

МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ
федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
«Тольяттинский государственный университет»

Института права

(наименование института полностью)

Кафедра «Гражданское право и процесс»

(наименование)

40.03.01 Юриспруденция

(код и наименование направления подготовки, специальности)

Гражданско-правовой

(направленность (профиль) / специализация)

**ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА
(БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА)**

на тему: «Представительство в гражданско-правовых отношениях»

Студент

В.А. Хнаев

(И.О. Фамилия)

(личная подпись)

Руководитель

канд.юрид.наук, доцент, А.Н. Федорова

(ученая степень, звание, И.О. Фамилия)

Тольятти 2021

Аннотация

Актуальность выбранной темы обусловлена тем, что несмотря на свою давнюю историю институт представительства на сегодняшний день до сих пор вызывает ряд дискуссий среди ученых, а доктриной недостаточно полно освещены новые проблемы в данной сфере. Нормы, посвященные регулированию представительства в гражданском праве, подверглись реформированию, что показывает практическую значимость данного института в современных реалиях. Гражданское законодательство не содержит четкого легального определения понятия «представительство». Также, актуальность темы дипломной работы обусловлена широким распространением института представительства в разнообразных сферах общественных отношений и, таким образом, его высокой востребованностью среди участников гражданских правоотношений.

Целью моей работы являются объединение и систематизация знаний о представительстве в гражданском праве, установление его содержания и значения для доктрины и практики, также разработка предложений по совершенствованию законодательства в области представительства в гражданском праве. Для достижения поставленной цели было необходимо решить следующие задачи:

- изучить и проанализировать понятие представительства в гражданском праве;
- определить субъектов представительства в гражданском праве;
- проанализировать основания возникновения представительства в гражданском праве;
- изучить отдельные виды представительства в гражданском праве.

Структура работы включает в себя введение, две главы, подразделенные на шесть параграфов, заключение и перечень нормативных актов, официальных документов и литературы, использованных при написании работы, судебная практика. Объем работы 48 страниц.

Оглавление

Введение	4
Глава 1 Гражданско-правовая характеристика института представительства в гражданском праве	7
1.1 Понятие и сущность представительства в гражданском праве	7
1.2. Субъекты представительства.....	18
1.3. Основания возникновения представительства в гражданском праве ...	26
Глава 2 Виды представительства в гражданском праве.....	37
2.1 Представительство, основанное на административном акте.....	37
2.2 Представительство, основанное на законе	40
2.3 Представительство, основанное на договоре и коммерческое представительство.....	45
Заключение	52
Список используемой литературы и используемых источников	56

Введение

Рассматривая актуальность избранной темы для написания дипломной работы, отметим, что институт представительства известен гражданскому праву очень давно, ещё со времён зарождения и развития римского права, которое, как известно, оказала колоссальное влияние на облик современного гражданского права. При этом представительство интересов в правоотношениях одного участника посредством фактических действий, совершаемых другим участником, получило большое распространение в различных формах, прежде всего, по причине удобства данной конструкции. Они позволяют субъекту приобретать права и обязанности, даже в случаях, когда реальной возможности находиться в определённом месте и совершать соответствующие действия не существует.

Вместе с тем, «удобство» данной формы приобретения прав и обязанностей, порождает и её главную проблему. Третьи лица, с которым и представляемый вступает в правоотношения должны быть уверены и убеждены в том, что представитель наделён соответствующим объёмом полномочий. Кроме того, зачастую возникают споры с определением объёма полномочий переданных доверителю, наличием у последнего прав действовать определённым образом и определённым способом.

Таким образом, возникают сложные трёхэлементные правовые связи между представляемым, представителем и третьим лицом, которые порождают множество проблем как для законодателя, так и в практике реализации уже принятых норм.

Нормы, которые используются в представительстве, применяют как юридические лица, так и физические. Они закреплены в главе 10 Гражданского кодекса Российской Федерации.

Также, актуальность темы дипломной работы обусловлена широким распространением института представительства в разнообразных сферах общественных отношений и, таким образом, его высокой востребованностью

среди участников гражданских правоотношений и данный институт является важной предпосылкой осуществления гражданских прав.

Как показал анализ специальной литературы, различные вопросы представительства имеют познавательное и практическое значение для правовой науки (С.В. Алексеев, А.В. Егоров).

Целью моей работы являются объединение и систематизация знаний о представительстве в гражданском праве, установление его содержания и значения для доктрины и практики.

Для достижения поставленной цели было необходимо решить следующие задачи:

- изучить и проанализировать понятие представительства в гражданском праве;
- определить субъектов представительства в гражданском праве;
- проанализировать основания возникновения представительства в гражданском праве;
- изучить отдельные виды представительства в гражданском праве.

Объект исследования составляют гражданские правоотношения, связанные с институтом представительства.

Предметом исследования выступают отечественные нормы права, регулирующие гражданско-правовые отношения в части представительства в гражданском праве, судебная практика по исследуемой проблеме.

При подготовке исследования использовались общенаучные и частнонаучные методы исследования, такие как сравнительно-правовой, формально-юридический, статистический и др.

Также при написании дипломной работы были изучены теоретические положения, разработанные общей теорией права.

Теоретическую основу исследования составили фундаментальные труды ученых-цивилистов дореволюционного, советского и современного периодов: М.М. Агаркова, С.С. Алексеева, В.К. Андреева, Н.А. Барина, М.И. Брагинского, А.В. Баркова, Е.В. Вавилина, А.О. Гордона, В.П.

Грибанова, И.Б. Новицкого, Е.Л. Невзгодиной, И.А. Покровского, И.С. Перетерского, В.А. Рясенцева, В.И. Синайского, А.П. Сергеева, К.И. Скловского, В.А. Тархова, Ю.К. Толстого, Е.М. Тужиловой-Орданской, Р.О. Халфиной, П.П. Цитовича, З.И. Цыбуленко, М.Ю. Чельшева, Г.Ф. Шершеневича и др.

Нормативной базой исследования являются: Конституция Российской Федерации [21], гражданское законодательство Российской Федерации, федеральные законы Российской Федерации.

Структура работы включает в себя введение, две главы, подразделенные на шесть параграфов, заключение и перечень нормативных актов, официальных документов и литературы, использованных при написании работы, судебная практика.

Глава 1 Гражданско-правовая характеристика института представительства в гражданском праве

1.1 Понятие и сущность представительства в гражданском праве

Правовой институт представительства известны давно и представляют собой не только особое правовое явление, но и имеют весьма важное значение, так как наличие такого института предоставляет возможность для субъекта права действовать за пределами своей физической досягаемости, участвовать в отношениях, связанных с возникновением, изменением и прекращением субъективных прав и обязанностей вне зависимости от своего фактического местонахождения. Кроме того, институт представительства позволяет субъекту привлекать к участию в правоотношении лиц, обладающих специальными знаниями в области права, что в условиях состязательности гражданского процесса имеет немаловажное значение. Все эти свойства института представительства всегда привлекали внимание правоведов.

Г.Ф. Пухта отмечает, что «римское право первоначально вовсе не предусматривало прямого представительства при заключении сделок и, в частности, договоров, а допускало только косвенное представительство. Но зато в древнем римском праве существовали некоторые суррогаты прямого представительства, а позднейшее императорское право в виде исключения в некоторых случаях стало допускать и само прямое представительство» [33, с.64]. В другом источнике говорится о том, что «надо рассматривать особо приобретение требований через третьих лиц и ответственность за чужие долги. Приобретение обязательственных требований через третьих лиц. Здесь нужно чётко различать две категории случаев: приобретение через подвластных лиц и через лиц свободных, самостоятельных» [36, с. 131]. Институт приобретения обязательственных требований через лиц подвластных существовал издревле. Корень его - тот принцип древнего

права, в силу которого подвластные лица не могут иметь собственного имущества, а все, что они приобретают, они приобретают в пользу своего властелина. Что касается рабов, то этот принцип удержался и в юстиниановском праве. Что же касается подвластных детей, то за ними с течением времени была признана самостоятельная активная имущественная правоспособность в весьма широких пределах.

Вследствие этого в позднейшем праве далеко не всякое обязательственное требование, приобретенное подвластным сыном, *ipso jure* считалось приобретенным в пользу отца. Но, во внимание к прежнему порядку, было признано, что подвластные дети и впредь могут приобретать любое обязательственное требование в пользу отца, если сами того пожелают. Через лиц самостоятельных. Первоначально непосредственное приобретение требований через лиц, не состоящих под властью данного лица, не допускалось вовсе. Г.Ф. Пухта указывает, что «допускалось только косвенное представительство, т. е. представитель сам приобретал право требования и затем уступал свое право иска тому лицу, в интересах которого он вступил в договор. Если представитель имел прямое поручение от другого лица вступить в договор, доверитель мог требовать от него уступки иска по требованию. Наконец, в известных случаях, за тем лицом, за которого действовал представитель, было признано право требовать исполнения помимо цессии, на основании *ac'cio utilis*. Другими словами, в известных случаях на деле было признано прямое представительство. Таким правом стали пользоваться опекаемые, юридические лица и солдаты по отношению к обязательственным требованиям, приобретенным в их пользу опекунами, представителями юридических лиц и уполномоченными солдат. Например, если опекун купил вещь в пользу опекаемого, последний приобретал *utilis actio ex emto*, если он отдал вещь опекаемого на хранение, тот приобретал *utilis actio depositi*. Такой порядок удержался в юстиниановском праве. Другими словами, и в юстиниановском праве прямое представительство допускается только в исключительных случаях» [33, с.65-664]

Большое внимание ученых-юристов, как российских, так и зарубежных направлено на изучение института представительства, в частности вопросов, связанных с понятием, правовой природой и видами гражданско-правового представительства. Как уже выяснилось, точное, непоколебимое понятие термина «представительство» отсутствует. Но стоит обратиться к одному из основных толковых словарей русского языка, выдающегося советского лингвиста Д.Н. Ушакова, и можно увидеть, что под представительством понимается «выполнение обязанностей представителя, обладание правами представителя» [12, с.128]. А в толковом словаре профессора С.И. Ожегова понятие представительства, связанного непосредственно с правом, нет, но оно взаимодействует с понятием «представительствовать», что означает «быть представителем» [13, с.973]. В «Большой Советской энциклопедии» представительство в гражданском праве – это «совершение одним лицом (представителем) от имени и в интересах другого лица (представляемого), на основании определённых полномочий, сделок или иных юридически значимых действий, которые непосредственно создают, изменяют и прекращают гражданские права и обязанности представляемого» [12, с.129]. В некоторой степени данное понятие находит отражение в современном гражданском законодательстве. Очевидно, что советские лингвисты и ученые не пришли к единому мнению, определяя понятие представительства. В юридической литературе, учеными-юристами зачастую исследуется вопрос, который также не имеет тождественности мнений, он касается определения правовой природы данного института: «представительство – это правоотношение или деятельность». Подхода, основанного на том, что представительство является деятельностью, придерживался и сам профессор Рясенцев, говоря, что представительство – это совершение сделок и других юридических действий одним лицом (представителем) в пределах полномочия от имени другого лица (представляемого) [32, с.15-16]. Важным моментом является истолкование представительства в Гражданском кодексе, как сделки.

Сделкой признаются правомерные действия, то есть активные волевые акты, субъектов гражданского права, направленные на достижение определенного правового результата. Таким образом, если представительство – это сделка, а сделка это действием, то можно сделать вывод о том, что представительство, согласно настоящему законодательству, есть действие, которое влечет создание, изменение и прекращение прав и обязанностей представляемого [11, с.25].

Обосновывая свою позицию, профессор объяснял, что данное правоотношение только предпосылка представительства, а само представительство проявляется, в момент действия представителя. Определение представительства, как правоотношения относится, к мнению профессора Е.Л. Невзгодиной, которая отмечает, что представительство можно рассматривать, как действие, если оно осуществляется в рамках правоотношения представительства [8, с.118].

Таким образом, «правовой институт представительства известны давно и представляют собой не только особое правовое явление, но и имеют весьма важное значение, так как наличие такого института предоставляет возможность для субъекта права действовать за пределами своей физической досягаемости, участвовать в отношениях, связанных с возникновением, изменением и прекращением субъективных прав и обязанностей вне зависимости от своего фактического местонахождения. Кроме того, институт представительства позволяет субъекту привлекать к участию в правоотношении лиц, обладающих специальными знаниями в области права. Все эти свойства института представительства всегда привлекали внимание правоведов» [6, с. 17]. Несмотря на это, нельзя говорить о том, что представительство не является правоотношением. Поскольку правоотношениями признаются общественные отношения, которые регулируются нормами права, участники которых имеют субъективные права и юридические обязанности, что вполне сопрягается с понятием

представительства. Вместе с тем правоотношения имеют следующие признаки:

- возникновение на основе норм права;
- они обязательно общественные отношения, то есть отношения между людьми;
- участники правоотношения связаны субъективными правами и юридическими обязанностями;
- охрана и обеспечение государством, в том числе государственное принуждение.

К тому же, представительство, как и другие правоотношения, имеет основания возникновения и прекращения, которые именуется юридическими фактами.

Классификация гражданско-правового представительства также является противоречивым вопросом. Одни авторы экстрагирует два основных вида представительства: добровольное и обязательное (законное), другие определяют четыре вида по основаниям его возникновения: «договорное; законное; представительство, основанное на административном акте; коммерческое» [15, с. 55].

Договорное представительство основывается на воли представляемого, который сам определяет: кому и какие полномочия он передает, посредством выдачи доверенности. То есть такое представительство возникает между представителем и представляемым благодаря соглашению. По поводу законного представительства мнения ученых-юристов расходятся, одни выделяют его в отдельный самостоятельный вид представительства, основанием возникновения которого будет закон, другие отождествляют законное представительство с обязательным представительством. Добровольное представительство основывается на воли представляемого, который сам определяет: кому и какие полномочия он передает, посредством выдачи доверенности. То есть такое представительство возникает между представителем и представляемым благодаря соглашению [4, с.289].

При этом, рассматривая вопрос о представительстве в гражданском праве и в гражданском судопроизводстве, необходимо отметить, что по своему содержанию и существу, они совпадают только отчасти. Это обусловлено спецификой гражданско- процессуальных отношений по представительству, которая выразилась в совокупности специальных процессуальных норм и правил возникновения (оснований) представительства, особых правил реализации своих полномочий представителем и т.п. В связи с тем, что гражданское материальной и гражданское процессуальное право в отечественном праве исторически урегулированы отдельными кодифицированными актами, сложились и несколько отличные доктринальные представления относительно существа представительства и его толкования для целей гражданского и гражданского процессуального права. Например, в гражданско-правовой доктрине сложилось такое понимание представительства как правоотношений, согласно которого, «в силу которого правомерные в пределах данных полномочий юридические действия одного лица (представителя) от имени другого лица (представляемого) влекут за собой возникновение, изменение или прекращение прав и обязанностей непосредственно для представляемого» [5, с.262]. В то же время, в науке процессуального права представительство воспринимается как «выполнение процессуальных действий одним лицом от имени и в интересах другого лица» [2, с. 322]. В отличие от этого, согласно буквального толкования содержания ст. 48 ГПК РФ, гражданско-процессуальное представительство может заключаться как в возложении полномочий участия в деле представителю вместо себя, так и в совместном участии в рассмотрении дела, когда представитель, среди прочего, фактически выполняет роль лица, оказывающего квалифицированную юридическую помощь (например, адвокат).

В связи с этим, «основное отличие заключается в том, что гражданско-процессуальный аспект представительства ограничен более узкой сферой

общественных отношений, в которых он применяется, а именно сферой гражданско-процессуальных правоотношений» [11].

Таким образом, из этого можно сделать вывод, что главными целями представительства в гражданском процессуальном праве (как, впрочем и в других процессуальных правоотношениях) является обеспечение реализации права на судебную защиту своих прав, свобод и законных интересов в связи с тем, что личное участие представляемого лица невозможна, затруднительна, либо он не желает воспользоваться правом (возможностью) принимать личное участие в рассмотрении своего дела, а также теми случаями, когда лицо желает воспользоваться квалифицированной юридической помощью. Адвоката, либо иного лица имеющего юридическое образование.

При этом, необходимо отметить, что далеко не всегда и не во всех случаях, доверенное лицо (представитель) действует достаточно квалифицированно и достаточно надёжно в целях реализации прав и законных интересов представляемого лица. При этом, данное утверждение не относится к разряду тех, которые связаны с предложением о введении обязательного участия в судебных процессах только лиц, обладающих статусом адвокатов. Случаи неквалифицированной «работы» адвокатов также встречаются достаточно часто и объективной статистики относительно того, кто действует в судебных процессах эффективней и качественней, в настоящий момент, не существует. Вместе с этим, по аналогии с адвокатской деятельностью, в процессуальных кодексах (КАС РФ, АПК РФ, ГПК РФ, процессуальной части КоАП РФ) целесообразно установить систему принципов, которая позволила бы оценивать правильность выполнения представителем, своих полномочий.

В частности, к таким принципам, среди прочих, могут быть отнесены следующие:

- осуществление представительства исключительно с целью защиты прав и законных интересов представляемого лица. В связи с этим, не

допускается такое представительство, которое основано на сознательной защите незаконного, противоправного интереса представляемого лица, или иного интереса (интереса третьих лиц, собственного интереса и т.п.);

- представитель должен действовать добросовестно. В судебном процессе в большинстве случаев побеждает одна из сторон. В связи с этим, требовать, чтобы каждая из сторон достигала желаемого для представляемого лица результата, невозможно и абсурдно. Это значит, что даже та сторона, позиция которой в споре заведомо проигрышна или не соответствует закону, должна иметь прав она то, что её представитель, вопреки всем обстоятельствам дела будет выполнять свои обязанности (реализовывать предоставленные полномочия) добросовестно. Случаи реализации полномочий формально, недопустимы.

Представляется, что объединение именно двух предложенных критериев, позволит, при необходимости, оценить качество предоставленных юридических услуг.

Вместе с тем, что касается института представительства в гражданских (материальных) правоотношениях, то его цель, несколько иная: «об институте представительства в гражданских правоотношениях необходимо сказать, что ему отводится важнейшее значение в процессе реализации гражданского права. Цель гражданско-правового представительства – создание, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей для представляемого лица» [6, с. 91].

Таким образом, как однозначного определения понятия представительства, так и единой классификации видов представительства, как можно заметить, нет. Рассматриваемые вопросы продолжают носить двойственный характер. Вопрос о правовой природе института представительства также остается открытым. Современное законодательство не в полном объеме раскрывает понятие представительства, относя его к сделке, то есть к действию, а значит, исключая возможность называть представительство правоотношением, несмотря на то, что они имеют

сходные признаки. Безусловно, представитель, конкретно в гражданском праве совершает сделки от имени представляемого, но если затрагивать гражданское процессуальное право, то полномочия представителя не сводятся к одним лишь сделкам, они намного обширнее, например, возможность представлять интересы лица в суде и все процессуальные действия, которые вытекают из представления в суде. Но, исходя из того, что законодательство не предусматривает отдельного понятия «судебное представительство», решением проблемы было бы введение в Гражданский процессуальный кодекс полноценного понятия судебного представительства (или представительства в суде).

Таким образом, в качестве промежуточного подведения итогов, отметим, что по своей правовой сущности представительство в гражданском праве и в существующих судопроизводствах, необходимо разграничивать. Цель гражданского представительства, в силу закона, только одна – создать, изменить и прекратить права, либо обязанности представляемого лица. Если в процессе такого представительства будут реализованы и задачи защиты прав и законных интересов в силу квалификации (особых навыков и умений представителя), то уже будет идти речь и об услуге, то есть правоотношения будут носить смешанный характер. В свою очередь, в судопроизводствах, в содержание представительства в качестве его цели, в первую очередь, отнесена реализация права представляемого на судебную защиту, на рассмотрения его дела судом не лично, а через своего представителя, с возможностью определения объёма его полномочий. При этом, в силу того, что законодательством предъявляются определённые требования к представителю (кроме представителя в силу закона), для последнего определяющее значение имеет наличие специальных навыков и знаний в сфере права (статус адвоката, наличие юридического образования). Иными словами, речь идёт не просто о представительстве как таковом, но и о получении квалифицированной юридической помощи.

Представительство является важнейшим институтом гражданского права, характерными особенностями которого являются обязанность представителя лично совершать действия, предоставленные ему по доверенности, запрет на совершение через представителей сделок, требующих личного участия лица, совершающего сделку, возможность передоверия, срочный характер отношений представительства, требование соблюдать форму доверенности и установленных реквизитов, строгое перечисление оснований прекращения полномочий представителя, ответственность представителя за совершенные по доверенности действия, совершение представителем сделки или действия в интересах представляемого и возникновение у последнего прав и обязанностей по такой сделке (действию).

Вместе с тем, существует и такое понимание представительства, которое заключается в отнесении к его содержанию только его внешний аспект который связан со взаимоотношениями представителя и третьих лиц в процессе выполнения предоставленных ему представляемым полномочий. В такой конструкции правоотношениям между представителем и представляемым отводится роль «правовой предпосылки» для возникновения представительства. Иными словами, правоотношения представительства возникают в тот момент, когда представитель начинает совершать действия связанные с реализации его полномочий по доверенности. Однако в таком случае возникает некоторое противоречие, поскольку в рассматриваемом варианте понимания существа представительства, последнее ассоциируется исключительно с деятельностью, а применение категории правоотношение, может предполагать и не исключает возможности многосубъектного и многоуровневого состава таких правоотношений, в которых, среди прочего, связь между представляемым и третьими лицами может быть опосредованной, через представителя.

Отметим, что в отечественной судебной практике встречаются и собственные судебные случаи толкования содержания представительства.

Так, вызывает интерес Постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 29 ноября 2016 г. N Ф04-4674/16 по делу № А45-23026/2015, согласно которого, в соответствии с Арбитражным процессуальным кодексом [2] «представительство является средством временного юридического расширения личности представляемого для его участия в гражданском обороте, позволяющим приобретать права и исполнять обязанности через представителей одновременно и в территориально удаленных друг от друга местах, исключающих его личное присутствие» [34]. Иными словами, выделено такое свойство (эффект) правоотношений представительства, как удобство и эффективность, возможность успеть сделать больше за короткий промежуток времени в условиях территориальной удалённости, либо, не отвлекаясь от привычных дел представляемого лица.

Таким образом, необходимо признать, что в правоотношениях представительства, которые являются сложносоставными, присутствует как «внутренний», так и «внешний» аспект. «Внутренний» сегмент правоотношения состоит из отношений, возникающих между представляемым и представителем и, первоначально, заключается в согласовании объёма полномочий передаваемых представителю, условий их реализации, отношений в процессе выполнения полномочий. В свою очередь, «внешнее» представительство заключается в отношениях, которые возникают с третьими лицами (между представляемым посредством совершения действий его представителем с одной стороны).

В заключении, необходимо отметить что деятельность большинства физических и юридических лиц немислима без обращения к представительству. В частной жизни граждан и в предпринимательской деятельности зачастую появляются ситуации, в которых заинтересованному физическому или же юридическому лицу проведение юридически значимых действий необходимо доверять (поручать) иному лицу. К примеру, подобная необходимость в представительстве случается тогда, когда по каким-либо

причинам заинтересованное лицо лично не может исполнить свои обязанности, а также права (недостаток нужных знаний, занятость, болезнь и так далее) и по этой причине в гражданском обороте представительство обширно используется. Решение этих задач непосредственно связано с тем, в какой степени удастся построить систему своего представительства.

1.2. Субъекты представительства

Ю.А. Багушаева отмечает, что «изначально правовые системы очень четко отражали связь между субъективным правом и субъектом - право принадлежит только самому человеку и может осуществляться исключительно им» [4, с. 8].

Наиболее распространённым и общепринятым является такая интерпретация субъектного состава отношений, связанных с представительством, в котором участвуют три субъекта: тот субъект, которого представляют (доверитель), тот, кто представляет интересы (доверенное лицо, поверенный), а также третьи лица (вся совокупность других участников правоотношений, которые образуют правовые связи с представляемым через представителя (поверенного).

Поскольку в отношениях представительства выделяются три участника, предполагается, что у каждого из них должны быть определенные права и обязанности. В литературе можно встретить различные точки зрения, относительно того, какая обязанность возникает у представляемого лица: некоторые указывают на то, что представляемый обязан принять на себя все юридические последствия действий представителя, совершенных в пределах полномочия, некоторые говорят о том, что представляемый просто обязан не мешать представителю осуществлять свои полномочия.

С.С. Алексеев определяет представляемого (доверителя) в качестве лица «в чьих интересах и от имени которого действует представитель. В

качестве представляемого может выступать любой субъект гражданского права (физическое или юридическое лицо)» [2, с. 285]. Ю.А. Байгущева указывает, что «данной способностью наделяются все физические лица с момента рождения, по отношению к юридическим лицам обязательным условием является момент государственной регистрации в установленном законом порядке»[4, с. 81]. Кроме того, «представительство возможно и от имени, и в интересах Российской Федерации, а также её субъектов, муниципальных образований. Объем дееспособности в данном случае значения не имеет, т.е. представляемым может быть полностью недееспособный гражданин, в такой ситуации его интересы по всем юридическим действиям уполномочен представлять назначенный опекун (ст. 29 ГК РФ)»[4, с. 81].

Представителями не являются:

- лица, уполномоченные на вступление в переговоры относительно возможных в будущем сделок;
- лица, лишь передающие выраженную в надлежащей форме волю другого лица;
- лица, действующие хотя и в чужих интересах, но от собственного имени.

Среди ограничений по представительству является недопущение «совершение через представителя сделки, которая по своему характеру может быть совершена только лично, а равно других сделок, указанных в законе. 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 данного правила, может быть признана судом недействительной по иску представляемого, если она нарушает его интересы»[5, с. 155].

Также, «гражданин в качестве представителя должен обладать полной правосубъектностью» [5, с. 155] и «гражданин может представлять, по общему правилу, с достижением 18 летнего возраста» [6, с. 218].

Важной правовой особенностью представительства является то, что представитель в правоотношениях с третьими лицами действует не от своего имени. Действия в интересах доверителя, но от своего имени в большей степени относятся к правоотношениям, связанным с поручительством или к иным подобным правоотношениям. Иными словами, в отношениях с третьими лицами действует именно доверитель, а не доверенное лицо. Доверенное лицо (поверенный) выступает своеобразным «инструментом» расширения правовых возможностей представляемого (доверенного лица). Кроме того, существует запрет о совершении сделки представителем по которой он представляет интересы одновременно двух и более сторон. В качестве исключения, в законе указано, что подобные сделки, в последствии, могут быть признаны действительными, если не противоречат другим положениям законодательства и не нарушают интересы представляемых лиц. Кроме того, представительство ограничено теми случаями, когда в силу прямого указания закона, обязательным является личное участие представителя. Например, о личном участии представителя идёт речь при государственной регистрации создания семьи. Согласно ст. 45 Конституции РФ, «каждый вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом. Учитывая, что не все граждане страны могут самостоятельно защищать свои права и свободы представитель становится жизненно необходим» [27].

Выступающее в качестве представителя, юридическое лицо может владеть не только специальной правосубъектностью (при отсутствии противоречия целям деятельности, которые установлены учредительными документами и законодателем), но и общей правосубъектностью (в подобной ситуации имеет место коммерческое и некоммерческое представительство) [5, с. 156].

Выделяют три субъекта, в отношении представительства, к которым предъявляются определенные требования:

- третье лица, чья функциональная роль, необходима для обеспечения внешней и внутренней взаимосвязи в правоотношениях при проведении сделок, которые представляются в интересах доверителя с подобным третьим лицом;

- тот, кто представляет – «для такого лица необходимо наличие правосубъектности, а также требование относительно совершения действий, исключительно в интересах представляемого, вследствие чего круг представителей более узкий по отношению к представляемым»[5, с. 156].;

- тот, кого представляют – подобным лицом может быть любой субъект гражданского права - юридические лица и граждане.

В пределах наделения полномочиями представителя должно осуществляться представление интересов доверителя соответствующим субъектом отношений (представителем). Е.И.Орешин отмечает, что «полномочие представителя представляет собой один из наиболее оригинальных правовых феноменов. Оно дает возможность представителю совершать юридические действия от имени, представляемого с непосредственным изменением правовой сферы последнего» [8, с. 113]. В своей работе М.А.Шичанин рассматривает различные подходы к вопросу о понятии полномочия представителя, имеющих в доктрине, в частности, указывая мнение профессора В. А. Рясенцева, считавшего, что «полномочие представителя составляет особое субъективное право, которому не соответствует конкретная обязанность представляемого или третьего лица» [9, с. 133]. В данной работе противопоставляется позиция, озвученная в свое время О.А. Красавчиковым «субъективному праву представителя коррелирует обязанность представляемого принять на себя все юридические последствия, вытекающие из действий представителя» [9, с. 133]. Данная мысль, думается, берёт начало от общего принципа гражданского права, содержание которого заключается в том, что каждому субъективному праву

корреспондирует соответствующая обязанность. Интересна точка зрения Б. М. Гонгало, согласно которой «полномочие представляет собой организационное субъективное право представителя выступать от имени представляемого».

В гражданско-правовой литературе полномочия, которые предоставляются представителю характеризуются как «секундантные права». Сущность таких прав заключается в том, что они предоставляют полномочия по совершению юридически значимых действий от имени доверителя, который и принимает на себя все юридические последствия, следующие из данных действий.

Юридическое лицо, будучи субъектом гражданского и гражданско-процессуального права, обладает дееспособностью, которая возникает одновременно с правоспособностью. На юридические лица не возлагаются ограничения, которые применимы в отношении граждан. Права и обязанности появляются у юридических лиц из различных оснований, в первую очередь из сделок.

Согласно статье 182 Гражданского кодекса Российской Федерации Сделка, совершенная 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, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого. Следуя из вышесказанного, представительство можно назвать своего рода гражданско-правовым. Посредничество такого рода является одним из основных средств участия в правоотношениях, а также оно повышает возможности недееспособных граждан в их пользовании своими субъективными правами и обязанностями. В соответствии со статьей 45 Конституции Российской Федерации каждый вправе защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом [21]. Если брать во внимание то, что не у всех

стран и граждан есть возможность самостоятельно защищать свои права и свободы представитель становится жизненно необходимым.

Понятия представителя не содержится Гражданский кодекс РФ. Следующим положением предлагается дополнить статью 182 ГК РФ: «Представителем может быть физическое или юридическое лицо, наделенное соответствующими полномочиями совершать юридически значимые действия в интересах и от имени представляемого. Физическое лицо, выступающее в качестве представителя, должно обладать полной дееспособностью в соответствии с требованиями гражданского законодательства» [44, с.88].

Л.Р. Исламова отмечает, что «представитель сам выбирает каким способом исполнить, как защитить права своего представляемого, что говорит о наличии собственных прав и обязанностей, наличие которых не связано с волей представляемого» [17, с.99]. В свою очередь, «если в судебном представительстве представителя затрагивает судебное решение, например в части которая посвящена вопросу об оплате его услуг, то несколько иная ситуация наблюдается в случае обязательного представительства, поскольку, например, законный представитель зачастую сам является участником спорного материального правоотношения. Представитель, как правило, действует от имени представляемого и только в некоторых случаях от своего. Снова возвращаясь к обязательному представительству, можно отметить, что, например, законный представитель, как правило, действует в защиту своих интересов и интересов представляемого. И, наконец, последний признак данной группы лиц это их заинтересованность в исходе дела, который является основой для их классификации» [17, с.99-100].

Деятельность представителя направлена на помощь представляемому лицу, на защиту его интересов.

На стороне третьих лиц в представительстве могут выступать любые субъекты права (правоотношений) в правоотношениях с которым

представителем заключается любая из гражданско-правовых сделок или другие юридически значимые действия. Каких-либо особых специальных правовых требований к таким «третьим лицам» в законодательстве не предусмотрено. Представляется, что в таком случае третьи лица должны соответствовать общим критериям (требованиям) к участникам правоотношений. Следовательно, при совершении сделок, а также юридических действий, последние должны обладать необходимым уровнем право- и дееспособности. Данное предположение, среди прочего, подтверждается рассмотренными случаями из судебной практики.

Для примера можно рассмотреть Определение СК по гражданским делам Верховного Суда РФ от 3 апреля 2018 г. № 2-КГ18-1 [30], которым было отменено решение суда апелляционной, оставив в силе решение суда первой инстанции, которым сделка была признана недействительной и применены последствия её недействительности. Основанием для принятия такого решения послужило то обстоятельство, что «в момент выдачи доверенности лицо не осознавало значения своих действий и не могло руководить ими, в связи с чем отсутствовала его воля на отчуждение принадлежавшей ему квартиры иному лицу. Согласно заключению комиссионной судебно-психиатрической экспертизы степень имевшихся у представляемого психических изменений на дату выдачи доверенности была выражена столь значительно, что по своему психическому состоянию он не мог понимать значение своих действий и руководить ими» [30].

Отметим, что законом могут быть установлены отдельные ограничения на возможность участия в качестве представителя, которые связаны с существом (содержанием) правоотношений в которых возникает представительство. Например, ранее до 2013 года в качестве представителей не могли выступать лица, осуществляющие коммерческое посредничество, также не признавались представителями лица, назначаемые конкурсными управляющими в процедурах банкротства. Причины включения конкурсных управляющих в «число» представителей обусловлено тем, что конкурсный

управляющий является представителем кредиторов должника (банкрота), но не самого банкрота, однако в реальности он осуществляет юридически значимые действия от имени должника. Таким образом, была установлена такая природа правовой связи (правоотношений) между должником и конкурсным управляющим, которая позволяет отнести их к разновидности представительства в силу закона или административного акта (в зависимости от того, как классифицировать момент и правовое основание возникновения представительства). Отсутствие представительских взаимоотношений между конкурсным (арбитражным) управляющим и кредиторами дополнительно можно обосновать тем, что у последних нередко в силу закона или в силу договора также имеются свои представители, которые взаимодействуют с конкурсным (арбитражным) управляющим как с представителем должника. Кроме того, действия, связанные с исполнением/неисполнением должником своих обязательств перед кредиторами «в обход» конкурсного управляющего, будут считаться ничтожными и не будут влечь за собой никаких юридических последствий, кроме тех, которые связаны с ничтожностью таких сделок.

Вместе с тем, в виду спорности вышеуказанного обоснования а также неоднозначности положений законодательства, в практической деятельности случаются разночтения. Так, до 2017 года, банковские учреждения зачастую отказывали конкурсному управляющему в требовании последнего о закрытии счёта должника, поскольку не считали, что он является представителем такого должника в силу своих должностных полномочий (конкурсного управляющего). На данный момент, в судебной практике эта проблема решена «в пользу» признания конкурсного управляющего законным представителем должника. В частности, речь идёт о решении Арбитражного суда Республики Карелия от 25 мая 2017 г. по делу № А26-1325/2017, согласно которого «суд признал финансового управляющего законным представителем должника, то есть действующего без доверенности. Обосновав, что все права в отношении имущества, составляющего

конкурсную массу, в том числе на распоряжение им, осуществляются только финансовым управляющим от имени гражданина и не могут осуществляться гражданином лично, согласно пункту 5 статьи 213.25 Закона о несостоятельности» [39].

В качестве подведения итогов, отметим, что классическим для отечественной доктрины является представление о представительстве, как о многосубъектном правоотношении в котором участвуют представляемый (доверитель), представитель (доверенное лицо, поверенный), и третьи лица (те участники правоотношений, которые вступают в отношения с представляемым посредством его представителя). При этом, между представителем и представляемым существует особая правовая связь, которая выражается в повышенной ответственности представителя перед последним относительно реализации предоставленных ему полномочий.

1.3. Основания возникновения представительства в гражданском праве

А.А. Газарян отмечает, что «юридические факты являются основаниями возникновения представительства. Признание одного лица представителем другого закон связывает с подобными факторами»[8, с. 141].

Основанием полномочий представителя по смыслу статьи 182 ГК РФ может «быть прямое предписание закона (право родителей выступать от имени несовершеннолетних детей), доверенность или акт органа местного самоуправления, уполномоченного государственного органа. Полномочие может также явствовать из обстановки, в которой действует представитель (продавец в розничной торговле, кассир и т.п.)»[12]. Полномочие, по своему внутреннему содержанию, это мера возможного поведения представителя в отношениях с третьими лицами.

Как отмечает Е.Я. Токар, представительство может иметь место только в определённых границах, которые устанавливаются представляемым (либо

определены в силу закона). Иными словами, «то есть субъективных прав представляющего заключать сделки в соответствии с волей представляемого, права и обязанности по которым возникают для последнего. При этом, природа полномочий представителя не абсолютна, т.е. определяется волеизъявлением представляемого или прямо устанавливается законодателем (для случая двойного представительства должна преследоваться цель получение дохода). За основу, которая определяет компетенцию поверенного, принимается доверенность, предписание закона, акт уполномоченного органа»[43, с. 147].

Кроме этого «представителю запрещается совершать сделки в отношении себя лично, а равно представлять в них двойные интересы, что обуславливается целью сохранности и гарантии интересов представляемого от потенциальных злоупотреблений представителя» [43, с. 148].

В качестве одного из наиболее распространённых юридических фактов, которые порождают, влекут возникновение правоотношений представительства, является выдача представляемым лицом письменного документа, подтверждающего факт передачи части своих полномочий второму лицу – доверенности. Охарактеризуем доверенность подробнее.

Доверенность урегулирована в главе 10 ГК РФ. М.Н. Илюшина указывает, то «доверенность можно отнести к односторонним гражданско-правовым срочным именованным сделкам, устанавливающим правовую связь между представляемым и третьим лицом посредством действий представителя. Односторонний характер указанной сделки свидетельствует о том, что для её совершения достаточно волеизъявления лица, дающего доверенность. Полномочия, которые возникают у представителя, не затрагивают его субъективные права, но предполагают наделение его специальными правами и возложение на него обязанностей. Эти обязанности непосредственно связаны с осуществлением определённых действий от имени и в интересах представляемого лица. Доверенность признаётся одним из самых часто оформляемых документов, которые применяются не только

на коммерческом рынке, но и в обычной жизни, в том числе при возникновении необходимости доверить совершение какого-либо действия (процедуры) другому лицу. Этот документ допускает различные формы совершения, содержание, срок действия и предназначение. Доверенность - это в первую очередь юридически значимый документ, который вместе с увеличением общегражданской и коммерческой активности граждан все более активно используется в самых различных жизненных ситуациях»[16, с.77]. При этом, по мнению Е.Л. Невзгодиной, «по сути он определяет степень возможности передать другому лицу часть своих прав для решения вопросов абсолютно различного характера, при этом не противоречащих законодательству» [23, с. 64].

Однако, в силу ч. 1 ст. 185 ГК РФ, «по сути, доверенность является письменной формой, подтверждающей делегирование полномочий, которыми одним лицом (физическим или юридическим) наделяются другие лица специальным образом для представительства его интересов перед иными лицами (как физическими, так и юридическими). Это означает, что доверенное лицо уполномочено, но при этом имеет право производить определенные в содержании доверенности действия от имени доверителя и в его интересах. При этом указанные действия приравниваются к действиям самого доверителя, а для доверенного лица не грозят никакими последствиями, в том числе юридическими, так как он является лишь своеобразным «инструментом» для их совершения»[23, с. 65-66].

А.Е. Егоров отдельно обращает внимание на то, «что наличие доверенности у представителя доверенного лица не обязывает его производить действия, указанные в ней. Часто между доверенным лицом и доверителем заключается договор поручения, где оговариваются все возможные условия и методы исполнения поручения. В таком договоре, либо в самой доверенности указывается полный список действий, на совершение которых получает право доверенное лицо. Это может быть право на

совершение определенных сделок, на представительство в судах различных юрисдикций, на приемку и оценку имущества и на многое другое» [15, с.47].

Доверенность как особый способ документального (письменного) предоставления (делегирования) полномочий представителю является удобным и широко апробированным практикой гражданских правоотношений «инструментом». Если доверенность совершена в нотариальной форме, то доверие к такому документу у других участников правоотношений несоизмеримо повышается. Это связано не только тем, что третьи лица не осведомлены о том, действительно ли соответствующие полномочия делегированы лицу, которое именует себя представителем такого доверителя. В практике довольно часто встречаются случаи, когда представляемое лицо в последующем заявляет о том, что в действительности не наделяло соответствующими полномочиями своего представителя или вообще, отрицает факт возникновения правоотношений, связанных с представительством. Наличие факта нотариального удостоверения доверенности или иного способа её оформления позволяющего установить достоверность (например, доверенность выданная от имени юридического лица, подписанная полномочным руководителем с проставлением на доверенности печати) может служить гарантией для третьего лица о том, что совершённая таким образом сделка не будет признана недействительной или ничтожной. Кроме того, наличие нотариально удостоверенной или иным образом, правильно оформленной письменной доверенности, позволяет избежать недобросовестного поведения участников правоотношений, поскольку из текста доверенности будет однозначно установлен объём соответствующих полномочий.

Д.И. Дедов отмечает, что «большинство действий, указанных доверителем в доверенности, могут иметь общие формулировки Например: право на совершение сделки, право на представление интересов физического или юридического лица в налоговых органах и т.д. Такая доверенность

допускается, но при спорных случаях такая общая формулировка может трактоваться, как не включающая в себя частности»[15, с.47]..

Доверенность – распоряжение на особом бланке или в произвольной форме на представление интересов одного лица другим перед третьим участником сделки. В бланке прописываются дата, место, вовлеченные лица, для какой цели выдается. Если этих данных нет, то доверенность считается юридически ничтожной, т.е. недействительной. В научной литературе выделяются следующие «главные и неотъемлемые признаки доверенности. Во-первых, она выдаётся на совершение правомерных юридических действий. Во-вторых, осуществляется волеизъявлением представляемого лица. В-третьих, предполагается строгий порядок оформления, наличие обязательных реквизитов. В-четвёртых, имеется возможность воспользоваться правом передоверия. И, наконец, в-пятых, требуется нотариальное удостоверение в случаях, указанных в законе» [24, с. 65].

Формы доверенностей - простая письменная и нотариально удостоверенная 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 [6, с. 131].

К нотариально удостоверенным доверенностям приравниваются:

- доверенности военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях, которые удостоверены начальником такого учреждения, его заместителем по медицинской части, а при их отсутствии старшим или дежурным врачом;

- доверенности военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, соединений, учреждений и военно-учебных заведений, где нет нотариальных контор и других органов, совершающих нотариальные действия, также доверенности работников, членов их семей и членов семей военнослужащих, которые удостоверены командиром (начальником) этих части, соединения, учреждения или заведения;

- доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы, которые удостоверены начальником соответствующего места лишения свободы;

- доверенности совершеннолетних дееспособных граждан, находящихся в учреждениях социальной защиты населения, которые удостоверены администрацией этого учреждения или руководителем (его заместителем) соответствующего органа социальной защиты населения.

Рассмотрим отдельные «частные» случаи выдачи доверенностей. Как известно, одним из распространённых «видов» доверенностей является выдача доверенностей на получение заработной платы по месту работы. При этом возникает спорный вопрос о том, может ли такая доверенность быть удостоверена только тем лицом, которое её выдало. Речь идёт о стандартной ситуации, когда по месту работы, как правило, или в кадровом отделе или в бухгалтерии, сотрудник оставляет доверенность на другого работника организации на получение последним в бухгалтерии каких-либо причитающихся ему выплат. Как показывает практика, как правило, кадры или бухгалтерия «принимает» простые письменные доверенности от работника не утруждаясь их заверением у руководителя предприятия. Один из таких случаев рассматривался Судебной коллегией по гражданским делам ВС РФ в Определении СК по гражданским делам Верховного Суда РФ от 5 февраля 2009 г. № 20-В08-16. Обстоятельства спора заключались в том, что доверенность на выдачу своей же заработной платы удостоверил руководитель организации. В последующем «назначенное» таким образом доверенное лицо, получило соответствующие денежные выплаты. В указанном определении отмечено, что «удостоверение подписи доверителя им же самим противоречит смыслу положений гражданского законодательства. Лицо, выдавшее доверенность, не может одновременно удостоверить верность своей же подписи, поскольку такое удостоверение не может гарантировать третьим лицам, которым впоследствии предъявляется доверенность, достоверность подписи доверителя» [28].

Таким образом, допустимо утверждать, что те доверенности, которые подлежат удостоверению руководителем юридического лица, не могут быть им же удостоверены в отношении самого себя. С другой стороны, если рассматривать «классический» вариант частного юридического лица, у последнего есть учредители, общее собрание которых может принимать любые решения, даже те, которые отнесены к компетенции единоличного исполнительного органа (директора). При этом, рассмотренный выше пример из судебной практики, не относится к случаю, когда доверенность может быть удостоверена решением участников общества. Вопрос о том, будет ли такое удостоверение доверенности надлежащим, остаётся открытым и подлежит дальнейшему обсуждению.

Рассматривая вопрос о сроке на которую выдаётся доверенность и об обязательности его указания, отметим следующее. Срок доверенности - определяется периодом времени, указанным в доверенности. Если в доверенности не указан срок ее действия, она сохраняет силу в течение года со дня ее совершения. Доверенность, в которой не указана дата ее совершения, ничтожна. С другой стороны, в практике встречаются случаи, когда доверенность не содержит даты ее совершения, но содержит срок ее окончания [32]. С другой стороны, в одном из решений Арбитражного суда отмечено, что «специальное правило существует для доверенностей, удостоверенных нотариусом, предназначенных для совершения действий за границей, которая не содержит указание о сроке ее действия, то она сохраняет силу до ее отмены представляемым. Такую доверенность еще называют с неограниченным сроком действия» [35].

Удостоверенная нотариусом доверенность, предназначенная для совершения действий за границей и не содержащая указания о сроке ее действия, сохраняет силу до ее отмены лицом, выдавшим доверенность [9, с. 231]. Прекращение доверенности в соответствии со ст. 188 ГК РФ возможно вследствие:

-истечения срока доверенности;

- отмены доверенности лицом, выдавшим ее, или одним из лиц, выдавших доверенность совместно;
- отказа лица, которому выдана доверенность, от полномочий;
- 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;
- смерти гражданина, выдавшего доверенность, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;
- смерти гражданина, которому выдана доверенность, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим;
- введения в отношении представляемого или представителя такой процедуры банкротства, при которой соответствующее лицо утрачивает право самостоятельно выдавать доверенности. С прекращением доверенности теряет силу передоверие.

Последствия прекращения доверенности:

- лицо, выдавшее доверенность и впоследствии отменившее ее, обязано известить об отмене лицо, которому доверенность выдана, а также известных ему третьих лиц, для представительства перед которыми дана доверенность. Об отмене доверенности может быть сделана публикация в официальном издании, в котором опубликовываются сведения о банкротстве. В этом случае подпись на заявлении об отмене доверенности должна быть нотариально засвидетельствована.

Третьи лица считаются извещенными об отмене доверенности по истечении месяца со дня указанной публикации, если они не были извещены об отмене доверенности ранее. Если третьему лицу предъявлена доверенность, о прекращении которой оно не знало и не должно было знать, права и обязанности, приобретенные в результате действий лица, полномочия которого прекращены, сохраняют силу для представляемого и его правопреемников. По прекращении доверенности лицо, которому она

выдана, или его правопреемники обязаны немедленно вернуть доверенность [15, с. 171].

По истечении срока действия доверенности лицо, которому она выдана, или его правопреемники обязаны немедленно вернуть доверенность. Одной из новелл гражданского законодательства является безотзывная доверенность, т.е. такая доверенность не может быть отменена до окончания срока ее действия либо может быть отменена только в предусмотренных в доверенности случаях. Такие доверенности выдаются 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.

Рассмотрим такой вид доверенности, как безотзывная доверенность. Безотзывная доверенность может быть отменена после прекращения того обязательства, а также в любое время в случае злоупотребления представителем своими полномочиями.

Кроме того, данный вид доверенностей имеет свои существенные особенности. Во-первых, полномочия, предоставленные по безотзывной доверенности, не могут быть передоверены другому лицу, кроме случаев, когда на такую возможность, указано в самой доверенности (данное правило, характерно и для «обычных» доверенностей). В связи с этим, существует судебная практика по вопросу о том, может ли быть участник корпорации стать доверителем, если есть требование, о том, чтобы обязательство во исполнение которого выдана такая доверенность было связано с предпринимательской деятельностью» [1]. Ответ на этот вопрос отрицательный, поскольку, «в гражданском законодательстве корпоративные отношения не совпадают с предпринимательской деятельностью» [1].

В связи с этим, наиболее обоснованной является та точка зрения, которая определяет в качестве оснований возникновения правоотношений представительства, совместное волеизъявление как представляемого, так и

представителя. Реализация полномочий осуществляется только на основании и в пределах, которые устанавливает представляемый. Представителя запрещён «выход за рамки» предоставленных полномочий, такие сделки, по умолчанию признаются недействительными.

Рассматривая обязательные требования к содержанию доверенности, отметим, что в неё должен быть указан объём полномочий, которые предоставляются доверенному лицу (поверенному). Если же поверенных несколько, то в обязательном порядке необходимо указать какие полномочия предоставляются конкретному лицу, а также, каким образом, данные полномочия (если они совпадают) должны быть реализованы. Довольно часто в доверенности, которая выдаётся нескольким лицам одновременно с одинаковым объёмом полномочий, указывается, что данные лица уполномоченные действовать независимо друг от друга.

Что касается личной подписи доверенного лица, то она не является обязательным реквизитом такой доверенности, однако, если такая подпись на доверенности указана (зачастую подпись поверенного указывается в доверенностях, выдаваемых юридическими лицами), то факт выполнения /невыполнения данной подписи доверенным лицом, имеет определяющее значение для рассмотрения спора и даже служить основанием для признания соответствующей доверенности недействительной. На это, в частности, указывается в определении СК по гражданским делам Верховного Суда РФ от 14.05.2018 № 5-КГ18-45 [29].

Таким образом, можно сделать вывод что основанием возникновения правоотношения между представляемым и представителем, то есть юридическими фактами, влияющими на возникновение и объём правомочия, являются следующие обстоятельства:

- волеизъявление представляемого о предоставлении полномочия представителю, выраженное в договоре или доверенности;

- акт уполномоченного на то государственного органа или органа местного самоуправления, предписывающий субъектам действовать в качестве представителя других лиц;

- факт, наличие которого в силу указания закона достаточно для возникновения полномочия одного лица быть представителем другого.

Анализ литературных источников позволяет сделать вывод о том, что доверенность представляет собой гражданско-правовую сделку. В силу этого она должна отвечать существующим требованиям, которые предъявляются к сделкам закона.

Обязательными условиями содержания доверенности являются точная формулировка передаваемых полномочий представителя и указание необходимых реквизитов представителя и представляемого.

Глава 2 Виды представительства в гражданском праве

2.1 Представительство, основанное на административном акте

Д.М. Гущина отмечает, что «представительство, основанное на административном акте - это такое представительство, при котором представитель обязуется действовать от имени представляемого в силу административного распоряжения последнего. Чаще всего оно имеет место тогда, когда орган юридического лица издает приказ о назначении работника на должность, связанную с осуществлением определенных представительских функций» [10, с. 78].

При этом, «чаще всего оно имеет место тогда, когда орган юридического лица издает приказ о назначении работника на должность, связанную с осуществлением определенных представительских функций, например представительством в суде, составлением юридических актов, заключением сделок и т.д.» [10, с. 78].

Необходимо отметить, что согласно пункту 1 статьи 184 ГК РФ коммерческим представителем является лицо, постоянно и самостоятельно представляющее от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности [14, с. 8].

Полномочия представителя в этом случае определяются изданным административным актом, либо следуют из должностной инструкции работника, либо явствуют из обстановки, в которой действует представитель (продавец, кассир, приемщик заказов и т.п.). К данному виду представительства следует отнести и такое представительство, которое основано на членстве в кооперативной или общественной организации.

Полномочия представителя в этом случае определяются изданным административным актом, либо следуют из должностной инструкции работника, либо явствуют из обстановки, в которой действует представитель. К данному виду представительства следует отнести и такое

представительство, которое основано на членстве в кооперативной или общественной организации

По мнению Л.Р. Исламовой, «полномочия органа, действующего от имени юридического лица, излагаются в уставных (или учредительных) документах. От имени Российской Федерации, субъектов РФ и муниципальных образований выступают представители органов государственной власти, а также органы местного самоуправления. Компетенция соответствующих органов, т. е. объем их полномочий, определяется в актах, учреждающих или регламентирующих деятельность таких органов» [18, с. 151]. В связи с этим, представительство основанное на административном акте необходимо определить как «отношение, в соответствии с которым сделка, совершенная одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) в силу полномочия, основанного на акте уполномоченного на то органа (государственного, местного самоуправления), непосредственно создает, изменяет или прекращает гражданские права и обязанности представляемого. Особенностью такого представительства является то, что возникает оно независимо от волеизъявления представляемого и что полномочия представителя непосредственно определены законом» [37, с. 183].

В мае 2013 года был подписан Федеральный закон № 100-ФЗ «О внесении изменений в подразделы 4 и 5 раздела I части первой и статью 1153 части третьей Гражданского кодекса РФ». Редактирование главы 10 подраздела 4 части 1 Гражданского кодекса Российской Федерации (ГК РФ, Кодекс) о представительстве и доверенностях начато со статьи 182. Изменена статья 184 ГК РФ, регулирующая коммерческое представительство. Установлена презумпция согласия представляемого на действия его представителя, одновременно представляющего вторую сторону в сделке. Это касается только организованных торгов. В иных случаях коммерческий представитель должен заручиться согласием своего доверителя на представление первым интересов обеих сторон. Из статьи 184 удалены

условия о заботливости обычного предпринимателя, руководствуясь которой, коммерческий представитель обязан был обеспечивать при представительстве двух сторон сделки. Удалены также положения об условиях оплаты услуг коммерческого представителя (там же), а также условия об оформлении отношений с коммерческим представителем.

В соответствии со статьей 8 Положения о консульском учреждении Российской Федерации, консул осуществляет «представительство граждан Российской Федерации в судебных и иных учреждениях государства пребывания с соблюдением законодательства государства пребывания, если в связи с отсутствием или по другим причинам такие граждане не в состоянии своевременно осуществить защиту своих прав и интересов. Сделка, совершенная одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) в силу полномочия, основанного административном акте, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого» [19, с. 174]. Полномочие может также явствовать из обстановки, в которой действует представитель: «закрепленное должным образом полномочие представителя определяет перечень сделок или иных юридически значимых правомерных действий, которые он вправе совершить по поручению представляемого, и обязательно для других лиц, с которыми представитель вступает в правоотношения от имени представляемого» [19, с.176].

Согласно ст.71 Кодекса торгового мореплавания капитан судна в силу своего служебного положения признается представителем судовладельца и грузовладельца в отношении сделок, вызываемых нуждами судна, груза или плавания, а также исков, касающихся вверенного капитану имущества, если на месте нет иных представителей грузовладельца или судовладельца.

В связи с этим, представительство основанное на административном акте необходимо классифицировать как вид обязательного представительства, реализация которого является обязанностью

представителя и как правило, обеспечена мерами юридического воздействия (юридической ответственности).

2.2 Представительство, основанное на законе

Законное представительство определяется таким, которое возникает в случаях, которые предусмотрены в законодательстве [32, с. 25]. В юридической литературе выделяют различные основания для возникновения законного представительства, наиболее распространённой классификацией, выступает следующая: «происхождение ребенка от данных родителей (родительские права и обязанности возникают с момента рождения ребенка); решение суда об усыновлении ребенка; решение суда об установлении опеки (попечительства) над несовершеннолетним; решение суда об установлении опеки над недееспособным гражданином»[20, с. 47].

В современном праве цель законного представительства можно определить, как защита и представление интересов представляемого: гражданина, которого признали недееспособным, а также ребенка.

Широкий круг правомочий предоставляется современным законодательством законным представителям. От их реализации может зависеть здоровье, а иногда и жизнь недееспособного лица или ребенка, то есть представляемого.

По причинам как фактического, так и юридического порядка становится необходимым использование института представительства [4, 542]. К юридическим причинам представительства относятся признание гражданина недееспособным, несовершеннолетие гражданина.

Отмечается, что «обязательным называется представительство, которое возникает на основе актов органов местного самоуправления и уполномоченных государственных органов, которые предписывают субъектам действовать в качестве представителей. Оно называется

обязательным, так как устанавливается вне зависимости от воли представляемого» [4, 549].

К тому же «законным называется представительство, возникающее при наличии обстоятельств, указанных в законе. Основанием возникновения представительства могут послужить следующие указанные в законе обстоятельства:

- происхождение ребенка от данных родителей (родительские права и обязанности возникают с момента рождения ребенка);
- решение суда об усыновлении ребенка;
- решение суда об установлении опеки (попечительства) над несовершеннолетним;
- решение суда об установлении опеки над недееспособным гражданином» [30, с. 56-57].

В современном праве цель законного представительства можно определить, как защита и представление интересов представляемого: гражданина, которого признали недееспособным, а также ребенка. Попечитель, опекун, усыновители или родители могут выступать в качестве законных представителей ребенка.

Опекун является законным представителем гражданина, которого в установленном порядке признали недееспособным.

Так в соответствии с нормой части 1 статьи 64 СК РФ, родители являются законными представителями своих детей и выступают в защиту их прав и интересов в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе в судах, без специальных полномочий. В качестве представителей своих детей выступают Родители в административных, гражданских, а также других правоотношениях. Опекуну являются законными представителями своих подопечных и вправе выступать в защиту прав и законных интересов своих подопечных в любых отношениях без специального полномочия (ч. 2 ст. 15 Федерального закона от 24 апреля 2008 года № 48-ФЗ «Об опеке и попечительстве») (далее также – ФЗ РФ «Об опеке

и попечительстве»)) [46]. Попечитель может выступать в качестве законного представителя своего подопечного в случаях, предусмотренных федеральным законом. Попечители несовершеннолетних граждан оказывают подопечным содействие в осуществлении ими своих прав и исполнении своих обязанностей, а также охраняют их от злоупотреблений со стороны третьих.

По мнению Е.А. Крашенинникова и Ю.В. Байгушева Ю.В., «законным представителем является лицо, имеющее родство с лицом, не достигшим совершеннолетия. Представительство родителями своих детей основывается на презумпции единства их интересов, на том, что между интересами ребенка и интересами родителей нет противоречий: все, что совершают родители в отношении ребенка, - все для его блага» [22, с. 147].

Попечители несовершеннолетних граждан оказывают подопечным содействие в осуществлении ими своих прав и исполнении своих обязанностей, а также охраняют их от злоупотреблений со стороны третьих лиц (ч. 3 ст. 15 ФЗ РФ «Об опеке и попечительстве»). Представитель не только вправе, но и обязан представлять и защищать интересы подопечного. Ненадлежащее исполнение или неисполнение лицом обязанностей, которые лежат на нем, представителя может привести к негативным последствиям вплоть до отмены усыновления, попечительства (опеки), лишения родительских прав (п. 3 ст. 39 ГК РФ, ст. 69 СК РФ). Защищает и представляет интересы недееспособного гражданина (ребенка) опекун недееспособного гражданина, родитель или же другой законный представитель ребенка.

Статья 64 Семейного кодекса Российской Федерации [40] достаточно четко регламентирует позиции родителей, как представителей несовершеннолетних. Согласно пункту 1 статьи 64 СК РФ защита прав и интересов детей возлагается на их родителей. Родители являются законными представителями своих детей и выступают в защиту их прав и интересов в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе в

судах, без специальных полномочий [42, с. 84]. Как говорилось ранее, родители являются представителями интересов детей в суде. Интересна норма пункта 2 статьи 64 СК РФ, согласно которой родители не вправе представлять интересы своих детей, если органом опеки и попечительства установлено, что между интересами родителей и детей имеются противоречия. В случае разногласий между родителями и детьми орган опеки и попечительства обязан назначить представителя для защиты прав и интересов детей. На наш взгляд, данная норма статьи 64 Семейного Кодекса РФ ущемляет права родителей в отношении своих детей при представительстве. Статья 73 СК РФ противоречит на наш взгляд статье 64. В связи с этим, предлагаем изменить статью 64 СК РФ и изложить ее в следующей редакции:

- Защита прав и интересов детей возлагается на их родителей. Родители являются законными представителями своих детей и выступают в защиту их прав и интересов в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе в судах, без специальных полномочий.

- Родители не вправе представлять интересы своих детей, если органом опеки и попечительства установлено, что между интересами родителей и детей имеются противоречия. В случае разногласий между родителями и детьми орган опеки и попечительства обязан назначить кого-либо из родственников по нижестоящей линии. Исходя из вышесказанного можно сделать вывод, что такой редакцией законодатель поспособствует уменьшению разногласия в случаях назначения представителя судом при конфликте родственников и укреплению семейных отношений и института семьи, т.к. спор личного характера будут решать не сторонние люди извне, а люди из семьи, которые лучше знают друг друга.

Как правило, физическое лицо – представляемый – недееспособен при представительстве по закону.

Подводя промежуточный итог отметим, что возникновение законного представительства не находится в прямой взаимосвязи с волеизъявлением

стороны. Чаще всего, оно возникает в силу юридических событий или фактов, которые хоть и зависят от определённого волеизъявления лица (например, факт зачатия ребёнка, усыновления), однако такое волеизъявление не преследует своей целью породить правоотношения представительства, возникновение таких правоотношения является, как правило, «второстепенным» результатом поведения участников правоотношений. Кроме этого, юридическое оформление законного представительства может происходить в силу принятия юридически значимого акта, например, решения о назначении опекуна, вступления в силу решения суда об усыновлении, государственная регистрация рождения ребёнка и т.п.).

Государство осуществляет контроль за законным представительством. В первую очередь, это касается сферы семейного представительства. Согласно статье 37 ГК РФ опекун не вправе без предварительного разрешения органа опеки и попечительства совершать, а попечитель давать согласие на совершение сделок по отчуждению, в том числе обмену или дарению имущества подопечного, сдаче его внаём, в безвозмездное пользование или в залог, сделок, влекущих отказ от принадлежащих подопечному прав, раздел его имущества или выдел из него долей, а также любых других сделок, влекущих уменьшение имущества подопечного.

Защита и представление интересов гражданина, которого признали недееспособным или ребенка, то есть представляемого – таким образом может быть определена цель законного представительства.

Исходя из вышесказанного, можно сделать вывод о наличии следующих особенностей законного представительства:

- полномочия представителя не зависят от волеизъявления представляемого и всегда устанавливаются законом;
- возникает вне зависимости от воли представляемого;
- прекращается и возникает по тем основаниям, которые указаны в законе непосредственно.

Необходимо согласиться с тем, что «законным представителем несовершеннолетнего является лицо, которое обладает семейно-правовым статусом родителя, усыновителя, опекуна или других лиц, определенных законом, на которых по закону возложены специальные права (обязанности) по представительству и защите прав и охраняемых законом интересов несовершеннолетних во всех органах, учреждениях и организациях, в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе в судах, а так же надзору за поведением несовершеннолетнего, и несущее в случаях и в порядке, предусмотренных законом, полную или субсидиарную имущественную ответственность по сделкам, совершенных с участием несовершеннолетнего, а так же вред, причиненный совершеннолетним третьим лицам»[22, с. 147].

Обстоятельства, которые определены законом непосредственно, выступают юридическими фактами, связанные с возникновением отношений законного представительства. К примеру, установление опеки над недееспособными лицами или малолетними детьми, родственные связи детей и родителей. К числу законного представительства относят случаи представительства родителей (усыновителей) в интересах их малолетних детей, опекунов в интересах лиц, лишенных гражданской дееспособности и пр.

2.3 Представительство, основанное на договоре и коммерческое представительство

Добровольным является представительство, основанное на договоре. Имеется ввиду, что одна сторона добровольно соглашается защищать и представлять интересы второй стороны, которая в свою очередь добровольно доверяет им представление и защиту своих интересов. Между

представляемым и представителем заключается договор, определяющий их внутренние взаимоотношения.

Верительным письмом или доверенностью оформляется объем полномочий представителя, а также информация о представителе, представляемом. Следует отметить, что «коммерческим представительством будет являться случай, когда в сфере предпринимательской деятельности представитель совершает действия по заключению договоров. В следующем состоит преимущественное отличие коммерческого представительства: представитель обладает правом одновременно выступать от имени разных сторон сделки. Но, стоит отметить, что подобное имеет место быть только с согласия всех сторон, а также, если в законе есть прямое указание на это условие. Представляемый, в договорном представительстве, самостоятельно определяет срок, в течение которого уполномочие будет иметь силу, устанавливает круг этих полномочий, в рамках которых представитель будет действовать» [31, с. 131].

Также, «в договорном представительстве, в отличии от законного представляемый только сам осуществляет контроль, который может расторгнуть договор в любое время или отменить доверенность» [26, с. 174].

Доверенность выступает популярным и важным основанием для договорного представительства. Под ней часть 1 статьи 185 ГК РФ понимает «письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу или другим лицам для представительства перед третьими лицами». [42, с. 27].

В отношении договорного представительства нужно отметить, что оно возникает на основании, например, договора поручения [41, с. 88]. Статья 971 ГК РФ устанавливает «по договору поручения одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны (доверителя) определенные юридические действия». Договорное представительство не обязательно должно быть основано на гражданско-правовых правоотношениях, оно может исходить и из трудовых правоотношений и реализовываться, например, юрисконсультom

учреждения, организации, предприятия. В данной ситуации основание для представительства - трудовой договор, заключенный между юридическим лицом и работником – юрисконсульт [45]. Отметим, что представителями по доверенности или по договору могут быть самые разные субъекты, например, юристы и адвокаты [47, с. 67].

При коммерческом представительстве представитель может при определенных условиях одновременно представлять несколько разных сторон. Коммерческий представитель совершает сделки от имени предпринимателей и связанные с их непосредственной деятельностью в качестве предпринимателей [24, с. 99].

Коммерческое представительство осуществляется на основании подписываемого сторонами договора [41, с. 88], [25, с. 74].

Коммерческий представитель обязан исполнять данное ему поручение с заботливостью обычного предпринимателя. Коммерческое представительство осуществляется на основании договора, заключенного в письменной форме и содержащего указания на вознаграждение и, главное, на полномочия представителя, а при отсутствии таких указаний также и доверенности. В пункте 1 статьи 184 ГК РФ дано определение коммерческому представителю, которым является лицо, постоянно и самостоятельно представляющее от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности. Обращает на себя внимание, что «определение коммерческого представительства соответствует определению предпринимательской деятельности, данной в статье 2 ГК РФ. Из этого следует, что коммерческий представитель должен иметь статус индивидуального предпринимателя либо коммерческой организации, а реализуемая им деятельность является предпринимательской. Полномочие представляет собой организационное субъективное право представителя выступать от имени представляемого. Так, представитель может быть уполномочен совершать определенного рода сделки и (или) иные действия от имени представляемого. Таким образом,

представляемый наделяет представителя кругом прав, который формируется представляемым по своему личному усмотрению либо устанавливается законом (законное представительство). В любом случае будущий представитель имеет право знать о намерениях лица, нуждающегося в представительских услугах. Поскольку общим критерием для этого юридического института является добровольность знать о намерениях лица, нуждающегося в представительских услугах. Поскольку общим критерием для этого юридического института является добровольность»[24, с. 47].

Коммерческий представитель - лицо, постоянно и самостоятельно представляющее от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности. Одновременное коммерческое представительство разных сторон в сделке допускается с согласия этих сторон, а также в других случаях, предусмотренных законом. Если коммерческий представитель действует на организованных торгах, предполагается, поскольку не доказано иное, что представляемый согласен на одновременное представительство таким представителем другой стороны или других сторон. Особенности коммерческого представительства в отдельных сферах предпринимательской деятельности устанавливаются законом и иными правовыми актами.

Остановимся на последствиях совершения юридически значимых действий неуполномоченным лицом или с превышением полномочий. 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.

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 [24, с. 47].

Е.Я. Токар считает, что «коммерческое представительство является разновидностью общегражданского добровольного представительства на договорной основе. Поэтому коммерческому представительству присущи как родовые признаки представительства в целом, так и особенные видовые признаки, определяемые спецификой коммерческой деятельности. Основанием возникновения коммерческого представительства в большинстве случаев является договор, и намного реже коммерческое представительство возникает из доверенности, выданной представителю»[43, с. 56-57].

Так, в соответствии с пунктом 1 статьи 184 ГК РФ коммерческим представителем является лицо, которое постоянно и самостоятельно представляет от имени предпринимателей при заключении ими договоров в сфере предпринимательской деятельности. Главное отличие коммерческого представительства заключается в следующем: представитель имеет право выступать одновременно от имени разных сторон сделки. Однако, необходимо упомянуть, что такое возможно лишь с согласия всех сторон, либо на это условие есть прямое указание в законе. Оплата всех понесенных расходов, а также оплата труда будет произведена сторонами солидарно, если договором не предусмотрено иное.

Законодатель дает понятие коммерческому представителю, как лицу, которое самостоятельно и постоянно представляет предпринимателей от их имени на основании заключенного договора в сфере предпринимательской деятельности:

- во-первых, особенность выражается в субъектном составе. Обе стороны, то есть представляемый и представитель, будут являться предпринимателями;

- во-вторых, исходя из того, что представитель и представляемый предприниматели, следует, что их отношения будут основаны на возмездности, так как предпринимательство предполагает систематическое получение прибыли от самостоятельной деятельности, осуществляемой на свой риск;

- в-третьих, возможность быть представителем разных сторон (с их согласия) одновременно, что не характерно для других видов представительства;

- в-четвертых, Гражданский кодекс предусматривает только общие правила коммерческого представительства, так как в различных сферах предпринимательской деятельности существуют свои коммерческие представители и их особенности прописаны в законах и иных правовых актах.

Если говорить о том, можно ли коммерческое представительство выделить в отдельный вид, то необходимо обратить внимание на то, что из трактовки понятия законодателя видно, что коммерческий представитель осуществляет функции представителя на основании заключенного договора. Коммерческое представительство вытекает из соответствующей доверенности, которое выдает доверитель – уполномоченная сторона, с целью заключения сделок с другой стороной – поверенным.

Подводя итог вышеизложенному, следует отметить, что представляемый, в договорном представительстве, всегда самостоятельно определяет срок, в течение которого полномочия будут иметь силу, а также

устанавливает полномочия, в рамках которых будет действовать представитель. в отличие от законного представительства, в договорном, представляемый только сам осуществляет контроль, отменяемый или расторгнутый в любое время с помощью доверенности или договора соответственно.

В подведение итогов, отметим, что, основанием для возникновения правоотношений, связанных с коммерческим представительством может быть только заключённый между сторонами гражданско-правовой договор. При этом, коммерческое представительство может быть основано как на специализированном договоре коммерческого представительства, так и из других предпринимательских договоров, в которых правоотношения по коммерческому представительству применяются в качестве составного элемента. Например, это договора комиссии, договора поручения и агентские договора.

Заключение

В результате проведенного исследования, была достигнута его цель и решены поставленные задачи, что позволило сделать следующие выводы.

Участники правоотношений наделены правом реализовать предоставленные им права и выполнить обязанности лично, а также через представителей (за редким исключением случаев, когда в силу прямого указания закона, реализация права или выполнение обязанности через представителя невозможно или недопустимо). Кроме того, представительство, как правоотношения может возникать не зависимо от воли представляемого, в силу указания на это в законе, либо следовать из определённого факта.

Сделан вывод о том, что представительство заключается в поведении представителя, выражающемся в совершении определённого набора действий, либо бездействий, например, в совершении сделок, направленных во исполнение предоставленных таким образом полномочий, юридические последствия которых выражается в возникновении, изменении, либо в прекращении прав и обязанностей у представляемого лица.

В гражданском праве субъектами представительства выступают: представляемый, представитель, а также третье лицо, с которым у представляемого возникает правовая связь благодаря действиям представителя.

Классическим для отечественной доктрины является представление о представительстве, как о многосубъектом правоотношении в котором участвуют представляемый (доверитель), представитель (доверенное лицо, поверенный), и третьи лица (те участники правоотношений, которые вступают в отношения с представляемым посредством его представителя). При этом между представителем и представляемым существует особая правовая связь, которая выражается в повышенной ответственности

представителя перед последним относительно реализации предоставленных ему полномочий.

Подводя промежуточный итог отметим, что возникновение законного представительства не находится в прямой взаимосвязи с волеизъявлением стороны. Чаще всего, оно возникает в силу юридических событий или фактов, которые хоть и зависят от определённого волеизъявления лица (например, факт зачатия ребёнка, усыновления), однако такое волеизъявление не преследует своей целью породить правоотношения представительства, возникновение таких правоотношения является, как правило, «второстепенным» результатом поведения участников правоотношений. Кроме этого, юридическое оформление законного представительства может происходить в силу принятия юридически значимого акта, например, решения о назначении опекуна, вступления в силу решения суда об усыновлении, государственная регистрация рождения ребёнка и т.п.).

Основанием для возникновения правоотношений, связанных с коммерческим представительством может быть только заключённый между сторонами гражданско-правовой договор. При этом, коммерческое представительство может быть основано как на специализированном договоре коммерческого представительства, так и из других предпринимательских договоров, в которых правоотношения по коммерческому представительству применяются в качестве составного элемента. Например, это договора комиссии, договора поручения и агентские договора.

Юридические факты являются основаниями для появления того или иного вида представительства. На основании этих фактов появляется законное признание лица, в отношении иного лица, представителем.

На добровольное и обязательное можно разделить представительство. Следующие обстоятельства, иными словами юридические факты, которые

вливают на объем, а также возникновение полномочия, являются основанием возникновения правоотношений между представителем и представляемым:

- Факт, которого достаточно в силу указания закона для возникновения полномочия одного лица быть представителем другого.

- Акт органа местного самоуправления или государственного органа, который на то уполномочен, который в качестве представителя иных лиц предписывает действовать субъектам.

- Волеизъявление о предоставлении полномочия представляемого представителю, которое выражено в доверенности, а также договоре.

Под законным представительством понимается такое представительство, которое возникает при наличии, указанных в законе, конкретных юридических фактов. Представитель всегда осуществляет деятельность в рамках полномочий, которые определены законом вне зависимости от воли представляемого.

Представляемый, в договорном представительстве, всегда самостоятельно определяет срок, в течение которого полномочия будут иметь силу, а также устанавливает полномочия, в рамках которых будет действовать представитель.

Одним из видов общегражданского добровольного представительства является коммерческое представительство, которое возникает из договора. Ей свойственны общие родовые признаки представительства, а также видовые признаки, определяемые спецификой коммерческой деятельности.

В дипломной работе было определено, что понятие представителя не содержится в Гражданском кодексе Российской Федерации. Одновременно с этим, анализ статьи 182 Гражданского кодекса РФ позволяет сделать вывод, что представителем является юридическое лицо или гражданин, которые наделены полномочиями на проведение от имени и в интересах представляемого юридически значимые действия. Полной дееспособностью должен обладать гражданин, который выступает в качестве представителя. Иными словами, он должен быть не признанным недееспособным, не

ограниченным в дееспособности, а также быть совершеннолетним. Статью 182 Гражданского кодекса Российской Федерации предлагается дополнить таким положением: «Представитель - это юридическое лицо или же физическое лицо, которое наделено полномочиями, позволяющими проводить, от имени и в интересах представляемого, юридически значимые действия. Выступающее в качестве представителя, физическое лицо, в соответствии с требованиями гражданского законодательства, обязано владеть полной дееспособностью».

Рассмотренные в дипломной работе нормы, для регулирования отношений представительства имеют большое значение в жизни современного общества, поэтому представительство широко используется в гражданском обороте.

Список используемой литературы и используемых источников

1. Апелляционное определение Московского областного суда от 21.11.2016 г. по делу № 33-29771/2016 // Документ опубликован не был. Доступ из справ.-правовой системы «Гарант». - Режим доступа: <https://www.garant.ru/> <https://base.garant.ru/145477610/>
2. Алексеев С.С. Гражданское право: учебник. В 2 т. Т. 1 / С.С. Алексеев, О.Г. Алексеева, К. П. Беляев и др. М.: Статут. 2018.
3. . Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 N 95-ФЗ (ред. от 02.12.2019) // Собрание законодательства РФ. 2002. № 5. Ст. 411.
4. Байгушева, Ю. А. Представительство по российскому гражданскому праву (к разработке отечественной доктрины с учетом опыта западноевропейской цивилистики) : дис. ... докт. юрид. наук / Ю. А. Байгушева. СПб.2015.
5. Баринов Н.А. Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации (часть вторая от 26 января 1996 г. № 14 - ФЗ). Саратов: Ай Пи Эр Медиа. 2019.
6. Васьковский Е. В. Курс гражданского процесса: Субъекты и объекты процесса, процессуальные отношения и действия. М. : Статут. 2016.
7. Газарян А.А. История возникновения и развития института законного представителя и этапы его развития // Черные дыры в Российском законодательстве. 2017. № 5.
8. Гаспарян Р.К. Реформирование института представительства в гражданском судопроизводстве // Уголовный закон: современное состояние и перспективы развития: материалы II Международной научно-практической конференции, приуроченной ко дню принятия Уголовного Кодекса РФ. Воронеж: ООО «АМиСта».2018.
9. Гурбанов Т.А., Юлбердина Л.Р. Участие представителя в гражданском процессе // Colloquium-journal. 2018. № 3-4 (14).

10. Гущина Д.М. К вопросу о сущности представительства в российском гражданском праве // Российский судья.2014. № 1.
11. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 N 51-ФЗ (ред. от 16.12.2019) // Собрание законодательства РФ. 1994. N 32. Ст. 3301.
12. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть вторая) от 26.01.1996 № 14-ФЗ (ред. от 29.07.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 30.12.2018) // Собрание законодательства РФ. 1996. № 5. Ст. 410.
13. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 27.12.2018) // Собрание законодательства РФ. 2002, N 46. ст. 4532
14. Дедов Д.И. Коммерческое представительство в предпринимательской деятельности и его правовая защита (гражданско-правовой и уголовно-правовой аспекты): диссертация ... канд. юрид. наук. М., 2017.
15. Егоров А.В. Представительство: исследование судебной практики / А.В. Егоров, Е.А. Папченкова, А.М. Ширвиндт. М.: Статут. 2016.
16. Илюшина М. Н. Актуальные вопросы формы сделок и института представительства юридических лиц // Юрист.2006. № 1.
17. Исламова Л.Р. Представительство в гражданском процессе // Концептуальные основы развития законодательства о гражданском судопроизводстве: сборник научных статей Всероссийской научно-практической конференции, посвященной памяти Калмацкого Владимира Сергеевича. Уфа: БашГУ, 2018.
18. Карапетов А.Г. Проблемные вопросы применения ст. 174 ГК РФ // Вестник гражданского права.2018.№ 1.
19. Кирсанов К.А. Гражданское право и гражданский процесс: учебное пособие / К.А. Кирсанов, Е. С. Кошечева. Киров: Аверс, 2016.
20. Китаева А.В., Гаврикова Т.А. К вопросу об участии в гражданском процессе представителя, не являющегося адвокатом

//Юридическая наука и практика: альманах научных трудов Самарского юридического института ФСИН России. Самара: СЮИ ФСИН России. 2018.

21. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 N 6-ФКЗ, от 30.12.2008 N 7-ФКЗ, от 05.02.2014 N 2-ФКЗ, от 21.07.2014 N 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ. 2014. N 31. Ст. 4398.

22. Крашенинников Е. А., Байгушева Ю. В. Представительство: понятие, виды, допустимость // Вестник Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации.2019.№ 12.

23. Невзгодина Е.Л. Основания добровольного представительства в современном гражданском праве России / Е.Л. Невзгодина // Вестник Омского ун-та.2018.№ 4.

24. Невзгодина Е. Л. Уполномочивающий документ при добровольном представительстве по гражданскому праву России // Вестник Омского университета. Серия «Право». 2018.№5.

25. Невзорова Ю. Роль доверенности в исполнении обязательств // ЭЖ-Юрист.2017. № 10.

26. Нерсесов Н. Понятие добровольного представительства в гражданском праве. – М. : Тип.-литогр. И.И. Смирнова, 2015.

27. Обзор судебной практики Верховного Суда Российской Федерации № 4 (2016): утвержден Президиумом Верховного Суда РФ 20.12.2016// Бюллетень Верховного Суда РФ. 2016. № 5.

28. Определение Судебной Коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 5.02.2009 г. № 20-В08-16 // Документ опубликован не был. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс». Режим доступа: <http://www.consultant.ru/>

29. Определение Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 14.05.2018 № 5-КГ18-45 // Документ опубликован не

был. Доступ из справ.-правовой системы «Консультант». - Режим доступа:
Режим доступа: <http://www.consultant.ru/>

30. Определение Судебной Коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ от 3 апреля 2018 г. № 2-КГ18-1 // Документ опубликован не был. Доступ из справ.-правовой системы «Гарант». - Режим доступа: <https://www.garant.ru/products/ipo/prime/doc/71827116/>

31. Перепелкина, Н. В., Кусаков, А. С. Эволюция и правовая сущность представительства в гражданском праве и процессе // Законы России: опыт, анализ, практика. 2017. № 9.

32. Постановление Четвертого арбитражного апелляционного суда от 24.05.2018 № 04АП-2022/2018 по делу № А19-24731/2017 // Документ опубликован не был. Доступ из справ.-правовой системы «КонсультантПлюс».

33. Пухта Г. Ф. Курс римского гражданского права. М. : Ф. Н. Плевако, 1994.

34. Постановление Арбитражного суда Западно-Сибирского округа от 29.11.2016 г. № Ф04-4674/16 по делу № А45-23026/2015 // Документ опубликован не был. Доступ из справ.-правовой системы «Гарант». - Режим доступа: <https://base.garant.ru/38196683/>

35. Постановление Арбитражного суда Уральского округа от 14.02.2019 по делу № А60-32304/2018 // Документ опубликован не был. Доступ из справ.-правовой системы «Консультант». - Режим доступа: <http://www.consultant.ru/document/>

36. Российское гражданское право. В 2-х т. Т. 1: учебник / под ред. Е. А. Суханова. М.: Статут. 2017.

37. Руденко Е. Ю. Безотзывная доверенность: перспективы применения // Власть закона. 2018. № 4 (24).

38. Рясенцев В. А. Понятие и юридическая природа полномочия представителя в гражданском праве // Методические материалы / [под ред. Б. С. Утевского ; ВЮЗИ]. М. : ВЮЗИ, 2016.

39. Решение Арбитражного суда Республики Карелия от 25.05.2017 г. по делу № А26-1325/2017 // Документ опубликован не был. Интернет ресурс: «Судакт». Режим доступа: <https://sudact.ru/arbitral/doc/ei2OPXVhTaNw/>
40. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 N 223-ФЗ (ред. от 06.02.2020) // Собрание законодательства РФ. 1996. № 1.
41. 34. Скловский К. И. Множественность лиц в представительстве // Хозяйство и право. 2008. № 1.
42. Темникова Н.А. Положения ГК РФ о доверенности нескольких лиц и нескольким лицам // Нотариус. 2018. № 4.
43. Токар Е.Я. Вопросы применения конструкции представительства хозяйственными обществами: монография. М.: Юстицинформ. 2018.
44. Туманова Л. В., Алексей П. В., Амаглобели Н. Д. Гражданское процессуальное право России : учебник. М. : Юнити-Дана, 2018.
45. Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 N 197-ФЗ (ред. от 16.12.2019) // Собрание законодательства РФ. 2002. N 1 (ч. 1). Ст. 3. 51.
46. 39. Федеральный закон от 24.04.2008 N 48-ФЗ (ред. от 29.05.2019) «Об опеке и попечительстве» // Собрание законодательства РФ. 2008. N 17. Ст. 1755.
47. Черемных Г.Г. Некоторые вопросы нотариального удостоверения доверенностей // Нотариус. 2019. № 1.