

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

Факультет юридический  
Кафедра гражданского права  
Направление подготовки 40.03.01 – Юриспруденция

ДОПУСТИТЬ К ЗАЩИТЕ  
И.о. зав. кафедрой  
Т.А. Зайцева  
« 17 » июня 2019 г.

**БАКАЛАВРСКАЯ РАБОТА**

на тему: Вопросы теории и практики представительства в гражданском  
процессе

Исполнитель

студент группы 521 об 1

17.06.19. Фрундина  
(подпись, дата)

С. А. Фрундина

Руководитель

кан. юрид.наук

17.06.19. Галоян  
(подпись, дата)

А. Р. Галоян

Нормоконтроль

12.06.19. Громова  
(подпись, дата)


О. В. Громова

Благовещенск 2019

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

Факультет юридический  
Кафедра гражданского права

УТВЕРЖДАЮ  
Зав. кафедрой

 Т.А. Зайцева  
« 8 » апрель 2019 г.

**ЗАДАНИЕ**

К бакалаврской работе студента: Фрундиной Светланы Александровны

1. Тема бакалаврской работы: Вопросы теории и практики представительства в гражданском процессе.

(утверждена приказом от 11.04.2019 г. № 796-уч)

2. Срок сдачи студентом законченной работы: 30 мая 2019 г.

3. Конституция РФ, Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации, Гражданский кодекс Российской Федерации, Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации, Федеральный Закон Российской Федерации «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», специальная юридическая литература, правоприменительная практика.

4. Содержание бакалаврской работы (перечень подлежащих разработке вопросов): понятие и сущность представительства в гражданском процессе, особенности представительства в зависимости от субъекта правоотношений, проблемы совершенствования института представительства в гражданском процессе.


5. Перечень материалов приложения: (наличие чертежей, таблиц, графиков, схем, программных продуктов, иллюстрационного материала и т.п.): нет.

6. Консультанты по бакалаврской работе (с указанием относящихся к ним разделов): нет.

7. Дата выдачи задания: 09 апреля 2019 года.

Руководитель бакалаврской работы: Галоян Арпеник Ремиковна, кандидат юридических наук.

Задание принял к исполнению (дата): 09 апреля 2019 года.

  
(подпись студента)

## РЕФЕРАТ

Бакалаврская работа содержит 59 с., 38 источников.

### ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО, ГРАЖДАНСКИЙ ПРОЦЕСС, ПРЕДСТАВЛЯЕМЫЙ, ПРЕДСТАВИТЕЛЬ, ГРАЖДАНСКОЕ СУДОПРОИЗВОДСТВО

В работе исследован институт представительства в гражданском процессе, его признаки, особенности, виды.

Целью данной бакалаврской работы является анализ правового регулирования института юридического представительства в гражданском процессе, его становления и развития, а также решение проблемных аспектов, связанных с осуществлением представительства в суде.

Основу методологии исследования составляют диалектический метод, который использовался как универсальный метод познания объективной реальности. Использовались также общенаучные и частные научные методы познания: формально-логический, исторический, системный, метод сравнительной юриспруденции и другие.

## СОДЕРЖАНИЕ

Введение	5
1 Понятие и сущность представительства в гражданском процессе	10
1.1 Представители в суде: понятие и признаки	10
1.2 Оформление полномочий представителя	14
1.3 Полномочия представителя	16
2 Особенности представительства в зависимости от субъекта правоотношений	22
2.1 Законное представительство	22
2.2 Договорное представительство	26
2.3 Уставное представительство	32
2.4 Общественное представительство	36
2.5 Представительство по назначению	38
3 Проблемы совершенствования института представительства в гражданском процессе	42
3.1 Совершенствование демократических основ гражданского судопроизводства, повышение правового статуса его субъектов	42
3.2 Пробелы в судебном представительстве. Совершенствование законодательства о судебном представительстве	46
3.3 Разработка эффективных правовых мер защиты граждан и юридических лиц от недобросовестных судебных представителей	50
Заключение	53
Библиографический список	58

## ОПРЕДЕЛЕНИЯ, ОБОЗНАЧЕНИЯ, СОКРАЩЕНИЯ

АПК РФ – арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации;

ГК РФ – гражданский кодекс Российской Федерации;

ГПК РФ – гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации.

## ВВЕДЕНИЕ

Конституция Российской Федерации устанавливает важнейшую задачу, которая направлена на защиту и обеспечение защиты прав и свобод человека и гражданина. В случае нарушения прав и законных интересов граждан и организаций российское законодательство предусматривает разную степень защиты оспариваемых или нарушенных прав. Высшим органом защиты прав, свобод и интересов гражданина или организации является судебная защита.

Зачастую, большинство граждан не имеют соответствующего образования для защиты своих прав и законных интересов, поскольку в соответствии со статьей 56 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основание своих требований и возражений. Но для того, чтобы обратиться к доказательству и понять, будет ли оно уместным и допустимым, вам может понадобиться помощь квалифицированного юриста. В соответствии со статьей 48 Конституции Российской Федерации каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи. Для решения спорных задач и обеспечения прав граждан, в том числе права на получение квалифицированной юридической помощи, был создан институт представительства.

Представительство в суде, несомненно, способствует более полному осуществлению процессуальных прав и обязанностей сторон, третьих лиц и других лиц, участвующих в деле, особенно в тех случаях, когда в силу определенных обстоятельств они не могут вести дело лично или обратиться в суд (например, для граждан - нетрудоспособность, болезнь, нехватка времени и т. д.).

Целью представительства в суде является оказание профессиональной помощи лицам, участвующим в деле, вовлеченном в производство. Как уже упоминалось выше, представительство способствует реализации конституционного права на судебную защиту и получению квалифицированной юридической помощи.

Актуальность темы исследования обусловлена огромной важностью су-

дебного представительства для усиления гарантий конституционного права граждан на судебную защиту, а также гарантий принципов законности, конкуренции, усмотрения и процессуального равенства сторон в гражданском процессе.

Одним из основных направлений развития отечественной правовой системы является гарантированное ст. 48 Конституции Российской Федерации судебная защита прав и свобод человека. Судебная защита прав и свобод человека осуществляется посредством правового механизма обеспечения этих прав и свобод, процессуального порядка судов.

Одним из институтов, обеспечивающих защиту прав и свобод юридических лиц и граждан, во многом является представительство в гражданских разбирательствах.

Состязательный характер процесса, увеличение количества и сложности дел в российских судах, возросшая роль сторон в сборе доказательств и доказательстве в процессе делают важным, чтобы лица, участвующие в деле, были надлежащим образом представлены в суде. и, следовательно, основательно развивается институт представительства в гражданском процессе.

Судебное представительство в гражданском судопроизводстве направлено на оказание правовой помощи гражданам и организациям, оказание помощи в защите их прав и интересов, защищаемых законом. Участие судебного представителя в гражданском судопроизводстве способствует выяснению фактических обстоятельств сторон, проявлению инициатив и активности участников процесса. В современном гражданском судопроизводстве роль юридического представительства значительно возросла. Граждане хотят, чтобы их интересы были защищены в суде квалифицированным представителем. Растущие потребности общества в квалифицированной юридической помощи связаны с появлением в судах новых категорий сложных правовых вопросов, например, с участием граждан в деловых обществах и партнерских отношениях, инвестиционных спорах, в том числе связанных с выдачей и обращением ценных бумаг, налоговые споры и другие, требующие высокой квалификации при их рассмот-

рении.

В связи с этим, важность участия в процессе представителей со специальными знаниями в области права: юристов, частнопрактикующих представителей и так далее. В то же время расслоение общества по финансовым возможностям ограничивает круг людей, которые могут обратиться за помощью к профессионалам. Поэтому квалифицированная юридическая помощь, как это предусмотрено Конституцией Российской Федерации, в некоторых случаях должна предоставляться бесплатно и, самое главное, она должна быть доступна. Важную роль в реализации этой конституционной гарантии права граждан на судебную защиту играет судебное представительство, которое является эффективным средством защиты прав гражданина.

Тема представительства в гражданском процессе - одна из тех, которые постоянно находятся в центре внимания ученых-юристов. Интерес к проблемам процессуального представительства обусловлен местом и ролью этого института в системе гарантий гражданско-процессуальной формы. Принятие и вступление в силу новых кодифицированных актов - Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации не решило, а, напротив, обострило многие проблемы представительства в гражданском процессе.

Объектом исследования данной бакалаврской работы являются общественные отношения, которые развиваются, когда представитель оказывает юридическую помощь и обеспечивает наиболее полную защиту интересов лиц, которых он представляет.

Предметом исследования являются понятия юридического представительства в гражданском судопроизводстве, процессуальный статус судебного представителя, его полномочия, механизм реализации различных видов судебного представительства, а также факторы, влияющие на эффективность института юридического представительства.

Целью данной бакалаврской работы является анализ правового регулирования института юридического представительства в процессе его становления и развития. В частности, необходимо обобщить накопленный исторический опыт



науки и судебной практики, изучить существующие теоретические и практические проблемные вопросы представительства в гражданском судопроизводстве, разработать рекомендации по совершенствованию действующего законодательства в рамках правового регулирования судебного представительства.

Для достижения этой цели определены следующие задачи бакалаврской работы:

- изучить генезис представительства в гражданском процессе, рассмотреть основные исторические этапы его возникновения и развития;
- определить понятие юридического представительства, раскрыть его сущность и значение;
- рассмотреть определенные виды процессуального представления, выделить их специфические особенности;
- проанализировать основные полномочия судебных представителей, определить порядок их исполнения;
- выявить проблемы правового регулирования института представительства, предложить возможные пути их решения.

Для решения задач, поставленных в работе, диалектический метод использовался как универсальный метод познания объективной реальности. Использовались также общенаучные и частные научные методы познания: формально-логический, исторический, системный, метод сравнительной юриспруденции и другие.

Теоретической основой и особой значимостью для исследования являются труды таких представителей науки, как И.В. Решетникова, М.А. Викик, Л.В. Войтович, Г.А. Жилина О.В. Исаенкова, С.О. Королева, П.В. Крашенинников В.И. Нечаева, М.К. Треушникова Л.В. Туманова М.С. Шакарян В.В. Яркова и другие.

Нормативно-правовую базу исследования составляют Конституция Российской Федерации, Федеральные конституционные законы, Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации, процессуальные нормы Гражданского кодекса Российской Федерации, другие Федеральные законы. Кроме того,

в работе использованы материалы судебной практики, которая характеризует проблемы правоприменения в этой области.

Структура работы определяется ее целями и задачами. Выпускная бакалаврская работа состоит из введения, трех глав, заключения и списка использованных источников.

Введение обосновывает актуальность исследования, определяет цели и задачи, теоретическую и нормативную базу исследования.

Основная часть последовательно решает задачи, которые выполняет цель бакалаврской работы. Заключение посвящено выводам результатов исследования.

Список использованных источников, включающий 38 наименований, прилагается к работе.

# 1 ПОНЯТИЕ И СУЩНОСТЬ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

## 1.1 Представители в суде: понятие и признаки

«Представительство – это правоотношения, в рамках которых одно лицо (представитель) выполняет процессуальные действия в рамках полномочий, предоставленных ему от имени и в интересах представляемого лица (стороны или третьего лица), в результате чего права и обязанности возникают непосредственно по воле последнего» (Шакарян М.С.)<sup>1</sup>

Представительство в суде допускается процессуальным законом во всех гражданских делах во всех судах и на всех этапах гражданского процесса, в том числе, если гражданский процесс уже идет.

Передача дела представителю не лишает сторону права участвовать в процессе вместе 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 статье 51 настоящего Кодекса.

В соответствии со статьей 51 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, «представителями в суде не могут быть судьи, следователи, прокуроры, некомпетентные лица, лица, не обладающие полной дееспособностью».<sup>2</sup>

Кроме того, закон устанавливает некоторые ограничения для адвокатов в их юридическом представительстве.

Таким образом, адвокат не имеет права принимать запрос от лица, обратившегося к нему за предоставлением юридической помощи, если он:

- имеет самостоятельный интерес по предмету соглашения с доверителем,

---

<sup>1</sup> М.С.Шакарян. Гражданское процессуальное право России. М., 1999г. С. 109.

<sup>2</sup> Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 №138-ФЗ // Российская газета. 2002. № 46. Ст. 4532.

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 лицом, которое участвовало или участвует в рассмотрении дела;

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

Не все участники процесса могут вести дело через своего представителя в суде, но только стороны, заявители и другие заинтересованные лица, в частности, для особых разбирательств, третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, третьи лица, не заявляющие самостоятельных претензии относительно предмета спора.

Судебное представительство возможно во всех категориях 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 является независимым институтом и должно отличаться от других правовых институтов.

Институт судебного представительства существенно отличается от представительства в гражданском праве. Они различаются по ряду признаков: в соответствии с целями и характером отношений между представителем и представляемым лицом, в соответствии с предметным составом, по признаку возникновения, по правовым последствиям, что выдача доверенности влечет за собой выполнение определенных действий.

Судебный представитель является субъектом гражданских процессуальных отношений, имеет процессуальный интерес к делу, его действия оказывают влияние на дальнейший процесс развития гражданского дела. Помимо этого, он имеет независимые процессуальные права и обязанности. Несомненно, за невыполнение своих процессуальных обязанностей он может быть привлечен к

процессуальной ответственности. Однако, без доверенности он не имеет права распоряжаться предметом спора.

«Судебный представитель – дееспособное лицо, которое выполняет процессуальные действия в пределах полномочий, предоставленных ему от имени и в интересах представляемого лица», отмечает М.С. Шакарян.<sup>3</sup>

В зависимости от классификации можно выделить различные виды судебного представительства.

Таким образом, в одном случае представительство может возникнуть только при наличии воли представленного, в другом, воля представленного не требуется.

В зависимости от юридической значимости воли лиц, представленных для возникновения юридического представительства, можно выделить:

1) добровольное представительство, которое может иметь место, только если воля лица выражена;

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

В зависимости от характера отношений между представителем и представителем добровольное представительство можно разделить на:

а) договорное представительство, в основе которого лежат договорные отношения между представителем и представляемым в суде;

б) общественное представительство, основой которого является членство лиц, представленных в общественных объединениях.

Статья 48 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации устанавливает право граждан на ведение дел в суде лично или через представителей. Ведение гражданского дела лично не лишает гражданина права иметь представителей.

В соответствии со ст. 49 ГПК РФ, представителями в суде могут быть дееспособные лица, имеющие надлежащим образом оформленные полномочия. В

---

<sup>3</sup> М.С.Шакарян. Гражданское процессуальное право России. М., 1999. С. 108-109.

Гражданском процессуальном кодексе не указано, кто является представителями в гражданском процессе. Как отмечал А.Х. Гольмстен: «В гражданском процессе представителем является лицо, осуществляющее процессуальные права другого лица и от его имени и исполняющее процессуальные обязанности от имени лица, которому оно принадлежит, и с последствиями его действий было представлено человек представлен».<sup>4</sup>

Следует отметить, что в Гражданском процессуальном кодексе Российской Федерации вопрос представителей граждан и организаций решается по-разному в силу специфики этих участников процесса.

Представители граждан, в том числе индивидуальные предприниматели, могут выступать в гражданском судопроизводстве юристами и другими лицами, оказывающими юридическую помощь.

Права и законные интересы недееспособных граждан защищаются в гражданском процессе их законными представителями – родителями, усыновителями, опекунами или попечителями, которые могут передать дело для представления интересов в суде другому представителю, которого они выберут.

Дела организаций совершаются в суде их органами, действующими в соответствии с федеральным законом, иными нормативными правовыми актами или учредительными документами организаций.

Итак, специфика представительства граждан заключается в способности выполнять функцию представителя не только юристами, но и другими лицами, оказывающими юридическую помощь. Как правило, это сотрудники юридических фирм, созданных в свое время для обслуживания организаций и частных лиц, в том числе представительства в судах. Представителем гражданина может быть любое лицо, отвечающее требованиям Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации.

Судьи, следователи, прокуроры, помощники судей и работники судов не могут быть представителями в гражданском процессе. Это правило не распро-

---

<sup>4</sup> Гольмстен А.Х. Учебник русского гражданского судопроизводства. СПб., 1913, изд.5, с.118.

страняется на случаи, когда указанные лица предстают перед гражданским судом в качестве представителей соответствующих органов или законных представителей.

Итак, резюмируя вышесказанное, в судах общей юрисдикции представителями могут быть дееспособными лица, которые должным образом оформили полномочия на ведение дела.

Следует отметить, что в соответствии со статьей 50 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении гражданских дел в некоторых случаях представитель может быть назначен судом.

## **1.2 Оформление полномочий представителя.**

Общепринят тот факт, что полномочия представителя подтверждаются доверенностью.

Согласно ст. 185 ГК РФ, доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу или другим лицам для представительства перед третьими лицами. По общему правилу доверенность должна быть нотариально удостоверена. Исключения из этого правила приведены в ст. 53 ГПК РФ.

Доверенность, выдаваемая гражданами, может быть удостоверением организацией, в которой работает или учится доверитель, жилищно-эксплуатационной организацией по месту жительства доверителя, администрацией социальной защиты населения, в которой находится доверительное лицо, а также стационарным лечебным учреждением, в котором доверитель находится на лечении, командиром (начальником) соответствующих воинских частей, соединений, учреждений, военно-учебного заведения, учебные заведения или учреждения. В соответствии с указаниями начальника правоохранительных органов (ч.2 ст. 53 ГПК РФ).

Признание доверенных лиц должно быть подтверждено. Подпись лица должна быть скреплена печатью соответствующего учреждения.

Для уверенности в исполнении полномочий от имени организации возможна нотариально удостоверенная доверенность.

ГПК РФ не определяет специфику передоверия, за исключением упоминания о праве передоверии в соответствии с полномочиями (ст. 54 ГПК РФ). Согласно ст. 187 ГК РФ «доверенность, выдаваемая в порядке передоверия должна быть нотариально удостоверена». Это может быть сделано для защиты интересов человека, выдавшего доверенность. Срок действия доверенности, выданная в порядке передоверия, не может превышать срок действия доверенности.

Руководитель организации может представлять интересы организации в суде без доверенности. Непосредственно, он должен представить в суде документ, удостоверяющий личность, 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 поручений, выданных в соответствии с адвокатским образованием». Форма ордера утверждается федеральным органом юстиции. В случаях, когда адвокат представляет доверительные отношения, то требуется согласие на оказание юридической помощи для вступления адвокатов в дело.

Заявление о назначении лица, которое будет представлять интересы в судебном процессе. Заявление может быть сделано в ходе судебного заседания. Заявление о просьбе допустить к участию в деле представителя может быть сделано лично в судебном заседании, которое заносится в протокол судебного заседания или в письменной форме, приобщенное к делу. Это может сделать только в суде, чтобы освободить доверительных лиц от удостоверения доверенности. В протоколе или в заявлении должны быть указаны точные данные о представителе. В статье 54 ГПК РФ указан срок, на который предоставляются полномочия на действия в отношении конкретного лица (например, на период ведения дел в суде первой инстанции). Такие заявления могут быть сделаны не только гражданскими, но и руководящими органами.

В случае непредставления лица, участвующего в деле, его представителю



необходимы документы, подтверждающие полномочия или требования, предъявляемые к ГПК РФ и другим федеральным законам, а также в случае нарушения правил представительства, суд общей юрисдикции отказывается в признании полномочий лица.

### **1.3 Полномочия представителя.**

В ст. 54 ГПК РФ закреплены полномочия представителя. Представители в гражданском судопроизводстве имеют почти те же полномочия в суде, что и лица, участвующие в деле.

Анализируя норму статьи 54 ГПК РФ, можно сделать вывод, что представители имеют право:

- знакомиться с материалами дела, делать из них выписки, делать копии,
- объявлять возражения,
- представлять доказательства и участвовать в их исследовании,
- задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам;
- подать ходатайство, в т.ч. на предоставление доказательств;
- давать объяснения суду в устной и письменной форме;
- приводить свои аргументы по всем вопросам, возникающим в ходе судебного разбирательства, возражать против ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле;
- обжаловать решения суда и пользоваться иными процессуальными правами, предусмотренными законодательством о гражданском судопроизводстве.

Чтобы представитель мог выполнять эти процессуальные действия, достаточно указать в доверенности, что лицо имеет право совершать все процессуальные действия в суде от имени представителя, иметь право быть представителем в суде.

Представители должны добросовестно осуществлять все процессуальные права, принадлежащие им.

За нарушение порядка в зале суда, представитель несет личную ответственность и не может назначить его лицу, интересы которого он представлял.

Следует отметить, что права, указанные во втором предложении ст. 54 ГПК РФ, а именно «право представителя подписывать иск, передавать его в суд, подавать встречный иск, полностью или частично отказаться от исковых требований, уменьшить их размер, принять иск, изменить предмет или основание иска, заключить мирового соглашения, передавать полномочия другому лицу (делегирование полномочий), обжаловать судебные решения, предъявлять исполнительный лист к взысканию, получать присужденное имущество или денежные средства может осуществляться только с их непосредственным указанием в доверенности или в заявлении, предусмотренном ч. 6 ст. 53 ГПК РФ. Эти действия связаны с распоряжением материальным правом представляемого и не могут осуществляться без прямой ссылки на них. В случае передачи представляемым всех перечисленных выше прав, они могут быть указаны путем ссылки на доверенность на ст. 54 ГПК РФ.

Полномочия доверительного управляющего должны быть проверены доверителем. В случае, если доверительный управляющий совершает действия, которые ему не переданы по доверенности (например, право заключить и подписать договор купли-продажи и получить деньги от покупателя), заинтересованные стороны могут отменить сделку в суде в связи с процедурным нарушением.

Кроме того, существуют случаи, когда сам суд не проверял полномочия представителя, например, такие полномочия, как подписание мирового соглашения или полномочия представителя отказаться от иска. Так, постановлением Нижегородского областного суда № 44Г-84/2014 было решено отменить определение апелляционной инстанции в связи с существенным нарушением норм процессуального права.

Так, Т. обратилась в суд с иском к П. о взыскании задолженности и алиментов.

Определением мирового судьи утверждено мировое соглашение, заключенное сторонами.

Обжалуемое определение мирового судьи отменено городским судом.

Производство по части требований о взыскании задолженности по алиментам прекращено в связи с принятием заявителем отказа от иска. Дело было возвращено мировому судье для рассмотрения по существу в отношении требований о взыскании задолженности по алиментам.

Постановлением Президиума областного суда определение апелляционной инстанции было отменено по причине того, что суд не проверил надлежащим образом полномочия представителя истца, которые в соответствии со статьей 54 ГПК РФ должны быть в обязательном порядке оговорены и прописаны в доверенности. Следовательно, в отсутствие истца, действия которого должны быть выданы и исполнены в соответствии с доверенностью с указанием в ней полномочий на совершение такого процессуального действия в качестве отказа от иска, суд апелляционной инстанции не имел права принять отказ от иска, так как иск заявлен лицом, которое не обладает такими полномочиями, как прекращать производство по делу в этой части.<sup>5</sup>

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

Представительство в гражданском процессе направлено на обеспечение реализации права на судебную защиту, провозглашенного Конституцией Российской Федерации. Без представительства невозможно защитить интересы несовершеннолетних, недееспособных граждан. Таким образом, представительство, несомненно, является важным процессуальным институтом, который регламентирует надлежащую защиту прав и интересов тех, кто участвует в разбирательстве, и, следовательно, способствует более полному, правильному решению задач правосудия.

Процессуальное представительство не характеризуется признаком «личные доверительные отношения представителя и представляемого». Мотивами, побуждающими предоставить полномочия определенному субъекту, являются:

---

<sup>5</sup> Обзор судебной практики Нижегородского областного суда по гражданским делам. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://www.oblsudnn.ru/index.php/obzory-sudebnoj-praktiki-2>. – 29.05.2019.

квалификация, опыт, знания, деловая характеристика и т. п.

В российском законодательстве отсутствует точное указание кем является представитель в гражданском процессе. Более того, разные ученые ведут дискуссии на этот счет. Одни утверждают, что представитель, действуя в интересах представляемого, имеет все его права и обязанности, осуществляя свою деятельность за лицо, которое он представляет. Другие говорят, что представитель оказывает помощь суду в осуществлении правосудия, помогает более полно и всесторонне рассмотреть дело и не допустить нарушения прав и интересов лиц, которые участвуют в разбирательстве.

Помимо этого, в законодательстве не урегулирован вопрос о вступлении в дело и выбытия из него представителя. Зачастую, некоторые недобросовестные, неквалифицированные представители не доводят до конца судебное разбирательство, не уведомляя о выбытии из гражданского процесса ни представляемого, ни суд. Таким образом, у лица, который воспользовался услугами представителя, и который мог не знать о недобросовестном поведении своего представителя, нарушается конституционный принцип на получение квалифицированной юридической помощи. Так же, у представителей отсутствует обязанность сообщать суду о своих полномочиях и об изменении объема этих полномочий. Так, кассационная коллегия по гражданским делам Хабаровского краевого суда отменила решение Железнодорожного районного суда, которое было принято по первой инстанции, направила дело на новое разбирательство в связи с тем, что суд первой инстанции в своем судебном акте не проверил наличие соответствующих полномочий у представителя стороны, подписавшего мировое соглашение, следовательно, такое решение нельзя признать законным и обоснованным (архив Железнодорожного районного суда г. Хабаровска, дело №5/156/05). Считается, что вступление в гражданский процесс представителя должно оформляться определением суда, в котором должен быть отражен объем полномочий представителя. По таким же правилам должны оформляться действия, которые изменяют объем полномочий представителя на любой стадии гражданского процесса, а также выбытие представителя из него.

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

Так, стоит предполагать, что в часть 1 статьи 48 ГПК РФ нужно изложить следующим образом: «Представитель вправе вступить в процесс для ведения дела от имени и в интересах другого лица, вправе выйти из дела, а также имеет право на изменение объема полномочий. Представитель обязан оказывать содействие представляемому по защите его прав, свобод и законных интересов в суде. Осуществление представителем возложенных на него полномочий не должно противоречить действующему законодательству, нарушать права и законные интересы как представляемого, так и других лиц». Помимо этого, по моему мнению, следует главу 5 ГПК РФ дополнить статьей, которая будет направлена на проверку полномочий представителя. Например, вступление в дело представителя должно обязательно вместе с объемом его полномочий, изменением объема полномочий представителя, а также выбытие из дела представителя, отражаться в определении суда, оформленном по правилам, указанным в ч.2 ст. 225 ГПК РФ.

## 2 ОСОБЕННОСТИ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА В ЗАВИСИМОСТИ ОТ СУБЪЕКТА ПРАВООТНОШЕНИЙ

Наиболее разнообразные классификации юридического представительства существуют в юридической литературе. Мы считаем, что наиболее понятной и логичной является классификация представительства в зависимости от фактического состава, определяющая основу его возникновения.

По признакам возникновения, представительство делится на законное, договорное, уставное, общественное, а также представительство по назначению.

### 2.1 Законное представительство

Появление термина «законное представительство» объясняется тем фактом, что лицо, представленное в силу своей недееспособности или частичной дееспособности, не может по собственной воле совершать определенные действия, в том числе избирать представителя, и поэтому он определяется законом.

По мнению И.В. Решетниковой: «Законное представительство – это процессуальные действия родителей, усыновителей, опекунов или попечителей по защите прав и законных интересов недееспособных граждан и граждан, не обладающих полной дееспособностью. Основанием для появления законного представительства является наличие закона, в соответствии с которым определенные лица становятся представителями».<sup>6</sup>

Законный представитель не нуждается в специальной процессуальной регистрации полномочий - достаточно, например, подтвердить в суде юридический факт семейных отношений, опеки, попечительства, доверительного управления имуществом, уже существовавшего в материальных правоотношениях. истец и документ, удостоверяющий личность родителя (паспорт, военный билет и т. д.).

Законные представители могут вести процесс лично или поручить веде-

---

<sup>6</sup> Решетникова И.В. Гражданский процесс. М., 2016. С.181.

ние дела в суде другому лицу, избранному ими в качестве представителя, например, адвокату, что прямо указано в ст. 52 ГПК РФ. Ведение дел добровольно избранным представителем в таком случае не исключает участия законного представителя в процессе.

Законные представители, как и все судебные представители, должны быть совершеннолетними и дееспособными. О законном представителе можно говорить только в отношении лиц, которые по тем или иным причинам не могут отстаивать свои интересы в суде. Законное представительство предусмотрено ст. 52 ГПК для защиты прав и охраняемых законом интересов недееспособных, не обладающих полной дееспособностью.

Основаниями возникновения этого типа представления являются:

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

Родители, которые не лишены родительских прав, являются законными представителями своих несовершеннолетних детей в силу родства. Они выступают за защиту своих детей во всех учреждениях, в том числе в судебных, без специальных полномочий (ст. 64 СК РФ).

Что касается представительства несовершеннолетних родителей в отношении их детей, то в связи с уменьшением их брачного возраста они обладают полной дееспособностью с момента вступления в брак. Если родители не состоят в браке, то вопрос реализации их законного представительства в законе решается следующим образом: не состоящие в браке родители в возрасте от 16 лет имеют право быть представителями своих детей; Несовершеннолетний может быть назначен опекуном до достижения несовершеннолетними родителями возраста 16 лет. Могут возникнуть ситуации, когда существуют противоречия между интересами родителей и несовершеннолетних детей, что приводит к нарушению прав и законных интересов ребенка со стороны родителей. В таких

случаях дети имеют право самостоятельно обращаться в органы опеки и попечительства за защитой своих прав, а по достижении 14-летнего возраста – в суд (часть 2 статьи 56 СК РФ).

Родители, лишённые родительских прав, не могут быть законными представителями своих детей (ст. 71 СК РФ). Законное представительство в отношении детей прекращается, когда они достигают совершеннолетия. После этого родители могут быть только их договорными представителями.

Статья 49 ГПК РФ предусматривает, что представителями в суде могут быть любые дееспособные лица, которые должным образом исполняют полномочия по ведению дела, за исключением лиц, указанных в ст. 51 ГПК РФ.

В случае участия гражданина, признанного в установленном порядке пропавшим без вести, лицо, переданное в доверительное управление имуществом пропавшего без вести, является представителем. Так, решением Орехово-Зуевского городского суда Московской области от 24 сентября 2003 года было заключено соглашение №971 от 1999 года о передаче в собственность квартир гражданам. Заключенное между администрацией города Орехово-Зуево и гражданами С. и М. договор о передаче права собственности на квартиру № 4 в доме 34 по ул. Ленина Орехово-Зуево Московская обл. был признан недействительным В апелляционном порядке решение не было обжаловано.

В кассационной жалобе, гражданка С. просил суд отменить решение, так как суд не привлек ее к делу в качестве ответчика и тем самым лишил возможности представлять доказательства в защиту ее интересов. Президиум Московского областного суда после проверки материалов дела находит основания для отмены решения суда, так как суд первой инстанции, решая вопрос о признании недействительным договора №971 от 1999 года о приватизации квартиры, не привлек ответчика к рассмотрению дела, тем самым допустив существенное нарушение процессуального права.<sup>7</sup>

---

<sup>7</sup> Постановление президиума Московского областного суда от 13 октября 2004 г. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <http://www.pravoteka.ru/pst/379/189412.html> – 30.05.2019.



Обязанности опекунов и попечителей по отношению к лицам, находящимся под опекой государственных или общественных учреждений, возложены на администрацию этих учреждений (глава 20 СК РФ). Руководитель учреждения или уполномоченный им работник выступает в качестве законного представителя в таких случаях.

В отношении детей в возрасте до 14 лет, а также лиц, признанных судом недееспособными по причине психического заболевания, устанавливается опека. Несовершеннолетние в возрасте от 14 до 18 лет, лица с ограниченной дееспособностью из-за злоупотребления алкоголем или наркотическими средствами, а также взрослые лица, обладающие дееспособностью, но не могут осуществлять свои права и выполнять свои обязанности по состоянию здоровья, установлено попечительство.

Ведение дел представителем не лишает сторону права лично участвовать в процессе вместе со своим представителем. Закон не ограничивает представительство в гражданских делах, однако, учитывая, что в некоторых случаях суду необходимо давать личные объяснения сторон, суд имеет право вызывать сторону для личных объяснений, даже в том случае, если есть представитель (например, для исков о разводе, отцовстве и т. д.)

Разновидностью законного представительства является так называемое официальное представительство. Таким образом, в случае, когда должен участвовать гражданин, который в установленном порядке признан пропавшим без вести, лицом, которому передано в управление имущество пропавшего без вести лица (часть 2 статьи 52 Гражданского процессуального кодекса) выступает его представителем в суде.

Официальным (законным) представителем наследника является хранитель или опекун, назначенный для защиты и управления наследственным имуществом в тех случаях, когда наследство еще никем не принято, но дело было подано в суд, в котором должен участвовать наследник лица, умершего или объявленного в установленном порядке умершим. Два последних случая законного (официального) представительства в судебной практике встречаются

очень редко.

## **2.2 Договорное представительство**

Договорное представительство возникает на основании гражданско-правового договора поручения, согласно которому одна сторона (представляемый) поручает другой стороне (представителю) вести дело в суде, а представитель принимает на себя эти обязанности. Договорное представительство также может основываться на трудовых отношениях и может осуществляться постоянным работником предприятия.

В этом случае основанием представительства является трудовой договор (контракт) между предприятием и его работником (например, заключаемый с юрисконсультантом предприятия, в обязанности которого входит представление интересов предприятия в судах). Порядок заключения такого договора и его действия регулируются соответствующими отраслями права).

Круг лиц, которые могут участвовать в процессе со стороны договорных представителей, достаточно широк. Представителями по контракту могут быть, например, юристы; юрисконсульты и другие штатные работники организаций, которые выступают в суде по делам этих организаций; а также один из соучастников от имени других соучастников юридических фирм, граждан, занимающихся предпринимательской деятельностью в качестве частных юристов без образования юридического лица. ГПК РФ, в отличие от АПК РФ не устанавливает адвокатскую монополию на представительство организаций в гражданском судопроизводстве.

В основном, договорное представление интересов граждан и организаций осуществляется юристами. Они занимают ведущее место среди представителей по защите прав, свобод и законных интересов граждан и организаций в суде. Адвокаты – это лица со специальными знаниями в области права и практическим опытом ведения дел в суде, для которых защита и содействие в защите прав, свобод и интересов других лиц является профессиональной деятельностью. Они предназначены для оказания наиболее квалифицированной юридической помощи.

Более того, юристы в гражданском судопроизводстве могут в соответствии со ст. 2 Федерального закона «Об адвокатуре и адвокатуре в Российской Федерации» говорить о лицах, получивших статус адвоката, установленный настоящим Законом, и право на адвокатскую деятельность.

Согласно определению Конституционного Суда Российской Федерации, адвокату не может быть отказано в участии в рассмотрении дела из-за отсутствия у него допуска к государственной тайны.

Для получения юридической помощи, гражданин или организация обязаны заключить с адвокатом договор об оказании правовой помощи, который должен содержать условия, предусмотренные законом (п. 4 ст. 25 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»).

Соглашение представляет собой гражданско-правовой договор, заключенный в простой письменной форме между доверителем и адвокатом (адвокатами) для оказания правовой помощи доверителю или назначенному им лицу.

Существенными условиями договора являются:

- 1) указание адвоката, который принял исполнение поручения в качестве адвоката, а также его принадлежность к адвокатскому образованию и адвокатской коллегии;
- 2) предмет поручения;
- 3) условия выплаты доверителем вознаграждения за оказанную юридическую помощь;
- 4) порядок и размер компенсации расходов адвоката, связанных с исполнением поручения;
- 5) размер и характер ответственности адвоката, принявшего исполнение поручения.

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

Таким образом, адвокат выступает в качестве представителя доверителя в гражданском, административном судопроизводстве только на основании дого-

вора поручения. Адвокат оказывает другие виды юридической помощи на основании договора возмездного оказания услуг.

Следовательно, отношения между адвокатом и лицом, представленным в судебном процессе, регулируются, в том числе правилами гл. 49 ГК РФ о договоре поручения, что также важно для определения норм по оплате за соответствующую деятельность представителя.

Договор уступки может быть платным и безвозмездным, обязанность по выплате вознаграждения адвокату возникает только в том случае, если это предусмотрено законом или договором (п. 1 ст. 972 ГК РФ).

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

Ордер дает адвокату право осуществлять от имени лица, представившего все процессуальные действия, кроме тех, которые содержат элементы материальной и процессуальной диспозитивности. Однако один только ордер не дает адвокату права предпринимать действия, за которые, согласно ст. 54 ГПК РФ требуются полномочия, прямо оговоренные в доверенности (например, адвокат имеет право обжаловать решение суда, если у него есть доверенность, выражающая на это право).

Так, 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. N 727.

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

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, поскольку кассационная жалоба была подана лицом, не являющимся непосредственным участником процесса, и в отсутствие соответствующих полномочий обжаловать решение суда от имени Правительства Российской Федерации.<sup>8</sup>

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:

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

2) 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 Г.М. Егоровым на имя З.И. 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. Следовательно, такая жалоба не подлежит рассмотрению в Верховном Суде РФ в данном судебном заседании, а решение суда не может быть проверено кассационной инстанцией;

3) на отдельное процессуальное действие (например, на подписание иско-

---

<sup>8</sup> Определение ВС РФ от 22 апреля 2004 г. [Электронный ресурс]. Режим доступа: <https://rg.ru/2004/04/08/kodeks-dok.html> – 28.05.2019.

вого заявления). Так, судьей 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 имевшего полномочий на его подписание и предъявление иска в суд на момент обращения в суд.

Кроме того, доверенности бывают как со специальными полномочиями, так и без них. Специальные полномочия включают полномочия подписывать иск, подавать иск в суд, предъявлять встречный иск, полностью или частично отказываться от иска, уменьшать его размер, принимать иск, менять предмет или основание иска, заключать мировое соглашение, передавать полномочия другому лицу (делегирование полномочий), обжаловать судебные решения. Как правило, эти полномочия входят в число диспозитивных полномочий доверителя, которые он может осуществлять самостоятельно.

Так, в надзорной жалобе по иску П. к ОАО "Ступинская металлургическая компания" указано, что мировое соглашение было заключено представителем ОАО "Ступинская металлургическая компания" С.К. Воробьев по доверенности, в которой конкретно не указываются полномочия для его заключения. Существенные нарушения норм процессуального права, допущенные мировым судьей, являются основанием для отмены решения суда.

Право на совершение каждого из этих действий должно быть конкретно оговорено в доверенности, выданной доверителем своему адвокату (статья 54 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации).

Доверенность, выданная гражданами, может быть заверена нотариально или организацией, в которой директор работает или учится, жилищной организацией, действующей по месту жительства директора, администрацией учреждения социального обеспечения, в которой находится представляемый, или больницей, в которой находится он на лечении, командиром (начальником) соответствующих воинских частей, соединений, учреждений, военно-учебных заведений, если доверенности выдаются военнослужащим этих частей, соединений, военных училищ или их семьям. Доверенности лиц в местах лишения сво-

боды удостоверяются руководителем соответствующего места лишения свободы.

Доверенность от имени юридического лица выдается его руководителем. Если договорный представитель участвует в судебном разбирательстве вместе с лицом, которого он представляет, участвующим в деле (в договорном представительстве такое лицо называется доверитель), то письменное заявление доверителя или устное заявление, сделанное в ходе судебного заседания, и записи в протоколе достаточно, чтобы позволить представителю появиться.

Вознаграждение адвоката выплачивается, если доверитель выполнил поручение. Вознаграждение адвоката может быть связано с достижением юридически значимого результата для доверителя, появлением у него определенных прав или их преобразованием, освобождением от обязанности и т.д. (Заключение сделки, мировое соглашение, одобренное судом, признание требования доверителя и т. д.).

Соответственно, его размер может зависеть не столько от усилий доверителя, сколько от стоимости товара, который доверитель приобрел в результате усилий адвоката.

Успешное завершение судебного процесса для клиента относится к таким льготам, соответственно, выплата вознаграждения адвокату в зависимости от исхода судебного процесса не противоречит гл. 49 ГК и соответствующей принятой практике.

Вознаграждение, выплачиваемое адвокату доверителем, подлежит обязательному переводу в кассу соответствующего адвокатского образования или переводу на текущий счет адвокатского образования в порядке и сроки, предусмотренные 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 из его штатных сотрудников, уполномочен-

ных рассматривать дело. В случаях, когда организация поручает защиту своих прав одному из своих сотрудников, ее осведомленность и компетенция в случае, являющемся предметом судебного разбирательства, принимаются во внимание. От имени юридических лиц в суде юрисконсульты также выступают в качестве представителей, которые, подобно юристам, обладают специализированными знаниями в области права и оказывают квалифицированную помощь своим организациям.

### **2.3 Уставное представительство**

Уставное представительство основывается на уставе, других учредительных документах и документах об учреждении и деятельности различных организаций и распространяется на юридических лиц, органы, организации и другие коллективные субъекты.

В силу ст. 48 ГПК РФ полномочия органов, осуществляющих ведение дел организаций, подтверждаются документами, удостоверяющими официальную позицию их представителей, а при необходимости – учредительными документами. Такая необходимость может возникнуть, в частности, в случаях назначения должности руководителя организации, а не «директора», «генерального директора» и т.д., и, например, «главного редактора» (в средствах массовой информации).

В таких случаях суд вправе запросить, помимо документа, удостоверяющего должность и личность представителя, устав организации, выступающей в качестве лица, представляющего дело, или выписку из раздела устава, регулирующего управление. юридического лица.

Уполномоченный представитель ликвидационной комиссии действует от имени ликвидируемой в суде организации.

Как и законный, уставной представитель обладает очень широким спектром процессуальных прав: он обладает всеми правами, которыми обладал бы человек, если бы он мог участвовать в гражданском процессе в личных действиях.

Консульское представительство предусмотрено нормами международно-



го права и появляется при участии иностранного элемента в российском гражданском судопроизводстве. В соответствии с консульским уставом консулы представляют интересы иностранных граждан и лиц без гражданства в судах.

Т.Н. Нешатаева в качестве специфики консульского представительства называет следующее: дипломатический представитель выступает в качестве представителя иностранного гражданина; представительство возникает в силу международного права; консул имеет право осуществлять все судебные разбирательства 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 следует конкретно указать в доверенности.

Согласно пункту 7 ст. 12 Закона Российской Федерации от 10 июля 1992 г. «Об образовании», филиалы, отделения, структурные подразделения учебного заведения могут по доверенности полностью или частично осуществлять полномочия юридического лица.

Особый случай представительства в суде предусмотрен Постановлением Правительства Российской Федерации от 01.06.2004 г. №260 «О постановлении Правительства Российской Федерации и Положении об Аппарате Правительства Российской Федерации». Для представления позиции Правительства в Конституционном Суде Российской Федерации, Верховном Суде Российской Федерации, Правительство назначает полномочного представителя Правительства в Конституционном Суде Российской Федерации, Верховный Суд Российской Федерации из числа лиц, имеющих юридическую степень. Российская Федерация, действующая от имени Правительства, выступает без доверенности. Полномочный представитель координирует деятельность других представителей Правительства, представляющих интересы Правительства в этих судах.

В соответствии с Федеральным конституционным законом «О Конституционном Суде Российской Федерации», представители Правительства в Конституционном Суде Российской Федерации могут быть Председателем Прави-

тельства, полномочным представителем Правительства в Конституционном Суде Российской Федерации. Российская Федерация, Верховный Суд Российской Федерации, а также дела, назначаемые по поручению Премьер-министра из числа адвокатов или лиц с юридической степенью по специальности. Представители Правительства в Конституционном Суде Российской Федерации координируют свою деятельность с полномочным представителем Президента Российской Федерации в Конституционном Суде Российской Федерации, а также представители по отдельным делам с полномочным представителем Правительства в Конституционном Суде Российской Федерации. Федерация, Верховном Суде Российской Федерации.

В случае подачи исков в суд общей юрисдикции суд, интересы Правительства представляются в суде без дополнительных указаний со стороны федеральные министерства и другие федеральные органы исполнительной власти, которые осуществляются Президентом Российской Федерации или Правительством на основании документов, направленных им в Аппарат Правительства, частным лицам, а также сотрудникам Аппарата Правительства по доверенности.

В случае подачи исков или других требований в Аппарат Правительства в суд общей юрисдикции или в арбитражный суд, представительство Аппарата Правительства в суде осуществляется сотрудниками Аппарата Правительства.

Полномочный представитель Правительства и руководители федеральных органов исполнительной власти выступают в качестве представителей Правительства в соответствующем суде и имеют право выполнять все процессуальные действия от имени Правительства, включая право подписывать исковое заявление и отзыв к исковому заявлению, заявлять об обеспечении иска, о полном или частичном отказе от иска и признании иска, изменении основания или предмета иска, заключении мирового соглашения в силу фактических обстоятельств, а также права подписать заявление о пересмотре судебных актов в соответствии с вновь открывшимися обстоятельствами, обжаловать судебный акт и получить денежные вознаграждения и другое имущество. Полномочия

этих лиц определяются в доверенности, подписанной руководителем соответствующего федерального органа исполнительной власти.

Федеральные министры, руководители других федеральных органов исполнительной власти, деятельность которых осуществляется Президентом Российской Федерации или Правительством, представляют Правительство в суде без доверенности. Полномочия другого представителя Правительства в суде, действующем от их имени, должны быть указаны в доверенности, подписанной руководителем соответствующего федерального органа исполнительной власти и оформленной в соответствии с законодательством Российской Федерации.

#### **2.4 Общественное представительство**

Общественное представительство – это представительство, осуществляемое в гражданском судопроизводстве уполномоченными общественными объединениями по делам членов их объединений, а также других граждан, чьи права и интересы защищены этими объединениями.

В соответствии со ст. 5 Федерального закона «Об общественных объединениях», под общественным объединением понимается добровольное, самоуправляемое, некоммерческое образование, созданное по инициативе граждан, объединенных на основе общих интересов для реализации общих целей, указанных в уставе общественного объединения. Общественные объединения могут создаваться в таких организационно-правовых формах, как общественная организация, общественное движение, общественный фонд, общественный институт и орган общественной инициативы.

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

Общественное представительство важно для защиты прав рабочих и служащих, изобретателей, рационализаторов, авторов художественных произведе-

ний и т.д. Например, интересы потребителей в суде имеют право защищать члены их союзов и обществ.

Основанием для появления такого типа представительства является факт членства гражданина в определенном общественном объединении, которое в соответствии с его уставом обязано оказывать юридическую помощь своим членам.

Общественные объединения защищают не все права граждан, а только тех, чье осуществление предопределено целями этого объединения. В связи с этим общественное представительство возможно только в определенных категориях гражданских дел.

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, поощряемой 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 назначения общественного представителя является устное или письменное заявление об этом члена общественного объединения или другого лица, чьи права защищены этим объединением. Публичные представители сторон и третьих лиц получают свои полномочия не от представляемого, как в случае договорного представительства, а от соответствующих общественных объединений.

Представители интересов работников в суде могут быть уполномочены профсоюзами, то есть лицами, специально назначенными профсоюзом для оказания помощи в защите прав и законных интересов в суде. Это может быть любой взрослый член профсоюза, но чаще уполномоченные профсоюзы являются

оплачиваемыми сотрудниками, которые имеют юридическое образование и могут предоставить квалифицированную юридическую помощь работнику или работодателю. В соответствии со ст. 370 Трудового кодекса Российской Федерации, профсоюзы могут представлять в суде интересы своих членов по трудовым и социально-экономическим вопросам. Такое право предусмотрено Федеральным законом «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности».

В защиту прав изобретателей и рационализаторов в суде выступают представители общественных организаций. Общественные представители также могут быть представителями различных организаций, которые имеют право в соответствии с законом, уставом или постановлением защищать интересы членов этих организаций.

### **2.5 Представительство по назначению суда**

Представление по назначению суда является новейшим из известных видов представительства, и оно было введено в гражданский процесс с 1 февраля 2003 года. Представительство по назначению по своему характеру близко к договорному и юридическому представительству. Оно возникает в силу прямого указания в законе, однако оно выполнено с использованием гражданско-правовых конструкций. Есть несколько случаев официального представительства.

Например, в соответствии со ст. 43 Гражданского кодекса Российской Федерации имущество гражданина, признанного пропавшим без вести, в случае необходимости постоянно управляется судом на основании решения суда лицу, которое определяется органом опеки и попечительства и действует на основании соглашения о доверительном управлении с этим органом. Указанное лицо также выполняет функции представителя в суде по искам, поданным против этого имущества (часть 2 статьи 52 Гражданского процессуального кодекса).

В другом случае согласно ст. 1173 ГК, если в наследство входит имущество, которое требует не только защиты, но и управления (предприятие, доля в уставном (складочном) капитале хозяйственного товарищества или общества,

ценные бумаги, исключительные права и т.д.), то нотариус в качестве учредителя доверительное управление заключает договор доверительного управления этим имуществом. Доверительный управляющий выполняет функции судебного представителя по данному делу.

Согласно ст. 50 ГПК, суд назначает адвоката представителем в отсутствие представителя ответчика, место жительства которого неизвестно, а также в иных случаях, предусмотренных федеральным законом.

Пленум Верховного Суда Российской Федерации в постановлении № 23 от 19 декабря 2003 г. «О судебном решении» указал, что представитель назначен на основании ст. 50 ГПК РФ, обладает достаточно широким спектром полномочий, которые объективно необходимы для защиты прав ответчика, место жительства которого неизвестно. Например, адвокат, действующий с такой целью суда, может обжаловать решение в апелляционном или кассационном порядке и в порядке надзора, в то время как другие адвокаты не имеют таких полномочий без специальной оговорки представляемого.

Однако суд не имеет права принимать признание иска или признание обстоятельств, на которых истец основывает свои требования, выдвинутые адвокатом, назначенным судом. По мнению Верховного Суда Российской Федерации, принятие судом такого признания, помимо воли подсудимого, может привести к нарушению его прав.

В соответствии со ст. 48 Закона Российской Федерации «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее предоставлении» при рассмотрении жалобы на действия медицинских работников, других специалистов, работников органов социального обеспечения и образования, а также медицинских комиссий которые ущемляют 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 нет представителя, в том числе законного, и это лицо не выражает намерения иметь представителя по делу, суд назначает адвоката представителем указанного лица. Расходы, связанные с уча-

стием адвоката в рассмотрении жалобы по данному делу, в соответствии с пунктом 3 ст. 48 названного Закона осуществляется государством.

Они могут также включать случаи, указанные в ст. 26 Федерального закона «Об адвокатуре и адвокатуре в Российской Федерации»:

- истцы в судах первой инстанции при ведении дел по искам об алиментах, возмещении вреда, причиненного смертью кормильца, травмы или другого вреда здоровью, связанного с работой;

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

- Граждане Российской Федерации - при составлении заявок на назначение пенсий и пособий, а также по вопросам, связанным с реабилитацией.

- граждане Российской Федерации, жертвы политических репрессий, - по вопросам, связанным с реабилитацией.

Это относится к гражданам Российской Федерации, чей средний доход на душу населения ниже прожиточного минимума, установленного в субъекте Российской Федерации в соответствии с федеральным законом, а также к гражданам Российской Федерации, проживающим в одиночестве и чей доход ниже указанная сумма.

Во всех случаях юридическая помощь оказывается бесплатно несовершеннолетним, содержащимся в учреждениях системы по предупреждению безнадзорности и правонарушений среди несовершеннолетних.

«Сторона, в пользу которой было принято решение суда, по своей письменной просьбе, суд присуждает с другой стороны расходы на оплату услуг представителя в разумных пределах ... Если, в соответствии с установленным порядком, услуги адвоката оказывались бесплатно той стороне, в пользу которой имело место решение суда ... расходы на оплату услуг адвоката взимаются с другой стороны в пользу соответствующего образования адвоката» (статья 100 Гражданский процессуальный кодекс).

Рассмотрев виды судебного представительства, можно сделать следующие выводы.

В зависимости от классификации можно выделить различные виды судебного представительства.

Итак, в одном случае представительство может возникнуть только при наличии воли представленного, в других - для появления представительства воля представляемого не требуется.

В зависимости от юридической значимости воли лиц, представленных для возникновения юридического представительства, можно выделить:

- 1) добровольное представительство, которое может появиться только в том случае, если воля лица выражает его волю;
- 2) обязательное (законное) представительство, для возникновения которого не требуется согласия представляемого лица.

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

- а) договорное представительство, в основе которого лежат договорные отношения между представителем и представляемым по представлению в суде;
- б) общественное представительство, основой которого является членство лиц, представленных в общественных объединениях.



### 3 ПРОБЛЕМЫ СОВЕРШЕНСТВОВАНИЯ ИНСТИТУТА ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

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

В настоящее время в российской юридической литературе обсуждается ряд проблем и, прежде всего, представителями юридического сообщества. Среди них – участие в процессе представителя в суде, определение размера вознаграждения адвоката за оказание юридической помощи, и, в частности, о так называемой «гонораре за успех», вопросы, связанные с тайной адвоката, проблемы подготовки адвокатов и повышение их квалификации и т.д. Возможно, что некоторые из них актуальны для адвокатского сообщества Амурской области.

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

- 1) Совершенствование демократических основ гражданского судопроизводства и улучшение правового статуса его субъектов, в том числе судебных представителей;
- 2) Устранение пробелов и совершенствование законодательства о судебном представительстве;
- 3) Разработка эффективных правовых мер по защите 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. Как теоретики, а после них и законодатель определяют место суда и участников процесса, их правовой статус.

Характеризуя гражданско-процессуальные правоотношения, многие рос-

сийские, а также отдельные зарубежные ученые показали и демонстрируют определенную однобокость. Они чрезмерно подчеркивают властный характер судебных отношений с участниками процесса. В то же время другие особенности гражданско-процессуальных отношений остаются как бы в тени.

Итак, в новейшем учебнике по российскому гражданскому процессу, гражданско-процессуальные правоотношения характеризуются следующим образом. «По закону суду отводится основная роль в выполнении задач, возложенных на гражданское судопроизводство. Суд является публичной властью. Закон наложил на него закон о рассмотрении и разрешении гражданских дел по существу. Поэтому суд играет ведущую роль в этом процессе. Он направляет процесс, направляет действия всех участников процесса, разъясняет лицам, участвующим в деле, их права и обязанности, обеспечивает выполнение ими процессуальных прав и обязанностей, решает все вопросы, возникающие при рассмотрении дела, принимает решения. Поскольку суд является органом власти, его полномочия 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».

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

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

Нет сомнений в том, что суд ведет судебное заседание, обеспечивая полное, всестороннее и объективное выяснение всех обстоятельств дела, прав и обязанностей сторон, воспитательного воздействия судебного процесса. Участники процесса, а также все присутствующие в зале суда обязаны соблюдать установленный порядок и безоговорочно подчиняться распоряжениям председательствующего.

Суд отправляет правосудие по гражданским делам, от имени государства, решает вопросы по существу. Судебные решения, вступившие в законную силу, являются обязательными для всех юридических лиц и подлежат исполнению на всей территории соответствующего государства.

В то же время «обязанность другого лица» суд устанавливает не только и не столько по своей воле. В возникновении и развитии процесса во многом решающую роль играет воля заинтересованных лиц. Ведь без обращения заинтересованного человека не обойтись. Судья вправе отказать в принятии заявления только по основаниям, строго определенным законом. В других случаях принятие заявления является правом и обязанностью суда.

Гражданские процессуальные правоотношения развиваются в соответствии с конкретными законами, в которых диспозитивное и императивное начала диалектически и гармонично сочетаются. Участие суда как незаменимого субъекта гражданских процессуальных правоотношений накладывает отпечаток авторитаризма на их характер. В то же время гражданское процессуальное право не является полностью независимым по своей природе и призвано «служить» определенному набору материальных отношений. Такие отношения во многом характерны для диспозитивного начала. Это начало очень важно и при разрешении споров, возникающих из гражданско-правовых отношений.

Суд ведет процесс. Однако сам процесс возник только потому, что в этом была необходимость в одной или обеих сторонах, и, подав соответствующее заявление, человек инициировал судебную деятельность. Поведение участников процесса определяет не только суд, но и последние, прежде всего стороны, во многом руководят деятельностью суда.

Заинтересованные стороны сами решают, следует ли им обращаться в суд, и если да, то когда именно, кого определить как нарушителя закона, как сформулировать элементы иска, его размер и т.д. Выразив свою волю, они могут влиять на его дальнейшее движение - развитие, переход от этапа к этапу и окончание. Вышеуказанные и некоторые другие завещания сторон в развитии гражданских процессуальных правоотношений являются лишь соответствующими правовыми фактами, и вопрос по существу решается путем принятия судом соответствующих авторитетных решений. Однако суд разрешает гражданские дела только в той степени, в которой они переданы ему по воле заинтересованных сторон и не были отозваны этими лицами из производства.

Судебные действия во многом определяются лицами, участвующими в деле, а также в ходе представления ими доказательств, участия в их исследованиях, заявлений о различных видах петиций, мнений о петициях других участников процесса и т.д.

Рассмотрение гражданско-процессуальных отношений, поскольку в основном властные отношения на практике иногда приводят к тому, что возможность осуществления полномочий участников процесса рассматривается как некая милость, которую государственный орган может предоставить суду, но только в рамках строго определенных пределов. В частности, частые попытки апелляционных судов и, особенно, кассационной инстанции строго регулировать время участников процесса, ссылаются на тот факт, что они уже поняли правовую позицию соответствующего субъекта, например, представителя, им нужно рассмотреть значительное количество дел и т.д.

К сожалению, в судах Российской Федерации существует обычная практика, когда суды первой инстанции, а чаще - высшие суды не берут на себя труд изложить в суде аргументы участников процесса и дать им обоснованный ответ.

В Конституции РФ или в Гражданском процессуальном кодексе Российской Федерации отсутствует положение, соответствующее норме, изложенной в п. 4 ч. 3 ст. 77 Конституции Казахстана, а также в Конституциях некоторых

европейских стран. Например, в Германии этот принцип был повышен до уровня конституционного, поскольку «верховенство права немыслимо без права быть услышанным». Нарушение этого в этой стране означает нарушение одного из основных прав граждан, которое может быть восстановлено путем подачи конституционной жалобы на решение суда в Федеральный конституционный суд. Рассматривая конкретное дело такого рода, Конституционный суд Федеративной Республики Германии уточнил, что это право является единственным правом (Urrecht), которое не позволяет проводить с ним «короткий процесс».

Более того, неотъемлемым компонентом этого права является «право быть услышанным». Право быть услышанным и быть услышанным должно быть не простой декларацией, а рабочей позицией - одним из краеугольных камней справедливости любого цивилизованного государства.

Ссылаясь на отсутствие этого принципа в законодательстве и, что наиболее важно, в судебном правоприменении, автор этих строк назвал один из разделов своей недавно опубликованной книги следующим образом: «Когда истина по делу не установлена или голос плачу в судебной пустыне». Процессуальные документы.

### **3.2 Пробелы в судебном представительстве. Совершенствование законодательства о судебном представительстве**

На основании ст. 53 ГПК РФ представительная власть должна быть выражена в доверенности, выданной и оформленной в соответствии с законом.

В ч. 5 ст. 53 Гражданского процессуального кодекса, зафиксировано, что право адвоката выступать в суде в качестве представителя удостоверяется орденом, выданным соответствующим адвокатским образованием. В то же время в некоторых случаях адвокату также требуется доверенность для ведения дела, поскольку адвокат, как и другой представитель, может осуществлять административные действия только в том случае, если у него есть специальные полномочия на его исполнение (статья 54 Кодекса).

В соответствии с ч. 2 ст. 53 ГПК РФ, доверенности, выданные гражданами, могут быть заверены нотариусом, организацией, в которой директор рабо-

тает или учится, организацией, управляющей домом по месту жительства лица и юридических лиц, наделенных правом удостоверять полномочия. Существует большое количество организаций и должностных лиц, которые иногда не представляют наличие такого важного органа, не знают, как сформулировать и оформить доверенность. В то же время среди этих субъектов по причинам, которые не до конца понятны, не называются юридические фирмы.

Отсутствие таких полномочий в адвокатских объединениях связано для граждан с различными видами неудобств, а иногда и приводит к серьезным правовым конфликтам. Речь идет о следующем. Для удостоверения доверенности граждане, как правило, обращаются к нотариусам. При этом они затрачивают свое личное время и несут определенные расходы.

Иногда возникают также ситуации, когда доверитель по тем или иным причинам отзывает доверенность, выданную адвокату. Более того, такие действия не всегда доводятся до сведения адвоката и суда. Иногда это приводит к всевозможным проблемам и конфликтам.

Список субъектов, уполномоченных удостоверять доверенности граждан, должен быть дополнен указанием руководителей юридических фирм. Такое решение вопроса было бы удобно как руководителям, так и их адвокатам - юристам. Кроме того, это освободило бы граждан от необходимости нести ненужные расходы, тратить время и могло бы сыграть важную роль в предотвращении различных видов конфликтов и недопонимания между руководителями и адвокатами.

В статье 50 Гражданского процессуального кодекса 2002 года установлен тип судебного представительства, ранее неизвестного российскому законодательству, - представительство адвоката в суде. Суд назначает адвоката представителем, если ответчик, место жительства которого неизвестно, не имеет представителя, а также в других случаях, предусмотренных федеральным законом.

Российское законодательство прямо не предусматривает другие случаи такого рода. В связи с этим положения ст. 304 ГПК РФ, в соответствии с которыми, после принятия заявления о признании гражданина недееспособным, су-

дья назначает его официальным представителем - адвокатом.

Аналогичное положение должно быть срочно внесено в законодательство Российской Федерации, поскольку его отсутствие в некоторых случаях влечет за собой грубые нарушения прав и интересов граждан. Это было возможно и потому, что до недавнего времени у нас было правило, в соответствии с которым гражданин, в отношении которого рассматривался случай объявления его недееспособным, был вызван на судебное заседание только в том случае, если это было возможно из-за состояния его здоровья.

Согласно законодательству Российской Федерации, «выпускники детских домов» имеют право на муниципальное жилье. В ходе журналистского расследования выяснилось, что из 360 человек, проживающих в Борисовской психоневрологической школе-интернате в Белгородской области, оказались около 200 практически здоровых жителей региона, в том числе многие бывшие выпускники детского дома.

Прокурор Борисовского района в 2012-2013 годах направил в суд заявления о признании всех граждан, проживающих в психоневрологическом интернате, недееспособными. И суд удовлетворил все эти заявления, не вызывая заинтересованных граждан на судебное заседание.

Эти люди часто также не вызывались на экспертизу. Эксперты сделали свои выводы из кратких выдержек из историй болезни. Эти документы не были заверены фотокопиями. Они были скопированы в заключения экспертов - психиатров.

Срочное введение в Российскую Федерацию по делам о признании граждан недееспособными учреждением официального представителя - адвоката абсолютно необходимо.

При обсуждении данного вопроса следует исходить из объяснения, содержащегося в пункте 10 постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 19 декабря 2003 г. № 23 «О решении суда». В частности, здесь написано следующее: «При принятии решения суд не принимает признание иска или признание обстоятельств, на которых истец основывает свои требования,

сделанные адвокатом, назначенным судом в качестве представителя суда. Ответчик на основании статьи 50 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, поскольку ответчик может нарушать его права. Адвокат, назначенный судом представителем ответчика на основании статьи 50 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, вправе обжаловать решение суда в кассационном (апелляционном) и надзорном порядке, поскольку он обладает полномочиями. 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 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации среди полномочий, для совершения которых требуются специальные полномочия, указывается право представителя подать встречный иск, изменение предмета или основания иска.

Должны ли быть получены полномочия такого официального представителя? Статьи 50 и 54 ГПК РФ позволяют прийти к следующему выводу. С одной стороны, представляемый не выразил желание для участия в деле конкретного представителя, а также представителя в целом. С другой стороны, лишение назначенного судом представителя от числа лиц, предусмотренных ст. 54 полномочия ГПК РФ не позволят ему полностью защитить права представленных. Таким образом, помимо права на подачу кассационной (апелляционной) и надзорной жалобы, которое было отмечено Пленумом Верховного Суда Российской Федерации, в соответствующих случаях официальному представителю может потребоваться подписать и подать встречный иск. До внесения соответствующих изменений в Гражданский процессуальный кодекс официальному представителю следует разъяснить полномочия такого рода на уровне постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации.

### **3.3 Разработка эффективных правовых мер по защите граждан и юридических лиц от недобросовестных судебных представителей.**

Ситуации неквалифицированного или несправедливого выполнения адвокатами своих профессиональных обязанностей не редкость. В ряде случаев ад-



вокаты доверителя несут материальный ущерб в связи с этим.

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

За неисполнение или ненадлежащее исполнение своих профессиональных обязанностей адвокат несет ответственность в соответствии с вышеуказанным Федеральным законом.

На основании пп. 6 пункта 1 Федерального закона от 31 мая 2002 года адвокат обязан застраховать риск своей профессиональной имущественной ответственности. В то же время, согласно Федеральному закону № 320-ФЗ от 3 декабря 2007 г. действие этой нормы приостанавливается «до того дня, когда вступит в силу федеральный закон, регулирующий вопросы обязательного страхования профессиональной ответственности адвокатов». На сегодняшний день такого федерального закона нет, и когда он появится, тоже не известно. Как можно выйти из ситуации, если адвокат, в связи с его неквалифицированным или несправедливым исполнением своих профессиональных обязанностей, не может возместить убытки, причиненные доверителю? Ситуация довольно сложная, в том числе из-за следующего. Положения гл. 59 Гражданского кодекса Российской Федерации «Обязательства причинения вреда» «непосредственно» здесь сложно применить, поскольку речь идет о содержании судебных решений, которые возлагаются на доверителя или, наоборот, никакие суммы не являются собраны. И судебные решения принимаются судьями, а не юристами. Однако низкая квалификация или недобросовестность адвоката способствовали нарушению прав и интересов доверителя, а иногда и принятию незаконного и неоправданного решения.

В качестве иллюстрации ситуации приведу пример из практики Квалификационной комиссии Московской городской коллегии адвокатов.

А. заключил кредитный договор с К. на сумму 11 072 500 руб. В договоре

указывалось, что жена заемщика знала о его заключении и согласилась с ним. А на последней странице договора была рукописная надпись: «Условия сделки мне известны и одобрены. Елена Вячеславовна А. » и подпись.

В связи с невозвратом долга был подан иск против супругов А. В судебном заседании А. заявила, что она ничего не знала о заключении кредитного договора ее супругом, а также записи и подписи от ее имени были подделкой. Адвокат В. принимал участие в рассмотрении дела. Однако адвокат не подготовил и не предъявил встречный иск о признании кредитного договора недействительным и не ходатайствовал о назначении почерковедческой экспертизы.

Взыскивая с каждого из супругов по 6 200 162 рубля, суд в своем решении отметил, что договор займа не был оспорен г-ном А. (пункт 2 статьи 35 Семейного кодекса Российской Федерации).

По словам А., Квалификационная комиссия Московской палаты адвокатов констатировала наличие дисциплинарного проступка в действиях адвоката В., а Совет коллегии адвокатов наложил на нее соответствующие дисциплинарные меры. Однако вопрос об ответственности адвоката оставался открытым. И такие, а иногда и более вопиющие случаи неадекватного исполнения адвокатами своих профессиональных обязанностей, к сожалению, не единичны.

Вопрос об ответственности недобросовестных адвокатов может быть решен следующим образом. Необходимо было бы дополнить Федеральный закон «Об адвокатуре и адвокатах в Российской Федерации». В соответствии с этими дополнениями квазисудебным органам адвокатского сообщества - квалификационным комиссиям и советам адвокатских палат должно быть предоставлено право решать, привлекать ли адвокатов к ответственности, с соответствующими суммами в пользу директоров, затронутых их адвокатами. Вполне естественно, что заинтересованным сторонам - юристам и их руководителям нужно будет предоставить возможность обжаловать такие решения в судебном порядке.

## ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Цель исследования бакалаврской работы достигается путем реализации поставленных задач. В результате исследования по теме: «Вопросы теории и практики представительства в гражданском процессе» можно сделать ряд выводов:

1) Судебное представительство - это правоотношения, в соответствии с которыми одно лицо (представитель) выполняет процессуальные действия от имени и в интересах другого лица (представляемого), в результате чего последний имеет процессуальные права и обязанности. Судебное представительство также может быть определено как процессуальная деятельность одного участника процесса (представителя) от имени и в интересах другого участника (представляемого).

2) В качестве судебного представителя в гражданском 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 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 представляемым в форме гражданско-правового договора поручения); от имени организации может выступать также работник, состоящий в штате этой организа-

ции (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 выразить волеизъявление со стороны представляемого и представителя. В первом случае представитель вступает в процесс, добровольно принимая на себя обя-

занности 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.

5) Условия допуска к участию в гражданском процессе в качестве представителя:

- дееспособность в материальном праве;
- отсутствие прямо указанных в законе обстоятельств, препятствующих представительству;
- 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.

б) Основаниями возникновения, изменения и прекращения правоотношения представительства, как и любого другого правоотношения, являются юридические факты, то есть факты реальной действительности, с наличием или отсутствием которых нормы гражданского права связывают юридические послед-

ствия, а также норма права, определяющая содержание прав и обязанностей участников представительства.

7) 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 и установить, что гражданская процессуальная правоспособность присуща всем субъектам гражданских процессуальных правоотношений.

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

9) 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.

Полагается, что существование ордера наряду с доверенностью, ставит вопрос о том, какой документ обладает приоритетом. Если ордер будет подтверждать 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.

10) 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) (в ред. от 21.07.2014) // Собрание законодательства РФ. – 2014. – № 31. – Ст. 4398.

2 Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.06.2002 г. № 95 – ФЗ (ред. от 25.12.2018 г.) // Собрание законодательства РФ. – 2002. - № 30. – Ст. 3012.

3 Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51 – ФЗ (ред. от 03.08.2018) // Собрание законодательства РФ. – 1994. – № 32. – Ст. 3301.

4 Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138 – ФЗ (ред. от 27.12.2018) // Собрании законодательства РФ. – 2002. – № 46. – Ст. 4532.

5 Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223 – ФЗ (ред. от 29.05.2019) // Собрание законодательства РФ. – 1996. – № 1.– Ст. 16.

6 Трудовой кодекс Российской Федерации от 30.12.2001 № 197–ФЗ (ред. от 01.04.2019) // Собрание законодательства РФ. – 2001. – № 1. – Ст. 3.

7 Федеральный конституционный закон «О Конституционном Суде Российской Федерации» от 21.07.1994 № 1–ФКЗ (ред. от 29.07.2018) // Российская газета. – 1994. – № 138-139.

8 Закон Российской Федерации «О защите прав потребителей» от 07.02.1992 № 2300-I (ред. от 18.03.2019) // Российская газета. – 1992. – № 68.

9 Закон Российской Федерации «О статусе судей в Российской Федерации» от 26.06.1992 № 3132-1 (ред. от 06.03.2019) // Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. – 1992.–№ 30.– Ст. 1792.

10 Закон Российской Федерации «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании» от 02.07.1992 № 3185-I (ред. от 30.07.2018) //



Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. – 1992.–№ 33.– Ст. 1913.

11 Основы законодательства Российской Федерации о нотариате от 11.02.1993 № 4462-1 (ред. от 01.02.2019) // Ведомости Съезда народных депутатов Российской Федерации и Верховного Совета Российской Федерации. – 1993.–№ 10.– Ст. 357.

12 Федеральный закон Российской Федерации «Об общественных объединениях» от 19.05.1995 № 82-ФЗ (ред. от 31.12.2017) // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1995. – № 21. – Ст. 1930.

13 Федеральный закон Российской Федерации «Об акционерных обществах» от 26.12.1995 № 208-ФЗ (ред. от 26.04.2019) // Собрание законодательства Российской Федерации. – 1996. – № 1. – Ст. 117.

14 Федеральный Закон Российской Федерации «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» от 31.05.2002 № 63–ФЗ (ред. от 30.07.2017) // Собрание законодательства Российской Федерации. – 2002. – № 23. – Ст. 2102.

15 Федеральный закон Российской Федерации «О несостоятельности (банкротстве)» от 26.10.2002 № 127–ФЗ (ред. от 09.06.2019) // Собрание законодательства Российской Федерации. –2002. – № 43.– Ст. 4190.

16 Федеральный закон Российской Федерации «Об опеке и попечительстве» от 24.04.2008 № 48–ФЗ (ред. от 09.06.2019) Собрание законодательства Российской Федерации. – 2008. – № 17. – Ст. 1755.

17 Постановление Правительства Российской Федерации «О Регламенте Правительства Российской Федерации и Положении об Аппарате Правительства Российской Федерации» от 01.06.2004 № 260 (ред. от 06.06.2019) // Собрание законодательства Российской Федерации. –2004. – № 23. – Ст. 2313.

## II Специальная литература

18 Войтович, Л. В. Ведение дел в гражданском и арбитражном процессе посредством действий представителя / Л. В. Войтович. – Хабаровск, 2004.– 171 с.

- 19 Гражданский процесс : учеб. для вузов / под ред. М. К. Треушникова. – 2-е изд., перераб. и доп. – М.: Городец, 2007. – 783 с.
- 20 Гражданский процесс России /под ред. Викут М.А. – М., 2015. – 480 с.
- 21 Гражданское право: учебник / под редакцией А.П. Сергеева, Ю.К. Толстого. – М., 2005. – Ч. 1. – 589 с.
- 22 Гражданское процессуальное право: учеб. / под ред. Л. В. Тумановой. — М.: – 2008. – 608 с.
- 23 Гражданское процессуальное право: учеб. / под ред. М. С. Шакарян. – М.: 2017. – 592 с.
- 24 Исаенкова, О. В. Гражданское процессуальное право России // О. В. Исаенкова. – М.: Норма, 2017. – 448 с.
- 25 Исаков, В.Б. Фактический состав в механизме правового регулирования / В. Б. Исаков. – Саратов, 1980. – 212с.
- 26 Калинова, Л.Г. Гражданский процесс: конспект лекций / Л. Г. Калинова. – М., 2013.- 321с.
- 27 Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) / под ред. Г. А. Жилина. – М.: Проспект, 2008. – 880с.
- 28 Кузьмишин, А. Основания возникновения представительства и полномочия в гражданском праве / А. Кузьмишин // Журнал российского права. – М.: – 2014. – № 8. С. 207.
- 29 Научно-практический комментарий к Федеральному закону Российской Федерации «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» / под редакцией Д.Н. Козака. – М.: Статут, 2013. – 453с.
- 30 Нешатаева, Т. Н. Международное частное право и международный гражданский процесс: учебный курс в трех частях / Т. Н. Нешатаева. – М.: 2014. С. 442.
- 31 Постатейный комментарий к гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации / под ред. П. В. Крашенинникова. – М.: Статут, 2013.– 753 с.
- 32 Халатов, С. А. Проблемы представительства в гражданском судопро-

изводстве : автореф. дисс... канд. юрид. наук / С. А. Халатов. – Екатеринбург, 2017. – С. 26.

33 Ярков, В. В. Гражданский процесс: учебник для вузов / В. В. Ярков. – М.: ВолтерсКлувер, 2012. – 546 с.

### III Правоприменительная практика

34 Определение Конституционного Суда Российской Федерации от 10.10.2002 № 314-О по жалобе гражданина Романова Юрия Петровича на нарушение его конституционных прав статьями 21 и 21-1 Закона Российской Федерации «О государственной тайне» [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_40665/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_40665/) – 27.05.2019.

35 Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации и Пленума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации от 01.07.1996 № 6/8 «О некоторых вопросах, связанных с применением части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» [Электронный ресурс]. – Режим доступа: [http://www.consultant.ru/document/cons\\_doc\\_LAW\\_11279/](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_11279/) – 26.05.2019.

36 Ответы Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ на вопросы судов по применению норм Гражданского процессуального кодекса РФ [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <https://rg.ru/2008/07/02/primenenie-kodeksa-dok.html> – 29.05.2019.

37 Постановление Президиума Московского областного суда от 27.07.2005 № 371 [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.pravoteka.ru/pst/222/110830.html> – 28.05.2019.

38 Архив Кунцевского межмуниципального суда г. Москвы [Электронный ресурс]. – Режим доступа: <http://www.mosgorsud.ru/content/sud/sud-moskva/sud-moskva-kuncevskiy.htm> – 30.05.2019.