**Идентификация стороны по договору**

Бюс Юлия Евгеньевна, юрист

В практической деятельности юриста часто возникают вопросы, касающиеся договорных отношений с контрагентами. Основная наша задача – обезопасить свою сторону от возможных потерь в договорных отношениях. Настоящая статья имеет своей целью определить правила взаимоотношений, которые позволят наиболее полно защититься от недобросовестных контрагентов.

Прежде всего, хотелось бы обозначить основополагающие моменты, обеспечивающие действительность договоров. Нормы законодательства, предусматривающие основополагающие правила действительности соглашений, содержатся в главе 9 «Сделки», а также в разделе III Части I Гражданского Кодекса РФ (далее ГК РФ) «Общая часть обязательственного права». Соглашение должно соответствовать закону в любом случае, даже если его форма им не предусмотрена. Недействительные сделки делятся на ничтожные и оспоримые. Порок объекта (ст. 168 ГК РФ), порок воли (ст. 169, 170, 178, 179 ГК РФ) и порок субъекта (ст. 171, 172, 173, 174, 175, 176, 177 ГК РФ) – исчерпывающая классификация случаев недействительности договоров. Ничтожные сделки недействительны с момента их заключения и не влекут юридических последствий, кроме последствий, связанных с их недействительностью (ст. 167 ГК РФ). Оспоримые сделки недействительны с момента признания их таковыми судом. Срок исковой давности по спорам о применении судом последствий недействительной сделки – 10 лет с момента начала исполнения сделки, и 1 год с момента обнаружения оснований для признания сделки недействительной (ст. 181 ГК РФ). Для целей настоящей статьи, мы будем исходить из предпосылки, что соглашение действительно.

Стороны, как известно, могут быть физические и юридические лица.

Идентификация стороны – физического лица, гражданина РФ - происходит на основании паспорта или иного документа, удостоверяющего личность. Гражданин РФ вступает в гражданский оборот под своим именем, немаловажным фактором является и его место жительства (ст. 19, 20 ГК РФ). Имя гражданина (фамилия, имя и отчество), данное ему при рождении и иных событиях, установленных законом, фиксируется органами записи актов гражданского состояния, изменение имени также подлежит регистрации этими органами. На основании информации в книге записей актов гражданского состояния, а также выданных этими органами документов и свидетельств, гражданин получает основной документ, удостоверяющий личность – паспорт (п. 1 Указа Президента № 232 от 13.03.1997 года «Об основном документе, удостоверяющем личность гражданина РФ на территории РФ», а также ст. 10 Федерального закона РФ № 62-ФЗ «О гражданстве РФ»). В паспорт гражданина РФ (физического лица – стороны по договору для целей настоящей статьи) вносятся следующие сведения: фамилия, имя, отчество, пол, дата рождения и место рождения (п. 4 Положения, утвержденного Постановлением Правительства РФ № 828 от 08.07.1997 г. «Об утверждения Положения о паспорте гражданина РФ, образца бланка и описания паспорта гражданина РФ»). Информация, содержащаяся в книге записей актов гражданского состояния, согласно ст. 12 Федерального Закона «Об актах гражданского состояния» от 15.11.1997 г. № 143-ФЗ, является конфиденциальной, составляет сведения о персональных данных и разглашению не полежит, за исключением установленных законом случаев.

Иностранные граждане и лица без гражданства осуществляют гражданские права и обязанности на территории РФ согласно законодательству РФ. Так, согласно ст. 4 ФЗ РФ № 115-ФЗ от 25.07.2002 г. «О правовом положении иностранных граждан в РФ», иностранные граждане (а также лица без гражданства) пользуются правами и несут обязанности на территории РФ наравне с гражданами РФ, если иное не предусмотрено законодательством РФ. Таким образом, термин «физическое лицо», применительно к иностранному гражданину или лицу без гражданства, вступившему в гражданско-правовые отношения, справедлив. Согласно п. 1. ст. 10 того же нормативного акта документами, удостоверяющими личность иностранного гражданина, законодательство признает паспорт иностранного гражданина либо иной документ, установленный федеральным законом или признаваемый в соответствии с международным договором Российской Федерации в качестве документа, удостоверяющего личность иностранного гражданина. Согласно п. 2. ст. 10 ФЗ № 115-ФЗ, документом, удостоверяющим личность лица без гражданства, является документ, выданный иностранным государством и признаваемый РФ в качестве документа удостоверяющего личность в соответствии с международным договором РФ; разрешение на временное проживание; вид на жительство; иные документы, предусмотренные законом или международным договором. Примером приведенных выше соглашений является Конвенция № 108 МОТ «О национальных удостоверениях личности моряков».

Идентификация стороны - российского юридического лица происходит по следующим признакам: наименование, место нахождения, государственный регистрационный номер, индивидуальный номер налогоплательщика (ИНН), в случаях специальной правоспособности – номер, дата и источник выдачи лицензии. Эти признаки вытекают из положений ст. 48, 49, 51, 52, 53, 54 ГК РФ.

Наименование юридического лица – обязательный его атрибут, причем к нему законодательство предъявляет определенные требования. Так, согласно ст. 54 ГК РФ, юридическое лицо имеет свое наименование, содержащее указание на его организационно-правовую форму. В зависимости от организационно-правовой формы фирменное наименование некоммерческих организаций, а также в предусмотренных законом других случаях коммерческих организаций должно содержаться указание на деятельность юридического лица. Примерами таких наименований служат различные наименования фондов, исследовательских и научных институтов, а также банков и иных организаций (ст. 7 ФЗ № 395-1 от 02.12.1990 «О банках и банковской деятельности», п. 1 ст. 8 ФЗ № 152-ФЗ от 11.11.2003 г. «Об ипотечных ценных бумагах»). Согласно п. 4 ст. 54 ГК, Юридическое лицо, являющееся коммерческой организацией, должно иметь фирменное наименование. Отличия просто наименования от фирменного наименования законодательно не выявлены, кроме условия о том, что фирменным наименованием обладает коммерческая организация. Фирменное наименование необходимо отличать от товарного знака или знака обслуживания, схожего с фирменным наименованием. Правовому регулированию охраны и использования товарных знаков и знаков обслуживания, равно как и наименований мест происхождения товаров (работ, услуг) посвящен Федеральный Закон № 3520-1 от 23.09.1992 г.

Место нахождения юридического лица определяется местом его государственной регистрации. Государственная регистрация юридического лица осуществляется по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа, или иного органа или лица, имеющего право действовать от имени юридического лица без доверенности. Согласно ст. 51 ГК РФ, юридическое лицо подлежит регистрации в уполномоченном государственном органе в порядке, определяемом законом о государственной регистрации юридических лиц. Юридическое лицо считается созданным со дня внесения соответствующей записи в единый государственный реестр юридических лиц, который открыт для всеобщего ознакомления. Место нахождения юридического лица или адрес необходим для связи с юридическим лицом. В качестве последствий государственной регистрации юридического лица по месту нахождения его постоянно действующего исполнительного органа юридическому лицу присваивается государственный регистрационный номер.

Государственный регистрационный номер присваивается каждой записи, внесенной в реестр, с указанием даты ее внесения. При первом предоставлении сведений о юридическом лице в единый государственный реестр юридических лиц или при создании организации, юридическому лицу присваивается основной государственный регистрационный номер (ОГРН). Согласно Постановлению Правительства № 438 от 19.06.2002 г. «О едином государственном реестре юридических лиц», утвердившему Правила ведения единого государственного реестра юридических лиц, государственный регистрационный номер записи состоит из 13 цифр, расположенных в следующей последовательности:

|  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| С | Г | Г | К | К | Х | Х | Х | Х | Х | Х | Х | Ч |

где

С – признак отнесения государственного регистрационного номера записи к ОГРН (1) или к иному государственному регистрационному номеру записи (2);

ГГ – две последние цифры года внесения записи в государственный реестр;

КК – порядковые номера субъекта РФ, согласно их перечисления в ст. 65 Конституции РФ;

ХХХХХХХ – номер записи, внесенной в государственный реестр в течение года;

Ч – контрольное число: младший разряд остатка от деления предыдущего 12-значного числа на 11.

Согласно п. 2 ст. 23 Налогового Кодекса РФ (далее НК РФ), налогоплательщики, то есть юридические лица (организации), обязаны в десятидневный срок с момента государственной регистрации встать на учет в налоговом органе по месту своего нахождения для осуществления налогового контроля (ст. 82, 83, 84, 116 НК РФ). Последствием постановки юридического лица на учет в налоговых органах является присвоение организации единого по всем видам налогов и сборов идентификационного номера налогоплательщика (ИНН). Согласно п. 2 Приложения № 1 к Приказу МНС РФ № ГБ-3-12/309 от 27.11.1998 года «Порядок и условия присвоения, применения, а также изменения идентификационного номера налогоплательщика» структура ИНН для юридического лица представляет собой 10-значный код

|  |  |  |  |  |  |  |  |  |  |
| --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- | --- |
| N | N | N | N | X | X | X | X | X | C |

где

NNNN – код налогового органа, который присвоил ИНН организации

XXXXX – порядковый номер

C – контрольное число, рассчитываемое по алгоритму, утвержденному Министерством РФ по налогам и сборам.

Несмотря на существование обязанности юридического лица встать на налоговый учет, существует ответственность, предусмотренная п. 2 ст. 117 НК РФ, а именно: ведение деятельности организацией без постановки на учет в налоговом органе более трех месяцев, что влечет взыскание штрафа в размере 20 процентов доходов, полученных в период деятельности без постановки на учет более 90 дней. Данная статья говорит о том, что и такие нарушения имеют место, юридическое лицо может проигнорировать требование законодателя встать на налоговый учет. Правда, получение каких-либо доходов без ИНН, представляется маловероятным, но ликвидация юридического лица из такого правонарушения не следует. Учитывая, что негативные последствия применимы к правонарушителю, следует иметь в виду, что в случае совершения сделок с таким правонарушителем, может последовать налоговая проверка и организации-контрагента, в связи с чем, очень важно, чтобы контрагенты были уверены в соблюдении законодательства при совершении сделок (ст. 87 НК РФ).

В случае, если у юридического лица специальная правоспособность на осуществление определенных видов деятельности, юридическое лицо должно получить лицензию. Правовое регулирование вопросов осуществления лицензируемых видов деятельности осуществляет ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности» от 08.08.2001 года № 128-ФЗ, а также иные специальные нормативные акты, посвященные лицензируемым видам деятельности. Порядок выдачи лицензий, органы исполнительной власти, выдающие лицензии и другие важные аспекты лицензирования определяются Правительством РФ по каждому виду деятельности, подлежащему лицензированию. Существует реестр лицензий, информация, содержащаяся в нем, является открытой и общедоступной, плата за предоставление выписки из реестра не превышает 10 рублей, согласно п. 2 ст. 14 ФЗ «О лицензировании отдельных видов деятельности». Срок лицензии не может быть менее пяти лет, конкретные сроки действия лицензий для каждого конкретного вида деятельности определяются Правительством РФ, а также специальными нормативными актами. Так, например, согласно ст. 13 ФЗ «О банках и банковской деятельности» от 03.02.1996 г № 17-ФЗ, лицензия на совершение банковских операций выдается без ограничения сроков ее действия. Если деятельность вашего контрагента лицензируется, не лишним будет проверить объем полномочий, предоставленный такой лицензией.

Юридическое лицо действует на основании своих учредительных документов. К учредительным документам относятся учредительный договор и устав. В зависимости от организационно-правовой формы юридического лица, они либо присутствуют оба, либо только устав или только учредительный договор (ст. 52 ГКРФ). Устав (учредительный договор) является очень важным и, пожалуй, самым информативным документом юридического лица. В нем дублируются договоренности, достигнутые участниками при заключении учредительного договора, а также содержится вся полезная информация о полномочиях органов юридического лица, подписи представителей которых мы видим под договорами. Нормальной практикой должно стать в российском бизнесе интересоваться копиями учредительных документов у контрагента при заключении сделок. Необходимо помнить, также, о тех нормативно-правовых актах (lex specialis), которые прямо регулируют правовые основы существования той или иной организационно-правовой формы юридического лица.

Для идентификации стороны очень важным моментом является полномочность действий лица, ставящего свою подпись под договором. Так, на основании устава хозяйственных обществ свою подпись под договором может поставить единоличный исполнительный органа юридического лица, например, генеральный директор. При заключении сделок на крупные суммы, необходимо проверить наличие соблюдения процедуры заключения крупных сделок (например, решение или протокол общего собрания об этом). Уставом могут быть предусмотрены полномочия нескольких лиц, занимающих определенные должности в организации, которые имеют право действовать от имени юридического лица без доверенности, то есть на основании Устава. Так, например, иногда в Уставах встречаются упоминание заместителя Генерального директора, Исполнительного директора и иные должности, подпись которых означает их полномочие действовать от имени юридического лица без доверенности, как и Генеральный директор. Но в виду того, что Уставы редко изобретают, и пользуются стандартными формами, лицо, отличное от Генерального директора должно действовать на основании доверенности, предусматривающей полномочия на подписание именно тех документов, которые он подписывает. Все сомнения относительно формулировок доверенностей, должны вызывать подозрение. Сама доверенность должна отвечать определенным требованиям, установленным в главе 10 «Представительство. Доверенность» ГК РФ. Важным моментом является срок доверенности, дата ее выдачи, данные лица, которому доверено совершение юридически значимых действий, возможно, образец его подписи. Не лишним будет поинтересоваться, занимает ли, в настоящее время, указанное лицо указанную в доверенности должность. По общему правилу, такие доверенности составляются в простой письменной форме и не требуют нотариального заверения.

Последствия подписания документа неуполномоченным лицом могут быть разными, в зависимости от дальнейших действий контрагента. Так, если договор был подписан неуполномоченным лицом, то все права и обязанности, следующие из этого соглашения, лицо создало для себя лично, согласно ст. 183 ГК РФ. Таким образом, для привлечения организации, с которой заключена сделка, к ответственности необходимо доказать, что она своими действиями, письменными документами (письмами, актами сверки, расписками и т.д., подписанными уполномоченным лицом), признает этот договор, как заключенный от имени организации. Подписание документа неуполномоченным лицом росчерком и подписью уполномоченного лица, а также подписание документа неуполномоченным лицом под именем уполномоченного лица являются серьезным препятствием для доказывания сложившихся отношений. Фактически, перечисленные действия можно квалифицировать, как подделка документов. Часто бывает так, что в суде, при разбирательстве дела выясняется, что подпись под договором не принадлежит лицу, который указан, как уполномоченный подписывать документы представитель юридического лица. В суде контрагент заявляет проведение почерковедческой экспертизы и доказывает, что сделка подписана не уполномоченным лицом и поэтому для юридического лица не породила никаких правовых последствий. Иногда установить лицо, которое подписало этот документ, представляется крайне затруднительным. От такого рода действий контрагента, суть обмана и мошенничества, причиняется значительный материальный ущерб. Но защититься от этого можно. Например, если договор заключается впервые и связь с контрагентом не налажена, необходимо использовать схему частичной предоплаты, задатка. Использование в отношениях сторон способов обеспечения исполнения обязательств свидетельствует о принятии условий договора, а также о готовности к конструктивной, серьезной и взаимовыгодной работе. Условия договора, из которых очевидно явно невыгодное положение одной из сторон – серьезный повод для того, чтобы задуматься о стороне-контрагенте, его деловой репутации, составе и месте нахождения его имущества и о способах возможной защиты. Причем, чаще всего, сторона, находящаяся, казалось бы, в наиболее выгодном положении при заключении договора, оказывается проигравшей от недобросовестности второй стороны.

Интересным представляется затронуть здесь вопрос о том, что же такое, собственно, подпись. Как ни странно, ни в одном национальном законодательном акте определения подписи не существует. Просмотрев основополагающие международные акты, определения подписи также не удалось обнаружить. Учитывая, что термин «подпись» является общеизвестным, заглянем в толковый словарь русского языка. Согласно словарю, подпись – это собственноручно написанная фамилия [1]. Интересно, так же отметить, что мы привыкли видеть в документах подпись в качестве росчерка, содержащего несколько букв фамилии и инициалов. Согласно экономическому словарю, росчерк в подписи, сокращенная подпись или инициалы объединяются термином «параф» [2]. Таким образом, подписью следует считать полностью написанную фамилию, а согласно дополнениям в толковом словаре Даля, также имя, отчество и должность (статус). Как следует из обычаев делового оборота, для признания договора заключенным достаточно наличия парафа под документом. Согласно ст. 5 ГК РФ, под обычаем делового оборота понимается сложившееся и широко применяемое в какой-либо области предпринимательской деятельности правило поведения, не предусмотренное законодательством, не зависимо от того, зафиксировано ли оно в каком-либо документе. Отсюда можно сделать вывод о том, что широко применяемая практика подписания документов в виде парафа, не противоречит законодательству и не требует дополнительных обеспечительных мер.

Далее, представляется весьма важным затронуть тему ответственности уполномоченного лица по действиям, совершаемым им от имени юридического лица. Согласно п. 3, ст. 53 ГК РФ, лицо, которое в силу закона или учредительных документов юридического лица выступает от его имени, должно действовать в интересах представляемого им юридического лица добросовестно и разумно. Оно обязано по требованию учредителей (участников) юридического лица, если иное не предусмотрено законом или договором, возместить убытки, причиненные им юридическому лицу. Также, учитывая положения ст. 277 Трудового Кодекса РФ, руководитель организации несет и материальную ответственность за прямой действительный ущерб, причиненный организации. Необходимо еще помнить об ответственности, предусмотренной статьями 145, 145.1 и главами 22, 23 Уголовного Кодекса РФ.

В заключение, хотелось бы отметить еще несколько важных аспектов взаимодействия с контрагентом по договору. Согласно ст. 434 ГК РФ, определяющей форму договора, договор может быть заключен путем составления одного документа, подписанного сторонами. В таком случае, необходимо помнить о следующих простых правилах.

Ни одно соглашение не обходится без заключительного пункта, чаще всего называемого «Адреса и реквизиты сторон». Данный пункт является наиболее важным при определении стороны договора. Для того, чтобы максимально защитить свою сторону от разного рода опасностей, необходимо включить в этот пункт, как можно, больше информации. Это, например, наименование, ИНН, место нахождения, почтовый или фактический адрес, основной государственный регистрационный номер (в соответствии с требованиями законодательства) или регистрационный номер, статистические коды осуществляемой деятельности, банковские реквизиты, а также номера телефона, факса, адреса электронной почты, номер телетайпа и другую контактную информацию, которая в дальнейшем поможет определить сторону, от которой исходит определенное письменное волеизъявление. Подпись под договором уполномоченного лица подтверждает достоверность этих сведений, такой пункт необходимо вносить в текст договора, а также оговаривать ответственность стороны, в случае не извещения об изменениях в этих сведениях.

Согласно ст. 434 ГК РФ, договор, также, может быть заключен путем обмена документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной и иной связи, позволяющей достоверно установить, что документ исходит от стороны по договору.

Заключение договора путем обмена документами посредством почтовой связи представляется наиболее приемлемым, с точки зрения доказывания, способом. Здесь необходимо сохранить конверт, с оттиском отделения связи о времени отправления, а также с адресом отправителя. На такое письмо, необходимо по возможности составить ответ, любого содержания, вплоть до того: «Получили Ваше письмо от 01.01.01г., спасибо Вам за сотрудничество», и отправить заказным письмом с заказным уведомлением. Уведомление в дальнейшем позволит Вам удостовериться в существовании или отсутствии по указанному адресу отправителя, пожелавшего вступить в договорные отношения с вами. Для более скорого получения информации можно отправить заказную телеграмму с уведомлением, она доставляется по тем же правилам, что и заказное письмо с уведомлением.

Что касается телетайпной, телефонной, электронной и иной связи, то данные виды сообщений доказывать необходимо весьма изобретательными методами. Телетайп – приемо-передающий буквопечатающий стартостопный аппарат с клавиатурой, как у пишущей машинки. Применяется для передачи по каналам связи на большие расстояния сообщений в виде телеграмм, кодограмм, а также в качестве вводно-выводного устройства в ЭВМ и автоматизированных системах обработки данных. [3] Телетайп сегодня уже не актуален с появлением компьютеров, Интернета и факса. Тем не менее, такой способ передачи информации установлен законодательством. С помощью телефонной связи можно передать информацию устно, а также письменно путем использования факсового аппарата. Для идентификации стороны необходимо знать номер телефона (факса). Для получения этой информации необходимо делать запрос в организации, предоставляющие связь и номер линии контрагенту. Правда, при этом необходимо учитывать, что номера телефонной и факсовой линии, могут принадлежать иным лицам, поскольку законодательством не предусмотрена такая обязательная форма идентификации, как номер телефона или факса, и не требуется вносить эту информацию в регистрационные документы. Этими лицами могут быть арендодатели помещений, в которых контрагент имеет место нахождения, они сдают в аренду, как помещения, так и телефонные линии к нему. Такие запросы, сделанные частными лицами, могут не получить ответа, ссылаясь, например, на конфиденциальность положений договора, заключенного между абонентом и владельцем линии. Поэтому, установление истины в этом вопросе возможно, скорее, на стадии судебного разбирательства, в результате ходатайства суду об истребовании доказательств (ст. 66 АПК РФ, ст. 57 ГПК РФ). Доказать получение информации по электронной почте является затруднительным по тем же причинам – законодательством не предусмотрена обязанность регистрировать адрес электронной почты. Доказать принадлежность определенного адреса электронной почты конкретному лицу очень затруднительно. Необходимо идти тем же не надежным путем запроса к держателю почтового домена о выдаче этой информации и надеяться только на то, что пользователем, регистрировавшим название электронного почтового ящика, предоставлена достоверная, а не вымышленная информация. Можно лишь порекомендовать прописывать в договоре те адреса электронной почты, от которых возможно получение значимой для взаимодействия контрагентов информации, а при доказывании - ссылаться на пункты договора.

Таким образом, положения о телетайпной, телефонной, электронной и иной связи, закрепленные ст. 434 ГК РФ, реально применимы, если номера линий, по которым передаются сведения, а также адреса электронной почты, зафиксированы в подписанном со стороны контрагента документе: договоре или письме. Если ни одного документа, подписанного уполномоченным лицом контрагента, нет, то письменных доказательств отношений не будет. Здесь возникают иные механизмы защиты, например, доказательство фактических договорных отношений, а также иски из неосновательного обогащения, если оно имело место, которые должны стать предметом отдельного изучения.

**Список литературы**

http://mega.km.ru/ojigov/encyclop.asp?topicnumber=24460

http://mega.km.ru/business/encyclop.asp

Большая советская энциклопедия, http://encycl.yandex.ru/