

Министерство науки и высшего образования Российской Федерации
Федеральное государственное автономное образовательное учреждение
высшего образования
«Российский государственный профессионально-педагогический
университет»

ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

Дипломная работа
по направлению подготовки 44.03.04 Профессиональное обучение
(по отраслям)
профиля подготовки «Правоведение и правоохранительная деятельность»
специализации «Правозащитная деятельность»

Идентификационный код ДР: 137

Екатеринбург 2019

Министерство науки и высшего образования Российской Федерации
Федеральное государственное автономное образовательное учреждение
высшего образования
«Российский государственный профессионально-педагогический
университет»
Институт гуманитарного и социально-экономического образования
Кафедра права

К ЗАЩИТЕ ДОПУСКАЮ:
Заведующий кафедрой права
_____ А.А. Воронина
« ____ » _____ 2019 г.

ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

Дипломная работа
по направлению подготовки 44.03.04 Профессиональное обучение
(по отраслям)
профиля подготовки «Правоведение и правоохранительная деятельность»
профилизации «Правозащитная деятельность»

Идентификационный код ДР: 137

Исполнитель:

студент группы ЗПВД – 514

(подпись)

А.А. Ядрышников

Руководитель:

кандидат юридических наук, доцент

(подпись)

С.Г. Гончарова

Нормоконтролер:

ст. преподаватель

(подпись)

К.А. Игишев

Екатеринбург 2019

СОДЕРЖАНИЕ

ВВЕДЕНИЕ	3
1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВЕ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ.....	7
1.1. Понятие, значение и виды представительства в гражданском процессе.....	7
1.2. Субъекты процессуального представительства.....	14
1.3. Полномочия представителя и порядок их оформления.....	20
2. ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО НА ОТДЕЛЬНЫХ СТАДИЯХ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА	28
2.1. Участие представителя на стадиях возбуждения производства по делу и подготовки к судебному разбирательству.....	28
2.2. Участие представителя в судебном разбирательстве в первой инстанции.....	30
2.3. Участие представителя при пересмотре судебных постановлений.....	35
АНАЛИЗ ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНОЙ ПРАКТИКИ.....	38
МЕТОДИЧЕСКАЯ РАЗРАБОТКА.....	44
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	49
СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ.....	53

ВВЕДЕНИЕ

Актуальность исследуемой темы предопределена, прежде всего, тем, что согласно ст. 46 Конституции Российской Федерации¹ (в ред. от 21.07.2014) (далее по тексту Конституция РФ) каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод. Одним из способов реализации гражданского процессуального права, является представительство, то есть представляемый, не имеющий возможности самостоятельно совершить то или иное юридическое действие, прибегает к опосредованному способу реализации своего права – через представителя. Кроме того, представительство – услуга, оказываемая представителем представляемому. Также представительство можно назвать «фикцией в праве», когда фактически действует одно лицо, а подразумевается, что действует другое.

Согласно справки о результатах работы районных (городских) судов Свердловской области по рассмотрению гражданских дел за 2018 год следует, что в 2018 году через представительство рассмотрено 2894 дела, а в 2017 году – 2207 дел, что также подтверждает актуальность исследуемого способа реализации гражданских прав².

Сегодня участие квалифицированного представителя на той или иной процессуальной стороне при рассмотрении гражданского дела зачастую предопределяет исход дела. Современный представитель не только замещает представляемую им сторону, но, призван, равно как и адвокат, содействовать установлению справедливости, способствовать скорейшему и верному рассмотрению дела. В рамках современного судопроизводства все чаще рассматриваются правовые ситуации, грамотное разрешение которых зачастую определяет дальнейшую судьбу участника процесса.

Однако одной из главных проблем современного представительства является «надлежащая защита». Участие с какой-либо из сторон

¹ Российская газета. 1993. 25 дек.

² Бюллетень судебной практики Свердловского областного суда. 2019. № I (1261).

неквалифицированного представителя потенциально причиняет непоправимый вред для благосостояния представляемой им стороны. Но современное российское право, к сожалению, не предусматривает решения данной проблемы, законодатель лишь оставляет нуждающимся в правовой защите субъектам право на самостоятельный выбор процессуального представителя. А поскольку законодательство не устанавливает какой-либо образовательный или иной ценз для лиц, занимающихся представительской деятельностью, зачастую в погоне за экономией собственных средств процессуальная сторона, нуждающаяся в юридической помощи, обращается за ней к неквалифицированному, более «бюджетному» специалисту, что в большинстве случаев приводит к неблагоприятным для представляемого субъекта последствиям.

Однако, действующий Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (в ред. от 27.12.2018)¹ (далее по тексту ГПК РФ) не содержит четкого правового механизма реализации этого способа, лишь в ст. 50 ГПК РФ содержится норма, предписывающая суду назначить представителя ответчику, место жительства которого неизвестно, а также в других случаях, установленных федеральным законом.

Таким образом, норма ст. 50 ГПК РФ не в полной мере реализует конституционное право человека на получение квалифицированной юридической помощи и право на судебную защиту, а также не гарантирует соблюдение основных гражданских процессуальных принципов, а в итоге порождает ряд правовых коллизий.

Более того ГПК РФ не дает точного определения представительства, и из этого возникают споры в определении понятия. Существуют различные точки зрения авторов, которые рассматривают представительство как институт. Сторонники данной точки зрения определяют представительство, как совокупность юридических норм, которые обеспечивают правовое

¹ Собрание законодательства РФ. 2002. № 46. Ст. 4532.

регулирование отношения представительства между судом и представителем и т.п.

Объектом исследования являются гражданские процессуальные отношения, возникающие при осуществлении представительства в суде.

Предметом исследования являются правовые нормы, регулирующие представительство в гражданском процессе, а также практика их применения.

Цель дипломной работы состоит в правовом анализе представительства в гражданском процессе и разработка предложений по совершенствованию правового регулирования в данной сфере.

Целью исследования обусловлен ряд следующих задач:

- определить понятие, значение и виды представительства в гражданском процессе;
- установить субъектов процессуального представительства;
- рассмотреть полномочия представителя и порядок их оформления;
- исследовать особенности участия представителя на разных стадиях гражданского процесса;
- проанализировать правоприменительную практику по теме дипломной работы;
- разработать методические рекомендации по проведению учебного занятия по теме дипломной работы.

Теоретическая основа исследования представлена трудами таких известных ученых как Н.В. Азарено, Ю.В. Байгушева, Е.И. Викуловой, С.П. Гришаева, А.А. Давлетова, А.А. Кузьмишиной, В.С. Лисневского, М.И. Михайловой, А.И. Сидорова, Е.Л. Шихалевой и других.

Методологическую основу дипломного исследования составляют традиционные методы познания окружающей действительности, а именно: диалектический, системный, комплексный, формально-логический, логико – юридический, статистический, конкретно-правовой, сравнительно-правовой и некоторые другие.

Нормативную основу исследования составляют Конституция РФ, ГК РФ, Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51-ФЗ (в ред. от 03.08.2018)¹ (далее по тексту ГК РФ) и ряд других нормативных правовых актов РФ.

Структура работы определена целью и задачами исследования и состоит из введения, двух глав, анализа правоприменительной практики и методической разработки по теме дипломной работы, заключения, списка использованных источников.

¹ Собрание законодательства РФ. 1994. № 32. Ст. 3301.

1. ОБЩИЕ ПОЛОЖЕНИЯ О ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВЕ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

1.1. Понятие, значение и виды представительства в гражданском процессе

В настоящее время сложно дать понятие представительства в гражданском процессе, поскольку на нормативно-правовом уровне, данное понятие не закреплено, а в научной и учебной литературе включает разные правовые явления, такие как представительство и квалифицированная юридическая помощь.

Так, М.И. Михайлова определяет представительство, как совокупность юридических норм, которые обеспечивают правовое регулирование отношения представительства между судом и представителем¹.

В.С. Лисневский, отмечает, что представительство – это отношения, между представителем и судом, где представитель действует в интересах представляемого².

Другие авторы отмечают, что легальное же определение гражданско-правового представительства и его цели есть, и содержится такое в ч. 1 ст. 182 ГК РФ, в силу которого сделка, совершенная одним лицом (представителем) от имени другого лица (представляемого) в силу полномочия, основанного на доверенности, указании закона либо административном акте публичноправового образования, непосредственно создает, изменяет и прекращает гражданские права и обязанности представляемого³.

¹ Михайлова М.И. Представительство: понятие, сущность, условия // Актуальные проблемы экономики и права. 2017. № 12. С. 337.

² Лисневский В.С. Институт представительства в гражданском процессе Российской Федерации: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Томск, 2017. С. 11.

³ Азаренок Н.В., Давлетов А.А. Представительство в гражданском процессе // Российский судья. 2017. № 1. С. 36.

Но ГПК РФ не говорит о представителе. Представитель не относится ни к лицам, участвующим в деле, ни к лицам, содействующим осуществлению правосудия, и, следовательно, не имеет своего процессуального статуса. По данному вопросу имеется множество дискуссий, на основании которых многие авторы утверждают, что представитель относится к лицам, участвующим в деле.

По мнению А.И. Сидорова представитель является самостоятельным участником гражданского судопроизводства. И его процессуальное положение сложное, так как представитель выступает как лицо, реализующее данные ему полномочия, так и является носителем самостоятельных процессуальных прав и обязанностей. И поэтому, автор не относит судебного представителя ни к лицам, участвующим в деле, ни к лицам, содействующим осуществлению правосудия¹.

Говоря о значении представительства, следует обратиться к ст. 48 Конституции РФ, закрепившей право граждан на получение квалифицированной юридической помощи. Заключенная в конституционной норме формула об именно квалифицированном характере оказания данной помощи вызывает множество споров в отношении правового статуса представителя и его роли в гражданском процессе.

Также значение представительства, закреплено в ст. 48 ГПК РФ, согласно которой право ведения гражданских дел в суде через представителей является важной гарантией обеспечения защиты прав, свобод и законных интересов граждан и организаций. Наряду с правозащитной функцией участие в деле представителя также способствует правильному и своевременному рассмотрению и разрешению гражданских дел, что обусловлено преимущественно профессиональным характером данной деятельности, предполагающим знание представителем норм материального и процессуального права, наличие опыта ведения дел в судах, владение

¹ Сидоров А.И. Представительство: актуальные вопросы // Молодой ученый. 2017. № 6. С. 25.

навыками сбора и представления доказательств, качественной подготовки процессуальных документов.

Большинство исследователей выделяют только два вида представительства: добровольное и обязательное (законное)¹.

Е.Л. Шихалева говорит о необходимости выделить три вида представительства²:

- добровольное,
- законное,
- по назначению.

А. Рихт предлагает иную классификацию участников гражданского судопроизводства. И за основу автор предлагает взять признак – только юридический интерес. И получается разделение на три группы³:

1. Лица, участвующие в деле;
2. Участники судопроизводства, выступающие в защиту прав, свобод и законных интересов лиц, участвующих в деле;
3. Участники судопроизводства, содействующие правосудию.

С указанным мнением стоит согласиться, поскольку именно данная классификация позволит определить процессуальное положение участников гражданского процессуального правоотношения.

С.П. Гришаев считает, что самостоятельной фигуры представителя не существует. И объясняет это тем, что институт представительства предназначен, чтобы заменить отсутствующего субъекта процесса. Представитель участвует в деле вместо стороны и реализует только те права, которые принадлежат лицу, участвующему в деле⁴.

¹Байгушева Ю.В., Кузьмишина А.А. Виды представительства // Журнал российского права. 2017. № 1. С. 34.

²Шихалева Е.Л. Виды представительства в современном гражданском праве России // Гражданский кодекс Российской Федерации и новейшее законодательство: Материалы межвузовских научно-практических конференций. Омск. 2016. С. 41.

³Рихт А. Об особенностях участия представителя в гражданском процессе // Домашний адвокат. 2016. № 2. С. 19.

⁴Постатейный комментарий к части второй Гражданского кодекса Российской Федерации / отв. ред. С.П. Гришаев С.П. М., 2018. С. 88.

В настоящее время форма реализации прав, как представительство все более отдаляется от оказания квалифицированной юридической помощи и требуется специальное процессуальное регулирование. Так как применение норм по оказанию. Квалифицированной юридической помощи в рамках представительства будет вынуждать граждан обращаться только к услугам адвоката, которые в большинстве случаев платные, либо вынуждены будут участвовать сами.

По мнению П.В. Крашенинникова, представительство не будет являться гарантией правильного разрешения дела, а введение обязательного участия представителя может ограничить доступ к правосудию¹.

Понятие «квалифицированная юридическая помощь» нуждается в самостоятельном исследовании. Так как оно сведено к формальным критериям. Например, такой критерий, как высшее юридическое образование, не будет являться гарантией того, что обладатель такого образования будет квалифицирован.

Согласно мнения О.С. Мироновой, необходимо отказаться от сужения круга лиц, имеющих право оказывать квалифицированную юридическую помощь. Это приведет к отрицательным последствиям, и необходимо предусмотреть ответственность за оказание неквалифицированной юридической помощи.²

М.П. Викторова считает, что квалифицированная юридическая помощь должна определяться самим процессом ее предоставления, а именно³:

- адвокат не должен допускать юридические ошибки;
- способность адвоката избегать фактических ошибок, например, несвоевременное посещение судебных заседаний;
- умение находить обоснованные решения;

¹ Постатейный комментарий к части первой Гражданского кодекса Российской Федерации / под ред. П.В. Крашенинникова. М., 2018. С. 59.

² *Миронова О.С.* Проблемы представительства в гражданском судопроизводстве // Юридические науки: проблемы и перспективы. 2018. № 5. С. 78.

³ *Викторова М.П.* Особенности квалифицированной юридической помощи // Адвокат. 2017. № 3. С. 160.

– креативность мышления в нестандартных ситуациях.

Таким образом, по мнению последнего, необходим закон о квалифицированной юридической помощи, поскольку в настоящее время часто употребляется словосочетание «бесплатная юридическая помощь», и тем самым такой признак, как «квалифицированная» выпадает. Также закон должен определить самостоятельное процессуальное положение лиц, которые вправе оказывать квалифицированную юридическую помощь. И в данном случае представительство в гражданском процессе будет обеспечивать те задачи, ради которых он и был основан.

Необходимо обратить внимание на ст. 50 ГПК РФ, где предусматриваются проблемные вопросы.

Так, из смысла ст. 50 ГПК РФ следует, что суд назначает адвоката в качестве представителя в случае отсутствия представителя у ответчика, место жительства которого неизвестно, а также в других предусмотренных федеральным законом случаях. Адвокат, назначенный судом в качестве представителя ответчика в случаях, предусмотренных настоящей статьей, вправе обжаловать судебные постановления по данному делу.

Согласно ст. 2 Федерального закона от 31.05.2002 № 63-ФЗ (в ред. от 29.07.2017) «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»¹ адвокатом является лицо, получившее в установленном настоящим Федеральным законом порядке статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность. Адвокат является независимым профессиональным советником по правовым вопросам. Адвокат не вправе вступать в трудовые отношения в качестве работника, за исключением научной, преподавательской и иной творческой деятельности, а также занимать государственные должности Российской Федерации, государственные должности субъектов Российской Федерации, должности государственной службы и муниципальные должности.

¹ Собрание законодательства РФ. 2002. № 23. Ст. 2102.

Из смысла ст. 50 УПК РФ не раскрывается понятие представителя, не раскрывается правовой механизм обязательного участия представителя, лишь только имеется ссылка на то, что в качестве представителя ответчика в случаях, предусмотренных настоящей статьей, вправе обжаловать судебные постановления по данному делу.

В связи с этим существует множество предложений по данной статье.

Так, А.Э. Богдасарова, предлагает обязательное участие адвоката в гражданском судопроизводстве в суде первой инстанции в трех случаях:

- 1) обязательно участие представителя государства (прокурора);
- 2) по гражданским делам, в которых сторонами или третьими лицами являются инвалиды с детства, войны, малоимущие лица;
- 3) по гражданским делам, где затрагиваются интересы несовершеннолетних¹.

А.Г. Гомзиковым в целях дальнейшего совершенствования деятельности адвоката-представителя предложено было внести дополнение в ст. 2 Федерального закона от 31.05.2002 № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» в следующей редакции: «Адвокат-представитель является субъектом судопроизводства, осуществляющим на профессиональной основе квалифицированную юридическую помощь и защиту прав и законных интересов сторон, и третьих лиц в гражданском процессе»².

Что же касается вопроса законного представительства, то в данном случае необходимо обратить внимание на несоответствие ст. 30 ГК РФ об ограничении дееспособности и ст. 37 ГПК РФ, где ограничения дееспособности не указаны. Но в гражданском процессуальном законодательстве содержится норма, согласно которой дела признанных ограниченно дееспособными, ведут в суде их законные представители, даже

¹ *Богдасарова А.Э.* Актуализация правового регулирования представительства в гражданском праве // Актуальные проблемы российского права. 2017. № 4. С. 75.

² *Гомзиков А.Г.* Представительство: проблемы правового регулирования // Право и экономика. 2017. № 9. С. 43.

без ограничения перечня этих дел. Согласно данной норме лицо, ограниченное дееспособности, не имеет вести дело, как ограничивающее его имущественные, так и неимущественные права.

Также отсутствует практическое решение вопроса о назначении представителя несовершеннолетнему, в случае если его интересы противоречат с интересами родителей.

Таким образом представительство в судах общей юрисдикции регулируется в основном главой 5 ГПК РФ, главой 10 ГК РФ и Федеральным законом от 31.05.2002 № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», при этом понятие процессуального представительства не содержится в названных нормативно-правовых актах, таким образом было бы целесообразно рекомендовать законодателю внести изменение к ст. 50 ГПК РФ, а именно ввести примечание, которое бы содержало следующее понятие: представительство – это правомерное действие представителя, совершаемое в интересах представляемого по отношению к третьим лицам, осведомленным о представительном характере действия, и направленное на приобретение или осуществление прав и обязанностей представляемого с непосредственным правовым результатом для последнего.

В соответствии со ст. 48 ГПК РФ граждане вправе вести свои дела в суде лично или через представителей. Личное участие в деле гражданина не лишает его права иметь по этому делу представителя. Дела организаций ведут в суде их органы, действующие в пределах полномочий, предоставленных им федеральным законом, иными правовыми актами или учредительными документами, либо их представители.

Представительство объединяет трех самостоятельных субъектов гражданского права, а именно: самого представляемого, права и обязанности которого реализуются представителем; представителя, который эти права и обязанности устанавливает или осуществляет; и третье лицо,

непосредственно по отношению, к которому они устанавливаются или осуществляются.

Основным и юридическим направлением представительства является то, что он реализует право одного лица, т.е. юридическое действие по отношению к третьим лицам совершается одним лицом, а последствия, которые они повлекут за собой, лягут непосредственно на другое лицо.

Таким образом, подводя итог, необходимо отметить, представительство в гражданском праве – это полное замещение представляемого лица представителем в процессе совершения определенных юридических действий.

1.2. Субъекты процессуального представительства

Субъекты судебного представительства (доверитель или представляемый) – лицо, поручающее представителю ведение дела; представитель или поверенный – лицо, которому поручена защита интересов др. лица. Никакой личной выгоды при участии в процессе представитель не должен иметь, кроме заранее обусловленного вознаграждения (при договорном представительстве), и в отдельных случаях – возмещения затрат на представительство.

Статья 49 ГПК РФ посвящена требованиям, которым должен удовлетворять представитель в гражданском процессе.

А.И. Чураков отмечает, что представителем может быть дееспособное лицо. В соответствии с ч. 1 ст. 37 ГПК РФ способностью своими действиями осуществлять процессуальные права, выполнять процессуальные обязанности и поручать ведение дела в суде представителю (гражданская процессуальная дееспособность) обладают в полном объеме граждане, достигшие возраста 18 лет, и организации. В соответствии с ч. 2 ст. 37 ГПК РФ несовершеннолетний может лично осуществлять свои процессуальные права и выполнять процессуальные обязанности в суде со времени

вступления в брак или объявления его полностью дееспособным (эмансипации). При этом закон не предусматривает право таких лиц быть представителями, хотя они обладают гражданской дееспособностью. Гражданская процессуальная дееспособность в полном объеме возникает с 18 лет. В некоторых случаях возможность выступать в качестве представителей лиц, не достигших 18 лет, предусмотрена федеральными законами. В соответствии с п. 2 ст. 62, п. 1 ст. 64 Семейного кодекса Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (в ред. от 18.03.2018)¹ (далее по тексту СК РФ) родители, достигшие возраста 16 лет, выступают в качестве законных представителей ребенка в суде².

В статье 51 ГПК РФ закреплено традиционное ограничение представительства, в соответствии с которым не могут быть представителями определенные должностные лица. Данное положение направлено на обеспечение независимости указанных лиц. Судьи, следователи и прокуроры не могут представлять даже своих родственников, за исключением несовершеннолетних детей и лиц, находящихся под опекой (попечительством), когда они осуществляют законное представительство. Указанные лица могут представлять интересы своих организаций (суда, прокуратуры и т.п.) в гражданских, административных и других правоотношениях. Под прокурором понимается как непосредственно прокурор, так и его заместитель, помощник.

Кроме того, не могут быть законными представителями несовершеннолетнего ребенка родители, лишённые родительских прав.

С.Н. Федулова отмечает, что до сих пор проблемным остается вопрос о месте представителя среди субъектов гражданских процессуальных отношений. ГПК РФ не дает четкого ответа о месте судебного представителя. С одной стороны, представитель не назван в числе лиц, участвующих в деле. С другой стороны, как считают многие

¹ Российская газета. 1996. 27 янв.

² Чураков А.И. Представительство как способ защиты прав. СПб., 2016. С. 52.

процессуалисты, Кодекс фактически наделяет представителя теми же полномочиями, что и лиц, участвующих в деле¹.

Согласно Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ (в ред. от 25.12.2018)² (далее по тексту АПК РФ), если следовать грамматическому толкованию, представители исключены из состава лиц, содействующих осуществлению правосудия.

Позиция законодателя в ГПК РФ, в отличие от Федерального закона от 31.05.2002 № 63-ФЗ (в ред. от 29.07.2017) «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» и АПК РФ, была сразу выражена достаточно определенно. Из главы 5 следует, что право на квалифицированную юридическую помощь есть право лица выбрать себе представителя в своем процессе.

А.Д. Бойков считает, что судебное представительство взаимодействует с гражданско-правовым представительством. Взаимоотношения между доверителем и представителем – это частноправовые отношения, и на них распространяются принципы гражданского права, т.е., в частности, принцип свободы договора. Поэтому нормы, ограничивающие право на выбор представителя, с самого начала противоречили цивилистическим началам³.

Но стоит отметить, что глава 5 ГПК РФ не содержит перечня видов судебных представителей. Однако из содержания ГПК РФ можно сделать вывод, что представителем в процессе выступает конкретное физическое лицо, а не организация. Законодатель различает представительство и защиту чужих интересов.

Профессиональное представительство на конституционной основе в соответствии со специальным законом осуществляют адвокаты. Поэтому,

¹Федулова С.Н. Правовой статус представителя в гражданском процессе // Адвокатская практика. 2018. № 1. С. 26.

²Собрание законодательства РФ. 2002. № 30. Ст. 3012.

³Бойков А.Д. Проблемы судебного представительства и адвокатура // Ученые труды Российской Академии адвокатуры и нотариата. 2017. № 23. С. 5.

рассматривая вопрос о субъектах процессуального представительства по гражданским делам, нельзя не оставить без внимания статус адвоката.

Согласно ч. 1 ст. 1 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре» адвокат является независимым профессиональным советником по правовым вопросам, это означает, что основной, определяющий стержень адвокатской деятельности – предоставление доверителю рекомендаций, при помощи которых он сможет надлежащим образом участвовать в тех или иных правоотношениях. Вместе с тем, представляется, что термин «советник» не в полной мере выражает те возможности, которые предоставлены адвокату в рамках оказания помощи конкретному лицу. В гражданском судопроизводстве, адвокат не просто советует доверителю поступать тем либо иным образом, но и по доверенности вправе самостоятельно, вместо доверителя, участвовать в процессе по рассмотрению гражданского дела.

О.П. Борисова, утверждает, что возложение на адвоката запрета заниматься другой оплачиваемой деятельностью, за исключением научной, преподавательской и иной творческой деятельности, по мнению законодателя, должно способствовать сосредоточенности адвоката на своей работе, позволит ему оказывать действительно квалифицированную помощь. Адвокат не наделен государственно-властными полномочиями, поэтому вряд ли возможны ситуации, при которых он сможет оказывать незаконное воздействие с целью извлечения прибыли. В этой связи следует признать допустимым наличие у адвоката акций, паевых долей в предприятиях различных форм собственности. Запрет будет противоречить положениям ч. 1 ст. 34 Конституции РФ, согласно которой каждый имеет право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности¹.

¹ Борисова О.П. Основы представительства в гражданском праве // Юридические науки. 2019. № 2. С. 326.

Статус адвоката в Российской Федерации вправе приобрести лицо, которое имеет высшее юридическое образование, полученное в имеющем государственную аккредитацию образовательном учреждении высшего профессионального образования, либо ученую степень по юридической специальности. Указанное лицо также должно иметь стаж работы по юридической специальности не менее двух лет либо пройти стажировку в адвокатском образовании в сроки, установленные настоящим Федеральным законом.

Не вправе претендовать на приобретение статуса адвоката и осуществление адвокатской деятельности лица¹:

- 1) признанные недееспособными или ограниченно дееспособными в установленном законодательством Российской Федерации порядке;
- 2) имеющие непогашенную или неснятую судимость за совершение умышленного преступления.

В соответствии с ч. 1 ст. 6 Федерального закона «Об адвокатской деятельности» полномочия адвоката, участвующего в качестве представителя доверителя в конституционном, гражданском и административном судопроизводстве, а также в качестве представителя или защитника доверителя в уголовном судопроизводстве и производстве по делам об административных правонарушениях, регламентируются соответствующим процессуальным законодательством Российской Федерации.

Полномочия адвоката в гражданском судопроизводстве регламентированы ГПК РФ.

Адвокат может быть представителем в суде наряду с иными дееспособными лицами, имеющими надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела (ст. 52 ГПК РФ).

¹ Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части вторая (постатейный) / под ред. Т.Е. Абовой, М.М. Богуславского, А.Г. Светланова. М., 2016. С. 124.

Л.Ю. Грудцина отмечает, что адвокатура действует на основе принципов законности, независимости, самоуправления, корпоративности, а также принципа равноправия адвокатов. Обеспечивать соблюдение данных принципов, безусловно, призвано государство с помощью применения государственно-властного механизма ограничения (контроль над тем, чтобы адвокаты не выходили за рамки закона) и принуждения (воспрепятствование третьим лицам нарушать принцип независимости адвокатуры, а также вмешиваться в вопросы адвокатского самоуправления и корпоративных отношений)¹.

Е.И. Орешкин в свою же очередь говорит, что судебное представительство есть не что иное, как предусмотренный правовыми нормами способ (механизм) реализации участником судебного разбирательства своих процессуальных прав и обязанностей в случаях отсутствия у него гражданской процессуальной дееспособности или иной невозможности осуществлять собственными действиями процессуальные права и обязанности стороны или третьего лица².

В главе 5 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации от 08.03.2015 № 21-ФЗ (в ред. от 27.12.2018)³ (далее по тексту КАС РФ) более детально регламентировано представительство в суде, так из нормы ст. 55 следует, что представителями в суде по административным делам могут быть адвокаты и иные лица, обладающие полной дееспособностью, не состоящие под опекой или попечительством и имеющие высшее юридическое образование.

Представителями в суде не могут быть судьи, следователи, прокуроры, иные лица, участие которых в судебном процессе не предусмотрено федеральным законом, за исключением случаев участия их в судебном

¹Грудцина Л.Ю. Гарантии независимости, самоуправления и финансирования адвокатской деятельности // Новый юридический журнал. 2016. № 1. С. 35.

²Орешкин Е.И. Правовая природа полномочия представителя // Журнал российского права. 2014. № 2. С. 78.

³Собрание законодательства РФ. 2015. № 10. Ст. 1391.

процессе в качестве представителей соответствующих органов или законных представителей. Лица, содействующие осуществлению правосудия по административному делу, не могут быть представителями лиц, участвующих в этом деле.

Адвокаты должны представить суду документы, удостоверяющие статус адвоката в соответствии с федеральным законом и их полномочия, а иные представители – документы о своем образовании, а также документы, удостоверяющие их полномочия.

Из содержания ст. 49 ГПК РФ, следует, что представителями в российском суде могут быть любые дееспособные лица, имеющие надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела, за исключением лиц, указанных в законе, а не только адвокат, можно сделать вывод о том, что и иностранные адвокаты, и иные оказывающую юридическую помощь лица могут быть представителями в судах общей юрисдикции, где ни слова не говорится о профессионализме, однако как выше было отмечено, на сегодняшний день это открытый вопрос, граждане все чаще жалуются на неквалифицированную юридическую помощь.

Законодателем не до конца введена норма о профессиональном представительстве, таким образом ставит вопрос о необходимости закрепления подобных правил применительно к гражданскому процессу, а именно разработать комплексную концепцию профессионального представительства в российском судопроизводстве, в соответствии с которой адвокат должен выступать в качестве лица, участвующего в процессуальных правоотношениях с целью оказания юридической помощи представляемому участнику процесса.

1.3. Полномочия представителя и порядок их оформления

Согласно ГПК РФ, судебный представитель обладает широким кругом полномочий. Поскольку судебные представители совершают

процессуальные действия от имени и по поручению уполномочивших их лиц, то соответственно объем полномочий определяется процессуальным положением доверителя. Вместе с тем объем полномочий судебного представителя определяется и тем, какие именно из имеющихся у доверителя прав, ему были переданы.

Полномочия представителя дают ему право совершать в основном все процессуальные действия. Однако для совершения некоторых процессуальных действий требуются специальные полномочия от представляемого. В связи с этим в юридической литературе можно выделить общие и специальные полномочия.

Специальные полномочия – это такие полномочия, которые представитель вправе совершать только при указании на них в доверенности¹. Чтобы исключить между доверителем и представителем возникновение каких-либо недоразумений по поводу таких действий, полномочия на их совершение должны специально оговариваться в уполномочивающем документе.

Согласно ст. 54 ГПК РФ к специальным полномочиям относятся²:

- 1) подписание искового заявления и предъявление его в суд;
- 2) передача спора на рассмотрение третейского суда;
- 3) предъявление встречного иска;
- 4) полный или частичный отказ от исковых требований;
- 5) признание иска, изменение основания или предмета иска;
- 6) уменьшение размера исковых требований;
- 7) заключение мирового соглашения;
- 8) передача полномочий другому лицу (передоверие);
- 9) обжалование постановления суда;

¹ Гражданский процесс / под ред. А. Г. Коваленко, А.А. Мохова, П.М. Филиппова. М., 2014. С. 128.

² Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) (6-е издание, переработанное) / под ред. Рыжакова А.П. М., 2018. С. 85.

10) предъявление исполнительного документа к взысканию, получение присужденного имущества или денег.

Общие полномочия – это такие процессуальные действия, которые вправе совершать любой представитель, выступая от имени доверителя, независимо от того, оговорены ли они в доверенности. К общим полномочиям представителя относятся:

- право представителя знакомиться с материалами дела;
- право делать выписки из материалов дела;
- право снимать копии;
- право заявлять отводы участникам процесса;
- право представлять доказательства;
- право участвовать в исследовании доказательств;
- право задавать вопросы лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам;
- право заявлять ходатайства, в том числе об истребовании доказательств;
- право приводить доводы и высказывать соображения по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам;
- право возражать против ходатайств, доводов и соображений лиц, участвующих в деле и прочие¹.

Являясь обязательными, эти полномочия подробно не перечисляются в уполномочивающих документах или даже не указываются вообще.

Особое положение занимают законные представители по сравнению с другими представителями. Они вправе совершать все те процессуальные действия, которые могли бы осуществлять в процессе сами представляемые, если бы они обладали процессуальной дееспособностью. Законные представители вправе самостоятельно совершать без особых на то

¹ Михайлов В.В. Основания привлечения представителя в гражданском процессе // Законность. 2015. № 7. С. 187.

полномочий распорядительные действия, такие как отказ от иска, признание иска.

Таким образом объем полномочий представителя и их классическое подразделение на общие и специальные давно не вызывает научных споров. Основная полемика разворачивается вокруг способов оформления данных полномочий.

Т. Нуждина отмечает, что в отношении представителя как особого субъекта представительства в российском гражданском процессе закон устанавливает различные правовые ограничения, в частности, представитель не вправе¹:

- принять от лица, обращающегося за оказанием юридической помощи, поручение в случае, если оно имеет заведомо незаконный характер;
- принять поручение на оказание юридической помощи, если он имеет интерес по делу, отличный от интереса доверителя.

Представитель должен честно, разумно и добросовестно отстаивать права и законные интересы доверителя всеми средствами, не запрещенными российским законодательством; постоянно совершенствовать свои знания, повышать свою квалификацию, т. е. профессиональное мастерство; осуществлять страхование риска своей профессиональной имущественной ответственности.

Полномочия судебных представителей должны быть надлежащим образом оформлены. По общему правилу полномочия представителя на ведение дел в суде общей юрисдикции должны быть выражены в доверенности, выданной представляемым лицом, участвующим в деле, или организацией.

Известно, что наиболее распространенным способом оформления полномочий применительно к договорному представительству выступает доверенность.

¹ *Нуждина Т.* Особенности представительства в гражданском праве России // Юридические науки. 2016. № 2. С. 117.

В зависимости от объема полномочий, выполняемых представителем от имени доверителя, выделяют разные виды доверенности¹:

- разовая доверенность (выдается доверителем на участие представителя по одному делу в одном суде);
- специальная (на ведение одного дела во всех судебных инстанциях);
- общая (на ведение всех гражданских дел, затрагивающих интересы доверителя во всех судебных органах).

О.М. Радионова отмечает, что согласно ст. 186 ГК РФ если в доверенности не указан срок ее действия, она сохраняет силу в течение года со дня ее совершения. Доверенность, в которой не указана дата ее совершения, ничтожна. Удостоверенная нотариусом доверенность, предназначенная для совершения действий за границей и не содержащая указание о сроке ее действия, сохраняет силу до ее отмены лицом, выдавшим доверенность. В соответствии со ст. 187 ГК РФ лицо, которому выдана доверенность, может передоверить совершение этих действий другому лицу, если уполномочено на это доверенностью либо вынуждено к этому силою обстоятельств для охраны интересов выдавшего доверенность. Данная норма в судебном представительстве по гражданским делам имеет свои особенности: в соответствии со ст. 54 ГПК РФ передоверие допускается только в том случае, когда такое право судебного представителя специально оговорено представляемым лицом².

Если доверенностью предусмотрено право передачи полномочий другому лицу, то доверенность, выдаваемая в порядке передоверия, согласно п. 3 ст. 187 ГК РФ должна быть нотариально удостоверена. С прекращением доверенности теряет силу передоверие (ст. 188 ГК РФ).

¹Кратенко М.В. Предмет договора об оказании юридической помощи // Юрист. 2014. № 1. С. 22.

²Радионова О.М. Проблемы и перспективы представительства в гражданском праве // Законы России: опыт, анализ, практика. 2017. № 12. С. 9.

В.Л. Харсеева отмечает, что в обязательном порядке в доверенности должны быть оговорены такие полномочия представителя, как право представителя на подписание искового заявления, предъявление его в суд, передачу спора на рассмотрение третейского суда, предъявление встречного иска, полный или частичный отказ от исковых требований, уменьшение их размера, признание иска, изменение предмета или основания иска, заключение мирового соглашения, передачу полномочий другому лицу (передоверие), обжалование судебного постановления, предъявление исполнительного документа к взысканию, получение присужденного имущества или денег (ст. 54 ГПК РФ)¹.

Стоит отметить, что до недавнего времени в судебной практике неоднозначно разрешался вопрос о необходимости удостоверения доверенности на представление интересов юридического лица в суде печатью организации. В этой связи интерес представляют разъяснения Пленума Верховного Суда РФ в постановлении от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации»² в п. 128 указывает, что доверенность на представление интересов в суде от имени организации должна быть подписана руководителем организации или иным уполномоченным на это ее учредительными документами лицом и скреплена печатью организации (при наличии печати). Аналогичное правовое регулирование содержится в ч. 6 ст. 57 КАС РФ.

В силу п. 4 ст. 185.1 ГК РФ доверенность от имени юридического лица выдается за подписью его руководителя или иного лица, уполномоченного на это в соответствии с законом и учредительными документами.

Вместе с тем, поскольку в процессуальном законодательстве содержатся специальные требования к удостоверению доверенности на

¹Харсеева В.Л. Правовое регулирование представительства в свете концептуальных изменений гражданского законодательства // Адвокат. 2014. № 9. С. 19.

²Бюллетень Верховного Суда РФ. 2015. № 8.

представление интересов в суде, то судам при проверке формы доверенности, удостоверяющей полномочия представителей юридических лиц, участвующих в деле, следует руководствоваться положениями ч. 3 ст. 53 ГПК РФ, ч. 5 ст. 61 АПК РФ, ч. 6 ст. 57 КАС РФ.

Н.Н. Асингеймер утверждает, что полномочия адвоката удостоверяются ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием (юридической консультацией) (ч. 5 ст. 53 ГПК РФ). Однако для совершения право распорядительных действий адвокату необходима доверенность, выданная гражданином. Предоставленный адвокатом суду ордер, выданный соответствующим адвокатским образованием, лишь подтверждает право адвоката на выступление в суде. Полномочия же адвоката, участвующего в качестве представителя доверителя в гражданском судопроизводстве, регламентируются соответствующим процессуальным законодательством¹.

Однако с участием представителя (адвоката) на основании ст. 50 ГПК РФ связан вопрос о его полномочиях. Действительно, он не имеет доверенности от представляемого лица и не наделен полномочиями в соответствии со ст. 53 ГПК РФ. В этой связи он может совершать процессуальные действия, которые направлены на защиту интересов представляемого лица. Если рассматривать специальные полномочия, то вправе подавать апелляционную или кассационную жалобу на решения суда, но не вправе признавать иск и заключать мировое соглашение. Но следует признать, что данный пробел требует правового регулирования. С участием адвоката в процессе связана проблема доступности его услуг.

Для устранения же встречающихся на практике недоразумений необходимо предложить усовершенствовать ордерную форму представительства, предусмотреть конкретный перечень полномочий адвоката в суде и исполнительном производстве или одновременно

¹ Асингеймер Н.Н. Когда и в каком порядке привлекается представитель в гражданский процесс // Электронный журнал «Азбука права». 2019. С. 57.

оформлять ордер и доверенность, содержащую конкретные полномочия представителя при рассмотрении дела и исполнении судебного решения.

Законодатель же закрепляет право предоставления доказательств за сторонами и другими участниками процесса, к которым не относит представителя. Однако в силу доверенности, выданной истцом или ответчиком, адвокат вправе представлять интересы клиента, а, следовательно, принимать участие в доказывании как самостоятельный субъект, выражающий мнение одной из сторон. При этом адвокат обладает специальными познаниями, позволяющими ему более профессионально осуществлять возложенные на него функции.

Полномочия законных представителей недееспособных специального оформления не требуют. Представители на основании родства (родители, усыновители) и по назначению (опекуны и попечители) предъявляют суду документы, удостоверяющие их статус и полномочия.

В заключение к первой главе необходимо отметить, что правовые основы представительства в гражданском процессе заложили Конституция РФ, ГПК РФ, Федеральном законе «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», представительство в гражданском процессе представляет собой самостоятельный, определенный законом вид процессуально-правовой деятельности, направленной на защиту жизненных прав и интересов граждан и организаций путем оказания им квалифицированной юридической помощи, имеющей публичное значение, представитель является основным субъектом, оказывающим квалифицированную юридическую помощь по гражданским делам.

2. ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО НА ОТДЕЛЬНЫХ СТАДИЯХ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА

2.1. Участие представителя на стадиях возбуждения производства по делу и подготовки к судебному разбирательству

Е.Г. Дюбко придерживается мнения, что «представитель не имеет самостоятельных субъективных гражданских процессуальных прав и обязанностей, допускается в процесс лишь с целью восполнения, замены или дополнения дееспособности представляемого им лица, поэтому самостоятельным субъектом гражданских процессуальных правоотношений он не является»¹.

Ю.В. Иванюк отмечает, что представительство в гражданском праве есть гражданское правоотношение, в силу которого одно лицо (представитель) в пределах, имеющих у него полномочий совершает от имени и в интересах другого лица (представляемого) сделки, юридические и иные значимые действия в отношениях с третьими лицами, приводящие к возникновению, изменению или прекращению прав и обязанностей для представляемого².

Согласно ст. 147 ГПК РФ после возбуждения дела, принятия заявления обязательно следует стадия подготовки дела к судебному разбирательству, которая является обязательной по каждому гражданскому делу и проводится судьей с участием сторон, других лиц, участвующих в деле, их представителей.

Цель подготовки дела к судебному разбирательству – это обеспечение правильного и своевременного рассмотрения и разрешения дела.

Как отмечает М.А. Днепровская подготовка представителя к участию в деле в суде первой инстанции происходит на стадии подготовки дела к

¹ Дюбко Е.Г. Способы реализации представительства в гражданском процессе // Юридический мир. 2014. № 9. С. 226.

² Иванюк Ю.В. Условия представительства в гражданском процессе. 2016. № 2. С. 197.

судебному разбирательству и подчинена общим задачам этой стадии судопроизводства¹.

Деятельность представителя зависит от того, какую сторону он представляет в процессе.

В.А. Зимин отмечает, что в основе всей этой деятельности представителя лежит ст. 56 ГПК РФ, определяющая, что сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается, в этот же период представитель собирает сведения, запрашивает справки, характеристики и иные документы от органов государственной власти, органов местного самоуправления, организаций и общественных объединений; опрашивает с их согласия лиц, предположительно владеющих информацией, относящейся к делу².

В ходе подготовки к ведению дела представитель составляет досье, т. е. собрание документов, их копий, выписок и других материалов, необходимых для ведения дела.

А.В. Ендольцева считает, что на стадии подготовки дела к судебному разбирательству сторонам гражданского процесса предоставляется возможность проявить активность, что законодательно закреплено в ст. 149 ГПК РФ.

В соответствии с ч. 1 и 2 ст. 149 ГПК РФ стороны вправе обратиться за помощью к суду с ходатайством об истребовании от граждан и организаций доказательств. Для всестороннего и полного исследования доказательств, установления фактических обстоятельств дела и правильного применения законодательства необходимо, чтобы стороны уже на стадии подготовки дела были осведомлены о сути взаимных требований и возражений³.

¹Днепровская М.А. Особенности участия адвоката-представителя в гражданском процессе // Журнал Российской академии правосудия. 2017. № 5. С. 57.

²Зимин В.А. Способы реализации представительства по российскому гражданскому законодательству // Адвокат. 2018. № 5. С. 18.

³Ендольцева А.В. Представительство в гражданском судопроизводстве // Федеральный судья. 2017. № 2. С. 33.

Стороны при подготовке дела должны обмениваться всеми теми доказательствами, которые они представляют суду в соответствии с требованиями ч. 1 ст. 57 ГПК РФ.

Деятельности представителя в российском гражданском судопроизводстве присущи многие особенности, обусловленные организационно-правовым и процессуально-правовым положением представителя.

Полномочия адвоката – представителя, на стадии подготовки дела к судебному разбирательству, в частности, Закон об адвокатуре предоставил целый ряд очень важных процессуальных прав¹.

Таким образом на стадии подготовки дела к судебному разбирательству представитель вправе совершать от имени, представляемого все процессуальные действия, предусмотренные п.1 ст. 35 ГПК РФ, пользоваться всеми принадлежащими ему процессуальными правами представитель, как и лица, участвующие в деле, должен добросовестно.

2.2. Участие представителя в судебном разбирательстве в первой инстанции

И.В. Ерофеев утверждает: «представитель в деле построения и ведения процесса должен играть роль архитектора: ему принадлежит план, ему принадлежит определение юридической устойчивости употребляемого материала, ему принадлежит определить условия юридического равновесия, на его обязанности лежит управлять ходом процессуальных действий, ему принадлежит и последний *coupdemailre* – речь вовремя и в заключение прений. Роль же каменщиков и штукатуров, конечно, должны взять на себя другие лица», а всякий гражданский процесс, по его мнению, требует²:

¹ *Еремеева Л.А.* Представительство в гражданском праве: теория и необходимость применения // Государство и право. 2017. № 4. С. 204.

² *Ерофеев И.В.* Особенности и проблемы представительства в гражданском процессе // Арбитражный и гражданский процесс. 2016. № 10. С. 120.

- 1) ясного и совершенно правильного представления о существовании и нарушении права;
- 2) доказательств нарушения этого права;
- 3) представления этих доказательств суду;
- 4) защиты своих доводов и опровержения доводов противной стороны перед судом.

Это четыре периода, через которые проходит гражданский процесс.

В науке существуют различные мнения относительно статуса представителя в гражданском процессе. В частности, некоторые ученые сходятся во мнении, что представитель является самостоятельным субъектом доказывания, а не тем лицом, которое не участвует в деле, не обладает ни правами, ни обязанностями по доказыванию, не имеет каких-либо самостоятельных правомочий¹.

Доказательствами по делу являются полученные в предусмотренном законом порядке сведения о фактах, на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, иных обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела.

К судебным доказательствам, выраженным в предусмотренной законом процессуальной форме, относятся объяснения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, письменные и вещественные доказательства, аудио- и видеозаписи, заключения экспертов (ст.55 ГПК РФ). Доказательства должны обладать свойствами относимости и допустимости (ст. ст. 59, 60 ГПК РФ).

Представитель должен следить за тем, чтобы представляемые суду доказательства имели значение для дела. Кроме того, есть обстоятельства, которые по закону должны быть подтверждены соответствующими средствами доказывания. Следовательно, необходимо проверять и это обстоятельство.

¹Власов А.А. Об этике в адвокатской деятельности. // Судья. 2018. № 34 (125). С. 23-25.

Судебное разбирательство является центральной стадией гражданского судопроизводства. Для него характерны устная форма, непосредственность исследования доказательств и непрерывность процесса, за исключением времени, назначенного для отдыха (ст. 157 ГПК РФ). Принцип состязательности и равноправия сторон лежит в основе судебного разбирательства.

Так в постановление Пленума Верховного Суда РФ от 13.12.2012 № 35 «Об открытости и гласности судопроизводства и о доступе к информации о деятельности судов»¹ указано, что судам следует создавать необходимые условия для обеспечения открытости и гласности судопроизводства и реализации права на получение информации о деятельности судов указанными органами и лицами, в том числе лицами с ограниченными возможностями здоровья. Так, проведение судебного разбирательства дела, в котором участвуют лица с ограниченными возможностями здоровья, должно быть организовано в доступном для них зале судебного заседания, а также представлен представитель.

Объем прав и обязанностей представителя на стадии судебного разбирательства гражданского дела зависит, с одной стороны, от соответствующей части судебного разбирательства, а с другой – от наделения его определенными правами доверителем.

Таким образом, судебный представитель не вправе совершать те действия, на которые он не был уполномочен, однако он обязан действовать в интересах доверителя, исключительно на основании закона.

В статье 61 ГПК РФ перечисляются обстоятельства, при наличии которых стороны освобождаются от обязанностей по доказыванию.

М.С. Еременко отмечает, что представитель должен следить за показаниями свидетелей, задавать вопросы, направленные на извлечение нужных фактов; участвовать в исследовании письменных и вещественных доказательств. Исследование предполагает ознакомление с этими

¹Бюллетень Верховного Суда РФ. 2013. № 3.

документами, их анализ, установление связей между отдельными доказательствами. Представитель участвует в допросе экспертов и специалистов, если они привлекались к участию в деле. Суд обязан непосредственно исследовать доказательства. Поэтому при невозможности ознакомления с доказательствами в силу объективных причин в зале суда их осмотр и исследование проводятся по месту нахождения¹.

Поскольку целью представителя в рамках данной стадии является оказание юридической помощи представляемому, постольку представитель способствует решению такой задачи судопроизводства, как правильное и своевременное рассмотрение гражданского дела.

После объявления состава суда в соответствии со ст. 164 ГПК представитель имеет право заявить отвод мировому судье или судье, прокурору, секретарю судебного заседания, эксперту, специалисту, переводчику (ст. ст. 16-18 ГПК РФ).

Лица, участвующие в деле, вправе заявлять ходатайства, связанные с разбирательством дела².

Ходатайства должны быть разумными и мотивированными, соответствовать требованиям доверителя по делу. Они разрешаются судом после заслушивания мнений других лиц, участвующих в деле.

После доклада дела суд заслушивает объяснения истца и участвующего на его стороне третьего лица, ответчика и участвующего на его стороне третьего лица. В зависимости от формы представительства (один или вместе с доверителем) давать объяснения может и представитель, подчеркивая юридически значимые обстоятельства и высказывая позицию своего доверителя по делу. При этом лица, участвующие в деле, вправе задавать друг другу вопросы, а судья вправе задавать вопросы лицам,

¹*Еременко М.С.* Право на справедливое судебное разбирательство в гражданском процессе: практика Европейского суда по правам человека // Ежегодник гражданского и арбитражного процесса. 2017. № 3. С. 18.

²*Гусева И.И., Зубков В.Н.* Новые подходы к представительству // Российская юстиция. 2019. № 1. С. 63.

участвующим в деле, в любой момент дачи ими объяснений (ст. 174 ГПК РФ).

Затем суд устанавливает последовательность исследования доказательств и переходит к следующей стадии судебного рассмотрения дела. После исследования и всесторонней оценки доказательств при отсутствии заявлений от лиц, участвующих в деле, их представителей о желании выступить с дополнительными объяснениями суд переходит к судебным прениям.

Судебные прения состоят из речей лиц, участвующих в деле, их представителей. Первым выступает истец и его представитель, далее – ответчик и его представитель.

А.С. Кусков отмечает, что представитель в своей речи должен высказать согласованную с доверителем правовую позицию по делу, проанализировать и оценить исследованные судом доказательства. Он указывает на то, какие обстоятельства дела, по его мнению, можно считать доказанными, а какие обстоятельства так и не получили подтверждения. В заключение представитель высказывает мнение о том, о каком правоотношении сторон идет речь и каким законом следует руководствоваться¹.

При возникновении необходимости следует использовать и право на реплику, чтобы ответить на реплики лиц, участвующих в деле, и дать этим выступлениям всестороннюю оценку.

В соответствии со ст. 231 ГПК РФ лица, участвующие в деле, их представитель вправе ознакомиться с протоколом судебного заседания и в течение 5 дней со дня его подписания подать в письменной форме замечания, указав на допущенные в нем неточности и (или) на его неполноту.

Деятельность представителя при этом должна соответствовать требованиям закона, быть профессиональной и квалифицированной, не

¹Кусков А.С. Реализация принципа справедливости // Адвокат. 2017. № 3. С. 127.

нарушать норм адвокатской этики. Представитель при допросах обязан занимать активную позицию, однако ни при каких обстоятельствах не грубить допрашиваемому, проявлять уважение к его личности. Нельзя задавать наводящие вопросы, а также незапланированные, ответ на которые может повредить доверителю.

Исследование доказательств предполагает и их оценку. В рамках оценки доказательств необходимо выявлять относимость, допустимость доказательств, их достоверность, достаточность и наличие взаимной связи.

Представитель, оценивая доказательства по гражданскому делу, руководствуется своим внутренним убеждением, основой которого является уверенность в необходимости выполнения своей конституционной обязанности – защиты прав и законных интересов лица, обратившегося за правовой помощью.

2.3. Участие представителя при пересмотре судебных постановлений

Решение, вынесенное судьей первой инстанции, может быть обжаловано в апелляционном порядке сторонами и другими лицами, участвующими в деле, в соответствующий суд через суд первой инстанции.

И.А. Покровский считает, что важно знать, что в соответствии со статьей 320 ГПК РФ, правом апелляционного обжалования решения суда принадлежит сторонам и другим лицам, участвующим в деле¹.

Особенности апелляционного производства заключаются в том, что суд апелляционной инстанции, рассматривая дело по правилам производства в суде первой инстанции, вправе устанавливать новые факты и исследовать новые доказательства (ст. 327 ГПК РФ).

Следовательно, представитель действует так же, как и при рассмотрении дела в суде первой инстанции. Более того, он может выявить,

¹*Покровский И.А.* Основные проблемы представительства в законодательстве Российской Федерации // Молодой ученый. 2016. № 2. С. 95.

получить новые доказательства по делу, ходатайствовать об их приобщении к делу и участвовать в исследовании их судом апелляционной инстанции.

В соответствии с п. 2 ст. 325 ГПК РФ лица, участвующие в деле, их представители вправе представить судье возражения в письменной форме относительно апелляционной жалобы с приложением документов, подтверждающих эти возражения; вправе знакомиться с материалами дела, с поступившими жалобами и возражениями относительно них.

С. Слесарев, считает, что по окончании рассмотрения дела в суде первой инстанции представитель должен не допустить вступления в законную силу незаконных и необоснованных решений и определений по гражданским делам. Он обязан способствовать восстановлению нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан и тем самым укреплению законности и правопорядка, формированию уважительного отношения к закону и суду¹.

По мнению Н.Н. Сыдыковой, в жалобе представитель раскрывает допущенные, по его мнению, судом первой инстанции пробелы и нарушения, свидетельствующие о неправильности обжалуемого судебного решения, и показывает, как они отразились на постановлении, не вступившем в законную силу; приводит конкретные основания и мотивы, колеблющие выводы и решения суда первой инстанции².

Основанием для подачи жалобы в порядке надзора является нарушение или неправильное применение норм материального и процессуального права (ст. 391.1 ГПК РФ).

Подаче жалобы предшествует работа представителя по выявлению нарушений, при наличии которых подается жалоба в порядке надзора.

¹Слесарев С. Представительство в гражданском процессе: правозащитная функция // СПС КонсультантПлюс. 2019. С. 3.

²Сыдыкова Н.Н. Комментарий к главе 5 ГК РФ часть первая: вопросы теории и практики // Государство и право. 2016. № 11 (456). С. 563.

Профессионализм и квалифицированность представителя во многом способствуют надлежащему составлению апелляционной, кассационной и надзорной жалоб и укреплению авторитета адвокатской корпорации, оказывающей юридическую помощь.

Итак, в выводах исследуемой главы, можно отметить, что, защищая права своих доверителей, реализуя тем самым профессиональную функцию, представители содействуют защите прав человека и основных свобод, признанных российским правом, действуют независимо и добросовестно в соответствии с законом и нормами корпоративной этики, повышают роль и авторитет представительства как института гражданского общества.

АНАЛИЗ ПРАВОПРИМЕНИТЕЛЬНОЙ ПРАКТИКИ

Из разъяснения Пленума Верховного Суда Российской Федерации в п. 17 постановления от 24.06.2008 № 11 (в ред. от 09.02.2012) «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству»¹ следует, что с учетом конкретных обстоятельств дела судья разрешает вопрос о составе лиц, участвующих в деле, то есть об участниках, содействующих рассмотрению дела, - представителях сторон и третьих лиц, экспертах, специалистах, переводчиках, свидетелях.

Следовательно, следует отметить, что современные тенденции развития законодательства позволяют считать представителя самостоятельным субъектом гражданского процесса, не относящимся ни к лицам, участвующим в деле, ни к лицам, содействующим осуществлению правосудия.

Так, из разъяснения Пленума Верховного Суда РФ в постановлении от 27.09.2016 № 36 «О некоторых вопросах применения судами Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации» следует, что ст. 48 КАС РФ четко разграничивает 3 самостоятельные категории субъектов административного процесса: лица, участвующие в деле; их представители; лица, содействующие осуществлению правосудия².

Аналогичным образом разрешается данный вопрос и в постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 14.04.2018 № 6470/2018 по спорам, связанным с представительством и доверенностью, согласно которому п. 3 ст. 182 ГК РФ предусматривает, что представитель не вправе заключать от имени представляемого сделки в отношении себя лично, а также в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является, за исключением случаев, предусмотренных законом.

¹Бюллетень Верховного Суда РФ. 2008. № 9.

²Бюллетень Верховного Суда РФ. 20106. № 11.

Так, из решения Кировского районного суда гор. Екатеринбурга от 15.03.2016 по гражданскому делу № 2-2363/2016 следует, что по иску Л. к П. о взыскании компенсации морального вреда, следует, что полномочия представителя, назначенные судом, ограничены, они представляемым лицом на то не уполномочены и в процессе выполняют только активную функцию защиты прав и интересов ответчика. Такой представитель не имеет диспозитивных прав, которые принадлежат непосредственно ответчику: права признания иска, заключения мирового соглашения – поскольку сторона этих прав представителю не передавала. Назначение судом адвоката в качестве представителя ответчика не означает, что право распоряжения объектом спора передано последнему самим судом. Имеют место случаи признания иска адвокатами, что свидетельствует об их недостаточном знании изложенных выше положений гражданского процессуального законодательства¹.

Представляет определенный интерес процессуальное значение признания иска адвокатом-представителем ответчика.

В Постановлении Пленума Верховного Суда РФ от 19.12.2003 № 23 (в ред. от 23.06.2015) «О судебном решении»² указывается, что суд не вправе при вынесении решения принять признание иска или признание обстоятельств, на которых истец основывает свои требования, совершенные адвокатом, назначенным судом в качестве представителя ответчика на основании ст. 50 ГПК РФ, поскольку это помимо воли ответчика может привести к нарушению его прав.

Само по себе признание иска представителем ответчика не может служить основанием для отмены решения мирового судьи судом второй инстанции. Вместе с тем составление, вынесение решения лишь на основании признания иска представителем ответчика, назначенного судом,

¹ Обзор Судебной практики Свердловского областного суда. 2016. № 4.

² Бюллетень Верховного Суда РФ. 2004. № 2.

без указания обстоятельств дела и доказательств, может послужить основанием для отмены решения суда.

Однако, как следует из апелляционного определения Свердловского областного суда от 11.07.2018 № 11-448-2018 на решение Верх-Исетского районного суда гор. Екатеринбурга, что, представители не всегда надлежащим образом отстаивают права ответчиков, в полной мере используя предоставленные им законом процессуальные права, активно участвуя в судебном заседании, в большинстве изученных дел выступления представителей, в качестве представителей ответчиков, в судебном заседании очень кратки, без правового обоснования, они сводятся, по существу, лишь к непризнанию иска. В случае если установлено, что судом первой инстанции не были соблюдены требования ст. 119, 50 ГПК РФ, решение суда подлежит отмене, при этом судом апелляционной инстанции спор по делу должен быть разрешен, по существу¹.

В аналитической справке Свердловского областного суда от 12.02.2019 о практике рассмотрения споров о взыскании убытков, причиненных нарушением договорных обязательств, отмечается, что зачастую оказывается ненадлежащее представительство суде в связи с проблемой оказания квалифицированной юридической помощи как на стадии подготовки обращения в суд, так и в гражданском процессе².

Таким образом, на сегодняшний день правовое регулирование оставляет выбор представителя на усмотрение лица, обращающегося за защитой нарушенного права в суд. При этом самой актуальной является проблема обеспечения субъектов права квалифицированной юридической помощью. Квалифицированность как признак юридической помощи связана

¹ Уральский судебный вестник. 2018. № 11. С. 36.

² Панкратова Н.А. Справка по результатам обобщения практики разрешения судами Свердловской области дел по гражданским делам с участием представительства за 2018 год // Бюллетень судебной практики по гражданским делам Свердловского областного суда. 2018. № 61. С. 56-71.

со свойствами субъекта оказания, которые подтверждаются официальными документами (об образовании, о стаже работы и т.д.).

В ст. 55 ГПК РФ в числе средств доказывания не называются объяснения представителей, некоторые юристы считают, что нельзя объяснения представителя воспринимать в качестве объяснения стороны.

Так, суд апелляционной инстанции в определении от 12.08.2016 по делу № 33-2578-2016 на решение Новолялинского районного суда Свердловской области от 21 мая 2016 года по иску Сапп А.А. обращает внимание на то, что судебными доказательствами могут быть признаны только сведения, сообщенные в объяснениях непосредственно субъектами спорных правоотношений¹.

Н.М. Коржавина в анализе апелляционного определения Тюменского областного суда от 15.02.2018 по делу № 33-159-2018 на решение Калининского районного суда гор.Тюмени², со ссылкой на ст. 55 ГПК РФ и Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 31.10.1995 № 8 (в ред. от 03.03.2015) «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия»³ обосновывает недопустимость использования объяснений представителя в качестве средства доказывания, представитель не должен допускаться в качестве источника, материального носителя информации об искомых фактах»⁴.

Тем не менее на практике представитель единолично без доверителя участвует в судебном заседании, а, следовательно, дает пояснения, объяснения, что является производным доказательством, следовательно, в этом смысле термин «квалифицированная юридическая помощь» означает, что данная деятельность осуществляется лицом, соответствующим

¹ Законы России: опыт, анализ, практика. 2016. № 9. С. 79 - 83.

² Вестник судебной власти Тюменской области. 2018. № 3. С. 101.

³ Бюллетень Верховного Суда РФ. 1996. № 1.

⁴ Коржавина Н.М. Представительство: анализ судебной практики // Современное право. 2018. № 11. С. 179.

указанным формальным требованиям, которые предъявляются или должны предъявляться к нему при допуске к оказанию юридической помощи.

Так согласно решения Центрального районного суда гор. Нижний Тагил Свердловской области от 12.12.2017 по гражданскому делу № 2-1778/2015 М. обратилась в суд с иском к адвокату Ф. о взыскании денежных средств вследствие ненадлежащего выполнения обязанностей адвоката по договору оказания услуг, убытков, компенсации морального вреда, возмещении судебных расходов, мотивируя свое обращение тем, что 03 марта 2016 года М. был заключен договор об оказании юридических услуг с адвокатом Ф., стоимость услуг адвоката по договору составляла 75000 рублей, однако квалифицированная юридическая помощь истцам оказана не была¹.

Судом было установлено, что адвокат Ф. представляя интересы М. дважды обращалась в суд с ненадлежащими исковыми требованиями, в последствии вообще отказался осуществлять работу по соглашению, однако согласно ст. ст. 307, 309-310, 393 ГК РФ обязательства возникают из договора или иных оснований, и должны исполняться надлежащим образом в соответствии с условиями обязательства и требованиями закона, иных правовых актов, а при отсутствии таких условий и требований - в соответствии с обычаями делового оборота или иными обычно предъявляемыми требованиями, односторонний отказ от обязательств не допускается, при этом должник обязан возместить убытки, причиненные неисполнением или ненадлежащим исполнением обязательства.

Иск М. был удовлетворен, с адвоката Ф. взысканы денежные средства вследствие ненадлежащего выполнения обязанностей адвоката по договору

¹ Решение Центрального районного суда гор. Нижний Тагил от 12.12.2017 по делу № 2-1778/2017 по иску М. к адвокату Ф. о взыскании денежных средств вследствие ненадлежащего выполнения обязанностей адвоката по договору оказания услуг, причинении материального ущерба, компенсации морального вреда, возмещении судебных расходов // Обзор Судебной практики Свердловского областного суда. 2017. № 12.

оказания услуг, причинении материального ущерба, компенсации морального вреда, возмещении судебных расходов.

Таким образом, закрепленное в ст. 48 Конституции РФ право на получение квалифицированной юридической помощи требует специального законодательного закрепления юридических гарантий прав и интересов субъектов права, обращающихся за юридической помощью.

Так, ч. 1 ст. 7 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» устанавливает обязанности адвоката честно, разумно и добросовестно отстаивать права и законные интересы доверителя всеми не запрещенными законодательством Российской Федерации средствами, постоянно совершенствовать свои знания и повышать свою квалификацию, соблюдать профессиональную этику адвоката, осуществлять страхование риска своей профессиональной имущественной ответственности. Согласно ч. 2 данной статьи за неисполнение либо ненадлежащее исполнение своих профессиональных обязанностей адвокат несет ответственность, предусмотренную указанным Федеральным законом.

Таким образом регламентация механизма привлечения к ответственности за ненадлежащее оказание юридической помощи, в том числе адвоката, создает дополнительные гарантии реализации прав и защиты интересов лиц, нуждающихся в юридической помощи, но в целом ситуацию с обеспеченностью права на квалифицированную юридическую помощь не решает, поскольку действующее законодательство не устанавливает необходимого минимума такого гарантирования – предъявления квалификационных требований к лицам, оказывающим юридическую помощь, и обязанности доведения до участников общественных отношений полной и достоверной информации о деятельности этих лиц.

МЕТОДИЧЕСКАЯ РАЗРАБОТКА

Тема: «Представительство в гражданском процессе».

Субъект: Занятие разработано для студентов высших учебных заведений, обучающихся по направлению подготовки «Профессиональное обучение (по отраслям) направления подготовки «Правоведение и правоохранительная деятельность».

Дисциплина: «Гражданско-процессуальное право».

Тип занятия: Семинарское занятие – 1 академический час.

Форма: семинар – это форма кратковременного обучения чему-то конкретному и как правило, новому.

Методы обучения: словесные, практические, поисковые, информационно-обобщающие.

Принципы: научности, системности и последовательности, доступности, связи теории с практикой.

Цель занятия: Формирование компетенций у студентов по теме «представительство в гражданском процессе».

Образовательные задачи семинара развитие у студентов навыков:

- систематической самостоятельной работы с источниками права и учебным материалом;
- анализа и применения правовых норм к конкретным ситуациям путем решения задач и выполнения других практических заданий;
- составления процессуальных документов.

Развивающие задачи:

- развивать логическое мышление, умение слушать и доказывать свою точку зрения;
- развивать творческое отношение к учебе;
- активизировать мыслительную деятельность обучающихся путем применения элементов самостоятельной работы;

Воспитательные задачи:

- воспитывать у учащихся стремление к расширению знаний, умений и навыков;

- повышать интерес к изучаемому предмету.

Учебно-методическое обеспечение:

Нормативные акты, иные официальные источники и литература:

- Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации.

- Гражданский кодекс Российской Федерации (*часть первая*).

Иванов О.В. Представительство в гражданском процессе //

Гражданский процесс. 2018. № 2. С. 123-126.

Треушников М.К. Особенности представительства в гражданском процессе. - М., 2011.

План.

1. Понятие и элементы представительства в гражданском процессе.
2. Особенности ведения дел в суде через представительство.
3. Порядок оформления полномочий представителя.
4. Практическая работа.
5. Актуализация знаний, выставление оценок.

Ход занятия

1. Понятие и элементы представительства в гражданском процессе

Приветствие учащихся! Объявление темы семинарского занятия!

Итак, в ГПК РФ нет законодательного определения представительства, лишь в ст. 48 ГПК РФ сказано, что граждане вправе вести свои дела в суде лично или через представителей.

Таким образом, представительство – это выполнение процессуальных действий одним лицом (представителем) от имени и в интересах другого лица или организации (представляемого).

Процессуальное представительство возникает с момента возбуждения гражданского дела в суде. Лицо, поручающее представителю ведение своего

дела, называется представляемым или доверителем. Лицо, которому поручено ведение дела, - представителем.

Представительство в суде характеризуется следующим:

- 1) представитель выступает от имени, представляемого;
- 2) представитель осуществляет права и обязанности представляемого и в результате своих действий создает права и обязанности для представляемого;
- 3) представитель действует в интересах представляемого;
- 4) представитель является лицом, содействующим отправлению правосудия, что вытекает из содержания ст. 34 ГПК РФ;
- 5) представитель действует в объеме полномочий, предоставленных ему в соответствии с законом и договором;
- 6) через представителей могут действовать любые лица, участвующие в деле: стороны, третьи лица, органы государственной власти, органы местного самоуправления, организации и граждане, действующие на основании ст. 46 ГПК РФ, заявители и заинтересованные лица.

Судебное представительство допускается на всех стадиях и по всем видам гражданского процесса.

Вопросы:

Какое можно дать понятие представительству?

Какие особенности?

2) Особенности ведения дел в суде через представительство

Лица, участвующие в деле (т. е. стороны, третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, третьи лица, не заявляющие самостоятельного требования относительно предмета спора, лица, обращающиеся в суд за защитой прав, свобод и законных интересов других лиц или вступившие в процесс в целях дачи заключения, заявители и заинтересованные лица), могут вести свои дела в суде через представителей. Однако участие в деле представителя не исключает непосредственного

участия гражданина или органа, представляющего юридическое лицо (согласно ст. 48 ГПК РФ).

Заслушивание докладов:

«Кто может быть представителями в суде»

Итак вывод: могут быть не все граждане, а только те, которые обладают полной право-и дееспособностью.

Заслушивание доклада:

«Какими правами обладает представитель»

«В каких случаях адвокат не может участвовать в деле в качестве представителя»

«Что раскрывает ст. 50 ГПК РФ»

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

«Какие виды представительства выделяются в теории гражданского права»

Вывод: в гражданском процессе выделяется несколько видов представительства:

- законное представительство,
- добровольное представительство,
- общественное представительство,
- представительство, назначаемое судом.

3) Порядок оформления полномочий представителя

Полномочия представителей закреплены в ст. 54 ГПК РФ: представитель вправе совершать от имени представляемого все процессуальные действия. Однако право представителя на подписание искового заявления, предъявление его в суд, передачу спора на рассмотрение третейского суда, предъявление встречного иска, полный или частичный отказ от исковых требований, уменьшение их размера, признание иска,

изменение предмета или основания иска, заключение мирового соглашения, передачу полномочий другому лицу (передоверие), обжалование судебного постановления, предъявление исполнительного документа к взысканию, получение присужденного имущества или денег должно быть специально оговорено в доверенности, выданной представляемым лицом.

Заслушивание доклада: «Порядок оформления полномочий представителя»

4) Практическая работа

Класс делится на 2 группы каждой дается по карточке с задачей, необходимо решить.

Карточка № 1

Задание 1: Решить задачу, составить мотивированный ответ со ссылками на действующее законодательство.

По иску Суворова к ООО «Аврора» о восстановлении на работе от имени ответчика в суде принимали участие юрисконсульт и адвокат. В разбирательстве дела участвовал и директор общества.

Вправе ли сторона иметь по делу несколько представителей?

Как должны оформляться полномочия указанных представителей и директора?

Задание 2: Составить тест на 10 вопросов по теме «Особенности ведения дел с участием представителя»

Карточка № 2

Задание 1: Решить задачу, составить мотивированный ответ со ссылками на действующее законодательство.

В судебном заседании представитель ответчика признал иск и пояснил суду, что действует на основании указаний, данных ему ответчиком в телеграмме, заверенной работниками почтовой связи.

Может ли телеграмма заменить доверенность, в том числе нотариально удостоверенную ? Каков порядок оформления полномочий представителя?

Задание 2: Составить тест на 10 вопросов по теме «Порядок оформления полномочий представителя»

5. Актуализация знаний, выставление оценок

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

В ходе исследования установлено, что нормы ГПК РФ хоть и регламентируют представительство, но не раскрывают его понятия, более того и в научной литературе нет единого подхода к определению представительства и не конкретизированы субъекты, которые могут выступать в качестве представителей в гражданском процессе.

Так, на основании выше проведенного анализа можно определить, что представитель в гражданском процессе это – лицо, оказывающее на возмездной или безвозмездной основе услуги по представлению интересов физических и юридических лиц в рамках судебного процесса, имеющее надлежаще оформленные полномочия. Основное назначение судебного представительства сводится к защите прав, свобод и законных интересов граждан. Его существование обусловлено прежде всего тем, что не каждый может самостоятельно вести дело в суде. Для этого требуется не только определенный уровень знаний законов, но и практические навыки работы в суде. Представитель может защищать права своих доверителей на любой стадии гражданского судопроизводства, реализуя тем самым профессиональную функцию, адвокаты-представители содействуют защите прав человека и основных свобод, признанных российским правом, действуют независимо и добросовестно в соответствии с законом и нормами корпоративной этики, повышают роль и авторитет представительства как института гражданского общества.

Представительство – это правомерное действие представителя, совершаемое в интересах представляемого по отношению к третьим лицам, осведомленным о представительном характере действия, и направленное на приобретение или осуществление прав и обязанностей представляемого с непосредственным правовым результатом для последнего.

С точки зрения ученых-процессуалистов представительство в гражданском процессе подразделяется 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 обязанности по защите интересов представляемого в суде, также представляемый добровольно выражает волеизъявление о ведении 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.

В настоящее время гарантированное ст. 48 Конституции РФ право каждого на получение квалифицированной юридической помощи реализуется не в полной мере. Появление профессиональных представителей позволит отчасти разрешить данную проблему. Если интересы доверителя представляет лицо, не обладающее соответствующим образованием и знаниями, то это не способствует эффективной защите прав доверителя. Также в этом случае возможно увеличение сроков рассмотрения дела. Кроме всего прочего, на судью ложится дополнительная нагрузка по правовой квалификации спора.

Из содержания ст. 49 ГПК РФ, следует, что представителями в российском суде могут быть любые дееспособные лица, имеющие надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела, за исключением лиц, указанных в законе, а не только адвокат, можно сделать вывод о том, что и иностранные адвокаты, и иные оказывающую юридическую помощь лица могут быть представителями в судах общей юрисдикции, где ни слова не говорится о профессионализме, однако как выше было отмечено, на сегодняшний день это открытый вопрос, граждане все чаще жалуются на неквалифицированную юридическую помощь.

Также с участием представителя (адвоката) на основании ст. 50 ГПК РФ связан вопрос о его полномочиях. Действительно, он не имеет

доверенности от представляемого лица и не наделен полномочиями в соответствии со ст. 53 ГПК РФ. В этой связи он может совершать процессуальные действия, которые направлены на защиту интересов представляемого лица. Если рассматривать специальные полномочия, то вправе подавать апелляционную или кассационную жалобу на решения суда, но не вправе признавать иск и заключать мировое соглашение. Но следует признать, что данный пробел требует правового регулирования. С участием адвоката в процессе связана проблема доступности его услуг.

Таким образом, на основании выше обозначенных пробелов правового регулирования представительства в гражданском процессе, предлагается законодателю:

1) внести изменение к ст. 50 ГПК РФ, а именно ввести примечание, которое бы содержало следующее понятие: представительство – это правомерное действие представителя, совершаемое в интересах представляемого по отношению к третьим лицам, осведомленным о представительном характере действия, и направленное на приобретение или осуществление прав и обязанностей представляемого с непосредственным правовым результатом для последнего;

2) ввести в 5 главу «Представительство в суде» ГПК РФ понятие профессионального представительства. При этом предполагается, что участвовать в судебных заседаниях смогут не только лица, имеющие статус адвоката, но и другие лица, имеющие высшее юридическое образование. Однако для этого последние должны соответствовать определенным квалификационным требованиям. Такими требованиями могут стать, например, наличие высшего юридического образования, определенный стаж работы по специальности, участие в судебных процессах, регистрация в качестве индивидуального предпринимателя в области осуществления юридической помощи;

3) внести изменение в ст. 49 ГПК РФ, изложив ее в следующей редакции:

«Представителями в суде могут быть дееспособные лица, адвокаты, лица, имеющие высшее юридическое образование, а также имеющие надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела, за исключением лиц, указанных в статье 51 настоящего Кодекса. Лица, указанные в статье 52 настоящего Кодекса, имеют полномочия представителей в силу закона».

Представляется, что указанные предложения восполнять правовые пробелы законодательства, регулирующего представительство в гражданском процессе, также будут способствовать повышению правовой культуры общества, повышению профессионализма в области правоприменения, а главное – увеличению уровня социальной защищенности лиц, нуждающихся в правовой помощи.

СПИСОК ИСПОЛЬЗОВАННЫХ ИСТОЧНИКОВ

Нормативные правовые акты

Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (в ред. от 21.07.2014) // Российская газета. 1993. 25 дек.

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

Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138-ФЗ (в ред. от 27.12.2018) // Собрание законодательства РФ. 2002. № 46. Ст. 4532.

Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (в ред. от 18.03.2018) // Российская газета. 1996. 27 янв.

Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 № 95-ФЗ (в ред. от 25.12.2018) // Собрание законодательства РФ. 2002. № 30. Ст. 3012.

Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации от 08.03.2015 № 21-ФЗ (в ред. от 27.12.2018) // Собрание законодательства РФ. 2015. № 10. Ст. 1391.

Федеральный закон от 31.05.2002 № 63-ФЗ (в ред. от 29.07.2017) «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. 2002. № 23. Ст. 2102.

Судебная практика

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 23.06.2015 № 25 «О применении судами некоторых положений раздела I части первой Гражданского кодекса Российской Федерации» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2015. № 8.

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 27.09.2016 № 36 «О некоторых вопросах применения судами Кодекса административного

судопроизводства Российской Федерации» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 20106. № 11.

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 24.06.2008 № 11 «О подготовке гражданских дел к судебному разбирательству» (в ред. от 09.02.2012) // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2008. № 9.

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 31.10.1995 № 8 (в ред. от 03.03.2015) «О некоторых вопросах применения судами Конституции Российской Федерации при осуществлении правосудия» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 1996. № 1.

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 13.12.2012 № 35 «Об открытости и гласности судопроизводства и о доступе к информации о деятельности судов» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2013. № 3.

Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19.12.2003 № 23 (в ред. от 23.06.2015) «О судебном решении» // Бюллетень Верховного Суда РФ. 2004. № 2.

Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда РФ от 14.04.2018 № 6470/2018 по спорам, связанным с представительством и доверенностью // Бюллетень судебной практики ВАС РФ. 2018. № 2.

Апелляционное определение Свердловского областного суда от 11.07.2018 № 11-448-2018 на решение Верх-Исетского районного суда гор. Екатеринбурга // Уральский судебный вестник. 2018. № 11. С. 36.

Апелляционное определение Свердловского областного суда от 12.08.2016 дело № 33-2578/2016 на решение Новолялинского районного суда Свердловской области от 21 мая 2016 года по иску Сапп А.А. // Законы России: опыт, анализ, практика. 2016. № 9. С. 79 - 83.

Апелляционное определение Тюменского областного суда от 15.02.2018 по делу № 33-159/2018 на решение Калининского районного суда гор.Тюмени // Вестник судебной власти Тюменской области. 2018. № 3. С. 101.

Решение Кировского районного суда гор. Екатеринбурга от 15.03.2016 по гражданскому делу № 2-2363/2016 // Обзор Судебной практики Свердловского областного суда. 2016. № 4.

Решение Центрального районного суда гор. Нижний Тагил от 12.12.2017 по делу № 2-1778/2017 по иску М. к адвокату Ф. о взыскании денежных средств вследствие ненадлежащего выполнения обязанностей адвоката по договору оказания услуг, причинении материального ущерба, компенсации морального вреда, возмещении судебных расходов // Обзор Судебной практики Свердловского областного суда. 2017. № 12.

Литература

Азаренок Н.В., Давлетов А.А. Представительство в гражданском процессе // Российский судья. 2017. № 1. С. 33 – 37.

Ассингеймер Н.Н. Когда и в каком порядке привлекается представитель в гражданский процесс // Электронный журнал «Азбука права». 2019. С. 56-59.

Борисова О.П. Основы представительства в гражданском праве // Юридические науки. 2019. № 2. С. 325-331.

Бойков А.Д. Проблемы судебного представительства и адвокатура // Ученые труды Российской Академии адвокатуры и нотариата. 2017. № 23. С. 3-9.

Байгушева Ю.В., Кузьмишина А.А. Виды представительства // Журнал российского права. 2017. № 1. С. 32-36.

Багдасарова А.Э. Актуализация правового регулирования представительства в гражданском праве // Актуальные проблемы российского права. 2017. № 4. С. 72 - 79.

Викулова Е.И. Представительство как способ защиты гражданских прав // Ленинградский юридический журнал. 2016. № 2. С. 72 - 86.

Викторова М.П. Особенности квалифицированной юридической помощи // Адвокат. 2017. № 3. С. 159-163.

Власов А.А. Об этике в адвокатской деятельности. // Судья. 2018. № 34

(125). С. 23-25.

Гражданский процесс / под ред. А. Г. Коваленко, А.А. Мохова, П.М. Филиппова. М., 2014. 630 с.

Гомзиков А.Г. Представительство: проблемы правового регулирования // Право и экономика. 2017. № 9. С. 40 - 45.

Грудцына Л.Ю. Гарантии независимости, самоуправления и финансирования адвокатской деятельности // Новый юридический журнал. 2016. № 1. С. 33-36.

Дюбко Е.Г. Способы реализации представительства в гражданском процессе // Юридический мир. 2014. № 9. С. 225-229.

Ерофеев И.В. Особенности и проблемы представительства в гражданском процессе // Арбитражный и гражданский процесс. 2016. № 10. С. 119 - 122.

Еременко М.С. Право на справедливое судебное разбирательство в гражданском процессе: практика Европейского суда по правам человека // Ежегодник гражданского и арбитражного процесса. 2017. № 3. С. 18.

Еремеева Л.А. Представительство в гражданском праве: теория и необходимость применения // Государство право. 2017. № 4. С. 204 - 207.

Ендольцева А.В. Представительство в гражданском судопроизводстве // Федеральный судья. 2017. № 2. С. 32-33.

Зимин В.А. Способы реализации представительства по российскому гражданскому законодательству // Адвокат. 2018. № 5. С. 17 - 24.

Гусева И.И., Зубков В.Н. Новые подходы к представительству // Российская юстиция. 2019. № 1. С. 62 - 65.

Днепровская М.А. Особенности участия адвоката-представителя в гражданском процессе // Журнал Российской академии правосудия. 2017. № 5. С. 57.

Иванюк Ю.В. Условия представительства в гражданском процессе. 2016. № 2. С. 195-199.

Комментарий к Гражданскому кодексу Российской Федерации, части

вторая (постатейный) / под ред. Т.Е. Абовой, М.М. Богуславского, А.Г. Светланова. М.: Юрайт, 2016. 1240 с.

Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) (6-е издание, переработанное) / под ред. Рыжакова А.П. М., 2018. 1100 с.

Коржавина Н.М. Представительство: анализ судебной практики // Современное право. 2018. № 11. С. 177 - 185.

Кусков А.С. Реализация принципа справедливости // Адвокат. 2017. № 3. С. 126-131.

Лисневский В.С. Институт представительства в гражданском процессе Российской Федерации: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Томск, 2017. 35 с.

Михайлова М.И. Представительство: понятие, сущность, условия // Актуальные проблемы экономики и права. 2017. № 12. С. 336-339.

Михайлов В.В. Основания привлечения представителя в гражданском процессе // Законность. 2015. № 7. С. 185-189.

Миронова О.С. Проблемы представительства в гражданском судопроизводстве // Юридические науки: проблемы и перспективы. 2018. № 5. С. 77-79.

Нуждина Т. Особенности представительства в гражданском праве России // Юридические науки. 2016. № 2. С. 115-119.

Орешин Е.И. Правовая природа полномочия представителя // Журнал российского права. 2014. № 2. С. 77-81.

Панкратова Н.А. Справка по результатам обобщения практики разрешения судами Свердловской области дел по гражданским делам с участием представительства за 2018 год // Бюллетень судебной практики по гражданским делам Свердловского областного суда. 2018. № 61. С. 56-71.

Постатейный комментарий к части второй Гражданского кодекса Российской Федерации / отв. ред. С.П. Гришаев С.П. М.: КонсультантПлюс, 2018. 1269 с.

Постатейный комментарий к части первой Гражданского кодекса

Российской Федерации / под ред. П.В. Крашенинникова. М., 2018. 224 с.

Покровский И.А. Основные проблемы представительства в законодательстве Российской Федерации // Молодой ученый. 2016. № 2. С. 94-98.

Рихт А. Об особенностях участия представителя в гражданском процессе // Домашний адвокат. 2016. № 2. С. 18-20.

Родионова О.М. Проблемы и перспективы представительства в гражданском праве // Законы России: опыт, анализ, практика. 2017. № 12. С. 8 - 12.

Слесарев С. Представительство в гражданском процессе: правозащитная функция // СПС КонсультантПлюс. 2019. 10 с.

Сидоров А.И. Представительство: актуальные вопросы // Молодой ученый. 2017. № 6. С. 24-28.

Сыдыкова Н.Н. Комментарий к главе 5 ГК РФ часть первая: вопросы теории и практики // Государство и право. 2016. № 11 (456). 562-571.

Федулова С.Н. Правовой статус представителя в гражданском процессе // Адвокатская практика. 2018. № 1. С. 23-27.

Харсеева В.Л. Правовое регулирование представительства в свете концептуальных изменений гражданского законодательства // Адвокат. 2014. № 9. С. 18-21.

Чураков А.И. Представительство как способ защиты прав. СПб.: Юридический центр «Пресс», 2016. 120 с.

Шаронов И.В. Некоторые вопросы представительства // Федеральный судья. 2017. № 3. С. 46 - 47.

Шихалева Е.Л. Виды представительства в современном гражданском праве России // Гражданский кодекс Российской Федерации и новейшее законодательство: Материалы межвузовских научно-практических конференций. Омск. 2016. 63 с.

Щеголихин Д.А. Коллизии и пробелы института представительства в Российском гражданском праве // Известия ПГПУ. 2017. № 3 (46). С. 81-93.