

БЕЗОТЗЫВНАЯ ДОВЕРЕННОСТЬ: ПОНЯТИЕ, ПРАВОВАЯ ПРИРОДА, ПРОБЛЕМЫ ОФОРМЛЕНИЯ

Цепцова Д.С.,

Нотариальная палата Красноярского края

Появление ранее не существовавшего в российском гражданском законодательстве такого особого вида доверенности, как безотзывная, обусловлено рядом причин, в том числе политического и экономического характера. Одной из таких причин является совершенствование гражданского законодательства, касающегося крупного бизнеса и международной торговли и инвестирования, в связи с поступательной интеграцией России в международную торговлю.

Стоит отметить, что включение нового вида доверенности отчасти не соответствует укоренившемуся в российской цивилистике понятию природы доверенности, носящей фидуциарный, доверительный характер. Особый доверительный характер отношений представительства, основанного на доверенности, следует уже из самого легального названия соответствующего письменного уполномочия, выдаваемого одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами, ибо в неюридическом значении доверенность - это уверенность в человеке, в том, что на него можно вполне положиться. В силу этого право доверителя в любой момент отменить доверенность, выступающее проявлением (следствием) и одновременно гарантией обеспечения доверительности в правовой связи представителя и представляемого, также следует считать имманентной характеристикой отношений представительства по доверенности¹. Такая позиция основана на нормах действующего законодательства, однако не противоречит включению нормы о безотзывной доверенности в ГК РФ, так как отсутствие возможности отменить доверенность в любое время способствует гармонизации интересов сторон.

Прежде чем говорить о природе такого вида доверенности и особенностях применения его на практике, стоит обратиться к законодательству иностранных государств, где подобные нормы существуют уже ни один десяток лет.

Нормы о безотзывном полномочии встречаются в законодательных актах стран общего права, в частности Англии, США. Ключевой особенностью безотзывного полномочия в праве данных стран является понятие «интереса». Причем, в отличие от российского гражданского права, интерес этот принадлежит в большинстве случаев представителю или третьему лицу, а не представляемому.

Примером ситуации, когда по английскому праву допустимо наделение безотзывным полномочием, является следующее судебное дело. Должник, имевший задолженность перед кредитором, выдал этому кредитору доверенность на продажу помещений должника и получение вырученных от такой продажи средств в целях погашения за счет этих средств задолженности перед кредитором. Суд признал полномочие, основанное на данной доверенности, безотзывным, в связи с тем, что оно являлось полномочием, соединенным с интересом: целью выдачи доверенности было обеспечение обязанности должника по возврату долга и предоставление средства в получении долга².

¹Микрюков В.А. Об ограничении права на отмену доверенности// Вестник Пермского Университета /Пермский государственный национальный исследовательский университет. Пермь, 2012. № 1. С. 131-139.

²Орешин Е. Безотзывное полномочие при добровольном представительстве//Закон. 2012. № 10. С. 14-16

Как видно из приведенного примера выдача безотзывной доверенности явилась способом обеспечения исполнения обязательства должника перед банком. В данном случае отсутствие возможности отменить такую доверенность способствовало достижению обоюдной цели сторон обязательства – возврат ранее выданной банком денежной суммы и прекращение долгового обязательства должника. Используя такой способ обеспечения обязательства, стороны с наименьшими затратами достигли поставленных целей, что вполне отвечает принципам функционирования свободного рынка.

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

Остановимся подробнее на анализе понятия безотзывной доверенности. Первое на что необходимо обратить внимание, это то, что выдача данной доверенности предусмотрена в целях исполнения или обеспечения исполнения *обязательства*. Такое положение само по себе является новым для российского права, так как ранее доверенность могла быть выдана исключительно на совершение каких-либо *действий*, за исключением тесно связанных с личностью представляемого. Ограничение сферы применения безотзывной доверенности исключительно в рамках исполнения обязательства значительно сужает область ее применения.

Норма статьи 188.1 ГК РФ указывает две модели такого обязательства. В первой модели сторонами обязательства являются представляемый и представитель. Во второй модели обязательство существует между представляемым и третьим лицом, от имени которого выступает представитель. В обоих случаях безотзывная доверенность обеспечивает интерес представителя или третьего лица.

Примером применения безотзывной доверенности может быть выдача доверенности на регистрацию залога, которую выдает заемщик-залогодатель. В данном случае обязательство последовательно обеспечивается двумя способами – залогом и безотзывной доверенностью.

Далее законодатель ограничивает круг отношений, в рамках которых может существовать указанное обязательно – такое обязательно может существовать исключительно в предпринимательской деятельности. Таким образом, данная доверенность на практике будет использоваться профессиональными участниками рынка – юридическими лицами, индивидуальными предпринимателями. Ограничение по субъектному составу представляется оправданным, так как выдача безотзывной доверенности между физическими лицами на практике может породить благодатную почву для злоупотреблений, например, в сфере купли-продажи недвижимости.

Обратимся к целям безотзывной доверенности. Статья 188.1 ГК РФ прямо указывает на них – это исполнение или обеспечение исполнения обязательства. Законодателем вводится новый способ исполнения обязательства, непоименованный в соответствующей главе ГК РФ. В связи с этим, у практикующих юристов уже сейчас возникает вопрос о том, что безотзывная доверенность может фактически подменить собой использование залога, как способа обеспечения обязательства. Указанные опасения оправданы, так как безотзывная доверенность может быть выдана, например, на распоряжение недвижимым имуществом должника. В таком случае у представителя

нет необходимости обращать взыскание на такое имущество ни во внесудебном порядке, ни в судебном порядке, что значительно упрощает процесс его реализации.

По общему правилу безотзывная доверенность прекращает свое действие в связи с окончанием срока ее действия, а также в прямо предусмотренных доверенностью случаях. Эти основания прекращения действия доверенности являются условными, зависящими от воли представляемого.

К безусловным основаниям отмены доверенности относятся три случая: прекращение обязательства, для исполнения или обеспечения исполнения которого она выдана; в случае злоупотребления представителем своими полномочиями; при возникновении обстоятельств, очевидно свидетельствующих о том, что данное злоупотребление может произойти.

Форма безотзывной доверенности в ГК РФ обозначена как нотариальная и не предполагает каких-либо исключений. Представляется, что нотариальная форма сделки в данном случае является дополнительной гарантией исполнения обязательства в силу целей и задач нотариата.

Формулировка абзаца 2 статьи 188.1 ГК РФ предполагает совершение представляемым каких-либо действий по отмене выданной доверенности. Данная позиция оправдана, если речь идет об обычной доверенности. В случае использования *добросовестными* сторонами обязательства безотзывной доверенности, не предполагается ее использование перед третьими лицами, не связанными с обязательством, существующим между его сторонами. Этот вывод подтверждают описанные выше модели применения доверенности (двух и трехсубъектная), а также целям безотзывной доверенности. О прекращении обязательства в любом случае станет известно его сторонам, следовательно, нет необходимости предпринимать какие-либо юридические действия по отмене доверенности, так как такая доверенность уже не действует в силу достижения поставленной в ней цели (исполнения обязательства) и всем заинтересованным лицам об этом известно.

Однако сказанное выше не снимает с представляемого даже после исполнения обязательства рисков связанных с не оповещением третьих лиц об отмене такой доверенности. Напомним, что в соответствии с пунктом 2 статьи 189 ГК РФ 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. Это означает, что представляемый после исполнения обязательства должен предпринять меры по изъятию доверенности (как документа) у представителя (чья добросовестность вызывает сомнения), а в случае если совершить такое изъятие невозможно, совершить публикацию об отмене доверенности в соответствии с пунктом 1 статьи 189 ГК РФ. При этом необходимо помнить, что срок начала действия презумпции о надлежащем извещении третьих лиц начинается по истечении 30 дней со дня официального опубликования сведений об отмене доверенности.

В качестве дополнительной гарантии по предотвращению совершения неблагоприятных действий со стороны недобросовестного представителя, представляемый может обратиться к нотариусу для удостоверения односторонней сделки по отмене безотзывной доверенности – распоряжения об отмене доверенности. Совершение такого нотариального действия целесообразно в связи с функционированием единой информационной системы нотариата, связывающей между собой всех нотариусов Российской Федерации. Указанная системасодержит в том числе раздел «Отмененные доверенности». При внесении записи об отмене доверенности в указанный раздел, информация о нем сразу же становится доступной всем нотариусам страны. Это означает, что в случае, если безотзывная доверенность была выдана на

совершение каких-либо действий, для которых законом предусмотрена нотариальная форма (а это практически все действия, связанные с распоряжением недвижимым имуществом), при обращении недобросовестного представителя по безотзывной доверенности к нотариусу для их совершения, в совершении указанных действий будет отказано, так как при проверке нотариусом действительности предъявленной доверенности в системе будет содержаться информация о ее отмене.

С учетом описанной выше специфики безотзывной доверенности при совершении такого нотариального действия необходимо учитывать следующее:

1. Безотзывная доверенность может быть выдана только профессиональными участниками рынка – индивидуальными предпринимателями, юридическими лицами. Следовательно, нотариусу необходимо проверять полномочия обратившегося лица и отражать его статус в тексте доверенности.

2. В тексте доверенности необходимо указывать во исполнение какого обязательства выдана доверенность. Для этого нотариусу может быть представлен договор, из которого явствует, кто именно является его сторонами. В случае если обязательство существует между представляемым и третьим лицом, помимо договора должен быть представлен документ, подтверждающий полномочия представителя на действия от имени третьего лица.

3. Представляется, что в связи с ограниченной сферой применения безотзывной доверенности, обратившийся гражданин должен предоставить нотариусу устав, в котором указаны цели создания соответствующего юридического лица (данные цели должны подпадать под определение предпринимательской деятельности).

4. Необходимо указывать срок, на который она выдана. При этом рекомендовать представляемому указывать срок доверенности равным сроку исполнения обязательства.

5. Нотариусу необходимо разъяснить обратившемуся гражданину возможность предусмотреть в доверенности специальные основания ее прекращения и возможности передоверия.