**Содержание**

1. Представительство в суде (понятие, виды, оформление, права и обязанности представителей)

Задача

Список использованных источников

**1. Представительство в суде (понятие, виды, оформление, права и обязанности представителей)**

Под представительством в суде понимают осуществление в гражданском судопроизводстве одним лицом (представителем) в пределах имеющихся у него полномочий прав и законных интересов другого лица (представляемого) от его имени.

Возможность участия в процессе представителя является одной из гарантий реализации конституционного права на судебную защиту, обеспечивает осуществление процессуальных прав и обязанностей тех участников процесса, которые по каким - либо причинам не могут или затрудняются сделать это самостоятельно.

Институт представительства в суде существенно отличается от представительства, предусмотренного нормами гражданского права (ст. 183 ГК), хотя юридические факты , лежащие в основании того и другого могут совпадать (например, договор поручения может лежать в основе и гражданского, и судебного представительства). Отличие заключается в том, что целью гражданского представительства является совершение представителем от имени другого лица гражданско-правовых сделок и иных правомерных юридических действий. Представитель в суде действует для защиты прав и охраняемых законом интересов тех участников процесса, которые могут вести дело или участвовать в нем через представителей.

Представитель в гражданском правоотношении никакими самостоятельными правами не пользуется (ст. 183 ГК). Судебный представитель, осуществляя процессуальные права и обязанности представляемого, пользуется и самостоятельными процессуальными правами (ст. 54, 56 ГПК). В гражданском правоотношении при совершении сделок представителем всегда происходит замещение представляемого. В судебном представительстве допускается одновременное участие в процессе представителя и представляемого, поскольку в соответствии со ст. 70 ГПК личное участие в деле физических лиц не лишает их права иметь по этому делу представителя. Об отличии судебного и гражданского представительства свидетельствует и то, что некоторые виды представительства возможны только в судопроизводстве и никакой связи с гражданским представительством не имеют (например, общественное представительство).

Существенной особенностью рассматриваемого представительства является также контроль суда при совершении представителем действий, влекущих материально-правовые последствия для представляемого.

Вести в суде дело через представителей могут стороны и третьи лица, заявители, государственные органы и должностные лица в делах особого производства и возникающих из административно-правовых отношений; участвовать в деле через представителей могут иные юридически заинтересованные лица, кроме прокурора.

Через представителей действуют в процессе общественные объединения и трудовые коллективы, участвующие в процессе для изложения мнения по делу (ст. 78 ГПК).

Юридические лица действуют в гражданском процессе через свои органы либо через представителей. Единоличный орган юридического лица вправе уполномочить для участия в деле представителя. Коллективный орган юридического лица может участвовать в процессе только через представителя. В ст. 72 ГПК указывается, что представителем в суде может быть любое надлежащим образом уполномоченное дееспособное лицо, за исключением названных в ст. 73 ГПК.

Примерный перечень лиц, которые могут быть представителями в суде по гражданскому делу, приведен в ч. 2 ст. 72 ГПК. Это прежде всего адвокаты; работники юридических лиц - по делам этих лиц; уполномоченные общественных объединений, наделенных правом представлять и защищать в суде законные интересы своих членов; уполномоченные организаций, имеющих право защищать и представлять в суде права и законные интересы других лиц; родители, усыновители, опекуны, попечители, представители учреждений и организаций, выполняющих обязанности опекунов и попечителей; представители, назначенные в предусмотренных законом случаях судом; один из соучастников по делу.

Наряду с указанием круга лиц, которые вправе осуществлять представительство в суде, ГПК определяет лиц, которые не могут быть представителями. К их числу ст. 73 ГПК относит лиц, не достигших совершеннолетия либо признанных в установленном порядке недееспособными или ограничено дееспособными, судей, следователей и прокуроров.

В соответствии со ст. 59 ГПК граждане до 18 лет по общему правилу не наделяются гражданской процессуальной дееспособностью, поэтому они не могут представлять чужие интересы. Исключение закон устанавливает для несовершеннолетних родителей, которые вправе быть представителями по делам своих детей. Лица, признанные недееспособными или ограниченные в дееспособности, лишаются тем самым полностью или частично и процессуальной дееспособности, что также не дает им возможности выполнять обязанности судебного представителя.

Запрещение участвовать в процессе в качестве представителей судьям, следователям и прокурорам является гарантией законности судебных постановлений, устраняет сомнение в объективности разрешения дела. Исключение из этого правила сделано для тех случаев, когда данные лица как законные представители защищают в суде интересы недееспособных лиц либо представляют суд, прокуратуру, органы расследования.

Лицо, являющееся представителем, не вправе участвовать в производстве по гражданскому делу и подлежит отводу при наличии оснований, предусмотренных ст. 106 ГПК.

В основе судебного представительства лежат факты, различие правовой природы которых позволяет выделить следующие основные виды представительства: договорное, законное, общественное, официальное, консульское.

По степени необходимости участия представителя в процессе выделяют факультативное и обязательное представительство. При обязательном представительстве рассмотрение дела без представителя невозможно, например, если стороной в деле является малолетний либо недееспособный гражданин. При факультативном представительстве реализуется право заинтересованного лица на участие в деле через представителя или наряду с ним.

Основанием возникновения договорного (добровольного) представительства является волеизъявление сторон, при котором представителя и представляемого связывает договор поручения или трудовой договор.

Право иметь в суде добровольно избранного представителя, предусмотрено ст. 62 Конституции, ст. 70 ГПК. Договорное представительство в гражданском процессе осуществляется, в основном, адвокатами. Деятельность адвокатуры регламентируется Законом "Об адвокатуре".

Адвокаты кроме представительства в суде по гражданским делам оказывают также иную юридическую помощь (ст. 5 Закона "Об адвокатуре").

В соответствии с законодательством организационными формами деятельности адвокатуры являются коллегии адвокатов. Коллегии адвокатов по согласованию с местными исполнительными и распорядительными органами создают юридические консультации.

При условии обеспечения функций, возложенных законодательством на коллегии (их юридические консультации), адвокаты могут объединяться и в иных организационных формах (ст. 13, 14 Закона "Об адвокатуре").

Лицо, желающее иметь представителем в процессе адвоката, заключает договор поручения на ведение дела. Закон "Об адвокатуре" предусматривает, что адвокат не вправе принять поручение по оказанию юридической помощи в случаях, когда он по данному делу оказывает или ранее оказывал юридическую помощь лицам, интересы которых противоречат интересам обратившегося лица, или участвовал в качестве судьи, прокурора, следователя, лица, производившего дознание, эксперта, специалиста, переводчика, свидетеля или понятого, а также если в расследовании или рассмотрении дела принимает или принимало участие должностное лицо, с которым адвокат состоит в родственных отношениях (ст. 18). Эти правила гарантируют объективность адвоката и оказание им полной и всесторонней помощи лицу, которое к нему обратилось.

Если при ознакомлении с материалами дела адвокат придет к выводу, что заявленные в суде требования доверителя или возражения против них являются незаконными, он не принимает поручение на ведение дела, а если договор уже заключен, вправе отказаться от него. Такие действия являются и правом адвоката, и его обязанностью, поскольку адвокатура своей деятельностью служит принципам законности, справедливости и гуманизма (ст. 2 Закона "Об адвокатуре").

После принятия поручения на участие в суде по гражданскому делу адвокат обязан оказать доверителю содействие в обосновании его позиции по делу. Чтобы обеспечить осуществление этой обязанности, ст. 17 Закона "Об адвокатуре" предусматривает право адвоката самостоятельно собирать, закреплять и представлять сведения, касающиеся обстоятельств дела, запрашивать из государственных, частных, общественных и иных организаций необходимые по делу справки, характеристики и документы, применять в своей профессиональной деятельности технические средства и совершать другие действия.

В соответствии со ст. 26 Закона "Об адвокатуре" размер оплаты за оказанную правовую помощь (гонорар) определяется соглашением сторон. Некоторым категориям граждан и по определенным категориям дел юридическая помощь оказывается коллегиями адвокатов бесплатно.

Освобождены от оплаты инвалиды первой и второй групп при даче консультаций, не требующих ознакомления с делом; не взимается плата при ведении в судах первой инстанции дел о взыскании алиментов, о возмещении вреда, причиненного увечьем или иным повреждением здоровья, связанным с работой, трудовых дел, если член коллегии адвокатов представляет интересы истца (ст. 6 Закона "Об адвокатуре").

К договорному относится также представительство, осуществляемое работниками юридических лиц по делам этих лиц (п. 2 ст. 72 ГПК). Чаще всего гражданскую процессуальную дееспособность юридических лиц осуществляют юрисконсульты, которые руководствуются в своей деятельности Типовым положением о юридической службе предприятия (объединения) в Республике Беларусь, утвержденным приказом Министерства юстиции Республики Беларусь от 24 декабря 1998 г. N 371. В тех случаях, когда предприятие не имеет юрисконсульта, выступление в суде может быть поручено любому сотруднику или по разовому поручению адвокату.

К данному виду представительства относится также представительство соучастников (п. 8 ст. 72 ГПК).

К законному относится представительство, возникающее непосредственно из закона. Основанием его возникновения является:

а) родство (ст. 68 КоБС);

б) усыновление (ст. 119 КоБС);

в) назначение опеки или попечительства (ст. 142 КоБС);

г) помещение лиц, нуждающихся в опеке и попечительстве, в соответствующие учреждения, приемную семью или в семью патронатного воспитателя (ст. 174, 175 КоБС).

Самостоятельно и в полном объеме защищать в суде свои права и охраняемые законом интересы лицо может только при наличии у него гражданской процессуальной дееспособности. Поскольку закон не наделяет процессуальной дееспособностью лиц, не достигших 18 лет (за исключением отдельных случаев), а также предусматривает возможность ограничения в дееспособности или ее полного лишения, защиту прав и охраняемых законом интересов этих лиц осуществляют родители, усыновители, опекуны и попечители, а также другие указанные в законе лица.

В основе представительства родителей лежит факт родства. Поскольку отец и мать имеют равные права и обязанности в отношении своих детей, они в равной мере обладают правом представительства их интересов. Однако отец реализует такое право, если: кровное родство между ним и ребенком подтверждено в установленном законом порядке; между отцом ребенка и его матерью заключен брак; после рождения ребенка матерью, не состоящей в браке, имело место признание отцовства путем подачи родителями совместного заявления в ЗАГС либо отцовство установлено в судебном порядке.

Усыновление влечет за собой установление между усыновителями и усыновляемыми правовых отношений, приравниваемых к отношениям родства по происхождению, поэтому никаких различий в правовом режиме представительства родителей и усыновителей нет (ст. 119 КоБС).

Интересы несовершеннолетних, оставшихся без родительского попечения, защищают в суде их опекуны и попечители. Кроме того, опекуны осуществляют законное представительство лиц, признанных в установленном порядке недееспособными (ст. 142 КоБС, ст. 32 ГК), а попечители осуществляют представительство и защиту прав и охраняемых законом интересов лиц, ограниченных судом в дееспособности, а также тех, которым попечитель-помощник назначается по их просьбе, поскольку по состоянию здоровья они нуждаются в помощи других (ст. 142 КоБС, ст. 33, 37 ГК).

Законные представители могут поручить ведение дела другому лицу, избранному ими в качестве представителя (договорному представителю) (ч. 1 ст. 70 ГПК).

На основании специального закона - Кодекса торгового мореплавания осуществляет представительство капитан судна, который без специальных полномочий при необходимости защищает в суде интересы судовладельца или грузовладельца.

К общественному представительству относится представительство общественных объединений граждан, которые законом или уставом наделены правом выступать в суде в защиту законных интересов своих членов, а также иных лиц с их согласия. Такими объединениями являются профессиональные союзы и некоторые другие общественные объединения.

Право профсоюзов представлять интересы рабочих и служащих предусмотрено статьями 8 и 16 Закона "О профессиональных союзах".

Право общественных объединений потребителей защищать в гражданском судопроизводстве права потребителей предусмотрено ст. 20 Закона "О защите прав потребителей".

Общественное представительство осуществляется также в случае участия в процессе представителей Белорусского общества глухих, Белорусского общества инвалидов по зрению и Белорусского общества инвалидов, уставы которых дают право центральным и местным органам этих обществ представительствовать по делам их членов в государственных и общественных организациях.

В основании официального представительства лежит акт назначения судом представителя стороне или третьему лицу, когда они являются недееспособными и не имеют опекуна, либо при отсутствии представителя у ответчика, место жительства которого неизвестно (п. 1, 2 ст. 77 ГПК).

Суд назначает представителя и в том случае, если опекун либо попечитель в силу запрета, предусмотренного ст. 162 КоБС, не может вести конкретное дело, поскольку его сторонами выступают супруг или близкие родственники опекуна (попечителя) и подопечный, а также в других установленных законом случаях (п. 3, 4 ст. 77 ГПК).

Право представлять и защищать интересы своих государств, а также граждан и юридических лиц имеют консульские учреждения иностранных государств в Республике Беларусь.

Консульские должностные лица вправе представлять интересы граждан своих государств без поручения и доверенности, если эти граждане в связи с отсутствием или по другим уважительным причинам не имеют возможности защищать свои интересы (ст. 552 ГПК).

Большое значение имеет вопрос о процессуальном положении судебного представителя, его месте среди других участников процесса, который до настоящего времени является спорным.

При обсуждении этого вопроса высказано мнение, что представители не могут быть самостоятельными участниками гражданского процесса, юридически заинтересованными в исходе дела, так как выполняют процессуальные действия от имени и в интересах представляемого, за него.

Однако большинство ученых полагает, что представители имеют интерес к делу и поэтому должны быть отнесены к юридически заинтересованным в исходе дела лицам. К юридически заинтересованным относятся участники процесса, которые имеют не только материально-правовой, но и процессуальный интерес в исходе дела. Такой интерес, несомненно, есть у представителей. Поэтому законодатель обоснованно наделил их самостоятельными процессуальными правами, которые позволяют им активно защищать в суде права и охраняемые законом интересы представляемых лиц.

Как юридически заинтересованные в исходе дела лица, представители обладают правами и несут обязанности, предусмотренные ст. 56 ГПК. Поэтому при оформлении полномочий представителя перечислять их в доверенности не нужно.

На совершение действий, связанных с материально - правовыми последствиями для представляемого, представитель должен получить от него специальные полномочия. Перечень таких действий и необходимость указания их в доверенности определены ст. 79 ГПК. К их числу относятся предъявление иска, передача дела в третейский суд, полный или частичный отказ от иска, признание иска, изменение предмета или основания иска, а также его размера, заключение мирового соглашения, передача полномочий другому лицу (передоверие), заявление ходатайств о приостановлении производства по делу по соглашению сторон, об обеспечении иска, вынесении дополнительного решения, отсрочке или рассрочке исполнения, об изменении способа и порядка решения исполнения, обжалование судебного постановления, дача объяснений на жалобу (протест), предъявление исполнительного документа к взысканию, получение присужденного имущества (денег), подача заявления о пересмотре решения по вновь открывшимся обстоятельствам.

Распорядительные действия, совершенные в процессе представителем, влекут правовые последствия для представляемого, если они не выходят за пределы предоставленных полномочий. В противном случае решение суда является незаконным и подлежит отмене.

Законные представители (родители, усыновители, опекуны) могут совершать действия, связанные с распоряжением материальным правом (признать иск, заключить мировое соглашение, изменить предмет иска или его основание, отказаться от иска и др.) без специального полномочия (ч. 1 ст. 74 ГПК, ст. 34 ГК). Однако в определенных случаях, указанных в ст. 89, 161 КоБС, п. 2 ст. 35 ГК, ч. 2 ст. 123 ЖК, процессуальные действия законных представителей, направленные на распоряжение принадлежащими подопечному правами, а также дача согласия попечителем на совершение подопечным таких действий, осуществляются не только под контролем суда, но и с обязательного согласия органов опеки и попечительства.

Представители допускаются в процесс только при наличии полномочий. Для большинства представителей (п. 6, 8, 14 ст. 72 ГПК) полномочия в соответствии со ст. 75 ГПК должны быть оформлены доверенностью. Доверенность может содержать полномочия на совершение отдельных процессуальных действий, ведение конкретного дела или нескольких дел либо уполномочивать представителя на защиту интересов доверителя по любому делу на протяжении определенного времени (ч. 2 ст. 75 ГПК).

Установленный законом порядок оформления доверенности ничем не стесняет желающих воспользоваться им. Доверенности, выдаваемые гражданами, могут быть удостоверены в нотариальном либо ином указанном в ст. 76 ГПК порядке, в частности, руководителями юридических лиц по месту работы или учебы доверителя, администрацией стационарного лечебного заведения, где гражданин находится на излечении, командирами воинских частей, если доверенность выдается военнослужащим, начальниками исправительных учреждений, если доверенность выдается лицами, находящимися в местах лишения свободы. Доверенность от имени юридического лица выдается за подписью его руководителя или иного уполномоченного учредительными документами лица с приложением печати организации.

Полномочия по осуществлению представительства от имени физического лица могут быть оформлены устным заявлением, сделанным в суде (ч. 4 ст. 76 ГПК).

Действие доверенности, выданной на осуществление представительства в суде, прекращается по основаниям, предусмотренным ст. 189 ГК: вследствие истечения срока ее действия; отмены ее выдавшим лицом или отказа лица, которому выдана доверенность; прекращения юридического лица, от имени которого выдана доверенность или которому она выдана; смерти, объявление умершим, признания недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим лица, как выдавшего доверенность, так и получившего ее (ч. 3 ст. 76 ГПК).

Полномочия представителя, назначенного судом, подтверждаются определением о его назначении (ч. 2 ст. 77 ГПК).

Представители коллегиальных органов управления юридических лиц подтверждают полномочия в суде выпиской из протокола заседания соответствующего органа управления (ч. 4 ст. 75 ГПК).

Адвокаты подтверждают полномочия в суде, кроме доверенности, лицензией на занятие адвокатской деятельностью, выданной Министерством юстиции Республики Беларусь в соответствии со ст. 12 Закона "Об адвокатуре", ордером юридической консультации.

Родители и усыновители, осуществляя законное представительство в интересах своих детей, обязаны представить суду документы, свидетельствующие об их праве на представительство (ст. 74 ГПК): паспорт, свидетельство о рождении, решение суда об усыновлении или выдаваемое органами загс свидетельство об усыновлении ребенка.

Опекуны и попечители представляют суду решение местного исполнительного и распорядительного органа о назначении их опекунами или попечителями либо опекунское, попечительское удостоверение (ст. 151 КоБС).

Документы (их копии), подтверждающие полномочия представителя в суде, приобщаются к делу.

**Задача**

Из гардероба столовой № 2 треста столовых и ресторанов похищено пальто Ключина, сданное им швейцару столовой Титову обслуживающему гардероб. Ключин предъявил иск Титову о взыскании стоимости пальто. В связи с выездом в командировку он поручил ведение дела своей жене, которая уполномочила выступление в суде адвоката Морева.

Суд привлек к участию в деле столовую № 2 и трест столовых и ресторанов в качестве соответчиков.

Решение.

В данной ситуации Ключин должен был предъявить иск к столовой № 2, которая согласно ст. 937 ГК Республики Беларусь отвечает за вред, причиненный ее работником, а в последующем столовая в свою очередь согласно ст. 950 ГК Республики Беларусь могла бы предъявить регрессное требование к Титову. Трест столовых и ресторанов привлекать не обязательно. Титов, уезжая в командировку, должен был составить доверенность на имя жены с указанием на возможность передоверия ведения дела в суде (ст.188 ГК Республики Беларусь) и поручить ей представительство в суде его интересов (ст. 79 ГПК Республики Беларусь) с определением перечня ее полномочий.

**Список использованных источников**

**Список нормативных источников**

1. Гражданский кодекс Республики Беларусь № 218-З от 7 декабря 1998 г. (в ред. от 29.12.2006 года) // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Национальный центр правовой информации Республики Беларусь. – Минск, 2008.
2. Гражданский процессуальный кодекс Республики Беларусь от 7 декабря 1998 года (в ред. от 17 сентября 2005 года) // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Национальный центр правовой информации Республики Беларусь. – Минск, 2008.
3. Закон Республики Беларусь «Об адвокатуре» от 15 июня 1993 г. N 2406-XII (в ред. Законов Республики Беларусь от 06.07.1998 N 176-З, от 30.04.2003 N 193-З, от 29.06.2006 N 137-З) // Консультант Плюс: Беларусь. Технология 3000 [Электронный ресурс] / ООО «ЮрСпектр», Национальный центр правовой информации Республики Беларусь. – Минск, 2008.

**Список литературных источников**

1. Колбасин Д.А. Гражданское право. Особенная часть: учебное пособие / Д.А. Колбасин. – Минск: Амалфея, 2006. – 768 с.
2. Комментарий к Гражданскому кодексу Республики Беларусь (постатейный): В 3 т. Т. 2. Рук. авт. коллектива и отв. ред. - доктор юрид. наук, проф., засл. юрист БССР В.Ф.Чигир. - Минск, 2006.
3. Савичев Г.П. Гражданское право: Учебник. В 2 т. Т. II. Полутом 2. / Отв. ред. Е.А.Суханов. 2-е изд., перераб. и доп. - М., 2005.