

УДК 347.1

**БЕЗОТЗЫВНАЯ ДОВЕРЕННОСТЬ**

© 2014 г.

*А.В. Петухова*

Нижегородский госуниверситет им. Н.И. Лобачевского

av\_petuhova@list.ru

*Поступила в редакцию 19.05.2014*

Анализируются особенности правового регулирования и применения нового вида доверенности – безотзывной доверенности.

*Ключевые слова:* безотзывная доверенность, доверенность.

С 1 сентября 2013 года Федеральным законом от 07.05.2013 г. № 100-ФЗ «О внесении изменений в подразделы 4 и 5 раздела I части первой и статью 1153 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации» [1] была введена новая статья 188.1 Гражданского кодекса РФ (далее – ГК РФ), посвященная «безотзывной доверенности».

Закрепление правовых основ безотзывной доверенности является «одним из ключевых изменений в части института представительства» [2, с. 2]. Напомним, что до 1 сентября 2013 года доверенность могла быть в любой момент отозвана доверителем. Поэтому институт безотзывной доверенности является совершенно новым, ранее не известным отечественному законодательству.

По мнению начальника законодательно-методического отдела ФНП, доктора юридических наук, профессора Е.А. Чефрановой, безотзывная доверенность обладает рядом специфических признаков. Прежде всего «безотзывная доверенность имеет специальный предмет, как указано в тексте пункта 1 статьи 188.1 ГК РФ, такая доверенность выдается в целях исполнения или обеспечения исполнения обязательства, представляемого перед представителем или лицами, от имени или в интересах которых действует представитель» [3, с. 22]. В данном случае нам сложно согласиться, что указанные обстоятельства – это предмет доверенности. По нашему мнению, предмет – это те действия, во исполнение которых выдана доверенность. В пункте 1 статьи 188.1 ГК РФ указывается на цель безотзывной доверенности как особую характерную черту. Подобная цель призвана помочь кредиторам с большей уверенностью получить исполнение в силу наделения их или их представителей полномочиями со стороны должников. Как указывает С.Л. Савельев, «и раньше доверенность выполняла функцию, по

сути, переноса права собственности, к примеру, на автомобиль. Безотзывность позволяет такому «переходу» права собственности быть устойчивым, по крайней мере в период действия этой доверенности» [4, с. 122].

Кроме того, еще одним характерным признаком безотзывной доверенности является специальный субъект на стороне доверителя, т.е. лица, от имени которого действует представитель. Согласно статье 188.1 ГК РФ таким лицом может быть только лицо, осуществляющее предпринимательскую деятельность. В силу абз. 3 п. 1 статьи 2 ГК РФ «предпринимательской является самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке». В соответствии с вышеуказанными положениями право на выдачу безотзывных доверенностей признается только за следующими субъектами:

1) юридическими лицами в лице коммерческих организаций (некоммерческие организации предпринимательской деятельностью занимаются в исключительных случаях, лишь постольку «поскольку это служит достижению целей, ради которых они созданы, и соответствующим целям» (абз. 2 п. 3 ст. 50 ГК РФ). К коммерческим организациям в силу п. 2 статьи 50 ГК РФ относятся «хозяйственные товарищества и общества, хозяйственные партнерства, производственные кооперативы, государственные и муниципальные унитарные предприятия;

2) индивидуальными предпринимателями. В соответствии с пунктом 3 статьи 23 ГК РФ «к предпринимательской деятельности граждан, осуществляемой без образования юридического лица, соответственно применяются правила настоящего кодекса, которые регулируют дея-

тельность юридических лиц, являющихся коммерческими организациями, если иное не вытекает из закона, иных правовых актов или существа правоотношения».

Профессор Е.А. Чефранова особо обращает внимание на то, что безотзывная доверенность должна быть выдана исключительно на действия в сфере предпринимательства: «Если доверенность, выдаваемая индивидуальным предпринимателем, уполномочивает поверенного не на совершение действий, связанных с осуществлением предпринимательской деятельности, а для совершения от имени индивидуального предпринимателя действий, связанных с его личным или семейным потреблением, например на приобретение квартиры, дачи, земельного участка для индивидуального жилищного строительства, то такая доверенность не может быть безотзывной» [3, с. 23].

Что касается ограничения сферы использования безотзывной доверенности только в предпринимательской сфере, то такое ограничение вряд ли объяснимо. Как отмечает С.Л. Савельев, «безотзывная доверенность подлежит нотариальному удостоверению, тогда как можно было бы позволить предпринимателям совершать ее в простой письменной форме, а положение граждан гарантировать требованием нотариального удостоверения. В этой части поправки нельзя признать удачными» [4, с. 122].

На практике нередко приходится сталкиваться с ситуациями, когда стороны готовы урегулировать спор, либо совершить необходимые действия в определенном порядке, – однако нет уверенности в добросовестности контрагента, возможности доведения предложенного варианта поведения до желаемого в случае первоначального исполнения обязательств. В таких ситуациях выдача доверенности на представителя добросовестного лица от имени контрагента с конкретным перечнем действий, которые он может совершить, при условии невозможности отмены доверенности – является серьезной гарантией. Так, например, возможна ситуация, когда продавец объекта недвижимости, получив его стоимость и фактически передав во владение путем предоставления в помещение, отказывается произвести в дальнейшем государственную регистрацию перехода прав собственности. При таких обстоятельствах в силу пункта 3 статьи 551 покупатель может только обратиться в суд с требованием о регистрации прав. Перекрестная выдача же безотзывной доверенности позволяет каждой из сторон предпринимательской деятельности при уклонении другой стороны от государственной регистрации избежать обращения в суд.

Рассмотрим еще один пример из сферы корпоративных отношений, где вероятно широкое применение безотзывных доверенностей при заключении акционерных соглашений, когда один акционер выдает другому акционеру безотзывную доверенность для голосования на общем собрании акционеров. В случае если после заключения акционерного соглашения и выдачи безотзывной доверенности представляемый акционер изменил свое решение о голосовании на иное, представитель вправе проголосовать в соответствии с акционерным соглашением, а безотзывная доверенность будет своего рода обеспечением исполнения обязательства, установленного акционерным соглашением. Таким образом, безотзывное полномочие является достаточно серьезным инструментом.

Следует отметить, что сам термин «безотзывная доверенность» не означает, что эта доверенность никогда не может быть отменена. Основания отмены могут содержаться в самой доверенности либо, например, в случае прекращения обязательства, для обеспечения или исполнения которого она была выдана, а также в любое время в случае злоупотребления представителем своими полномочиями, или возникновения обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что такое злоупотребление возможно в будущем. Кроме этого, основаниями для отмены могут быть следующие факты: отказ лица, которому выдана доверенность, от полномочий; прекращение 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; смерть гражданина, выдавшего доверенность, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим; смерть гражданина, которому выдана доверенность, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим; введение в отношении представляемого или представителя такой процедуры банкротства, при которой соответствующее лицо утрачивает право самостоятельно выдавать доверенности. Более того, статья 188 ГК РФ дополнена одним новым основанием прекращения доверенности – введение в отношении представляемого или представителя такой процедуры банкротства, при которой соответствующее лицо утрачивает право выдавать доверенности. В настоящее время суды в своей практике исходят из того, что введение судом процедур банкротства не прекращает действие доверенностей, выданных руководителем должника до возбуждения дела о банкротстве, поскольку та-

кое основание в законодательстве не содержится (например: Постановление ФАС Московского округа от 14.08.2012 г. по делу № А40-108537/11-78-461Б, от 9.06.2011 г. № КГ-А40/5063-11 по делу № А40-75001/10-44-380, Четвертого арбитражного апелляционного суда от 15.09.2011 г. по делу № А58507/2011).

В силу прямого указания в законе, «лицо, которому выдана безотзывная доверенность, не может передоверить совершение действий, на которые оно уполномочено, другому лицу, если иное не предусмотрено в доверенности» (п. 3 ст. 188 ГК РФ).

В рамках новых правил, предусмотренных в пунктах 1 и 2 статьи 189 ГК РФ, об отмене доверенности может быть сделана публикация в официальном издании, в котором размещаются сведения о банкротствах. При этом третьи лица считаются извещенными об отмене доверенности по истечении одного месяца со дня указанной публикации, если они не были извещены об этой отмене ранее. При этом заявитель должен нотариально засвидетельствовать свою подпись на заявлении об отмене доверенности. Такие меры по оповещению третьих лиц об отмене доверенности позволят защитить представляемого от встречающихся случаев изменения или установления прежним представителем прав и обязанностей представляемого в отношении третьих лиц. Если третьему лицу предъявлена доверенность, о прекращении которой оно не знало и не должно было знать, то права и обязанности, приобретенные в результате действий лица, полномочия которого прекращены, сохраняют силу для представляемого и его правопреемников. Исходя из того, что представляемый не в силах оповестить всех и каждого лично, извещение об отзыве доверенности в форме публикации сведений в официальном реестре может приобрести чрезвычайную популярность. Кроме того, такая публикация, имеет большое значение при доказывании того факта, что контрагент либо третье лицо знали или должны были знать об отзыве (отмене) доверенности. Полагаем, что реестр отмененных доверенностей, ведение которого предусмотрено Федеральным законом от 2.10.2012 г. № 166-ФЗ «О внесении изменений в Основы законодательства Российской Федерации о нотариате и

отдельные законодательные акты Российской Федерации», будет чрезвычайно востребованным информационным ресурсом со стороны участников гражданского оборота. Закон связывает прекращение правового действия доверенности не с изъятием ее из оборота, а с получением представителем уведомления об отмене доверенности (пункт 2 статьи 189 ГК РФ). Если доверенное лицо не возвратит доверенность, то по требованию доверителя суд вправе обязать поверенного такую доверенность вернуть (Постановление ФАС Центрального округа от 24.02.2011 г. по делу № А09-2070/2010). Однако какого-либо механизма истребования этого документа в рамках исполнения судебного акта не существует.

Таким образом, безотзывная доверенность введена в строго ограниченной сфере, связанной с предпринимательской деятельностью и исключительно в целях исполнения или обеспечения исполнения обязательства представляемого перед представителем или лицами, в интересах которых действует представитель. В других гражданских правоотношениях применение безотзывной доверенности законом не предусмотрено. Насколько целесообразным является введение данного нового вида доверенностей, покажет практика.

#### *Список литературы*

1. Федеральный закон от 07.05.2013 г. № 100-ФЗ «О внесении изменений в подразделы 4 и 5 раздела I части первой и статью 1153 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации» // СЗ РФ. 13.05.2013. № 19. Ст. 2327.
2. Иванова С. Конец царства печати // ЭЖ-Юрист. 2013. № 24.
3. Чефранова Е.А. Применение в нотариальной практике новых положений законодательства о представительстве и доверенности, предусмотренных Федеральным законом от 7.05.2013 г. № 100-ФЗ // Нотариальный вестник. 2013. № 11. 4. Савельев С.Л. Безотзывная доверенность – еще один способ обеспечить исполнение обязательства // Арбитражная практика. 2013. № 9.
4. Павелин А. Комментарий к Федеральному закону от 07.05.2013 г. № 100-ФЗ «О внесении изменений в подразделы 4 и 5 раздела I части первой и статью 1153 части третьей Гражданского кодекса Российской Федерации» // Бюджетные организации: акты и комментарии для бухгалтера. 2013. № 8. С. 88–97.

### **IRREVOCABLE POWER OF ATTORNEY**

*A.V. Petukhova*

The article analyzes the characteristics of legal regulation and application of a new type of power of attorney, an irrevocable power of attorney.

*Keywords:* irrevocable power of attorney, power of attorney.

*References*

1. Federal'nyj zakon ot 07.05.2013 g. № 100-FZ «O vnesenii izmenenij v podrazdely 4 i 5 razdela I chasti pervoj i stat'yu 1153 chasti tret'ej Grazhdanskogo kodeksa Rossijskoj Federacii» // SZ RF. 13.05.2013. № 19. St. 2327.
2. Ivanova S. Konec carstva pečati // EHzh-Yurist. 2013. № 24.
3. Chefranova E.A. Primenenie v notarial'noj praktike novyh položzenij zakonodatel'stva o predstavitel'stve i doverennosti, predusmotrennyh Federal'nym zakonom ot 7.05.2013 g. № 100-FZ // Notarial'nyj vestnik. 2013. № 11. 4. Savel'ev S.L. Bezotzyvnaya doverennost' – eshche odin sposob obespechit' ispolnenie obyazatel'stva // Arbitrazhnaya praktika. 2013. № 9.
4. Pavelin A. Kommentarij k Federal'nomu zakonu ot 07.05.2013 g. № 100-FZ «O vnesenii izmenenij v podrazdely 4 i 5 razdela I chasti pervoj i stat'yu 1153 chasti tret'ej Grazhdanskogo kodeksa Rossijskoj Federacii» // Byudzhethnye organizacii: akty i kommentarii dlya buhgaltera. 2013. № 8. S. 88–97.