

Вопросы удостоверения доверенностей

Л.А. Мокрова,
нотариус Челябинского
городского округа

1. Общие положения

Согласно статье 185 ГК РФ доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами.

Доверенность выдается на заключение сделок, а также на совершение иных юридически значимых действий.

Доверенность является сделкой, и как любая сделка должна соответствовать требованиям действующего законодательства, т.е. выдаваться на совершение правомерных юридических действий. Воля доверителя должна соответствовать его волеизъявлению.

Доверенность – это односторонняя сделка, для ее выдачи не требуется согласия представителя. Но необходимо помнить, что представитель в любое время вправе отказаться от выполнения возложенных на него полномочий без каких-либо последствий для себя независимо от причины такого отказа.

На сегодняшний день обязательному нотариальному удостоверению подлежат доверенности на совершение сделок и действий, требующих в соответствии с действующим законодательством обязательной нотариальной формы.

Это:

- на заключение договора ренты,
- на заключение соглашения о переводе долга, основанного на сделке, совершенной в нотариальной форме,
- доверенности, выдаваемые в порядке передоверия;
- доверенности на получение повторного свидетельства о государственной регистрации Актов гражданского состояния;
- доверенность на государственную регистрацию прав на недвижимое имущество и сделок с ним;
- доверенность на заключение договора о передаче в аренду земельного участка из земель сельхозназначения;
- доверенность от Кандидата в Президенты РФ на уполномоченного представителя по финансовым вопросам.

По желанию представляемого могут быть удостоверены иные доверенности.

Это: доверенности на получение пенсии,

На управление ТС

На регистрацию юридического лица и т.д.

2. Субъекты доверенности (кто может выдавать доверенности и на кого)

2.1. **Представляемыми** по доверенности могут быть как физические, так и юридические лица.

2.2. **Представляемые** - *физические лица* вправе выдавать доверенности, если они обладают дееспособностью в полном объеме (имея в виду, что полной дееспособностью обладают лица, достигшие 18-летнего возраста), а также несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет, приобретшие полную дееспособность в случаях, предусмотренных статьями 21 и 27 ГК РФ (при вступлении в брак и в случае расторжения его до 18 лет, при объявлении в установленном порядке несовершеннолетнего полностью дееспособным решением органа опеки и попечительства или решением суда).

2.3. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет, обладающие дееспособностью не в полном объеме, также могут выдавать доверенности, но только в пределах своих прав по совершению сделок.

В частности, нотариальное удостоверение доверенности несовершеннолетних от 14 до 18 лет может быть осуществлено, в отношении передачи полномочий, которые они могут осуществлять самостоятельно (пункт 2 статьи 26 ГК РФ), а по передаче полномочий для совершения сделок, предусмотренных в пункте 1 статьи 26 ГК РФ, удостоверение доверенности может быть осуществлено, только с письменного согласия, их законных представителей - родителей, усыновителей или попечителей.

2.4. Граждане, ограниченные в дееспособности (статья 30 ГК РФ), могут передавать по доверенности полномочия, только с согласия их попечителей (пункт 2 статьи 33 ГК РФ).

2.5. Гражданин, занимающийся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица, вправе передавать отдельные полномочия предпринимателя, если он зарегистрирован в качестве предпринимателя без образования юридического лица.

2.6. **Представляемые** – *юридические лица* в лице их органа, действующего в соответствии с учредительными документами, вправе выдавать доверенности, если они обладают правоспособностью, то есть, зарегистрированные в установленном порядке в качестве юридического лица.

2.7. **Представителями** могут быть как физические, так и юридические лица.

2.8. Физическое лицо может быть представителем, если оно обладает дееспособностью в полном объеме (статья 21 ГК РФ).

2.9. В отдельных случаях законодательством предусмотрены специальные требования к представителям (см. статью 29 Налогового кодекса РФ, статью 54 ГПК РФ, статью 51 АПК РФ). В частности, согласно статье 29 (пункт 2) Налогового кодекса РФ не могут быть уполномоченными представителями налогоплательщика должностные лица налоговых органов, таможенных органов, органов государственных внебюджетных фондов, судьи, следователи и прокуроры.

2.10. Юридическое лицо может быть представителем, если оно обладает

правоспособностью (пункт 3 статьи 49 ГК РФ).

3. Сущность представительства

3.1. Отношения представительства, основанного на доверенности, характеризуются двумя признаками: представитель может действовать только от имени представляемого и в интересах представляемого.

3.2. При удостоверении доверенности следует иметь в виду правила, предусмотренные в пунктах 3 и 4 статьи 182 ГК РФ, в соответствии с которыми:

1) 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 коммерческого представительства.

Пример, один из супругов не может действовать в качестве представителя по доверенности представляемого - третьего лица и от его имени приобрести имущество на имя своего супруга, поскольку имущество супругов является совместной собственностью, если иное не предусмотрено брачным договором (ст. 33 СК РФ), следовательно, в данном случае сделка представителем будет совершена в своих личных интересах, то есть, также в отношении себя лично.

Однако следует отличать случаи, когда представитель может совершать сделку от имени представляемого и от себя лично, если их интересы совпадают. Например, когда представитель действует от имени представляемого и от себя лично при одновременном отчуждении ими своих долей в праве общей долевой собственности на имущество. В данном случае оба участника сделки имеют общую цель - продать выгодно имущество, находящееся в их общей долевой собственности, и их интересы совпадают;

2) доверенность не может иметь место, когда сделка должна быть совершена только лично, а не через представителя (пункт 4 статьи 182 ГК РФ).

К таким случаям, **например**, относятся: совершение завещания, его отмена или изменение, вступление в брак, усыновление ребенка, трудовые договоры, договор пожизненного содержания с иждивением;

3) законодательством предусмотрены и иные случаи недопустимости совершения определенных действий через представителя.

Например:

- от имени несовершеннолетних, не достигших 14 лет (малолетние), сделки могут совершать только их родители, усыновители или опекуны (статья 28 ГК РФ);

- не могут быть переданы иным лицам полномочия, возложенные на арбитражного управляющего арбитражным судом (статья 24 ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)»);

- не допускается передача голоса по доверенности членом совета директоров (наблюдательного совета) акционерного общества (статья 68 ФЗ «Об акционерных обществах»).

3.3. При удостоверении доверенности на совершение дарения представителем, следует иметь в виду, если в ней не назван одаряемый и не указан предмет дарения,

то такая доверенность ничтожна (пункт 5 статьи 576 ГК РФ).

3.4. Существуют полномочия, которые в силу указания закона должны быть особо оговорены в доверенности,

Пример: ст. 1153 ГК РФ содержит требование о специальном полномочии при оформлении доверенности на наследство – принятие наследства,

Ст. 1159 ГК РФ содержит требование о специальном полномочии в доверенности – отказ от наследства,

Ст. 54 ГПК РФ содержит требование о специальном полномочии в доверенности – право на подписание искового заявления, предъявление его в суд, обжалование, получение присужденного имущества и денег, передоверие и т.д.,

Ст. 62 АПК РФ содержит требование о специальном полномочии в доверенности – подписание искового заявления, его отзыва, отказ от исковых требований, получение присужденного имущества и денег, передоверие и т.д.,

Ст. 35 ФЗ «Об исполнительном производстве» содержит требование о специальном полномочии в доверенности – предъявление и отзыв исполнительного документа, передоверие, обжалование действий судебного пристава-исполнителя, получение присужденного имущества и денег.

4. Требования к порядку удостоверения доверенности

4.1. Доверенность должна содержать полномочия, передаваемые представителю, полномочия должны быть изложены полно и ясно, с тем чтобы они не вызывали различное понимание.

4.2. Доверенность может иметь разовый характер, то есть в ней могут быть предусмотрены полномочия на совершение представителем разового действия, например, получить причитающуюся представляемому денежную сумму.

4.3. Доверенность может иметь специальный характер, может содержать полномочия на совершение нескольких совокупных или длящихся действий, неразрывно связанных общей целью, общим предметом и (или) общей процедурой и направленных на достижение одного юридического результата. Например, доверенность на распоряжение автомобилем, ведение судебных дел.

4.4. Доверенность может иметь общий характер и содержать полномочия по пользованию и распоряжению всем имуществом представляемого и по осуществлению его прав и обязанностей, в том числе, на представительство перед любыми третьими лицами по всем вопросам и на ведение любых дел от имени представляемого, так называемая «генеральная доверенность».

5. Удостоверение доверенности

5.1. До совершения нотариального действия должностное лицо:

- 1) устанавливает личность обратившегося за совершением нотариального действия. Личность российских граждан устанавливается по паспорту или иному документу, удостоверяющему личность, заменяющему паспорт. Личность граждан России, постоянно проживающих за границей, прибывших в Российскую Федерацию на временное жительство,

устанавливается по их общегражданским заграничным паспортам; личность иностранных граждан, проживающих на территории Российской Федерации, устанавливается по паспорту (статья 10 Федерального закона «О правовом положении иностранных граждан в Российской Федерации»), а также по иному документу, установленному федеральным законом или признаваемым международным договором.

Предъявленные документы должны исключать любые сомнения относительно личности обратившегося за совершением нотариального действия;

2) выясняет дееспособность обратившегося за совершением удостоверения доверенности.

3) проверяет правоспособность юридического лица и полномочия представителя юридического лица в соответствии с учредительными документами.

Все возникшие сомнения у нотариуса должны быть устранены до совершения нотариального действия;

5.2. Если за нотариальным оформлением доверенности обращается гражданин, не владеющий русским языком, объясняется на другом языке, которым не владеет нотариус, к переводу, а при необходимости к составлению доверенности, привлекается переводчик.

5.3. Если гражданин, желающий оформить доверенность, является глухим и (или) немым одновременно неграмотным, к нотариальному оформлению доверенности также привлекается переводчик (сурдопереводчик).

5.4. Перед совершением нотариального действия по удостоверению доверенности Вы разъясняете обратившемуся за удостоверением доверенности правовые последствия выдачи доверенности с тем, чтобы юридическая неосведомленность не могла быть использована во вред.

5.5. При удостоверении доверенности нотариус разъясняет представляемому право предусмотреть в доверенности возможность передоверия представителем полномочий, предоставленных ему по настоящей доверенности.

При удостоверении доверенности от имени юридического лица, следует иметь в виду, что доверенность от имени юридического лица может быть выдана лицом, уполномоченным на это учредительными документами. Доверенность от имени юридического лица, основанного на государственной или муниципальной собственности, на получение или выдачу денег и других имущественных ценностей должна быть подписана также главным (старшим) бухгалтером этого юридического лица.

5.6. Вы проверяете не только правоспособность юридического лица, но и полномочия всех лиц, подписывающих доверенность, вытекающие из учредительных документов. При этом следует иметь в виду, если юридическое лицо находится в стадии ликвидации, то с момента назначения ликвидационной комиссии (ликвидатора) к ней переходят полномочия по управлению делами юридического лица. Руководитель сам представлять интересы этого юридического лица может только по доверенности председателя ликвидационной комиссии (ликвидатора).

5.7. При удостоверении доверенности граждан, занимающихся предпринимательской деятельностью без образования юридического лица,

следует иметь в виду, что гражданин вправе заниматься предпринимательской деятельностью с момента государственной регистрации в качестве предпринимателя, осуществляющего предпринимательскую деятельность без образования юридического лица, следовательно, прежде всего, следует проверить его правоспособность. Кроме того, следует иметь в виду, что по смыслу статьи 2 (абзац третий пункта 1) ГК РФ предпринимательская деятельность осуществляется предпринимателем самостоятельно и на свой риск, поэтому осуществление всех полномочий по ведению предпринимательской деятельности неправомерно. Следовательно, полномочия предпринимателя могут быть переданы представителю только на совершение отдельных действий: заключение отдельных сделок, распоряжение расчетным счетом предпринимателя, кроме открытия счета на доверенное лицо предпринимателя.

Полномочия, предоставленные предпринимателю лицензией, представителю по доверенности переданы быть не могут.

5.8. При удостоверении доверенности несовершеннолетнего от 14 до 18 лет, обладающего дееспособностью в полном объеме, для подтверждения этого следует истребовать соответствующие документы (свидетельство о браке, решение органа опеки и попечительства либо решение суда).

5.9. При удостоверении доверенности несовершеннолетнего от 14 до 18 лет, обладающего дееспособностью не в полном объеме, должностным лицом истребуются не только письменное согласие на это законных представителей- родителей, усыновителей или попечителя, но и документы, подтверждающие их полномочия (свидетельства о рождении, усыновлении, иные документы). Письменное согласие может быть выражено не только при непосредственном нотариальном удостоверении доверенности, но и ранее, при условии, если подписи на письменном согласии засвидетельствованы нотариусом.

В случаях, предусмотренных в пункте 2 статьи 26 ГК РФ, при удостоверении доверенности несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет согласия его законных представителей не требуется.

при совершении нотариального действия Вы предупреждает переводчика о необходимости соблюдения тайны совершенного нотариального действия и о его ответственности.

Участие переводчика (сурдопереводчика) отражается в тексте доверенности в виде его подписи на доверенности, и в реестре для регистрации нотариальных действий. Подлинность подписи переводчика на доверенности свидетельствуется в установленном порядке.

5.10. Доверенность представляемым подписывается только в Вашем присутствии. Перед подписанием доверенности, составленной Вами по просьбе представляемого, текст доверенности прочитывается последним и подтверждается, что содержание ему понятно, и соответствует его волеизъявлению.

5.11. Если представляемый вследствие неграмотности, физических недостатков, болезни или по каким-либо иным причинам не может собственноручно подписать доверенность, то по его просьбе в его присутствии и в присутствии должностного лица доверенность может

подписать другой гражданин (рукоприкладчик), с указанием причин, в силу которых документ не мог быть подписан собственноручно представляемым.

5.12. Рукоприкладчиком не может быть:

- представитель по данной доверенности; должностное лицо удостоверяющее доверенность; гражданин, не обладающий дееспособностью в полном объеме;
- неграмотное лицо;
- гражданин с таким физическим недостатком, который явно не позволяет ему в полной мере осознавать существо происходящего;
- лицо, не владеющее в достаточной степени языком, на котором составлена доверенность.

6. Форма и реквизиты доверенности

Доверенность должна быть совершена в письменной форме. Доверенность должна содержать:

- место и дату ее совершения (дата, месяц и год совершения доверенности указывается прописью);
- срок, на который выдана доверенность;
- имя представляемого - физического лица, гражданство, место жительства, документ, на основании которого установлена его личность, реквизиты данного документа, (если доверенность выдана для представительства в органах, осуществляющих регистрацию сделок и прав на недвижимое имущество – в ней необходимо дополнительно указать место рождения гражданина, пол)
- наименование представляемого - юридического лица, указывается его полное наименование, регистрационный номер, индивидуальный номер налогоплательщика, КПП на учет, место нахождения юридического лица, реквизиты документов, подтверждающих аккредитацию (для иностранных компаний), имя руководителя или иного уполномоченного лица подписывать доверенность и основания полномочий и реквизиты документов об этом;
- сведения о представителе - физическом лице (место жительства, паспортные данные);
- сведения о представителе - юридическом лице (полное наименование, регистрационный номер, индивидуальный номер налогоплательщика, место нахождения, сведения об аккредитации (если представитель — иностранная компания).

7. Удостоверение доверенности с правом передоверия

7.1. Представитель по доверенности должен лично осуществлять те полномочия, которые ему представлены по доверенности представляемым. Однако, в удостоверяемой доверенности представляемый вправе предусмотреть право представителя на передоверие полномочий, которые ему представляются по данной доверенности, другому лицу, причем в удостоверяемой доверенности может быть предусмотрено передоверие как всех полномочий,- указанных в ней,

так и передоверие отдельных полномочий. Это Вы разъясняете представляемому перед удостоверением данной доверенности.

Необходимо также разъяснить, что представитель по удостоверяемой доверенности вправе передоверить совершение представленных ему полномочий по данной доверенности другому лицу, даже если он не уполномочен на это основной доверенностью, в случаях, когда он будет вынужден к этому силою обстоятельств для охраны интересов представляемого по удостоверяемой данной доверенности (тяжелая болезнь, стихийное бедствие и т.п.), в связи с чем представитель не может выполнить полномочия по основной доверенности (пункт 1 статьи 187 ГК РФ).

7.2. Разъясняется также представляемому, что в доверенности может быть оговорена невозможность передоверия предоставленных представителю полномочий.

7.3. В порядке передоверия доверенность удостоверяется по предъявлении представителем основной доверенности, выданной представляемым. При этом Вы должны проверить основную доверенность на предмет соответствия ее всем необходимым требованиям закона - удостоверена надлежащим уполномоченным лицом и содержит полномочия, которые могут быть передоверены представителем по основной доверенности другому лицу. Объем полномочий в доверенности, выдаваемой в порядке передоверия, не может превышать объем полномочий, предусмотренных основной доверенностью.

7.4. В доверенности, удостоверяемой в порядке передоверия, должны быть отражены данные представляемого лица, выдавшего основную доверенность, реквизиты этой доверенности (в том числе место и время удостоверения основной доверенности) и срок, на который она выдана, поскольку передоверие полномочий по сроку не может превышать срок, на который выдана основная доверенность.

7.5. При удостоверении доверенности, выдаваемой представителем по основной доверенности в порядке передоверия другому лицу, когда он вынужден был к этому в силу обстоятельств для охраны интересов выдавшего основную доверенность, Вам должны быть представлены их документальные подтверждения. Такие документы остаются в делах администрации.

7.6. Об удостоверении доверенности в порядке передоверия необходимо сделать отметку на основной доверенности.

7.7. Представителю по основной доверенности Вы должны разъяснить его обязанность известить представляемого по основной доверенности о передаче представленных ему по этой доверенности полномочий другому лицу в порядке передоверия и сообщить ему необходимые сведения об этом лице.

7.8. Необходимо разъяснить представляемому, что он может во всякое время отменить доверенность с правом передоверия, а представитель, которому доверенность выдана, вправе отказаться от нее и, что с прекращением доверенности теряет силу и передоверие.

8. Срок действия доверенности.

8.1. При удостоверении доверенности Вы обязаны разъяснять, что если в доверенности не будет указан срок ее действия (ст. 186 ГК РФ), она сохраняет силу только в течение одного года со дня ее совершения. Общий срок доверенности не может превышать трех лет. Срок действия доверенности обозначается в доверенности прописью.

8.2. Срок действия доверенности, выданной в порядке передоверия, не может превышать срока действия основной доверенности. Однако в ней может быть указан меньший срок.

8.3. доверенность, предназначенная для совершения действий за границей и не содержащая указания о сроке ее действия, сохраняет силу до ее отмены лицом, выдавшим доверенность.

9. Количество экземпляров

В соответствии со ст. 60 Основ доверенность нотариально удостоверяется в одном экземпляре. В реестре регистрации нотариальных действий излагается содержание доверенности.

10. Прекращение доверенности

10.1. Должностное лицо разъясняет представляемому порядок прекращения и последствия прекращения доверенности (статьи 188, 189 ГК РФ). В частности: 1) истечение срока действия доверенности, 2) отмена доверенности лицом, выдавшим ее, 3) прекращение юр лица, 4) смерть гражданина, 5) признание гражданина недееспособным, ограниченно дееспособным, безвестно отсутствующим. Указанный перечень оснований прекращения доверенности не является исчерпывающим. Например, доверенность прекращает действие в случае: 5) полной реализации полномочий, 6) признания доверенности недействительной в судебном порядке.

10.2. Механизм отмены доверенности в законодательстве отсутствует. Исходя из объема предоставленных Вам полномочий по совершению нотариальных действий, целесообразно отобразить от гражданина заявление об отмене доверенности, на котором засвидетельствовать его подлинность подписи. Имея в виду, что отмена доверенности имеет юридические последствия, должностное лицо разъясняет представляемому, что он обязан об отмене доверенности известить лицо, которому доверенность выдана, а также известных ему третьих лиц, для представительства перед которыми дана доверенность, и затребовать возврата доверенности от представителя.

10.3. Должностное лицо в этом случае делает отметку об отмене нотариально удостоверенной доверенности в реестре нотариальных действий.