

Министерство образования и науки Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
АМУРСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
(ФГБОУВО «АмГУ»)

Факультет юридический
Кафедра гражданского права
Направление подготовки 40.03.01 – Юриспруденция
Направленность (профиль) образовательной программы Гражданско-правовой

ДОПУСТИТЬ К ЗАЩИТЕ
и.о. Зав. кафедрой
Т.А. Зайцева
« 15 » июня 2018 г

БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА

на тему: Представительство. Особенности полномочий представителя в зависимости от субъекта

Исполнитель
студент группы 421- об 1

15.06.18
(подпись, дата)

А.В. Пелих

Руководитель
доцент, к.ю.н

15.06.18
(подпись, дата)

С.В. Дынник

Нормоконтроль

15.06.18
(подпись, дата)

О.В. Громова

Благовещенск 2018

Министерство образования и науки Российской Федерации
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
АМУРСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
(ФГБОУВО «АмГУ»)

Факультет юридический
Кафедра гражданского права

УТВЕРЖДАЮ
Зав. кафедрой
_____ Т.А. Зайцева
« » _____ 2017 г.

З А Д А Н И Е

К выпускной квалификационной работе студента Педих А.В.

1. Тема выпускной квалификационной работы: Представительство. Особенности полномочий представителя в зависимости от субъекта (утверждено приказом от _____ № _____)
 2. Срок сдачи студентом законченной работы (проекта): 01 июня 2018 года.
 3. Исходные данные к выпускной квалификационной работе: Конституция РФ, Гражданский процессуальный кодекс, нормативно-правовые акты, федеральные законы.
 4. Содержание выпускной квалификационной работы (перечень подлежащих разработке вопросов): Понятие и сущность судебного представительства. Особенности представительства в зависимости от субъекта правоотношений
 5. Перечень материалов приложения: нет.
 6. Консультанты по выпускной квалификационной работе (с указанием относящихся к ним разделов): нет
 7. Дата выдачи задания: 15 сентября 2017 года.
- Руководитель бакалаврской работы (проекта): Дынник С.В., доцент кафедры гражданского права.
- Задание принял к исполнению (дата): 15 сентября 2017 года. _____

РЕФЕРАТ

Бакалаврская работа содержит 69 с., 50 источников.

ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО, АДВОКАТ, ВИДЫ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА, ПРЕДСТАВИТЕЛЬ, ЗАКОНОДАТЕЛЬСТВО.

Целью данной работы является анализ правового регулирования института судебного представительства в процессе его становления и развития. В частности, необходимо обобщить накопленный исторический опыт науки и судебной практики, исследовать существующие теоретические и практические проблемы представительства в гражданском судопроизводстве, разработать рекомендации по совершенствованию действующего законодательства в рамках правового регулирования судебного представительства.

Для достижения поставленной цели определены следующие задачи дипломной работы:

- изучить генезис представительства в гражданском судопроизводстве, рассмотреть основные исторические этапы его возникновения и развития;
- определить понятие судебного представительства, раскрыть его сущность и значение;
- рассмотреть отдельные виды процессуального представительства, выделить их специфические особенности;
- проанализировать основные полномочия судебных представителей, определить порядок их оформления;
- выявить проблемы правового регулирования института представительства, предложить возможные пути их разрешения.

СОДЕРЖАНИЕ

Введение	4
1 Понятие и сущность судебного представительства	8
1.1 Представители в суде: понятие и признаки	8
1.2 Оформление полномочий представителя	12
1.3 Полномочия представителя	15
2 Особенности представительства в зависимости от субъекта правоотношений	21
2.1 Законное представительство	21
2.2 Договорное представительство	28
2.3 Уставное представительство	36
2.4 Общественное представительство	39
2.5 Представительство по назначению	41
3 Проблемы совершенствования института судебного представительства в Российской Федерации	46
3.1 Совершенствование демократических основ гражданского судопроизводства, повышение правового статуса его субъектов	46
3.2 Пробелы в судебном представительстве. Совершенствование законодательства о судебном представительстве	51
3.3 Разработка эффективных правовых мер защиты граждан и юридических лиц от недобросовестных судебных представителей	54
Заключение	57
Библиографический список	62

ВВЕДЕНИЕ

Институт представительства в суде способствует более полному осуществлению процессуальных прав и обязанностей сторон, третьих лиц и других лиц, участвующих в деле, особенно в тех случаях, когда они в силу тех или иных обстоятельств не могут вести дело лично или явиться в суд (например, для граждан – недееспособность, болезнь и др.).

Целью института представительства является оказание помощи гражданам и юридическим лицам в защите их прав, а также оказание помощи суду в выявлении существенных обстоятельств дела и правильном его разрешении.

Институт представительства известен не только гражданскому процессуальному праву, но и иным отраслям права, в частности арбитражно-процессуальному праву.

Актуальность темы исследования обусловлена большой значимостью судебного представительства для укрепления гарантий конституционного права граждан на судебную защиту, а также гарантий реализации в гражданском процессе принципов законности, состязательности, диспозитивности и процессуального равноправия сторон при рассмотрении гражданских дел в суде.

Одним из основных ориентиров развития отечественной правовой системы является гарантированная ст. 48 Конституции Российской Федерации судебная защита прав и свобод личности. Судебная защита прав и свобод личности осуществляется через правовой механизм обеспечения этих прав и свобод, процессуальный порядок деятельности судов.

Одним из институтов, гарантирующих защиту прав и свобод граждан и юридических лиц, в изрядной степени является представительство в гражданском и арбитражном процессе.

Состязательность данных процессов, увеличение количества и усложнение дел в судах России, усиление роли сторон при собирании доказательств и доказывания в процессе, обуславливают важность для лиц, участвующих в деле, быть надлежащим образом представленными в суде, и поэтому скрупулез-

ная разработка института представительства в гражданском и арбитражном процессе представляется актуальной.

Судебное представительство в гражданском процессе призвано предоставлять юридическую помощь гражданам и организациям, оказывать содействие защите их прав и охраняемых законом интересов. Участие судебного представителя в гражданском судопроизводстве способствует выяснению фактических отношений сторон, выражению инициатив и активности участников процесса. В современном гражданском процессе роль судебного представительства существенно возросла. Граждане желают, чтобы их интересы в суде защищал квалифицированный представитель. Растущие потребности общества в квалифицированной юридической помощи связаны с появлением в судах новых категорий каверзных в юридическом отношении дел, в частности, с участием граждан в хозяйственных обществах и товариществах, инвестиционных спорах, в том числе связанных с выпуском и обращением ценных бумаг, налоговых спорах и др., требующих высокой квалификации при их рассмотрении.

В связи с этим растет ценность участия в процессе представителей, обладающих специальными познаниями в области права: адвокатов, частнопрактикующих юристов и т.д. Вместе с тем расслоение общества по финансовым возможностям сужает круг лиц, которые могут обратиться за помощью к профессионалам. Следовательно квалифицированная юридическая помощь, как это и предусмотрено в Конституции РФ, в определенных случаях должна оказываться бесплатно и, самое важное, она должна быть доступной. Немаловажную роль в реализации предоставленной конституционной гарантии права граждан на судебную защиту играет судебное представительство, которое является действенным средством защиты прав гражданина.

Тема представительства в гражданском и арбитражном процессе относится к числу тех, которые постоянно находятся в центре внимания ученых-юристов. Интерес к проблемам процессуального представительства определен местом и ролью данного института в системе гарантий гражданской процессуальной формы. Принятие и вступление в силу новых кодифицированных актов

- Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации и Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации не решило, а напротив, обострило многие проблемы осуществления представительства в гражданском и арбитражном процессе.

Объектом исследования настоящей работы выступают общественные отношения, складывающиеся при оказании судебным представителем правовой помощи и обеспечении наиболее полной защиты интересов представляемых им лиц.

Предметом исследования являются понятия судебного представительства в гражданском и арбитражном судопроизводствах, процессуальный статус судебного представителя, его полномочия, механизм осуществления разнообразных видов судебного представительства, а также факторы, влияющие на усиление эффективности института судебного представительства.

Цели и задачи исследования. Целью данной работы является анализ правового регулирования института судебного представительства в процессе его становления и развития. В частности, необходимо обобщить накопленный исторический опыт науки и судебной практики, исследовать существующие теоретические и практические проблемы представительства в гражданском судопроизводстве, разработать рекомендации по совершенствованию действующего законодательства в рамках правового регулирования судебного представительства.

Для достижения поставленной цели определены следующие исследования:

- изучить генезис представительства в гражданском судопроизводстве, рассмотреть основные исторические этапы его возникновения и развития;
- определить понятие судебного представительства, раскрыть его сущность и значение;
- рассмотреть отдельные виды процессуального представительства, выделить их специфические особенности;
- проанализировать основные полномочия судебных представителей,

определить порядок их оформления:

- выявить проблемы правового регулирования института представительства, предложить возможные пути их разрешения.

Методологическая основа работы. Для решения поставленных в работе задач использовался диалектический метод как всеобщий метод познания объективной действительности. Также применялись общенаучные и частнонаучные методы познания: формально-логический, исторический, системный, метод сравнительного правоведения и иные.

Теоретическую основу и особую значимость для исследования составляют труды таких представителей науки, как М. А. Викут, Л. В. Войтович, Г. А. Жилина, О. В. Исаенковой, С. О. Королевой, П. В. Крашенинникова, В. И. Нечаева, М. К. Треушникова, Л. В. Тумановой, М. С. Шакарян, В. В. Яркова и других.

Нормативную базу исследования составляют Конституция РФ, Федеральные конституционные законы, Арбитражный процессуальный кодекс РФ, Гражданский процессуальный кодекс РФ, процессуальные нормы Гражданского кодекса РФ, иных Федеральных законов. Кроме того, в работе используются материалы судебной практики, которая характеризует проблемы правоприменительной деятельности в данной сфере.

Структура работы определена ее целями и задачами. Бакалаврская работа состоит из введения, трех глав, заключения и библиографического списка.

Во введении обосновывается актуальность исследования, определяются цели и задачи, теоретическая и нормативная база исследования.

Основная часть последовательно разрешает поставленные задачи, чем выполняется цель бакалаврской работы. Заключение посвящено выводам по результатам выполненного исследования.

К работе прилагается список использованных источников, включающий 50 наименований.

1 ПОНЯТИЕ И СУЩНОСТЬ СУДЕБНОГО ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА

1.1 Представители в суде: понятие и признаки

«Представительство в суде – правоотношение, в силу которого одно лицо (судебный представитель) совершает процессуальные действия в пределах предоставленных ему полномочий от имени и в интересах представляемого (стороны или третьего лица), вследствие чего непосредственного у последнего возникают права и обязанности¹».

Представительство в суде допускается процессуальным законом по всем гражданским делам во всех судах и на всех стадиях гражданского процесса.

Поручение ведения дела представителю не лишает сторону права участвовать в процессе наряду со своим представителем.

В соответствии со ст. 49 ГПК РФ «представителями в суде могут быть дееспособные лица, имеющие надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела, за исключением лиц, указанных в ст. 51 настоящего Кодекса».

Представителями в суде не могут быть по гражданскому законодательству: судьи, следователи, прокуроры, недееспособные лица, лица, не обладающие полной дееспособностью (ст. 51 ГПК РФ).

Кроме того, закон устанавливает некоторые ограничения на осуществление судебного представительства в отношении адвокатов.

Так, адвокат не вправе принимать от лица, обратившегося к нему за оказанием юридической помощи, поручение в случаях, если он:

- имеет самостоятельный интерес по предмету соглашения с доверителем, отличный от интереса данного лица;
- участвовал в деле в качестве судьи, прокурора, эксперта, специалиста, переводчика, свидетеля, а также если он являлся должностным лицом, в компетенции которого находилось принятие решения в интересах данного лица;
- состоит в родственных или семейных отношениях с должностным ли-

¹ Гражданское процессуальное право России (учебник) / под ред. М.С.Шакарян, М.: Изд. «Былина», 1999. С. 109.

цом, которое участвовало или участвует в рассмотрении дела;

- оказывает юридическую помощь доверителю, интересы которого противоречат интересам лица, обратившегося с просьбой о ведении дела.

Вести дело через представителя в суде могут не все участники процесса, а только стороны, заявители и другие заинтересованные лица, в частности, по делам особого производства, третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, третьи лица, не заявляющие самостоятельных требований относительно предмета спора.

Судебное представительство возможно по всем категориям гражданских дел в суде первой инстанции, в апелляционной и кассационной инстанциях, в надзорной инстанции, при пересмотре вступивших в законную силу решений по вновь открывшимся обстоятельствам и при исполнении судебных решений.

Судебное представительство - самостоятельный институт и его необходимо отличать от других правовых институтов.

Институт судебного представительства существенно отличается от представительства в гражданском праве. Их различают по ряду признаков: по целям и характеру отношений между представителем и представляемым, по субъектному составу, по основаниям возникновения, по правовым последствиям, которые влечет выдача поручения на совершение юридических действий.²

Судебный представитель³ является субъектом гражданских процессуальных отношений, имеет процессуальный интерес в деле, своими действиями оказывает влияние на развитие процесса. Он имеет самостоятельные процессуальные права и обязанности. За невыполнение своих процессуальных обязанностей он может быть привлечен к процессуальной ответственности. Однако без доверенности он не имеет права распоряжаться объектом спора.

«Судебный представитель— дееспособное лицо, которое совершает процессуальные действия в пределах предоставленных ему полномочий от имени и

² Королева С. О. Полномочия представителя в арбитражном процессе и порядок их оформления // Черные дыры в Российском законодательстве . 2007. №2. С. 201-206.

³ Гражданское процессуальное право России (учебник) / под ред. М.С.Шакарян, М.: Изд. «Былина», 1999. С. 109

в интересах представляемого».

В зависимости от оснований классификации можно выделить различные виды судебного представительства.

Так, в одном случае представительство может возникнуть только при наличии волеизъявления представляемых, в других - для возникновения представительства волеизъявления представляемых не требуется.

В зависимости от юридической значимости волеизъявления представляемых лиц для возникновения судебного представительства можно выделить:

- добровольное представительство, которое может возникнуть только при наличии на это волеизъявления представляемого;

- обязательное (законное) представительство, для возникновения которого не требуется согласия представляемого лица.

Добровольное представительство в зависимости от характера отношений между представляемым и представителем можно подразделить на:

- договорное представительство, в основе которого лежат договорные отношения между представляемым и представителем о представительстве в суде;

- общественное представительство, основанием возникновения которого является членство представляемых лиц в общественных объединениях.

Статья 59 АПК РФ закрепляет право граждан вести свои дела в арбитражном суде лично или через представителей. Ведение дела лично не лишает гражданина права иметь представителей.

В соответствии со ст. 54 АПК РФ представитель является лицом, участвующим в арбитражном процессе, и совершает от имени представляемого все процессуальные действия.

В соответствии со ст. 54 АПК представители являются участниками арбитражного процесса.

Представителем в арбитражном суде может быть дееспособное лицо с надлежащим образом оформленными и подтвержденными полномочиями на ведение дела, за исключением лиц, указанных в статье 60 АПК РФ.

Следует отметить, что в АПК РФ по-разному решается вопрос о предста-

вителях граждан и организаций ввиду специфики этих участников процесса.

Представителями граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, могут выступать в арбитражном суде адвокаты и иные оказывающие юридическую помощь лица.

Права и законные интересы недееспособных граждан защищают в арбитражном процессе их законные представители - родители, усыновители, опекуны или попечители, которые могут поручить ведение дела в арбитражном суде другому избранному ими представителю.

Дела организаций ведут в арбитражном суде их органы, действующие в соответствии с федеральным законом, иным нормативным правовым актом или учредительными документами организаций.

От имени ликвидируемой организации в суде выступает уполномоченный представитель ликвидационной комиссии.

Представителями организаций могут выступать в арбитражном суде по должности руководители организаций, действующие в пределах полномочий, предусмотренных федеральным законом, иным нормативным правовым актом, учредительными документами, или лица, состоящие в штате указанных организаций, либо адвокаты.⁴

Итак, спецификой представительства граждан является возможность выполнять функцию представителя не только адвокатами, но и иными, оказывающими юридическую помощь лицами. Как правило, это работники юридических фирм, созданных в свое время для обслуживания организаций и отдельных граждан, в том числе для представительства в судах. Представителем гражданина может быть любое лицо, отвечающее требованиям АПК РФ.

Дела организаций ведут, прежде всего, их органы. Ими могут быть как единоличный (директор, генеральный директор и др.), так коллегиальный орган (правление, дирекция и др.)

Не могут быть представителями в арбитражном суде судьи, следователи,

⁴ Королева С. О. Представительство сторон и третьих лиц в арбитражном процессе: автореферат дис. ... кандидата юридических наук. М., 2007. С 23.

прокуроры, помощники судей и работники аппарата суда. Данное правило не распространяется на случаи, если указанные лица выступают в арбитражном суде в качестве представителей соответствующих органов или законных представителей. Кроме того, представителями в арбитражном суде не могут быть лица, не обладающие полной дееспособностью либо состоящие под опекой или попечительством (ст. 60 АПК РФ).

Итак, в судах общей юрисдикции и арбитражных судах представителями могут быть дееспособные граждане имеющие надлежаще оформленные полномочия на ведения дела.

Следует отметить, что в гражданском судопроизводстве в определенных случаях представитель может быть назначен судом, чего нет в арбитражном судопроизводстве.

1.2 Оформление полномочий представителя

Полномочия представителя, как правило, подтверждаются доверенностью.

Согласно ст. 185 ГПК РФ доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами. По общему правилу доверенность должна быть нотариально удостоверена. Исключения из этого правила предусмотрены ч. 2 ст. 53 ГПК РФ.

Доверенности, выдаваемые гражданами, могут быть удостоверены организацией, в которой работает или учится доверитель, жилищно - эксплуатационной организацией по месту жительства доверителя, администрацией учреждения социальной защиты населения, в котором находится доверитель, а также стационарного лечебного учреждения, в котором доверитель находится на излечении, командиром (начальником) соответствующих воинских части, соединения, учреждения, военно - учебного заведения, если доверенности выдаются военнослужащими, работниками этих части, соединения, учреждения, военно - учебного заведения или членами их семей. Доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверяются начальником соответствующего места лишения свободы (ч.2 ст. 53 ГПК РФ).

При удостоверении доверенности перечисленными организациями и лицами следует указать должность лица, удостоверившего доверенность. Подпись лица должна быть скреплена печатью соответствующего учреждения.

Удостоверять доверенности от имени организаций могут их руководители, а также лица, которым такие полномочия предоставлены учредительными документами, приказами и т.п. Если доверенность выдается от имени руководителя филиала (представительства) организации, то необходимо учитывать, что такая доверенность выдается в порядке передоверия и должна быть удостоверена нотариально.

ГПК РФ не определяет специфику передоверия, за исключением упоминания о праве передоверия в числе полномочий представителя (ст. 54 ГПК РФ). Согласно ст. 187 ГК РФ лицо, которому выдана доверенность, должно лично совершать те действия, на которые оно уполномочено. Оно может передоверить их совершение другому лицу, если уполномочено на это доверенностью либо вынуждено к этому силою обстоятельств для охраны интересов лица, выдавшего доверенность. Доверенность, выдаваемая в порядке передоверия, должна быть нотариально удостоверена. Срок действия доверенности, выданной в порядке передоверия, не может превышать срока действия доверенности, на основании которой она выдана.⁵

Руководитель организации выступает в суде без доверенности. Он должен представить в суд документ, удостоверяющий служебное положение, и, при необходимости, учредительные документы, приказ о назначении.

Полномочия адвоката удостоверяются ордером. Согласно ст. 6 Закона «Об адвокатуре и адвокатской деятельности» в случаях, предусмотренных федеральным законом, адвокат должен иметь ордер на исполнение поручения, выдаваемый соответствующим адвокатским образованием. Форма ордера утверждается федеральным органом юстиции. В иных случаях адвокат представляет доверителя на основании доверенности. Никто не вправе требовать от

⁵ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 03.04.2018) // Российская газета. 2002. 20 октября. № 220.

адвоката и его доверителя предъявления соглашения об оказании юридической помощи для вступления адвоката в дело.

Другим способом назначения представителя в гражданском процессе является заявление о назначении представителя с указанием лица, которое будет представлять интересы непосредственно в судебном заседании. Устное заявление может быть сделано в ходе судебного заседания, в т.ч. предварительного, и подлежит занесению в протокол судебного заседания. Заявление доверителя может быть представлено лично им в письменной форме и приобщено к делу. Это можно сделать лишь в суде, что освобождает доверителя от обязанности удостоверить доверенность. В протоколе или заявлении должны быть указаны точные данные о представителе, его полномочия, предусмотренные ст. 54 ГПК РФ, срок, на который предоставляются полномочия, действия, в отношении которых допускается осуществление полномочий представителя (например, на период ведения дела в суде первой инстанции). Такие заявления могут быть сделаны не только гражданами, но и руководителем (уполномоченным должностным лицом) организации.

Полномочия представителя в арбитражном процессе также удостоверяется соответствующим документом. Это может быть доверенность, документ, удостоверяющий служебное положение и др.

Статья 63 АПК РФ устанавливает обязанность арбитражного суда обязан проверить полномочия лиц, участвующих в деле, и их представителей.

Арбитражный суд решает вопрос о признании полномочий лиц, участвующих в деле, и их представителей и допуске их к участию в судебном заседании на основании исследования документов, предъявленных указанными лицами суду. Документы, подтверждающие полномочия указанных лиц, при необходимости приобщаются к делу, или сведения о них заносятся в протокол судебного заседания.

В случае непредставления лицом, участвующим в деле, его представителем необходимых документов в подтверждение полномочий или представления документов, не соответствующих требованиям, установленным АПК РФ и дру-

гими федеральными законами, а также в случае нарушения правил о представительстве арбитражный суд отказывает в признании полномочий соответствующего лица на участие в деле, на что указывается в протоколе судебного заседания.

1.3 Полномочия представителя

В ст. 54 ГПК РФ закреплены полномочия представителя. Представители в гражданском судопроизводстве обладают практически теми же полномочиями в суде, что и лица, участвующие в деле.

Представители имеют право

- знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии,
- заявлять отводы,
- представлять доказательства и участвовать в их исследовании,
- задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам;
- заявлять ходатайства, в т.ч. об истребовании доказательств;
- давать объяснения суду в устной и письменной форме;
- приводить свои доводы по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам, возражать относительно ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле;
- обжаловать судебные постановления и использовать предоставленные законодательством о гражданском судопроизводстве другие процессуальные права.

Для осуществления представителем указанных процессуальных действий достаточно указать в доверенности, что лицо наделяется правом совершать от имени представителя все процессуальные действия в суде, правом быть представителем в суде.

Представители должны добросовестно пользоваться всеми принадлежащими им процессуальными правами.

За нарушение порядка в зале судебного заседания представитель несет ответственность лично и не может возложить ее на то лицо, интересы которого

он представлял.⁶

Следует отметить, что права указанные во втором предложении ст. 54 ГПК РФ (право представителя на подписание искового заявления, предъявление его в суд, передачу спора на рассмотрение третейского суда, предъявление встречного иска, полный или частичный отказ от исковых требований, уменьшение их размера, признание иска, изменение предмета или основания иска, заключение мирового соглашения, передачу полномочий другому лицу (передоверие), обжалование судебного постановления, предъявление исполнительного документа к взысканию, получение присужденного имущества или денег) могут осуществляться только при прямом их указании в доверенности или заявлении, предусмотренном ч. 6 ст. 53 ГПК РФ. Эти действия связаны с распоряжением материальным правом доверителя и не могут осуществляться без прямого на них указания. В том случае, если доверитель передает все перечисленные права, то на них может быть указано путем ссылки в доверенности на ст. 54 ГПК РФ.

Правомочия доверенного лица должны быть проверены судом. В случае совершения доверенным лицом действий, которые не переданы ему доверенностью, и принятия их судом (например, отказ представителя истца от иска) вынесенное судебное постановление может быть в последующем отменено вследствие допущенных процессуальных нарушений. В качестве примера можно привести следующий пример из судебной практики: «Президиум Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации рассмотрел протест Председателя Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации на решение от 13.07.98 и постановление апелляционной инстанции от 11.09.98 Арбитражного суда Пермской области по делу № А50-3724/98-Г-7.⁷

Заслушав и обсудив доклад судьи, Президиум установил следующее.

⁶ Ярков В.В. Гражданский процесс: учебник для вузов. М.: Издательство Волтерс Клувер, 2006. С. 47.

⁷ Определение Верховного Суда РФ от 09.10.2003 № 78-Г03-60 Дело снято с кассационного рассмотрения и возвращено в суд первой инстанции, поскольку кассационная жалоба подписана лицом, не имеющим полномочий на кассационное обжалование решения суда, и жалоба не подлежит рассмотрению в Верховном Суде РФ в данном судебном заседании, а решение суда не может быть проверено кассационной инстанцией. [Электронный ресурс] // Документ официально опубликован не был. Доступ из справочно-правовой системы «КосультантПлюс».

Индивидуальный предприниматель Петров А.Н. обратился в Арбитражный суд Пермской области с иском к жилищно-строительному кооперативу № 44 о взыскании убытков в размере 2 747 419 рублей в связи с ненадлежащим исполнением ответчиком обязательств по договору от 01.03.95 № 245, заключенному между истцом и ответчиком.

Решением от 13.07.98 иск удовлетворен частично: с кооператива в пользу индивидуального предпринимателя Петрова А.Н. взыскано 2 289 462 рубля. Кроме того, принято решение о расторжении договора от 01.03.95.

Постановлением апелляционной инстанции от 11.09.98 решение отменено, утверждено мировое соглашение, в соответствии с которым кооператив обязуется передать индивидуальному предпринимателю Петрову А.Н. офисное помещение и 10 квартир, то есть выполнить обязательства, предусмотренные договором⁸. В случае неисполнения этого обязательства кооператив обязуется выплатить индивидуальному предпринимателю Петрову А.Н. убытки в сумме 2 747 419 рублей.

В протесте Председателя Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации предлагается названные судебные акты отменить, дело направить на новое рассмотрение.

Президиум считает, что протест подлежит удовлетворению по следующим основаниям.

В соответствии со статьей 188 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации незаконность и необоснованность судебного акта является основанием для его отмены и направления дела на новое рассмотрение.

Как видно⁹ из материалов дела, в заседаниях суда первой и апелляционной инстанций ведение дел кооператива осуществлял председатель правления кооператива Валиуллин Р.В. Им же от имени кооператива подписано мировое

⁸ Ответы Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ на вопросы судов по применению норм Гражданского процессуального кодекса РФ". [Электронный ресурс] // Документ официально опубликован не был. Доступ из справочно-правовой системы «КосультантПлюс».

⁹ Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 6, Пленума ВАС РФ № 8 от 01.07.1996 (ред. от 24.03.2016) "О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации"// Российская газета. 1996. 13 августа. № 152.

соглашение.

В соответствии с частью 1 статьи 47 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации дела организаций ведут в арбитражном суде их органы, действующие в пределах полномочий, предоставленных им законами и иными нормативными правовыми актами или учредительными документами, и их представители.

Согласно пункту 29 устава кооператива представительство кооператива в судебных и административных учреждениях осуществляет правление.

При таких обстоятельствах судам необходимо было проверить полномочия Валиуллина Р.В. на ведение дела в суде и подписание мирового соглашения от имени кооператива. Этого сделано не было.

Таким образом, судебные акты приняты с нарушением норм права и подлежат отмене, дело - направлению на новое рассмотрение»¹⁰.

Участвуя в арбитражном процессе, представитель обязан руководствоваться принципами судопроизводства в арбитражном суде, в частности принципами равноправия сторон (ст. 8 АПК РФ), состязательности (ст. 9 АПК РФ).

Представляя интересы сторон, третьих лиц, представитель обязан своевременно заявить отвод судьбе, заседателям, помощнику судьи, секретарю судебного заседания, эксперту, переводчику при наличии оснований, предусмотренных соответствующими статьями АПК РФ (22, 23 АПК РФ).

В случае вызова представителя для собеседования при подготовке дела к судебному разбирательству представитель обязан явиться в назначенное время в арбитражный суд, раскрыть имеющиеся по делу доказательства, подтверждающие требования или возражения, представить при необходимости дополнительные доказательства, а также использовать свое право на заявление соответствующих ходатайств. При этом следует иметь в виду, что собеседование и предварительное судебное заседание имеют целью собрать все недостающие

¹⁰ Постановление Президиума ВАС РФ от 24.12.2002 № 11980/01 Дело по иску о взыскании убытков в связи с ненадлежащим исполнением обязательств по договору направлено на новое рассмотрение, так как арбитражному суду необходимо было проверить полномочия председателя правления жилищно - строительного кооператива на ведение дела в суде и подписание мирового соглашения от имени кооператива. // Вестник ВАС РФ. 2003. № 4.

доказательства и подготовить дело к рассмотрению по существу (ст. 135, 136 АПК РФ).

Представитель, участвующий в судебном заседании, должен иметь в виду, что лица, участвующие в деле, и он, как представитель такого лица, вправе знакомиться с протоколами судебного заседания и отдельных процессуальных действий и при необходимости представлять замечания относительно полноты и правильности их составления в трехдневный срок после подписания соответствующего протокола. Замечания, представленные по истечении этого срока, судом не принимаются и возвращаются лицу, их представившему (ст. 155 АПК РФ).

Представитель в выступлении в прениях обосновывает свою позицию по делу (ч. 2 ст. 164 АПК РФ), от полноты обоснования во многом зависит исход дела.

Представитель обязан добросовестно пользоваться предоставленными ему полномочиями. В случае несоблюдения этого правила арбитражный суд вправе отнести все судебные расходы по делу на лицо, злоупотребляющее процессуальными правами или не выполняющее процессуальных обязанностей, если это привело к срыву судебного заседания, затягиванию судебного процесса, воспрепятствованию рассмотрению дела и принятию законного и обоснованного судебного акта (ч. 2 ст. 111 АПК РФ).

Для выполнения ряда полномочий, имеющих материальные последствия, недостаточно иметь доверенность на представление интересов лица, участвующего в деле, а конкретные полномочия должны быть указаны в самой доверенности. Перечень таких полномочий перечислен в ч. 2 ст. 62 АПК РФ.

Кроме того, АПК РФ предусматривает и другие полномочия, которые должны содержаться в доверенности. К ним относятся, в частности:

- подписание отзыва на апелляционную жалобу (ч. 3 ст. 262 АПК РФ), на кассационную жалобу (ч. 3 ст. 279 АПК РФ);

- подписание заявления о пересмотре судебного акта в порядке надзора (ч. 1 ст. 294 АПК РФ), отзыва на это заявление (ч. 3 ст. 297 АПК РФ);

- подписание заявления о выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда (ч. 1 ст. 237 АПК РФ);

- подписание заявления о признании и приведении в исполнение решения иностранного суда и иностранного арбитражного решения (ч. 2 ст. 242 АПК РФ).

Рассмотрев понятие и сущность судебного представительства, можно сделать следующие выводы:

Представительство в гражданском и арбитражном процессе призвано обеспечить реализацию провозглашенного Конституцией Российской Федерации права на судебную защиту. Без представительства невозможна защита интересов несовершеннолетних, недееспособных граждан. Поэтому представительство - важный процессуальный институт, содействующий надлежащей защите прав и интересов участвующих в судопроизводстве лиц, и, следовательно, способствующий решению задач правосудия.

Общими отличительными признаками правовых институтов процессуального представительства по нормам ГПК РФ, АПК РФ являются:

- различные предметы регулирования институтов процессуального представительства;

- имеются различия в некоторых аспектах правового регулирования;

- различная степень урегулированности.

Процессуальному представительству не свойственен признак "лично доверительных отношений представителя и представляемого". Мотивами, побуждающими предоставить полномочия определенному субъекту, являются: квалификация, опыт, знания, деловая характеристика и т. п.

В связи с этим необходимо ввести в действующее гражданское и арбитражное процессуальное законодательство отдельную норму права, устанавливающую перечень субъективных прав и обязанностей процессуального представителя.

2 ОСОБЕННОСТИ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА В ЗАВИСИМОСТИ ОТ СУБЪЕКТА ПРАВООТНОШЕНИЙ

2.1 Законное представительство

В юридической литературе существуют самые различные классификации судебного представительства на отдельные виды. Полагаем, что наиболее понятной и логичной является классификация представительства в зависимости от фактического состава, определяющего основания его возникновения.

По основаниям возникновения представительство подразделяется на законное, договорное, уставное и общественное и по назначению.

Появление термина "законное представительство" объясняется тем обстоятельством, что представляемый в силу своей недееспособности или частичной дееспособности не может посредством собственного волеизъявления избрать себе представителя и поэтому его определяет закон.

Законное представительство основывается непосредственно на прямом указании закона при наличии определенного фактического состава.

Специального процессуального оформления полномочий законному представителю не требуется — достаточно подтвердить в суде уже существующий в материальном правоотношении факт родственных отношений, опеки, попечительства, доверительного управления имуществом и т. п. Например, матери (отцу) малолетнего истца достаточно представить суду свидетельство о рождении истца и документ, удостоверяющий личность родителя (паспорт, военный билет и т. п.).

Законные представители могут вести процесс лично или поручить ведение дела в суде другому лицу, избранному ими в качестве представителя, например адвокату, о чем прямо указано в ст. 52 ГПК РФ. Ведение дела добровольно избранным представителем в таком случае не исключает участия в процессе законного представителя.

Законные представители, как и все судебные представители, должны быть совершеннолетними и дееспособными. О законном представителе можно

говорить только применительно к физическим лицам, в силу каких-либо причин не имеющих возможности защищать свои интересы в суде. Законное представительство предусмотрено ст. 52 ГПК для защиты прав и охраняемых законом интересов недееспособных, не обладающих полной дееспособностью.

Правоспособность и дееспособность представителя, как участника арбитражного процесса, совпадает с общегражданской правоспособностью и дееспособностью физических лиц. Однако процессуальная правоспособность и дееспособность представителей в суде имеет особенности. Арбитражный процессуальный кодекс в статье 60 устанавливает, кто не может представлять в суде. Это лица, не обладающие полной дееспособностью либо состоящие под опекой или попечительством; судьи, следователи, прокуроры, помощники судей и работники аппарата суда за исключением случаев, когда они выступают в арбитражном суде в качестве представителей соответствующих органов или законных представителей¹¹.

В качестве законных представителей указанных лиц выступают родители, усыновители, опекуны или попечители.

Данные лица имеют полномочия представителей в силу закона. Перечень законных представителей не является исчерпывающим. Законными представителями могут быть и иные лица, которым это право предоставлено федеральным законом.

Основанием этого вида представительства являются:

- факт происхождения детей от соответствующих родителей, удостоверенный в установленном законом порядке (гл. 10 СК РФ);
- факт усыновления детей (гл. 19 СК РФ);
- административный акт о назначении опеки или попечительства (гл. 20 СК РФ).

Родители, не лишённые родительских прав, являются законными представителями своих несовершеннолетних детей в силу родства. Они выступают

¹¹ Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ (ред. от 28.12.2017) // Российская газета. 2002. 27 июля. № 137.

в защиту своих детей во всех учреждениях, в том числе и судебных, без специальных полномочий (ст. 64 СК РФ).

Что касается представительства несовершеннолетних родителей в отношении своих детей, то вследствие снижения для них брачного возраста они обладают полной дееспособностью с момента вступления в брак. Если же родители не состоят в браке, то вопрос об осуществлении ими законного представительства решается в законодательстве следующим образом: родители, не состоящие в браке, с 16-летнего возраста вправе быть представителями своих детей; до достижения несовершеннолетними родителями 16-летнего возраста детям несовершеннолетних родителей может быть назначен опекун (ст. 62 СК РФ).

Возможны ситуации, когда между интересами родителей и несовершеннолетних детей имеются противоречия, что приводит к нарушению со стороны родителей прав и законных интересов ребенка. В таких случаях дети вправе самостоятельно обращаться в органы опеки и попечительства за защитой своих прав, а по достижении 14-летнего возраста - в суд (ч. 2 ст. 56 СК РФ).

Родители, лишённые родительских прав, не могут быть законными представителями своих детей (ст. 71 СК РФ). Законное представительство в отношении детей прекращается по достижении ими совершеннолетия. После этого родители могут быть лишь их договорными представителями.

При этом ст. 49 ГПК предусматривает, что представителями в суде могут быть любые дееспособные лица, имеющие надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела, за исключением лиц, указанных в ст. 51 ГПК.

По делу, в котором должен участвовать гражданин, признанный в установленном порядке безвестно отсутствующим, в качестве его представителя выступает лицо, которому передано в доверительное управление имущество безвестно отсутствующего.

В. обратился в суд с иском к администрации г. Орехово-Зуево и С.М. о признании недействительным договора приватизации квартиры № 4, д. 34 по ул. Ленина г. Орехово-Зуево Московской области, заключенного между администрацией г. Орехово-Зуево и С., С.М. В обоснование заявленных требований

указал, что с 1984 г. зарегистрирован в указанной квартире. В марте 1996 г. был осужден и отбывал наказание в местах лишения свободы в течение трех лет. За это время был снят с регистрационного учета и вновь зарегистрирован 6 февраля 2001 г. В период, когда он отбывал наказание, квартира была приватизирована бывшей женой С. и ее дочерью С.М. Разрешения на приватизацию им не давал.

Решением Орехово-Зуевского городского суда Московской области от 24 сентября 2003 г. признан недействительным договор № 971 от 1999 г. на передачу и продажу квартир в собственность граждан, заключенный между администрацией г. Орехово-Зуево и С. и С.М. на передачу в собственность квартиры № 4 в доме 34 по ул. Ленина г. Орехово-Зуево Московской области.

Определением суда от 10 ноября 2003 г. решение суда разъяснено и исправлена документальная описка в решении.

В кассационном порядке судебные постановления не обжаловались.

В надзорной жалобе С. просит решение суда отменить, так как суд не привлек ее к участию в деле в качестве ответчика и тем самым лишил возможности представлять доказательства в защиту своих интересов.

Определением судьи Московского областного суда Н.В. Абдулгалимовой от 20 сентября 2004 г. дело передано для рассмотрения по существу в суд надзорной инстанции - президиум Московского областного суда. Проверив материалы дела, президиум находит подлежащим отмене решение суда.

В соответствии с требованиями ст. 387 ГПК РФ основаниями к отмене или изменению судебных постановлений в порядке надзора являются существенные нарушения норм материального или процессуального права.

Из материалов дела усматривается, что В. обратился в суд с иском к администрации г. Орехово-Зуево и С.М. о признании недействительным договора приватизации квартиры, заключенного между администрацией г. Орехово-Зуево и С.М., С. Решением Орехово-Зуевского городского суда от 7 июня 2002 г. С. признана безвестно отсутствующей и снята с регистрации.

Решением того же суда от 4 декабря 2002 г. С.М. признана безвестно от-

сутствующей и снята с регистрации.¹²

Разрешая данный спор, суд в нарушение требований ст. ст. 34, 38, 148, 150 ГПК РФ при подготовке дела к судебному разбирательству и при его рассмотрении правильно не определил состав лиц, участвующих в деле, не обсудил вопрос о привлечении в качестве ответчика С. При этом суд не учел, что в соответствии с ч. 2 ст. 52 ГПК РФ по делу, в котором должен участвовать гражданин, признанный в установленном порядке безвестно отсутствующим, в качестве его представителя выступает лицо, которому передано в доверительное управление имущество безвестно отсутствующего. Суд не установил, кому было передано в доверительное управление на основании ч. 1 ст. 43 ГК РФ имущество С., и не привлек это лицо к участию в деле в качестве законного представителя для защиты ее прав и законных интересов.

Таким образом, суд, признавая недействительным договор № 971 от 1999 г. на передачу квартиры № 4 в доме 34 по ул. Ленина г. Орехово-Зуево Московской области, заключенный между администрацией г. Орехово-Зуево и С., С.М., разрешил вопрос о правах и обязанностях С., не привлеченной к участию в деле.

Указанные нарушения норм процессуального права являются основанием для отмены решения. Определение суда от 10 ноября 2003 г. об исправлении описки и разъяснении решения суда взаимосвязано с решением суда от 24 сентября 2003 г., поэтому также подлежит отмене.

Выполнение обязанностей опекунов и попечителей в отношении лиц, находящихся на попечении в государственных или общественных учреждениях, возложено на администрацию этих учреждений (гл. 20 СК РФ). В качестве законного представителя по делам подопечных в этих ситуациях выступает руководитель учреждения или уполномоченный им работник.

Над детьми до 14 лет, а также над лицами, признанными судом недееспособными вследствие душевной болезни или слабоумия, устанавливается опека.

¹² Определение Конституционного Суда РФ от 10.11.2002 N 314-О "По жалобе гражданина Романова Юрия Петровича на нарушение его конституционных прав статьями 21 и 21.1 Закона Российской Федерации "О государственной тайне" // Собрание законодательства РФ. 2003. № 6. Ст. 549.

Над несовершеннолетними в возрасте от 14 до 18 лет, над лицами, ограниченными судом в дееспособности вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими веществами, а также над совершеннолетними дееспособными лицами, если они по состоянию здоровья не могут самостоятельно осуществлять свои права и выполнять свои обязанности, устанавливается попечительство.¹³

Ведение дела представителем не лишает сторону права лично участвовать в процессе наряду со своим представителем. Закон не ограничивает представительство по кругу гражданских дел, однако, учитывая необходимость получения судом в ряде случаев личных объяснений сторон, суд вправе вызвать сторону для личных объяснений и при наличии представителя (например, по искам о расторжении брака, по делам об установлении отцовства и т.п.).

Законное представительство возникает также в отношении ликвидируемых организаций, а также предприятий, в отношении которых назначено внешнее управление либо конкурсное производство в связи с рассмотрением дел о несостоятельности (банкротстве). Так, в соответствии с п. 3 ст. 62 ГК с момента назначения ликвидационной комиссии к ней переходят полномочия по управлению делами юридического лица, в том числе ликвидационная комиссия от имени ликвидируемого юридического лица выступает в суде (ч. 2 ст. 48 ГПК). Аналогичного характера положения имеются в Федеральном законе "Об акционерных обществах".

Согласно п. 3 ст. 21 названного Федерального закона ликвидационная комиссия от имени ликвидируемого общества выступает в суде.

В рамках конкурсного производства конкурсный управляющий выступает представителем соответствующих юридических лиц, в том числе и в суде (ст. 129 Федерального закона "О несостоятельности (банкротстве)").

Своеобразная форма представительства на основании закона предусмотрена правилами п. 5 ст. 71 Федерального закона "Об акционерных обществах",

¹³ Королева С. О. Представительство сторон и третьих лиц в арбитражном процессе: Автореферат диссертации на соискание ученой степени кандидата юридических наук. М., 2007. С. 23.

согласно которому акционер (акционеры), владеющий в совокупности не менее чем 1 % размещенных обыкновенных акций общества, вправе обратиться в суд с иском к члену совета директоров (наблюдательного совета) общества, единоличному исполнительному органу общества (директору, генеральному директору), члену коллегиального исполнительного органа общества (правления, дирекции), а равно к управляющей организации или управляющему о возмещении убытков, причиненных обществу, в случае, если в результате их виновных действий (бездействия) общество понесло убытки.¹⁴

В качестве истца по таким делам можно рассматривать само акционерное общество. Акционеры, предъявляющие косвенный иск от имени общества, являются его законными представителями при условии соблюдения имущественного ценза - владения не менее чем 1 % акций. Однако своеобразие отношений представительства по косвенному иску заключается в том, что по общему правилу представитель не может быть выгодоприобретателем по совершаемым им юридическим действиям, в том числе и в суде, от имени представляемого им лица. Здесь же акционеры являются в случае удовлетворения иска выгодоприобретателями, поскольку в конечном счете они защищают собственные имущественные интересы.

Разновидностью законного представительства является так называемое **официальное представительство**. Так, по делу, в котором должен участвовать гражданин, признанный в установленном порядке безвестно отсутствующим, в качестве его представителя в суде выступает лицо, которому передано управление имуществом безвестно отсутствующего (ч. 2 ст. 52 ГПК).

Официальным (законным) представителем наследника выступает хранитель или опекун, назначенный для охраны наследственного имущества и управления им в случаях, когда наследство еще никем не принято, но в суде возбуждено дело, в котором должен участвовать наследник лица, умершего или объявленного в установленном порядке умершим. Практически два последних случая

¹⁴ Федеральный закон от 26.12.1995 № 208-ФЗ (ред. от 23.04.2018) "Об акционерных обществах" // Российская газета. 1995. 29 декабря. № 248.

законного (официального) представительства встречаются в судебной практике очень редко.¹⁵

Законным является и представительство, предусмотренное ст. 71 Кодекса торгового мореплавания . В соответствии с указанной статьей КТМ капитан судна является представителем судовладельца и грузовладельцев в отношении сделок, вызываемых нуждами судна, груза или плавания. В случаях, когда возникающий из этих сделок спор становится предметом судебного разбирательства, капитан осуществляет и представительство в суде.

2.2 Договорное представительство

Договорное представительство возникает на основании гражданско-правового договора поручения, по которому одна сторона (представляемый) поручает другой (представителю) ведение дела в суде, а представитель принимает на себя эти обязанности. Договорное представительство может быть основано и на трудовых правоотношениях и может осуществляться постоянным сотрудником предприятия.

В этом случае основанием представительства служит трудовой договор (контракт) между предприятием и его работником (например, заключаемый с юрисконсультom предприятия, в должностные обязанности которого включено представление интересов предприятия в судах). Порядок заключения такого договора и его действие регулируется соответствующими отраслями материального права (трудовым правом, гражданским правом).

Круг лиц, которые могут участвовать в процессе договорными представителями, довольно широк. Договорными представителями могут быть, например, адвокаты; юрисконсульты и другие штатные работники организаций - по делам этих организаций; один из соучастников по поручению других соучастников, юридические фирмы, граждане, занимающиеся предпринимательской деятельностью в качестве частнопрактикующих юристов без образования юридического лица. Дело в том, что в отличие от АПК (ч. 5 ст. 59 АПК) в ГПК не

¹⁵ Войтович Л. В. Ведение дел в гражданском и арбитражном процессе посредством действий представителя: автореф. дис. ... кандидата юридических наук. Хабаровск. 2004. С. 67.

установлено адвокатской монополии на представительство организаций в гражданском процессе.

В основном договорное представительство интересов граждан и организаций осуществляют адвокаты. Они занимают ведущее место среди представителей в деле защиты прав, свобод и охраняемых законом интересов граждан и организаций в суде. Адвокаты - это лица, обладающие специальными знаниями в области права и практическим опытом ведения дел в суде, для которых защита и оказание помощи в защите прав, свобод и интересов других лиц - профессиональное занятие. Именно они призваны оказывать наиболее квалифицированную правовую помощь.¹⁶

При этом в качестве адвокатов в гражданском процессе могут в соответствии со ст. 2 Федерального закона "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" выступать лица, получившие установленный данным Законом статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность.

Согласно определению Конституционного Суда РФ адвокат не может быть отстранен от участия в рассмотрении дела в связи с отсутствием у него допуска к государственной тайне.

Чтобы получить правовую помощь, гражданин или организация обязаны заключить с адвокатом соглашение об оказании юридической помощи, которое должно содержать предусмотренные законом условия (п. 4 ст. 25 ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации").

Соглашение представляет собой гражданско - правовой договор, заключаемый в простой письменной форме между доверителем и адвокатом (адвокатами), на оказание юридической помощи самому доверителю или назначенному им лицу.

Существенными условиями соглашения являются:

- указание на адвоката (адвокатов), принявшего (принявших) исполнение поручения в качестве поверенного (поверенных), а также на его (их) принад-

¹⁶ Кузьмишин А. Основания возникновения представительства и полномочия в гражданском праве. // Журнал российского права. 2000. № 8. С. 26.

лежность к адвокатскому образованию и адвокатской палате;

- предмет поручения;

- условия выплаты доверителем вознаграждения за оказываемую юридическую помощь;

- порядок и размер компенсации расходов адвоката (адвокатов), связанных с исполнением поручения;

- размер и характер ответственности адвоката (адвокатов), принявшего (принявших) исполнение поручения.

В гражданском процессе адвокат всегда представляет только одну из сторон, в том числе и в случаях, когда он выступает в качестве поверенного процессуальных соучастников, например нескольких истцов или ответчиков.¹⁷

Таким образом, адвокат выступает в качестве представителя доверителя в гражданском, административном судопроизводстве только на основании договора поручения. Иные виды юридической помощи адвокат предоставляет на основании договора возмездного оказания услуг.

Следовательно, отношения адвоката и представляемого в судебном процессе лица регулируются, в том числе и нормами гл. 49 ГК о договоре поручения, что имеет значение и для определения норм об оплате соответствующей деятельности представителя.

Договор поручения может быть возмездным и безвозмездным, обязанность уплаты вознаграждения поверенному наступает лишь в случае, если это предусмотрено законом или договором (п. 1 ст. 972 ГК).

Полномочия адвоката — поверенного по гражданскому делу удостоверяются ордером, выдаваемым юридической консультацией или руководителем иного адвокатского образования.¹⁸

Ордер дает адвокату право на совершение от имени представляемого лица всех процессуальных действий, кроме таких, которые содержат элементы материальной и процессуальной диспозитивности. Однако, один лишь ордер не

¹⁷ Гражданское право: учебник / под редакцией А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. М., 2005. Ч.1. С. 589.

¹⁸ Гражданский процесс : учеб. для вузов / под ред. М. К. Треушников. М.: Городец, 2007. С. 683.

дает права адвокату совершать действия, для которых согласно ст. 54 ГПК РФ требуются полномочия, специально оговоренные в доверенности (например, адвокат вправе обжаловать решение суда, если имеет доверенность, в которой специально оговорено это право).

Решением Верховного Суда Российской Федерации от 9 февраля 2004 г. удовлетворено заявление ОАО "Бирюсинский гидролизный завод" о признании недействующим п. 6 Положения о лицензировании деятельности по производству, хранению и обороту этилового спирта, изготовленного из всех видов сырья, спиртосодержащей и алкогольной продукции, утвержденного Постановлением Правительства Российской Федерации от 9 июля 1998 г. № 727.

Министерство Российской Федерации по налогам и сборам, представлявшее в судебном заседании интересы Правительства Российской Федерации, обратилось с кассационной жалобой на вышеназванное решение Верховного Суда Российской Федерации.¹⁹

Определением судьи Верховного Суда РФ от 16 марта 2004 г. в принятии кассационной жалобы отказано. Кассационная коллегия не находит оснований для отмены Определения судьи Верховного Суда РФ.

Как видно из поручения заместителя Председателя Правительства Российской Федерации МНС России было поручено обеспечить в Верховном Суде РФ представительство интересов Правительства Российской Федерации, а именно: подготовить необходимые материалы и направить уполномоченного представителя для участия в судебном заседании, при этом право на обжалование судебного решения предоставлено не было.

Между тем кассационная жалоба подана представителем Министерства РФ по налогам и сборам без специального поручения на то его доверителя - Правительства РФ. К кассационной жалобе, поданной МНС России, не прило-

¹⁹ Определение Верховного Суда РФ от 20.05.2003 № КАС03-197 В принятии к рассмотрению заявления об оспаривании нормативных правовых актов Центрального банка России отказано правомерно, поскольку заявителем - физическим лицом оспариваются акты, которые не затрагивают его права, свободы или законные интересы, и заявление правомерно возвращено заявителю - юридическому лицу, поскольку заявление подано от имени лица, не имевшего полномочий на его подписание [Электронный ресурс] // Документ официально опубликован не был. Доступ из справочно-правовой системы «КосультантПлюс».

жена доверенность или иной документ, подтверждающий полномочия на обжалование судебного решения.

Поскольку кассационная жалоба подана лицом, не являющимся непосредственным участником процесса, и в отсутствие соответствующих полномочий на обжалование решения суда от имени Правительства Российской Федерации, то вывод судьи об отказе в принятии кассационной жалобы правомерен.

Доверенность бывает общей — на ведение от имени доверителя всех дел в судах общей юрисдикции в определенный период, но не более чем в течение трех лет, а если срок в доверенности не указан, она сохраняет силу в течение одного года со дня ее выдачи и разовой. Разовые доверенности, в свою очередь, подразделяются на три группы:

- на представление интересов доверителя в судопроизводстве по конкретному гражданскому делу (например, по иску Иванова к Ивановой о разделе совместно нажитого имущества);

- на осуществление представительства в отдельной стадии судопроизводства (например, в кассационной инстанции по конкретной жалобе на судебное решение). Так, кассационная жалоба на решение Санкт-Петербургского городского суда от 17 сентября 2003 г. подписана представителем Санкт-Петербургской региональной благотворительной общественной организации помощи лицам без определенного места жительства "Ночлежка". Доверенность, выданная председателем указанной общественной организации М.Г. Егоровым на имя И.З. Карлинского № А-101 от 15 сентября 2003 г., полномочия на право обжалования решения суда не содержит, в то время как такое полномочие в соответствии со ст. 54 ГПК РФ должно быть специально оговорено в доверенности, выданной представляемым.

Поскольку кассационная жалоба подписана лицом, не имеющим полномочий на кассационное обжалование решения суда, жалоба не подлежит рассмотрению в Верховном Суде РФ в данном судебном заседании, а решение суда не может быть проверено кассационной инстанцией.

- на отдельное процессуальное действие (например, на подписание искового заявления).

Судей правомерно возвращено заявление ООО "Гражданский протест" на основании п. 4 ч. 1 ст. 135 ГПК РФ, поскольку заявление от имени представляемого подписано и подано начальником юридической службы Ю.М. Бадасен, не имевшей полномочий на его подписание и предъявление иска в суд на момент обращения в суд.²⁰

В соответствии со ст. 54 ГПК РФ право представителя на подписание искового заявления и предъявление его в суд должно быть специально оговорено в доверенности. Однако согласно представленной в суд первой инстанции доверенности № 004/2003 от 10 января 2003 г. Ю.М. Бадасен была уполномочена лишь на подачу искового заявления, при этом полномочие на его подписание в указанной доверенности не было оговорено.

В кассационную инстанцию заявителем представлена доверенность от этой же даты (10 января 2003 г.), но за другим номером - 005/2003, поэтому доводы в частной жалобе о том, что Ю.М. Бадасен имела право на подачу и подписание искового заявления, несостоятельны.²¹

Кроме того, доверенности бывают как со специальными полномочиями, так и без таковых. К специальным относятся полномочия на подписание искового заявления, предъявление искового заявления в суд, передачу спора на рассмотрение третейского суда, предъявление встречного иска, полный или частичный отказ от исковых требований, уменьшение их размера, признание иска, изменение предмета или основания иска, заключение мирового соглашения, передачу полномочий другому лицу (передоверие), обжалование судебного постановления, предъявление исполнительного документа к взысканию, получение присужденного имущества или денег. По общему правилу эти полномочия

²⁰ Разъяснения Верховного Суда РФ от 24.03.2004 "Ответы Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации на вопросы судов по применению норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации". [Электронный ресурс] // Документ официально опубликован не был. Доступ из справочно-правовой системы «КосультантПлюс».

²¹ Архив Кунцевского межмуниципального суда г. Москвы. Дело № 2-53/99.2005г. [Электронный ресурс] // Официальный сайт МосГорСуда. URL: <http://www.mosgorsud.ru/content/sud/sud-moskva/sud-moskva-kuncevskiy.htm> (дата обращения 14.03.2018).

относятся к числу диспозитивных полномочий доверителя, реализовать которые он может самостоятельно.

Так, в надзорной жалобе по иску П. к ОАО "Ступинская металлургическая компания" указывается, что мировое соглашение заключено представителем ОАО "Ступинская металлургическая компания" С.К. Воробьевым по доверенности, в которой специально не предусмотрены полномочия на его заключение.

В силу ст. 54 ГПК РФ право представителя на заключение мирового соглашения должно быть специально оговорено в доверенности, выданной представляемым лицом. В судебном заседании полномочия ОАО "Ступинская металлургическая компания" представлял С.К. Воробьев по доверенности № 13-137 от 27 октября 2004 г. Из указанной доверенности следует, что право представителя С.К. Воробьева на заключение мирового соглашения в доверенности не оговорено, поэтому он не вправе был заключать с истицей мировое соглашение.

Допущенные мировым судьей существенные нарушения норм процессуального права являются основаниями для отмены судебного постановления.

Право на совершение каждого из указанных действий должно быть специально оговорено в доверенности, выдаваемой доверителем своему поверенному (ст. 54 ГПК РФ).

Доверенности, выдаваемые гражданами, могут быть удостоверены в нотариальном порядке либо организацией, в которой работает или учится доверитель, жилищно-эксплуатационной организацией по месту жительства доверителя, администрацией учреждения социальной защиты населения, в котором находится доверитель, а также стационарного лечебного учреждения, в котором доверитель находится на излечении, командиром (начальником) соответствующих воинских части, соединения, учреждения, военно-учебного заведения, если доверенности выдаются военнослужащими, работниками этих части, соединения, учреждения, военно-учебного заведения или членами их семей.²² До-

²² Ярков В.В. Гражданский процесс: учебник для вузов. М.: Издательство Волтерс Клувер, 2006. С. 56.

верности лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверяются начальником соответствующего места лишения свободы .

Доверенность от имени юридического лица выдается его руководителем. Если договорной представитель участвует в судопроизводстве вместе с представляемым им лицом, участвующим в деле (в договорном представительстве такое лицо называется доверитель), то для допуска представителя достаточно письменного заявления доверителя, либо устного заявления, сделанного во время судебного заседания и занесенного в протокол.

Вознаграждение поверенного выплачивается, если доверитель выполнил поручение. Вознаграждение поверенного может быть обусловлено достижением юридически значимого для доверителя результата, возникновения у него определенных прав либо их преобразования, освобождения от обязанности и т.п. (заключение сделки, мирового соглашения, утвержденного судом, признание иска доверителя и т.д.).

Его размер соответственно может зависеть не столько от усилий доверителя, сколько от ценности блага, которое приобрел доверитель в результате усилий поверенного.

Успешное для доверителя завершение судебного дела относится к таким благам, соответственно выплата вознаграждения поверенному (адвокату) в зависимости от исхода судебного процесса не противоречит гл. 49 ГК и соответствующей принятой практике.

Вознаграждение, выплачиваемое адвокату доверителем, подлежит обязательному внесению в кассу соответствующего адвокатского образования либо перечислению на расчетный счет адвокатского образования в порядке и сроки, которые предусмотрены соглашением.

В силу п. 3 ст. 10 ГК разумность действий и добросовестность участников гражданских правоотношений предполагается. Выводы суда о чрезмерности (неразумности) вознаграждения представителя должны быть мотивированы.

В качестве договорного представителя предприятия, учреждения или организации может выступать любой ее штатный работник, уполномоченный на

ведение дела в суде. В тех случаях, когда организация поручает защиту своих прав одному из сотрудников, учитывается его осведомленность, компетентность в деле, являющемся предметом судебного разбирательства. От имени юридических лиц в суде в качестве представителей выступают и юрисконсульты, которые, как и адвокаты, обладают специальными знаниями в области права и оказывают квалифицированную помощь своим организациям.

2.3 Уставное представительство

Уставное представительство основано на уставе, иных учредительных документах и документах о создании и деятельности различных организаций и применяется в отношении юридических лиц, органов, организаций и иных коллективных образований.

В силу ст. 48 ГПК РФ полномочия органов, ведущих дела организаций, подтверждаются документами, удостоверяющими служебное положение их представителей, а при необходимости - учредительными документами. Такая необходимость может возникнуть, в частности, в случаях обозначения должности руководителя организации не "директор", "генеральный директор" и т.п., а, например, "главный редактор" (в средствах массовой информации)²³.

В подобных случаях суд вправе затребовать, помимо документа, удостоверяющего должность и личность представителя, устав организации, выступающей представляемым лицом, участвующим в деле, либо выписку из раздела устава, регулирующего управление юридического лица.

От имени ликвидируемой организации в суде выступает уполномоченный представитель ликвидационной комиссии.

Как и у законного, у уставного представителя объем процессуальных прав весьма широк: он обладает всеми правами, какими обладал бы представляемый, если бы мог личными действиями участвовать в гражданском судопроизводстве.

Консульское представительство предусмотрено нормами международно-

²³ Постатейный комментарий к гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации / под ред. П.В. Крашенинникова. М: Издательство "Статут", 2003. С. 75.

го права и появляется при участии в российском гражданском судопроизводстве иностранного элемента. В силу Консульского устава консулы представляют в судах интересы иностранных граждан и лиц без гражданства.

Т. Н. Нешатаева в качестве специфических черт консульского представительства называет следующие: в качестве представителя иностранного гражданина выступает дипломатический представитель; представительство возникает в силу норм международного права; консул уполномочен на совершение всех процессуальных действий без доверенности.

Следует добавить, что иностранные консулы могут совершать процессуальные действия в гражданском судопроизводстве в России в отношении граждан своего государства без доверенности, за исключением тех действий, которые в силу ст. 54 ГПК РФ должны быть особо оговорены в доверенности.

Согласно п. 7 ст. 12 Закона РФ от 10 июля 1992г. "Об образовании" филиалы, отделения, структурные подразделения образовательного учреждения могут по его доверенности осуществлять полностью или частично полномочия юридического лица.

Особый случай представительства в суде предусмотрен Постановлением Правительства РФ от 01.06.2004 № 260 "О Регламенте Правительства Российской Федерации и Положении об Аппарате Правительства Российской Федерации". Для представления позиции Правительства в Конституционном Суде Российской Федерации, Верховном Суде Российской Федерации и Высшем Арбитражном Суде Российской Федерации Правительство из числа лиц, имеющих ученую степень по юридической специальности, назначает полномочного представителя Правительства в Конституционном Суде Российской Федерации, Верховном Суде Российской Федерации и Высшем Арбитражном Суде Российской Федерации, действующего от имени Правительства без доверенности. Полномочный представитель координирует деятельность иных представителей Правительства, представляющих интересы Правительства в указанных судах.²⁴

²⁴ Нешатаева Т. Н. Международное частное право и международный гражданский процесс: учебный курс. М., 2004. С. 442.

В соответствии с Федеральным конституционным законом "О Конституционном Суде Российской Федерации" представителями Правительства в Конституционном Суде Российской Федерации могут быть Председатель Правительства, полномочный представитель Правительства в Конституционном Суде Российской Федерации, Верховном Суде Российской Федерации и Высшем Арбитражном Суде Российской Федерации, а также представители по отдельным делам, назначаемые поручениями Председателя Правительства из числа адвокатов или лиц, имеющих ученую степень по юридической специальности. Представители Правительства в Конституционном Суде Российской Федерации координируют свои действия с полномочным представителем Президента Российской Федерации в Конституционном Суде Российской Федерации, а представители по отдельным делам - с полномочным представителем Правительства в Конституционном Суде Российской Федерации, Верховном Суде Российской Федерации и Высшем Арбитражном Суде Российской Федерации.

В случае предъявления в суд общей юрисдикции и в арбитражный суд (кроме Верховного Суда Российской Федерации и Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации) исковых или иных требований к Правительству представление интересов Правительства в суде осуществляют без дополнительного поручения федеральные министерства, иные федеральные органы исполнительной власти, руководство деятельностью которых осуществляет Президент Российской Федерации или Правительство, на основании направленных им Аппаратом Правительства документов, поступивших в Правительство, а также сотрудники Аппарата Правительства по доверенности.²⁵

В случае предъявления в суд общей юрисдикции или в арбитражный суд исковых или иных требований к Аппарату Правительства представление интересов Аппарата Правительства в суде (кроме Верховного Суда Российской Федерации и Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации) осуществляют

²⁵ Разъяснения Верховного Суда РФ от 24.03.2004 "Ответы Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации на вопросы судов по применению норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации". [Электронный ресурс] // Документ официально опубликован не был. Доступ из справочно-правовой системы «КосультантПлюс».

сотрудники Аппарата Правительства.

Полномочный представитель Правительства и руководители федеральных органов исполнительной власти, выступают представителями Правительства в соответствующем суде и вправе совершать от имени Правительства все процессуальные действия, в том числе имеют право на подписание искового заявления и отзыва на исковое заявление, заявления об обеспечении иска, на полный или частичный отказ от исковых требований и признание иска, изменение оснований или предмета иска, заключение мирового соглашения по фактическим обстоятельствам, а также право на подписание заявления о пересмотре судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам, обжалование судебного акта, получение присужденных денежных средств и иного имущества. Полномочия указанных лиц определяются в доверенности, которую подписывает руководитель соответствующего федерального органа исполнительной власти.

Федеральные министры, руководители иных федеральных органов исполнительной власти, руководство деятельностью которых осуществляет Президент Российской Федерации или Правительство, представляют Правительство в суде без доверенности. Полномочия иного представителя Правительства в суде, действующего по их поручению, должны быть указаны в доверенности, подписанной руководителем соответствующего федерального органа исполнительной власти и оформленной в соответствии с законодательством РФ.²⁶

2.4 Общественное представительство

Общественным представительством называется представительство, осуществляемое в гражданском процессе уполномоченными общественными объединениями по делам членов своих объединений, а также других граждан, права и интересы которых защищают эти объединения.

В соответствии со ст. 5 Федерального закона "Об общественных объединениях" под общественным объединением понимается добровольное, самоуправляемое, некоммерческое формирование, созданное по инициативе граждан, объединившихся на основе общности интересов для реализации общих це-

²⁶ Данилов Е. П. Образцы судебных документов с комментариями. М. : Юрайт-Издат, 2008. С. 198.

лей, указанных в уставе общественного объединения. Общественные объединения могут создаваться в таких организационно-правовых формах, как общественная организация, общественное движение, общественный фонд, общественное учреждение и орган общественной самодеятельности.

На основании ст. 27 названного Федерального закона общественные объединения имеют право представлять и защищать свои права, законные интересы своих членов и участников, а также других граждан в органах государственной власти, органах местного самоуправления и общественных объединениях. Возможность представительства в суде прав своих членов должна быть отражена в уставе общественного объединения.²⁷

Общественное представительство имеет важное значение для защиты прав рабочих и служащих, изобретателей, рационализаторов, авторов художественных произведений и др. Так, например, интересы своих членов вправе защищать в суде союзы и общества потребителей.

Основанием возникновения этого вида представительства является факт членства гражданина в том или ином общественном объединении, которое в силу устава обязано оказывать правовую помощь своим членам.

Общественные объединения защищают не все права граждан, а только те, реализация которых предопределяется задачами данного объединения. В связи с этим общественное представительство возможно только по некоторым категориям гражданских дел.²⁸

Общественные объединения, как правило, оказывают правовую помощь не только своим членам, но и другим гражданам, которые занимаются деятельностью, поощряемой этой организацией. Так, профсоюзы защищают права в области производства, труда, быта, культуры всех трудящихся, а не только членов профсоюза.

Членство в общественном объединении или занятие деятельностью, по-

²⁷ Федеральный закон от 19.05.1995 № 82-ФЗ (ред. от 20.12.2017) "Об общественных объединениях" // Российская газета. 1995. 25 мая. № 100.

²⁸ Комментарий к Гражданскому процессуальному Кодексу РФ / под общей редакцией В.И. Нечаева. М., 2006. С. 49.

ощряемой этим объединением, может привести к возникновению представительства только при наличии волеизъявления на это со стороны представляемого. При отсутствии согласия представляемого уполномоченный общественного объединения не может быть допущен представителем к участию в деле.

Обязательным условием выделения общественного представителя является устное или письменное заявление об этом члена общественного объединения или другого лица, права которого охраняет данное объединение. Свои полномочия общественные представители сторон и третьих лиц получают не от представляемого, как при договорном представительстве, а от соответствующих общественных объединений.

Представителями интересов работников в суде могут выступать уполномоченные профессиональных союзов, т.е. лица, специально выделенные профсоюзом для оказания помощи в защите прав и законных интересов в суде. Ими может быть любой совершеннолетний член профсоюзов, но чаще уполномоченными профсоюзов выступают работники платного аппарата, имеющие юридическое образование и способные оказать рабочему или служащему квалифицированную правовую помощь. В соответствии со ст. 370 Трудового Кодекса РФ (ТК РФ) профсоюзы могут представлять в суде интересы своих членов по вопросам труда и социально-экономическим вопросам. Такое право предусмотрено Федеральным законом "О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности".²⁹

В защиту прав изобретателей и рационализаторов в суде выступают уполномоченные общественных организаций. Общественными представителями могут быть и уполномоченные различных организаций, которым законом, уставом или положением предоставлено право защищать интересы членов этих организаций.

2.5 Представительство по назначению

Представительство по назначению суда является самым новым из извест-

²⁹ Федеральный закон от 12.01.1996 № 10-ФЗ (ред. от 03.07.2016) "О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017) // Российская газета. 1996. 20 января. № 12.

ных видов представительства, и оно было введено в гражданский процесс с 1 февраля 2003 г. Представительство по назначению близко по характеру к договорному и законному представительству. Оно возникает в силу прямого указания в законе, однако оформляется с использованием гражданско-правовых конструкций. Можно выделить несколько случаев официального представительства.³⁰

Например, в соответствии со ст. 43 ГК РФ имущество гражданина, признанного безвестно отсутствующим, при необходимости постоянного управления им передается на основании решения суда лицу, которое определяется органом опеки и попечительства и действует на основании договора о доверительном управлении, заключаемого с этим органом. Указанное лицо выполняет и функции представителя в суде по искам, которые предъявляются в отношении данного имущества (ч. 2 ст. 52 ГПК).

В другом случае согласно ст. 1173 ГК, если в составе наследства имеется имущество, требующее не только охраны, но и управления (предприятие, доля в уставном (складочном) капитале хозяйственного товарищества или общества, ценные бумаги, исключительные права и т.п.), нотариус в качестве учредителя доверительного управления заключает договор доверительного управления этим имуществом. Доверительный управляющий и выполняет функции судебного представителя в этом случае.

Арбитражный процессуальный кодекс РФ признал представителя самостоятельным участником арбитражного процесса (статья 54), действующим наряду с лицами, участвующими в деле. Процессуальное законодательство наделяет судебных представителей самостоятельными процессуальными правами и обязанностями, в силу чего представители вступают с судом в правоотношения, регулируемые нормами арбитражного процессуального права, и являются участниками арбитражных процессуальных правоотношений.³¹

³⁰ Исаенкова О. В. Гражданское процессуальное право России: учебник / под ред. О. В. Исаенковой. М.: Норма, 2009. С. 48.

³¹ Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ (ред. от 28.12.2017) // Российская газета. 2002. 27 июля. № 137.

Согласно ст. 50 ГПК суд назначает адвоката в качестве представителя в случае отсутствия представителя у ответчика, место жительства которого неизвестно, а также в других предусмотренных федеральным законом случаях.

Пленум Верховного Суда РФ в постановлении от 19 декабря 2003 г. № 23 "О судебном решении" указал, что представитель, назначенный на основании ст. 50 ГПК РФ, имеет достаточно широкий комплекс правомочий, объективно необходимых для защиты прав ответчика, место жительства которого неизвестно. Например, адвокат, выступающий по такому назначению суда, может обжаловать решение в кассационном или апелляционном порядке и в порядке надзора, тогда как другие адвокаты такими полномочиями не обладают без специальной оговорки доверителя.

Вместе с тем суд не вправе принять признание иска или признание обстоятельств, на которых истец основывает свои требования, совершенные адвокатом, назначенным судом. По мнению Верховного Суда РФ, принятие судом такого признания помимо воли ответчика может привести к нарушению его прав.

В соответствии со ст. 48 Закона РФ "О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании" при рассмотрении жалобы на действия медицинских работников, иных специалистов, работников социального обеспечения и образования, а также врачебных комиссий, ущемляющие права и законные интересы граждан при оказании им психиатрической помощи, обязательно участие представителя лица, чьи права и законные интересы нарушены.

Следовательно, если у этого лица отсутствует представитель, в том числе законный, и это лицо не выражает намерение иметь по делу своего представителя, суд назначает адвоката в качестве представителя указанного лица. Расходы, связанные с участием адвоката в рассмотрении жалобы в данном случае, в соответствии с п. 3 ст. 48 названного Закона несет государство.

К ним можно отнести также случаи, указанные в ст. 26 Федерального закона "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации":

- истцам в судах первой инстанции при ведении дел по искам о взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного смертью кормильца, увечьем или

инным повреждением здоровья, связанным с трудовой деятельностью;

- ветеранам Великой Отечественной войны - по вопросам, не связанным с предпринимательской деятельностью;

- гражданам Российской Федерации - при составлении заявлений о назначении пенсий и пособий, а также по вопросам, связанным с реабилитацией.

- гражданам Российской Федерации, пострадавшим от политических репрессий, - по вопросам, связанным с реабилитацией.

Это касается граждан Российской Федерации, среднедушевой доход семей которых ниже прожиточного минимума, установленного в субъекте Российской Федерации в соответствии с федеральным законодательством, а также одиноко проживающих граждан Российской Федерации, доходы которых ниже указанной величины.

Юридическая помощь оказывается во всех случаях бесплатно несовершеннолетним, содержащимся в учреждениях системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних.³²

"Стороне, в пользу которой состоялось решение суда, по ее письменному ходатайству суд присуждает с другой стороны расходы на оплату услуг представителя в разумных пределах... Если в установленном порядке услуги адвоката были оказаны бесплатно стороне, в пользу которой состоялось решение суда... расходы на оплату услуг адвоката взыскиваются с другой стороны в пользу соответствующего адвокатского образования" (ст. 100 ГПК).

Рассмотрев виды судебного представительства, можно сделать следующие выводы:

В зависимости от оснований классификации можно выделить различные виды судебного представительства.

Так, в одном случае представительство может возникнуть только при наличии волеизъявления представляемых, в других - для возникновения представительства волеизъявление представляемых не требуется.

³² Федеральный закон от 31.05.2002 № 63-ФЗ (ред. от 29.07.2017) "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" // "Российская газета. 2002. 5 июня. № 100.

В зависимости от юридической значимости волеизъявления представляемых лиц для возникновения судебного представительства можно выделить:

- добровольное представительство, которое может появиться только при наличии на это волеизъявления представляемого;
- обязательное (законное) представительство, для возникновения которого не требуется согласия представляемого лица.

Добровольное представительство в зависимости от характера отношений между представляемым и представителем можно подразделить на:

- договорное представительство, в основе которого лежат договорные отношения между представляемым и представителем о представительстве в суде;
- общественное представительство, основанием возникновения которого является членство представляемых лиц в общественных объединениях.

Отношения представительства в арбитражном процессе возникают между судом и судебным представителем, как самостоятельным участником процесса, осуществляющим деятельность в интересах другого лица (представляемого).

3 ПРОБЛЕМЫ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ ИНСТИТУТА СУДЕБНОГО ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ

3.1 Совершенствование демократических основ гражданского судопроизводства, повышение правового статуса его субъектов

В настоящее время в российской юридической литературе и, прежде всего, представителями адвокатского сообщества обсуждается ряд проблем. В их числе – участие в процессе представителя по назначению суда, определение размера вознаграждения адвоката за оказание юридической помощи, и в частности, о так называемом «гонораре успеха», вопросы, связанные с адвокатской тайной, проблемы подготовки адвокатов и повышения их квалификации и др. Не исключено, что часть из них являются актуальными и для адвокатского сообщества Амурской области.

В то же время думается, что наиболее актуальными, с точки зрения совершенствования законодательства о судебном представительстве и практики его применения, являются следующие блоки вопросов:

1. Совершенствование демократических основ гражданского судопроизводства и повышение правового статуса его субъектов, в том числе судебных представителей;
2. Устранение пробелов и совершенствование законодательства о судебном представительстве;
3. Разработка эффективных правовых мер защиты граждан и юридических лиц от недобросовестных судебных представителей.

Итак, по порядку.

Вопросы совершенствования демократических основ гражданского судопроизводства и повышения правового статуса его субъектов напрямую связаны с важнейшей теоретической проблемой гражданских процессуальных отношений. Каким образом теоретики, а вслед за ними и законодатель определяют в них место суда и участников процесса, таким и будет их правовой статус.

При характеристике гражданских процессуальных правоотношений мно-

гие российские, а также отдельные зарубежные ученые проявляли и проявляют известную односторонность. Они чрезмерно подчеркивают властный характер отношений суда с участниками процесса. Одновременно другие особенности гражданских процессуальных отношений остаются как бы в тени.

Так, в новейшем учебнике по российскому гражданскому процессу гражданские процессуальные правоотношения характеризуются следующим образом. «Законом суду отведена главная роль в выполнении задач, поставленных перед гражданским судопроизводством. Суд — орган государственной власти. Именно на него закон возложил обязанность рассматривать и разрешать гражданские дела по существу. Поэтому суду отведена руководящая роль в процессе. Он осуществляет руководство процессом, направляет действия всех участников процесса, разъясняет лицам, участвующим в деле, их права и обязанности, обеспечивает выполнение ими процессуальных прав и обязанностей, разрешает все вопросы, ... возникающие при рассмотрении дела, выносит постановления. Поскольку суд является органом власти, то и полномочия его по отношению к другим участникам процесса носят властный характер.

...объем прав и обязанностей суда как субъекта всех процессуальных отношений больше прав и обязанностей любого другого субъекта процессуальных отношений» .³³

Сходным образом процессуальное положение субъектов процесса характеризуется и зарубежными процессуалистами: «Суд - орган государственной власти, а участник процесса - подчиненный суду субъект, поэтому гражданские процессуальные отношения характеризуются как отношения власти и подчинения».³⁴

Несколько ранее этот же взгляд подробно излагался Н. А. Чечиной. Приводимая ею аргументация любопытна в следующем отношении. Неравенство субъектов процессуальных отношений Н. А. Чечина обосновывала ссылками

³³ Халатов С.А. Проблемы представительства в гражданском судопроизводстве: автореф. дисс... канд. юрид. наук. Екатеринбург, 2000.

³⁴ Гражданское процессуальное право: учебник / под ред. М. С. Шакарян. М.: ТК "Велби"; изд-во "Проспект", 2007. С. 92.

на работы процессуалистов - криминалистов.³⁵

Уголовно-процессуальные отношения главным образом авторитарны. Однако возможность переноса этой точки зрения на гражданские процессуальные отношения, отличающиеся существенной спецификой, вызывает большие сомнения.

Не вызывает сомнения, что суд руководит судебным заседанием, обеспечивая полное, всестороннее и объективное выяснение всех обстоятельств дела, прав и обязанностей сторон, воспитательное воздействие судебного процесса. Участники процесса, а также все присутствующие в зале судебного заседания обязаны соблюдать установленный порядок и беспрекословно подчиняться распоряжениям председательствующего.³⁶

Суд осуществляет правосудие по гражданским делам, именем государства разрешает дела по существу. Вступившие в законную силу судебные постановления обязательны для всех субъектов права и подлежат исполнению на всей территории соответствующего государства.

В то же время «обязанность другого лица» суд устанавливает не только и не столько своим волеизъявлением. В возникновении и развитии процесса во многом определяющую роль играют волеизъявления заинтересованных лиц. Ведь без обращения заинтересованного лица нет процесса. Судья вправе отказать в принятии заявления лишь по основаниям, строго определенным законом. В остальных случаях принятие заявления является правом и обязанностью суда.

Гражданские процессуальные правоотношения развиваются по специфическим законам, в которых диалектически и гармонично сочетаются диспозитивное и императивное начала. Участие суда в качестве неперменного субъекта гражданских процессуальных правоотношений накладывает отпечаток авторитарности на их характер. Вместе с тем гражданское процессуальное право не носит вполне самостоятельного характера и призвано «обслуживать» определенный комплекс материальных правоотношений. Таким отношениям в значи-

³⁵ Гражданский процесс: учеб. для вузов / под ред. М. К. Треушникова. М.: Городец, 2007. С. 83.

³⁶ Войтович Л. В. Ведение дел в гражданском и арбитражном процессе посредством действий представителя: автореферат дис. ... кандидата юридических наук. Хабаровск, 2004г. С. 71.

тельной степени свойственно диспозитивное начало. Это начало является весьма существенным и при разрешении споров, возникающих из гражданских правоотношений.³⁷

Суд руководит ходом процесса. Однако сам процесс возник лишь потому, что в нем появилась потребность у одной или обеих сторон, и подачей соответствующего заявления лицо возбудило судебную деятельность. Не только суд определяет поведение участников процесса, но и последние, прежде всего стороны, во многом направляют деятельность суда.

Заинтересованные лица сами решают, обращаться ли им в суд, и если обращаться, то когда именно, кого указать в качестве нарушителя права, каким образом сформулировать элементы иска, размер исковых требований и т. д. Возбудив судебную деятельность, заинтересованные лица путем выражения своих волеизъявлений могут влиять на ее дальнейшее движение — развитие, переход из стадии в стадию и прекращение. Перечисленные и некоторые иные волеизъявления сторон в развитии гражданских процессуальных правоотношений имеют значение лишь юридических фактов, а вопрос по существу решается путем принятия судом соответствующих властных постановлений. Тем не менее, суд разрешает гражданские дела лишь постольку, поскольку они переданы на его рассмотрение волеизъявлением заинтересованных лиц и не сняты этими лицами с судебного разбирательства.

Действия суда в значительной степени детерминируются лицами, участвующими в деле, также в ходе представления ими доказательств, участия в их исследовании, заявления различного рода ходатайств, высказывания мнений по поводу ходатайств других участников процесса и т.д.³⁸

Взгляд на гражданские процессуальные отношения как главным образом властеотношения на практике порой приводит к тому, что возможность реализации правомочий участников процесса рассматривается как некая милость, ко-

³⁷ Научно-практический комментарий к Федеральному закону "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" / под редакцией Д.Н. Козака. М.: Издательство "Статут", 2003. С. 43.

³⁸ Постатейный комментарий к гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации / под ред. П.В. Крашенинникова. М.: Издательство "Статут", 2003. С. 67.

тору государственному органу суд может предоставить, но только в строго определенных пределах. В частности, нередкими являются попытки судов апелляционной и особенно – кассационной инстанции строго регламентировать время выступления участников процесса, ссылаясь на то, что правовую позицию соответствующего субъекта, например представителя, они уже поняли, в течение данного рабочего дня им нужно рассмотреть значительное количество дел и т.д.

К сожалению, в судах РФ распространенной является и практика, когда суды I инстанции, а чаще - вышестоящие суды не дают себе труда изложить в судебном постановлении доводы участников процесса и дать на них аргументированный ответ.

В Конституции или в ГПК РФ нет положения, соответствующего норме, закрепленной в п. 4 ч. 3 ст. 77 Конституции Казахстана, а также в Конституциях некоторых европейских стран. Например, в ФРГ этот принцип возведен в ранг конституционного, поскольку «правовое государство немыслимо без права быть выслушанным». Нарушение данного в этой стране означает нарушение одного из основных прав граждан, которое может быть восстановлено путем предъявления конституционной жалобы на судебное решение в Федеральный Конституционный суд. Рассматривая конкретное дело такого рода, Конституционный суд ФРГ разъяснил, что это право является единственным проправом (Utrecht), которое не допускает вершить с ним «короткий процесс».³⁹

Причем неотъемлемой составной слагаемой этого права является «право быть услышанным». Право быть выслушанным и быть услышанным должно стать не простой декларацией, но работающим положением - одним из краеугольных камней правосудия любого цивилизованного государства.

Сетую на отсутствие данного принципа в законодательстве и главное – в судебной правоприменительной деятельности, автор этих строк один из разделов своей недавно вышедшей книги озаглавил следующим образом: «Когда ис-

³⁹ Кузьмишин А. Основания возникновения представительства и полномочия в гражданском праве // Журнал российского права. 2000. № 8. С. 22.

тина по делу не установлена или «Глас вопиющего» в судебной пустыне. Процессуальные документы».⁴⁰

3.2 Пробелы в судебном представительстве. Совершенствование законодательства о судебном представительстве

На основании ст. 53 ГПК РФ полномочия представителя должны быть выражены в доверенности, выданной и оформленной в соответствии с законом.

В ч. 5 ст. 53 ГПК записано, что право адвоката на выступление в суде в качестве представителя удостоверяется ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием. В то же время в ряде случаев для ведения дела адвокату необходима еще и доверенность, поскольку распорядительные действия адвокат, как и другой представитель, может совершить лишь при наличии у него специального полномочия на его совершение (ст. 54 ГПК).

В соответствии с ч. 2 ст. 53 ГПК доверенности, выдаваемые гражданами, могут быть удостоверены нотариусом, организацией, в которой работает или учится доверитель, организацией, управляющей домом по месту жительства доверителя и т.д. и т.п. Среди субъектов, наделенных правом удостоверения доверенностей, называется большое количество организаций и должностных лиц, которые порой и не представляют о наличии у них столь важного полномочия, не знают, каким образом нужно сформулировать и оформить доверенность. В то же время среди этих субъектов по не вполне понятным причинам не называются адвокатские образования.

Отсутствие подобного полномочия у адвокатских образований связано для граждан с различного рода неудобствами, а порой приводит и к серьезным правовым конфликтам. Речь идет о следующем. Для того, чтобы удостоверить доверенность, граждане, как правило, обращаются к нотариусам. При этом они тратят время и несут определенные расходы.

Порой встречаются и ситуации, когда доверитель по тем или иным соображениям отзывает выданную адвокату доверенность. Причем о такого рода

⁴⁰ Кузьмишин А. Основания возникновения представительства и полномочия в гражданском праве // Журнал российского права. 2000. № 8. С. 23.

акции поверенному и суду сообщается не всегда. Иногда это приводит к разного рода проблемам и конфликтам.

Перечень субъектов, управомоченных на удостоверение доверенностей граждан, следовало бы дополнить указанием на руководителей адвокатских образований. Такое решение вопроса было бы удобно как доверителям, так и их поверенным - адвокатам. Кроме того, это освободило бы граждан от необходимости несения ненужных расходов, траты времени и смогло бы сыграть важную роль в деле предотвращения различного рода конфликтов и недоразумений между доверителями и поверенными.

В статье 50 ГПК 2002 г. закреплена ранее неизвестная российскому законодательству вид судебного представительства — представительство адвоката по назначению суда. Суд назначает адвоката в качестве представителя, если у ответчика, место жительства которого неизвестно, нет представителя, а также в других, предусмотренных федеральным законом случаях.

В российском законодательстве прямо не предусмотрено других случаев такого рода. В данном отношении выгодно отличаются положения ст. 304 ГПК Казахстана, в соответствии с которыми после принятия заявления о признании гражданина недееспособным судья назначает ему официального представителя - адвоката.

Аналогичную норму необходимо срочно ввести и в законодательство РФ, поскольку ее отсутствие в ряде случаев влечет грубейшие нарушения прав и интересов граждан. Это было возможным еще и потому, что до последнего времени у нас действовала норма, в соответствии с которой гражданин, в отношении которого рассматривалось дело о признании его недееспособным, вызывался в судебное заседание лишь в тех случаях, если это было возможно по состоянию его здоровья.

По законодательству РФ «выпускникам детских домов» положено муниципальное жилье. В ходе журналистского расследования выяснилось, из 360 проживавших в Борисовском психоневрологическом интернате Белгородской области оказалось около 200 в принципе здоровых жителей области, в том чис-

ле много бывших детдомовцев.

Прокурор Борисовского района в 2012-2013 гг. направил в суд заявления о признании всех проживающих в психоневрологическом интернате граждан недееспособными. А суд удовлетворил все эти заявления без вызова заинтересованных граждан в судебное заседание.

На экспертизу эти лица зачастую также не вызывались. Свои выводы эксперты делали по кратким выпискам из историй болезни. Эти документы являлись не заверенными ксерокопиями. Их переписывали в заключения экспертов - психиатров.

Срочное введение в РФ по делам о признании граждан недееспособными института официального представителя - адвоката совершенно необходимо.

При обсуждении данного вопроса следует исходить из разъяснения, содержащегося в п. 10 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 19 декабря 2003 г. (ред. от 23.06.2015) № 23 «О судебном решении». В частности, здесь записано следующее: «Суд не вправе при вынесении решения принять признание иска или признание обстоятельств, на которых истец основывает свои требования, совершенные адвокатом, назначенным судом в качестве представителя ответчика на основании статьи 50 ГПК РФ, поскольку это помимо воли ответчика может привести к нарушению его прав. Адвокат, назначенный судом в качестве представителя ответчика на основании статьи 50 ГПК РФ, вправе обжаловать решение суда в кассационном (апелляционном) порядке и в порядке надзора, поскольку он имеет полномочия не по соглашению с ответчиком, а в силу закона, и указанное право объективно необходимо для защиты прав ответчика, место жительства которого неизвестно».

В статье 54 ГПК РФ среди полномочий, на совершение которых требуется специальное полномочие, называется право представителя на предъявление встречного иска, изменение предмета или основания иска.

Следует ли наделять такого рода полномочиями официального представителя? Логическое и систематическое толкование ст. 50 и 54 ГПК РФ позволяет прийти к следующему выводу. С одной стороны, представляемое лицо воле-

изъявления на участие в деле конкретного представителя, как и представителя вообще, не выражало. С другой стороны, лишение назначенного судом представителя отдельных из числа предусмотренных ст. 54 ГПК полномочий не позволит ему полноценно защищать права представляемого. Поэтому, кроме права на подачу кассационной (апелляционной) и надзорной жалобы, на что обращено внимание Пленумом Верховного Суда РФ, в соответствующих случаях у официального представителя может возникнуть необходимость в подписании и предъявлении встречного иска, а также в изменении его предмета или основания. Впредь же до внесения соответствующих дополнений в ГПК, о наличии у официального представителя такого рода полномочий следовало бы разъяснить на уровне постановления Пленума Верховного Суда РФ.

3.3 Разработка эффективных правовых мер защиты граждан и юридических лиц от недобросовестных судебных представителей.

Ситуации некавалифицированного или недобросовестного исполнения адвокатами своих профессиональных обязанностей являются не редкостью. В ряде случаев доверителям адвокатов в связи с этим причиняется материальный вред.

В соответствии со ст. 7 ФЗ от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» адвокат обязан честно, разумно и добросовестно отстаивать права и законные интересы доверителя всеми не запрещенными законодательством Российской Федерации средствами; постоянно совершенствовать свои знания и повышать свою квалификацию

За неисполнение либо ненадлежащее исполнение своих профессиональных обязанностей адвокат несет ответственность, предусмотренную названным Федеральным законом.

На основании п. п. 6 п. 1 ФЗ от 31 мая 2002 г. адвокат обязан осуществлять страхование риска своей профессиональной имущественной ответственности. В то же время ФЗ от 03.12.2007 № 320-ФЗ действие указанной нормы приостановлено «до дня вступления в силу федерального закона, регулирующего вопросы обязательного страхования профессиональной ответственности ад-

вокатов». На сегодняшний день такого федерального закона нет, и когда он появится, неизвестно. Каким же образом можно выйти из положения, если к адвокату, в связи с его неквалифицированным или недобросовестным исполнением профессиональных обязанностей будет предъявлено требование о компенсации причиненных доверителю убытков? Ситуация является достаточно сложной, в том числе в силу следующего. Положения гл. 59 ГК РФ «Обязательства из причинения вреда» «напрямую» здесь применить трудно, поскольку, речь идет о содержании судебных постановлений, которыми с доверителя взысканы либо, напротив, не взысканы какие-то суммы. А судебные постановления выносят судьи, а не адвокаты. Однако низкая квалификация либо недобросовестность адвоката способствовали ущемлению прав и интересов доверителя, а порой и к вынесению незаконного и необоснованного решения.

В качестве иллюстрации излагаемой ситуации приведу пример из практики Квалификационной комиссии Адвокатской палаты г. Москвы.

А. заключил с К. договор займа на сумму 11 072 500 руб. В договоре было указано, что супруге заемщика о его заключении известно и она с ним согласна. А на последней странице договора имелась исполненная от руки надпись: «Условия сделки мне известны и мной одобрены. Елена Вячеславовна А.» и подпись.

В связи с не возвратом долга, к супругам А. был предъявлен иск. В судебном заседании А. заявила, что о заключении договора займа ее супругом ей ничего не было известно, а запись и подпись от ее имени поддельны. В рассмотрении дела принимала участие адвокат В. Однако ни встречного иска о признании договора займа недействительным, ни ходатайства о назначении почерковедческой экспертизы адвокат не подготовила и не заявила.

Взыскивая с каждого из супругов по 6 200 162 руб., суд в решении записал, что договор займа гр-кой А. не оспорен (п. 2 ст. 35 Семейного кодекса РФ).

По заявлению А. Квалификационная комиссия адвокатской палаты г. Москвы констатировала в действиях адвоката В. наличие дисциплинарного проступка, а Совет Адвокатской палаты наложил на нее соответствующее дис-

циплинарное взыскание. Однако вопрос о материальной ответственности адвоката остался открытым. И подобные, а порой и еще более вопиющие случаи ненадлежащего исполнения адвокатами своих профессиональных обязанностей, к сожалению, не являются единичными.

Вопрос о материальной ответственности недобросовестных адвокатов можно было бы решить следующим образом. Следовало было бы дополнить ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации». В соответствии с этими дополнениями квазисудебным органам адвокатского сообщества – Квалификационным комиссиям и Советам адвокатских палат следовало бы предоставить право решать вопрос о привлечении адвокатов к материальной ответственности со взысканием соответствующих сумм в пользу доверителей, пострадавших от неквалифицированных или недобросовестных действий их поверенных. Вполне естественно, что заинтересованным лицам – адвокатам и их доверителям необходимо будет предоставить возможность обжалования такого рода решений в судебном порядке.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Цель дипломного исследования достигнута путём реализации поставленных задач. В результате проведённого исследования по теме: "Представительство. Особенности представительства в зависимости от субъекта правоотношений" можно сделать ряд выводов:

1. Судебное представительство - правоотношение, в силу которого одно лицо (судебный представитель) в пределах предоставленных ему полномочий совершает процессуальные действия от имени и в интересах другого лица (представляемого), вследствие чего непосредственно у последнего возникают процессуальные права и обязанности. Судебное представительство можно также определить как процессуальную деятельность одного участника процесса (представителя) от имени и в интересах другого его участника (представляемого).

2. В качестве судебного представителя в гражданском и арбитражном процессе может выступать любое дееспособное лицо, имеющее надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела в суда, за исключением тех категорий граждан, которые прямо названы в ГПК (запрет представительства судей, следователей, прокуроров, за исключение случаев их участия в процессе в качестве представителей соответствующих органов или законных представителей).

3. В зависимости от оснований возникновения представительства в гражданском и арбитражном процессе различают:

- законное представительство от имени недееспособных и не обладающих полной дееспособностью граждан, а также граждан, признанных безвестно отсутствующими;

- представительство адвоката по назначению суда;

- договорное (добровольное) представительство от имени граждан и организаций, в том числе представительство одного из соучастников по поручению других соучастников (основание - соглашение между представителем и пред-

ставляемым в форме гражданско-правового договора поручения); от имени организации может выступать также работник, состоящий в штате этой организации (на основании трудового договора - юристы, юрисконсульты). Разновидность - представительство одного из соучастников по поручению других соучастников (специфика: представитель одновременно занимает процессуальные положения стороны и представителя; возможно только в ситуации, когда интересы соучастников полностью совместимы);

- представительство от имени организации ее органов - единоличных и коллегиальных; представительство от имени ликвидируемой организации ликвидационной комиссией, которое осуществляется в суде уполномоченным представителем этой комиссии. Функции представительства могут осуществлять обособленные подразделения юридического лица (представительства и филиалы);

- представительство от имени государства (РФ, субъектов РФ, муниципальных образований), специально уполномоченных органов и должностных лиц. Статья 125 ГК РФ - от имени РФ, субъектов РФ, муниципальных образований выступать в суде могут соответственно органы государственной власти, органы МСУ в рамках компетенции, установленной актами, определяющими статус этих органов.

4. Все возможные случаи представительства можно разделить на две группы:

- обязательное представительство - в отсутствие добровольного волеизъявления представляемого лица - законное, по назначению суда, от имени организации в силу закона или учредительных документов и другие; Обязательный представитель всегда полностью заменяет своими процессуальными действиями соответствующие действия представляемого;

- факультативное/добровольное представительство - договорное, патронаж.

Предлагается представительство в гражданском и арбитражном процессе подразделять на добровольное и законное в зависимости от возможности выра-

зять волеизъявление со стороны представляемого и представителя. В первом случае представитель вступает в процесс, добровольно принимая на себя обязанности по защите интересов представляемого в суде, также представляемый добровольно выражает волеизъявление о ведение дела посредством действий представителя. Во втором случае представитель вступает в процесс в силу прямого указания закона, в том числе в связи с должностными или другими обязанностями, также представляемый лишен возможности выбирать.

6. Условия допуска к участию в гражданском и арбитражном процессе в качестве представителя:

- 1) дееспособность в материальном праве,
- 2) отсутствие прямо указанных в законе обстоятельств, препятствующих представительству,
- 3) наличие надлежащим образом оформленных полномочий на ведение дела:

Для добровольных представителей от имени граждан - доверенность, удостоверенная в нотариальном порядке;

Для добровольных представителей от организаций - доверенность, подписанная руководителем + печать организации;

Полномочия руководителя организации подтверждаются служебным удостоверением и при необходимости - учредительными документами этой организации;

Адвокат - ордер, выданный адвокатским образованием + в предусмотренных законом случаях - доверенность;

Законные представители - свидетельство о рождении/регистрации акта усыновления, удостоверение опекуна/попечителя;

Упрощенный порядок оформления полномочий добровольного представителя непосредственно в суде - устное заявление, занесенное в протокол судебного заседания либо письменно заявления в суде.

7. Основаниями возникновения, изменения и прекращения правоотношения представительства, как и любого другого правоотношения, являются юри-

дические факты, то есть факты реальной действительности, с наличием или отсутствием которых нормы гражданского права связывают юридические последствия, а также норма права, определяющая содержание прав и обязанностей участников представительства.

8. За рамками правового регулирования института гражданского процессуального представительства находится право на ведение дела посредством действий представителя, которое по своей юридической природе является правом представляемого. Предлагается норму права, определяющую процессуальную правоспособность, как и норму права о процессуальной дееспособности, поместить в главу "Основные положения" ГПК РФ (соответственно, гл. 1 АПК РФ) и установить, что гражданская процессуальная правоспособность присуща всем субъектам гражданских (арбитражных) процессуальных правоотношений.

9. Необходимо ввести в действующее гражданское и арбитражное процессуальное законодательство отдельную норму права, устанавливающую перечень субъективных прав и обязанностей процессуального представителя.

10. Арбитражный процессуальный кодекс не дает прямого ответа на вопрос, каким образом удостоверяется доверенность, выдаваемая гражданином. Как следует из части 4 статьи 61 АПК РФ доверенность должна быть выдана и оформлена в соответствии с федеральным законом. Гражданский кодекс в части 2 статьи 185, гласит, что "доверенность на совершение сделок, требующих нотариальной формы, должна быть нотариально удостоверена". Обязательность нотариальной формы для доверенностей, выдаваемых гражданами, Гражданским кодексом РФ не предусмотрена. Едва ли можно признать простую письменную форму правильной для доверенности представлять интересы другого лица.

В этом вопросе более верная позиция изложена в ГПК РФ, согласно которому в изложенных случаях необходима нотариально удостоверенная доверенность.

Полагаю, что существование ордера наряду с доверенностью, ставит вопрос о том, какой документ обладает приоритетом. Если ордер будет подтвер-

ждать только факт заключения соглашения соответствующего лица с адвокатом без предоставления такому лицу каких-либо полномочий, то оснований для использования ордера в процессе не остается.

Принадлежность адвоката к адвокатскому сообществу подтверждается его адвокатским удостоверением, а право на участие в процессе в интересах представляемого дает выданная им доверенность.

11. В соответствии со статьей 110 АПК РФ расходы на оплату услуг представителя должны быть в разумных пределах возмещены тем лицом, участвующим в деле, в пользу которого вынесен судебный акт.

Разумность размеров категория оценочная. Поэтому она определяется судами индивидуально, исходя из особенностей конкретного дела, произведенной оплаты услуг представителя, финансовых возможностей проигравшей стороны, что нередко приводит к взысканию расходов на оплату услуг представителей в меньшем размере, чем это было определено соглашением между сторонами и уплачено доверителем представителю.

В связи с этим при определении размера взыскиваемых расходов на оплату услуг представителем следует руководствоваться не "разумными пределами", а иным подходом, в основу которого может быть положена рыночная цена юридических услуг, существующая в данной местности. Информацию о сложившемся уровне цен на юридическую помощь целесообразно запрашивать в Адвокатской палате субъекта Российской Федерации.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

I Правовые акты

1 Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (ред. от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // Собрание законодательства РФ. - 2014. - № 31. - Ст. 4398.

2 Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (ред. от 23.05.2018) (с изм. и доп., вступ. в силу с 03.06.2018) // Российская газета. – 1994. - 8 декабря. - № 238 - 239.

3 Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 29.12.2017) // Российская газета. – 1996. - 27 января. - № 17.

4 Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ (ред. от 28.12.2017) // Российская газета. - 2002. - 27 июля. - № 137.

5 Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 03.04.2018) // Российская газета. - 2002. - 20 октября. - № 220.

6 Федеральный конституционный закон от 21.07.1994 № 1-ФКЗ (ред. от 28.12.2016) "О Конституционном Суде Российской Федерации" // Собрание законодательства РФ. – 1994. - № 13. - Ст. 1447.

7 Федеральный закон от 17.01.1992 № 2202-1 (ред. от 18.04.2018) "О прокуратуре Российской Федерации" // Собрание законодательства РФ. – 1995. – № 47. - Ст. 4472.

8 Федеральный закон от 26.12.1995 № 208-ФЗ (ред. от 23.04.2018) "Об акционерных обществах" // Российская газета. - 1995. - 29 декабря. - № 248.

9 Федеральный закон от 12.01.1996 № 10-ФЗ (ред. от 03.07.2016) "О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017) // Российская газета. - 1996. - 20 января. - № 12.

10 Федеральный закон от 31.05.2002 № 63-ФЗ (ред. от 29.07.2017) "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" // "Россий-

ская газета. - 2002. - 5 июня. - № 100.

11 Федеральный закон от 26.10.2002 N 127-ФЗ (ред. от 23.04.2018) "О несостоятельности (банкротстве)" (с изм. и доп., вступ. в силу с 08.06.2018) // Российская газета. – 2002. 02 ноября. - № 209 - 210.

12 Федеральный закон от 27.07.2004 № 79-ФЗ (ред. от 28.12.2017) "О государственной гражданской службе Российской Федерации" // Российская газета. – 2004. - 31 июля. - № 162.

13 Федеральный закон от 24.04.2008 № 48-ФЗ (ред. от 31.12.2017) "Об опеке и попечительстве" // Российская газета. – 2008. - 30 апреля. - № 94.

14 Закон РФ от 07.02.1992 № 2300-1 (ред. от 18.04.2018) "О защите прав потребителей" // Ведомости СНД и ВС РФ. – 1992. - № 15. - Ст. 766.

15 Закон РФ от 26.06.1992 № 3132-1 (ред. от 05.12.2017, с изм. от 19.02.2018) "О статусе судей в Российской Федерации" // Ведомости СНД и ВС РФ. – 1992. - № 30. - Ст. 1792.

16 Закон РФ от 02.07.1992 № 3185-1 (ред. от 03.07.2016) "О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании" (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2017) // Ведомости СНД и ВС РФ. – 1992. - № 33. - Ст. 1913.

17 Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (утв. ВС РФ 11.02.1993 № 4462-1) (ред. от 23.05.2018) // Ведомости СНД и ВС РФ. – 1993. - № 10. - Ст. 357.

18 Постановление Правительства РФ от 01.06.2004 № 260 (ред. от 07.10.2017) "О Регламенте Правительства Российской Федерации и Положении об Аппарате Правительства Российской Федерации" // Российская газета. – 2004. – 8 июня. – № 119.

II Специальная литература

19 Войтович, Л. В. Ведение дел в гражданском и арбитражном процессе посредством действий представителя: автореферат дис. ... кандидата юридических наук / Л.В. Войтович. - Хабаровск, 2004. – 171 с.

20 Гражданский процесс : учебник для вузов / под ред. М. К. Треушников -2-е изд., перераб. и доп. – М.: Городец, 2007. - 783 с.

- 21 Гражданский процесс России /под ред. М.А. Викут. – М., 2005. - 480 с.
- 22 Гражданское право. Учебник / под редакцией А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. - М., 2005. - Ч.1. - 589с.
- 23 Гражданское процессуальное право: учебник / под ред. Л. В. Тумановой. — М.: ТК "Велби"; изд-во "Проспект", 2008. — 608 с.
- 24 Гражданское процессуальное право: учебник / под ред. М. С. Шакарян. — М.: ТК "Велби"; изд-во "Проспект", 2007. — 592 с.
- 25 Данилов, Е. П. Образцы судебных документов с комментариями — 4-е изд., перераб. и доп. / Е.П. Данилов. — М. : Юрайт-Издат, 2008.- 198 с.
- 26 Исаенкова, О. В. Гражданское процессуальное право России: учебник / под ред. О. В. Исаенковой. - М.: Норма, 2009. – 448 с.
- 27 Исаков, В.Б. Фактический состав в механизме правового регулирования / В.Б. Исаков. – Саратов, 1980. – 212с.
- 28 Калинова, Л.Г. Гражданский процесс: конспект лекций / Л.Г. Калинова. - М., 2003. - 321с.
- 29 Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) / под ред. Г. А. Жилина. - 4-е изд., перераб. и доп. - М.: ТК Велби, Изд-во Проспект, 2008. - 880с.
- 30 Комментарий к Гражданскому процессуальному Кодексу РФ.- 3-е изд., перераб. и доп. / под общей редакцией В.И. Нечаева. – М., 2006. - 493 с.
- 31 Комментарий к Конституции Российской Федерации / под ред. В.Д. Зорькина, Л.В. Лазарева. - М., 2009. – 386 с.
- 32 Королева, С. О. Полномочия представителя в арбитражном процессе и порядок их оформления / С.О. Королева // Черные дыры в Российском законодательстве. - 2007.- № 2. -С. 403 - 406.
- 33 Королева, С. О. Представительство сторон и третьих лиц в арбитражном процессе: автореферат дис. ... кандидата юридических наук / С.О. Королева. - М.,2007. - 23 с.
- 34 Кузьмишин, А. Основания возникновения представительства и полномочия в гражданском праве / А. Кузьмишин // Журнал российского права.-

2000. - № 8. – С. 45 – 51.

35 Научно-практический комментарий к Федеральному закону "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" / под редакцией Д.Н. Козака. – М.: Издательство "Статут", 2003. – 453с.

36 Нешатаева, Т. Н. Международное частное право и международный гражданский процесс: учебный курс / Т.Н. Нешатаева. - М., 2004. - С. 442.

37 Постатейный комментарий к гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации / под ред. П.В. Крашенинникова. – М: Издательство "Статут", 2003. - 753с.

38 Халатов, С.А. Проблемы представительства в гражданском судопроизводстве: автореф. дисс... канд. юрид. наук / С.А. Халатов. - Екатеринбург, 2000. – 76 с.

39 Ярков, В.В. Гражданский процесс: учебник для вузов / В.В. Ярков. – М.: Издательство Волтерс Клувер, 2006.- 546с.

III Правоприменительная практика

40 Постановление Пленума Верховного Суда РФ № 6, Пленума ВАС РФ № 8 от 01.07.1996 (ред. от 24.03.2016) "О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации" // Российская газета. - 1996. - 13 августа. - № 152.

41 Постановление Президиума ВАС РФ от 24.12.2002 № 11980/01 Дело по иску о взыскании убытков в связи с ненадлежащим исполнением обязательств по договору направлено на новое рассмотрение, так как арбитражному суду необходимо было проверить полномочия председателя правления жилищно - строительного кооператива на ведение дела в суде и подписание мирового соглашения от имени кооператива. // Вестник ВАС РФ. - 2003. - № 4.

42 Определение Конституционного Суда РФ от 10.11.2002 № 314-О "По жалобе гражданина Романова Юрия Петровича на нарушение его конституционных прав статьями 21 и 21.1 Закона Российской Федерации "О государственной тайне" // Собрание законодательства РФ. - 2003. - № 6. - Ст. 549.

43 Определение Верховного Суда РФ от 09.10.2003 № 78-Г03-60 Дело

снято с кассационного рассмотрения и возвращено в суд первой инстанции, поскольку кассационная жалоба подписана лицом, не имеющим полномочий на кассационное обжалование решения суда, и жалоба не подлежит рассмотрению в Верховном Суде РФ в данном судебном заседании, а решение суда не может быть проверено кассационной инстанцией. [Электронный ресурс] // Документ официально опубликован не был. Доступ из справочно-правовой системы «КосультантПлюс».

44 Определение Верховного Суда РФ от 20.05.2003 № КАС03-197 В принятии к рассмотрению заявления об оспаривании нормативных правовых актов Центрального банка России отказано правомерно, поскольку заявителем - физическим лицом оспариваются акты, которые не затрагивают его права, свободы или законные интересы, и заявление правомерно возвращено заявителю - юридическому лицу, поскольку заявление подано от имени лица, не имевшего полномочий на его подписание [Электронный ресурс] // Документ официально опубликован не был. Доступ из справочно-правовой системы «КосультантПлюс».

45 Разъяснения Верховного Суда РФ от 24.03.2004 "Ответы Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации на вопросы судов по применению норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации". [Электронный ресурс] // Документ официально опубликован не был. Доступ из справочно-правовой системы «КосультантПлюс».

46 Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 19 декабря 2003 г. № 23 "О судебном решении" // Российская газета. – 2003. - 26 декабря. - № 159.

47 Определение Верховного Суда РФ от 22.04.2004 № КАС04-136 В принятии кассационной жалобы на решение Верховного Суда РФ отказано правомерно, поскольку кассационная жалоба подана лицом, не являющимся непосредственным участником процесса, и в отсутствие соответствующих полномочий на обжалование решения суда. [Электронный ресурс] // Документ официально опубликован не был. Доступ из справочно-правовой системы «КосультантПлюс».

тантПлюс».

48 Постановление президиума Московского областного суда от 13 октября 2004 г. № 628 // [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://www.pravoteka.ru/pst/379/189412.html>. - 14.03.2018.

49 Постановление Президиума Московского областного суда от 27 июля 2005 г. № 371. // [Электронный ресурс]. – Режим доступа : <http://www.pravoteka.ru/pst/222/110830.html>. - 14.03.2018.

50 Архив Кунцевского межмуниципального суда г. Москвы. Дело № 2-53/99.2005г. [Электронный ресурс] // Официальный сайт МосГорСуда. – Режим доступа: <http://www.mosgorsud.ru/content/sud/sud-moskva/sud-moskva-kuncevskiy.htm>. - 14.03.2018.