

## Представительство и доверенность

### 1. Понятие представительства

**Признаки представительства** следуют из ст. 182 ГК.

Во-первых, представительство имеет место при совершении юридических действий.

Во-вторых, при представительстве указанные действия совершаются одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого).

В-третьих, их правовые последствия возникают на стороне представляемого.

В-четвертых, представительство имеет место только в том случае, если действия от чужого имени основаны на полномочии.

А. Поскольку особенности представительства наиболее ярко проявляются при реализации представителем имеющегося у него полномочия, *под представительством следует понимать совершение представителем на основе полномочия правомерных действий от имени представляемого.*

Б. Представительство создает особые связи между участниками оборота, поэтому его можно рассматривать как правоотношение, а вернее как систему правоотношений. С этой точки зрения, *под представительством следует понимать отношения, возникающие в результате предоставления полномочия и/или его реализации.* Первые возникают между представляемым и представителем (внутренние отношения). Вторые – это отношения, в которых участвует лицо, с которым взаимодействует представитель (внешние отношения).

**Вопрос 1. В чем смысл деления отношений представительства на внутренние и внешние?** Для ответа см. ст. 973 ГК РФ.

От представителя следует отличать нунция (лицо, лишь передающие выраженную в надлежащей форме волю другого лица – п. 2 ст. 182 ГК.

**Вопрос 2. Каков правовой статус лица, которое для государственной регистрации индивидуального предпринимателя передает в регистрирующий орган пакет документов, подготовленных и подписанных заявителем - индивидуальным предпринимателем? Нужна ли доверенность для передачи документов?**

**Федеральный закон от 08.08.2001 N 129-ФЗ "О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей", ст. 9:**

1. В регистрирующий орган документы могут быть направлены почтовым отправлением..., представлены непосредственно либо через многофункциональный центр предоставления государственных и муниципальных услуг..., направлены в форме электронных документов, подписанных электронной подписью...

1.2. Заявление, уведомление или сообщение представляется в регистрирующий орган по **форме**, утвержденной ... , и удостоверяется подписью уполномоченного лица (далее - **заявитель**), подлинность которой должна быть засвидетельствована в нотариальном порядке...

Свидетельствование подписи физического лица, регистрируемого или зарегистрированного в качестве индивидуального предпринимателя, на заявлении, указанном в настоящем пункте, в нотариальном порядке не требуется в случае, если указанное физическое лицо представляет документы ... в регистрирующий орган непосредственно либо через многофункциональный центр и представляет одновременно документ, удостоверяющий личность... Заявление, которое подается физическим лицом, регистрируемым или зарегистрированным в качестве индивидуального предпринимателя, через многофункциональный центр, подписывается указанным лицом в присутствии работника многофункционального центра.

1.3. При государственной регистрации юридического лица заявителями могут быть

следующие физические лица:

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

б) учредитель или учредители юридического лица при его создании;...

1.5. При государственной регистрации индивидуального предпринимателя заявителем может быть физическое лицо, обращающееся за государственной регистрацией или зарегистрированное в качестве индивидуального предпринимателя.

## **2. Понятие и основания возникновения полномочия**

**Полномочие** – это правовая возможность действовать от имени другого лица.

Полномочие может предоставить либо получить только субъект гражданского права. Например, органы управления юридического лица (правление, директор и т. д.) не являются субъектами гражданско-правовых отношений, а потому они не могут быть представителями юридического лица.

Термин *полномочие* не всегда описывает отношения представительства. Законодатель нередко говорит о полномочии как о функции, компетенции и т.п. (п. 3 ст. 91 ГК РФ, п. 1 ст. 103 ГК РФ и др.).

### **Основания полномочия.**

1) Основания полномочий указаны в п. 1 ст. 182 ГК РФ:

а) Доверенность. Доверенность появляется в силу односторонней сделки представляемого. Поэтому в данном случае основанием полномочия принято считать волеизъявление лица. Доверенность может быть включена в текст другого документа (договора, приказа). При этом она не меняет свою природу - это письменное уполномочие, выданное доверителем.

б) Предписание федерального закона (п. 2 ст. 3 ГК РФ). Например, ст. 28 ГК РФ, п. 2 ст. 29 ГК РФ. Закон не является юридическим фактом гражданского права. Поэтому выражение «полномочие следует из закона» означает, что основанием полномочия является обстоятельство, с которым закон связывает возникновение полномочия (родственные связи и т.п.).

в) Акт государственного (муниципального) органа (например, ст. 35 СК РФ, п. 4 Указа Президента РФ «О некоторых мерах по обеспечению государственного управления экономикой» от 10.06.1994 N 1200).

г) Действие лица в обстановке, из которой *явно* следует его полномочие на совершение определенных действий. По общему правилу речь идет о работниках юридического лица.

2) Перечень оснований возникновения полномочий исчерпывающе указан в ГК РФ.

### **Вопрос 3. Можно ли свидетельствовать банковскую карточку на основе приказа о назначении на должность?**

См. п. 20 Постановления Пленума Верховного Суда РФ N 6, Пленума ВАС РФ N 8 от 01.07.1996: «Необходимо иметь в виду, что соответствующие полномочия руководителя филиала (представительства) должны быть удостоверены доверенностью и не могут основываться лишь на указаниях, содержащихся в учредительных документах юридического лица, положении о филиале (представительстве) и т.п., либо явствовать из обстановки, в которой действует руководитель филиала».

### **Вопрос 4. Общее собрание жильцов многоквартирного дома приняло решение о сдаче в аренду помещения флигеля и о предоставлении полномочия на заключение договора**

гражданину Н. На основании чего у Н. может возникнуть полномочие и от кого он его получил?

### **3. Пределы использования представительства.**

Представительство есть общедозволенный способ осуществления прав и исполнения обязанностей. Субъекты могут по своему усмотрению действовать как лично, так и через представителя, кроме случаев, прямо предусмотренных законом (см. решение Верховного Суда РФ от 01.08.2006 N ГКПИ06-735).

Область применения представительства не исчерпывается гражданским правом. Этот институт применяется при процессуальном представительстве, в области трудовых, налоговых и иных отношений.

Представительство невозможно:

1) при осуществлении действий, которые по своей природе не могут быть совершены от чужого имени.

**Вопрос 5. Каковы полномочия лица, действующего на основании такой доверенности: «Доверяю управление автомобилем таким-то с правом его продажи»?**

**Вопрос 5.1 Костин попросил Дегтярева перегнать его автомобиль в другой регион. Они обратились к нотариусу за удостоверением доверенности на совершение указанного действия. Что должен ответить нотариус?**

2) в случаях, указанных в п. 3 и 4 ст. 182 ГК РФ

**Вопрос 6. При каких условиях нотариус может удостоверить договор, в котором Н. выступает и стороной, и представителем другой стороны?**

п. 3 ст. 182 ГК: «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.

Сделка, которая совершена с нарушением правил, установленных в абзаце первом настоящего пункта, и на которую представляемый не дал согласия, может быть признана судом недействительной по иску представляемого, если она нарушает его интересы. Нарушение интересов представляемого предполагается, если не доказано иное».

### **4. Понятие доверенности**

**Что такое доверенность?** Легальная дефиниция помещена в п.1 ст. 185 ГК РФ.

Следует различать

- 1) доверенность как документ, в котором содержится уполномочие
- 2) выдачу доверенности как сделку, как основание возникновения полномочия
- 3) предоставление полномочия.

Документ и сделка – наблюдаемы, полномочие можно только мыслить.

**Вопрос 7. При выдаче клиентом доверенности, что удостоверяет нотариус: полномочие или доверенность?**

**При удостоверении сделки, совершаемой через представителя, что проверяет нотариус: доверенность или полномочие?**

**Вопрос 8. В отношении чего должна сформироваться воля представляемого при выдаче доверенности? Выберите правильный вариант ответа:**

1. **В отношении выдачи доверенности, то есть в отношении удостоверяемой нотариусом сделки.**
2. **В отношении выдачи доверенности и той сделки, которую будет совершать представитель от имени представляемого.**

От ответа зависит решение вопроса о том, какие обстоятельства должен проверить и разъяснить нотариус при удостоверении доверенности.

1) Проблема множественности доверителей и представителей (см. п. 1, п. 5 п. 6 ст. 185 ГК).

Надеюсь, практика будет толковать п. 6 ограничительно: совместная доверенность должна быть «оправдана» наличием у доверителей единого интереса (общее имущество или участие в одной сделке).

Рекомендации. Нотариус должен разъяснить риск выдачи такой доверенности:

Статья 188 ГК: «1. Действие доверенности прекращается вследствие:

2) отмены доверенности лицом, выдавшим ее, или одним из лиц, выдавших доверенность совместно...

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

2) Проблема разграничения указаний представляемого, включенных в договор поручения, и полномочия, описанного в доверенности.

Рекомендации. Нотариус должен разъяснить клиенту правовое значение несовпадения указаний и описания полномочия в доверенности.

**Вопрос 8. Юридическое лицо заключило с поверенным договор поручения на «управление имуществом» и на его основе выдало доверенность. Полномочие описано в доверенности так: «Доверяю совершение от моего имени любых сделок». Нотариус отказался удостоверить доверенность, поскольку она противоречит требованиям п. 1 ст. 973 ГК. Основателен ли отказ?**

3) Проблема включения доверенности в иные документы (п. 4 ст. 185 ГК).

Доверенность, включенная в текст какого-либо документа, не меняет свою природу: это письменное уполномочие, выданное доверителем. Поэтому к ней применяются все нормы о доверенности (о форме, передоверии, прекращении). Например, доверенность может быть отменена доверителем, при том, что остальная часть документа (то есть договор между сторонами сохранит силу). Возникнут практические сложности с соблюдением требования п. 3 ст. 189 о возврате доверенности (тем более, что она включена в два экземпляра договора). При расторжении договора судьба доверенности будет зависеть от ряда обстоятельств. Если она выдана для исполнения обязанности, которая прекращена, она теряет силу. Но если она касается более широкого круга действий, то может быть сохранена. Каждый случай потребует специального рассмотрения.

**Вопрос 8.1 В договор аренды оборудования включено условие: «Арендатор и арендодатель договорились, что арендатор вправе действовать от имени арендодателя в отношениях с поставщиком запасных частей для оборудования по договору (указаны реквизиты договора с поставщиком)». Вправе ли арендодатель отменить полномочие или необходимо соблюсти процедуру расторжения договора в этой части?**

## 5 Форма и содержание доверенности

**Доверенность должна быть совершена в простой письменной форме.** При этом форма имеет для доверенности конститутивное значение (п. 1 ст. 185 ГК РФ).

**Обязательная нотариальная форма доверенности:**

1) См. п. 1 ст. 185.1 ГК.

В ГК появилась доверенность «... на распоряжение зарегистрированными в государственных реестрах правами». Это терминологическое несоответствие (в ГК - вещами). Точнее было бы: на

распоряжение имуществом, право на которое зарегистрировано в государственных реестрах. Кроме недвижимости сюда попадают и исключительные права.

2) п. 3 ст. 187 ГК.

**Вопрос 9. В силу ст. 185.1. доверенность на совершение сделок, требующих нотариальной формы, должна быть нотариально удостоверена. В силу ст. 187 нотариально удостоверена должна быть доверенность, выдаваемая в порядке передоверия. Поскольку на основании доверенности, которая содержит право передоверия, может быть совершена сделка, требующая нотариального удостоверения, такая доверенность должна быть нотариально удостоверена. Найдите ошибку в приведенном толковании норм закона.**

3) Доверенности, для которых нотариальная форма установлена любым федеральным законом (в силу ст. 163 ГК РФ обязательное нотариальное удостоверение сделок может быть введено законом).

От нотариально удостоверенных доверенностей следует отличать доверенности, упомянутые в п. 3 ст. 185.1 ГК РФ: подобное удостоверение не может заменить нотариальное, но позволяет укрепить доверие третьих лиц к документу.

#### **Особенности оформления доверенностей:**

1) Закон не содержит требования о проставлении оттиска печати юридического лица на доверенности, выдаваемой от его имени.

2) Дополнительное требование к оформлению доверенности установлено пунктом 1 ст. 186 ГК РФ.

3) Особенности оформления доверенностей на совершение конкретных действий содержатся в п. 1 ст. 57. ФЗ «Об акционерных обществах», п. 2 ст. 37 ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью», п. 2 ст. 48 ЖК РФ и др.

4) Обязательные требования к оформлению доверенностей могут быть введены только в порядке ст. 160 ГК. **Постановление Президиума ВАС РФ от 13 августа 1996 г. N 1792/96:** Ссылка суда на то, что оформление доверенности было произведено с нарушением требований Инструкции о порядке выдачи доверенностей на получение товарно-материальных ценностей и отпуска их по доверенности от 14.01.67 N 17, не может быть признана обоснованной, так как с момента введения в действие части первой ГК РФ доверенности от имени юридического лица должны оформляться в порядке, установленном п. 5 ст. 185 ГК РФ.

5) Проблема индивидуализации в доверенности доверителя, представителя и адресата. При решении проблемы необходимо различать:

- существенные условия доверенности
- нормативно установленные требования к оформлению доверенности
- информацию, которую необходимо включать в доверенность в соответствии с воззрениями оборота.

Данные, индивидуализирующие гражданина – имя, место жительства.

#### **Задание 10. Выберите правильный ответ:**

**Отказ регистрирующих органов принимать доверенности, в которых указано «место жительства», а не «место регистрации» основано/не основано на законе.**

Обязателен ли паспорт для совершения НД?

**Вопрос 11. Из Е-конференции: «Я удостоверила доверенность на распоряжение вкладом по военному билету. Банк отказался принять доверенность. Основы прямо говорят, что личность может быть установлена по любому документу, исключаящему сомнения в оной. Где в законе о банках и банковской деятельности требования, чтобы в доверенности были паспортные данные? Проблема только в том, чтобы соотнести Пупкина Михаила Ивановича из доверенности (по военному билету) и его же в банковских**

**документах. Закон называется "Об ОСНОВНОМ документе, удостоверяющем личность гражданина РФ". Основателен ли отказ банка?**

Замена паспорта не может влечь недействительность доверенности, но может вызвать у третьих лиц обоснованные сомнения в наличии полномочия.

Изменение наименования государственного органа, которому адресована доверенность, при наличии правопреемства не влияет на силу доверенности.

Изменение адреса, расчетного счета, личности директора и т.д. не влияют на силу доверенности.

**Вопрос 12. Из Е-конференции: «Если паспорт просрочен, у Вас сомнение в отношении личности?. Отслеживать своевременную замену паспортов это дело ФМС либо милиции. Я вообще не очень обращаю на это внимание. Я имел разговор с руководителем ФРС, которая сказала, что они по инструкции должны отслеживать своевременную замену паспорта. На что я ответил, что это их инструкция, а не наша. На что она полностью со мной согласилась». Может ли нотариус удостоверить доверенность при представлении просроченного паспорта?**

**Один из ответов: «По доверенности, удостоверенной по просроченному паспорту никому ничего не сделать ни в УФРС, ни в ГАИ. Т.е. делая такой документ, мы изготавливаем ЗАВЕДОМО недействительную доверенность. Нельзя по просроченным паспортам ничего делать»**

**Вопрос 13. Из Е-конференции: «Гражданин выдал доверенность. В 45 лет он заменил паспорт на новый и сам провёл сделку через ФРС, т. е. он там зарегистрирован с новым паспортом. А теперь регистрируют сделку по той доверенности, где указан старый паспорт. И ФРС стало в тупик, что делать и куда бечь, получается два разных человека. Как быть?»**

#### **Содержание доверенности.**

Существенное условие доверенности - описание полномочий представителя. Практика выделяет: разовую, специальную генеральную (или общую) доверенность.

**Вопрос 14. Индивидуальный предприниматель выдает доверенность совершение от его имени любых действий. Готовы ли Вы ее удостоверить?**

Срок является обычным условием доверенности (ст. 186 ГК РФ).

Спорные формулировки описания срока:

1) «пожизненно» или «до моей смерти» (иногда – через запятую) - соответствует ст. 190 (событие, которое неизбежно наступит). Действует до наступления события.

2) «до отмены» - толкование такого условия сделки в связи с положением п. 2 ст. 188 ГК РФ позволяет рассматривать его как аналогичное условию «пожизненно». Доверитель вправе в любой момент отменить доверенность. Выдавая доверенность «до отмены», лицо не отказывается от права отменить доверенность, и не принимает обязанность отменить ее. Поэтому доверенность будет действовать до его смерти, если не будет отменена. Те же последствия имеет доверенность, выданная пожизненно.

3) «бессрочно». Буквально – срока нет, и доверенность действует 1 год. Но отсутствие срока в смысле 1-го абзаца ст. 186 означает, что доверитель не подумал о сроке вообще. А если так – тот, кто указал «бессрочно», о сроке подумал. К такой доверенности нужно относиться так же, как в выданной «до отмены».

**Вопрос 15. Можно ли выдать доверенность под условием, что поверенный получает право действовать от имени доверителя по истечении года с момента выдачи доверенности?**

**Если в такой доверенности не указан срок действия, до какого момента они действительны?**

## **6 Прекращение доверенности**

То обстоятельство, что доверенность может быть выдана несколькими представителями и на имя нескольких представляемых (пункты 5, 6 статьи 185 ГК РФ в редакции от 07.05.2013), учтено лишь для одного конкретного случая: в подпункте 2 пункта 1 статьи 188 указано, что действие доверенности прекращается вследствие «отмены доверенности одним из лиц, выдавших доверенность совместно».

Прекращается ли действие доверенности в иных аналогичных случаях

1) отказа от полномочий одного из нескольких представителей, указанных в доверенности (подпункт 3 пункта 1 статьи 188)? Нет. Отпадение полномочия одного лица не порочит полномочие другого (исключение – если они обязаны представлять совместно – п. 5 ст. 185ГК).

2) смерти, признания недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим одного из представителей, указанных в доверенности (подпункт 6 пункта 1 статьи 188)? Нет. Отпадение полномочия одного лица не порочит полномочие другого (исключение – если они обязаны представлять совместно – п. 5 ст. 185ГК).

3) смерти, признания недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим одного из нескольких лиц, выдавших доверенность (подпункт 5 пункта 1 статьи 188)? На первый взгляд, нет. Но это ответ, который может привести к злоупотреблениям и введению третьих лиц в заблуждение. Например, доверенность от двух собственников на продажу дома. Полномочие одного прекратилось смертью (п.5 ст. 188). Может ли представитель продать дом в отсутствие полномочия от одного из собственников? Нет. Прихожу к выводу, что такая доверенность должна прекращаться.

### **Вопрос 16. Если доверенность удостоверена нотариально, в какой форме должны совершаться отмена и отказ от нее?**

На практике отмена нотариально удостоверенных доверенностей совершается в простой письменной форме. Но в случае спора суды исходят из того, что должна быть соблюдена процедура обращения к нотариусу в порядке ст. 86 Основ, иногда ошибочно называя эту процедуру удостоверением отмены.

## **7 Передоверие**

### **1) Передоверие по природе аналогично выдаче доверенности:**

*Передоверие означает предоставление представителем третьему лицу (поддоверенному) полномочия действовать от имени доверителя.* Независимо от того, связан ли доверитель с поддоверенным правоотношениями (например, поддоверенный – работник юридического лица – доверителя) или не связан (если представитель выбрал поддоверенного самостоятельно), передоверие влечет обязательные для доверителя последствия: поддоверенный получает полномочие действовать от его имени.

2) Выдача доверенности означает не передачу прав (как, например, при договоре аренды, когда передача право пользования означает, что собственник не может осуществлять это правомочие сам), а "расщепление" прав. Аналогичные последствия имеет и передоверие. См. п. 6 ст. 187 ГК.

3) Следует различать многократное предоставление полномочия доверителем (безусловно, возможное), и многократное передоверие.

4) «Первое» передоверие возможно в двух случаях: 1) если на это есть уполномочие в доверенности и 2) если к этому вынуждают обстоятельства (п. 1 ст. 187 ГК).

Последующее передоверие возможно в одном случае: если на это есть уполномочие в доверенности (п. 7 ст. 187 ГК).

### **Вопрос 17. За совершением нотариального действия обратился Иванов, действующий от имени Петрова на основании доверенности. Иванов совершил передоверие предоставленных ему полномочий Сидорову. Впоследствии Иванов по этой же доверенности вновь желает совершить передоверие Богатыреву. Возможно ли**

удостоверение такого действия? Остаются ли полномочия у лица, совершившего передоверие.

### 8 Безотзывная доверенность

Ст. 188.1. В целях исполнения или обеспечения исполнения обязательства представляемого перед представителем или лицами, от имени или в интересах которых действует представитель, в случаях, если такое обязательство связано с осуществлением предпринимательской деятельности, представляемый может указать в доверенности, выданной представителю, на то, что эта доверенность не может быть отменена до окончания срока ее действия либо может быть отменена только в предусмотренных в доверенности случаях (безотзывная доверенность).

Такая доверенность в любом случае может быть отменена после прекращения того обязательства, для исполнения или обеспечения исполнения которого она выдана, а также в любое время в случае злоупотребления представителем своими полномочиями, равно как и при возникновении обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что данное злоупотребление может произойти.

2. Безотзывная доверенность должна быть нотариально удостоверена и содержать прямое указание на ограничение возможности ее отмены в соответствии с [пунктом 1](#) настоящей статьи.

3. Лицо, которому выдана безотзывная доверенность, не может передоверить совершение действий, на которые оно уполномочено, другому лицу, если иное не предусмотрено в доверенности.

1) Правильнее – безотзывное полномочие.

2) Особенность «безотзывной доверенности» в следующем. По общему правилу, полномочие предоставляется в интересах представляемого. Условие же о безотзывности полномочия включается в доверенность в интересах представителя или третьих лиц.

3) Специфика регулирования отношений, возникающих в связи с таким полномочием заключается в **перечне оснований для его прекращения на основании волеизъявления доверителя**. Полномочие представителя может быть прекращено на этом основании только в трех случаях:

- при наступлении обстоятельств, указанных в доверенности.
- при прекращении обязательства, в целях исполнения которого выдано безотзывное полномочие. Полномочие предоставляется «ради» исполнения обязательства представляемого (выражение «в целях обеспечения исполнения обязательства» не имеет отношения к обеспечительным обязательствам, является дословным переводом использованного в качестве образца текста на каком-то иностранном языке). Если обязательство прекращается - исчерпывается цель предоставления полномочия. Право не может поддерживать бесцельные (бессмысленные) правоотношения. Поэтому нельзя препятствовать отзыву полномочия после исполнения обязательства.
- в силу принципа добросовестности безотзывное полномочие может быть отозвано при злоупотреблении представителем (угрозе такового).

4) Безотзывное полномочие востребовано:

а) в корпоративных отношениях (при заключении корпоративных соглашений у стороны возникает обязанность голосовать определенным образом)

См ст. 57 ФЗ "Об акционерных обществах":

2. В случае передачи акции после даты составления списка лиц, имеющих право на участие в общем собрании акционеров, и до даты проведения общего собрания акционеров лицо, включенное в этот список, обязано выдать приобретателю доверенность на голосование или голосовать на общем собрании в соответствии с указаниями приобретателя акций, если это предусмотрено договором о передаче акций.



б) в деятельности простых товариществ, особенно – инвестиционных товариществ (у товарища обязательство перед другими действовать в общих целях – безотзывное полномочие на ведение общих дел «обеспечивает» достижение цели)

в) при целевом финансировании (например, общество получило заем для целей развития какого-либо предприятия. Займодавец заинтересован в том, чтобы управление этим предприятием до момента возврата займа осуществлялось выбранным им лицом на основе доверенности, которую заемщик не сможет произвольно отозвать)

г) банк может вместо залога получить безотзывную доверенность, рассчитывая на большой контроль над имуществом заемщика.

5) Форма – нотариальная. Существенные условия:

а) Дата совершения.

б) Указание на безотзывность вообще, либо запрет отзыва в определенных случаях.

в) Поскольку возможность отмены доверенности поставлена в зависимость от обязательства, в целях исполнения (обеспечения) которого предоставлено безотзывное полномочие, оно должно быть определено в доверенности. На практике такая доверенность может понадобиться до заключения договора, именно как условие его заключения. В этом случае обязательство должно быть определено из нее (описано аналогично тому, как это требуется в обеспечительных сделках).

#### **Проблема:**

1) Обязан ли нотариус проверить существование обязательства?

#### **Вариант 1.**

Поскольку полномочие возникает непосредственно из доверенности, нотариус обязан при ее удостоверении проверить, есть ли обязательство. А для этого договор, из которого оно возникло, должен быть заключен в нотариальной форме. Либо – его стороны должны явиться к нотариусу и подтвердить, что они заключили представленный договор в простой письменной форме.

#### **Вариант 2.**

Нотариус не должен проверять наличие обязательства. Действительность полномочия не связана с существованием обязательства. При отсутствии обязательства полномочие не прекращается, но доверитель имеет право отменить доверенность.

Прихожу к выводу, что нотариус не должен проверять наличие обязательства.

Действия представителя в отсутствие обязательства относятся на риск представляемого (поскольку безотзывная доверенность в пользу представляемого или третьих лиц, их права не будут нарушены отсутствием обязательства; заботиться должен тот, чьи права ограничены).

Вопрос, на который нет ответа: остается ли у доверителя право действовать в пределах полномочия??? Если нет – это не доверенность. Если да – о каких гарантиях речь?

#### **ДОПОЛНИТЕЛЬНАЯ НАУЧНАЯ И НАУЧНО-ПРАКТИЧЕСКАЯ ЛИТЕРАТУРА**

Брагинский М.И., Витрянский В.В. Договорное право. Книга третья: договоры о выполнении работ и оказании услуг. М., 2002.

Невзгодина Е.Л. Представительство по советскому гражданскому праву. Томск, 1980 г.

Рясенцев В. А. Представительство в советском гражданском праве / В. А. Рясенцев Представительство и сделки в советском гражданском праве. М., 2006 г.

Шерешевский И. В. Представительство. Поручение и доверенность. Комментарий к ст. 38-40 и 251-275 Гражданского кодекса. М., 1925.

Пергамент А. И. Опекун как гражданско-правовой представитель несовершеннолетнего. Ученые записки. ВНИИСЗ. Вып. 14. 1968 г.