Славянский Университет

Республики Молдова

**Курсовая работа**

**по гражданскому праву**

**на тему:**

**«Представительство»**

*выполнил:* студент II курса

юридического факультета

группы III (ПЭКОН II)

***Морозов Глеб Валентинович***

*Руководил:* ***Охрименко В. Ф.***

Кишинев

2000

**П л а н :**

Введение.................................................................................………………………………………………..3

**Глава I *Общие понятия о представительстве***

1. Понятие и значение представительства............................………………………………………………...4

2. Субъекты представительства...........................................………………………………………………….5

3. Полномочия представителя. Основания возникновения представительства.……………………………7

4. Виды представительства.............…………………………………………………………………………...7

5. Полномочия представителя………………………………………………………………..………………10

6. Представительство в арбитражном суде..…………………………………………………………………12

Глава II *Представительство, основанное на доверенности*

1. Доверенность.................……………………………………………………………………………………12

2. Форма доверенности. Виды…….....................................………………………………………………….14

3. Удостоверение доверенностей ............................................…….………..……………………………….16

4. Передоверие....................................................................…………………………………………………16

5. Прекращение доверенности............……………………………………………………………………….17

6. Последствия прекращения доверенности…………………………………………………………………18

**Глава III *Договор поручения***

1. Понятие договора поручения…………………………………….…………..…………………………….18

2. Элементы договора поручения…………………………………………….….…………………………...19

**Глава IV *Договор комиссии***

1. Понятие договора комиссии……………………………………..…………………………………………20

2. Элементы договора комиссии……………………………………………………….……………….…….21

**Глава V *Договор агентирования***……………………………………………….…………………22

**Глава VI *Договор экспедиции***

1. Понятие договора транспортной экспедиции………………………………….……………………..…..23

2. Содержание договора транспортной экспедиции……………….……….……………………………..…23

**Глава VII *Представительства и филиалы юридических лиц***…………………………….24

**Глава VIII *Представительство в гражданском процессе*** …………..………………………25

**Глава IX *Представительство в уголовном процессе...***….………………………………..…28

Заключение…...................................................……………………………………..............29

Список используемой литературы………………………………………...............…....…..30

***Введение***

Представительство – правоотношение, в соответствии с которым одно лицо (представитель) на основании имеющегося у него полномочия выступает от имени другого (представляемого), непосредственно создавая (изменяя, прекращая) для него права и обязанности. Представитель может совершать от имени представляемого различные сделки (купли-продажи, найма, обмена жилой площади и т.п.).

Через представителей могут совершаться и иные юридические действия – предъявление претензии, получение заработной платы, посылок и т.п. Не допускается совершение через представителя таких действий, которые по своему характеру могут совершаться только лично (например оформление завещания, усыновление). В порядке представительства не могут совершаться действия, не имеющие непосредственно юридического значения (фактические действия, например выполнение работы).

Полномочие представителя может основываться на доверенности, законе (например, право родителей выступать от имени своих несовершеннолетних детей, опекунов – от имени подотчетных в качестве из законных представителей), административном акте (например, приказ о назначении на должность продавца, кассира, приемщика багажа и т.п., полномочия, которых явствуют из обстановки, в которой они действуют).

Граждане, выступающие в качестве представителей, должны обладать дееспособностью. Юридические лица могут быть представителями, если это не противоречит их уставным задачам. Юридические лица вправе в установленном законом порядке открывать специальные подразделения для выполнения представительских функций вне места их нахождения; юридические действия совершаются руководителем такого подразделения на основании доверенности соответствующего юридического лица. Представителю запрещается совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично или в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является.

Юридические последствия действий, совершенных представителем, возникают для представляемого при условии, что они совершены в пределах предоставленного ему полномочия. Однако если представляемый впоследствии одобрит действия представителя, выходящие за пределы полномочия, они также создают для представляемого права и обязанности.

В гражданском процессе представительство допускается по всем делам и означает выполнение представителем от имени и в интересах представляемого процессуальных действий. Право вести дело в суде через представителя принадлежит сторонам и другим участвующим в деле лицам, при этом гражданин вправе лично участвовать в процессе наряду со своим представителем. Представительство интересов несовершеннолетнего обвиняемого или потерпевшего осуществляют его законные представители.

Представительство в арбитражном суде – дела юридических лиц ведут в арбитражном суде их органы (руководители или их заместители), действующие в пределах полномочий, предоставленных им законом, уставом или положением, или другие работники организации – представители юридического лица. Полномочия руководителя организации (заместителя) подтверждаются документами, удостоверяющими его служебное положение. Другие работники организации, выступающие в качестве представителей сторон, третьих лиц, подтверждают свои полномочия надлежаще оформленной доверенностью организации.

Граждане – предприниматели могут вести дела в арбитражном суде лично или через представителей. Личное участие гражданина не лишает его права иметь представителя. Полномочия представителя должны быть выражены в доверенности, выданной и оформленной в соответствии с законом. В качестве представителя организации и гражданина-предпринимателя в арбитражном суде может выступать адвокат. Его полномочия удостоверяются документом, выдаваемым юридической консультацией. Полномочие на ведение дела в арбитражном суде дает представителю право на совершение от имени представляемого всех процессуальных действий, кроме полного или частичного отказа от исковых требований, признания иска, изменения предмета иска, передачи полномочий другому лицу (передоверие), предъявления приказа к взысканию, получения присужденного имущества или денег.

Полномочие представителя на совершение каждого из указанных действий должно быть специально предусмотрено в доверенности, выданной в установленном законом порядке.

Представителями в арбитражном суде не могут быть лица, не достигшие совершеннолетия или состоящие под опекой или попечительством, а также представителями в арбитражном суде не могут быть судьи, следователи прокуратуры и работники арбитражных судом. Это правило не распространяется на случаи, когда указанные лица выступают в процессе в качестве уполномоченных соответствующего суда, прокуратуры и арбитражного суда.

***Глава I***

***Понятие и значение представительства.***

Под представительством понимается совершение одним лицом, представителем, в пределах имеющихся у него полномочий сделок и иных юридических действий от имени и в интересах другого лица, представляемого. Сделка, совершаемая представителем на основании его полномочий, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого.

Потребность в представительстве возникает тогда, когда сам представляемый в силу закона (например из-за отсутствия дееспособности) или конкретных жизненных обстоятельств (например из-за болезни, командировки, занятости) не может лично осуществлять свои права и обязанности, но часто к услугам представителей прибегают ради того, чтобы воспользоваться специальными знаниями и опытом представителя, сэкономить время и средства и т.п.

С помощью представительства могут осуществляться не только имущественные, но и некоторые личные неимущественные права, однако не допускается совершение через представителей сделок, которые по своему характеру могут быть совершены только лично, а также других сделок в случаях, предусмотренных законом (например только лично можно составить завещание, заключить договор пожизненного содержания и др.).

Субъективные гражданские права и обязанности могут осуществляться не самими управомоченными и обязанными лицами, а их представителями (за исключением случаев, когда в силу закона и самой сущности прав и обязанностей они могут осуществляться и исполняться только лично их носителями). Использование представительства как способа осуществления прав и исполнения обязанностей диктуется причинами юридического и фактического порядка.

К ***юридическим причинам*** относятся:

\*неполная дееспособность лиц в возрасте до 18 лет;

\*ограничение дееспособности гражданина;

\*признание гражданина по основаниям, предусмотренным законом недееспособным и т.п.

К ***фактическим причинам*** относятся обстоятельства, препятствующие личному осуществлению прав и исполнению обязанностей:

* болезнь;
* отсутствие в месте постоянного жительства;
* юридическая безграмотность;
* нежелание управомоченного или обязанного лица лично осуществлять права и исполнять права и исполнять обязанности;
* загруженность органа юридического лица;
* отсутствие у субъекта специальных познаний и т. д.

***Сделка, совершенная одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) в силу полномочия, основанного на доверенности, законе либо административном акте, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого*** (ч. 1 ст. 64 ГК РМ).

***Субъекты представительства.***

В отношениях представительства принято различать трех субъектов – представляемого, представителя и третье лицо, с которым у представляемого возникает правовая связь благодаря действиям представителя.

***Представляемый*** – гражданин либо юридическое лицо, от имени и в интересах которого представитель совершает юридически значимые действия – сделки. Представляемым может быть любой гражданин с момента рождения или юридическое лицо – с момента возникновения в установленном порядке.

В роли представляемого может выступать любой субъект гражданского права, - юридическое лицо или гражданин независимо от состояния дееспособности.

***Представитель*** – гражданин либо юридическое лицо, наделенные полномочием совершать юридически значимые действия в интересах и от имени представляемого. Представителем же может являться не каждый, прежде всего это должны быть граждане, обладающие полной дееспособностью, в виде исключения в качестве представителей юридических лиц в сфере торговли и обслуживания могут вступать граждане, достигшие трудового совершеннолетия, т.е. 16 лет. Юридические лица могут принимать на себя функции представителей, если это не расходится с теми целями и задачами, которые указаны в их учредительных документах. Специальные ограничения для отдельных граждан быть представителями других лиц вводится в законодательство по различным причинам. Так, в соответствии со статьей 47 ГПК не вправе быть представителями в суде лица, исключенные из коллегии адвокатов, следователи, судьи, прокуроры, кроме случаев, когда они выступают в качестве уполномоченных соответствующего суда, прокуратуры или в качестве законных представителей.

Юридические лица, обладающие специальной правоспособностью, могут выполнять функции представителей, если это не противоречит целям их деятельности, определенным в законе и в учредительных документах. Так, банк, являясь кредитным учреждением, в силу предписаний закона не может быть представителем в торговой сделке. Коммерческие юридические лица, обладающие общей правоспособностью, могут выполнять функции представителей от имени граждан и организаций, не занимающихся предпринимательской деятельностью, без специального на то указания в учредительных документах, при условии, что совершение представителем того или иного вида сделок не требует получения лицензии. В этих случаях имеет место некоммерческое представительство.

***Третье лицо*** – гражданин либо юридическое лицо, с которым вследствие действий представителя устанавливаются, изменяются или прекращаются субъективные права и обязанности представляемого. Третьими лицами могут быть все лица, обладающие гражданской правосубъектностью, то есть в качестве третьего лица, с которым представляемый с помощью представителя заключает гражданско-правовую сделку или совершает иное юридическое действие, может выступать также любой субъект гражданского права. Закон лишь запрещает представителю совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично, а также в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является, за исключением случая коммерческого представительства. Например, представитель не может сам купить имущество, которое поручил ему продать представляемый.

***Цель представительства*** – совершение представителем двусторонних и односторонних сделок в интересах за счет представляемого. Сделки, совершаемые представителем, – это его собственные, самостоятельные волевые действия. Но вместе с тем они создают, изменяют или прекращают гражданские права и обязанности у другого лица – представляемого. В этом состоит главное отличие представителя от органа юридического лица. Орган представляет собой структурно обособленную часть юридического лица. Поэтому действия органа юридического лица по совершению сделок, осуществленные им в соответствии с его компетенцией, являются действиями самого юридического лица.

Представителя необходимо отличать от лиц, действующих в чужих интересах, но от собственного имени, а также от лиц, уполномоченных на вступление в переговоры относительно возможных в будущем сделок. Круг данных лиц весьма велик, но среди них можно выделить лица, наиболее часто встречающиеся в гражданско-правовом обороте.

***Посыльный (посланник)*** в отличии от представителя сам не совершает какой-либо сделки, а только передает документы, информацию, согласие на заключение сделки и т.п. от пославшего его третьему лицу. ***Коммерческий или иной посредник***, выступая от собственного имени, содействует заключению сделки путем поиска лиц, заинтересованных в ее заключении, сбора и выдачи информации об условиях ее совершения, но не каких юридических действий, непосредственно создающих права и обязанности для других лиц, не совершает\*. ***Конкурсный (арбитражный) управляющий*** при банкротстве совершает юридически значимые действия от своего имени, в интересах не только банкрота, но и его кредиторов. ***Душеприказчик при наследовании*** – это лицо, на которое наследодателем возлагаются обязанности по исполнению завещания. После смерти наследодателя душеприказчик от собственного имени совершает действия, в результате которых гражданско-правовые последствия возникают у третьих лиц. ***Рукоприкладчик*** – это лицо, лишь содействующее оформлению совершенной сделки, подписывая ее за лицо, лишенное возможности это сделать в силу физических недостатков, болезни или неграмотности.

***Не является представителем лицо, чье согласие (разрешение) необходимо для заключения сделки***. Такое лицо осуществляет лишь контроль за разумностью и целесообразностью сделок. Таковы действия попечителя, с согласия которого совершаются сделки гражданами, находящимися под попечительством. Аналогичны и действия собственника при отчуждении казенным предприятием какого-либо имущества, не являющегося продукцией предприятия.

Сущность представительства состоит в деятельности представителя по реализации полномочия в интересах и от имени представляемого. Предпосылкой представительства является относительное правоотношение между представителем и представляемым, в рамках которого возникает и формируется полномочие. ***Полномочие как возможность представителя совершать сделки от имени и в интересах представляемого – особое субъективное право, которое реализуется представителем в отношениях с третьими лицами***.

По характеру происхождения и по юридической природе полномочие представляет собой субъективное право, производное от правосубъектности представляемого, делегированное представителю по воле представляемого или в силу обстоятельств, указанных в законе. Поэтому осуществление (реализация) полномочия представителем является юридическим фактом, порождающим права и обязанности у представляемого\*\*.

При осуществлении полномочия представитель связан обязанностью осуществить данное полномочие в интересах представляемого. Поэтому представитель не вправе совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично либо в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является, за исключением случаев коммерческого представительства. Так, представитель не вправе купить для себя вещь, которую представляемый поручил ему продать, а также продать ее лицу, чьим представителем он Гражданского кодекса опекун не может совершать сделок с подопечным, за исключением одновременно является. Согласно статье 145 Кодекса о браке и семье, статьям 13, 14, 15 передачи имущества подопечному в качестве дара или в безвозмездное пользование, а также

\*Ли А. С. Разграничение сделок представительства и посредничества//Законодательство и экономика. 1995. № 11-12.

\*\*Советское гражданское право/Отв. ред. В. П. Грибанов, С. М. Корнеев. Т.1. М., 1979.

представлять подопечного при заключении сделок или ведении судебных дел между подопечным и своим супругом или близкими родственниками.

Лицо, совершающее сделку от имени и в интересах другого лица, не имея полномочия на это, либо превысившее при совершении сделки свои полномочия, является неуполномоченным.

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 прямо не одобрит данную сделку (статья 65 ГК РМ). Однако надо иметь в виду, что если представляемый не одобрит данную сделку, совершенную неуполномоченным лицом, то она может считаться сделкой, заключенной от его имени и в интересах неуполномоченного лица только в тех случаях, когда неуполномоченное лицо обладает соответствующей закону способностью к совершению данного вида сделок. Поэтому, например, если сделка в виде договора о предоставлении банковского кредита совершена от имени банка неуполномоченным физическим лицом, то она ни при каких условиях не может рассматриваться в качестве банковской сделки, заключенной от имени и в интересах такого лица, так как физическое лицо не обладает и не может обладать правосубъектностью кредитной организации. В указанных случаях мы сталкиваемся с незаконной (ничтожной) сделкой со всеми вытекающими из этого последствиями.

Последующее одобрение сделки представляемым создает, изменяет и прекращает для него гражданские права и обязанности по данной сделке с момента ее совершения. Одобрение должно быть явно выраженным – либо в письменной форме, либо путем совершения действий, свидетельствующих об этом, – и последовать в разумный срок. Срок получения одобрения имеет существенное значение. Так, если одобрение поступит от представляемого после того, как неуполномоченное лицо, признавшее сделку в качестве собственной, то есть заключенной от его имени, совершит все подготовительные действия, необходимые для исполнения им сделки, либо начнет ее исполнение, то такое одобрение не имеет юридического значения. В таких случаях передача представителю (как и любому третьему лицу) прав по сделке может быть осуществлена с соблюдением правил об уступке прав и переводе долга.

***3. Основания возникновения представительства.***

Основанием возникновения правоотношения между представляемым и представителем, то есть юридическими фактами, влияющими на возникновение и объем 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.

***4.Виды представительства.***

***А)*** **Представительство, основанное на административном акте**, т.е. представительство, при котором представитель обязуется действовать от имени представляемого в силу административного распоряжения последнего. **Акты уполномоченных государственных органов и органов местного самоуправления, предписывающие субъектам действовать в качестве представителя** других лиц, весьма разнообразны. Так, например, представители государства в органах управления акционерных обществ, акции которых закреплены в государственной собственности, являются государственными служащими и назначаются на основании решения Президента РМ, Правительства РМ, соответствующих государственных органов. Представительство, возникающее на основе актов уполномоченных государственных органов и органов местного самоуправления, предписывающих субъектам действовать в качестве представителя, называется **обязательным, так как оно устанавливается независимо от воли представляемого**.

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

***Б)*** Также обязательным является **представительство, возникающее непосредственно из предписаний закона**, которое нередко именуется **законным представительством**. Представительство, основанное на законе – это отношения возникшие по прямому указанию закона. Так, законными представителями малолетних детей являются родители, полномочия которых основываются на фактах материнства и отцовства (ст.ст. 13, 14 ГК РМ). Такую же роль играют усыновление, установление опеки и ряд других юридических факторов, с которыми закон связывает возникновение представительства (ст.ст. 13, 14 ГК РМ). Особенностями данного вида представительства является то, во первых, что оно возникает независимо от волеизъявления представляемого, и во-вторых, что полномочия представителя непосредственно определены законом. Наличие фактов отцовства, материнства (ст. 49 Кодекса о браке и семье РМ), усыновления (часть 1 ст. 100 Кодекса о браке и семье РМ), установления опеки (ст. 126 Кодекса о браке и семье РМ) в силу указания закона достаточно для возникновения правомочия одного лица быть представителем другого.

Проверка полномочий представителя третьими лицами составляет необходимый момент в процессе осуществления отношений представительства. Надобность в подобной проверке отпадает, если полномочие очевидно явствует из обстановки, в которой действует представитель. В этом случае имеется в виду обстановка, аналогичная той, в которой оказывают услуги и выполняют работы работники торговых, бытовых, транспортных, банковских и иных организаций. Продавцы, кассиры, приемщики, операторы, кондукторы, оценщики и т. д. Совершают сделки от имени организации в определенном месте, в определенном порядке, с применением соответствующей атрибутики. Все это создает у любого лица, вступающего с ним в контакт, уверенность, что он имеет дело с уполномоченным представителем организации. Любое лицо, допущенное администрацией организации к исполнению работ, оказанию услуг и т. п. в обстановке, из которой с очевидностью явствуют полномочия представителя, должно рассматриваться в качестве представителя организации\*.

\****Прим. автора:*** В подобных случаях речь должна идти именно о лицах, допущенных администрацией, а не о любых лицах, как это порой утверждается в литературе (См.: Комментарий к ГК РФ, части первой/Под ред. *О. Н. Садикова*. С.230), если следовать последней позиции, придется, например, признать правомерной сделку купли-продажи, по которой оплата получена не работником магазина, а вором, который находился в помещении магазина.

***В)*** **Представительство, основанное на договоре**, в отличие от двух рассмотренных видов обязательного представительства, является представительством добровольным, т.е. оно возникает по воле представляемого, который определяет не только фигуру представителя, но и его полномочие. Кроме того, на совершение юридических действий от имени представляемого требуется согласие самого представителя. Между представляемым и представителем заключается договор, определяющий их внутренние взаимоотношения (обычно договор поручения). **Договорами, порождающим отношения представительства, являются договоры поручения** (глава 34 ГК РМ)**, экспедиции** (глава 32 ГК РМ) **и агентирования\***, по которым одна сторона (поверенный в договоре поручения, экспедитор в договоре экспедиции или агент в договоре агентирования) обязуются совершать от имени и за счет другой стороны (доверителя в договоре поручения, клиента в договоре экспедиции или принципала в договоре агентирования) определенные юридические действия.

Односторонней сделкой, порождающей полномочия представителя, является выдача ему представляемым доверенности. Представительство, возникающее на основании договорного соглашения между представляемым и представителем, наряду с представительством, возникающим на основе выдачи представителю доверенности представляемым, принято называть **добровольным представительством**.

Разновидностью добровольного является **коммерческое представительство,** которое успешноразвивается в Российской Федерации и закреплено в соответствующих статьях Гражданского кодекса Российской Федерации.

В Гражданском кодексе Республики Молдова этот институт не закреплен. Но, так как автор считает коммерческое представительство важным и необходимым институтом в системе представительства и Гражданского права Республики Молдова в целом, данная ветвь представительства будет освещена в рамках Гражданского кодекса Российской Федерации.

Оно осуществляется на основании договора, заключенного в письменной форме и содержащего указания на полномочия представителя, а при отсутствии таких указаний – также и доверенности. Коммерческому представительству присущ особый субъектный состав. Представляемыми по нему могут быть только предприниматели. Коммерческий представитель – всегда предприниматель, который совершает постоянно и самостоятельно от имени предпринимателей сделки, это предприниматель, осуществляющий представительство в виде промысла. С учетом соответствующего обстоятельства создана конструкция представительства, существенно отличающаяся от традиционной. Одна из особенностей правового режима, установленного для этого вида представительства, состоит в том, что коммерческий представитель вправе заключать помимо обычных также сделки, которые никто иной, кроме него, совершать не может.

Для коммерческого представителя сделано исключение из общего правила о том, что представитель не вправе совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично либо в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является (п.3 ст. 182 ГК РФ / часть 3 статьи 64 ГК РМ). Одновременное коммерческое представительство разных сторон в сделке допускается с согласия сторон и в других случаях, предусмотренных законом. Следует отметить, что коммерческий представитель может представлять разные стороны в сделке, но не имеет право совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично.

Речь идет о том, что статья 184 Гражданского кодекса РФ допускает заключение договора коммерческим представителем, который в одно и то же время является представителем обеих сторон (продавца и покупателя, займодавца и заемщика, подрядчика и арендатора и т.п.).

***\*Прим. автора:*** К сожалению, институт агентирования еще не развит в Молдове и не закреплен в ГК РМ, поэтому, описывая договорное представительство в части договоров агентирования, автор будет основываться на Гражданском кодексе Российской Федерации, а именно на главе 52.

Учитывая особый характер подобного рода отношений, способных существенно затронуть интересы обеих сторон в сделке, Гражданский кодекс РФ устанавливает ряд обязательных условий использования такого рода отношений. Отсутствие хотя бы одного из них – достаточное основание для признания сделки, совершенной коммерческим представителем, незаключенной, т.е. способной породить какие-либо последствия для представляемых.

К числу таких обязательных условий относятся:

- стороны выразили согласие на одновременное коммерческое представительство\*;

- коммерческий представитель может иметь прямо выраженные полномочия, предусматривающие его права на одновременное представительство. Такие полномочия могут содержаться в письменных договорах, которые обе стороны будущей сделки заключили с коммерческим представителем, либо в выданной каждой из них доверенности.

Коммерческий представитель наделяется Гражданским кодексом соответствующими правами и вместе с тем на него возлагаются определенные, вытекающие из характера его статуса обязанности. Поскольку коммерческое представительство осуществляется представителем и теми, кого он представляет, действия предполагаются возмездными. При этом, если коммерческий представитель представляет одновременно разные стороны в сделке, он вправе требовать уплаты обусловленного вознаграждения и возмещения понесенных им при исполнении поручения издержек от сторон в равных долях, если иное не предусмотрено соглашением между сторонами. Для ограждения интересов обеих сторон установлено, что при отсутствии в заключенных ими с коммерческим представителем договорах иного вознаграждение и возмещение издержек должны выплачиваться сторонами в равных долях.

Коммерческий представитель обязан сохранять в тайне сведения о совершаемых им торговых сделках. Данная обязанность сохраняется и после того, как коммерческим представителем будет исполнено поручение. Коммерческий представитель как профессиональный предприниматель во всех случая обязан:

- исполнять данные ему поручения с заботливостью обычного предпринимателя;

- сохранять как коммерческую тайну сведения об условиях и содержании договоров, заключенных им во исполнении поручения.

***5. Полномочия представителя.***

Основы полномочий представителя составляют:

- исполнение данных представителю поручений с заботливостью, равной исполнению собственных дел;

- сохранение как тайны сведений об условиях и содержании действий, совершенных им во исполнение поручения.

Действия представителя создают, изменяют или прекращают гражданские права и обязанности представляемого лишь тогда, когда они совершаются в пределах предоставленных представителю полномочий. Если же представитель превышает свои полномочия, представляемый свободен от каких бы то ни было обязательств перед третьим лицом, с которым представитель вступил в правовые отношения от его имени. Полномочие есть мера возможного поведения представителя по отношению к третьим лицам. Именно в силу предоставленного ему полномочия представитель заключает с третьими лицами сделки и совершает другие юридические действия от имени и в интересах представляемого.

Возникновение у представителя необходимого полномочия связано прежде всего с волеизъявлением представляемого, а также с другими юридическими фактами. Полномочия представителя могут основываться на доверенности, административном акте или законе. Объем и характер полномочий представителя, а также условия их осуществления прямо зависят от лежащих в основе представительства юридических факторов.

\****Прим. автора:*** Исключения из этого правила возможны только в установленных законом случаях.

Наличие у представителя полномочий – непременное условие всякого представительства. Однако, встречаются и такие случаи, когда сделки и иные юридические действия от имени и в интересах одних лиц совершаются другими лицами, не имеющими на это необходимых полномочий. Иногда такая ситуация возникает в чистом виде, когда между участниками гражданского оборота вообще отсутствует какая-либо предварительная договоренность о представительстве. Например, гражданин, зная, что его знакомый нуждается в дачном помещении, но не имея от него на этот счет никакого конкретного поручения, заключает от его имени договор об аренде дома.

Чаще, в реальной жизни имеет место так называемое мнимое представительство, когда участники гражданского оборота полагают, что действуют в соответствии с правилами о представительстве, но в действительности представитель соответствующим полномочием не обладает. Примерами такого мнимого представительства могут служить случаи неправильного оформления доверенности, прекращения ее действия в связи с истечением срока, отменой ее представляемым и т.п.

Нередко случается, что представитель располагает полномочием, однако при его осуществлении выходит за его пределы, например, заключает договор о приобретении для представляемого имущества в гораздо большем количестве, чем ему было поручено.

Во всех случаях сделки и иные юридические действия, совершенные одним лицом от имени и в интересах другого, не порождают для последнего соответствующих прав и обязанностей. Вместе с тем деятельность без полномочий или с превышением полномочий не является совершенно безразличным фактом и при определенных условиях может повлечь за собой возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений. Так, лицо, от имени которого совершена сделка или иное юридическое действие, может восполнить отсутствие или недостаток полномочий путем последующего одобрения совершенной сделки. Такое одобрение должно последовать в пределах нормально необходимого или установленного при совершении сделки срока. По своей юридической природе последующее одобрение сделки является односторонней сделкой, совершенной по усмотрению представляемого. Оно может быть выражено как в письменной форме, например в виде письма, телеграммы, факса и т.п., так и путем конклюдентных действий, например принятием исполнения, производством расчетов и т.п.. Важно лишь, чтобы из действий представляемого однозначно следовало прямое одобрение им совершенной сделки. Одобрение сделки представляемым действует с обратной силой, т.е. делает сделку действительной с момента ее совершения.

Заключение сделки при посредстве лица, не имеющего соответствующих полномочий или действующего с их превышением, влечет правовые последствия для третьего лица. Правило, согласно которому представляемый может одобрить совершенную от его имени сделку, установлено прежде всего в интересах лица, для которого эта сделка совершена. Что касается третьего лица, с которым заключена сделка, то предполагается, что оно знало или должно было знать о неуправомоченности представителя, т.к. имелась возможность путем знакомства с доверенностью проверить полномочия последнего.

Поэтому, если третьим лицом в этом отношении проявлена беспечность или если такая сделка заключена им сознательно, то он считается связанных совершенной сделкой. В частности, если сделка будет одобрена представляемым и, следовательно, приобретет юридическую силу, третье лицо, знавшее о неуправомоченности представителя, не может отказаться от принятого на себя обязательства со ссылкой на это обстоятельство.

Деятельность без полномочий или с превышением их пределов может иметь серьезные юридические последствия для лица, выступавшего в качестве представителя. Если представляемый впоследствии прямо не одобрит данную сделку, она считается заключенной от имени и в интересах совершившего ее лица. Поэтому именно он будет нести перед контрагентом по данной сделке все обязанности и ответственность за ее неисполнение или ненадлежащее исполнение. Разумеется, это лишь общее правило, которое применяется в тех случаях, когда неуправомоченный представитель может выступать стороной в такой совершенной им сделки. При заключении сделок работниками юридических лиц, которые выходят за пределы предоставленных им полномочий или вовсе не имеют их, если только они не одобрены впоследствии представляемым, должны считаться несостоявшимися и не порождающими тех юридических последствий, на которые они были направлены. Что касается неуполномоченного представителя, то если его действия носили противоправный и виновный характер, он может быть в этом случае привлечен третьим лицом к ответственности за причинение вреда.

*6. Представительство в арбитражном суде.*

Представительство в арбитражном суде – это процессуальная деятельность, осуществляемая от имени и в интересах участвующих в деле лиц: сторон, третьих лиц, государственных органов. Дела организаций в арбитражном суде ведут их органы и представители, граждане же могут вести дела в арбитражном суде сами либо через представителей. Кодекс арбитражного производства допускает ведение дел органами юридических лиц и гражданами непосредственно или через представителей, или совместно с представителями.

Представителем в арбитражном суде может быть любой гражданин, имеющий надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела. Права и законные интересы граждан, не обладающих полной дееспособностью, защищают в арбитражном процессе их законные представители – родители, усыновители, опекуны или попечители. Законные представители могут поручить ведение дела в арбитражном суде другому избранному ими представителю.

Кодекс Арбитражного производства не ограничивает круг лиц, которые могут быть представителями участников арбитражного процесса. Ими могут быть любые граждане, в том числе сотрудники организаций, адвокаты, работники юридических фирм, любой уполномоченный гражданин, не подпадающие под исключения. Единственное требование, которое предъявляет Кодекс, это наличие надлежащим образом оформленных полномочий на ведение дела. Представители, как и лица, участвующие в деле, должны добросовестно пользоваться принадлежащими этим лицам процессуальными правами.

Полномочия представителя должны быть выражены в доверенности, выданной и оформленной в соответствии с законом.

Полномочия на ведение дела в арбитражном суде дают представителю право на совершение от имени представляемого всех процессуальных действий, кроме подписания искового заявления, передачи дела в третейский суд, полного или частичного отказа от исковых требований и признания иска, изменения предмета или основания иска, заключения мирового соглашения, передачи полномочий другому лицу (передоверие), обжалования судебного акта арбитражного суда, подписания заявления о принесении протеста, требования принудительного исполнения судебного акта, получения присужденных имущества или денег. Полномочия представителя на совершение каждого из указанных в настоящей статье действий должны быть специально предусмотрены в доверенности, выданной представляемым.

На основании доверенности на ведение дела представитель вправе осуществлять права стороны или третьего лица, определенные в Арбитражном процессуальном кодексе. В частности, представитель вправе знакомиться с материалами дела, делать выписки из него, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства, участвовать в исследовании доказательств, заявлять ходатайства, представлять свои доводы и соображения по всем возникающим в ходе арбитражного процесса вопросам. О праве совершения таких действий не требуется специального указания в доверенности.

***Глава II.***

***Доверенность.***

***Доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом (доверителем) другому лицу (доверенному) для представительства перед третьими лицами*** (часть первая статьи 66 ГК РМ)***.***

Как видно, ***доверенность*** – документ, фиксирующий полномочие представителя на совершение сделки. Доверенность адресуется третьим лицам и служит для удостоверения полномочий представителя перед ними. Иначе говоря, благодаря доверенности полномочие представителя на совершение той или иной сделки становится очевидным для соответствующего третьего лица. Чаще всего доверенность выдается для подтверждения полномочий добровольного представительства. Однако если само добровольное представительство имеет в основе договор между представляемым и представителем, то выдача доверенности по своей юридической природе представляет собой одностороннюю сделку, совершаемую по единоличному усмотрению представляемого. Другими словами, для выдачи доверенности и приобретения ею юридической силы не требуется согласие представителя. Но принятие доверенности или отказ от ее принятия – это право представителя. Лицо, выдавшее доверенность, вправе в любое время ее отменить. В свою очередь представитель может отказаться в любое время от доверенности.

Доверенность может быть выдана на имя одного лица или нескольких лиц. Выдача доверенности – односторонняя сделка.

В отличие от договора, регулирующего внутренние отношения между представителем и представляемым, доверенность призвана обеспечить внешний эффект представительства, а именно установить правовую связь между представляемым и третьим лицом посредством действий представителя. Доверенность адресуется третьим лицам и служит для удостоверения полномочий представителя перед ними. Иначе говоря, благодаря доверенности полномочие представителя на совершение той или иной сделки становится очевидным для соответствующего третьего лица.

Договор же или иной юридический факт, послуживший основой для выдачи доверенности, как таковой третьих лиц не касается. Любые сделки и иные юридические действия, совершенные представителем в рамках предоставленных ему полномочий, носят для представляемого обязательный характер. В частности, представляемый не может отказаться от исполнения заключенного на основании доверенности договора, сославшись на то, что представитель нарушил заключенный между ними договор о представительстве, например, отступил от данных ему указаний, если только они не были четко отражены в договоре, но и в доверенности. Иными словами, в случае расхождения между договором, определяющим внутренние отношения представляемого и представителя, и выданной представителю доверенностью, права и обязанности представляемого, вытекающих сделок, совершенных представителем с третьими лицами, определяются полномочиями, зафиксированными в доверенности, а не в договоре о представительстве (например в договоре поручения).

По общему правилу доверенность может выдаваться только дееспособными гражданами. Граждане в возрасте от 14 до 18 лет могут самостоятельно выдавать доверенности в пределах тех прав, которые они могут осуществлять сами:

* распоряжение заработком или стипендией и иными доходами;
* осуществление прав автора произведения науки, литературы и искусства, изобретения или иного охраняемого законом результата своей интеллектуальной деятельности;
* внесение вкладов в кредитные учреждения и распоряжение ими;
* совершение мелких бытовых сделок и сделок, направленных на безвозмездное получение выгоды, не требующих нотариального удостоверения и государственной регистрации;
* приобретение по достижению шестнадцати лет членства в кооперативах и вытекающих из этого прав.

Для совершения иных сделок лица в возрасте от 14 до 18 лет могут выдавать доверенности только с письменного согласия родителей, усыновителей или попечителей.

Юридические лица, обладающие специальной правоспособностью, могут выдавать доверенности для совершения сделок, не противоречащих целям их деятельности, закрепленных в законе. Коммерческие юридические лица, обладающие общей правоспособностью, могут выдавать доверенности на совершение любых сделок в соответствии с требованиями закона и правилами лицензирования отдельных видов деятельности.

Если коммерческое юридическое лицо, цели деятельности которого каким-либо образом определены в учредительных документах, хотя по закону это не является обязательным, выдает доверенности для совершения сделок, противоречащих таким целям, то данные доверенности могут быть оспорены.

В качестве доверителя могут выступать одно или несколько лиц одновременно. Множественность лиц, одновременно выступающих в качестве доверителей, имеет место при выдаче доверенности всеми участниками общей долевой собственности третьему лицу для совершения сделки по отчуждению всего имущества, находящегося в общей долевой собственности.

По содержанию и объему полномочий, которыми наделяется представитель, различаются три вида доверенности :

1. ***генеральные (общие) доверенности*** выдаются представителю для совершения разнообразных сделок и иных юридических действий в течение определенного периода времени (например, доверенность, выдаваемая руководителю филиала юридического лица);

2. ***специальные доверенности*** выдаются на совершение ряда однородных сделок или иных юридических действий. К ним относятся доверенности для представительства в суде, арбитражном суде, на получение товарно-материальных ценностей от грузоперевозчика и т.д.;

3. ***разовые доверенности*** выдаются для совершения строго определенной сделки или иного юридического действия.

***2. Форма доверенности. Виды.***

Одно из основных требований, предъявляемых к доверенности, – ее форма. Доверенность – это документ, который должен быть совершен в письменной форме. Если речь идет о доверенности, выданной на совершение сделок, требующих нотариальной формы (например, сделок с недвижимостью), то она должна быть нотариально удостоверена. Исключения из этого правила составляют случаи, указанные в законе. Бывает, что письменные доверенности, особым образом оформленные, способны заменить собой требуемое законом нотариальное удостоверение. Такие случаи связаны с особым положением, в котором оказались представляемые.

Так, в соответствии с частью второй статьи 67 ГК РМ, к ***нотариально удостоверенным*** доверенностям приравниваются:

- доверенности военнослужащих и других лиц, находящихся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждениях, удостоверенные начальниками, из заместителями по медицинской части, старшими и дежурными врачами этих госпиталей, санаториев и других военно-лечебных учреждениях\*;

- доверенности лиц, которые находящихся в местах лишения свободы\*\*, удостоверенные начальниками мест лишения свободы;

\**Прим. автора:* В таком же порядке могут быть удостоверены теми же лицами доверенности рабочих и служащих, членов их семей и членов семей военнослужащих при условии, если часть, соединение, учреждение или военно-учебное заведение расположены в местности, где отсутствуют нотариальные конторы (нотариус и другие органы, в функции которых входит совершение нотариальных действий.).

\*\**Прим. автора:* Имеются в виду заключенные.

- доверенности военнослужащих, а в пунктах дислокации воинских частей, соединений, учреждений и военно-учебных заведений, где нет государственных нотариальных контор и других органов, совершающих нотариальные действия, также доверенности рабочих и служащих, членов семей военнослужащих, удостоверенные командирами (начальниками) этих частей, соединений, учреждений и заведений.

Часть третья статьи 67 ГК РМ также закрепляет такое положение, что “доверенность на получение заработной платы и иных платежей, связанных с трудовыми отношениями, на получение вознаграждения авторов и изобретателей, пенсий, пособий и стипендий, сумм из государственных трудовых сберегательных касс и на получение корреспонденции, в том числе денежной и посылочной, может быть удостоверена также организацией, в которой доверитель работает или учится, или жилищно-эксплуатационной организацией по месту его проживания, или администрацией стационарного лечебно-профилактического учреждения, в котором он находится на излечении”.

Доверенности совершеннолетних дееспособных граждан, которые находятся в учреждениях социальной защиты населения – домах для престарелых, инвалидов и т.д., эти доверенности должны быть удостоверены администрацией учреждения или руководителем либо заместителем соответствующего органа.\*

К доверенностям предъявляются также и специальные требования относительно их формы, например, скрепление их печатью организации, необходимо только тогда, когда на этот счет есть указание в законе или ином правовом акте или соглашении сторон. В частности, в части первой статьи 68 Гражданского кодекса РМ предусмотрено, что “доверенность от имени государственной организации выдается за подписью ее руководителя с приложением печати этой организации. Доверенность от имени кооперативной и другой общественной организации выдается за подписью лиц, уполномоченных на это ее уставом (положением), с приложением печати этой организации”. Кроме того в части второй статьи 68, установлено, что “доверенность от имени государственной, кооперативной и другой общественной организации на получение или выдачу денег и других имущественных ценностей должна быть подписана также главным (старшим) бухгалтером этой организации”.

Порядок же выдачи и форма доверенностей на совершение операций в банке и на совершение сделок в области внешней торговли определяются специальными правилами (ч.3 ст. 68 ГК РМ).

Доверенность – это письменный документ, для действительности которого необходимо наличие на нем ***обязательных реквизитов***. Обязательным реквизитом доверенности является дата ее совершения. Отсутствие в доверенности даты ее совершения делает ее юридически ничтожной (часть вторая статьи 69 ГК РМ), а следовательно недействительной. От даты совершения доверенности необходимо отличать срок действия доверенности. Срок действия доверенности не может превышать трех лет (часть первая статьи 69 ГК РМ). Если в доверенности не указан срок действия, она сохраняет силу в течение одного года от дня совершения (часть первая статьи 69 ГК РМ). Не смотря на это часть 3 статьи 69 ГК РМ закрепляет следующее правило, что “удостоверенная нотариусом доверенность, предназначенная для совершения действий за границей, не содержащая указания о сроке ее действия, сохраняет силу до ее отмены лицом, выдавшим доверенность”.

Доверенность по общему правилу подписывается руководителем. Действительной является, однако, доверенность, подписанная и любым другим лицом, если оно наделено соответствующими полномочиями учредительным документом организации.

*\* Прим. автора:* Об этом пишется во многих российских учебниках, а также закреплено в статье 185 ГК РФ. К сожалению, в ГК РМ это положение отсутствует: видимо отечественные законодатели посчитали это признанным *apriori* и не включили его в соответствующую (67-ую) статью ГК РМ. Тем не менее, в независимости от причин такого, на первый взгляд, не существенного пробела в праве, это может привести к весьма не приятным казусам, когда, например, действия доверенного в пользу доверителя могут оказаться не законными и послужить основанием для восстановления первоначально положения (реституции) или же отсутствия защиты в суде перед третьими лицами, когда доверенность будет признана судом не действительной.

3. Удостоверение доверенностей.

Нотариус удостоверяет доверенности от имени одного или нескольких лиц, на имя одного или нескольких лиц.

Доверенность, выдаваемая в порядке передоверия, подлежит нотариальному удостоверению по представлении основной доверенности, в которой оговорено право передоверия, либо по представлении доказательств того, что представитель по основной доверенности вынужден к этому силою обстоятельств для охраны интересов выдавшего доверенность. Доверенность, выданная в порядке передоверия, не должна содержать в себе больше прав, чем предоставлено по основной доверенности. Срок действия доверенности, выданной в порядке передоверия, не может превышать срока действия доверенности, на основании которой она выдана.

***4. Передоверие.***

Общее правило, относящееся ко всем случаям выдачи доверенности, состоит в признании необходимым личного исполнения представителем предусмотренных в ней действий. То есть доверенность – это документ, выдаваемый для того, чтобы представитель лично исполнил возложенные на него функции. Вместе с тем может иметь место перепоручения (передоверия) представителем исполнения полномочия другому лицу. По указанной причине передать другому совершение соответствующих действий на основе выдаваемой для этой цели доверенности (передоверие) возможно только при наличии одной из двух предпосылок: либо в самой доверенности предусмотрено право передоверия, либо представитель вынужден силой обстоятельств передоверить исполнение поручения для охраны интересов представляемого.

***Передоверие – это передача полномочия представителем другому лицу (заместителю).***

Независимо от того, получил ли представитель соответствующие полномочия заранее или действовал по собственной инициативе, он обязан поставить в известность о состоявшемся передоверии представляемого, сообщить ему необходимые сведения о том, кому передано полномочие. Имеется в виду не только место жительства и прочие данные, необходимые для установления связи между представляемым и новым представителем, но и такие сведения, которые характеризуют профессиональные и другие качества нового представителя.

Передоверие осуществляется путем выдачи доверенности первоначальным представителем новому представителю. К такой доверенности предъявляются два требования : во-первых, она должна быть нотариально удостоверена во всех случаях – даже тогда, когда первоначальная доверенность была совершена в простой письменной форме (исключение составляют доверенности на получение заработной платы и др.), и, во-вторых, поскольку полномочия лица, которому передоверено совершение действий, производны от полномочий первоначального представителя, доверенность, выданная при передоверии, не может выходить за рамки существующих в первоначальной доверенности ограничений, включая срок ее действия. В данном случае руководствуются общим правилом для всего гражданского права принципом: “никто не может передать другому больше прав, чем он сам имеет”.

Доверенность, выданная в подтверждение передоверия, может охватывать все или только часть действий, порученных первоначальному представителю.

***5.Прекращение доверенности.***

Действия доверенности, в соответствии с частью I статьи 71 ГК РМ, прекращается вследствие: ***истечения срока доверенности***, ***отмены доверенности лицом, выдавшим ее***, ***отказа лица, которому выдана доверенность***.

В основе доверенности лежат личные отношения сторон. По этой причине доверенность признается автоматически прекращенной ***в случае смерти***, ***признания недееспособным***, ***ограниченно дееспособным*** или ***безвестно отсутствующим*** представителя или представляемого. Прекращается доверенность соответственно и ***в случае прекращения юридического лица*** – представителя или представляемого. По этой причине правопреемники (наследник либо организация, к которой перешли права и обязанности представляемого – реорганизованного юридического лица) должны с согласия представителя выдать ему новую доверенность.

Доверенность, выданная в порядке передоверия, прекращается при наступлении любого из указанных выше обстоятельств. Это объясняется тем, что доверенность, выданная в порядке передоверия, имеет производный от основной доверенности характер. Поэтому также следует иметь в виду, что заместитель представителя вправе в любое время отказаться от доверенности.

Особый, доверительный характер складывающихся между представителем и представляемым отношений проявляется в том, что каждый из них вправе в любое время отменить доверенность или передоверие и соответственно отказаться от них. Поскольку указанное положение имеет конституирующее значение для доверенности, Гражданский кодекс предусматривает, что соглашение об отказе от права прекращения доверенности или передоверия признается ничтожным (часть II статьи 71 ГК РМ).

Еще одно основание прекращения доверенности связано с ее срочным характером. С истечением срока доверенности она прекращается, а значит, при необходимости с согласия сторон должна быть выдана новая доверенность. Необходимо также иметь в виду, что прекращение доверенности автоматически влечет за собой прекращение передоверия.

Статья 72 Гражданского кодекса Республики Молдова содержит определенные гарантии для представителя и третьих лиц на случай отмены доверенности представляемым. Эти гарантии состоят в том, что представляемый обязан поставить в известность представителя и третье лицо, для представительства перед которыми выдана доверенность, о состоявшейся отмене. Данная обязанность лежит и на правопреемниках представляемого в случае его смерти (реорганизации юридического лица). Такие же гарантии возлагаются и на “правопреемников лица, выдавшего доверенность, в случаях ее прекращения по основаниям, предусмотренным в пунктах “4” “6” статьи 71 настоящего Кодекса” (статья 72 ГК РМ).

Правовые последствия прекращения доверенности наступают в момент, когда представитель узнал или должен был узнать о прекращении доверенности. Поэтому права и обязанности, возникшие до соответствующего момента, сохраняют значение для представителя и правопреемников.

Заключенная после отмены доверенности сделка может быть оспорена представляемым (его правопреемниками). Для этого им нужно доказать, что третье лицо в момент совершения сделки знало или должно было знать о состоявшейся отмене доверенности.

На представителя возлагается обязанность немедленно возвратить доверенность представляемому. Эта обязанность выражается в совершении юридических, а не фактических действий. По данной причине уничтожение доверенности представителем приравнивается к ее возврату представляемому.

***6. Последствия прекращения доверенности.***

Прекращение доверенности является не чем иным, как прекращением полномочия представителя. В связи с этим у представляемого и его преемников возникает ряд обязанностей. 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 была дана доверенность. Подобные действия должны совершить правопреемники (наследники умершего гражданина и правопреемники реорганизованного юридического лица) в случаях:

* прекращения доверенности вследствие прекращения юридического лица, от имени которого выдана доверенность;
* смерти гражданина, выдавшего доверенность, признания его недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим.

Права и обязанности по отношению к третьему лицу, возникшие в результате действий представителя или его заместителя до того, как они узнали или должны были узнать о прекращении доверенности, сохраняют силу для лица, выдавшего доверенность, и его правопреемников. Данное правило не применяется, если третье лицо оказалось недобросовестным, то есть знало или должно было знать до совершения или в момент совершения сделки с представителем, что действие доверенности прекратилось.

***Глава III***

***Договор поручения.***

***Понятие договора поручения.***

Одним из видов представительства является поручение.

Для осуществления гражданских прав и обязанностей граждане и юридические лица нередко вынуждены прибегать к услугам лиц, которые совершают для них различные действия, влекущие возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений, то есть это нечто иное как представительство. Договор поручения является наиболее распространенным договором, порождающим отношения представительства. Договор поручения заключается для получения заработной платы, заключения сделок, приема и передачи имущества и в других не менее жизненных ситуациях.

Договор поручения является классической формой представительства, так как действия поверенного приводят к возникновению прав и обязанностей непосредственного у доверителя. Пример: представитель (поверенный) совершает действия не от собственного имени, а от имени представляемого (доверителя). Договор поручения призван урегулировать отношения между представителем и представляемым, то есть внутреннюю сторону отношений представительства. Внешняя же сторона отражается в полномочиях представителя, закрепленных доверенностью.

Особенностью договора поручения является возникновение наряду с отношениями представительства обязательственных отношений, например: оказание посреднических услуг\*.

\****Прим автора.:*** Договор поручения может быть возмездным и безвозмездным. Возмездный договор поручения порождает и отношения представительства и обязательственные отношения. Безвозмездный же договор поручения порождает лишь отношения представительства, так как безвозмездные отношения по оказанию услуг не могут порождать обязательственных отношений.

***По договору поручения одна сторона (поверенный) обязуется совершить от имени и за счет другой стороны определенные юридические действия.*** (ст. 413 ГК РМ)

Кратко и ясно. Но часть первая статьи 971 ГК РФ дает более полное и более правильное определение договора поручения:

***“По договору поручения одна сторона (поверенный) обязуется совершить за счет и от имени другой стороны (доверителя) определенные юридические действия, в результате которых права и обязанности возникают непосредственно у доверителя.”***

По-моему, после такого определения договора поручения, вопросы могут возникнуть лишь у людей с умственными отклонениями.

Договор поручения является консенсуальным, взаимным, преимущественно безвозмездным, так как вознаграждение выплачивается только, если это предусмотрено законом (ст. 414 ГК РМ), иными правовыми актами или же самим договором. Традиционно договор поручения относят к числу фидуциарных, то есть основанных на лично-доверительном характере отношений сторон. Однако, лично-доверительный характер договор поручения может приобретать, как правило, в отношениях только с участием граждан.

***Элементы договора поручения.***

Сторонами в договоре поручения являются доверитель и поверенный. В качестве доверителя и доверенного могут выступать лишь дееспособные лица. В случае, если договор поручения оформляет отношения коммерческого представительства, то в качестве поверенного может выступать только гражданин, являющийся предпринимателем, либо коммерческая организация. Некоммерческие организации не вправе выступать в качестве коммерческого представителя.

Предмет договора поручения не конкретизируется в конкретной статье ГК РМ, а определяется указаниями доверителя, имеющих своеобразную форму заказа на оказание посреднических услуг и закрепляется договором. В отличии от ГК РФ, в статье 973 которого сказано, что доверитель может давать поверенному любые указания, которые должны быть правомерными, осуществимыми и конкретными, ГК РМ таких рамок не ставит, а значит оставляет на совести доверителя (а в случае судебной тяжбы и судьи) решать какие указания являются правомерными, какие осуществимыми, а какие конкретными.

Анализ главы 34 ГК РМ позволяет сделать вывод, что законом не предусмотрены специальные требования к форме договора поручения. Не говорится в ней и том, что доверитель обязан выдать поверенному доверенность на совершение действий, предусмотренных договором поручения, как это сделано, например, российскими законодателями, которые ввели такое положение в часть первую статьи 975 ГКРФ. А ведь договор поручения и доверенность не являются взаимоисключающими документами, так как, если доверенность необходима для урегулирования взаимоотношений поверенного с третьими лицами, то договор поручения заключается для урегулирования отношений между доверителем и поверенным. Между требованиями к форме доверенности и форме договора поручения не существует прямой зависимости. Например, если законом предусмотрена нотариальная форма доверенности, это не означает, что и договор поручения тоже должен быть нотариально заверен. Как правило, договор поручения требует простой письменной формы, специальных последствий ее несоблюдения в виде недействительности договора поручения законом не предусмотрено.

Срок действия договора зависит от характера данного доверителем поручения. Срок может выражаться в каком-либо периоде времени, в течение которого поверенный должен исполнить данное ему поручение, либо определяться конкретной датой. В то же самое время срок действия договора поручения взаимосвязан со сроком действия доверенности, выдаваемой поверенному. Срок действия договора не может быть менее срока доверенности. Срок договора должен либо совпадать со сроком действия доверенности, либо превышать его. Если срок действия договора более трех лет, то доверитель, конечно же, должен будет после истечения срока первой доверенности выдать новую доверенность. Нет в отечественном гражданском законодательстве и положений о срочных и бессрочных договорах поручения, которые были введены в ГК РФ. Так, часть 2статьи 971 ГК РФ устанавливает, что договор поручения может быть как срочным, то есть с указанием срока, в течение которого поверенный вправе действовать от имени доверителя, так и бессрочным, то есть предельный срок действия договора не определен сторонами в самом договоре поручения, однако выдаваемая доверенность должна содержать указание о сроке ее выдачи. Таким образом, бессрочный договор будет сохранять свое действие только при условии подтверждения полномочий поверенного доверенностью.

В качестве самостоятельной разновидности договора поручения выступает договор, порождающий отношения коммерческого представительства. Договор коммерческого представительства предполагается возмездным, то есть в отличии от преимущественно безвозмездного договора поручения договор коммерческого представительства – преимущественно возмездный. Интересы коммерческого представителя в отличии от обычного поверенного имеют большую степень защиты: коммерческому представителю предоставлено право удержания вещей, причитающихся доверителю, в обеспечение своих требований по договору; односторонний отказ от договора коммерческого представительства может иметь место только при условии предварительного уведомления другой стороны не позднее срока предусмотренного в законе, если более длительный срок уведомления не предусмотрен договором; право коммерческого представителя отступать от указаний доверителя с соблюдением его интересов, не испрашивая на то предварительного согласия доверителя и т. д.

К сожалению, несмотря на все более быстрое развитие экономических отношений в общем, и коммерческого представительства в частности, вопросы, касающиеся отношений коммерческого представительства, как и договора поручения и прочих гражданско-правовых сделок и отношений, остаются до сих пор не урегулированными. В связи с этим автор в очередной раз вынужден руководствоваться Гражданским Кодексом Российской Федерации для полного раскрытия темы курсовой работы.

***Глава IV***

***Договор комиссии.***

***Понятие договора комиссии.***

Одной из разновидностью представительства является договор комиссии, который относится к числу договоров по оказанию нематериальных посреднических услуг, главным образом при осуществлении торговых операций. Договор комиссии является тем правовым основанием, которое дает комиссионеру право, действуя от собственного имени, отчуждать имущество комитента либо приобретать для него имущество. Договор комиссии имеет много общего с договором поручения. Исполнитель действует в интересах и за счет доверителя как в договоре поручения, так и в договоре комиссии, задача обоих договоров, как правило, состоит в совершении сделок для другого лица. Сергеев А.П. и Толстой Ю. К. в своем учебнике гражданского права считают, что “внешнее сходство договоров поручения и комиссии исчерпывается тем, что оба договора предназначены урегулировать отношения по оказанию посреднических услуг”, а также то, что “договор поручения является договором о представительстве,… в то время как договор комиссии не порождает отношений представительства”. Действительно, хоть на лицо явные признаки представительства (за счет, в интересах доверителя (комитента)), комиссионер действует хотя и в интересах комитента, но от собственного имени, что исключает возможность возникновения отношений представительства.

Поверенный, вступая в отношения с третьими лицами, не становится стороной в правоотношении между доверителем и третьими лицами, не приобретает в отношении себя каких-либо прав и обязанностей; комиссионер же, напротив, становится стороной в сделке, совершенной им с третьим лицом, приобретает по ней права и обязанности. Лицо, заключающее договор с комиссионером, само не становится участником договора комиссии. Между ними и комиссионером существует самостоятельный договор, который подчиняется особым правилам, в зависимости от того, какой именно договор заключен. В данном случае договор комиссии похож по своей правовой сути с договором, который заключает гражданин с адвокатом (юридической консультацией).так, обязательным признаком договора поручения является совершение представителем действий от имени представляемого. Сам представитель при совершении указанных действий не обладает какими-либо правами и обязанностями. В случае же отношений гражданина и адвоката имеет место процессуальное представительство, в силу которого адвокат как самостоятельный участник процесса обладает собственными правами и обязанностями. То есть для отношений процессуального представительства, как и для договора комиссии, форма договора поручения неприемлема.

Не смотря на это значительное различие, в договоре комиссии, как и в договоре поручения, выделяются внутренняя и внешняя стороны взаимоотношений участников. Внутренние отношения складываются между комитентом и комиссионером, а внешние – между комиссионером и третьим лицом. Многие правила, регулирующие внутренние отношения комитента и комиссионера, аналогичны правилам, применяемым в договоре поручения. Так, комиссионер обязан строго следовать указаниям комитента, а комитент обязан обеспечить комиссионера средствами для исполнения поручения, комиссионер обязан представить отчет, а комитент принять его и т. п. Отличия, которые свойственны договору комиссии, обусловлены тем, что договор комиссии является всегда возмездным, а также тем, что в действиях комиссионера всегда должно присутствовать совершение сделок, хотя они могут этим и не ограничиваться.

Целью договора комиссии является юридическое оформление отношений торгового посредничества, с его помощью заключаются сделки по возмездной реализации имущества, не принадлежащего самому комиссионеру.

Договор комиссии определен частью первой статьи 422 ГК РМ как договор по которому “одна сторона (комиссионер) обязуется по поручению другой стороны (комитента) за вознаграждение совершить одну или несколько сделок от своего имени, за счет комитента”.

***Элементы договора комиссии.***

Стороны в договоре комиссии именуются комиссионер и комитент. Комитентом признается лицо (физическое либо юридическое), в интересах которого совершаются сделки по приобретению или продаже, а также сделки подряда или перевозки принадлежащего ему имущества. Комиссионером признается лицо, совершающее соответствующие сделки в интересах комитента.

Как и в договоре поручения, стороны должны быть полностью дееспособны, что по самому существу дела относится лишь к гражданам, поскольку юридические лица всегда дееспособны.

Предметом договора комиссии является оказание посреднических услуг в сфере торгового оборота. По сравнению с договором поручения, в котором на поверенного может возлагаться совершение любых действий, предмет договора комиссии отличается большей целенаправленностью. Комиссионер обязывается к совершению одной или нескольких сделок, как правило, купли-продажи имущества. На комиссионере также лежит обязанность выставки товара для продажи, подыскивание покупателя (контрагента).

В статье 423 ГК РМ определяется обязательная письменная форма для договора комиссии.

Сроком действия договора комиссии является период времени, в течении которого комиссионер обязан исполнить все обязанности по договору комиссии. После исполнения сделки комиссионер обязан отчитаться перед комитентом, вручить ему имущество или деньги, что также требует времени. Такими образом существует как бы два срока: срок, в течение которого комиссионер обязан совершить сделку, и срок действия всего договора комиссии.

***Глава V***

***Договор агентирования.***

Институт агентирования не смотря на свою важность и важность регулируемых отношений не отражен в гражданском законодательстве Республики Молдова, поэтому автор лишь опишет основные понятия и его значение.

Агентирование – это институт англо-американской системы права, праву стран континентальной Европы он неизвестен. Однако, этот институт нашел свое отражение в законодательстве Российской Федерации.

Агентский договор определяется как договор, “по которому одна сторона (агент) обязуется за вознаграждение совершать по поручению другой стороны (принципала) юридические и иные действия от своего имени, но за счет принципала либо от имени и за счет принципала” (часть 1 статьи 1005 ГК РФ). Из определения следует, что агентский договор является консенсуальным, возмездным, взаимным.

При разграничении договоров поручения и комиссии в качестве одного из основных отличительных признаков используется (в частности Толстым и Сергеевым) факт возникновения представительства. Действуя от своего имени, комиссионер, не является представителем комитента; поверенный же, действуя от имени доверителя, выступает как его представитель. Данный отличительный признак не применим для отграничения договоров комиссии и поручения от агентирования, так как агент может выступать как от имени принципала, так и от своего собственного имени. При этом выбор, от чьего имени будет выступать агент в той или иной сделке, зависит от соглашения сторон, а если это не предусмотрено договором, то от усмотрения агента. Главным фактором, подчеркивающим посреднические функции агента, служит совершение им за счет принципала определенных действий.

Агентский договор применяется в более широкой сфере отношений, чем комиссия и поручение. Дело в том, что предметом агентского договора могут быть не только действия, влекущие юридические последствия, но и иные действия, которые таких последствий не имеют. Отличительным признаком агентского договора является также его длящийся, по сравнению с поручением и комиссией, характер, так как агент обязуется совершать определенные действия (имеются ввиду многократно повторяющиеся длящиеся действия агента). Агентский договор может порождать особую форму представительства, не оформляемую доверенностью, так как институт агентирования не предусматривает обязанности принципала выдать агенту доверенность. Таким образом, для совершения действий от имени принципала агенту достаточно иметь заключенный в письменной форме агентский договор, в котором, конечно же, предусмотрено, что агент вправе действовать от имени принципала.

Предметом агентского договора является оказание посреднических услуг. Никаких ограничений по роду и характеру действий, совершаемых агентом, не существует, что позволяет принципалу поручать агенту осуществление любых действий. Как и в договоре поручения или комиссии, действия агента, то есть предмет договора должен быть конкретизирован в указаниях принципала, например, путем указания видов и характера заключаемых сделок, порядка и условий предоставления услуг и т. д.

***Глава VI***

***Договор транспортной экспедиции.***

***Понятие договора транспортной экспедиции.***

Договор экспедиции относится к числу вспомогательных договоров, связанных с оказанием транспортных услуг. Он возникает там, где возникают отношения по грузовой перевозке. Целью договора транспортной экспедиции является освобождение отправителей и получателей от выполнения не свойственных им операций по организации и сопровождению грузоперевозочного процесса. Из этого следует, что основная функция экспедитора состоит в отправке или получении грузов по поручению клиента, а также оказание сопутствующих услуг, как например упаковка, маркировка, погрузка, выгрузка, доставка на станцию или порт отправления, доставка со станции (порта) назначения на склад получателя и т .д.

Договор транспортной экспедиции определяется частью 1 статьи 398 ГК РМ как договор, по которому “одна сторона (экспедитор) обязуется за счет и от имени другой стороны (клиента), либо от своего имени отправлять грузы клиента либо получать прибывшие в его адрес грузы, а клиент обязуется уплатить за экспедирование определенное вознаграждение и возместить понесенные экспедитором в связи с отправкой или получением грузов расходы”.

Договор экспедиции является взаимным и возмездным; он может быть либо консенсуальным, когда, например, экспедитор организует выполнение экспедиционных услуг, либо реальным, когда он выполняет их с вверенным ему грузом. По своему содержанию он сходен с рядом других договоров о представительстве. Экспедитор оказывает определенные посреднические услуги клиенту, в чем обнаруживается сходство с такими договорами как поручение, комиссия, агентирование. Но договор экспедиции не может рассматриваться как разновидность одного из названных договоров или их конгломерат, так как в отличие от них, предметом которых является совершение любых сделок и действий, в том числе вовсе не относящихся к транспортной деятельности, экспедиция предполагает оказание услуг, непосредственно связанных с перевозкой груза.

Нормы, содержащиеся в главе 32 ГК РМ, которые регламентирует отношения в области договора транспортной экспедиции, носят самый общий характер. Поэтому в соответствии с частью первой статьи 400 “права и обязанности сторон, порядок и сроки сдачи и приема груза по договору экспедиции, а также размер вознаграждения за экспедирование определяются транспортными уставами (кодексами), а также издаваемыми в установленном порядке правилами, тарифами, типовыми договорами, а при их отсутствии – соглашением сторон”.

***Элементы договора транспортной экспедиции.***

Субъектами договора экспедиции являются клиент – сторона, которой оказываются услуги, и экспедитор – сторона, которая оказывает услуги клиенту. В качестве клиента по договору транспортной экспедиции могут быть любые лица, заинтересованные в получении экспедиционных услуг. Экспедитором может выступать только предприниматель (коммерческая организация или физическое лицо), получивший лицензию на осуществление транспортно-экспедиционной деятельности. Как и в договорах поручение комиссии и агентирования, экспедитор вправе привлечь к исполнению своих обязанностей других лиц, если иное не предусмотрено самим договором экспедиции.

В законе не указывается конкретная юридическая форма, в которую должен облекаться договор экспедиции, поэтому наверняка приемлема простая письменная форма. В данном случае могут применяться общие положения обязательственного права. Клиент должен выдать доверенность экспедитору, если она необходима для выполнения его обязанностей, например, в случае, когда экспедитор действует от имени клиента.

Срок действия договора транспортной экспедиции определяется характером взаимоотношений сторон. Для выполнения разовых экспедиционных поручений, требующих однократного совершения каких-либо операций, например, отправки или получения партии груза, заключаются разовые договоры экспедиции.

Содержание и объем обязанностей экспедитора зависят от потребностей клиента. Выделяются основные обязанности, имеющие общее значение, и дополнительные обязанности, обусловленные индивидуальными особенностями конкретного договора. Содержание основных обязанностей предопределено самой сущностью договора и включают в себя такие операции как:

1. организация перевозки груза определенным видом транспорта и по маршруту, выбранному клиентом или экспедитором;

2. заключение договора перевозки груза от своего имени или от имени клиента;

3. обеспечение доставки груза и его получения в согласованном месте;

4. осуществление иных операций, непосредственно связанных с перевозкой.

В числе дополнительных обязанностей экспедитора могут быть:

1. получение требующихся для экспорта и импорта документов;

2. выполнение таможенных и иных формальностей;

3. проверка количества и состояния груза;

4. погрузка и выгрузка груза силами экспедитора;

5. сопровождение груза в пути;

6. уплата пошлин, сборов и иных расходов, возлагаемых на клиента;

7. хранение груза в пункте назначения;

8. выполнение иных операций и услуг, предусмотренных договором.

Список дополнительных операций, которые могут осуществляться экспедитором, не является исчерпывающим.

***Глава VII***

***Представительства юридических лиц.***

Юридическое лицо может постоянно испытывать потребность в постоянном совершении каких-либо действий за пределами своего основного места нахождения. С этой целью оно вправе создать в другом месте свое обособленное подразделение в виде представительства или филиала. ***Представительство*** создается для представления и защиты интересов юридического лица, то есть с целью постоянного совершения для него определенных юридических действий, например, в центре того или иного уезда (часть I статьи 31 ГК РМ). ***Филиал*** создается, на основании статьи 31 Гражданского Кодекса РМ и устава юридического лица для осуществления всех или определенной части функций (целей) юридического лица, включая и цели представительства. Другими словами, филиал занимается той же деятельностью, что и создавшее его юридическое лицо, но одновременно может осуществлять и функции его представительства. В этой роли может выступать, например, отдельно расположенный цех или иное производство, отделение банка и т.п. Филиалами иногда могут становиться и вполне самостоятельные в экономическом или в структурном смысле организации, если их учредитель – юридическое лицо считает необходимым сохранить полный контроль (и полную ответственность) за их деятельностью.

Создавшие представительство или филиал юридические лица передают им некоторое имущество (обязательно указывая об этом в своих учредительных документах для того, чтобы об этом знали кредиторы) и утверждают положения, определяющие содержание и порядок их деятельности. Однако это имущество остается принадлежащим создавшему их юридическому лицу. Ведь представительства и филиалы являются ***обособленными подразделениями***, то есть частями создавших их юридических лиц. Не будучи самостоятельными юридическими лицами, они не могут иметь собственного имущества\* и, следовательно, не в состоянии сами участвовать в гражданском обороте. В свою очередь, отсутствие у них гражданской правосубъектности лишает их действия юридического (гражданско-правового) значения.

Для осуществления представительских и иных юридических функций от имени юридического лица последнее должно выдать ***доверенность*** назначенному им руководителю (директору) своего представительства или филиала (часть II статьи 31 ГК РМ), то есть конкретному физическому лицу (поскольку выдать доверенность своему подразделению, иначе говоря, вступить с ним в гражданско-правовые отношения представительства невозможно из-за отсутствия у него гражданской правосубъектности\*\*). Руководитель представительства или филиала на основании выданной ему доверенности действует от имени и в интересах юридического лица (а не “от имени” филиала или представительства\*\*\*).

***Глава VIII***

***Представительство в гражданском процессе.***

В статье 30 ГПК РМ в числе лиц, имеющих право участвовать в деле: сторон, третьих лиц, прокурора, органов государственного управления, профсоюзов, государственных предприятий, учреждений, организаций, воинских частей, колхозов, иных кооперативных организаций, их объединений, других общественных организаций, отдельных граждан – признаются также представители сторон и представители третьих лиц.

Представительство в гражданском процессе регламентируется главой V (Представительство в судебной инстанции) Гражданско-процессуального кодекса Республики Молдова, также существуют отсылки к статьям главы IV (Лица, участвующие в деле, их права и обязанности) ГПК РМ.

Право человека на защиту, закрепленное в статье 26 Конституции РМ, а именно право “на протяжении всего процесса пользоваться помощью адвоката, выбранного или назначенного” (часть 3 ст. 26 Конституции РМ), дублируется и расширяется в главе V ГПК РМ. Так, статья 47 устанавливает право граждан “вести свои дела в судебной инстанции лично или через представителей”. Кроме того, личное участие гражданина в деле не лишает его права иметь по этому делу своего представителя. Дела юридических лиц в судебной инстанции ведут

\* ***Прим. автора:*** В связи с этим выделенное представительствам и филиалам имущество, учитываемое на их отдельных балансах, может стать объектом взыскания кредиторов создавших их юридических лиц, причем независимо от того, связано ли это с деятельностью данных подразделений или нет. Вместе с тем по долгам, возникшим в связи с деятельностью представительств и филиалов, юридическое лицо отвечает всем своим имуществом, а не только выделенным этим своим подразделением.

\*\* ***“***Согласно п. 3 ст. 8 Закона о высшем и послевузовском профессиональном образовании структурные подразделения вуза могут им «наделяться по доверенности полностью или частично правомочиями юридического лица». Это абсурдное правило свидетельствует лишь о некомпетентности современного отечественного законодателя и не должно восприниматься всерьез, ибо даже законодатель не вправе переступать границы здравого смысла***”( “Гражданское право” под редакцией Е. А. Суханова, М., издательство БЕК, 1998)***

\*\*\* ***Прим. автора:*** Поскольку руковдитель филиала или представительства не является органом юридического лица, его полномочия на выступление от имени организации не могут основываться на указаниях, содержащихся в положении о филиале или представительстве либо в учредительных документах юридического лица. Хотя, как описывают многие учебники в Частности учебник гражданского права под редакцией Суханова Е.А., «судебная и арбитражная практика и допускает действительность договора, заключенного руководителем филиала (представительства) «от имени филиала», при наличии «полномочий от юридического лица», «выраженных в положении о филиале и в доверенности», с этим невозможно согласиться. Нельзя заключить сделку для юридического лица ни «от имени» его неправосубъектного подразделения, ни при отсутствии должным образом оформленных полномочий».

их органы, действующие в пределах полномочий, предоставленных им законом, уставом или положением либо их представители. Руководители организаций, выступающие в качестве органа юридического лица, представляют судебной инстанции документы, удостоверяющие их служебное положение или полномочия.

Согласно статье 48 ГПК РМ, представителями в судебной инстанции могут быть:

1. работники государственных предприятий, учреждений, организаций, воинских частей, колхозов, иных кооперативных организаций, их объединений, других общественных организаций – по делам этих предприятий, учреждений, организаций, воинских частей;

2. уполномоченные профессиональных союзов – по делам рабочих, служащих, членов колхоза, а также других лиц, защита прав и интересов которых осуществляется профессиональными союзами;

3. уполномоченные организаций, которым законом, уставом или положением предоставлено право защищать права и интересы членов этих организаций;

4. уполномоченные органов или организаций, которым законом, уставом или положением предоставлено право защищать права и интересы других лиц;

5. один из участников по поручению других соучастников на основании статьи 37 ГПК РМ\*;

6. адвокаты;

7. иные лица, допущенные судебной инстанцией, рассматривающей дело, к представительству по данному делу.

Полномочия представителя, представляющего в суде права и интересы той или иной стороны, должно быть выражено в доверенности, выданной и оформленной в соответствии с законом, то есть в соответствии со статьей 67 ГК РМ. Часть II статьи 49 ГПК РМ устанавливает следующие требуемые формы доверенности:

*“Доверенности, выдаваемые гражданами, удостоверяются в нотариальном порядке. Доверенности граждан, проживающих в населенных пунктах, где нет государственных нотариальных контор, удостоверяются примэриями сел (коммун). Доверенности, выдаваемые гражданами, могут быть удостоверены также предприятиями, учреждениями или организациями, где работает или учится доверитель, жилищно-эксплуатационными организациями по месту его жительства, администрацией стационарного лечебно-профилактического учреждения, в котором гражданин находится на излечении, соответствующей воинской частью, если доверенность выдается военнослужащим. Доверенность, выдаваемая гражданином, находящимся в местах лишения свободы, удостоверяется начальником места лишения свободы”.*

Доверенность от имени юридического лица выдается руководителем соответствующей организации. Уполномоченные профессиональных союзов и других общественных организаций, должны представить судебной инстанции документы, удостоверяющие поручение соответствующих организаций на осуществление представительства по данному делу. Полномочия представителей, указанных в пунктах 5 и 7 статьи 48 ГПК РМ (один из участников по поручению других соучастников или лица, допущенные судом, рассматривающей дело, к представительству по данному делу). Полномочие же адвоката удостоверяется ордером, выдаваемым юридической консультацией.

Полномочие на ведение дела в суде дает представителю право на совершение от имени представляемого всех процессуальных действий, кроме передачи дела в третейский суд, полного или частичного отказа от исковых требований, изменения основания и предмета иска, признания иска, заключения мирового соглашения, передачи полномочий другому лицу (передоверие), обжалования решения судебной инстанции, предъявления исполнительного

\* ***Прим. автора:*** статья 37 ГПК РМ предусматривает участие в деле нескольких истцов или ответчиков. В данном случае они будут именоваться соучастниками и могут поручить ведение дела одному из соучастников.

листа ко взысканию, получения присужденного имущества или денег. Полномочие представителя на совершение каждого из выше указанных должно быть специально оговорено в доверенности представителя.

Права и охраняемые законом интересы недееспособных граждан, граждан, не обладающих полной дееспособностью, и граждан, признанных ограниченно дееспособными, защищают в суде их родители, усыновители, опекуны или попечители, которые представляют суду документы, удостоверяющие их полномочия. Законные представители совершают от имени представляемых все процессуальные действия, право совершения которых принадлежит представляемому, с ограничениями, предусмотренными законом.

По делу, в котором должен участвовать гражданин, признанный в установленном порядке безвестно отсутствующим, в качестве его представителя выступает хранитель или опекун, назначенный для охраны и управления имуществом безвестно отсутствующего.

По делу, в котором должен участвовать наследник лица, умершего или объявленного в установленном законом порядке умершим, если наследство еще никем не принято, в качестве представителя наследника выступает опекун, назначенный для охраны и управления наследственным имуществом.

Для всех этих случаев, вне зависимости от гражданско-правового статуса представляемого, представителя, будь это родители, усыновители, опекуны или попечители, могут поручить ведение в суде дела другому лицу, избранному ими в качестве представителя.

Существуют общие ограничительные правила для назначения представителя. Так, согласно статье 52 ГПК РМ представителями в суде не могут быть:

1. лица, не достигшие совершеннолетия;

2. лица, состоящие под опекой или попечительством.;

3. адвокаты, принявшие поручение об оказании юридической помощи с нарушением правил, установленных законом об адвокатуре;

4. лица, исключенные из коллегии адвокатов или временно отстраненные от работы адвоката;

5. судьи, следователи, прокуроры, кроме случаев, когда они выступают в качестве законных представителей (родителей, усыновителей, опекунов, попечителей), а также в качестве уполномоченных судом или прокуратуры;

6. лицо, если оно оказывает или ранее оказывало юридическую помощь лицам, интересы которых противоречат интересам представляемого, или участвовало в качестве судьи, прокурора, следователя, лица, производившего дознание, эксперта, специалиста, переводчика, свидетеля или понятого, а также если оно состоит в родственных отношениях с должностным лицом, принимающим участие в рассмотрении дела.

При наличии подобных обстоятельств представителю может быть заявлен отвод лицами, участвующими в деле, и он будет отстранен от ведения дела.

Часть первая статьи 31 ГПК РМ устанавливает равные права и обязанности лиц, участвующих в деле. Так представитель, наравне с другими участниками гражданского процесса имеет право:

1. знакомиться с материалами дела;

2. делать выписки из материалов дела;

3. снимать копии;

4. заявлять отводы;

5. представлять доказательства;

6. участвовать в исследовании доказательств;

7. задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле;

8. заявлять ходатайства;

9. давать устные и письменные объяснения суду;

10. представлять свои доводы и соображения по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам;

11. возражать против ходатайства, доводов и соображений других лиц, участвующих в деле;

12. обжаловать решения и определения суда;

13. пользоваться другими процессуальными правами , предоставляемыми ему ГПК РМ.

Существуют также и специально предоставляемые процессуальные права, например в делах, возникающих из административно-правовых отношений, и в делах особого производства, лица пользуются правами и несут обязанности сторон за изъятиями, установленными законодательством.

***Глава IX***

***Представительство в уголовном процессе.***

Как уже ранее упоминал автор, в статье 26 Конституции Республики Молдова декларируется право каждого человека на защиту. В уголовном процессе защитник, выбранный или назначенный, допускается к участию в деле с момента предъявления обвинения, а в случае задержания или ареста подозреваемого или обвиняемого – с момента объявления ему протокола задержания или предъявления ордера на арест, но, как указано в части первой статьи 43 УПК РМ, не позднее двенадцати часов с момента задержания или ареста. Если в течении этих двенадцати часов явка защитника, выбранного подозреваемым или обвиняемым, невозможна, то производящее дознание лицо (следователь и прокурор) предлагают нуждающемуся в защите пригласить другого защитника либо обеспечивают его защитником через коллегию адвокатов РМ, либо юридическую консультацию.

Существуют общие обязательные случаи участия защитника при производстве дознания, предварительного следствия и при судебном разбирательстве:

по делам:

1. несовершеннолетних;

2. немых;

3. глухих;

4. слепых;

5. лиц, которые в силу своих психических или физических недостатков не могут сами осуществлять свое право на защиту;

6. лиц, не владеющих языком, на котором ведется судопроизводство.

По делам лиц, обвиняемых в совершении преступлений, за которые в качестве меры наказания может быть назначено пожизненное заключение, участие защитника обязательно с момента предъявления обвинения.

В качестве защитника допускаются адвокаты, а по постановлению следователя или судьи, определению су3дебной инстанции – иные лица, которые обладают соответствующей лицензией.

В общем, процессуальные права и обязанности защитника (представителя в уголовном процессе) мало чем отличаются от прав и обязанностей других участников уголовного процесса, и, по существу, схожи с правами и обязанностями представителя в гражданском процессе, за исключением того, что адвокат в уголовном процессе «не вправе отказаться от принятой на себя защиты обвиняемого» (част ь 5 статьи 46 УПК РМ).

Представительство в уголовном процессе тема очень интересная и обширная, но, жаль только, другой курсовой работы.

Заключение.

На мой взгляд представительство в гражданском праве имеет немаловажное значение. В жизни могут сложиться различные ситуации, когда невозможно самому представлять свои интересы, в силу каких-то обстоятельств (например по болезни или отъезду или просто недостаточных знаний), и тогда имеет смысл прибегнуть к помощи представителя.

Цель представительства - совершение представителем юридических действий, устанавливающих, изменяющих или прекращающих права и обязанности у представляемого. Среди данных действий наибольшее значение имеют двусторонние и односторонние сделки. Немаловажную роль играют и иные юридические действия : приемка продукции, составление актов о недостатках товаров, предъявление претензий и исков и т.д.

Институт представительства имеет важное значение в жизни общества, но, к сожалению, не отрегулирован достаточно в нашем законодательстве. Нынешние гражданско-правовые отношения в Республике Молдова строятся на основании Гражданского Кодекса Молдавской Советской Социалистической Республики 1964 года. Государства такого уже давно не существует, тем не менее Молдова, по причине нерадивости или правовой безграмотности депутатов Парламента, вынуждена жить по старым законам: это касается не только Гражданского Кодекса, а всей системы законодательства Республики Молдова. На лицо известный коммунистический принцип:

«*Ленин умер, но дело его живет!*»

Ну, а если без шуток, то Республика действительно нуждается в тщательной переработке законодательства и его пересмотра под развивающиеся общественные отношения..

Именно по причине несовершенства отечественного законодательства, автор не смог полностью раскрыть взятую тему, был вынужден заимствовать некоторые положения из законодательства Российской Федерации, в частности из Гражданского Кодекса РФ, Кодекса Арбитражного Производства РФ и др.

Известно, что проект нового Гражданского Кодекса РМ, как и проекты КоАП РМ, УК РМ, ГПК РМ и УПК РМ, был рассмотрен депутатами Парламента РМ в первом чтении. Остается надеяться, что в скором будущем они порадуют нас качественно новым видением гражданско-правовых и прочих отношений.

***Список используемой литературы .***

***Нормативный материал:***

1. Гражданский Кодекс РМ.

2. Гражданско-процессуальный Кодекс РМ.

3. Кодекс арбитражного производства РМ.

4. Уголовно-процессуальный кодекс РМ.

5. Гражданский Кодекс РФ.

6. Кодекс арбитражного производства РФ.

7. Гражданско-процессуальный кодекс РФ.

***Учебная литература:***

1. ГК Российской Федерации (комментарий). Фирма “Спартак”. М.- 1995г.
2. Комментарий к АПК Российской Федерации. М.- 1995г.
3. Юридическая энциклопедия. Юринформцентр. М.- 1995г.
4. Гражданское право, под редакцией Суханова Е.А. , М. 1998г.
5. Гражданское право, под редакцией Сергеева А. П. и Толстого Ю. К., Ч.2, М. -1998
6. Учебник гражданского права. С Петербург. 1996г.