

ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ АВТОНОМНОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ
**«БЕЛГОРОДСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ
ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ УНИВЕРСИТЕТ»**
(НИУ «БелГУ»)

ЮРИДИЧЕСКИЙ ИНСТИТУТ

Кафедра гражданского права и процесса

Полухин Сергей Юрьевич

**АКТУАЛЬНЫЕ ПРОБЛЕМЫ СУДЕБНОГО ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА
В ГРАЖДАНСКОМ И АРБИТРАЖНОМ ПРОЦЕССЕ РОССИЙСКОЙ
ФЕДЕРАЦИИ**

Магистерская диссертация

**Направление подготовки
40.04.01 Юриспруденция,
программа «Гражданский процесс, Арбитражный процесс»**

Научный руководитель:

доцент кафедры гражданского права и
процесса юридического института
НИУ «БелГУ», к.ю.н.
Левченко В.Е.

Рецензент:

Судья Белгородского областного суда
Стефановская Л.Н.

Белгород 2016

ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение	3
Глава 1. Теоретические аспекты представительства в гражданском процессе Российской Федерации.....	6
1.1. Юридическая сущность представительства в гражданском процессе Российской Федерации. Понятие, формы, функции, признаки судебного представительства.....	7
1.2. Система судебного представительства и методы регулирования отношений между субъектами представительства в гражданском судопроизводстве.....	23
Глава 2. Современные проблемы и перспективы развития представительства в гражданском процессе Российской Федерации.....	34
2.1. Проблемы классификации судебного представительства в юридической литературе.....	34
2.2. Преимущества договорного представительства. Полномочия адвоката в гражданском процессе.....	57
Глава 3. Полномочия представителя, защита интересов представляемого и порядок оформления полномочий на примере деятельности юрисконсульт ОАО «Уральский банк реконструкции и развития».....	68
3.1. Статус юрисконсульта как представителя кредитной организации в гражданском процессе в качестве истца и ответчика в суде.....	68
3.2. Проблемы защиты прав интересов банка при участии юрисконсульта по отдельным категориям гражданских дел в арбитражном суде.....	81
Заключение.....	89
Список использованной литературы.....	93

Введение

Эффективная защита прав граждан и организаций – одна из главных задач правовой системы Российской Федерации. В решении этой задачи важную роль играет судебный механизм защиты прав. Судебная защита в том или ином смысле явление уходящее корнями на несколько тысячелетий до нашей эры. Первые защитники в судах были жрецы Древнего Египта, Вавилона, Сирии, Шумера и Аккадской Цивилизации примерно за 4-5 тысячелетий до нашей эры. Жрецы, Волхвы, советники фараонов и знатных вельмож – первые адвокаты и правозащитники своего времени. Функции первых судебных представителей в течение времени менялись, менялась и сама социально-правовая система, однако суть представительства осталась неизменной, и главной целью по-прежнему является защита интересов поверенного лица, полное отражение его законных интересов, прав и свобод. Следовательно, представительство является одним из старейших институтов права, а значит, подвержен изменениям, которые несет развитие общественного процесса, постоянные переходы от одной формации к другой. Судебное представительство как система динамична и изменчива и одной из задач данной работы будет рассмотрение возможных вариантов изменения и усовершенствования методов и способов представительства в гражданском процессе, с целью в конечном итоге повысить эффективность профессиональной деятельности адвокатов и иных представителей, так как практическое применение теоретических знаний это основа любого научного исследования.

В свою очередь, одним из элементов судебного механизма защиты, исследование которого в настоящее время представляется весьма актуальным и своевременным, выступает исследование и установление фактических обстоятельств дела. Применение материально-правовой нормы судом – важнейший этап в ходе защиты права, но такое применение невозможно без

установления фактических обстоятельств дела. Установление же последних может достигаться с помощью различных способов, приемов и использование той или иной их совокупности может оказывать существенное влияние на сам механизм судебной защиты – в частности, на вынесение законного и обоснованного решения по делу. В силу этого приобретает важность исследование проблем состязательности судопроизводства в гражданском процессе.

Укрепление состязательных начал предполагает эффективное участие адвокатов в судопроизводстве. До тех пор, пока человек остается неравноправным участником отношений с государственными органами, защита его прав будет крайне затруднена или невозможна, а роль его представителя – адвоката – принижена. И это характерно не только для уголовного, но и для гражданского судопроизводства. Конкретные проявления состязательности прослеживаются в Гражданском процессуальном кодексе РФ.

Поэтому, чтобы действительно укреплять состязательные начала в гражданском процессе, необходимо развивать и совершенствовать отношения представительства и, в первую очередь, профессионального представительства (деятельности адвокатов в процессе). Кроме того, эту проблематика характеризуется наличием множества дискуссионных вопросов, так строго теоретического, так и практического планов. С развитием нового гражданского законодательства изменяются и некоторые аспекты законного представительства. Все эти вопросы требуют глубокого рассмотрения и изучения. Таким образом, мы видим, что роль и значение института представительства в настоящее время резко возросла, тем самым, предопределяя актуальность данной тематики.

Цель данной работы заключается в изучение проблем и перспектив дальнейшего развития судебного представительства, развития института профессионального представительства и добровольного, рассмотрения опыта некоторых стран Запада, подхода к добровольному представительству в

правовых системах данных государств. Необходимо рассмотреть роль адвоката в гражданском процессе и его полномочия, определить основные направления повышения эффективности его деятельности относительно его подзащитных лиц. Требуется произвести широкий анализ понятия, значения, видов судебного представительства, а также исследование вопросов договорного представительства на отдельных стадиях гражданского процесса. Кроме того, на основе данного исследования необходимо сформулировать выводы теоретического и практического характера.

Задачами диссертационного исследования являются:

- изучение теоретических основ судебного представительства в гражданском процессе Российской Федерации;

- обоснование различных методических подходов классификации видов представительства, выявление тенденций полномочий различных субъектов гражданского процесса;

- выявление факторов, прямо или косвенно влияющих на объем полномочий представителя по гражданскому судопроизводству;

- разработка направлений оптимизации гражданского законодательства с целью сократить количество так называемых «законодательных дыр» для более четкого регулирования отношений в сфере представительства;

- определение и решение проблем представительства на примере судебной практики Российской Федерации, рассмотрение опыта правовых систем некоторых государств Европы, с целью обогащения отечественной юридической наукой лучшими зарубежными правовыми и социальными технологиями.

При исследовании особенностей участия представителя на стадиях гражданского процесса, как правило, рассматриваются, прежде всего, правовые отношения договорного представительства (в первую очередь аспекты профессионального представительства – адвокатуры), поскольку иные виды не обладают какими-либо значимыми особенностями.

Данная цель может быть достигнута только при последовательном

разрешении отдельных специальных задач:

- анализ разновидностей судебного представительства;
- выявление процессуального положения представителя в гражданском процессе Российской Федерации;
- исследование вопросов оформления представительских полномочий в гражданском процессе;
- анализ особенностей участия адвоката в гражданском процессе.

Объект исследования – сложные социально-правовые отношения, регулирующие права, обязанности, поведение всех субъектов гражданского производства, взаимодействующих с представителем (адвокатом и/или иным лицом).

Предметом исследования является комплекс процессуальных норм, регулирующих судебное представительство в гражданском процессе Российской Федерации.

Методологическая основа труды и работы отечественных и зарубежных юристов, ученых, адвокатов-практиков и теоретиков в области судебного представительства по гражданским делам, разработки законодателей в сфере правотворчества и применения законодательной практики обязательного и добровольного представительства. В процессе выполнения работы использовались различные методы исследования: аналитический, абстрактно-логический, формально-правовой, статистический, сравнительный, индукции, дедукции, и др.

Теоретическая и практическая значимость исследования выражается в результатах проведенной работы, где рассмотренные аспекты могут быть использованы как в практической, так и в научной деятельности.

Апробация результатов исследования. Результаты диссертационного исследования нашли свое отражение в следующих научных публикациях:

- Полухин С.Ю. Развитие арбитражных судов в Российской Федерации// Первые шаги в науку третьего тысячелетия [Электронный ресурс] / НФ БашГУ. –Электрон. текст. данн. (24,2 Мб). – Уфа: РИЦ

БашГУ, 2015. – 1 оптический компакт-диск (CD-ROM). – Систем. требования: PC с процессором не ниже 233 МГц., Microsoft Windows Server 2003/XP/Vista/7/8, не менее 128 МБ оперативной памяти; Adobe Acrobat Reader 10.1 или выше; дисковод CD-ROM 8x или выше; клавиатура, мышь. – Загл. с тит. экрана. – Электрон. текст подготовлен РИО НФ БашГУ

- Полухин С.Ю. Гражданско-правовая характеристика письменных доказательств // Происхождение государства и права: ревизия концепций (14 июня 2014 г, г. Санкт-Петербург). – К. : Фонд развития юридической науки, 2014. – 68с.

Структура работы обусловлена поставленными задачами и состоит из введения, трех глав основной части, заключения, приложений и библиографического списка.

Глава 1. Теоретические аспекты представительства в гражданском процессе Российской Федерации

1.1. Юридическая сущность представительства в гражданском процессе российской федерации. Понятие, формы, функции, признаки судебного представительства

Важным критерием формирования правового государства и правосознательного общества является, согласно ст. 46 Конституции РФ, расширение и совершенствование судебной защиты прав и свобод граждан и организаций¹. В соответствии со ст. 48 Конституции РФ «Каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи». Это один из главнейших принципов демократического государства, основа построения состязательности гражданского процесса, преуалирующего правовыми нормами диспозитивного характера. Данные нормы права закрепило в гражданском процессуальном кодексе положения о представительстве, функции, полномочия, пределы ответственности судебных представителей и их подзащитных.

Представительство, являясь объектом изучения правовых отношений, требует четкого и корректного определения. Однако в современной юридической литературе редкий институт права имеет глубоко структурированную, многообразную, неоднозначную терминологию, как институт представительства по гражданским делам. Представительство определяют и как процессуальное действие, и как процессуальное отношение, и как институт процессуального права.

Опираясь на главу 5, статью 48 Гражданско-процессуального кодекса РФ определяем судебное представительство по гражданским делам в суде как процессуальную деятельность, осуществляемую от имени и в интересах лиц,

¹ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ)//Собрание законодательств РФ.-2014.-№31

участвующих в гражданско-правовом споре, а именно сторон, третьих лиц, заявителей и иных заинтересованных лиц, прокурора, государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов¹. Полномочия представителя необходимо оформить должным образом и отражаться в доверенности, выданной и оформленной в соответствии с нормативно-правовыми актами (например, Основы законодательства РФ о нотариате от 11.02.1993 №4462-I, приказы Министерства Юстиции и иные законодательные и подзаконные акты).

Представительство, по сути, являясь отдельным институтом, несет одну из важнейших функции, предписанную самой Конституцией РФ – это защита прав и интересов всех граждан общества, особенно тех субъектов правоотношений, которые в силу различных причин (по состоянию здоровья, отсутствия по месту нахождения по уважительным причинам, не достижение дееспособного возраста) не способны должным образом обеспечить выполнение своих гражданских прав и не способны отвечать по своим обязательствам.

Однако без четкого понятийного аппарата ни институт процессуального представительства, ни процессуальная наука вообще не могут развиваться. Все дискуссии рискуют быть сведенными в итоге к спору о понятиях как базовых категориях, на которых строится любая наука. Как отмечает, С.А. Халатов, «в правовой же науке терминологическая точность особенно важна, поскольку выработанные теоретические понятия в дальнейшем используются в законодательной практике и приобретают всеобщее значение».

Внимание к исследованию института представительства в гражданском процессе обуславливают ряд причин:

- *объективные:*

А) возрастание роли права в регулировании гражданского оборота,

¹ «Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации» от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 21.07.2014)
// Российская газета. – 2002, 20 ноября.

возникающих в процессе его отношений и разрешении цивилизованными средствами конфликтов между участниками правоотношений;

Б) достижение обществом определенного уровня культуры и цивилизованности, которые ставят задачи обеспечения членам социума возможностей пользоваться профессиональной помощью соответствующих лиц в целях охраны и имущества, доброго имени, чести репутации;

В) отсутствие в правовых системах Древнего Мира и Средневековой Европы цельного учения о представительстве в суде, в то время как жизнь, правовая действительность, интересы реализации, защиты и охраны физических и юридических лиц стимулировали необходимость всестороннего и обстоятельного исследования всех значимых аспектов названного института права.

- субъективные:

А) потребность поручить другому лицу выполнение юридически значимых действий в интересах доверителя (поручителя);

Б) особый характер взаимоотношений, складывающийся между доверителем и представителем в процессе выполнения последним своих профессиональных обязанностей; в регулировании отношений между доверителем и поверенным, как нормами права, так и нормами корпоративной этики, если представительство в гражданском процессе осуществляет адвокат;

В) в нравственной и юридической ответственности адвоката – представителя за качество и результативность оказываемой клиенту правовой помощи.

- нейтральные:

А) в историческом и правовом отношении представительство – старейший институт и нормы права данного института интересны с точки зрения изучения развития права и морали Российского Государства;

Б) представительство по гражданскому судопроизводству – объект изучения юристами, политологами, учеными на протяжении всего

становления самостоятельного Российского Законодательства и становления гражданского законодательства, института собственности после перехода России к рыночной экономике. Вероятно, интерес к институту представительства в среде юристов в ближайшее время будет усиливаться. О данном факте свидетельствует статистика выпускников юридических специальностей в РФ с 1992 по 2012 годы, рост с 1500 тысяч выпускников юристов-адвокатов, магистров, аспирантов по данному направлению юриспруденции 1993 году до 8000 в 2012 году¹.

Самым распространенным определением процессуального представительства по гражданским делам среди юристов-ученых является определение его как системы материальных норм права и процессуальных действий субъектов гражданского судопроизводства, наделенных правами и обязанностями (адвокат, прокурор, иные представители, третьи лица). Данное определение сформулировано А.Ф. Козловым, одним из теоретиков российской юридической науки, профессором, рассматривавшим в основном вопросы гражданского процесса и прокурорского надзора. По его мнению, судебное представительство в гражданском процессе – это процессуальная деятельность право-дееспособных субъектов от имени и в защиту прав и охраняемых законом интересов сторон, третьих лиц, заявителей и иных, заинтересованных по делу лиц². Поскольку процессуальные действия – это система со сложными взаимозависящими отношениями и поведенческими признаками, то в материальной части она включает в себя, в том числе и обычаи делового оборота, судебные прецеденты, то есть элементы, присущие в основном Европейской системе представительства и Американской адвокатской школе, которые развивались веками, и для отечественного права данные системы подходят мало, так как институт адвокатуры слишком молод по западным меркам. Поскольку представительство – это отношения, то как

¹ Ватман Д.П., Елизаров В.А. Адвокат в гражданском процессе. – М.: Юридическая литература, 2011, 200 с.

² Козлов А.Ф. Прокурорский надзор в Российской Федерации: Общая часть: Учеб. пособие.— Екатеринбург: Изд-во УрГЮА, 1999.

правило, выделяют 2 типа отношений:

- *внешние* (отношение между представителем и субъектами гражданского процесса; судом, прокурором, свидетелями, специалистами, иными участниками, регулируются нормами материального права);

- *внутренние* (взаимодействие между представителем и поверенным, регулируется нормами процессуального права). Данный тип отношений относительно новый, связан с введением в ГПК РФ возможности добровольного представительства, то есть адвокатских услуг.

Следует отметить, что большинство политических деятелей, президентов США, таких как Г. Трумэн, Р. Никсон, Ф.Д. Рузвельт в начале своей карьеры были адвокатами; профессия адвоката в США и странах Европы более востребована, адвокатскую деятельность регулирует целая сеть государственных и частных структур, в учебных заведениях существуют отдельные профильные специальности, готовящие адвокатские кадры, в то время, как в российских вузах отдельной адвокатской специализации в большинстве своем не существует.

Сходное понятие представительства дает А.А. Добровольский, определяющий его как ведение дела в суде одним лицом в защиту и в интересах другого. Е.В. Салогубова характеризует судебное представительство как деятельность представителя в гражданском процессе, осуществляемую от имени и в интересах поверенного с целью добиться для него наиболее благоприятного решения, а также для оказания ему помощи в осуществлении своих прав, предотвращения их нарушений в процессе и оказания суду содействия в осуществлении правосудия по гражданским делам¹.

Определение судебного представительства как процессуальной деятельности, системы процессуальных действий, ведение дела отражает динамику процесса и имеет большое значение для практической

¹Гельфанд Л. Участие адвоката в пересмотре гражданских дел кассационной и надзорной инстанциями // Российская юстиция, 2009, № 2, С. 13-14.

деятельности представителя, позволяет сосредоточиться на конкретной работе по реализации его полномочий в суде. Такое определение акцентирует внимание на том, что процессуальный представитель является активным участником процесса, деятельность которого направлена на получение известного правового результата для представляемого, а ближайшим следствием деятельности представителя является возникновение, изменение и прекращение процессуальных прав и обязанностей представляемого и их реализация².

Данные определения указывают на то, что судебное представительство многогранное, неоднозначное явление в юридической практике и более полно роль в современном гражданском процессе раскроют функции, выполняемые судебным представительством:

1. *Правозащитная* (защита представителем законных интересов своих подзащитных, отстаивание прав и свобод каждого гражданина, имеющего согласно Конституции право на защиту);
2. *Регулирующая* (по средствам и методам института представительства реализуется состязательность процесса, тем самым достигается равенство сторон в процессе, никто не имеет первоначального преимущества, каждый участник обладает строго определенными правами и обязанностями);
3. *Стимулирующая* (относительно новая функция представительства, в связи с тем, что в РФ с начала 90-х годов прошлого столетия стал формироваться слой профессиональных представителей – адвокатов, то в гражданском процессе должны присутствовать только компетентные кадры, следовательно, предыдущие две функции обусловили конкуренцию в среде самих адвокатов, пользующихся спросом и качественно оказывающих свои услуги населению, а значит, обуславливается и повышение качества услуг адвокатов, что

² Салогубова Е.В.// Римский гражданский процесс. М., 1997

позитивно сказывается на правовой сфере в целом).

Следует отметить, что названное определение имеет и ряд недостатков. Во-первых, оно механистично, то есть лишь описывает внешние явления, происходящие в рамках представительства, не показывая сущность представительства, его место в системе права. Во-вторых, оно оставляет без внимания наличие и содержание правоотношений, складывающихся между представителем и представляемым, представителем и судом. В-третьих, такое понятие не охватывает общественных отношений, не составляющих собственно деятельность, но урегулированных нормами института судебного представительства, например, отношений, связанных с основаниями (уполномочие, доверенность) и субъектами представительства (лица, имеющие право быть представителями), имущественными отношениями по возмещению расходов представителя.

Определение процессуального представительства как процессуального правоотношения берет свое начало в XIX в. Эта концепция в короткий срок завоевала множество сторонников, в числе которых были известные русские цивилисты и процессуалисты, такие как, Е.В. Васьковский, Г.Ф. Шершеневич.

Г.Ф. Шершеневич предложил следующие определение представительства в гражданском праве: «Представительство – есть отношение, в силу которого последствия сделок, совершенным одним лицом от имени другого, непосредственно переносятся на последнего»¹.

Каждое определение и понятие имеет ряд преимуществ и недостатков и неполно открывает все аспекты представительства, в совокупности определения однозначно открывают сущность сложного термина в юридической литературе – представительства.

Анализ различных точек зрения на судебное представительство

¹ Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 г.). – М.: СПАРК, 2009, 556 с.

позволяет дать следующее определение *судебного представительства* – это правоотношение, в силу которого одно лицо осуществляет на основании предоставленных ему полномочий в интересах и от имени другого деятельность в целях получения наиболее благоприятного решения, а также для оказания представляемому помощи в реализации своих прав, предотвращения их нарушения в процессе и оказания суду содействия в отправлении правосудия по гражданским делам¹.

Нормы о гражданском процессуальном представительстве представляют собой не простые совокупности, а неразрывную общность, правовую целостность, а потому могут проявлять свои регулятивные свойства в полной мере лишь в единстве. Это позволяет утверждать, что гл. 5 ГПК РФ достаточно полно регулируют все основные вопросы, относящиеся к деятельности представителя в гражданском и арбитражном процессе. Нормы о судебном представительстве образуют такую общность, которая обеспечивает практически полное регулирование этого элемента процесса. Это позволяет утверждать, что нормы о гражданском процессуальном представительстве образуют институт гражданского процессуального права.

Судебное представительство, как и иные правовые институты, имеет ряд форм (совокупностей отличительных взаимоотношений по содержанию). К числу таких форм в гражданском процессе относят:

А) Добровольное представительство - совершение правовым субъектом (представителем) от имени другого лица (представляемого) на основании полномочий, прописанных в доверенности, создающей, изменяющей либо прекращающей гражданские права и обязанности;

Б) Обязательное представительство –совершение правовым субъектом (представителем) от имени представляемого юридически значимых действий в отношении представляемого, с целью защиты его прав и свобод в силу причин, прямо полагающих такие полномочия на представителя. Главное

¹ Некрасова Е. Представительство в немецком гражданском процессе // Арбитражный и гражданский процесс. – 2010, №11, С.30-32.

отличие от добровольного представительства заключается в том, что в особых случаях лица обязаны представлять интересы своих подопечных, иждивенцев, несовершеннолетних, в основе таких отношений лежит не договор (как в случае с договором между адвокатом и его подзащитным).

Данное представление о классификации форм представительства является классическим, существует еще ряд форм представительства, которые иногда выделяют юристы в гражданском процессе (адвокатское представительство или профессиональное представительство; международное представительство; межведомственное; представительство органов государственной власти и иные формы)¹.

С точки зрения юридической техники такое выделение форм представительства в гражданском процессуальном представительстве, расположенных в Общей части ГПК, достаточно условно. Все нормы о представительстве, имеющие общий характер, «выносятся за скобки» и распространяются на все стадии процесса и виды судопроизводства. С этой точки зрения разделение гл. 4 ГПК «Лица, участвующие в деле» и гл. 5 «Представительство в суде», есть не разделение лиц, участвующих в деле, и представителей, а прием юридической техники, основанный на системе гражданского процессуального права. Такой прием не подтверждает вывода о том, что представитель не является лицом, участвующим в деле, а лишь подчеркивает его особый статус, как части системы публично-правовой защиты прав, а также то, что действие норм о представительстве распространяется на всех лиц, участвующих в деле.

Для более полного отражения сути судебного представительства следует особо рассмотреть понятие признаков судебного представительства. В общем случае, признаки кого-либо, чего-либо это основные параметры, элементы построения предмета, отличительные черты предмета

¹ Сергеева Н. Некоторые вопросы участия адвокатов в гражданском судопроизводстве // Российская юстиция. – 2011, №2, С. 4-5.

характеризующего его как такового по своей сути¹. Роль признаков судебного представительства имеет скорее теоретическое значение, нежели практическое, данному аспекту уделяется не так много внимания, хотя незнание признаков не раскрывает полностью сложнейшее явление-представительство. Классически признаки выделяют в группы, которые в свою очередь дробятся в подгруппы, упростим данную классификацию с целью простого и наглядного понимания сути признаков и их содержания. Рационально выделить следующие признаки судебного представительства в гражданском процессе Российской Федерации:

1. Совершение представительства от имени строго определенного лица (физического лица или юридического): граждан (или физических лиц), организаций, (юридических лиц), государственных и муниципальных органов государственной власти и местного самоуправления. Представители осуществляют процессуальные права и исполняют процессуальные обязанности представляемых. Важной особенностью данного признака является то обстоятельство, что сами представляемые не лишены возможности в дальнейшем защищать свои права и свои полномочия они не передают представителям постоянно, а лишь делегируют их на определенный срок для определенных действий с целью достижения своих интересов при наличии у него процессуальной дееспособности с сохранением права на совершение процессуальных действий. Искомое утверждение вытекает из ст. 48 ГПК РФ, которая гласит, что «личное участие в деле гражданина не лишает его права иметь по этому делу представителя».

В некоторых случаях закон предусматривает обязательное параллельное участие в деле как представляемого, так и его представителя. Например, в соответствии с ч. 3 ст. 37 ГПК РФ по делам несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет, а также граждан, ограниченных в дееспособности,

¹ Гельфанд Л. Участие адвоката в пересмотре гражданских дел кассационной и надзорной инстанциями // Российская юстиция, 2009, № 2, С. 13-14.

права и законные интересы которых защищаются их законными представителями, суд обязан привлекать самих несовершеннолетних, а также граждан, ограниченных в дееспособности.

При рассмотрении признаков представительства юридических лиц стоит учесть юридическую «правовую яму», заключающуюся в том, что, несмотря на нормы ч. 2 ст. 48 ГПК РФ в ней прямо не указано об участии уполномоченного физического лица в судебных делах организации, однако норма не запрещает полномочным представителям компании параллельного участия в гражданском деле. Такими лицами могут быть как юрисконсульт организации, так и руководитель компании, главный бухгалтер, и иные лица, допущенные по доверенности к делу. Рассматривая данный признак, сделаем вывод, что его сущность состоит в том, что полномочия судебного представителя носят производный характер. При этом участие в деле представителя не исключает возможности участия в нем самого представляемого им лица.

2. Представитель по гражданскому делу в суде действует строго в пределах предоставленных ему полномочий.

На практике данный признак закрепляет основания недействительности действий, произведенных за гранью дозволенных прав представителя, после которых наступают негативные последствия для представителя, при этом такие последствия для подзащитного не предусмотрены, так как отсутствует само неправомерное деяние со стороны подзащитного (представляемое лицо могло и не знать о действиях представителя, касаясь превышения его полномочий и наступления неблагоприятных последствий для сторон гражданского процесса). Следует вывод, что действия совершаемые за пределами полномочий не относятся к юридически значимым и подлежат пресечению со стороны суда и иных компетентных органов. Однако, следует обратить внимание на норму ст. 183 ГК РФ, которая предусматривает негативные последствия заключения сделки не уполномоченным на то лицом. В соответствии с п. 2 ст. 183 ГК РФ

последующее одобрение такой сделки представляемым создает для него правовые последствия, вытекающие из сделки с момента ее совершения. Аналогично решается вопрос о последствиях одобрения заинтересованным лицом действий, совершенных в его интересе без поручения.

3. Судебное представительство в гражданском процессе характеризуется тем, что действия представителя совершаются в интересах представляемого.

Сам представитель, участвуя в деле, не приобретает для себя каких-либо благ, однако его труд согласно договоренности может оплачиваться (договор с адвокатом); данный тезис зависит от формы представительства, которая зависит от типа отношений (добровольное или обязательное представительство). Все правовые последствия, связанные с его действиями, касаются представляемых им лиц. В данном случае юридический интерес судебного представителя в деле носит не материально-правовой, а исключительно процессуальный характер, так как оплата деятельности представителя это другая грань гражданско-правовых отношений между представителем и его подзащитным.

Так как процессуальные последствия совершенных защитником действий распространяются только на сторону (третье лицо), такого рода представительство исключает возможность параллельного участия того и другого в процессе, которое характеризует суть процессуального представительства.

Содержанием данного признака судебного представительства по гражданским делам выступает ведение представителем судебного дела представляемого с целью оказания ему правовой помощи в защите субъективных прав и охраняемых законом интересов и содействия суду в осуществлении правосудия. Ведение дела в суде прежде всего означает деятельность представителя в рамках процессуальных отношений с судом (сбор доказательств, определение предмета, методов, способов, пределов доказывания; осуществление процессуальных процедур в судах,

представительство в иных организациях и учреждениях). Зачастую, для полной защиты интересов представляемого недостаточно только органов судебной системы России, требуется сбор справок, истребование иных важных документов в других организациях и учреждениях (например, в Бюро Технической Инвентаризации, Сбербанке России, органы Полиции, страховых компаниях, органах опеки и попечительства, органы ЗАГС и иных), так как документы данных структур могут существенно разрешить дело по существу и помочь в защите законных прав и интересов представляемого. Предпосылками данного признака выступают нормы гражданского процессуального права, правосубъектность представителя и юридические факты (процессуальные действия представителя и суда, особенно в сфере доказывания). Воля представляемого по ведению его дела представителем лежит вне рамок процессуальных отношений. Совершение тех или иных действий представителем в пределах предоставленных ему процессуальным законом прав не исключает совершения тех же действий самим заинтересованным лицом и не требует его согласия.

4. Определенный субъектно-объектный состав отношений и правонарушений в сфере представительства.

В гражданском процессе целью такого представительства является оказание юридической помощи и защита нарушенных и оспариваемых прав и законных интересов обратившегося. Судебное представительство является одной из специфических разновидностей общегражданского представительства. Отношения представителя с третьими лицами регулируются нормами ГПК, отношения же между представителем и представляемым - нормами ГК РФ. Согласно нормам ГПК РФ, отношения имеют четкую структуру, или состав - совокупность основных элементов. К субъектно-объектному составу относят: субъектов (участники процесса: суд, сторона обвинения, сторона защиты, иные лица - специалисты, криминалисты и другие); объектов - комплекс правовых отношений между субъектами гражданского процесса. Данный факт скорее лежит в плоскости

общей части гражданского процесса, интересен для изучения в первую очередь для юристов¹.

Подводя краткие выводы, важно отметить, судебное представительство следует отличать от участия в суде органов юридических лиц, осуществляющих защиту прав и законных интересов организаций. В юридической литературе по вопросу о процессуальном положении органа юридического лица нет единого мнения. Одни ученые считают, что руководитель, а также иные лица, отнесены законом, уставом или положением к органам юридического лица, не являются в суде его представителем и их действия, связанные с защитой прав и законных интересов, являются действиями самого юридического лица.

По мнению же других, органы юридических лиц выступают в суде в качестве их законных представителей. Например, Д.М. Чечот утверждает, что «никакого другого процессуального положения, кроме положения представителя юридического лица его руководитель занимать не может»².

Следует согласиться с мнением ученых, которые считают, что действия органов юридического лица, связанные с защитой своих прав и интересов, являются действиями самого юридического лица. Процессуальное положение судебного представителя и органа юридического лица различны, что обусловлено различной сущностью этих правовых явлений.

Во-первых, различен характер взаимоотношений, возникающих между юридическим лицом и его органом. Между юридическим лицом и его органом не возникает правовых отношений и вместе они представляют единый субъект права, судебный же представитель по отношению к представляемому им лицу выступает как самостоятельный субъект и всегда состоит с ним в правовых отношениях.

Во-вторых, представитель, совершая юридические действия в

¹ Колоколова Э.Е. Представительство в гражданском процессе: виды, субъекты, основания и формы // Арбитражный и гражданский процесс. – 2013. – №1, С.2-8.

² Чечот Д.М. Участники гражданского процесса. – М.: Госюриздат, 1960

интересах представляемого, осуществляет свою собственную дееспособность. В отличие от этого орган юридического лица осуществляет дееспособность юридических лиц.

В-третьих, не одинаковы у них основания возникновения полномочий. Полномочия органов юридических лиц устанавливаются законом, уставом или положением, а основанием возникновения полномочий представителя юридического лица является в числе других факторов и волеизъявление органа юридического лица.

Кроме названных признаков различие следует проводить по цели, которая поставлена перед каждым из этих правовых явлений. Перед органом юридического лица, осуществляющим ведение гражданского дела в суде, стоит лишь одна цель – осуществлять защиту прав и законных интересов организации. Например, перед органом не может быть поставлена задача помогать юридическому лицу в осуществлении своих прав, ибо орган юридического лица и само юридическое лицо представляют собой одно целое. Кроме того, на орган юридического лица не возлагается обязанность содействовать суду в осуществлении правосудия.

Таким образом, судебное представительство – это институт гражданского процессуального права, регулирующий как процессуальную деятельность представителей, так и процессуальные отношения, возникающие в результате этой деятельности.

Деятельность судебных представителей заключается в совершении процессуальных действий от имени и в интересах представляемых лиц. В результате этих действий у представляемых лиц возникают процессуальные права и обязанности. У представителей в гражданском судопроизводстве возникают определенные правоотношения с судом и с представляемыми лицами. Правоотношения представителей с судом имеют процессуальный характер, т. к. регулируются только нормами гражданского процессуального права. Отношения представителей с представляемыми лицами регулируются нормами материального права и являются по своему характеру материально-

правовыми отношениями¹.

Поручить ведение дела представителю или участвовать в процессе совместно с ним имеют право не все участники процесса, а только стороны, третьи лица, органы государственного управления, профсоюзы, государственные и общественные организации или отдельные граждане, участвующие в деле по основаниям, указанным в законе, лица участвующие по делам, возникающим из публичных правовых отношений (ст. 245 – 261 ГПК РФ), по делам особого производства (ст. 262 – 319 ГПК РФ). Представительство граждан и юридических лиц возможно по всем категориям гражданских дел в суде первой инстанции, в апелляционном производстве по обжалованию решений и определений мировых судей, в кассационной и надзорной инстанциях, при пересмотре вступивших в законную силу решений по вновь открывшимся обстоятельствам.

1.2. Система судебного представительства и методы регулирования отношений между субъектами представительства в гражданском судопроизводстве

Институт судебного представительства, выполняя свои важнейшие функции и играя значительную роль в гражданском судопроизводстве России с одной стороны обладает сложной структурой гражданско-правовых отношений, с другой регулирует отношения между элементами данной системы по средствам различных инструментов и призван содействовать юридическим, физическим лицам, органам публичной власти и всему судопроизводству в целом с целью защиты прав и интересов.

Судебное представительство по гражданским делам, как и любой другой институт права, имеет сложную систему – совокупность взаимосвязанных элементов, образующих целостную цепочку и

¹Миронов В.И. Гражданское процессуальное право России. Курс лекций. – М.: ЗАО «Бизнес школа «Интел-Синтез», 2011, 240 с.

выполняющих строго определенные цели и задачи. В каждой системе ключевое значение играет элемент – своего рода элементарная частица сложных взаимодействий и отношений между субъектами системы судебного представительства по гражданским делам.

Классически, юридическая наука выделяет следующие элементы системы представительства:

- материальная часть;
- процессуальная часть;
- Субъекты представительства;
- Объекты представительства¹.

Законодательную основу представительства ряд специалистов классифицирует на:

- *материальную часть* (или *общая часть* с точки зрения законоуложения). Данный элемент состоит из норм права, регулирующих деятельность всех субъектов представительства в целом, описывает все институты данного явления (институт адвокатуры, институт попечительства и иные).

- *процессуальную часть* – совокупность правовых норм, регулирующих отношения участников гражданского процесса в сфере осуществления и реализации прав и свобод и ограничения недозволенного поведения по средствам правовых обязанностей. Процессуальные нормы позволяют на практике реализовать правовой потенциал субъектам гражданского процесса, а значит добиться благоприятного решения для себя¹.

Исследуемые материальная и процессуальная части соединяются важным связующим звеном и одним из самых размытых и неоднозначных юридических терминов - правовые отношения. В юридической практике

¹ Розенберг Я.А. Представительство в советском гражданском процессе. – Рига: Изд. Латв. Университета, 2014, 130 с.

¹ Советский гражданский процесс: Учебник / Под ред. К.И. Комиссарова и В.М. Семенова. – 2-е изд., перераб и доп. – М.: Юридическая литература, 1988, 480 с.

данным термином пользуются профессиональные юристы крайне редко, что говорит, о более теоретическом характере понятия правоотношения, чем прикладном. Правовые отношения существуют всегда, где действуют нормы права, говоря грубо правовые отношения, существуют параллельно с нормами права и обуславливаются ими. Где нет правовых норм, нет, и не может быть правовых взаимоотношений

Объектом в системе представительства (то есть тем, на что направлено воздействие субъекта) являются правовые отношения или правоотношения. К правовым отношениям следует отнести взаимодействие субъектов права в целом, при котором образуются юридические права и обязанности. К признакам правоотношений относят:

1. *Наличие минимум двух субъектов;*
2. *Обязательная правовая связь между субъектами (выражается в форме договора, как правило, либо следует из аналогии закона и/или права);*
3. *Обеспечены возможностями механизма принуждения в случае неисполнения субъектами своих обязанностей;*
4. *Наличие в составе правоотношений содержания правоотношения, субъекта и объекта. Только в комплексе данная триада элементов обеспечивает существование правоотношения.*

Правоотношения в общем случае иногда характеризуют объективной частью системы представительства по гражданским делам. Далее рационально рассмотреть субъективную часть представительства. К данному элементу относят в основном субъектов представительства по гражданским делам (представителя, представляемого, суд, иных участников процесса). К числу таковых следует отнести всех участников гражданского процесса, а именно: судебный орган, сторона ответчика и представитель стороны ответчика, сторона истца и представитель истца, иные участники процесса (свидетели, специалисты, иные лица способные разрешить дело по существу).

Особым элементом системы представительства является представитель и требования, предъявляемые законодательством к кандидатуре судебного представителя. Так ст. 49 ГПК РФ от 14.11.2002 №138 ФЗ гласит, что представителем может быть любое дееспособное лицо, надлежащим образом оформившее свои полномочия по ведению дела в суде. Исключением являются случаи, перечисленные в ст. 51 ГПК РФ (судьи, следователи и прокуроры не могут быть представителями за исключением, если они обязаны быть законными представителями, например представителями своих несовершеннолетних детей или они обязаны быть представителями соответствующих государственных органов и участвовать в деле как представители от имени Российской Федерации). Законным представителем согласно ст. 52 ГПК РФ могут быть лица, которые исполняют следующие функции:

1. Защищают права, свободы и законные интересы недееспособных и/или не обладающих полной дееспособностью граждан, при этом данная функция возложена на родителей, попечителей, опекунов, усыновителей или иных лица, которым данное право предоставлено законодательно.

2. Представляют интересы безвестно отсутствующего лица, в таком случае представителем по гражданскому делу выступает лицо, которому передано имущество безвестно отсутствующего в доверительное управление.

3. Представитель обязан совершать сделки только от имени представляемого и только в его интересах. Полномочия представителя ограничены рамками действующего законодательства и превышены быть не могут. Законные представители могут поручить ведение дела в суде другому лицу, избранному ими в качестве представителя¹.

Полномочия представителя в обязательном порядке должны быть закреплены, если представительство не прямая обязанность лица

¹ Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации, от 14.11.2002 №138-ФЗ (ред. от 29.12.2015) // Российская газета.- 2002, 20 ноября

(обязательное представительство). Данные отношения должны быть заверены в строго соблюдаемой форме. Статья 53 ГПК РФ дает исчерпывающий перечень субъектов, имеющих право на заверение доверенности представителя. Важным замечанием является то обстоятельство, что функции органов нотариата в Российской правовой системе частично могут выполнять иные органы. Это сделано в основном для удобства предоставления доверенности, как следствие повышенная защита интересов граждан и снижение нежелательной монополии нотариусов. К числу органов, заверяющих доверенности, помимо нотариусов относят:

1. Организация по месту работы или учебы доверителя, заверяет руководитель организации или учебного заведения;
2. Товарищество собственников жилья, руководитель ТСЖ или иное уполномоченное лицо;
3. Жилищно-строительный или накопительный кооператив, директор (начальник) ЖСК, оказывающие услуги ЖКХ по месту жительства или прописки доверителя или иное лицо, обладающее полномочиями временно отсутствующего директора;
4. Администрацию учреждений социальной защиты, где находится доверитель, в том числе учреждения здравоохранения;
5. Командира воинской части или подразделения где проходит службу доверитель;
6. Начальника места лишения свободы (начальник колонии);
7. Руководитель научно-исследовательской экспедиции, при нахождении лица в экспедиции;
8. Органы местной власти, где отсутствуют органы нотариата или их содержание нецелесообразно.

Все доверенности, выданные тем или иным способом, обладают равной юридической силой, что и акты органов нотариата, следовательно, все доверенности применимы в юридической практике и служат основанием для представительства в суде и защиты интересов представляемых лиц.

Неодинаковы и основания возникновения представительства в гражданском праве и в гражданском процессе. В гражданском праве возникновение у представителя необходимого полномочия закон связывает, прежде всего, с волеизъявлением представляемого, а также с другими юридическими фактами. Согласно ст. 182 ГК РФ полномочия представителя могут основываться на доверенности, административном акте или законе. В основе возникновения представительства в гражданском процессе лежат не только материально-правовые, но и процессуальные факты. Полномочия представителя могут быть оформлены доверенностью, устным заявлением доверителя, занесенным в протокол судебного заседания и в силу закона.

Различны и условия допуска представителя в гражданском праве и судебного представителя в гражданском процессе к совершению юридических действий.

Обязательным условием осуществления представительства в гражданском процессе является наличие у представителя надлежащим образом оформленных полномочий. Представитель, не имеющий оформленных в предусмотренном законом порядке полномочий, в процесс не допускается.

Гражданское же законодательство в некоторых случаях допускает совершение представителем юридических действий вообще без какого-либо оформления полномочий (полномочие может явствовать из обстановки, в которой действует представитель – продавец в розничной торговле, кассир и т. п.).

Основным элементом системы представительства является представляемый (подзащитный) – физическое или юридическое лицо, передавшее часть или все полномочия представителю с целью защиты своих прав и интересов в суде и иных органах для достижения благоприятного результата по гражданско-правовому спору. Представляемый – главный участник гражданского процесса, в отношении представляемого рассматривается дело в суде по существу, представляемый является либо

истцом и предъявляет претензии, либо является ответчиком и оппонирует истцу по предъявленным ему требованиям¹.

Между представителем и его представляемым существует так же тесная связь, обуславливаемая правовыми отношениями. Характер таких отношений несколько специфический по сравнению, с правовыми отношениями между иными субъектами системы гражданского процесса. Данная особенность состоит в обязательности таких отношений (родители представляют интересы своих несовершеннолетних детей) и отсутствии выбора, у представителя нет права отказаться от исполнения своих обязательств, кроме перечисленных законодательно случаев (болезнь представителя, невозможность по уважительным причинам присутствовать на судебном процессе). Характер добровольного представительства объясняется больше коммерческой, договорной основой, предоставлением услуги представляемому за вознаграждение; представитель вправе отказаться от участия в процессе. В основе добровольного представительства находится гражданско-правовой договор, в основе обязательного представительства – определение закона, как важнейшего социального регулятора общества.

К числу иных субъектов системы представительства причисляют:

- *органы судебной власти*. Уполномоченный орган государственной власти на основе беспристрастного суда осуществляет правосудие и разрешает дело по существу, вынося властное решение относительно обстоятельств дела.
- *иные участники гражданского дела*. К числу иных участников относят: экспертов, специалистов, переводчиков, свидетелей, организаторов процесса; данные субъекты независимы и выносят свое решение и отвечают на вопросы суда, которые необходимы для установления истину по делу.

¹ Осокина Г. Понятие, виды и основания законного представительства // Российская юстиция, 2014, №1, С. 43-44.

Значение систематизации и интеграции каждого элемента института судебного представительства в единую общность элементов представительства обуславливается тем фактом, что каждый элемент невозможно рассматривать отдельно, так как между каждым компонентом существует тесная корреляционная связь (каждый элемент системы изменяясь влияет прямо пропорционально на предыдущий). Примером данной связи может служить деятельность граждан, выступающих в гражданском процессе в качестве недееспособных лиц, которые не могут лично защищать в процессе свои права и охраняемые законом интересы, не могут сами осуществлять свои субъективные процессуальные права и исполнять процессуальные обязанности, но могут быть и должны быть представляемыми в суде, как ответчиками, так и истцами, следовательно, чем больше полномочий у представителя, тем больше возможностей для защиты прав и свобод недееспособных представляемых лиц. Рассматривая вопрос о процессуальном статусе представителей и представляемых, а так же о целостности системы представительства в гражданском и арбитражном процессе, необходимо отметить, что он относится к числу дискуссионных. В свое время это обстоятельство дало ряду ученых основание выдвинуть тезис о том, что представитель не является лицом, участвующим в гражданском деле, поскольку не заинтересован в его исходе, а значит, не может относиться к системе представительства. Вряд ли возможно согласиться с данной точкой зрения, так как судебный представитель является субъектом гражданских процессуальных отношений, взаимодействует со всеми субъектами представительства, особенно с представляемым. В юридической литературе справедливо отмечается, что заинтересованность в гражданском процессе может быть не только материальной, но и процессуальной. Ведь представитель, выполняя данное ему поручение, своими действиями оказывает влияние на развитие процесса и имеет в деле самостоятельный

процессуальный интерес, сам выбирает пути и способы защиты интересов своего доверителя¹.

Отдельно следует изучить методы регулирования отношений между субъектами представительства. Под методом в общем случае понимается определенная совокупность действий, шагов, требуемых с целью решить поставленную задачу, или достичь цели действия субъекта.

Конечно, в юриспруденции и в гражданском процессе в частности, набор методов регулирования отношений несколько специфичен, чем совокупности методов в других областях социальной жизни общества. Различны и качественные характеристики данных методов. Следует различать две больших группы методов: общенаучные и специальные.

К группе общенаучных методов относят:

- анализ;
- синтез;
- индукцию;
- дедукцию;
- сравнения;
- абстрагирования;
- статистические методы¹.

Общенаучные методы имеют основу, применимую абсолютно ко всем областям познания и видимых особенностей не имеют, но имеют особенности применения в отдельных областях науки, например, в гражданском процессе. Особенность применения заключается в особенностях взаимоотношения между субъектами (применение статистических методов при рассмотрении гражданского дела о признании иска одной стороны справедливым и применение статистических методов при переписи населения будет происходить с учетом особенности действий

¹ Сидоров Р.А. Процессуальное положение представителя в гражданском процессе // Арбитражный и гражданский процесс, 2013, №1, С.5-8.

¹ Теория государства и права. Учебник. / Под ред. В.М. Корельского и В.Д. Перевалова. – М.: Издательская группа НОРМА – ИНФРА-М, 2014, 570 с.

каждого субъекта). К специальным методам рядом специалистов причисляются:

- *диспозитивный метод*. Основывается на свободе выбора субъектом вариантов своего поведения, выбор путей реализации своих прав и свобод, Диспозитивный метод реализуется по средствам диспозитивных норм права - предписаний закона, содержащихся в актах (кодексах, законах, подзаконных актах). Примером диспозиции в гражданском процессе является выбор средств и способов доказывания по делу в суде, не запрещенных законом, выбор представителя, если нет предписаний обязательного представительства. В гражданском законодательстве диспозиция – основной метод регулирования отношений, так как данный метод отражает политику государства в построении демократического общества и устойчивой правовой системы, основанной на свободе предпринимательства и собственности.

- *императивный метод*. Фундамент искомого метода составляют нормы, прямо регулирующие и предписывающие властные отношения между государством и субъектами гражданского процесса в тоне вертикальных отношений приказного характера. К таким нормам относятся положения ответственности за нарушения ГПК РФ (ответственность санкционируется, обеспечивается, гарантируется органами государственной власти – институтом исполнения решений суда).

Вопрос определения правового статуса судебного представителя не является сугубо процессуальной проблемой или проблемой взаимоотношений представителя и представляемого. Судебный представитель своей деятельностью осуществляет, конституционную гарантию доступности квалифицированной юридической помощи. Государство и общество сами по себе не могут обеспечить гражданину квалифицированную юридическую помощь, поэтому они передают эту обязанность иным образованиям (например, коллегиям адвокатов). Однако обязанностью государства как субъекта права остается обеспечение деятельности этих образований, не только в организационном или

материальном плане, но, в первую очередь, и в плане определения их положения в системе.

При разработке вопросов правового статуса процессуального представителя, конечно, нельзя слепо копировать соответствующие положения зарубежного или дореволюционного российского законодательства. Нельзя, прежде всего, потому, что эти положения не будут действовать в современном российском праве так, как они действуют или действовали в предназначенной для них среде. Однако изучать, разумно и осторожно заимствовать, безусловно, необходимо.

Поскольку представительство, более чем какой-либо институт права, наделен свойствами внутреннего согласования и настройки системы, заимствование какого-либо одного существенного признака из другого типа процесса должно влечь за собой значительное изменение всего процесса. Система не может нормально взаимодействовать с чужеродными элементами. Для нормального функционирования необходима настройка всей системы, в том числе путем введения некоторых дополнительных элементов, необходимо связанных с перенимаемым. Гражданский процесс – динамично развивающаяся совокупность правовых норм, а значит, изменения должны и будут происходить с целью оптимизации и совершенствования представительства в Российской Федерации.

Глава 2. Современные проблемы и перспективы развития представительства в гражданском процессе Российской Федерации

2.1. Проблемы классификации судебного представительства в юридической литературе

Как правило, ученые – юристы и практики, рассматривая представительство как институт права или правоприменительной деятельности, в том числе судебной, освещают перечисленные ранее его виды: законное, договорное, уставное и общественное представительство. При таком подходе раскрываются количественная сторона института и деятельности – многообразие видов процессуального представительства, а также их правовые характеристики и особенности. Однако, по-прежнему, остаются неисследованными новые виды процессуального представительства, обусловленные качественными его параметрами и содержанием гражданско-процессуальной деятельности, которую в полном объеме могут осуществлять не все его субъекты.

Так, в широком плане гражданский процесс представляет собой самостоятельный вид государственной деятельности, осуществляемой сторонами, их представителями, судом, другими субъектами. Среди участников гражданского процесса выделяются те из них, которые профессионально подготовлены и к осуществлению процессуальной деятельности, и неподготовленные к этому.

В группу профессионально подготовленных участников гражданского процесса входят: суд, прокурор, адвокат, юрисконсульт. Последние, как правило, участвуют в гражданском процессе в качестве представителей сторон, третьих лиц. Благодаря профессиональной подготовке и практическому опыту адвокатов и юрисконсультов, их деятельность как представителей в гражданском процессе носит принципиально иной характер, чем деятельность иных лиц, участвующих в гражданском деле в качестве представителей.

Из данного утверждения плавно выводится первая классификация представительства по типу субъекта представительства относительно его профессиональной подготовки, знаний, навыков и умений в юридической практике:

- профессиональное представительство. К данному типу относят представительство адвокатов с образованием, стажем работы по профессии, должностных лиц органов опеки и попечительства, юрисконсульты при защите и представлении интересов коммерческих организаций. В основном к данному виду представительства прибегают по ряду причин:

А) Нежелание самостоятельно защищать свои интересы. Мотивов может быть множество, в основном это страх проиграть дело, а это чревато имущественными потерями и отчуждением принадлежащего подзащитному имущества.

Б) Отсутствие юридического образования и/или навыков в гражданском производстве в качестве представителя принуждают субъекта к обращению к специалисту с целью планомерной защиты своих интересов.

В) Желание выиграть дело, если при этом существует ряд стимулов (как правило, это имущественные, но юридическая практика как отечественная, так и зарубежная, знает случаи обращения к лучшим адвокатам для защиты своего престижа, репутации, доброго имени, чести, то есть нематериальных неотчуждаемых благ).

Г) невозможность в самостоятельном порядке защитить свои права. Причин может быть ряд. Например: временное отсутствие и/или проживание в отдаленных районах, относительно места рассмотрения дела в суде. Защита недееспособных имеет 2 грани; с одной стороны их интересы могут защищаться непрофессионалами (родителями, опекунами, попечителями, не имеющими юридической практики по гражданским делам); с другой стороны должны и могут защищаться интересы профессионалами (адвокатами, органами опеки и попечительства).

Д) Наличие специального субъекта представительства (юрисконсульта

в организации) и делегирование ряда полномочий по представительству в судах коммерческой организации объясняет причину, побудившую прибегнуть к помощи специального представителя, для которого защита интересов является его прямой трудовой обязанностью¹.

Вопрос о эффективности защиты интересов представляемых неоднозначен и зависит от множества факторов, однако, данный вид представительства считается более эффективным, более значимым в современном гражданском процессе Российской Федерации, большинство юристов полагают, что развитие данного представительства вытеснит непрофессионалов с рынка юридических услуг, станет на прочные коммерческие рельсы по типу зарубежных юридических систем. Для данного рывка в будущее необходима продуманная законодательная база, которая удовлетворит интересы всех граждан и не будет служить своего рода ограничителем в случае злоупотребления полномочий со стороны всех субъектов представительства.

- непрофессиональное представительство (самопредставительство, «кустарное представительство»). К данному виду в гражданском процессе ряд юристов относит самопредставительство – защиту своих прав и свобод в самостоятельном порядке, без обращения к профессиональным представителям, что допустимо Конституцией РФ, но вопрос об эффективности защиты интересов зависит от степени образованности индивидуума, его юридической грамотности, степени коммуникативной грамотности и умения донести смысл своей линии защиты до суда и склонения суда на свою сторону. Необходимо так же чтобы самопредставляемый отлично знал отрасль гражданского права и процесса, правильно толковал нормы права, разбирался во всех коллизиях судебной практики по тождественным рассматриваемым делам в судах различной инстанции.

¹ Малев Е., Лапин Б. Участие адвоката в подготовке гражданских дел к судебному разбирательству // Российская юстиция 2009, № 24, С. 21-22.

Принципиальное отличие их деятельности состоит в том, что предоставленные им права и возложенные на них обязанности адвокаты-представители и юрисконсульты реализуют со знанием дела, профессионально осмысленно, в соответствии с предписаниями материального и процессуального законодательства, иных нормативных актов. Важной составляющей является приобретенный опыт представителя, который он получил при исполнении своих обязанностей. Ряд американских исследователей в области профессиональной подготовки, этики, культуры корпоративного поведения и изучению рынка труда (Д.К. Гэлбрейт, А. Турен) считают, что каждый человек без образования при условии постоянной практики и работы на одном месте в течении 1-2 лет с вероятностью 75% станет профессионалом и способен эффективно работать. Юридическую сферу Д.К. Гэлбрейт исследовал, в частности представительство по всем делам, в том числе и уголовным¹. Многочисленные исследования способствовали выведению теории самоподготовки и самосовершенствования кадров. Исходя из сложившихся реалий юридической практики, делаем вывод, что, так как непрофессиональный представитель может стать профессиональным, значит виды представительства (профессиональное и непрофессиональное) являются подвижными, динамическими, изменчивыми, следовательно, имеют определенные стадии развития, а значит, исходная классификация имеет свое место в юридической науке и право на существование. Приведенное выше обстоятельство, которое мы предлагаем назвать профессионализмом, налагает свой отпечаток и на характер и содержание процессуальной деятельности по осуществлению представительства.

Обобщив вышеуказанные сведения, графически определим наиболее благоприятное соотношение затрат на представителя в ретроспективе уровня

¹ Пучинский В.К. Гражданский процесс США. – М.: Издательство Университета дружбы народов, 2011, 208 с.

юридической грамотности, уровня подготовки представителя, то есть уровня его профессионализма и результата, который представляемый ожидает в ходе рассмотрения судебной тяжбы.

Абстрактно, требуемая зависимость между навыками представителя и его эффективностью линейна, прямо пропорциональна; крайне результативной является верхняя точка графика (соответствует высокому профессиональному уровню представителя, степени его подготовки, грамотности и эффективной деятельности по защите интересов представляемого); крайняя нижняя точка соответствует невысокому уровню знаний в сфере представительства и как правило незначительной эффективности действий по защите интересов представляемого, либо собственных интересов в случае самопредставительства. Возникает вопрос о возможности достижения некоего усредненного уровня, компромисса между затратами на профессионального представителя и собственными способностями в гражданском процессе. Теоретически, данное утверждение, возможно, представить чисто математически, с юридической точки зрения грань между эффективностью и уровнем профессионализма трудно представить¹.

Четкого определения понятия «профессионализм» нет до сих пор в науке в целом. Ряд специалистов полагает профессионализм как степень и уровень подготовленности представителя по делам в гражданском процессе к выполнению своей ролевой функции в силу того, что он обладает юридическим образованием и опытом практической деятельности, которые позволяют ему со знанием дела и умело выполнить стоящие перед ним задачи. В гражданском судопроизводстве рассматриваются и разрешаются различные по своей сути деликты, а это требует от представителя разносторонних и обстоятельных знаний различных правовых вопросов и аспектов (договоры купли-продажи; защита чести, достоинства и деловой

¹ Чечина Н.А. Представительство в гражданском судопроизводстве// Правоведение, 2010, № 7, С.54-62.

репутации; возмещение ущерба, причиненного источником повышенной опасности; защита прав потребителя и т.д.). Эта сторона деятельности по осуществлению профессионального представительства требует от представителя быть компетентным во многих вопросах гражданского материального и процессуального права, а также других отраслей законодательства и отраслей общественной жизни в целом (иногда полезны знания в области науки, техники, истории).

Профессионализм и компетентность в осуществлении представительства неразрывно связаны с такими его характеристиками, как квалифицированность и результативность осуществления представительства. Квалифицированность последнего означает, что профессиональный представитель сделал все от него зависящее с тем, чтобы надлежащим образом выполнить свой профессиональный долг: своевременно и обоснованно предъявил иск либо подготовил на него возражение, в подтверждение исковых требований или в опровержение их собрал все необходимые доказательства и представил их суду, активно и последовательно участвовал в судебном разбирательстве гражданского дела как представитель стороны или третьих лиц. Вся эта целенаправленная и осмысленная деятельность подчинена защите прав, свобод, имущества, интересов доверителя, то есть, направлена на достижение желанного для него результата: удовлетворения или отклонения исковых или иных требований.

Основываясь на таком критерии, как профессионализм, юрист Санкт-Петербургской коллегии адвокатов Э.Е.Колоколова предлагала еще в начале 90-х годов XX века выделить кроме уже утверждавшихся четырех видов представительства в классическом виде в гражданском процессе (законное, договорное, уставное, общественное) еще два его вида: профессиональное и непрофессиональное представительство¹. «Профессиональное представительство в гражданском процессе опирается на такие качества

¹ Колоколова Э.Е. Адвокат-представитель в гражданском процессе России. – М.: Издательство «Юрлитинформ», 2005, 160 с.

представителя, как профессионализм, компетентность, квалифицированность, результативность». Безусловно, это базисные понятия и фундаментальные качества для любого представителя и приобретение данных качеств зависит больше от целеустремленности, желания юриста достичь совершенства в юриспруденции и в представительстве в частности. Современный представитель – это профессионал, владеющий пониманием всех отраслей права, имеющий аналитический склад ума, взвешенную позицию относительно всех тенденций в политике, общественной жизни, пользующийся всеми новшествами науки и техники, чтобы позволило ему в конечном итоге с высокой долей эффективности защищать права своих подзащитных и это бы позволило ему повысить спрос на собственные юридические услуги на рынке адвокатов. Утверждение данного адепта искомой классификации допускает возможность и создает научную основу классификации судебного представительства в гражданском процессе Российской Федерации на профессиональное и непрофессиональное, несмотря на то, что признак классификации – профессионализм достаточно размытое, спорное и неоднозначное явление.

По своей направленности и полноте использования полномочий раскрытые выше характеристики представительства неразрывно связаны с деятельностью представителя в гражданском процессе и относятся к личности представителя, его профессиональным и деловым качествам. Вполне естественно, что при выборе представителя и поручении ему осуществления представительства в гражданском процессе доверитель, сознавая или не сознавая это, желает иметь именно такого поверенного, который компетентен, профессионально подготовлен к выполнению своей деятельности и будет осуществлять ее качественно, результативно.

На данном этапе уместно заметить: изложенные теоретические характеристики профессионального представительства могут определить подходы к разработке очень важного научно-практического вопроса, касающегося типологии идеального представителя в российском

гражданском процессе. Типологический портрет представителя хоть и не является законодательно закрепленным, однако влияет в общем случае на выполнение своих профессиональных обязанностей, а как следствие, и на эффективность деятельности представителя¹.

Только профессионально подготовленному представителю под силу выполнить конституционное предписание об оказании квалифицированной юридической помощи гражданам. Юридическая помощь в числе таких услуг, которые являются социально-значимыми, специфическими, лицензированными (не каждый субъект профессионального представительства способен осуществлять такую деятельность). Одним из участников профессионального представительства является адвокат. Для участия в гражданском процессуальном деле существует ряд предпосылок, которые обуславливают участие адвоката в качестве представителя, подтверждая его полномочия по делу:

а) выраженное волеизъявление доверителя в письменной форме (доверенности), которое им заключено с конкретной юридической консультацией (фирмой, конторой, адвокатским бюро, адвокатом, занимающимся частной практикой) об оказании квалифицированной юридической помощи за вознаграждение;

б) ордер, выданный юридической консультацией (адвокатским бюро, конторой и т.п.), удостоверенным подписью заведующего и печатью;

в) кроме ордера, доверенность адвокату-представителю выдается лишь тогда, когда необходимо расширить круг его представительских полномочий в связи с невозможностью для доверителя лично участвовать в рассмотрении дела в суде и представительства в ряде иных структур, истребование документов и справок с таковых может повлиять на исход дела по существу. Только вышеуказанные предпосылки являются юридическими основаниями

¹ Халатов С.А. Представительство в гражданском и арбитражном процессе. – М.: Издательство НОРМА, 2012, 208 с.

для участия адвоката в гражданском процессе в качестве представителя.

Для адвоката представительство в гражданском судопроизводстве - вид публично-правовой деятельности, содержанием которой является оказание квалифицированной юридической помощи доверителю (клиенту). Следовательно, представительство в российском гражданском процессе не функция, а вид деятельности адвоката, при осуществлении которой он реализует полифункции, то есть многие функции (социо-культурную, трудовую, правозащитную и иные)¹.

Осуществляя профессиональное представительство, адвокат тем самым реализует публично-правовой вид деятельности, структура которой охватывает различные по своей значимости и содержанию направления, именуемые в доктрине процессуальными функциями; профессиональное представительство, осуществляемое адвокатом, своей структурой охватывает следующие слагаемые (составные): вид деятельности; направления деятельности; формы деятельности, способы, приемы, механизмы защиты интересов представляемого.

Признание деятельности адвоката - представителя в гражданском процессе формой юридических услуг не колеблет общего вывода о природе и характере данной деятельности как публично-правовой и социально значимой. Иное дело, что в условиях создания рыночной экономики, налагающей свой отпечаток на правоотношения и правовые механизмы их регулирования, отнесение профессиональной деятельности адвоката к разновидности услуг, сервиса придает ей оттенок коммерциализации и прибыльности. Подобный взгляд на оказываемую адвокатами юридическую помощь вступает в коллизию с Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» согласно которому деятельность адвокатов не является предпринимательской (п. 1 ст. 1), то есть

¹ Стешенко Л.А. , Шамба Т.М. Адвокатура в Российской Федерации. Учебник для вузов. – М.: Издательство НОРМА (Издательская группа НОРМА – ИНФРА-М), 2011, 544 с.

она не направлена на получение прибыли, не является видом бизнеса¹. Выходит, деятельность адвокатов попадает в «правовую ловушку», так как адвокат должен заниматься альтруизмом своего рода, помогая гражданам не извлекая прибыли. Большинство современных адвокатских контор и объединений взимают плату за свои услуги под видом консультационных услуг, пользуясь преимуществами системы ЕНВД (Единого Налога на Вмененный Доход), которая позволяет адвокатам использовать упрощенные системы отчетности для некоторых видов деятельности, под которые попадают нотариусы и адвокаты, что дает возможность не использовать кассовые аппараты, не вести книги учета доходов и расходов, а, следовательно, не вести бухгалтерский и налоговый учет, что соответственно уводит часть реальных доходов адвокатов в «оффшорные зоны» в обход налогообложения. Ряд этих и еще некоторых факторов позволяют адвокатом вполне легально занижать доходы и получать за свой труд вознаграждение.

Реализацию конституционных прав на судебную защиту и на квалифицированную юридическую помощь адвокат - представитель может осуществлять в различных формах, предусмотренных п.1 ст. 20 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации». Все формы представительства в гражданском процессе, осуществляемые адвокатом, как это следует из анализа ст.ст. 7, 8, 48 Конституции Российской Федерации, могут быть отнесены к юридическому сервису, юридическим услугам.

Таким образом, учитывая публичную компоненту в деятельность представителя-адвоката по гражданским делам со стороны Гражданского процессуального кодекса можно было бы предъявлять к нему повышенные требования. Это, могло бы, к примеру, проявиться в том, что, в исковом заявлении, подаваемом адвокатом, от имени представляемого, необходимо обозначать правовое основание иска, то есть нормы материального права, на

¹ Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» от 31.05.2002 № 63-ФЗ (ред. от 13.07.2015)// Российская газета.-2002, 5 июня

основе которых выдвигаются требования. Пока в настоящее время подобное правило предусмотрено только в отношении прокурора.

В юридической литературе существуют самые различные классификации судебного представительства на отдельные виды. Виды процессуального представительства можно выделить в зависимости от разных оснований или классификационных признаков. Приведенная выше классификация спорна, неоднозначна и требует дополнительной научной и практической основы в изучении характера профессионализма, его критериев, уровня оценки, степени влияния на результат гражданского процесса.

Представительство в российском гражданском процессе возможно как по воле заинтересованных лиц, так и при ее отсутствии. По признаку наличия или отсутствия воли представляемых в назначении представителей оно может быть подразделено на отдельные виды. В зависимости от наличия или отсутствия воли представительство можно подразделить на:

- обязательное;
- факультативное.

Обязательное представительство возникает в случаях, когда представляемый, в силу недееспособности или ограниченной процессуальной дееспособности не может самостоятельно осуществлять свои процессуальные права и исполнять обязанности. Кроме того, обязательное представительство должно иметь место в случаях представительства безвестно отсутствующих лиц. Примером данного представительства является защита интересов детей до 18 лет своей матерью в гражданском процессе по различным делам (об алиментах, раздел общего имущества с супругом, купля-продажа жилой площади, на которой прописаны несовершеннолетние дети).

Факультативное (добровольное) представительство имеет место в случаях, когда представляемый может сам осуществлять свои права и обязанности в суде, но, тем не менее, прибегает к помощи сторонних лиц, так

как сам не обладает специальными познаниями в области гражданского права и процесса. Таковым сторонним лицом является адвокат. Исследуемый вид представительства в юридической литературе встречается под обозначением «договорное представительство». Добровольное представительство – защита интересов представляемого, при котором часть его полномочий передана представителю с целью защиты его интересов во избежание неблагоприятных последствий, связанных с осуществлением юридически значимых действий.

Ярким сторонником исследуемой классификации являлся один из выдающихся российских юристов - Новицкий В.А., представитель Московской школы юриспруденции, исследователем в области гражданского процесса, адвокатской практики, правоведения и иных смежных правовых наук. Различия в основаниях возникновения представительства сторон и третьих лиц позволяют разграничивать его на виды. Необходимо при этом отметить, что каждой группе отношений, существующих между представляемым и представителями, отвечает свой вид представительства. Представительство по основаниям возникновения правовой защиты подразделяют на:

Законное представительство – представление интересов законных представителей (опекунов, родителей, попечителей) с целью защиты интересов представляемого недееспособного лица.

Уставное представительство – защита прав и свобод юридического лица уполномоченным должностным лицом на основании устава и/или иных правоустанавливающих документов в гражданском процессе. К числу уполномоченных лиц относят, как правило, юристов и юрисконсультов коммерческих структур. Данное представительство еще классифицируют в разряд обязательных представительств.

Договорное представительство – разновидность тождественная профессиональному представительству, при которой часть полномочий передается третьему лицу для защиты прав и интересов представляемого

лица (в том числе недееспособного)¹.

Под *общественным представительством* следует понимать совершение юридических действий по защите интересов членов общественных объединений в гражданском процессе уполномоченным внутренними документами субъектом. К числу данных организаций возможно отнести: союзы, объединения, движения, партнерства, потребительские кооперативы, партии, фонды, то есть некоммерческие организации, участвующие в гражданском процессе и являющиеся участниками гражданского оборота на особом положении в силу того, что их деятельность не направлена на извлечение прибыли, а направлена на защиту интересов членов объединения). Законодательным фундаментом для общественного представительства служат следующие законодательные акты: ст. 27 Федерального Закона «Об общественных объединениях» от 19.05.1995 г. (в ред. 1998) №82-ФЗ, а также прямые указания законов об отдельных видах общественных объединений, предусматривающих право конкретного общественного объединения представлять и защищать в суде права и законные интересы своих членов (участников), а также иных лиц. Примером может служить ст. 11 Федерального закона «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности» который гласит, что профсоюзы, их объединения (ассоциации), первичные профсоюзные организации и их органы представляют и защищают права и интересы членов профсоюзов по вопросам индивидуальных трудовых и связанных с трудом отношений, а в области коллективных прав и интересов – указанные права и интересы работников независимо от членства в профсоюзах в случае наделения их полномочиями на представительство в установленном порядке¹.

Поскольку в качестве уполномоченных общественных объединений выступают их работники, т.е. сотрудники платного аппарата, состоящие в

¹ Новицкий В.А. Теория российского процессуального доказывания и правоприменения. – 2002.- 584 С.

¹ Федеральный закон от 12.01.1996 № 10-ФЗ (ред. от 22.12.2014) «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности» // Российская газета.-1996, 20 января

трудовых отношениях с общественным объединением, может сложиться впечатление, что общественное представительство является разновидностью договорного. Однако это не совсем соответствует истине. Общественное представительство – самостоятельный вид представительства в гражданском процессе Российской Федерации, более редко встречающийся, нежели остальные виды представительства, однако, это разновидность обязательного представительства, так как в трудовые обязанности уполномоченных лиц объединений входит защита прав и интересов общества и его членов, то есть уполномоченные субъекты общества (как правило, штатные юристы) обязаны защищать интересы своих некоммерческих структур, следовательно, общественное представительство – это разновидность обязательного.

Характеризуя общественное представительство, следует учитывать еще один момент, связанный с необходимостью разграничения случаев общественного представительства и участия в деле общественного объединения в качестве процессуального истца (заявителя). Во-первых, работники общественного объединения, выступающие в суде в качестве общественных представителей (следует помнить, что представителем может быть только физическое лицо, но не организация), действуя в суде от имени члена (участника) конкретного общественного объединения; тогда как работники общественного объединения – процессуального истца (стороны) выступают в процессе от имени общественного объединения, а не от имени того лица, чье право или законный интерес подлежит защите. Во-вторых, общественное представительство возможно не по всякому делу, так или иначе затрагивающему права и законные интересы участников общественных объединений, а лишь по тем делам, которые тесно связаны с профилем деятельности конкретного общественного объединения.

Например, общество потребителей вправе представлять и защищать в суде права и интересы своих членов, а также иных граждан как потребителей товаров и услуг. Всероссийское общество изобретателей и рационализаторов (ВОИР) вправе представлять и защищать в суде интересы, как своих членов,

так и других граждан, занимающихся изобретательской и иной новаторской деятельностью. Российское авторское общество (РАО) вправе представлять в суде интересы авторов литературных, музыкальных, художественных, научных произведений, а также исполнителей и их правопреемников.¹

Представляется, что наиболее понятной и логичной является классификация представительства в зависимости от фактического материального и процессуального состава правовых норм, определяющего основания его возникновения. По основаниям возникновения представительство подразделяется на:

- обязательное;
- договорное,

Обязательное представительство совпадает по своему составу с законным представительством. Состав участников выглядит следующим образом: (недееспособный представляемый – дееспособный представитель).

По субъектам представления интересов, относительно его государственной принадлежности выделяют:

А) *Международное* (представитель и представляемый расположены на различных государственно-правовых уровнях и имеют различные гражданства);

Б) *Внутреннее* (представитель и представляемые принадлежат гражданству одного государства);

В) *Смешанный тип представительства* (субъекты представительства могут принадлежать различным государственно-территориальным образованиям)

Приведенные классификации не являются единственными, в зависимости от критериального признака классификация имеет свойство сужаться, либо расширяться. В отдельных юридических источниках, возможно, встретятся иные виды представительства, иные формы и

¹ Ильинская И.М., Лесницкая Л.Ф. Судебное представительство в гражданском процессе. – М.: Юридическая литература, 2013, 200 с.

классификации судебного представительства в гражданском судопроизводстве. Важно отметить наиболее острые проблемы классификации представительства в гражданском процессе:

1. Достаточно огромное число признаков классификации. Важно позиционировать только наиважнейшие группы классификаций, не расплываясь на относительно бесчисленное множество групп, которые в целом дублируют друг друга (например, добровольное и профессиональное представительства, так как суть такой классификации одна и та же, а признаки классификации разные);
2. Теоретическая база в научной литературе, касающаяся представительства скудна и однородна. Большинство исследований юристов и ученых не затрагивают вопросы разделения представительства, и тем более выделение новых типов представительства (в отличие от США, где в последние годы ряд ученых выделили особый вид представительства – виртуальное или обособленное. Главной особенностью является возможность адвоката влиять на процесс по средствам новейших систем коммуникации – переписка и общение с подзащитным по телефону, сети Интернет, новейшим коммуникаторам, смартфонам и иным цифровым устройствам или общение во время рассмотрения дела представляемого с адвокатом по сети Интернет). Конечно, на данный момент отечественное законодательство не готово к такому роду эксперименту, однако положительная динамика в развитии современных механизмов представительства должна присутствовать в силу того, что Российское общество готово к защите своих интересов любыми средствами.
3. Нет общепризнанного консенсуса среди отечественных правовых школ по вопросам разработки единой концепции классификации представительства, выработки единого мнения по признакам

классификации, снятии грани и противоречий о понятии и сущности представительства в гражданском судопроизводстве¹.

Важным направлением, позволяющим оптимизировать классификацию представительства и решить иные проблемы в юридической науке может стать какое-либо законодательное закрепление основ разделения типов и видов представительства, где возможно закрепить разъяснения или хотя бы для начала общие положения представительства, структуру правовых норм, регулирующих представительство в гражданском процессе.

Перечисленные проблемы классификаций решаемы, вместе с тем, с каждым новым временным промежутком проблемы накапливаются, значит, правовая наука нуждается в безотлагательном решении данных, казалось бы, элементарных и несерьезных коллизий.

Решение проблемы классификации представительства и множества неоднозначных подходов к типологии видов представительства имели бы важное педагогическое значение, так как будущим юристам важно знать четкие основные направления разделения представительства в гражданском процессе, что позволило наилучшим образом усвоить в курсе таких дисциплин как «Адвокатура и адвокатская деятельность», «Гражданско-процессуальное право» и повысить свою квалификацию с целью достижения наивысшего профессионального уровня. Требуется создать единую методологию к определению классификационных признаков представительства, такая унификация позволит дальше развивать идею и системности видов представительства в гражданском процессе Российской Федерации.

¹ Треушников М.К. Подготовка гражданских дел к судебному разбирательству // Российская юстиция, 2014, №. 4, С. 11-13.

2.2. Обязательное представительство. Перспективы и пути совершенствования на современном этапе развития гражданского процесса

В выше сказанном контексте указано разделение обязательного представительства на 4 составные части: законное, договорное, общественное и уставное. Далее отдельно целесообразно рассмотреть каждый вид искомого представительства с целью определения перспектив данного неизбежного для современной правовой системы вида представительства. Как уже описано выше, к обязательному представительству следует отнести законное и уставное представительство.

Законным, представительство по гражданским делам в суде называется потому, что представляемый, в силу различных причин не в состоянии и или не вправе самостоятельно выбрать себе представителя. В связи с этим представитель определяется законом. Согласно ст. 64 Семейного кодекса РФ и защита прав и интересов несовершеннолетних возлагается на их родителей, которые являются законными представителями своих детей и выступают в защиту их прав и интересов в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе в судах, без специальных полномочий¹.

В качестве законных представителей могут выступать родители, приемные родители, усыновители, опекуны, попечители, консулы, капитаны морских судов, издатели.

Родители представляют в суде интересы детей в возрасте до 18 лет при условии, что между интересами родителей и детей нет противоречий (п. 2 ст. 64 Семейного кодекса). Основанием возникновения законного представительства в отношении детей выступает факт родства, факт происхождения ребенка от данного лица, что обуславливает порядок оформления (подтверждения) полномочий родителей на выступление в судебном процессе в качестве законных представителей своих детей.

¹ «Семейный кодекс Российской Федерации» от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 28.11.2015)// Российская газета.-1996, 27 января

Родители предъявляют суду паспорт, а также свидетельство о рождении представляемого ребенка.

Приемные родители представляют в суде интересы приемных детей (ребенка), пользуясь правами и отвечая по своим обязанностям опекунов (попечителей). В данном случае основанием возникновения отношений законного представительства является договор о передаче ребенка (детей) на воспитание в семью. Данный договор заключается между органами опеки и попечительства и приемными родителями. Полномочия приемных родителей на участие в судебном процессе в качестве законных представителей приемных детей (ребенка) подтверждаются удостоверением.

Усыновители представляют в суде интересы детей в возрасте до 18 лет. Основанием возникновения отношений законного представительства в отношении усыновленных (удочеренных) детей является вступившее в законную силу решение суда об установлении усыновления (удочерения), вынесенное в порядке особого производства. Полномочия усыновителей на выступление в судебном процессе в качестве законных представителей усыновленных в зависимости от содержания судебного решения об установлении усыновления (удочерения) ребенка подтверждаются свидетельством о государственной регистрации акта усыновления (ст. 125 Семейного кодекса РФ) или свидетельством о рождении представляемого ребенка (ст. 136 Семейного кодекса РФ).

Опекуны выступают законными представителями: во-первых, детей, оставшихся в возрасте до 14 лет без попечения родителей; во-вторых, граждан, признанных судом недееспособными. Основанием возникновения отношений законного представительства в указанных случаях является решение органов опеки и попечительства о назначении опекуна недееспособному представляемому либо прямое указание закона. Например, в соответствии со ст. 39 Закона РФ «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании» в отношении пациентов, признанных в установленном порядке недееспособными и не имеющими законного

представителя (опекуна), его функции выполняет администрация и медперсонал психиатрического стационара¹; в-третьих, опекуны являются законными представителями наследников, не принявших наследство, в случаях назначения опекуна для охраны и управления наследственным имуществом. Основанием возникновения законного представительства в отношении наследников, не принявших наследство, является постановление нотариуса или должностного лица соответствующего органа исполнительной власти о назначении лица для охраны и управления наследственным имуществом² (ст. ст. 65, 66 Основ законодательства о нотариате).

Попечители являются законными представителями детей в возрасте от 14 до 18 лет, а также граждан, признанных в установленном порядке ограниченно дееспособными. Основанием возникновения отношений законного представительства является решение органов опеки и попечительства о назначении попечителя либо прямое указание закона. Так, согласно ст. 147 Семейного кодекса РФ детям, находящимся на полном государственном попечении в воспитательных, лечебных и иных аналогичных учреждениях, попечители не назначаются, а их функции выполняет администрация этих учреждений. Опекуны и попечители в подтверждение своих полномочий должны предъявить суду опекунское или попечительское удостоверение.

Говоря об опекунах и попечителях как о законных представителях, следует выделить одну особенность, которая заключается в том, что в порядке исключения из общего правила (п. 2 ст. 35 ГК РФ, п. 1 ст. 146 Семейного кодекса РФ) функции опекунов и попечителей могут выполнять не только совершеннолетние дееспособные граждане, но и соответствующие органы. Последние выполняют функции опекунов и попечителей только в случаях, прямо указанных в законе. Так, согласно п. 2 ст. 123 Семейного

¹ Закон РФ от 02.07.1992 № 3185-1 (ред. от 28.11.2015) «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании»// Ведомости СНД и ВС РФ.-1992.-№33

² «Основы законодательства Российской Федерации о нотариате» (утв. ВС РФ 11.02.1993 № 4462-1) (ред. от 13.07.2015)// Российская газета.- 1993, 13 марта

кодекса РФ до устройства детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в семью или в соответствующее учреждение выполнение обязанностей опекуна (попечителя) возлагается на органы опеки и попечительства. В соответствии с п. 1 ст. 147 Семейного кодекса РФ детям, находящимся постоянно на полном государственном попечении в воспитательных учреждениях, лечебных учреждениях, учреждениях социальной защиты населения и других аналогичных учреждениях, опекуны (попечители) не назначаются. Выполнение их обязанностей возлагается на администрацию этих учреждений. Согласно абзац. 7 ст. 39 Закона РФ «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании» в отношении пациентов, признанных в установленном законом порядке недееспособными и не имеющими законного представителя (опекуна), его функции выполняет администрация и медперсонал психиатрического стационара.

В качестве законных представителей граждан в судах могут выступать не только родители, усыновители, опекуны и попечители, но и другие лица в случаях, прямо указанных в законе. В соответствии со ст. 43 ГК РФ законным представителем гражданина, признанного судом безвестно отсутствующим, может выступать доверительный управляющий. Основанием возникновения отношений законного представительства в данном случае является решение органа опеки и попечительства о назначении лица в качестве доверительного управляющего имуществом безвестно отсутствующего гражданина и договор о доверительном управлении, заключаемый между органом опеки и попечительства и лицом - доверительным управляющим. С момента появления института доверительного управления имуществом возникает вопрос о соотношении таких понятий, как «охрана имущества безвестно отсутствующего лица» и «необходимость постоянного управления им».

Согласно Консульским конвенциям и Консульскому уставу консул выступает законным представителем граждан своей страны в иностранных судах до того момента, пока гражданин не изберет себе другого

представителя (договорного) либо не примет защиту своих прав и интересов на себя. Кодекс торгового мореплавания (ст. 50) предусматривает такую разновидность законного представительства, как представительство капитана судна в отношении судовладельца и грузовладельца по спорам, связанным с торговым мореплаванием.

Уставное представительство имеет место в тех случаях, когда в качестве стороны или третьего лица выступает юридическое лицо корпоративного типа. Коммерческие организации имеют сложную структуру органов управления, в которую входят, с одной стороны, коллегиальные и единоличные, а с другой – волеобразующие и волеизъявляющие органы корпоративного управления. К числу волеобразующих органов относят юридический аппарат, присутствующий практически во всех компаниях, численностью более 10 человек (то есть даже среди малых и средних предприятий, возможно, встретить штатную единицу юрисконсульта).

Законодательную основу организаций корпоративного типа образуют такие законы, как ГК РФ (ст. 91, п. 3 ст. 103); ФЗ «Об акционерных обществах» (ст. 69-70), ФЗ «Об обществах с ограниченной ответственностью» (ст. 32, 40, 41), «О сельскохозяйственной кооперации» (в ред. 1999 г.; п. 7 ст. 26), ФЗ «О банках и банковской деятельности», ФЗ «Об адвокатской деятельности и об адвокатуре в Российской Федерации» и т. д.

В соответствии с указанными законами такие организации корпоративного типа, как акционерное общество, общество с ограниченной ответственностью, кооперативы, некоммерческие организации (в том числе Федеральная палата адвокатов) имеют волеобразующие органы управления (общее собрание, совет директоров, наблюдательный совет и т.п.), а также волеизъявляющие, т. е. исполнительные органы управления (правление, президент, председатель, директор и т. п.).

В свою очередь, исполнительные органы могут быть коллегиальными и единоличными. Учредительные документы юридических лиц со сложной структурой управления их делами предусматривают разграничение

компетенции между коллегиальными и единоличными исполнительными органами. Так, в соответствии со ст. 69 Закона «Об акционерных обществах» единоличный исполнительный орган АО (директор, генеральный директор, президент) без доверенности действует от имени общества, представляя его интересы во всех учреждениях, в том числе судебных¹. А согласно п. 7 ст. 26 Закона «О сельскохозяйственной кооперации» председатель сельскохозяйственного кооператива (он же председатель правления) действует от имени кооператива без доверенности².

Таким образом, под уставным представительством юридических лиц следует понимать случаи ведения в судах дел юридических лиц от их имени и в их интересах и единоличным исполнительным органом либо одним из членов коллегиального исполнительного органа корпоративного управления без доверенности в силу полномочия, вытекающего из устава или иных учредительных документов юридического лица корпоративного типа.

Практическое значение уставного представительства заключается в том, что-то лицо, которому уставом или иными учредительными документами дано право представлять интересы данного юридического лица – коммерческой организации во взаимоотношениях с третьими лицами, в том числе судом, будет выступать в качестве именно уставного представителя, представляющий интересы остальных органов управления юридического лица. Однако все иные члены коллегиального исполнительного органа, а также работники юридического лица вправе представлять его интересы по доверенности, выдаваемой единоличным исполнительным органом либо членом коллегиального исполнительного органа, наделенного учредительными документами, генеральными полномочиями, т. е. уставным представителем.

Уставное представительство – относительно молодой, но динамично

¹ Федеральный закон от 26.12.1995 № 208-ФЗ (ред. от 29.06.2015) «Об акционерных обществах» // Российская газета.- 1995, 29 декабря

² Федеральный закон от 08.12.1995 № 193-ФЗ (ред. от 28.11.2015) «О сельскохозяйственной кооперации» // Российская газета.- 1995, 16 декабря

развивающийся вид представительства в гражданском процессе Российской Федерации. С развитием экономических отношений в нашем государстве значение и роль данного представительства будут только расти.

2.2.Преимущества договорного представительства. Полномочия адвоката в гражданском процессе

Добровольное (факультативное) представительство, как уже было указано ранее, возникает в случаях, когда представляемый может сам осуществлять свои права и обязанности в суде, но, тем не менее, прибегает к помощи сторонних лиц, так как сам не обладает специальными познаниями и навыками представительства в гражданском процессе по отдельным категориям гражданских дел. Добровольное представительство иначе встречается в юридической литературе под обозначением «договорное представительство». Данный вид представительства сформировался относительно недавно, и связан с изменениями в законодательной, политической и экономической жизни российского общества в начале 90-х годов XX века. С изменением идеологии изменилось отношение ко многим сферам жизни, в том числе и юридической. Адвокатские услуги поставлены на «коммерческие рельсы» и приравнены к сфере оказания услуг, что, безусловно, делает деятельность коммерческой, а значит регулируемой Гражданским Кодексом РФ, частью 2, Главой 39, статьями 779-783, где указываются все условия оказания услуг за вознаграждение (порядок оплаты, сроки исполнения услуг, порядок исполнения и расторжения договора). В ст. 779 Главы 39 ГК РФ от 30.11.1994 г. № 51-ФЗ указан перечень услуг, попадающих под действие данной статьи (консультационные, информационные и иные кроме услуг, указанных в главах 37-38, 40-41, 44-47, 49, 51 и 53), соответственно адвокатские услуги регулируются нормами Главы 39 ГК РФ.

Для более полного раскрытия понимания договорного представительства необходимо определить ряд преимуществ, перед

обязательным (законным представительством):

А) *Защита интересов профессиональными представителями.* Доверив защиту своих интересов представляемый получает достаточно высокую возможность отстоять свои интересы и возможно извлечь все выгоды, полагающиеся по закону в результате рассмотрения дела в суде. По статистике немецких юристов, шанс выиграть дело в гражданском процессе в ФРГ увеличивается на 58%, если адвокат – то есть профессиональный представитель участвует в деле¹.

Б) В результате обращения к профессиональным представителям снижаются временные затраты на защиту своих интересов, данная функция передается адвокату;

В) Представляемый помимо всего остального получает консультации по всем вопросам из области права, тем самым, повышая свой уровень знаний;

Г) В случае с уставным представительством организация экономит часть средств за счет содержания аппарата юристов, которые выполняют свои функции каждый рабочий день, а в случае необходимости защищают права организации в суде при рассмотрении гражданского дела.

Договорное представительство характеризуется тем, что отношения по представительству возникают на основе двух встречных волеизъявлений: волеизъявления представляемого и волеизъявление представителя. Договорное представительство возникает на основании гражданско-правового договора поручения, по которому одна сторона (представляемый) поручает другой стороне (представителю) ведение дела в суде, а представитель принимает на себя эти обязанности. Договорное представительство может быть основано и на трудовых отношениях и осуществляется постоянным сотрудником предприятия (например, юрисконсультom). В этом случае основанием представительства является

¹ Колоколова Э.Е. Представительство в гражданском процессе: виды, субъекты, основания и формы // Арбитражный и гражданский процесс. – 2013. – №1, С.2-8.

трудовой договор, а не нормы Гражданского Кодекса (статьи 779-783).

Круг лиц, которые могут участвовать в процессе договорными представителями, довольно широк. Договорными представителями могут быть:

- 1) адвокаты;
- 2) юрисконсульты и другие работники предприятий, учреждений, организаций - по делам этих организаций;
- 3) один из соучастников по поручению других соучастников;
- 4) лица, допущенные судом, рассматривающим дело, к представительству по данному делу.

В качестве договорного представителя предприятия, учреждения или организации может выступать любой ее штатный работник, уполномоченный на ведение дела в суде. В тех случаях, когда организация поручает защиту своих прав одному из сотрудников, учитывается его осведомленность в деле, являющемся предметом судебного разбирательства, знание производственно-хозяйственной деятельности предприятия, учреждения, организации.

В большинстве случаев от имени юридических лиц в суде, в качестве представителя, выступают юрисконсульты. Они, как адвокаты обладают специальными знаниями в области права, имеют опыт участия в судебных заседаниях и оказывают квалифицированную помощь своим организациям.

Представителем в суде может быть один из соучастников по поручению других соучастников. Допускается представительство соучастника и тогда, когда он в соответствии с законом не может быть представителем в суде, так как соучастник, будучи субъектом материальных отношений, представляет интересы других соучастников и защищает свои. Исключения составляют случаи, предусмотренные ГПК РФ, поскольку и при соучастии невозможно поручить ведение дела лицам, не достигшим совершеннолетия¹.

¹ Власов А.А. Адвокат как субъект доказывания в гражданском и арбитражном процессе. – М.: ООО

Представителями в суде могут быть лица, допущенные судом к представительству по данному делу (родство, свойство, близкое знакомство с представляемым не имеют значения). Ходатайство лица о допуске в процесс представителя на основании ст. 48 ГПК РФ решается судом конкретно в каждом случае. При этом суд проверяет, чем вызвано такое представительство и выносит решение.

Таким образом, представительство по чужим делам должно осуществляться безвозмездно и не носить систематического характера, так как лица, не имеющие необходимых профессиональных знаний и моральных качеств, заниматься судебным представительством, как профессией и получать от этой деятельности доход не вправе. Если же суд будет располагать сведениями о неоднократном участии данного лица в делах в качестве представителя, он должен проверить, не является ли такое представительство источником дохода.

Осуществление функций представителя сторон и других лиц, участвующих в деле возможно при наличии соответствующих полномочий. Доверитель уполномочивает на ведение дела в суде представителя путем выдачи ему надлежащим образом оформленной доверенности, а в случаях, указанных в законе, - устным заявлением на суде, занесенным в протокол судебного заседания. Ст. 185 ГК РФ определяет, что доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому для представительства перед третьими лицами¹. Доверенность - юридический документ, в котором предусмотрены определенные реквизиты.

Если в доверенности нет даты, то она признается ничтожной (недействительной). В доверенности указываются фамилии, имена, отчества, места жительства, паспортные данные представителя и представляемого. Для юридических лиц - их организационно правовая форма, наименование, а

также фамилия, имя, отчество руководителя и документ, на основании которого он действует от имени предприятия.

Полномочия адвоката на ведение дела в суде удостоверяются ордером, выдаваемым юридической консультацией и подписанным ее руководителем. Для совершения же действий, связанных с распоряжением материальным правом клиента, помимо ордера адвокат должен предъявить суду доверенность от представляемого лица.

Доверенность может быть дана на ведение определенного дела, нескольких или всех дел доверителя либо на совершение отдельных процессуальных действий. Юридические лица обычно выдают своему представителю - юрисконсульту доверенность на ведение всех судебных дел данной организации. Не исключена возможность выдачи такой доверенности и гражданам.

Процессуальное положение договорных судебных представителей зависит от их места среди других субъектов гражданских процессуальных правоотношений. Вопрос о возможности включения представителей в гражданском процессе в состав лиц, участвующих в деле, является дискуссионным в теории гражданского процессуального права.

Большинство авторов на основе анализа признаков, характеризующих участвующих в деле лиц, к их числу относят и судебных представителей, ссылаясь при этом на наличие у них процессуальной заинтересованности в исходе дела. Однако она носит особый характер и существенно отличается от заинтересованности участвующих в деле лиц.

Заинтересованность договорного представителя обусловлена наличием у него юридической обязанности ведения в суде дела другого лица и заключается в принятии участия в рассмотрении дела для оказания юридической помощи. Их юридическая заинтересованность в деле определяется интересом тех, участвующих в деле лиц, от имени и защиту прав и интересов которых они осуществляют свою деятельность.

Юридическая помощь, оказываемая в гражданском процессе

договорными представителями гражданам и организациям, имеет важное социальное значение. Не случайно право на получение такой помощи законодатель отнес к конституционным правам граждан. О важности и значимости юридической помощи свидетельствует и то, что оказывать такую помощь в гражданском процессе могут не все граждане, а только те, которым закон разрешает заниматься этой деятельностью. Нельзя не обратить внимание на то, что оказание правовой помощи, в том числе и в гражданском процессе, закон рассматривает как служебную обязанность или гражданский долг представителей.

Предприятия прямо возлагают на юрисконсульта обязанность представлять в установленном порядке интересы предприятия в суде, арбитраже, а также других органах при рассмотрении правовых вопросов. То же можно сказать и об адвокатах, принявших поручение на ведение дела.

По мнению И.М. Ильинской и Л.Ф. Лесницкой, представители сторон и третьих лиц являются лицами, участвующими в деле, поскольку их процессуальные действия направлены на возникновение, развитие и прекращение деятельности суда как органа правосудия по рассмотрению данного конкретного гражданско-правового спора¹.

Участвующих в деле лиц отличают следующие существенные признаки:

а) способность вызывать возникновение гражданского процесса, влиять на его ход и развитие, совершать действия, направленные на изменение и прекращение процесса по гражданскому делу;

б) заинтересованность в исходе дела.

Всеми этими признаками обладают и договорные представители. Утверждение о принадлежности договорных представителей к числу лиц, участвующих в деле, обосновывается так же наличием у них общих прав и обязанностей этих лиц. Представитель наделен такими правами как:

¹ Ильинская И.М., Лесницкая Л. Судебное представительство по гражданским делам // Советская юстиция, 2012, № 11, С. 22-24.

знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства.

Деятельность представителя нельзя рассматривать отдельно от его функций в гражданском процессе и объема его прав и обязанностей. Правовой статус адвоката характеризуется полномочиями, которые имеются в его распоряжении. Под полномочиями в юридической науке понимается совокупность строго определенных прав и свобод, позволяющих субъекту выполнять те или иные функции с целью достижения определенного результата. Для раскрытия сути основных полномочий адвоката необходимо сослаться на статьи 6-8 Главы 2 Федерального Закона «Об адвокатуре и адвокатской деятельности в Российской Федерации» от 31.05.2002 г. №63-ФЗ. Принят закон был относительно недавно, поэтому изменения в него будут вноситься периодически по мере потребности в изменении норм, продиктованных правовой ситуацией в обществе. К основным полномочиям адвоката следует отнести:

1. Право на получение любой информации, касающейся защиты прав и интересов своего подзащитного. Адвокат вправе собирать все необходимые документы незапрещенные законом (справки, выписки, свидетельства, договора);
2. право подавать от имени подзащитного заявления, ходатайства в любые органы (государственной и муниципальной власти, а так же в коммерческие структуры). Адвокат может самостоятельно оформлять весь правовой документооборот своего подзащитного с уполномоченными органами при наличии только доверенности, где будут указаны права на подачу заявлений и иных документов в любые органы власти и коммерческие структуры;
3. право на привлечение свидетелей, специалистов, помощь которых может разрешить дело по существу и может способствовать выигрышу дела со своим представляемым. Как правило, данные лица привлекаются на договорной основе;

4. право на сбор любых доказательств, незапрещенных законом способом. Адвокат вправе представлять суду любые вещественные доказательства (фото и видеоматериалы, документы, справки, решения, постановления, свидетельства, аудиозаписи, вещественные доказательства, материалы на магнитных и лазерных носителях);
5. право на неограниченное количество свиданий со своим подзащитным, независимо от обстоятельств дела. Адвокат может узнавать любую информацию у своего подзащитного в обстановке строгой конфиденциальности. Если режим конфиденциальности будет нарушен и сведения какого-либо рода станут известны суду, даже если они и относятся к делу и говорят о неправоте подзащитного, то их нельзя будет приобщить к делу. Это один из самых важных моментов во всей адвокатской практике;
6. право на фиксацию всех сведений и материалов дела. Адвокат может любым способом фиксировать для себя информацию, при этом гарантируя сохранение тайны сведений;
7. право на совершение иных других действий, позволяющих доказать правоту своего подзащитного. Перечень данных мероприятий четко не прописан в законе, что дает дополнительную возможность творчески подходить к рассмотрению дела своего подзащитного и выстроить любую линию защиты (определенную концепцию поведения в гражданском процессе адвоката и подзащитного для совместных действий с целью выигрыша дела в суде), какую адвокат посчитает необходимой. Данная норма с положительной стороны характеризует современное законодательство, внося дополнительные диспозитивные нормы, особенно в гражданское законодательство;

Права адвоката указаны в ст.6 Главы 2 ФЗ «Об адвокатуре и адвокатской деятельности в РФ». Так как полномочия значительно ограничиваются правовыми обязанностями адвоката, следует изучить

обязанности адвоката, далее ссылаемся на статьи 7 и 8 Главы 2 Федерального Закона «Об адвокатуре и адвокатской деятельности в Российской Федерации». К основным обязанностям адвоката относят:

- неразглашение сведений, которые стали известны адвокатом при осуществлении им своих полномочий. Это один из основных постулатов не только закона, но и профессиональной этики адвоката. Помимо этого, соблюдение Кодекса профессиональной этики важная обязанность всех адвокатов в Российской Федерации;
- невозможность отказаться от принятой на себя защиты представляемого;
- невозможность занимать позицию, отличную от позиции представляемого;
- постоянное совершенствование своих профессиональных навыков. Данное требование закона размыто, нет четких границ как, каким образом и сколько нужно совершенствовать свои профессиональные навыки. Искомая норма условна, императивна и не содержит четких предписаний;
- систематическое перечисление членских взносов в фонд ассоциации адвокатов, где состоит и зарегистрирован адвокат;
- требование о страховании своей профессиональной деятельности. Современная ситуация в правовой сфере диктует необходимость защиты от всевозможных рисков. Риск от профессиональной деятельности адвоката не вымысел и все граждане должны быть надежно защищены;
- деятельность адвоката и нотариуса – лицензируемые, а значит, необходимы определенные действия, чтобы гражданин получил лицензию адвоката.

Современное отечественное законодательство в целом предоставляет ряд значимых и действенных полномочий адвокатам, позволяет вести обширную защиту прав и свобод представляемого. Естественно,

законодательство требует значительных изменений, чтобы адвокаты смогли еще более эффективно защищать права своих клиентов.

Важной перспективой развития адвокатских услуг является снятие монополии на занятие вакантных мест в адвокатской палате субъекта Российской Федерации. Разговора нет, чтобы отдавать лицензии всем гражданам, ведь в этом случае теряется смысл профессионализма адвоката, однако повышение конкуренции на рынке адвокатских услуг скажется только с позитивной стороны. Каким образом, возможно, достичь этого. Есть несколько вариантов:

- снижение ценза на опыт работы в юридической сфере с 3 лет до одного года. Ряд молодых специалистов не могут начать адвокатскую практику, так как нет возможности найти по специальности работу, плюс ко всему рынок труда объективно перегружен выпускниками-юристами;

- создание особых школ адвокатской практики для начинающих и переквалифицировавшихся специалистов. На текущую дату таких учебных центров Российской Федерации три, что явно недостаточно относительно спроса на специальность;

- организация при ассоциациях адвокатов особых тренингов и мастер-классов ведущих известных адвокатов России;

- воспитание будущих юристов еще в школе, включение некоторых основ юриспруденции в школьную программу с уклоном на адвокатскую деятельность (для всех желающих, возможно, сделать в форме факультатива).

В целом, развитие на данный момент договорного представительства очевидно. С каждым годом количество обращений в адвокатские консультации растет, желающих пользоваться услугами профессиональных представителей становится больше, что говорит о положительной тенденции и переходу от обязательного представительства к договорному в тех случаях, где это возможно.

Глава 3. Полномочия представителя, защита интересов представляемого и порядок оформления полномочий на примере деятельности юрисконсульта ОАО «Уральский Банк Реконструкции и Развития»

3.1. Статус юрисконсульта как представителя кредитной организации в гражданском процессе в качестве истца и ответчика в суде

Конституционное право каждого на квалифицированную юридическую помощь в суде может быть в полной мере реализовано только в том случае, если такая юридическая помощь оказывается лицом, обладающим определенными качествами, в том числе специальными познаниями в области права и иных смежных наук. Поэтому действующее законодательство устанавливает ряд требований, которым должны отвечать лица, оказывающие юридическую помощь. К таким лицам относятся адвокаты и юрисконсульты.

Юрисконсульт – должностное, штатное, уполномоченное на представительство лицо от имени юридического лица с целью правовой защиты организации и соблюдения законодательства во взаимоотношениях с остальными контрагентами юридического лица. Необходимость в содержании особого штата сотрудников внутри коммерческой структуры очевидна в силу многообразия отношений между организациями на современном этапе, а в случае судебных тяжб с юридическим лицом, такая необходимость неизбежна.

Статус юрисконсульта в любой организации отличается от статуса иных представителей в гражданском процессе. Особенно отличен статус юрисконсульта в кредитной организации – банке. Происходит особый статус вследствие ряда причин:

1. Особенность деятельности банка. Коммерческий банк – кредитная организация, осуществляющая банковские операции на коммерческой основе и ставящая своей целью получение прибыли;
2. Организационная структура кредитной организации (и как следствие

положения юрисконсульта внутри данной структуры);

3. Поставленные задачи банка перед юрисконсультом как должностным лицом по защите коммерческих интересов и отстаивании позиции банка в суде;
4. Особенно исковых заявлений к банкам и роли банка как истца. В основном иски банков происходят в плоскости взыскания долгов с заемщиков и/или отчуждение заложенного имущества, иски к банку подаются в отношении неправомерности комиссионных сборов с клиентов. Такого рода отношения сложны и требуют от юрисконсульта дополнительных знаний в области кредитования.

Особенности правового статуса юрисконсульта состоят в совокупности его полномочий и обязанностей в гражданском процессе, так как понятие статус в широком смысле означает отношения, связанные с правами и обязанностями субъекта, предоставляющие ему особые приоритеты и налагающие определенные обязанности, которые влияют в конечном итоге на результат деятельности юрисконсульта.

С целью более глубокого анализа деятельности юрисконсульта в качестве представителя банка следует изучить иерархию нормативно-правовых актов, регулирующих и определяющих правовой статус юриста в гражданском процессе.

Деятельность коммерческих банков регламентируется целым рядом нормативно-правовых актов и государственных механизмов (государственное принуждение), которые в совокупности составляют систему нормативно-правового регулирования банковского сектора.

В нашей стране законодательство традиционно является главным источником права. В советский период развития права в объем понятия «законодательство» включали как собственно законы, так и иные нормативные акты — инструкции, постановления исполнительно-распорядительных органов государственной власти и т.д. В настоящее время под законодательством понимается только совокупность регулирующих

соответствующую область общественных отношений законов. Подзаконные акты в состав законодательства не включаются. Российское банковское законодательство, как отмечается известными специалистами (например, Г.А.Тосуняном, А.Ю. Викулиным, А.М. Экмальяном) состоит из двух частей: специального банковского законодательства и общего банковского законодательства¹. Специальное банковское законодательство составляют законы, специально предназначенные для регулирования банковских правоотношений. К таким законам, в частности, относятся: Федеральный закон «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)»².

Кроме того, на протяжении ряда лет специалистами банковского права и различными государственными деятелями предлагается и отстаивается необходимость принятия широкого круга иных актов (федеральных законов) специального банковского законодательства, которые, по мнению их разработчиков, необходимы для повышения эффективности регулирования банковской деятельности и функционирования банковской системы. Развитие и совершенствование актов специального банковского законодательства остается одним из приоритетных направлений государственной кредитно-денежной политики.

При этом в литературе находит поддержку и развитие точка зрения о необходимости в скором будущем провести кодификацию норм банковского права — принять Банковский кодекс Российской Федерации. Данная проблема пока не решается, так как отдельный кодекс в столь короткие сроки составить будет очень тяжело, без преемственности норм права из других правовых систем. Общее банковское законодательство включает в себя иные федеральные законы, регулирующие не только и не столько банковские правоотношения, сколько нормы банковского права. Такими законами, в

¹ Ватман Д.П. Адвокатская этика. (Нравственные основы судебного представительства по гражданским делам) – М.: Юридическая литература, 2012, 96 с.

² Федеральный закон от 10.07.2002 № 86-ФЗ (ред. от 05.10.2015) «О Центральном банке Российской Федерации (Банке России)» // Российская газета.-2002, 13 июля

частности, являются: Гражданский кодекс Российской Федерации (в части регулирования порядка заключения договоров в банковской сфере, регулирующего правоотношения сторон по договорам банковского счета и банковского вклада, вопросы работы кредитных организаций с ценными бумагами и многое др.); Уголовный кодекс Российской Федерации (в части юридической ответственности за преступления в кредитно-банковской сфере)¹. Отсутствие четкой структуры банковского законодательства – это серьезная проблема и весомый сдерживающий фактор развития представительства юрисконсульта кредитной организации в гражданском процессе, так как распыление на многие правовые источники теряет концентрацию на самом основном – правах и обязанностях юрисконсульта в суде.

Российское законодательство на современном этапе не отвечает большинству требований МАЮД (Международной Ассоциации Юристов-Демократов), в частности: по типам статистической отчетности, стандартам отчетности, определению качества услуг адвокатских контор. Данная информация просто не собирается и не классифицируется никаким образом на данный момент в Российской правовой системе. Приведение норм отечественного права к международным нормам позволит представителям банка в гражданском процессе выйти на новый, более качественный уровень.

Иерархия нормативно-правовых актов, регулирующих статус представителя банка – юрисконсульта выглядит следующим образом: Конституция РФ, Федеральные Конституционные законы, Федеральные законы, Указы и Постановления Президента, Постановления и Распоряжения Правительства, Постановления, Инструкции и Указания Центрального Банка Российской Федерации, Международные нормативно-правовые акты, региональные нормативные акты. Каждый нижний уровень нормативно-

¹ «Уголовный кодекс Российской Федерации» от 13.06.1996 № 63-ФЗ (ред. от 28.11.2015)//Российская газета 1996, 25 июня

правовых актов не должен противоречить вышестоящим уровням¹.

В Конституции РФ от 12.12.1993 года – Верховном законе РФ в разделе 1, главе 1, статьях 46 и 48 указаны основные права и свободы граждан, в том числе право на представительство, либо личное участие в деле: ст. 46 «Каждому гарантируется судебная защита его прав и свобод»; статья 48: «Каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно»;

Деятельность ЦБ РФ регламентируется законом РФ от 10 июля 2002 г. №86-ФЗ «О Центральном банке Российской Федерации». Этот нормативно-правовой акт определяет цели ЦБ РФ, к ним относятся:

1. Защита и обеспечение прав и интересов кредитной организации;
2. Развитие и укрепление банковской системы РФ;
3. Обеспечение эффективного и бесперебойного функционирования юридического отдела банка¹.
4. Характер дел, рассматриваемых в суде с участием коммерческих банков (иски о взыскании задолженности с должников, иски к неплательщикам по кредитам, взыскание заложенного имущества с безнадёжных клиентов по кредитам, иски банку по взыскании неправомерной комиссии).

Получение прибыли не является целью деятельности ЦБ РФ. ЦБ РФ – эмиссионный банк. Он не обслуживает предприятия и организации. Его деятельность связана с эмиссией (выпуском) наличных денег, аккумуляцией и хранением кассовых резервов денежных знаков, золотовалютных резервов государства, регулированием внутренней структуры коммерческого банка, в том числе регламентация деятельности юридических отделов и ведомств кредитных организаций¹.

¹ Васьковский Е.В. Курс гражданского процесса. Т. 1. М., 1913 // Гражданский процесс. Хрестоматия: Учебное пособие / Под ред. М.К. Треушникова. – М.: Издательский дом «Городец», 2009, 120 с.

¹ Ватман Д.П. Право на защиту – М.: Знание, 2008, 80 с.

¹ Гаврилов С.Н. Адвокатура в Российской Федерации. – М.: Юриспруденция, 2011, 233 с.

ФЗ «О банках и банковской деятельности» регламентирует правовой статус банка среди остальных институтов кредитной сферы, правила ведения бухгалтерского учета и составления финансовой отчетности коммерческого банка, поднадзорность кредитной организации Центральному Банку Российской Федерации, то есть положения необходимые юристу для защиты банка от различного рода финансовых махинаций и злоупотреблений руководства².

ФЗ «Об аудиторской деятельности» от 30.12.2008, №307-ФЗ устанавливает правила проведения аудита в коммерческих банках; нормы проведения обязательного аудита (статья 5, пункты 1,2,3), инициативного аудита; порядок определения существенности и достоверности отчетности, что важно для юриста в плане пресечения негативных последствий недостоверности в финансовых отчетах коммерческого банка, надзор за деятельностью независимых аудиторов³.

ФЗ «О бухгалтерском учете» от 21.11.1996 №129-ФЗ определяет правила ведения бухгалтерского учета, формы отчетности и правила составления отчетов, порядок учета активов и пассивов, в том числе в коммерческих банках¹. Текущая информация требуется юрисконсульту для более щепетильного и независимого анализа внутреннего финансового состояния банка, положений, касающихся правильности отражения финансовых операций бухгалтерскими структурами кредитной организации. В гражданском процессе знания бухгалтерского и налогового учета помогут при составлении линии защиты удобной для юрисконсульта, и позволит ему апеллировать со знанием дела экономическими терминами.

Данные акты законодательства требуются юрисконсульту для полной

² Федеральный закон от 02.12.1990 № 395-1 (ред. от 13.07.2015) «О банках и банковской деятельности» (с изм. и доп., вступ. в силу с 12.10.2015)// Ведомостях съезда народных депутатов РСФСР.-1990, 6 декабря

³ Федеральный закон от 30.12.2008 № 307-ФЗ (ред. от 01.12.2014) «Об аудиторской деятельности» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.08.2015)//Российская газета.- 2008, 31 декабря

¹ Федеральный закон от 21 ноября 1996 г. № 129-ФЗ «О бухгалтерском учете»// Российская газета.- 1996, 28 ноября

защиты интересов банка в совокупности, рассмотрение и ссылка на нормы какого-либо одного источника не раскроют суду истинную достоверность сведений и возможно, суд не до конца поймет правовую позицию юриста и линию защиты, продуманную представителем банка.

Для наглядного рассмотрения острых проблем представительства в гражданском процессе Российской Федерации обратимся к статусу юрисконсульта Операционного офиса «Белгородский» филиала «Воронежский» Открытого акционерного Общества «Уральский Банк Реконструкции и Развития» (ОАО «УБРИР»).

ОАО «Уральский Банк Реконструкции и Развития» - современная, развитая кредитная организация (коммерческий банк) федерального значения, филиалы которого присутствуют более чем в 50 регионах Российской Федерации. Банк оказывает полный перечень операций физическим и юридическим лицам, юридический адрес головного офиса банка: Российская Федерация, город Екатеринбург, улица Сакко и Ванцетти 67. Обособленное подразделение банка в Белгороде (операционный офис) в штате имеет обособленного юриста, подчиняющемуся, помимо начальника операционного офиса «Белгородский», сектору по юридической работе ОАО «УБРИР».

Самой нижней иерархической структурой системы законодательных актов, регулирующих деятельность юрисконсульта являются ведомственные акты и акты юридического лица; в ОАО «Уральский Банк Реконструкции и Развития» к такому документу относим Устав ОАО «УБРИР» и распоряжения Департамента по юридической работе и работе с внешними контрагентами банка, внутренние инструкции Президента Банка, начальника филиала «Воронежский» и Операционного Офиса «Белгородский». К основным должностным обязанностям юрисконсульта согласно данным документам относятся:

- организация внутреннего документооборота операционного офиса, работа со всей входящей и исходящей корреспонденцией и регистрация

совместно с секретарем в специальном журнале;

- кадровая работа, принятие вновь принятых сотрудников на рабочее место в банке, доведение должностных инструкций до вновь принятых и действующих работников банка, подписание документов, связанных с трудовой деятельностью (трудовые договора, распоряжения о переводе на другую должность, место работы, либо об увольнении сотрудника, распоряжения на отпуск и иные документы);

- Заключение договоров операционного офиса с иными третьими лицами (договора залога, поручительства по кредитам физических и юридических лиц, договора на поставку услуг связи, воды, ремонтные работы в офисе банка и иные сделки, где банк выступает не в качестве кредитной организации);

- участие в переговорах по крупным и значимым сделкам операционного офиса на уровне руководителей;

- урегулирование досудебных споров Банка с третьими лицами;

- представление интересов банка во всех инстанциях, организациях и учреждениях, в том числе в судебных органах, органах государственной власти, органах внутренних дел и Прокуратуре Российской Федерации.

Вышеуказанная должностная обязанность реализуется согласно норме ст. 49 ГПК РФ, где указано, что лицами, осуществляющими судебное представительство, могут быть дееспособные лица, имеющие надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела, за исключением лиц, указанных в ст. 51 ГПК РФ.

Таким образом, судебное представительство по гражданскому делу может осуществлять лицо:

- дееспособное;

- надлежащим образом оформившее свои полномочия для представительства в суде и иных органах;

- лицо, не являющееся судьей, следователем, прокурором, за исключением случаев их участия в качестве представителей

соответствующих органов и законных представителей. Для юрисконсульта в Банке вводится еще ряд требований при приеме на работе, такие, как стаж работы не менее 3 лет по юридической специальности, «белая репутация», юридическое образование.

Юрисконсульт, чаще всего выполняет свои ежедневные функции по работе внутри Банка, судебные иски предъявляемые Банку и предъявляемые Банком происходят реже, однако юрисконсульт должен быть всегда максимально готов защитить интересы своего работодателя – Банка и добиться положительного решения по гражданскому делу в суде. Как было сказано выше, для изучения правового статуса юрисконсульта ОАО «Уральский Банк реконструкции и Развития» необходимо рассмотреть и проанализировать основные права и обязанности юрисконсульта в гражданском процессе.

Так же требуется сформулировать основные пути решения данных проблем с целью оптимизации работы юрисконсульта и повышения эффективности его труда.

К основным правам юрисконсульта в ОАО «Уральский Банк Реконструкции и Развития» при рассмотрении дела в арбитражном суде и защите интересов Банка следует отнести:

- 1) Право на составление искового заявления, либо право на ознакомление с требованиями, предъявленными Банку со стороны третьих лиц, имеющими претензии и намеренными оспаривать их в суде. От имени Банка (филиала, или иного структурного подразделения) составлять иск уполномочен только ведущий юрисконсульт, а если в штате нет такой должности то юрисконсульт, уполномоченный на совершение данного процессуального действия.
- 2) Право на участие в судебном процессе в качестве уставного представителя. Юрисконсульт вправе присутствовать физически на заседании суда, предъявлять, собирать, систематизировать доказательства в любом виде по существу гражданского дела,

знакомиться с материалами дела, фиксировать для себя всю необходимую информацию, признавать полностью или частично требования истца или отказываться полностью или частично от всех претензий истца, предъявлять требования ответчику, участвовать во всех стадиях судебного разбирательства (открытие заседание суда, рассмотрении дела по существу, прениях сторон, вынесении решения судом). Юриисконсулт вправе опротестовывать решения суда в вышестоящих судебных инстанциях, привлекать свидетелей, специалистов, экспертов, объявлять отводы, предъявлять ходатайства и возражать по ходатайствам, доводам, решениям и постановлениям суда по тем или иным обстоятельствам дела.

- 3) Заключать мировое соглашение с противостоящей стороной до начала рассмотрения дела по существу. На данном этапе все зависит от того, на какие условия согласились стороны, и добился ли юриисконсулт хотя бы минимальных целей в отстаивании интересов Банка. Юриисконсулт имеет право первой подписи при заключении мирового соглашения;

Очевидно, юриисконсулт ОАО «УБРИР» обладает абсолютно всеми правами, что положены законом всем представителям по гражданскому делу в суде, отличия проявляются только в самой специфике дела, исковых требований, доказательствах, документах, составе участников.

Обязательства юриисконсулта так же влияют на его положение в гражданском процессе, сужая его полномочия до разумного, действительно необходимого объема. Обязательства юриисконсулта так же не отличаются в гражданском процессе от обязательств представителя в целом. Важно отметить и раскрыть сущность некоторых: обязанность уважать суд, вести себя на суде по правилам этики не нарушать регламент ведения слушания по делу (обращаться к суду по правилам, не опаздывать на судебное заседание, все объявления, официальные определения, решения суда выслушивать стоя), требование уважать всех участников процесса (оскорбление и ненормативная

лексика запрещены, за нарушение данных положений предусмотрена ответственность, вплоть до уголовной).

В теории и на практике права и обязанности как истца и ответчика совпадают у юрисконсульта в гражданском процессе, некоторые действия прямо противоположны в силу специфики построения линии защиты и линии обвинения (например, Банк как истец не сможет отказаться от своих претензий по иску, или как минимум, это будет неразумно со стороны юрисконсульта). Говоря о правовом статусе юрисконсульта в кредитной организации, необходимо отметить следующие аспекты:

- с принятием ряда законодательных актов в банковской сфере появились ориентиры для действий юриста в гражданском процессе, образовались правила поведения и мера должного поведения на суде, и защита интересов Банка;

- правовой статус юрисконсульта в последние десятилетия многократно улучшился в пользу кредитной организации, защита интересов коммерческого банка стала реальной, а не номинальной;

- положительный тренд наметился в совершенствовании внутреннего банковского законодательства (в ОАО «УБРиР» имеется, как и во многих Банках, целая структура внутренних уставных документов, указаний, инструкций, регламентов; для разъяснения проводятся плановые и внеплановые инструктажи с целью повышения профессионализма всего юридического аппарата банка)

Вместе с положительными сдвигами имеются отрицательные моменты, тормозящие коренной прорыв в сфере представительства коммерческого банка в гражданском процессе со стороны юрисконсульта или иных сотрудников юридического отдела Банка:

А) некоторого рода административное давление на банковский сектор с целью уладить органами власти критические моменты. Таким образом, Государство старается не накалять и без того критическую ситуацию в отношениях банков и клиентов. Примечательно дело Банка ВТБ, в случае с

эмиссией ценных бумаг в 2008 году и последующим обвалом стоимости акции банка в 3 раза. По одной из версий, спустя 2 года Банк ВТБ «заставили выкупить по цене продажи 2008 года собственные акции, так как на волне кризиса могло пошатнуться доверие ко всем банкам в целом».

Б) нежелание ряда банков вести судебное разбирательство с своими клиентами, так как это может пошатнуть репутацию банка и «отпугнуть» потенциальных клиентов, тем самым банк в перспективе потеряет больше операционной прибыли. В регламенте ОАО «УБРИР» указана туманная формулировка: «в случае важности клиента руководству Банка следует тщательно рассмотреть вопрос об урегулировании с клиентов спорной ситуации, вплоть до принятия мер о выплате компенсации клиенту за комиссии и иные отчисления». Такой подход относится больше крупным корпоративным клиента, однако претензия некрупного физического лица может стать основанием для досудебного урегулирования спорной операции;

В) как правило, большинство банков не имеют системы мотивации для своих юрисконсультов. В ОАО «УБРИР» имеется гибкая шкала мотивации для юриста, выраженная в определенном проценте от выигрыша дела.

Таким образом, круг лиц, которые могут быть судебными представителями в гражданском процессе, достаточно широк, что подкрепляет гарантии права граждан на выбор представителя. Однако при этом не исключается возможность участия в деле в качестве судебного представителя лица, не сведущего в вопросах права, что может привести не к квалифицированной защите прав и законных интересов доверителя, а к неудачному исходу дела в суде.

Конечно, кредитная организация имеет право привлечь к защите своих интересов стороннее лицо – адвоката. В связи с этим следует, что нужно законодательно закрепить правило об обязательном ведении дел через адвокатов по сложным в юридическом отношении делам. Такой подход закреплен на законодательном уровне в ряде зарубежных государств. Однако существует и противоположенная точка зрения, согласно которой в настоящее

время состояние адвокатуры в России таково, что оказание именно квалифицированной юридической помощи ею не гарантируется. В качестве главной причины такого положения называется отсутствие норм, четко регламентирующих вопросы ответственности за предоставление услуг ненадлежащего качества. Поэтому нельзя ограничивать адвокатами круг лиц, которые могут быть судебными представителями, а на законодательном уровне необходимо четко прописать основания и порядок ответственности судебных представителей за ненадлежащее оказание юридических услуг.

Нужно стремиться к тому, чтобы правовая позиция юрисконсульта была разъяснена доверителю и согласована с ним. Таким путем устраняются возникающие иногда разногласия, которые отрицательно сказываются на выполнении поручения и даже на самом факте судебного представительства. Предметом судебного представительства не могут быть незаконные или необоснованные требования организации. На основе поручения юрисконсульт призван защищать законные, и только законные интересы коммерческого банка.

3.2. Проблемы защиты прав и интересов банка при участии юрисконсульта по отдельным категориям гражданских дел в арбитражном суде

В правовом государстве каждому человеку должно быть обеспечено равенство возможностей в обладании и пользовании этим правом. Важная роль в реализации этого положения принадлежит юрисконсультам юридических лиц Российской Федерации. Для рассмотрения наиболее важных проблем и перспектив развития представительства в гражданском процессе Российской Федерации рассмотрим пример представительства юрисконсульта операционного офиса «Белгородский» филиала «Воронежский» ОАО «Уральский Банк Реконструкции и Развития» по делу, где Банк являлся ответчиком по отношению к истцу Татьяне М в Мировом

суде г. Белгорода (с целью сохранения коммерческой тайны банка все персональные данные участников данного гражданского процесса изменены). Суть иска клиента банка состояла в следующем: после подписания кредитного договора в январе 2013 года, с клиента была взыскана единовременная комиссия за выдачу 3500 рублей и ежемесячная комиссия за ведение ссудного счета 1400 рублей каждый месяц, клиент до декабря 2014 года платил кредит без просрочек и в полном объеме, что было подтверждено чеками об оплате через кассу банка и электронные терминалы самообслуживания и банкоматы ОАО «УБРиР» и банка-партнера – ОАО «Альфа-Банк». В январе 2014 года Татьяна М. подала иск в Белгородский Мировой суд с требованием вернуть неправомерно взятую с нее комиссию за выдачу кредита и ведение ссудного счета в январе 2013 года на основании Положения Центрального Банка Российской Федерации от 31.08.1998 г. №54-П «О порядке предоставления кредитными организациями денежных средств и их возврата (погашения)» в размере порядка 33600 рублей, плюс 10000 рублей за судебные расходы и иные издержки, и моральный вред 5000 рублей. Общая сумма иска составила 48600 рублей. Исковое заявление составлено было в свободной форме с соблюдением основных реквизитов, предусмотренных ст. 131 Главы 12 ГПК РФ, представителем Татьяны М. на судебном процессе по доверенности была Светлана Д. К иску были представлены следующие документы: 2 копии иска, кредитный договор, кредитный график, квитанция об уплате комиссии за выдачу кредита, выписки из ссудного счета за 2013 года, квитанции об уплате госпошлины, приложение о расчете суммы иска и обоснованности требований истца.

Важно отметить обоснование исковых требований Татьяны М. (вполне вероятно консультация у юриста была, так как обоснование написано на вполне деловом языке с применением юридической терминологии). В исковом заявлении Татьяна М. отметила все законодательные акты, на которые опирается ее линия защиты.

Во-первых, согласно Постановлению Конституционного Суда Российской Федерации от 23.02.1999 №4-П «По делу о проверке конституционности положения части второй статьи 29 Федерального Закона «О банках и банковской деятельности», где сказано, что гражданин является экономически слабой стороной и нуждается в особой защите своих прав, что влечет необходимость ограничить свободу договора для банков, то есть защита интересов гражданина приоритетная задача для государства. В нашем случае кредитный договор был типовым, и, следовательно, все положения его были предопределены и не были изменены, а значит, заемщик уже находился в первоначально проигрышной ситуации по отношению к банку.

Во-вторых, налицо нарушение пункта 2 статьи 16 Федерального Закона «О защите прав потребителей» от 07.02.1992 №2300-ФЗ в плане того, что запрещено приобретение одних товаров (работ, услуг) обязательным приобретением других товаров (работ или услуг). Если в результате исполнения договора у клиента возникли убытки, причиненные таковыми действиями должны быть компенсированы, следовательно, банк, нарушив данную норму, обязан возместить все расходы истцу в полном объеме. Следуя ст. 15 вышеуказанного Федерального Закона, моральный вред, причиненный потребителю вследствие ненадлежащего исполнения обязательств по договору подлежит компенсации при наличии вины исполнителя по договору. В законе указано, что размер вреда определяется судом и не зависит от размера возмещения вреда. Размер вреда, для юрисконсульта показался завышенным, впоследствии суд снизил его до 500 рублей. Согласно статье 17 данного Федерального Закона защита прав и интересов граждан-потребителей товаров и услуг осуществляется судом соответствующей инстанции, а значит, Татьяна М. имела права и основания для обращения в Мировой суд города Белгорода.

В-третьих, данные действия ОАО «УБРиР» противоречат изменениям в Положении Центрального Банка Российской Федерации от 31.08.1998 «О порядке предоставления кредитными организациями денежных средств и их

возврата (погашения)», где указано, что все расходы, связанные с осуществлением банком своей деятельности возлагаются полностью на банк, следовательно, заемщик не обязан нести бремя комиссии на себе. Взятая комиссия за выдачу 3500 рублей и ежемесячная комиссия 1400 рублей за ведение ссудного счета с Татьяны М. незаконна и подлежит возврату.

В четвертых, ссылаясь на Постановление Президиума Высшего Арбитражного Суда Российской Федерации №8274/09 от 17.11.2009 г., где указано, что согласно Положению «О правилах ведения бухгалтерского учета в кредитных организациях, расположенных на территории Российской Федерации» от 26.03.2007 г. №302-П условием предоставления кредита (то есть кредиторской задолженности банка, выраженной в пассиве баланса) является открытие и обслуживание ссудного счета. Ссудный счет не является банковским счетом, он используется для правильного отражения в бухгалтерской отчетности статьи источников пополнения имущества банка, то есть ссудный счет служит для выполнения банком операций, сопутствующих операциям обслуживания кредита заемщику, а значит, это не является самостоятельной банковской услугой, следовательно, плата за ведение ссудного счета и открытия не должна браться. По логике, ОАО «УБРИР» нарушил требование законодательства и обязан вернуть комиссию за ведение ссудного счета за 2012 года в размере 15100 рублей, 1427,71 рублей проценты за пользование чужими средствами, 4200 рублей возмещение судебных расходов и 500 рублей морального вреда. Итого сумма 21227,71 рублей перечислить на счет клиента.

В-пятых, представитель истца пытался дополнительно включить в иск сумму страхования жизни и здоровья заемщика для возврата суммы 8000 рублей вместе с комиссией за выдачу, мотивируя это пунктом 2 статьи 935 Гражданского Кодекса Российской Федерации от 14.11.2002 №138-ФЗ, в которой указано, что обязанность по страхованию жизни и здоровья не может быть возложена принудительно на гражданина. Эта услуга добровольная, однако, при рассмотрении дела юрисконсульт привела оригиналы договора,

где указано, что Татьяна М. «добровольно соглашается на страхование жизни и здоровья», а это уже является отдельной услугой и должно оплачиваться согласно тарификации банка отдельно. Случая принуждения в данном конкретном случае к заключения договора и нарушений в связи с его заключением не выявлено. Судья согласился с юрисконсульту ОАО «УБРИР», и не стал включать сумму страхования жизни и здоровья в сумму требований истца. Истец просто попал в так называемую «менеджерскую ловушку»: услуга была продана Татьяне М. без дополнительного разъяснения ей всех условий, либо клиент сама не четко понимала, какие именно действия она совершает, не понимая всех выгод и преимуществ того, что ей предлагалось менеджером по продажам банка. Представитель истца на процессе не возражал против исключения из иска данных требований. Разъяснения суда напротив помогли ей понять суть и в результате Светлана Д. получила колоссальный опыт для заключения таких сделок в будущем.

В-шестых, Светлана Д. в линию своей защиты включила дополнительно Постановление Пленума Верховного Суда Российской Федерации от 29.09.1994 г. №7 «О практике рассмотрения судами дел о защите прав потребителей», ссылаясь на данный законодательный акт в аспекте того, что защита прав потребителей возникает из оказания финансовых услуг, для удовлетворения различного рода потребностей, в том числе в предоставлении кредитов, открытии расчетных, текущих, ссудных счетов и ведении данных счетов клиентов банков. Важное место в линии защиты занимал судебный прецедент Железнодорожного районного суда г. Барнаула об удовлетворении иска гражданина к ОАО АКБ «Росбанк» по похожему делу о неправомерно взятой ежемесячной комиссии и комиссии за расчетно-кассовое обслуживание.

При рассмотрении далеко нелегко дела юрисконсульту банка, была сделана попытка оправдать действия банка следующим образом:

- взятая комиссия является платой за дополнительные информационные и консультационные услуги (плата за такие услуги и прочие иные

сопутствующие кредиту официально на законодательном уровне не отменена), оказываемые банком, ссылаясь на пункт договора, однако судья парировал такой довод, сославшись, что консультационные услуги вошли в стоимость кредита и дополнительно никакая информация не была предоставлена клиенту;

- как было сказано выше, возврат комиссии за страхование жизни и здоровья заемщика удалось избежать, так как законные интересы клиента в конкретном случае не нарушены. Страховая премия взята законно.

- клиент согласен был с условиями кредитного договора, что подтвердил своей подписью, а принцип свободы договора является важнейшим в гражданском законодательстве, следовательно, все действия были законны, комиссия взята правомерно

Своим решением, суд распорядился признать виновным операционный офис «Белгородский» филиала «Воронежский» открытого акционерного общества «Уральский Банк Реконструкции и Развития» во взимании комиссии с клиента Татьяны М. по кредиту, взятому в январе 2011 года и вернуть сумму ущерба 21227,71 рублей на расчетный счет, открытый в операционном офисе «Белгородском», филиала «Воронежский» ОАО «Уральский Банк Реконструкции и Развития».

В ходе представительства (на всех стадиях гражданского процесса) юрисконсульта банка были выявлены серьезные проблемы:

1. Организационная структура банка (в частности Уральского Банка Реконструкции и Развития) достаточно громоздка. Головной офис находится далеко, в Екатеринбурге. По особо важным и крупным гражданским делам на место выезжает специалист, что чревато задержкой времени на проезд и доведение инструкций головного офиса до юриста. Постоянные консультации со специалистом затруднены в силу расстояния и возможны только в определенные часы, в связи с разницей в часовых поясах в 2 часа относительно московского времени.

2. В ходе рассмотрения дела юрисконсульту требовалась помощь коллег относительно:

- вопросов банковских продуктов (какие комиссии существуют, за что они предусмотрены, какая разница в кредитовании физических лиц, малого и среднего бизнеса и крупных корпоративных клиентов);
- изучение специального банковского законодательства и всех вопросов, связанных со спецификой кредитования в банке;
- необходимость постоянно консультирования по острым вопросам с юристами из головного офиса;
- изучение большого количества документации, которой юрисконсульт в течение своей деятельности прямо не касается (кредитные договора юридических лиц без поручительства, договора лизинга, страхования жизни и здоровья заемщика);

3. Специфический характер иска. Большинство заемщиков не предоставляют такие иски банку. После данного прецедента руководство Банка решило обезопасить банк от дальнейших претензий клиентов, теперь все комиссии при обслуживании физических лиц отменены. Некоторые банки в Российской Федерации продолжают под видом различных услуг взysкивать комиссии с клиентов, не обращая внимания на законодательство (Банк «Кольцо Урала», Национальный Банк «ТРАСТ» и некоторые другие банки).

Говоря о представительстве юрисконсульта организации, стоит отметить, что эффективность защиты интересов банка будет зависеть от уровня профессиональной подготовки юридических кадров. Банкам стоит более тщательней подходить к повышению классификации, благо на текущий момент для этого имеется множество возможностей (семинары, тренинги, обучения, инструктажи). Данные меры и ряд других позволит побороть ряд

проблем с представительством юрисконсульта организации, снизив хотя бы человеческий фактор, от которого в современном мире зависит многое.

Безусловно, для разрешения всех проблем в представительстве, особенно для юридических лиц важно защитить законодательно собственных представителей от внешних факторов и ряда внутренних. Внутренние факторы сможет нейтрализовать или хотя бы сдерживать службы внутреннего контроля и/или службы безопасности банка.

Рассмотрение процессуального представительства как правоотношения позволяет глубже изучить отдельные стороны судебного представительства, исследовать права и обязанности сторон этого правоотношения, помогает установить действительное положение представителя в процессе как субъекта одновременно публично-правовых и частноправовых отношений. Судебная практика показал скованность и робость действия юрисконсульта, когда представитель организации понимает, что изначально банк в принципе не прав, по сути закона, и строить линию защиты особенно тяжело в таких условиях. Необходимо обладать помимо знаний еще и комплексов личных, волевых качеств, таких как невозмутимость, хладнокровие, смекалка и ряд других.

Данные теоретические характеристики профессионального представительства могут определить подходы к разработке очень важного научно-практического вопроса, касающегося типологии идеального представителя в российском гражданском процессе. Именно в таком представителе нуждаются стороны, третьи лица, обратившиеся в суд за защитой своих прав, интересов, имущества. Только такому представителю под силу выполнить конституционное предписание об оказании квалифицированной юридической помощи. Это специализированная помощь, а оказание ее под силу лишь профессионалам.

Заключение

По результатам проведенного исследования можно сделать следующие выводы теоретического и практического характера.

Институт судебного представительства призван содействовать гражданам, предприятиям, учреждениям и организациям в защите их прав и интересов, способствовать осуществлению лицами, участвующим в деле, субъективных процессуальных прав. Он позволяет получить квалифицированную юридическую помощь, помогает суду по делу.

Судебные представители – это лица, которые на основании предоставленных им полномочий выступают в суде от имени представляемого с целью добиться для него наиболее благоприятного решения, а также для оказания ему помощи в осуществлении своих прав, предотвращения их нарушения в процессе и оказания суду содействия в отправлении правосудия по гражданским делам.

Анализ различных точек зрения на судебное представительство позволяет дать следующее определение *судебного представительства* – это правоотношение, в силу которого одно лицо осуществляет на основании предоставленных ему полномочий в интересах и от имени другого деятельность в целях получения наиболее благоприятного решения, а также для оказания представляемому помощи в реализации своих прав, предотвращения их нарушения в процессе и оказания суду содействия в отправлении правосудия по гражданским делам.

Судебное представительство в гражданском процессе – это особый институт гражданского процессуального права, но не особая разновидность представительства в гражданском праве. От представительства в гражданском праве судебное представительство отличается по целям и характеру отношений между представителем и представляемым, по кругу лиц, имеющих право выступать в качестве представителей в гражданском процессе, по объему и характеру прав, а также своими функциями.

Участие в гражданском процессе судебного представителя предполагает выполнение им некоторых публичных функций.

Публично-правовое содержание деятельности гражданского и арбитражного процессуального представителя проявляется в том, что в ходе осуществления им процессуальных действий, представитель оказывает помощь суду в осуществлении правосудия по гражданским делам (в широком смысле). Не отрицая значение процессуального представительства как элемента частно-правовых отношений и частно-правовой системы в отношениях с представляемым в рамках договорного представительства, следует отметить, что возложение общественных, публичных обязанностей, связанных с оказанием помощи суду при осуществлении правосудия, делает представителя субъектом публично-правовых отношений. Теория процессуального представительства указывает, что представитель, вступая в процессуальные отношения с судом, исполняя обязанности и используя предоставленные права, является активным элементом процесса, его двигателем, что обуславливает его место в системе судебной защиты прав, как системообразующего элемента.

Рассматривая вопрос о процессуальном статусе представителей в гражданском и арбитражном процессе, необходимо отметить, что он относится к числу дискуссионных. Так, ст.34 ГПК РФ не относят представителей (в том числе адвоката) к числу лиц, участвующих в деле, и вообще не упоминают их в этом перечне.

Это обстоятельство дало повод выдвинуть тезис о том, что представитель не является лицом, участвующим в гражданском деле, поскольку не заинтересован в его исходе. В этой связи можно отметить следующее. В юридической литературе справедливо отмечается, что заинтересованность в гражданском процессе может быть не только материальной, но и процессуальной. Ведь представитель, выполняя данное ему поручение, своими действиями оказывает влияние на развитие процесса и имеет в деле самостоятельный процессуальный интерес, сам выбирает пути

и способы защиты интересов своего доверителя. Поэтому он крайне заинтересован в вынесении судом решения определенного (позитивного) содержания. Именно в этом состоит процессуальная заинтересованность адвоката-представителя. В противном же случае лицами, участвующими в деле, следовало бы признавать только стороны и третьих лиц. В связи с изложенным представляется более правильной позиция по данному вопросу ученых-процессуалистов М.К. Треушникова, А.А. Мельникова, Е.В. Салогубовой, согласно которой представителей надлежит относить к лицам, участвующим в деле.

В связи с этим целесообразно внести дополнения в ст.34 ГПК РФ, указав в числе лиц, участвующих в деле, также и адвоката-представителя. Это будет соответствовать ч.1 ст.48 Конституции РФ, гарантирующей каждому гражданину право на получение квалифицированной юридической помощи.

В настоящее время остаются неисследованными новые виды процессуального представительства, обусловленные качественными его параметрами и содержанием гражданско-процессуальной деятельности, которую в полном объеме могут осуществлять не все его субъекты. Так, основываясь на таком критерии, как профессионализм, предлагаем выделить кроме уже утвердившихся четырех видов представительства в гражданском процессе еще два его вида: профессиональное и непрофессиональное представительство. Профессионализм и компетентность в осуществлении представительства неразрывно связаны с такими его характеристиками, как квалифицированность и результативность осуществления представительства.

Таким образом, учитывая публичную компоненту в деятельность представителя-адвоката по гражданским делам со стороны Гражданского процессуального кодекса можно было бы предъявлять к нему повышенные требования. Это, могло бы, к примеру, проявиться в том, что, в исковом заявлении, подаваемом адвокатом от имени представляемого, необходимо обозначать правовое основание иска, то есть нормы материального права, на

основе которых выдвигаются требования. Пока в настоящее время подобное правило предусмотрено только в отношении прокурора.

Поэтому считаем, что необходимым распространить правило п.3 ст.131 ГПК РФ, которое в настоящее время распространяется на прокурора, также и на адвокатов, для чего желательно об этом прямо указать в данной норме.

Изучение особенностей статуса адвоката-представителя позволило прийти к выводу о том, что профессиональное представительство в гражданском процессе требует дальнейшего развития и совершенствования. Во-первых, было бы целесообразно предусмотреть категории дел, при рассмотрении которых в суде обязательно участие адвоката - представителя. Иначе говоря, случаи обязательного оказания квалифицированной юридической помощи в целях всемерной защиты прав, свобод и законных интересов личности. Во-вторых, основания для такой регламентации данного вопроса в российском федеральном гражданско-процессуальном законодательстве видятся в следующем: реальность обеспечения конституционных предписаний о свободе доступа к судебной защите и праве на квалифицированную юридическую помощь; единство конституционных основ статуса человека и гражданина, обуславливающие необходимость того, чтобы реализация и защита статуса были равноценны во всех сферах судопроизводства - конституционного, административного, гражданского и уголовного (ч. 2 ст. 118 Конституции Российской Федерации). В-третьих, восприятие европейских аналогов в российском законодательстве и практике в частности регламентации обязательного участия адвоката в судебном рассмотрении отдельных категорий дел.

Таковы основные выводы, сделанные нами по результатам проведенного исследования.

Список используемой литературы

Нормативно-правовые акты

1. Конституция РФ (принята всенародным голосованием 12.12.1993) // Российская газета. – №237. – 25.12.1993.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации. Часть. 1. от 30.11.1994 №51-ФЗ (ред. 20.11.2015) // Российская газета.-1994, 8 декабря
3. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ (ред. от 28.11.2015) // Российская газета.- 1996, 27 января
4. Налоговый Кодекс Российской Федерации от 31 июля 1998 г. № 146-ФЗ // Российская газета. –1998, 6 августа
5. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации, от 14.11.2002 №138-ФЗ (ред. от 29.12.2015) // Российская газета.- 2002, 20 ноября
6. Федеральный Закон от 03.12.1990 №395-ФЗ «О банках и банковской деятельности» // Ведомости съезда народных депутатов РСФСР от 6 декабря 1990 г. № 27
7. Федеральный Закон РФ от 02.07.1992 №3185-1 (ред. от 28.11.2015) «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании» // Ведомости СНД и ВС РФ. – 20.08.1992. – №33. – Ст. 1913.
8. Федеральный закон «О профессиональных союзах, их правах и гарантиях деятельности» от 12.01.1996 №208-ФЗ//Российская газета.- 1996,20 января
9. Федеральный Закон от 21.11.1996 №129-ФЗ «О бухгалтерском учете» //Российская газета.- 1996, 28 ноября
10. Федеральный закон от 26.12.1996 №208-ФЗ (ред. От 25.06.2015) «Об акционерных обществах»// Российская газета.-1995, 29 декабря
11. Федеральный закон от 31.05.2002, №63-ФЗ (ред. От 13.07.2015) «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» // Российская газета.- 2002, 5 июня
12. Федеральный закон от 10.07.2002 № 86-ФЗ (ред. от 05.10.2015) «О

Центральном банке Российской Федерации (Банке России)»//Российская газета.-1995, 16 декабря

13. Федеральный Закон «О валютном регулировании и валютном контроле» от 10.12.2003 №173-ФЗ // Российская газета.-2003, 17 декабря
14. Федеральный Закон «Об аудиторской деятельности» от 30.12.2008, №307-ФЗ (ред. от 1.12.2014) //Российская газета.- 2008, 31 декабря

Судебная практика

15. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 04.07.1997 №9 «О применении судами законодательства при рассмотрении дел об установлении усыновления» // Бюллетень Верховного Суда РФ. – № 9. – 1997.
16. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19.12.2003 №23 «О судебном решении» // Бюллетень Верховного Суда РФ. – 2004. – №2.
17. Разъяснения Верховного Суда РФ от 24.03.2004 (Ответы Судебной коллегии по гражданским делам Верховного Суда РФ на вопросы судов по применению норм Гражданского процессуального кодекса РФ) // СПС Консультант Плюс

Учебная и научная литература

18. Васьковский Е.В. Курс гражданского процесса. Т. 1. М., 1913 // Гражданский процесс. Хрестоматия: Учебное пособие / Под ред. М.К. Треушников. – М.: Издательский дом «Городец», 2009, 120 с.
19. Ватман Д.П. Адвокатская этика. (Нравственные основы судебного представительства по гражданским делам) – М.: Юридическая литература, 2012, 96 с.
20. Ватман Д.П. Право на защиту – М.: Знание, 2008, 80 с.
21. Ватман Д.П., Елизаров В.А. Адвокат в гражданском процессе. – М.: Юридическая литература, 2011, 200 с.
22. Викут М.А. Строго соблюдать права лиц, участвующих в деле // Российская юстиция. – 2008. – №.2, 45с.

23. Власов А.А. Адвоката надо считать «лицом, участвующим в деле» // Российская юстиция, 2013, №6, С. 30-31.
24. Власов А.А. Адвокат как субъект доказывания в гражданском и арбитражном процессе. – М.: ООО Издательство «Юрлитинформ», 2012, 240 с.
25. Гаврилов С.Н. Адвокатура в Российской Федерации. – М.: Юриспруденция, 2011, 233 с.
26. Гельфанд Л. Участие адвоката в пересмотре гражданских дел кассационной и надзорной инстанциями // Российская юстиция, 2009, № 2, С. 13-14.
27. Гражданский процесс. Учебник. / Под ред. М.С. Шакарян. – М.: Юридическая литература, 2015, 341 с.
28. Гражданский процесс: Учебник / Под ред. М.К. Треушникова. – М.: ООО «Городец-издат», 2013, 720 с.
29. Гражданский процесс: Учебник для вузов / Отв. ред. Ю.К. Осипов. – М.: БЕК, 2014, 168 с.
30. Гукасян Р.Е. Проблема интереса в советском гражданском праве. – Саратов: Приволжское книжное издательство, 2010, 185 с.
31. Ерошенко А. Представительские полномочия адвоката по гражданскому делу // Российская юстиция, 2011, №10, С. 23-24.
32. Ильинская И.М., Лесницкая Л. Судебное представительство по гражданским делам // Российская юстиция, 2012, № 11, С. 22-24.
33. Ильинская И.М., Лесницкая Л.Ф. Судебное представительство в гражданском процессе. – М.: Юридическая литература, 2013, 200 с.
34. Колоколова Э.Е. Адвокат-представитель в гражданском процессе России. – М.: Издательство «Юрлитинформ», 2005, 160 с.
35. Колоколова Э.Е. Представительство в гражданском процессе: виды, субъекты, основания и формы // Арбитражный и гражданский процесс. – 2013. – №1, С.2-8.
36. Малев Е., Лапин Б. Участие адвоката в подготовке гражданских дел к

- судебному разбирательству // Российская юстиция, 2009, № 24, С. 21-22.
37. Мельников А.А. Правовое положение личности в гражданском процессе. – М.: Наука, 2010, 248 с.
38. Миронов В.И. Гражданское процессуальное право России. Курс лекций. – М.: ЗАО «Бизнес школа «Интел-Синтез», 2011, 240 с.
39. Некрасова Е. Представительство в немецком гражданском процессе // Арбитражный и гражданский процесс. – 2010, №11, С.30-32.
40. Осокина Г. Понятие, виды и основания законного представительства // Российская юстиция, 2014, №1, С. 43-44.
41. Осокина Г.Л. Гражданский процесс. Общая часть. – М.: Юристъ, 2012. , 669 с.
42. Пучинский В.К. Гражданский процесс США. – М.: Издательство Университета дружбы народов, 2011, 208 с.
43. Розенберг Я.А. Представительство в советском гражданском процессе. – Рига: Изд. Латв. Университета, 1999, 130 с.
44. Сергеева Н. Некоторые вопросы участия адвокатов в гражданском судопроизводстве // Российская юстиция. – 2011, №2, С. 4-5.
45. Сидоров Р.А. Процессуальное положение представителя в гражданском процессе // Арбитражный и гражданский процесс, 2013, №1, С.5-8.
46. Советский гражданский процесс: Учебник / Под ред. К.И. Комиссарова и В.М. Семенова. – 2-е изд., перераб и доп. – М.: Юридическая литература, 1988, 480 с.
47. Стешенко Л.А. , Шамба Т.М. Адвокатура в Российской Федерации. Учебник для вузов. – М.: Издательство НОРМА (Издательская группа НОРМА – ИНФРА-М), 2011, 544 с.
48. Теория государства и права. Учебник. / Под ред. В.М. Корельского и В.Д. Перевалова. – М.: Издательская группа НОРМА – ИНФРА-М, 2014, 570 с.

49. Тоболовская М. Подготовка адвоката к судебному разбирательству по гражданскому делу // Юридический практикум, 2009, №2, С. 8-9.
50. Треушников М.К. Подготовка гражданских дел к судебному разбирательству // Российская юстиция, 2014, №. 4, С. 11-13.;
51. Треушников М.К. Судебные доказательства. – М.: Городец, 2014, 272 с.
52. Халатов С.А. Представительство в гражданском и арбитражном процессе. – М.: Издательство НОРМА, 2012, 208 с.
53. Чечина Н.А. Представительство в гражданском судопроизводстве// Правоведение, 2010, № 7, С.54-62.
54. Чечот Д.М. Участники гражданского процесса. – М.: Госюриздат, 1960.
55. Шерстюк В.М. Судебное представительство по гражданским делам. – М.: Издательство МГУ, 2010, 29 с.
56. Шершеневич Г.Ф. Учебник русского гражданского права (по изданию 1907 г.). – М.: СПАРК, 2009, 556 с.
57. Шишкин С.А. Состязательность в гражданском и арбитражном судопроизводстве. – Пособие. – М.: Юридическое бюро «Городец», 2011, 192 с.