск предъявляется в суд по месту жительства ответчика. Иск к организации предъявляется в суд по месту нахождения организации. Согласно ст. 32 ГПК РФ стороны могут по соглашению между собой изменить территориальную подсудность для данного дела до принятия его судом к своему производству.

Дела данной категории рассматриваются в качестве суда первой инстанции районным судом (ст. 24 ГПК РФ).

При подаче искового заявления о признании доверенности недействительной истец-гражданин уплачивает госпошлину в размере 300 руб. (пп. 3 п. 1 ст. 333.19 НК РФ).

Действующее законодательство не предусматривает необходимости соблюдения досудебного (в том числе претензионного) порядка урегулирования спора по делам о признании доверенности недействительной.

Исковое заявление может быть подано в суд как на бумажном носителе, так и в электронном виде - в том числе в форме электронного документа, подписанного электронной подписью, - посредством заполнения формы, размещенной на официальном сайте суда в сети Интернет (ч. 1.1 ст. 3 ГПК РФ).

Если на основании выданной доверенности представителем истца были совершены какие-либо сделки (например, дарение или купля-продажа недвижимости), в исковое заявление, наряду с требованием о признании доверенности недействительной, следует включить также требование о признании недействительными таких сделок. В большинстве случаев, признавая доверенность недействительной, суд удовлетворяет такое требование [31].

Законные основания прекращения действия доверенности закреплены в п. 1 ст. 188 ГК РФ. Согласно этой норме действие доверенности прекращается вследствие:

- 1) истечения срока доверенности;
- 2) отмены доверенности лицом, выдавшим ее, или одним из лиц, выдавших доверенность совместно, при этом отмена доверенности совершается в той же форме, в которой была выдана доверенность, либо в нотариальной форме;
- 3) отказа лица, которому выдана доверенность, от полномочий;
- 4) прекращения юридического лица, от имени которого или которому выдана доверенность, в том числе в результате его реорганизации в форме разделения, слияния или присоединения к другому юридическому лицу;

5) смерти гражданина, выдавшего доверенность, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;

6) смерти гражданина, которому выдана доверенность, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;

7) введения в отношении представляемого или представителя такой процедуры банкротства, при которой соответствующее лицо утрачивает право самостоятельно выдавать доверенности.

Наступление хотя бы одного из этих событий влечет прекращение действительности доверенности и невозможность дальнейшего ее использования, в том числе при совершении других сделок от имени доверителя. Сделка, совершенная на основании доверенности, прекратившей свое действие на момент совершения такой сделки, может быть признана недействительной по требованию заинтересованного в этом лица.

Доверенность обязательно должна содержать дату ее совершения (то есть дату подписания). Отсутствие такой даты является самостоятельным основанием для признания доверенности ничтожной (абз. 2 п. 1 ст. 186 ГК РФ).

Еще одним основанием признания доверенности недействительной является несоблюдение обязательной нотариальной формы, если она необходима согласно требованиям закона. В частности, согласно п. 1 ст. 185.1 ГК РФ нотариальная форма обязательна для доверенностей на совершение сделок, требующих нотариальной формы, на подачу заявлений о государственной регистрации прав или сделок, а также на распоряжение зарегистрированными в государственных реестрах правами.

По своей природе доверенность представляет собой одностороннюю сделку. Поэтому доверенность может быть признана недействительной по тем же основаниям, которые влекут недействительность других сделок. Недействительной может быть признана выдача доверенности:

- недееспособным лицом, лицом, ограниченным в дееспособности или лицом, не достигшим возраста 14 лет (ст. ст. 171, 172, 176 ГК РФ);

- лицом в возрасте от 14 до 18 лет в отсутствие письменного согласия его родителей, усыновителей или попечителей (в случаях, когда такое согласие требуется в соответствии со ст. 26 ГК РФ) (ст. 175 ГК РФ);

- дееспособным лицом, находящимся в состоянии, не позволяющим понимать значение своих действий или руководить ими (ст. 177 ГК РФ);

- под влиянием заблуждения, обмана, насилия, угрозы или неблагоприятных обстоятельств (ст. ст. 178, 179 ГК РФ).

Доверенность может быть признана недействительной по общим правилам о недействительности сделок. В частности, недействительны доверенности, не соответствующие закону или иным правовым актам, на основании ст. 168 ГК РФ.

Как видно из приведенных выше норм, в большинстве случаев факт недействительности доверенности либо не требует доказательств (например, истечение срока действия доверенности), либо требует представления минимального количества доказательств (к примеру, копии паспорта доверителя, из которой следует, что доверенность была подписана им до достижения возраста 14 лет, свидетельства о смерти доверителя) [32]. В подобных случаях для подтверждения недействительности доверенности, как правило, достаточно предоставления документа, подтверждающего ее недействительность. По этой причине споров о признании доверенности недействительной на этих основаниях в практике Московского городского суда практически не встречается.

Напротив, наиболее часто встречаются споры о признании недействительной доверенности на основании ст. ст. 177, 178 и 179 ГК РФ, то есть в случае подписания доверенности лицом, находящимся в состоянии, не позволяющем понимать значение своих действий или руководить ими, а также подписания доверенности под влиянием заблуждения, обмана, насилия, угрозы или неблагоприятных обстоятельств. Кроме того, нередко имеет место оформление доверенности путем подделки подписи доверителя (ст. 168 ГК РФ). По этой причине в настоящем материале в таблицах для истца и ответчика

в качестве примеров судебной практики приведены судебные решения о признании доверенности недействительной на этих основаниях.

В гражданском праве присутствует особый вариант доверенности – безотзывная доверенность (ст. 188.1 ГК РФ). При этом законодатель не конкретизировал, что следует понимать под этим термином. Из названия следует, что полномочия по ней нельзя отменить – однако отмена возможна, но в случаях, на которые указывает документ или закон. Представляемые по такой доверенности – только коммерческие организации и индивидуальные предприниматели (абз. 3 ч. 1 ст. 2, ст. 23, 50 ГК РФ). В обиходе можно встретить выражение «безотзывная генеральная доверенность». ГК не содержит такого термина. Встречаются разъяснения, что под генеральной подразумевают доверенность, по которой представителя наделили правами доверителя в полном объеме. Например, в отношении всего имущества или деятельности физического или юридического лица. Безотзывную доверенность оформляют: только через нотариуса; с прямым указанием, что возможность ее отменить ограничена (ч. 2 ст. 188.1 ГК РФ).

Действия нотариуса определяют Методические рекомендации (утв. решением правления ФНП от 18.07.2016, протокол № 07/16). За удостоверение взимается плата по тарифу. Его размер зависит от количества представляемых лиц, а не количества указанных в доверенности представителей (п. 12.3 Рекомендаций).

Безотзывная доверенность – это инструмент, с помощью которого можно обеспечить обязательства. Например, стороны заключили договор займа на крупную сумму. Они согласовали условия о залоге и неустойке. Также, лицо, которое выдало средства, потребовало безотзывную доверенность на распоряжение товаром в залоге. Как показывает судебная практика, полномочия кредитор получает в случае неисполнения обязательства должника в срок [33].

Необходимость специальной процедуры может стать дополнительной гарантией. Лицо, с которым доверенное лицо заключает сделку, может

проверить сведения о полномочиях в реестре или указать на такую проверку, когда речь идет о проявлении должной осмотрительности. Пример формулировки в документе: «Доверенность является безотзывной, выдана с правом передоверия, вступает в действие с момента наступления действия договора от 28.04.2007 № 01-І П/ГВ. Доверенность удостоверена нотариусом (в реестре под № 1429) - т. 2, л.д. 76, 77.» У безотзывной доверенности есть ряд ограничений.

В тексте документа, которым доверитель передает полномочия, он должен сделать прямое указание на безотзывный характер. Например: «Доверенность нотариально удостоверена, является безотзывной, выдана с правом передоверия и вступает в действие с момента вступления в действие договора поручения с отлагательными условиями № 01-ІП/ГВ от 28.04.2007» [34]. «Доверенность выдается на совершение от имени доверителя сделок и договоров относительно организации сооружения объектов строительства и их финансирования, ипотеки и каких-либо иных договоров, возникающих в процессе выполнения данных поручений, проведение расчетов по заключенным договорам; ведение от имени доверителя дел во всех государственных учреждениях, кооперативных и общественных организациях, органах нотариата и в других организациях и органах по вопросам, возникающим в процессе выполнения этих полномочий; решение от имени доверителя всех вопросов относительно получения решений, разрешений, справок, проектной и другой документации, согласование всех вопросов, возникающих в процессе выполнения этих полномочий. Доверенность является безотзывной, выдана с правом передоверия, вступает в действие с 05.07.2017 № 01-І П/ГВ».

По ГК РФ безотзывную доверенность досрочно отменяют только в особых случаях. Срок действия безотзывной доверенности стороны определяют по своему усмотрению. Возможность досрочно отменить полномочия наступает в случаях, на которые указывает закон. Представитель теряет их, когда: наступает случай, который предусматривает доверенность; прекращается обязательство, для исполнения которого была выдана доверенность;

поверенный злоупотребляет полномочиями или возникли обстоятельства, свидетельствующие о такой возможности. Если доверенных лиц много, доверитель может использовать разные способы отмены доверенности, например, с помощью объявления.

Так, истец передал сведения в газету «Коммерсантъ» об отмене безотзывных доверенностей, которые получил ответчик, чтобы представлять права акционера эмитента. Истец также обратил внимание суда, что подавал заявление нотариусу об отмене доверенностей. Ответчик указанную информацию проигнорировал [35].

Передоверие возможно, если такое право предусматривает сама доверенность. Например, стороны могут указать: «Доверенность нотариально удостоверена, является безотзывной, выдана с правом передоверия» [36].

Необходимо учитывать особенности безотзывной доверенности, когда нужно просить о принятии обеспечительных мер. Чтобы не потерять актив до судебного решения, целесообразно не только просить об аресте имущества, но и о приостановке действия полномочий. В этом случае больше шансов сохранить спорный объект [37]. Если безотзывная доверенность выдавалась при смене стороны обязательства, необходимо уведомить об этом контрагентов. Такие действия помогут решить вопрос о надлежащей стороне в случае спора [38].

Встречаются ситуации, когда действия по отзыву доверенности желают оспорить. В этом случае нужно определить, кто именно нарушил право. Нотариус, к которому обращаются за отменой, выполняет возложенные на него функции, а не ставит вопрос об основаниях доверителя изменить запись в реестре. Например, истец потребовал отменить нотариальное действие по удостоверению распоряжения компании об отмене доверенности. По его мнению, нотариус не должен был удостоверить распоряжение, не проверив законность сделки. Первая инстанция сочла действия нотариуса незаконными. Однако вышестоящая инстанция отменила решение. Нотариус действовал в рамках своих полномочий [39].

Все основания прекращения безотзывных доверенностей можно разделить на условные и безусловные. Условные случаи отмены безотзывного уполномочия или случаи отзыва доверенности, которые в ней предусмотрены, предполагают право лица совершить данную сделку под условием ее отзыва в случае наступления определенных обстоятельств. Например, участник корпоративного договора для целей обеспечения исполнения обязательств, установленных корпоративным договором, выдал безотзывную доверенность другому участнику, при этом условием отмены такого уполномочия являлось изменение соотношения долей в компании.

Таким образом, в случае изменения соотношения долей представляемый сможет отозвать доверенность путем нотариально заверенного одностороннего волеизъявления. В свою очередь, подтверждением наступления условия может являться выписка из единого государственного реестра юридических лиц. Без ущерба для вышесказанного, следует отметить, что под условие можно поставить не только возможность отмены безотзывной доверенности, но и начало действия полномочий.

Каких-либо ограничений применительно к диспозитивности данной разновидности односторонних сделок нет, поэтому по общему правилу к ним применяются положения ГК РФ об обязательствах и договорах в части, не противоречащей ст. 188.1 ГК РФ. К безусловным случаям отмены безотзывной доверенности следует отнести, во-первых, злоупотребления представителем своими полномочиями; во-вторых, прекращение того обязательства, для исполнения или обеспечения исполнения которого она выдана. Последнее представляется вполне очевидным в силу цели выдачи безотзывного уполномочия, при прекращении которой отсутствует необходимость защиты интересов представителя. При этом бремя доказывания безусловных случаев отзыва доверенности возложено на представляемого [40].

Злоупотребление представителем своими полномочиями по формальным основаниям можно отнести к еще одному безусловному основанию отмены безотзывной доверенности. Основная проблема с данным механизмом

прекращения состоит в том, что нотариус является неуполномоченным органом для установления злоупотребления. В таком случае получается, что реализация права на отзыв в связи с злоупотреблением требует участия суда, что, конечно, не может отвечать интересам представляемого.

В абз. 2 п. 1 ст. 188.1 ГК РФ законодатель выделил в качестве самостоятельного основания прекращения доверенности «возникновение обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что злоупотребление может произойти». Следуя логике статьи, получается, что данные «обстоятельства», в сущности, еще не являются злоупотреблением по смыслу ст. 10 ГК РФ. В таком случае, не представляется однозначным, что подразумевает под собой данное основание и какой порядок его установления. Также остается нерешенным вопрос субъекта уполномоченного определять наступление подобных фактов. В судебной практике также нет каких-либо разъяснений о том, какие обстоятельства очевидно свидетельствуют о возможном злоупотреблении, а какие нет. Подобная формулировка встречается только в контексте цитирования ст. 188.1 ГК РФ в постановлении Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа № Ф02-2202/2018 от 06.07.2018.

Таким образом, институт безотзывной доверенности на сегодняшний день вызывает больше вопросов, ответы на которые пока не сформулированы ни в судебной практике, ни где-либо еще. В будущем такие односторонние сделки могут стать действенным обеспечительным механизмом. Однако на данный момент наличие неопределенных оснований отзыва уполномочия приводит к тому, что потенциально заинтересованные лица в использовании безотзывной доверенности в качестве инструмента структурирования своих отношений не могут с достаточной степенью вероятности прогнозировать эффективность такого обеспечения. По мнению автора, этим и вызвано недоверие к рассматриваемому институту.

3.2. НАПРАВЛЕНИЯ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ ИНСТИТУТА ДОВЕРЕННОСТИ В НОТАРИАЛЬНОЙ ПРАКТИКЕ

Поскольку в нотариальной практике возникают вопросы и нет единства в отношении возможности выдачи доверенности на имя супруга для совершения по такой доверенности сделки с супругом поверенного, представляется возможным разъяснить, что исходя из действующей редакции п. 3 ст. 182 ГК РФ нотариусы вправе (и обязаны при наличии такого требования) удостоверить такого рода по содержанию доверенность.

В то же время, вопреки общим положениям, при удостоверении такой доверенности нотариусом необходимо присутствие другого супруга – представляемого, который либо в самой доверенности, либо в одном документе, также удостоверяемом нотариусом и имеющем такую же юридическую силу, как и доверенность, должен подтвердить своё согласие во избежание судебных споров в будущем, после совершения сделки.

В этом плане нельзя согласиться с п. 2.1.1 Методических рекомендаций по удостоверению доверенностей, утверждённых решением Правления Федеральной нотариальной палаты от 18 июля 2016 г. (протокол № 07/16), где при толковании п. 3 ст. 182 ГК в качестве общего правила, запрещающего представителю совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично, а также в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является, тем не менее даётся следующая рекомендация: «Запрет на совершение сделок представителем в отношении себя лично не распространяется на случаи приобретения имущества одним из супругов, действующим по доверенности от имени другого супруга (например, когда супруг выдаёт доверенность супруге на покупку квартиры на его имя, приобретаемой в совместную собственность), поскольку в данном случае отсутствует конфликт интересов, для предотвращения которого введена указанная норма».

В данном случае представитель осуществляет сделку от имени представляемого не только в отношении своего супруга, но и себя лично, имея, согласно закону, право общей совместной собственности на нажитое в браке имущество, что не допускает п. 3 ст. 182 ГК РФ.

В то же время, с одной стороны, запрещая совершение представителем сделки от имени представляемого в отношении себя лично, а также в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является (в том числе сюда следует отнести и супруга последнего, когда он выступает в качестве третьего лица, с которым совершается сделка), в действующей редакции этот запрет не носит безоговорочного (императивного) характера. Толкование п. 3 ст. 183 ГК РФ приводит к выводу, что нарушение этого правила, именуемое «двойным представительством», теперь допускается законом, равно как и совершение представителем от имени представляемого сделок в отношении себя лично, – лишь бы на это было согласие представляемого, причём эта возможность теперь не ограничивается законодательно даже коммерческим представительством, а само согласие может быть выражено как до заключения сделки, так и «постфактум» (одобрение – п. 2 ст. 183 ГК РФ). Представляется, что по своему содержанию два абзаца, которыми исчерпывается п. 3 ст. 182 ГК РФ, значительно противоречат друг другу.

Безусловно, что установленная в законе оспоримость такого рода сделок, к тому же лишь при наличии нарушения интересов представляемого (даже если такое нарушение предполагается), не способствует интересам представляемого, интересам добросовестных третьих лиц, с которыми совершается сделка и которые были введены в заблуждение о наличии надлежащего полномочия у представляемого, равно как и интересам стабильности гражданского оборота в целом. Думается, что в данном случае более адекватным было «хорошо забытое старое» – более предпочтителен императивный запрет на совершение сделок представителем в отношении себя и в отношении лица, представителем

которого он одновременно является (разумеется, кроме случаев коммерческого» представительства).

Произошедшая модернизация законодательства о представительстве и доверенности (коснувшаяся более всего как раз доверенности) вполне соответствует реалиям времени, складывающейся в стране рыночной экономике и с очевидностью в общем и целом может быть оценена только как положительная. Справедливости ради нужно отметить, что некоторые нормативные правила, внесшие изменения в институте представительства и доверенности, не будучи закреплёнными в законе, тем не менее давно применялись на практике, поскольку хотя и не были предусмотрены законом, но (при систематическом толковании норм ГК РФ в прежней редакции) не противоречили ему.

Так, всегда правоприменительная практика (как и цивилистическая доктрина [27], хотя это мнение не было в ней единогласным) исходила из того, что основанием полномочия может выступать не только доверенность (а именно это явствовало из буквального текста прежней редакции ч. 1 ст. 182, ч. 1 ст. 185 ГК РФ), но и письменно заключённый договор поручения (агентский договор, договор простого товарищества), если он позволяет однозначно определить содержание, пределы и срок действия полномочия, включённого в такой (письменный) договор. По сути дела, в таких случаях соответствующий договор включает в себя доверенность, ибо именно доверенность является письменным уполномочием представителя (поверенного) на совершение сделок и иных юридических действий.

В настоящее время возможность включения уполномочия (по сути – доверенности) в письменный договор предусмотрена п. 4 ст. 185 ГК РФ, причём рамки этой статьи весьма широки – по сути дела, закон не ограничивает вид договора, в который может быть включено письменное уполномочие (или, что то же, доверенность). Причём это может быть не только договор, оформляющий «внутренние отношения представительства, т. е. между

представляемым и представителем, но и, по сути, любой договор между представляемым и третьим лицом.

Более того, это может быть решение собрания, в которое включено полномочие представителя и которое с очевидностью облечено в требуемую письменную форму (п. 4 ст. 184 ГК РФ) (эта новелла законодательства, давно воспринятая на практике, небесспорно оценивается отдельными учёными [19]). Полномочие может быть заключено в письменное извещение, заявление и т.п. в адрес третьего лица. В частности, письменное уполномочие на распоряжение представителем гражданина в банке, на совершение любых операций по его банковскому счёту, а также на получение корреспонденции в органах связи может быть совершено владельцем счёта, адресатом корреспонденции непосредственно в соответствующей организации – банке, отделении связи.

Однако во всех подобных случаях оформления полномочия закон требует, чтобы были соблюдены все правила о доверенности, т. е. касающиеся её формы, удостоверения, содержания, срока и т. п., тем самым подтверждая то положение, что речь здесь идёт о включении доверенности как таковой в ткань иного договора, в том числе с иным субъектным составом на стороне, коррелирующей представляемому.

Кроме того, поскольку доверенность, подтверждающая наличие у поверенного полномочия, определяющая его содержание, границы, в том числе и временные, в конечном случае во всегда обращена к третьим лицам, в отношении которых предусмотрено осуществление полномочия, эти третьи лица, в отношениях с которыми поверенный выступает от имени доверителя, должны иметь возможность убедиться в наличии у поверенного необходимых полномочий. Эта позиция в связи с определённым разнобоем по данному вопросу закреплена Верховным Судом в его Определении от 5 февраля 2009 г. № 20-В08-16.

Следует согласиться с мнением о том, что фиксация полномочия в гражданско-правовом, трудовом договоре или ином документе, связывающем представляемого с представителем, не всегда удобна. Ведь для подтверждения

полномочий «представителю придётся демонстрировать третьим лицам, с которыми он будет совершать сделки от имени представляемого, сам договор (например, трудовой договор или договор поручения), содержащий волеизъявление на наделение полномочий.

А это потребует от контрагентов изучения всех его условий. Но неудобство не повод запрещать те или иные проявления автономии воли. В конечном счёте контрагента, как правило, никто не принуждает вступать в отношения с представителем, а в тех случаях, когда у него нет выбора (например, когда он является адресатом односторонней сделки, подписанной таким представителем, или когда он связан обязанностью вступить в договор с представляемым), та же проблема может вставать и в случае демонстрации обычной доверенности: ничто ведь не препятствует структурировать многостраничную и запутанную доверенность» [21, с. 86].

Другой новеллой законодательства о представительстве и доверенности, которая тоже явилась новеллой лишь для «писаного» закона, хотя и до этого широко применялась на практике и признавалась правоприменительными органами, являются включённые в ст. 185 (пп. 5 и 6) возможности выдачи одной и той же доверенности представляемым нескольким представителям и возможности выдачи несколькими представляемыми совместно (правда, в законе осталась недоговоренность: возможно ли совмещение того и другого, или – что то же – возможна ли выдача одной и той же доверенности (т. е. на совершение одного и того же действия или действий) несколькими представляемыми нескольким же представителям?

До внесения в 2013 г. изменений в ГК РФ возможность такого «группового» отношения представительства в ГК РФ не регулировалась, но легитимность выдачи доверенностей от имени нескольких лиц или на имя нескольких лиц (представителей, поверенных) подтверждалась ст. 59 Основ законодательства о нотариате № 4462-1 от 11 февраля 1993 г., хотя ряд авторов высказывали мнение о необходимости на уровне закона недвусмысленно отказаться от возможности множественности лиц на стороне представителя,

мотивируя это тем, что такие доверенности способны создавать почву для различных противоправных действий.

Как видим, победило противоположное мнение, и возможность множественности лиц в отношениях добровольного представительства теперь закреплена в ГК РФ.

Бесспорно, что при наличии нескольких поверенных во многих случаях присутствует риск одновременного совершения одной и той же (или аналогичных) сделок каждым из представителей. Это может произойти даже при отсутствии недобросовестности представителей, когда они не осведомлены о действиях друг друга.

Но, во-первых, закон защищает представляемого тем, что он может уже при выдаче доверенности указать в ней, что поверенные могут осуществить указанные в ней полномочия только совместно, и тогда сделка, совершённая лишь одним из них или несколькими, но не всеми, перечисленными в доверенности, не будет обязательна для представляемого (п. 5 ст. 185 ГК РФ), а во-вторых, даже когда риск совершения аналогичных сделок несколькими представляемыми, не ограниченными в тексте доверенности обязанностью действовать только совместно, существует, то это – риск представляемого, который сам для себя решает вопросы о том, сколько ему целесообразно иметь представляемых при совершении той или иной сделки и каков будет порядок осуществления ими полномочий, зафиксированных в доверенности.

Во многих случаях наличие для представляемого нескольких представителей (поверенных), наделённых правом действовать каждому самостоятельно, может быть для него удобно и даже выгодно в материальном плане, ибо удостоверение доверенностей нотариусом достаточно затратно для представляемого.

Так, выдача доверенности на пользование арендованной у банка ячейкой ряду близких родственников путём перечисления их в одной доверенности и проще, и гораздо дешевле для представляемого, чем выдача доверенности каждому из них (особенно если учесть, что стоимость удостоверения такой

доверенности с обязательной («навязываемой») нотариусами технической помощью в её составлении на сегодняшний день приближается к 1 500 рублей.

Можно приводить и иные примеры, когда наличие нескольких поверенных одновременно может быть более целесообразно для представляемого, на что обращалось внимание в литературе ещё до внесения изменений в ГК РФ [25, с. 16]. Следует отметить, что во многих случаях, когда доверенность выдана нескольким поверенным, даже с правом действия каждого самостоятельно (независимо от других поверенных), фактически это оказывается невозможным, а потому ни представляемый, ни третьи лица, с которыми совершается сделка, могут оказаться неосведомлёнными об уже совершившейся с участием одного из представителей сделке, а потому нарушаются гарантии стабильности гражданского оборота. Вообще очевидно, что доверенность, выданная нескольким представителям на осуществление действий отдельно, прекращает своё действие при достижении цели, указанной в доверенности, одним из представителей, если фактически повторное и тем более многократное достижение этой цели объективно невозможно.

Такая ситуация, несомненно, имеет место во всех случаях, когда доверенность выдана для совершения сделки в отношении индивидуально определённой вещи; передачи поверенным определённой суммы денег или ценных бумаг, иных документов, принадлежащих представляемому, третьему лицу. Когда полномочие дано на совершение сделки в отношении индивидуально-определённой вещи, то, если такая вещь является недвижимой, дополнительной защитой против неоднократного совершения с ней одной и той же сделки будет требуемая законом необходимость государственной регистрации перехода права на такую вещь, в этом же и во всех остальных случаях дополнительной гарантией для третьих лиц будет ст. 398 ГК РФ, в силу которой право на вещь приобретает первый из покупателей, кому она передана.

А если ещё не передана, то преимущество имеет тот из кредиторов, в пользу которого обязательство возникло раньше, а если это невозможно

установить, – тот, кто раньше предъявил иск. Следует отметить, что, образно выражаясь, «солидарные» доверенности, закреплённые в действующем законодательстве, т. е. когда одна доверенность выдаётся нескольким представителям с условием обязательного совместного осуществления ими действий, предусмотренных доверенностью, равно как и доверенности, которые выдаются от имени нескольких представляемых или которые впервые предусмотрены в действующей редакции ГК РФ, тоже не безупречны. В частности, невозможность одного из представителей, указанных в доверенности, участвовать в осуществлении представительства по любым причинам (болезнь, вынужденное отсутствие, нежелание, наконец) делает невозможным осуществление полномочия вовсе.

И «выход» из состава так называемых солидарных представляемых одного из них по любой причине, в том числе в связи с отказом от представительства, также обнуляет юридическую силу доверенности, по сути – прекращает её действие. Перечень оснований прекращения действия доверенности, указанный в ст. 188 ГК РФ, не содержит такого основания, по которому в случае, если одно из лиц, выдавших доверенность совместно, признаётся законом недееспособным, ограниченно дееспособным, безвестно отсутствующим, доверенность бы прекращала своё действие.

В пп. 6 п. 1 ст. 188 ГК РФ целесообразно было бы внести и дополнение о том, что действие доверенности прекращается вследствие: «б) смерти представителя или одного из представителей, осуществляющих полномочия совместно, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим».

Как уже было отмечено, перечень оснований прекращения действия доверенности, указанный в ст. 188 ГК РФ, не содержит такого основания, по которому в случае, если одно из лиц, выдавших доверенность совместно, признаётся законом недееспособным, ограниченно дееспособным, безвестно отсутствующим, доверенность бы прекращала своё действие. Соответственно, при нотариальном удостоверении доверенности на имя нескольких

представителей или доверенности от нескольких представляемых квалифицированный и добросовестный нотариус должен обсудить с доверителем (доверителями) все возможные нюансы, которые во многом будут зависеть и от содержания полномочия, и юридически грамотно предложить оптимальный вариант доверенности.

Проблема решения вопроса о возможности в отношении каждой доверенности иметь в любой момент истинные сведения, касающиеся её подлинности (действительности) и момента её отмены, всегда была осложнена возможным несовпадением момента выражения воли доверителя на её отмену и доведения этого до сведения поверенного и третьих лиц, на представительство перед которыми выдана доверенность. В самом деле, эти третьи лица или сам поверенный могли добросовестно заблуждаться относительно отмены доверенности доверителем или её прекращения по иным причинам (ст. 188, а затем и ст. 188-прим ГК РФ). В таких случаях действия, совершённые представителем после прекращения доверенности, нередко оказывались не в интересах доверителя, третьих лиц, с которыми была совершена сделка по доверенности, или иных заинтересованных лиц (например, наследников доверителя).

Достаточно широкие возможности имелись и для злоупотреблений со стороны любых участников отношений представительства при использовании доверенности после её отмены (прекращения). Научно-технический прогресс позволил наконец решить эту проблему с предельной чёткостью, и законодатель этой возможностью успешно воспользовался.

С 1 января 2017 г. в составе Единой информационной системы нотариата появилась и успешно работает совершенно новая для нашей правовой системы в сфере представительства и доверенности возможность проверки подлинности доверенности и её действия на момент обращения к сайту. Имеется в виду официальный сайт Федеральной нотариальной палаты (reestr-dover.ru), где эти сведения доступны в круглосуточном режиме.

Такой сервис нельзя назвать иначе, как давно ожидаемым, весьма надёжным и необходимым в сфере представительства. Больше не нужно выяснять и доказывать, был ли оповещён представитель, знал ли он или должен был знать о прекращении доверенности, добросовестны ли третьи лица, совершившие с представителем сделку по уже не действующей доверенности, была ли вообще отменена или прекращена по иным причинам доверенность на момент совершения «представительской» сделки. Таким образом, новая процедура отмены доверенностей предельно упрощает и сокращает отмену доверенность.

Достаточно одного визита к нотариусу, отозвать (отменить) доверенность – и на следующий день доверенность официально теряет её силу с одновременным помещением на сайт (онлайн-сервис). А ведь в течение многих десятков лет гражданину, чтобы отменить нотариально удостоверенную доверенность, надо было либо самостоятельно оповещать об этом всех юридически заинтересованных лиц, либо оплачивать публикацию в газете и ждать этой публикации.

Проверить наличие доверенности, её подлинность и действительность на момент проверки может каждый, однако при этом удалось сохранить тайну личной жизни гражданина, коммерческую тайну юридических лиц (имеются в виду любые участники «представительских» сделок: доверители, поверенные, третьи лица, а также содержание доверенности). Для проверки доверенности проверяющему предварительно не нужно иметь к ней доступ, так как доверенность проверяется на основании лишь таких реквизитов, как реестровый номер, дата удостоверения доверенности и нотариус (либо иное, уполномоченное законом лицо), удостоверивший доверенность с указанием сведений о нём.

Учитывая огромный и, к сожалению, имеющий тенденцию к возрастанию, объём поддельных доверенностей, которые в настоящее время находятся в обращении, учитывая сложность «мгновенного» извещения заинтересованных лиц о моменте прекращения доверенности, а также имея в

виду, что от подлинности доверенности зависит судьба действительности сделок, совершённых по доверенности, в том числе многомиллионных, в том числе поистине судьбоносных, например, для граждан (когда, скажем, речь идёт о сделках с жилыми помещениями), значение возможности внедрённой, наконец объективной, доступной, бесплатной и практически «секундной» проверки актуальности доверенности трудно переоценить. С очевидностью заработавший сервис проверки подлинности и актуальности (на день обращения) доверенности делает жизнь и обычных граждан, и индивидуальных предпринимателей и функционирование юридических лиц более удобной, и, что весьма важно, благодаря этому сервису многократно возрастает защита прав и законных интересов граждан, что является одной из главных задач права.

О востребованности нового сервиса свидетельствует статистика: только за две первые недели действия онлайн-сервиса проверки доверенностей было зафиксировано 30 тысяч обращений к нему.

Думается, что в недалёком будущем доверенности будут составляться и удостоверяться нотариусами на обычном листе белой бумаги, без всяких водяных знаков и иных средств защиты, ведь мошенники рано или поздно приспособятся подделывать любой документ, с любыми степенями защиты, даже денежные купюры. Теперь «липовую доверенность» можно будет выявить за пять минут, зайдя на соответствующий сайт.

А развитие электронных технологий в нотариальной деятельности (это требует отдельного освещения в отдельной научной статье) скоро позволит вообще отказаться от любых устаревающих форм бумажной защиты документа.

Описанный выше столь удобный способ уведомления о прекращении доверенностей касается не только тех доверенностей, которые имеют нотариальную (приравненную к ней) форму. Он применим в отношении доверенностей, совершённых в простой письменной форме (что допускается законодательством практически как общее правило, хотя на деле подавляющее большинство доверенностей требует нотариальной формы, да и в тех случаях,

когда достаточно простой письменной формы, далеко не всегда заинтересованные лица предпочтут простую письменную форму нотариальной), – отмена таковых (но, естественно, не проверка их подлинности и актуальности) тоже теперь возможна через нотариуса. Вопросы о допустимости простой письменной формы доверенности, круга полномочий, в отношении которых возможна простая письменная форма доверенности, и способы проверки подлинности и актуальности такого рода доверенности требуют отдельного рассмотрения.

Актуальным остается вопрос контроля нотариального делопроизводства со стороны органов юстиции. Согласно статье 9 Основ сотрудники органов юстиции совместно с представителями нотариальной палаты осуществляют контроль за исполнением нотариусами нотариального делопроизводства. Поскольку сотрудники юстиции как показывает практика проверок нотариусов являются не компетентными в вопросах нотариального делопроизводства, необходимо провести изменения в этом направлении.

Необходимо наделить полномочиями в области контроля за исполнением нотариусами нотариального делопроизводства более компетентных людей, которые непосредственно занимаются вопросами делопроизводства. Речь идет о сотрудниках государственных бюджетных архивных учреждениях. Нет необходимости отнимать функцию контроля в сфере нотариата у органов юстиции.

Достаточно всего лишь контрольную функцию по соблюдению Правил возложить на государственный архив. При этом утверждение и издание приказа в отношении ежегодного графика проверок, издание приказов в отношении проведения проверок конкретных нотариусов, иные контрольные функции как были, так и остаются в компетенции органов юстиции. Изначально Правила создавались как документ, который должен был упорядочить беспорядочную работу с архивами нотариусов и привести её к единой практике применения, единому пониманию всех аспектов нотариального делопроизводства. Смысл заключался в том, чтобы архивы всех нотариусов по техническому

оформлению были одинаковы и соответствовали единым стандартам делопроизводства.

Единообразие необходимо было для того, чтобы нотариусу со временем могли освобождать свои архивы от старых документов и передавали бы в государственные архивные учреждения или фонды. Однако на практике ситуация омрачилась тем, что из-за двойственного толкования отдельных пунктов Правил и невозможности их единообразного соблюдения одни и те же нотариальные дела в разных конторах формировались и оформлялись по-разному. Этому еще и способствует отсутствие единой практики применения Российского законодательства при совершении нотариальных действий.

При такой замене субъектного состава проверяющей комиссии больше все стороны, включенные в данный процесс, и сам нотариус, и нотариальная палата, и территориальный орган юстиции, останутся в выигрыше. Такая замена контрольных функций, во-первых, позволит сделать проверки более прозрачными.

Перестанут возникать конфликтные и спорные ситуации, возникающие из-за отсутствия знаний в области нотариального делопроизводства. Ведь нотариальное делопроизводство не так далеко ушло в своём развитии от делопроизводства, например, на государственной службе. Мало кто об этом задумывается, но в органах юстиции происходят аналогичные процессы по ведению, формированию, оформлению архивов, что и у нотариусов. Также в конце года составляются описи дел, уточняются данные в номенклатуру, формируются соответствующие дела в тома не более 250 листов и т.д.

Во-вторых, проверки прекратят носить исключительно статистический характер, подразумевающие собой сухие цифры показательной работы территориальных органов юстиции субъектов перед центральным аппаратом Министерства юстиции Российской Федерации.

В-третьих, проверки нотариального делопроизводства при смене субъектного состава перестанут носить исключительно карательный характер, а

будут направлены на развитие и возможную профилактику в области нотариального делопроизводства.

В-четвертых, такая замена контрольных функций в сфере проверок нотариального делопроизводства поможет положить конец бюрократическим препонам чиновничьего аппарата органов юстиции, сделает процесс проведения проверок более прозрачным.

В этом направлении необходимо более подробно проработать процесс передачи полномочий и дел нотариуса помощнику. Необходимо законодательно закрепить перечень документов, которые необходимы для подтверждения уважительности приёма-передачи полномочий и дел нотариуса.

Также необходимо урегулировать вопрос одновременного использования электронного журнала приёма-передачи полномочий и дел нотариуса и бумажного. Определить какой из этих двух журналов (электронный или бумажный) необходимо вести в первую очередь, а какой используется для дублирования информации, если такова есть необходимость.

Необходимо проработать также саму процедуру приёма-передачи полномочий и дел нотариуса. Поскольку на практике сложилось разное мнение, когда и как передавать полномочия нотариуса помощнику. Одни нотариусы считают, что передавать полномочия необходимо только в сам момент возникновения такой необходимости, другие же нотариусы считают возможным передачу полномочий и оформление такой передачи в журнале приёма-передачи полномочий заблаговременно до самой передачи полномочий.

Отсутствие единой практики в урегулировании данного вопроса на практике приводит к многим спорным, а иногда и к конфликтным ситуациям проверяющих и проверяемого нотариуса.

Кроме того, появление электронного журнала приема-передачи полномочий и дел на платформе ЕИС 2.0 привело к тому что, многие нотариусы перестали вести бумажный журнал приёма-передачи полномочий и дел нотариуса, а вести только электронный журнал. При этом электронный журнал приема-передачи полномочий и дел нотариуса имеет большое

количество технических пробелов, которыми могут воспользоваться нотариусы, которые пренебрегают своими полномочиями. Так вносить сведения в электронный журнал возможно не только в день передачи полномочий нотариуса, но и через достаточно продолжительный промежуток времени. При этом система ЕИС 2.0 без каких-либо технических проблем регистрирует такую передачу полномочий.

Остается неразрешенной проблема, связанная с возможностью удостоверения доверенностей и завещаний начальниками следственных изоляторов от лиц, в отношении которых избрана мера пресечения в виде заключения под стражей.

В п. 3 ч. 2 ст. 185.1 ГК РФ и в п. 5 ч. 1 ст. 1127 ГК РФ указано, что к нотариально удостоверенным доверенностям и завещаниям приравниваются доверенности и завещания лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальниками мест лишения свободы.

Однако, нормативного определения места лишения свободы ни в одном законодательном акте не приводится. Это дает основание считать, что следственный изолятор для лиц, которые находятся в нем в качестве меры пресечения в виде заключения под стражей, не считается местом лишения свободы. Соответственно эти лица лишены возможности осуществлять свои гражданские права наравне с лицами, в отношении которых имеется вступивший в законную силу приговор суда об уголовном преследовании.

В связи с чем, в целях предотвращения правовой неопределенности предлагается уточнить содержание вышеуказанных норм.

Подводя итог, следует отметить целесообразность полного запрета на «двойное представительство», как это имело место в «дореформенном» гражданском законодательстве, с одним исключением – когда один супруг выдаёт доверенность другому по поводу распоряжения общим имуществом (купли, продажи, дарения и т. п.). Но в таком случае необходимо присутствие этого другого супруга у нотариуса при удостоверении доверенности и

письменная отметка его о таком согласии либо в самой доверенности, либо в отдельном документе, тоже удостоверяемом нотариусом.

Следует подчеркнуть положительный характер новеллы закона о возможности так называемых «коллективных», или, что то же, «солидарных» доверенностей. Необходимо отметить, что даже при выдаче доверенности нескольким поверенным для действий по ней лишь «сообща», в той же доверенности представляемый вправе оговорить какие-либо дополнительные полномочия лишь для одного из указанных в доверенности поверенных, хотя это прямо и не предусмотрено в законе.

Также видится необходимость дополнения ст. 188 ГК РФ, содержащей перечень оснований прекращения доверенности, указанием на прекращение доверенности по тем же основаниям, когда речь идёт о доверенности, выданной несколькими поверенными или нескольким поверенным, которым разрешено осуществлять полномочия лишь совместно.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

По результатам проведенного исследования мы можем сформулировать следующие выводы.

Доверенность – это письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами. Как видно, доверенность - документ, который фиксирует полномочия представителя на совершение сделки. Она направлена на третьих лиц и служит для удостоверения полномочий представителя перед ними, конкретизации полномочий.

Доверенность – односторонняя сделка, совершаемая по усмотрению представляемого – решает в этом случае волеизъявление. Волеизъявления представителя достаточно для совершения сделки в пользу представляемого: согласие представителя не требуется.

Доверенность является не только сделкой, но и документом, который свидетельствует о том, что у обладающего им лица имеется полномочия на представление интересов лица, выдавшего доверенность. Представитель своего рода «инструмент» для осуществления прав доверителя, ведь последствия возникают для доверителя, действия считаются совершенными им. Так, представляемый сможет отказаться от заключенного представителем договора, только в случае если последний нарушил отраженные в доверенности условия. То есть представитель тот, за счет кого осуществляется некоторое действие.

Односторонний характер доверенности проявляется в отсутствии у представителя какой-либо обязанности совершать действия, предусмотренные доверенностью. Представитель может отказаться или не выполнять их. С этим связано сопровождение сделки по выдаче доверенности, как правило, договором поручения. Стороны этой сделки – представляемый (или доверитель) и представитель (или поверенный).

Однако при этом стоит учитывать, что доверенность должна выдаваться только в случае наличия общего интереса представляемых. Так, несколько

индивидуальных предпринимателей не могут выдать такую доверенность на ведение налоговых дел, так как общий интерес не наличествует. Примером может быть совместный договор на представление интересов родителей.

Доверенность представляет собой фидуциарную сделку, основанную на доверии, что ясно из семантики этого слова. Из этого логически вытекают право доверителя отозвать доверенность (за исключением случаев выдачи безотзывной доверенности) и право представителя отказаться от доверенности.

Федеральным законом от 07.05.2013 № 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) был внесен ряд изменений и дополнений в главу 10 ГК РФ, посвященную институтам представительства и доверенности, в частности, изменилось само понятие доверенности, сроки ее выдачи, некоторые правила оформления, а также появилась новая, до этого неизвестная законодательству норма о безотзывной доверенности. Новеллы законодательства, появившиеся в результате принятия Закона №100 - ФЗ, вызвали широкий резонанс в научной литературе.

Итак, доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу или другим лицам для представительства перед третьими лицами. Уже исходя из определения можно выявить несколько существенных требований к доверенности как к документу. Данные требования можно разделить на три группы: 1) требования к форме документа; 2) требования к содержанию, определенные целью выдачи доверенности; 3) требования к составу участников отношений, оформленных доверенностью, а также их правовому статусу. Указанные особенности прямо вытекают из определения доверенности и находят дальнейшее развитие в ст.185 – 189 ГК РФ.

Императивное требование – это письменная форма, следовательно, доверенность представляет собой документ, оформляющий одностороннюю сделку. В какой-либо другой форме она существовать не может. В оговоренных

в законе случаях необходимо удостоверение доверенности, правила относительно которого также были существенно обновлены в результате дополнения ГК РФ в 2013 году. В частности, была введена статья 185.1 ГК РФ, которая распространила правила о нотариальном оформлении на те доверенности, в которых прописано правомочие представителя по подаче заявления о государственной регистрации прав или сделок, а также по распоряжению правами, зарегистрированными в государственных реестрах.

Также как и в ранее действовавшем законодательстве, нотариальное удостоверение доверенности необходимо для совершения сделок, требующих нотариальной формы, а ряд организаций и должностных лиц, перечисленных в статье, в соответствующих случаях имеют право удостоверить доверенность, которая в указанном случае приравнивается к нотариальной (например, начальник организации, в которой работает доверитель может удостоверить доверенность на получение заработной платы).

Удостоверение доверенностей в нотариальной форме в соответствии с российским законодательством требуется только в тех случаях, когда они прямо предусмотрены законом. Но, несмотря на этот факт, в нотариальной практике удостоверение доверенностей является одним из наиболее востребованных действий. По статистике приблизительно 25 процентов от всех нотариальных действий приходится на долю удостоверения доверенностей. Однако нельзя не отметить, что на сегодняшний день отсутствует единство в практике среди нотариусов в решении проблем, связанных с удостоверением доверенностей.

Затруднительным остается вопрос о передоверии нотариальной доверенности. Исходя из ст. 187 ГК РФ смысл передоверия заключается в том, что представитель в силу определенных причин или в интересах представляемого передает, порученные ему полномочия, другому лицу. В ГК РФ и иных правовых актах нет правовой нормы, закрепляющей информацию, о том сколько раз можно передоверить доверенность.

Напрашивается вопрос: можно ли трактовать данное отсутствие нормы, как отсутствие запрета, а, следовательно, и как разрешение на множественность передоверия? Правоотношения, возникающие между представляемым и представителем, носят личный характер. Представляемый поручает известному ему лицу совершение полномочий, указанных в доверенности, а также право на передоверие. Но представляемый не может наделить неизвестного ему человека полномочием на передоверие. Это бы противоречило правовой природе правоотношений между доверителем и представителем. Предполагается, что при множественном передоверии будет крайне сложно соблюдать требования ч.2 ст.187 ГК РФ, согласно которой на представителя, реализующего полномочие на передоверие, возлагается обязанность сообщить об этом лицу, выдавшему доверенность, и передать ему необходимые сведения о новом доверителе. Если разрешить неограниченное количество передоверий, то будет утрачен личный контакт между доверителем и представителем.

В первую очередь возникли бы трудности с использованием нормы, регулирующей прекращение доверенности. Например, если доверитель захочет отменить доверенность, то найти местонахождение лица, которому были переданы полномочия путем нескольких передоверий, будет весьма затруднительным. Более того, нотариусы при осуществлении нотариальных действий должны руководствоваться Основами законодательства РФ о нотариате, а также Профессиональным кодексом нотариусов Российской Федерации, а также нормами Международного союза нотариата и Европейским кодексом нотариальной этики. Решением Правления Федеральной нотариальной палаты (протокол № 03/03 от 7–8.07.2003 г.) утверждены Методические рекомендации по удостоверению доверенностей. Данная рекомендация указывает на то, что множественность передоверия неприемлема и не допускается (пункт 7.9). Ввиду этого множественность передоверия будет считаться незаконной.

Летом 2016 г. Федеральная нотариальная палата издала объемное письмо (от 22 июля 2016 г. N 2668/03-16-3), содержащее Методические рекомендации

по удостоверению доверенностей (утверждены решением Правления Федеральной нотариальной палаты от 18.07.2016 (протокол N 07/16).

Проанализируем отдельные положения указанного документа.

Нотариус при совершении нотариального действия по выдаче доверенности должен соблюдать основные правила совершения нотариальных действий, предусмотренные гл. IX Основ законодательства о нотариате.

Соответственно, кроме прочего, нотариусу необходимо удостовериться, что все участвующие в действе по выдаче доверенности лица дееспособны, и что они представили надлежащие документы, удостоверяющие личность.

При сомнениях в подлинности документов нотариус откладывает совершение нотариального действия и направляет запрос в федеральные органы государственной власти, выдавшие такие документы, в целях проверки их подлинности.

Процедура направления подобного запроса урегулирована приказом Министерства юстиции Российской Федерации от 29.06.2015 N 158 «Об утверждении порядка направления и формы запроса нотариуса в федеральные органы государственной власти для проверки подлинности документов, удостоверяющих личность гражданина, его представителя или представителя юридического лица».

При удостоверении доверенности от юридического лица нотариусу важно удостовериться в его правоспособности. Соответственно, в подтверждение правоспособности юридического лица нотариус запрашивает сведения из Единого государственного реестра юридических лиц.

Что касается проверки специальной правоспособности (вытекающей из лицензии, допуска СРО и т.п.), то при удостоверении соответствующих полномочий, нотариусу нужно ознакомиться с соответствующими подтверждающими документами.

Другими словами — выписку из ЕГРЮЛ к нотариусу представляемому нести не надо, а вот лицензии и прочие подтверждающие документы с собой иметь необходимо.

В ситуациях, когда юридическое лицо становится представителем, необходимо помнить, что «при удостоверении доверенности, в которой представителем является юридическое лицо, следует иметь в виду, что самостоятельным субъектом гражданского оборота является юридическое лицо в целом, а не его подразделения (филиал, представительство и т.п.) и не какое-либо определенное должностное лицо».

Представляется, что об этом важно не забывать, собственно, при выдаче любой доверенности от имени юридического лица, что нотариальной, что не требующей такого удостоверения.

В то же время, порядок надлежащего оформления доверенностей содержит ряд неясностей. В частности, ч.4 ст. 185 ГК РФ предусматривает возможность прописать полномочия представителя в договоре или в решении собрания. При этом не уточняется, допускается ли возможность внести в текст договора такие полномочия представителя, для оформления которых требуется обязательное нотариальное удостоверение. Очевидно, что с точки зрения логики такое положение необходимо, однако закон не дает ответ на вопрос, по каким правилам это удостоверение должно происходить.

Мы полагаем, что для устранения возможных проблем, связанных с указанной ситуацией, необходимо дополнить п.1 ст.185.1 ГК РФ следующим положением: «Правила о нотариальном удостоверении доверенностей применяются в случае, если указанные полномочия представителя содержатся в договоре или решении собрания».

Таким образом предлагаем п. 1 ст. 185.1 сформулировать в следующей редакции:

«Статья 185.1. Удостоверение доверенности.

1. Доверенность на совершение сделок, требующих нотариальной формы, на подачу заявлений о государственной регистрации прав или сделок, а также на распоряжение зарегистрированными в государственных реестрах правами должна быть нотариально удостоверена, за исключением случаев, предусмотренных законом.

Правила о нотариальном удостоверении доверенностей применяются в случае, если указанные полномочия представителя содержатся в договоре или решении собрания».

Подводя итог, следует отметить целесообразность полного запрета на «двойное представительство», как это имело место в «дореформенном» гражданском законодательстве, с одним исключением – когда один супруг выдаёт доверенность другому по поводу распоряжения общим имуществом (купли, продажи, дарения и т. п.). Но в таком случае необходимо присутствие этого другого супруга у нотариуса при удостоверении доверенности и письменная отметка его о таком согласии либо в самой доверенности, либо в отдельном документе, тоже удостоверяемом нотариусом.

Следует подчеркнуть положительный характер новеллы закона о возможности так называемых «коллективных», или, что то же, «солидарных» доверенностей. Необходимо отметить, что даже при выдаче доверенности нескольким поверенным для действий по ней лишь «сообща», в той же доверенности представляемый вправе оговорить какие-либо дополнительные полномочия лишь для одного из указанных в доверенности поверенных, хотя это прямо и не предусмотрено в законе.

Также видится необходимость дополнения ст. 188 ГК РФ, содержащей перечень оснований прекращения доверенности, указанием на прекращение доверенности по тем же основаниям, когда речь идёт о доверенности, выданной несколькими поверенными или нескольким поверенным, которым разрешено осуществлять полномочия лишь совместно.

Предлагаем пункт 1 статьи 188 ГК РФ дополнить пунктом 1.1 следующего содержания:

«Статья 188. Прекращение доверенности.

1.1. Основания прекращения доверенности, указанные в пункте 1 настоящей статьи, распространяются также на доверенности, выданные несколькими поверенными или нескольким поверенным, которым разрешено осуществлять полномочия лишь совместно».

Остается неразрешенной проблема, связанная с возможностью удостоверения доверенностей и завещаний начальниками следственных изоляторов от лиц, в отношении которых избрана мера пресечения в виде заключения под стражей.

В п. 3 ч. 2 ст. 185.1 ГК РФ и в п. 5 ч. 1 ст. 1127 ГК РФ указано, что к нотариально удостоверенным доверенностям и завещаниям приравниваются доверенности и завещания лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверенные начальниками мест лишения свободы. Однако, нормативного определения места лишения свободы ни в одном законодательном акте не приводится. Это дает основание считать, что следственный изолятор для лиц, которые находятся в нем в качестве меры пресечения в виде заключения под стражей, не считается местом лишения свободы. Соответственно эти лица лишены возможности осуществлять свои гражданские права наравне с лицами, в отношении которых имеется вступивший в законную силу приговор суда об уголовном преследовании.

В связи с чем, в целях предотвращения правовой неопределенности предлагается уточнить содержание вышеуказанных норм.

Предлагаем подпункт 3 пункта 2 статьи 185.1 ГК РФ дополнить указанием на понятие мест лишения свободы и изложить указанный пункт в следующей редакции:

«Статья 185.1. Удостоверение доверенности.

2. К нотариально удостоверенным доверенностям приравниваются:

3) доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы, которые удостоверены начальником соответствующего места лишения свободы. Под местами лишения свободы понимаются исправительные колонии, воспитательные колонии, тюрьмы, лечебные исправительные учреждения. Следственные изоляторы выполняют функции мест лишения свободы в отношении осужденных, оставленных для выполнения работ по хозяйственному обслуживанию, осужденных, в отношении которых приговор суда вступил в законную силу и которые подлежат направлению в

исправительные учреждения для отбывания наказания, осужденных, перемещаемых из одного места отбывания наказания в другое, осужденных, оставленных в следственном изоляторе или переведенных в следственный изолятор в порядке, установленном статьей 77.1 Уголовно-исполнительного кодекса Российской Федерации, а также в отношении осужденных на срок не свыше шести месяцев, оставленных в следственных изоляторах с их согласия».

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

Законодательные материалы:

1. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) : от 30 ноября 1994 г. : по состоянию на 18.07.2019. – Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». – Режим доступа: свободный.

2. О внесении изменений в подразделы 4 и 5 раздела I части первой и статью 1153 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации : Федеральный закон № 100-ФЗ : от 07 мая 2013 г. : по состоянию на 28.12.2016 г. – Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». – Режим доступа: свободный.

3. О внесении изменений в Основы законодательства Российской Федерации о нотариате и статью 16.1 Федерального закона «Об общих принципах организации местного самоуправления в Российской Федерации» : Федеральный закон № 226-ФЗ : от 26 июля 2019 г. – Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». – Режим доступа: свободный.

4. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (утв. ВС РФ 11.02.1993 N 4462-1) : ред. от 26.07.2019 г. – Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». – Режим доступа: свободный.

5. О методических рекомендациях по удостоверению доверенностей : письмо Федеральной Нотариальной Палаты : от 22.07.2016 г. № 2668/03-16-3 (вместе с «Методическими рекомендациями по удостоверению доверенностей», утв. решением Правления ФНП от 18.07.2016, протокол № 07/16) // http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_202780/ (дата обращения: 20.10.2019).

Научная литература:

6. Макаренко О. Н. Нотариат в Российской Федерации / О. Н. Макаренко. – Москва : Феникс, 2015. - 314 с.

7. Невзгодина Е. Л. Представительство как универсальная форма гражданско-правового посредничества / Е. Л. Невзгодина – Омск : Изд-во Ом. гос. ун-та, 2012. – 750 с.

8. Сорокина С.Я. Курс лекций по гражданскому праву / С. Я. Сорокина. – Красноярск : Изд-во Сиб. фед. унив. юрид. инст, 2008. – 291 с.

9. Ушаков А. А. Комментарий к основам законодательства Российской Федерации о нотариате / А. А. Ушаков. – Москва : Деловой двор, 2017. – 480с.

10. Сергеев А.П. Гражданское право / А. П. Сергеев Ю. К. Толстой. - Москва : Проспект, 2005. – 776 с.

11. Брагинский М. И. Договорное право. Общие положения / М. И. Брагинский, В. В. Витрянский. – Москва : Статут, 2011. - 598 с.

12. Евтеева Ю.Б. Как получить дубликат доверенности у нотариуса? / Ю.Б. Евтеева // RUSЮРИСТ.РУ : [сайт]. - 2018. – 19 апр. – URL: https://rusjurist.ru/notariat/kak_poluchit_dublikat_doverennosti_u_notariusu/ (дата обращения: 10.10.2019).

13. Нотариальное удостоверение доверенностей в РФ : [сайт]. – Москва, 2019. – URL: <https://ru.essays.club> (дата обращения: 10.10.2019).

14. Об изменениях в законодательстве о нотариате с 01 сентября 2019 года : [сайт]. – Емва, 2019. – URL: <http://knvesti.ru/ob-izmeneniyah-v-zakonodatelstve-o-notariate-s-01-sentyabrya-2019-goda/> (дата обращения: 10.10.2019).

15. Обзор Письма ФНП: нотариальное удостоверение доверенностей : [сайт]. – 2016. – 4 окт. – URL: https://regforum.ru/posts/2731_obzor_pisma_fns_o_tom_kak_notariusy_doverennosti_udostoveryat_dolzhny/ (дата обращения: 10.10.2019).

16. СМИ сообщают о рекомендации нотариусов удостоверить сделки, а не доверенности // Федеральная нотариальная палата. – URL:

<https://notariat.ru/ru-ru/news/smi-soobshayut-o-rekomendacii-notariusov-udostoveryat-sdelki-ne-doverennosti> (дата обращения: 10.10.2019).

17. Фальшивая нотариальная доверенность осталась в прошлом // Московская городская нотариальная палата. – URL: <http://www.mgnp.info/blogs/falshivaya-notarialnaya-doverennost-ostalas-v-proshlom/> (дата обращения: 10.10.2019).

18. Асосков А. В. Коллизионное регулирование отношений добровольного представительства / А. В. Асосков // Вестник гражданского права. - 2017. - №6. – С. 38 – 47

19. Беляева К. К. Институт отказа от права в сравнительно-правовом контексте / К. К. Беляева // Вестник гражданского права. - 2017. – №3. – С. 7–51

20. Григорян М. Г. Безотзывная доверенность: гражданско-правовой аспект и нотариальная практика / М. Г. Григорян. - Современная юриспруденция: актуальные вопросы, достижения и инновации: сборник статей XV Международной научно-практической конференции ; отв. Ред. Г.Ю. Гуляев. – Пенза : МЦНС «Наука и Просвещение», 2018. - 267-269 с.

21. Карапетов А. Г. Проблемные вопросы применения ст. 174 ГК РФ / А. Г. Карапетов // Вестник гражданского права. – 2018. – № 1. – С. 86–147

22. Невзгодина Е. Л. Институт представительства в отечественном гражданском праве / Е. Л. Невзгодина // Вестник Омского университета. Серия: Право. - 2019. - № 1. - С. 67-78.

23. Невзгодина Е. Л. Новеллы института представительства в гражданском кодексе Российской Федерации / Е. Л. Невзгодина // Вестник ОмГУ. Серия. Право. - 2013. - №4. - С. 36.

24. Стерхова М. И. Передоверие как способ передачи полномочия по доверенности / М. И. Стерхова // Гуманитарные, социально - экономические и общественные науки. - 2015. - №9. - С.139 - 142.

25. Тарбагаева Е. Б. Нотариальное удостоверение доверенностей: некоторые проблемы / Е. Б. Тарбагаева // Нотариальный вестник. - 2012. - № 4. - С. 26-31.

26. Темникова Н. А. Положения ГК РФ о доверенности нескольких лиц и нескольким лицам / Н. А. Темникова // Нотариус. – 2015. – № 4. – С. 16–19.

Материалы практики:

27. Апелляционное определение Оренбургского областного суда от 09.10.2014 по делу № 33-6124-2014 – Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». – Режим доступа: свободный.

28. Апелляционное определение Московского городского суда от 28.11.2017 по делу N 33-45964/2017 – Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». – Режим доступа: свободный.

29. Апелляционное определение Московского городского суда от 26.10.2017 по делу N 33-43509/2017 – Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». – Режим доступа: свободный.

30. Апелляционное определение Московского городского суда от 24.10.2017 по делу N 33-39052/2017 – Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». – Режим доступа: свободный.

31. Апелляционные определения Московского городского суда от 02.04.2018 по делу N 33-11960/2018, от 26.10.2017 по делу N 33-43509/2017 – Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». – Режим доступа: свободный.

32. Апелляционное определение Московского городского суда от 28.09.2017 по делу N 33-38697/2017 – Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». – Режим доступа: свободный.

33. Апелляционное определение Челябинского областного суда от 14.04.2017 по делу № 11-4931/2017 – Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». – Режим доступа: свободный.

34. Определение ВС РФ от 10.05.2017 № 310-ЭС17-3980 по делу № А83-2802/2015 – Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». – Режим доступа: свободный.

35. Решение АС Камчатского края от 15.07.2015 по делу № А24-242/2015 – Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». – Режим доступа: свободный.

36. Постановление АС Центрального округа от 12.02.2016 № Ф10-5256/2015 по делу № А83-927/2015 – Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». – Режим доступа: свободный.

37. Апелляционное определение ВС Республики Крым от 26.07.2017 по делу № 33-5784/2017 – Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». – Режим доступа: свободный.

38. Постановление Тринадцатого ААС от 13.04.2018 по делу № А56-84296/2017 – Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». – Режим доступа: свободный.

39. Апелляционное определение Судебной коллегии по гражданским делам Московского областного суда от 21.11.2016 по делу № 33-29771/2016 – Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». – Режим доступа: свободный.

40. Решение Арбитражного суда Камчатского края от 21 октября 2015 г. по делу № А24-3237/2015 – Доступ из справочно-правовой системы «Консультант Плюс». – Режим доступа: свободный.

41. Постановление Арбитражного суда Восточно-Сибирского округа от 06.07.2018 по делу № Ф02-2202/2018 // СПС «Консультант Плюс». (дата обращения 10.10.2019).