**Общие вопросы представительства: теория, законодательные новеллы, практика**

(Юлия Карташова, гр. 327)

Институт представительства в современном гражданско-правовом обороте имеет широкую сферу применения. Потребность в нем возникает не только тогда, когда представляемый по тем или иным причинам не может лично осуществлять свои права и обязанности, но и тогда, когда необходимо воспользоваться специальными знаниями и опытом представителя.

Под представительством понимается совершение сделок одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) в силу полномочия, основанного на доверенности, указании закона либо акте уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления. Согласно [**ст. 182**](consultantplus://offline/ref=4DE4DCB6D35E894DEE044359C7EA88654FFA7E03B8B164C924D9A72A582C057961DCCC04069405B7S6v3B) **ГК РФ** [1] **"Представительство"** сделка, совершенная представителем от имени представляемого, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого. Полномочие может также явствовать из обстановки, в которой действует представитель (например, продавец в розничной торговле, кассир транспортной организации-перевозчика и др.). В соответствии с правовой нормой [п. 2 ст. 182](consultantplus://offline/ref=4DE4DCB6D35E894DEE044359C7EA88654FFA7E03B8B164C924D9A72A582C057961DCCC0103S9v0B) ГК РФ не являются представителями: лица, действующие хотя и в чужих интересах, но от собственного имени; лица, лишь передающие выраженную в надлежащей форме волю другого лица; лица, уполномоченные на вступление в переговоры относительно возможных в будущем сделок. Представитель не может совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично, а также в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является, за исключением случаев, предусмотренных законом (к таким случаям, в частности, относится коммерческое представительство - [ст. 184](consultantplus://offline/ref=4DE4DCB6D35E894DEE044359C7EA88654FFA7E03B8B164C924D9A72A582C057961DCCC0100S9v4B) ГК РФ). Сделка, которая совершена с нарушением этих правил и на которую представляемый не дал согласия, может быть признана судом недействительной по иску представляемого, если она нарушает его интересы. При этом нарушение интересов представляемого предполагается, если не доказано иное. Также не допускается совершение через представителя сделок, которые по своему характеру могут быть совершены только лично, и сделок, указанных в законе. Так, например, согласно правовой норме [ст. 1118](consultantplus://offline/ref=4DE4DCB6D35E894DEE044359C7EA88654FFA7B0FB4BE64C924D9A72A582C057961DCCC04069505B4S6vBB) ГК РФ через представителя не допускается совершение завещания.

Важные изменения внесены законодателем в [**ст. 183**](consultantplus://offline/ref=4DE4DCB6D35E894DEE044359C7EA88654FFA7E03B8B164C924D9A72A582C057961DCCC04069405B7S6v5B) **ГК РФ "Заключение сделки неуполномоченным лицом"**. Согласно новой редакции данной [статьи](consultantplus://offline/ref=4DE4DCB6D35E894DEE044359C7EA88654FFA7E03B8B164C924D9A72A582C057961DCCC04069405B7S6v5B) при отсутствии полномочий действовать от имени другого лица или при превышении таких полномочий сделка считается заключенной от имени и в интересах совершившего ее лица, если только другое лицо (представляемый) впоследствии не одобрит данную сделку. До одобрения сделки представляемым другая сторона путем заявления совершившему сделку лицу или представляемому вправе отказаться от нее в одностороннем порядке, за исключением случаев, когда при совершении сделки она знала или должна была знать об отсутствии у совершающего сделку лица полномочий либо об их превышении. Как и прежде, последующее одобрение сделки представляемым создает, изменяет и прекращает для него гражданские права и обязанности по данной сделке с момента ее совершения. Однако, если представляемый отказался одобрить сделку или ответ на предложение представляемому ее одобрить не поступил в разумный срок, другая сторона вправе потребовать от неуправомоченного лица, совершившего сделку, исполнения сделки либо вправе отказаться от нее в одностороннем порядке и потребовать от этого лица возмещения убытков. Необходимо обратить внимание, что убытки не подлежат возмещению, если при совершении сделки другая сторона знала или должна была знать об отсутствии полномочий либо об их превышении.

В 2013 г. законодателем внес ряд важных изменений в правовые нормы главы 10 (ст.182-189) ГК РФ, касающиеся представительства и доверенности. Рассмотрим их, а также вспомним все нюансы составления этого документа.

Что изменилось

Во-первых, отменен трехгодичный период действия доверенности. Теперь ее можно выписывать на любой срок. При этом период действия в обязательном порядке должен быть указан в доверенности, поскольку при отсутствии указания на срок действия доверенность сохраняет свою силу только в течение года со дня ее выдачи (п. 1 ст. 186 ГК РФ).

Во-вторых, юрлица теперь не обязаны заверять доверенность печатью, так как для заверения достаточно подписи руководителя организации (п. 4 ст. 185.1 ГК РФ).

В-третьих, отменено правило об обязательном нотариальном удостоверении доверенностей, которые выдаются в порядке передоверия юрлицами, руководителями филиалов и представительств организаций (п. 3 ст. 187 ГК РФ).

В-четвертых, помимо доверенности, которую доверитель имеет право отозвать в любой момент, теперь можно выписывать безотзывную доверенность (ст. 188.1 ГК РФ), обладающую некоторыми особенностями:

- выдается только юрлицами или предпринимателями;

- в доверенности указывается, что она является безотзывной;

- всегда удостоверяется у нотариуса;

- нельзя совершать передоверие, если иное не предусмотрено в доверенности.

Выдача такой доверенности не означает, что ее нельзя отозвать. Так, в самой доверенности можно перечислить основания для ее отмены. Также аннулировать безотзывную доверенность можно после прекращения обязательства, для исполнения которого она выдавалась, или в случае злоупотребления представителем своими полномочиями (возникновения обстоятельств, свидетельствующих о том, что такое злоупотребление возможно в будущем).

Оформление

Что касается самого порядка оформления доверенности, он не изменился.

По-прежнему без доверенности от имени организации может действовать только директор, так как его полномочия подтверждаются уставом юрлица и протоколом общего собрания (решением единственного участника), на котором был избран управленец.

Не нужна доверенность и индивидуальному предпринимателю, если он действует самостоятельно, но он должен будет подтвердить свои полномочия и статус (например, представить договор и свидетельство о регистрации в качестве предпринимателя).

Во всех остальных случаях представителю необходимо выписать доверенность. При этом представителем может быть не только работник юрлица (коммерсанта), но и любой другой гражданин, единственное условие - его полная дееспособность.

Прежде чем выдать доверенность, необходимо определиться, какой объем и характер полномочий в ней будет содержаться и для каких целей она выдается. Таким образом, различают генеральную, специальную и разовую доверенности.

Генеральная доверенность выдается на совершение действий, которые охватывают всю сферу деятельности юрлица или бизнесмена. Например, распоряжение имуществом, подписание документов, заключение договоров и т.д. Чаще всего она выдается руководителям филиалов или представительств, а также заместителям руководителей.

Специальная доверенность выписывается для совершения комплекса связанных между собой действий. Например, выдается юрисконсульту для ведения всех дел в арбитраже или секретарю для получения корреспонденции на почте и т.д.

Разовая доверенность выдается для совершения конкретного действия или сделки, и после выполнения она прекращает свое действие. Например, получение определенной партии товара, подписание договора, составление акта и т.д.

Доверенность всегда оформляется в письменном виде. При этом она может быть написана от руки или напечатана на компьютере, также не запрещено составлять доверенность, совмещая оба способа написания.

В большинстве случаев данный документ составляется в произвольной форме. Однако существуют и унифицированные формы. Так, доверенность на получение материальных ценностей составляется по формам N N М-2 и М-2а (утв. Постановлением Госкомстата России от 30 октября 1997 г. N 71а). Отличаются они только тем, что в форме N М-2 есть корешок, который используется для учета выданных доверенностей. Данные корешки заполняются и подшиваются, образуя журнал регистрации доверенностей.

На данный момент на организации и предпринимателей не возлагается обязанность по учету выписанных доверенностей. Однако, если объем выдаваемых доверенностей большой, журнал учета все же лучше вести, так как он поможет отследить, кому, когда, на какой срок и сколько экземпляров доверенностей было выдано. См. Приложение 1.

Под коммерческим представителем понимается лицо, постоянно и самостоятельно представительствующее от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности (п. 1 ст. 184 Гражданского кодекса Российской Федерации (далее - ГК РФ)).

Основными экономическими предпосылками распространения среди субъектов предпринимательской деятельности коммерческого представительства в современных условиях являются, с одной стороны, необходимость в профессиональной составляющей коммерческого представителя для достижения целей эффективной предпринимательской деятельности представляемого лица, а с другой - рационализация и экономия трудовых, материальных и временных ресурсов представляемого, связанных с передачей ряда полномочий в рамках своей предпринимательской деятельности представителю.

В частности, в отдельных областях предпринимательской деятельности участники гражданского оборота активно используют такие виды коммерческого представительства, как договоры транспортной экспедиции, комиссии, поручения, агентирования.

Широкое применение в отношениях между нефтяными компаниями, нефтеперерабатывающими организациями и потребителями нефтепродуктов также нашла такая разновидность коммерческого представительства, как агентский договор. Однако до того как законодатель предложил сторонам конструкцию агентского договора, они использовали в данных отношениях такой вид коммерческого представительства, как договор комиссии или смешанный договор (ч. 3 ст. 421 ГК РФ). Суть возникающих здесь отношений сводится к следующему. Нефтяная компания, выступая в роли комитента, поставляет нефть перерабатывающей организации (комиссионеру), который перерабатывает ее в нефтепродукты, после чего заключает договоры на их продажу покупателям. Нетрудно заметить, что в таких отношениях, скорее всего, присутствует смешанный договор - комиссии и подряда, причем элементы комиссии, определяя основной смысл договора, преобладают.

Представительские (посреднические) сделки в данной сфере предпринимательской деятельности очень удобны по ряду причин. Самая распространенная из них заключается в том, что любое лицо, осуществляющее торговую деятельность (торговую в широком смысле этого слова), заинтересовано в расширении рынка сбыта своих товаров, работ и услуг. При этом производители, освоив местный и национальный рынок, стремятся продвигать свою продукцию на рынки других регионов и государств, поскольку помимо увеличения объема продаж новые рынки при условии продвижения на них новых товаров позволяют также увеличить норму прибыли за счет более высоких цен. Продвижение товаров, работ и услуг на рынках других регионов и государств практически невозможно без привлечения представителей (посредников), которые знают достаточно хорошо местный рынок и условия торговли на нем. Привлекая профессиональных представителей (посредников), продавец уменьшает свои риски, одновременно сокращая расходы, связанные с освоением новых регионов.

Таким образом, представительство как договорный тип является весьма гибким правовым средством, удобным для всех участников отношений и для общества в целом. Вопрос о незаменимости агентского договора в сфере торговли нефтепродуктами рассматривался, и аналогичное мнение было высказано А. Селивончиком [2. С. 29].

Выгода данного подхода для нефтяных компаний заключается в том, что принципал не утрачивает право собственности на нефть и нефтепродукты до момента реализации последних агентом покупателю, в то время как риск случайной гибели товара соглашением сторон может быть возложен на агента. И хотя он по общему правилу не отвечает за оплату покупателем полученных нефтепродуктов, на агента по договору может быть возложено ручательство за исполнение (делькредере).

Договоры такого рода выгодны и для нефтеперерабатывающих организаций уже по той причине, что не ставят их перед необходимостью оплачивать нефть прежде, чем полученные из нее нефтепродукты окажутся проданными покупателям.

В настоящее время смешанный договор, о котором шла речь выше, практически полностью заменен агентским. Подходящей правовой основой здесь служит само определение обязанностей агента в п. 1 ст. 1005 ГК РФ, к которым отнесено совершение юридических и иных действий, в данном случае - действий фактических.

Если исходить из того, что фактические действия - это переработка нефти, а юридические - продажа нефтепродуктов, то агентский договор вполне может быть использован вместо комиссии с элементами подряда, тем более что он обладает большей гибкостью в том смысле, что агентам можно действовать в зависимости от специфики ситуации и имеющихся потребностей как от собственного имени, так и от имени принципала - нефтяной компании.

Однако в правоприменительной практике[3] агентского договора возникает ряд трудностей. Дело в том, что агентский договор не обладает правовыми возможностями договора подряда в смысле обеспечения качества работ и ответственности за отступление от стандартов. И если подрядчик, исходя из норм Гражданского кодекса Российской Федерации, выполняет работы на свой риск и сам несет невыгодные последствия технических сбоев, то для агента подобный подход должен быть подробно зафиксирован в договоре, что представляет собой определенное неудобство.

В настоящее время в России существует большое количество нефтяных компаний, среди них известные всем - такие, как ОАО "Газпромнефть", ОАО "Лукойл", ОАО "НК "Роснефть", ОАО "РИТЭК", ОАО "АК "Транснефть" и другие, которые в своей деятельности зачастую используют конструкцию агентского договора.

Приложение 1.

┌─────────────────────────────────────────────────────────────────────────┐

│ Общество с ограниченной ответственностью "Цитрус" │

│ │

│ Доверенность │

│ │

│ г. Москва 10 сентября 2013 г. │

│ │

│Общество с ограниченной ответственностью "Цитрус", ИНН 7720054287, КПП│

│772111011, ОГРН 1107773608873 (далее - Общество),│

│в лице генерального директора Михайлова Антона Сергеевича, действующего│

│на основании Устава, доверяет заместителю генерального директора│

│Васильевой Оксане Федоровне (паспорт 4604 N 768422, выдан: ОВД│

│"Басманный" г. Москвы 15.03.2002, код подразделения 772-113,│

│зарегистрирована по адресу: 115687, г. Москва, ул. Радио, д. 15,│

│кв. 205): │

│ │

│- представлять интересы Общества в любых организациях независимо от их│

│форм собственности; │

│- вести переговоры на предмет заключения сделок и оказания услуг от имени│

│Общества; │

│- заключать договоры от имени Общества; │

│- издавать кадровые приказы, подписывать трудовые договоры и│

│дополнительные соглашения к трудовым договорам; │

│- издавать приказы по общей деятельности Общества; │

│- подписывать финансовые документы. │

│ │

│Срок действия доверенности: по 1 февраля 2014 г. включительно. │

│Настоящая доверенность выдана без права передоверия. │

│ │

│ Васильева │

│Подпись О.Ф. Васильевой --------- удостоверяю. │

│ │

│Генеральный директор Михайлов │

│ООО "Цитрус" --------/А.С. Михайлов │

└─────────────────────────────────────────────────────────────────────────┘

Список литературы

1. «Гражданский Кодекс Российской Федерации» от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 01.10.2015) // Консультант Плюс: Справочно-правовая система [Электронный ресурс] / ЗАО «Консультант Плюс». – Версия 2015. – Заглавие с экрана. – Режим доступа: (внутриуниверситетская компьютерная сеть).

2. Селивончик А. [Черное золото: проблемы поиска закона](consultantplus://offline/ref=92630F16D0C21717460C644C5C059DACBF7E03BB04C16EC1BF02DESAy2B) // Бизнес-адвокат. 2000. N

3. Правосудов С. Нефтяные компании активизируются в Москве // Официальный портал газеты "Независимая"; URL: http://www.ng.ru/economics/2000-08-11/4\_neft.html (дата обращения: 17.09.2013).