ГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ

ВЫСШЕГО ПРОФЕССИОНАЛЬНОГО ОБРАЗОВАНИЯ

МОСКОВСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ

ЭКОНОМИКИ, СТАТИСТИКИ И ИНФОРМАТИКИ

Бузулукское представительство

Курсовая работа

по курсу: *«Гражданское процессуальное право»*

ТЕМА: «Представительство в суде»

СТУДЕНТ:

Бакирова Елизавета Шухратовна

ГРУППА № 61

СПЕЦИАЛЬНОСТЬ: «Юриспруденция»

ПРЕПОДАВАТЕЛЬ: \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

ДАТА ПРОВЕРКИ:\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

ОЦЕНКА: \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

ПОДПИСЬ ПРЕПОДАВАТЕЛЯ:\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

НОРМОКОНТРОЛЬ: \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_

г. Бузулук – 2008 г

**Содержание**

Введение

1. Понятие судебного представительства в гражданском процессуальном праве

1.1 Понятие и значение судебного представительства

1.2 Субъекты представительства

1.3 Основания возникновения представительства

1.4 Полномочия судебных представителей и их оформление. Доверенность

1.5 Отличие представительства от сходных с ним правоотношений

2. Виды судебного представительства

2.1 Административное представительство

2.2 Добровольное представительство

2.3 Законное представительство

2.4 Коммерческое представительство

3. Представительство без полномочий

3.1 Понятие представительства без полномочий

3.2 Правовые последствия представительства без полномочий

4. Представительство в арбитражном процессе

5. Представительство в уголовном процессе

Заключение

Литература

**Введение**

Представительство (анг. representation) - правоотношение, в соответствии с которым одно лицо (представитель) на основании имеющегося у него полномочия выступает от имени другого (представляемого), непосредственно создавая (изменяя, прекращая) для него права и обязанности. Представитель может совершать от имени представляемого различные сделки (купли-продажи, найма, обмена жилой площади и т.п.).

Через представителей могут совершаться и иные юридические действия - предъявление претензии, получение заработной платы, посылок и т.п. Не допускается совершение через представителя таких действий, которые по своему характеру могут совершаться только лично (например оформление завещания, усыновление). В порядке представительства не могут совершаться действия, не имеющие непосредственно юридического значения (фактические действия, например выполнение работы).

Полномочие представителя может основываться на доверенности, законе (например, право родителей выступать от имени своих несовершеннолетних детей, опекунов - от имени подотчетных в качестве из законных представителей), административном акте (например, приказ о назначении на должность продавца, кассира, приемщика багажа и т.п., полномочия, которых явствуют из обстановки, в которой они действуют).

Граждане, выступающие в качестве представителей, должны обладать дееспособностью. Юридические лица могут быть представителями, если это не противоречит их уставным задачам. Юридические лица вправе в установленном законом порядке открывать специальные подразделения для выполнения представительских функций вне места их нахождения ; юридические действия совершаются руководителем такого подразделения на основании доверенности соответствующего юридического лица. Представителю запрещается совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично или в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является.

Юридические последствия действий, совершенных представителем, возникают для представляемого при условии, что они совершены в пределах предоставленного ему полномочия. Однако если представляемый впоследствии одобрит действия представителя, выходящие за пределы полномочия, они также создают для представляемого права и обязанности.

В гражданском процессе представительство допускается по всем делам и означает выполнение представителем от имени и в интересах представляемого процессуальных действий. Право вести дело в суде через представителя принадлежит сторонам и другим участвующим в деле лицам, при этом гражданин вправе лично участвовать в процессе наряду со своим представителем. Представительство интересов несовершеннолетнего обвиняемого или потерпевшего осуществляют его законные представители.

**1. Понятие судебного представительства в гражданском процессуальном праве**

**1.1 Понятие и значение судебного представительства**

Граждане вправе вести свои дела в суде лично или через представителей. Личное участие в деле гражданина не лишает его права иметь по этому делу представителя.[[1]](#footnote-1) Дела недееспособных или не обладающих полной дееспособностью граждан ведут их законные представители, дела организаций – их органы действующие в пределах полномочий, предоставленных им федеральным законом, иными правовыми актами или учредительными документами, либо представители.

Судебные представители – физические лица, которые на основании полномочий выступают в суде от имени доверителя 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.

Под судебным представительством понимается деятельность представителя в гражданском процессе, осуществляемая им в указанных выше целях.

Необходимость в судебном представительстве обусловлена различными причинами. Некоторые участвующие в деле лица могут не обладать гражданской процессуальной дееспособностью (несовершеннолетние, лица, признанные судом недееспособными). Поскольку недееспособные граждане не могут вести свои дела в суде, поэтому их права реализуют законные представители (родители, усыновители, опекуны, попечители).

Необходимость в представительстве нередко вызвана желанием заинтересованного лица получить квалифицированную юридическую помощь при рассмотрении их гражданских дел в суде. Участие несудебного представителя в процессе способствует более полному выяснению всех обстоятельств по делу, проявлению инициативы и активности участников процесса.

Представительство в гражданском процессе имеет большое значение и служит важной гарантией в деле обеспечения защиты прав, свобод и законных интересов граждан и организаций.[[2]](#footnote-2) В связи с этим законодательством установлен широкий круг лиц, которые могут участвовать в качестве представителей в суде.

Представители в суде могут быть дееспособные лица, имеющие надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела, за исключением судей, следователей, прокуроров: однако они могут участвовать в процессе в качестве представителей соответствующих органов или законных представителей.

Определенные запреты на осуществление судебного представительства установлены законом в отношении адвокатов.

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

- имеет самостоятельный интерес по предмету соглашения с доверителем, отличный от интереса данного лица;

- участвовал в деле в качестве судьи, прокурора, эксперта, специалиста, переводчика, свидетеля, а также если он является должностным лицом, компетенции которого находилось принятие решения в интересах данного лица;

- состоит в родственных или семейных отношениях с должностным лицом, которое участвовало или участвует в рассмотрении дела;

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

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

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

Дела организации в суде ведут их органы либо представители.[[3]](#footnote-3)

Юридическое лицо приобретает гражданские права и принимает на себя обязанности через свои органы, действующие в соответствие с законом, иными правовыми актами и учредительными документами. В учредительных документах предусматривается орган юридического лица, уполномоченный защищать его интересы в суде.[[4]](#footnote-4)

Полномочия органов, ведущих дела организаций, подтверждаются документами, удостоверяющими служебное положение их представителей, а при необходимости учредительными документами.

От имени Российской Федерации, субъектов Российской Федерации и муниципальных образований в суде выступают уполномоченные представители государственных органов и органов местного самоуправления в пределах их компетенции, установленной положениями или иными актами, определяющими статус этих органов. По специальному поручению этих объектов от их имени могут выступать в суде уполномоченные представители государственных органов, органов местного самоуправления, а так же представители управлений, организаций, иных юридических лиц и граждане.

Представителями в судах интересов Правительства РФ в случаях предъявления к нему исковых заявлений или иных требований назначаются на основании распоряжения Правительства РФ (поручения первого заместителя Председателя Правительства РФ) соответствующему федеральному органу исполнительной власти (в зависимости от характера заявленных требований) должностные лица указанных органов.

Полномочия представителя должны быть выражены в доверенности, выданной за подписью руководителя (заместителя руководителя) соответствующего федерального органа исполнительной власти и оформленной согласно законодательству РФ.

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

ГПК РФ содержит новую норму о представителях, назначаемых судом. Суд назначает адвоката в качестве представителя в случае отсутствия у ответчика, место жительства которого неизвестно, а также в других предусмотренных федеральным законом случаях.[[5]](#footnote-5)

Для выполнения поставленных задач представитель вступает в правоотношения с судом. Эти отношения регулируются нормами гражданского процессуального права и имеют процессуальный характер. Отношения же представителя и представляемого регулируются нормами материального права (гражданского, семейного, трудового и т.д.) и являются по своему характеру материально правовыми отношениями, например, отношения, вытекающие из договора поручения (ст. 182-189 ГК РФ), отношения между родителями и детьми.

Представитель выступает в процессе от имени представляемого. Формула «выступление от имени представляемого» в данном случае означает правомерные процессуальные действия судебного представителя, совершенные в пределах его полномочий по отношению к суду, осведомленному о представительском характере этих действий, и направленные на получение определенных правовых результатов для представляемого.[[6]](#footnote-6)

Участие в процессе судебного представителя не устраняет из дела представляемое лицо (истца, ответчика, заявителя и т.п.). оно может участвовать в деле наряду со своим представителем.

Закон не ограничивает представительство по кругу гражданских дел, однако, учитывая необходимость получения судом в ряде случаев личных объяснений сторон, суд вправе вызвать сторону для личных объяснений и при наличии представителя (например, по искам о расторжении брака; по делам об установлении отцовства; о взыскании алиментов; о восстановлении на работе и др.).

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

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

**1.2 Субъекты представительства**

В отношениях представительства принято различать трех субъектов - представляемого, представителя и третье лицо, с которым у представляемого возникает правовая связь благодаря действиям представителя.

В роли представляемого может выступать любой субъект гражданского права, - юридическое лицо или гражданин независимо от состояния дееспособности. Представителем же может являться не каждый, прежде всего это должны быть граждане, обладающие полной дееспособностью, в виде исключения в качестве представителей юридических лиц в сфере торговли и обслуживания могут вступать граждане, достигшие трудового совершеннолетия, т.е. 16 лет. Юридические лица могут принимать на себя функции представителей, если это не расходится с теми целями и задачами, которые указаны в их учредительных документах.[[7]](#footnote-7) В соответствии со статьей 51 ГПК не вправе быть представителями в суде лица, исключенные из коллегии адвокатов, следователи, судьи, прокуроры, кроме случаев, когда они выступают в качестве уполномоченных соответствующего суда, прокуратуры или в качестве законных представителей.

В качестве третьего лица, с которым представляемый с помощью представителя заключает гражданско-правовую сделку или совершает иное юридическое действие, может выступать также любой субъект гражданского права. Закон лишь запрещает представителю совершать сделки от имени представляемого в отношении себя лично, а также в отношении другого лица, представителем которого он одновременно является, за исключением случая коммерческого представительства.[[8]](#footnote-8) Например, представитель не может сам купить имущество, которое поручил ему продать представляемый.

Правовые связи при представительстве имеют сложную структуру и складываются из трех следующих отношений: 1) между представляемым и представителем; 2)между представителем третьим лицом; 3) между представляемым и третьим лицом. Первые два звена этой цепочки образуют соответственно внутреннюю и внешнюю стороны непосредственно представительства. Отношения между представляемым и третьим лицом являются результатом осуществления представительства и поэтому представительскими в точном смысле этого слова считаться не могут.[[9]](#footnote-9)

**1.3 Основания возникновения представительства**

Возникновение у представителя необходимого полномочия связано прежде всего с волеизъявлением представляемого, а также с другими юридическими фактами. Согласно статьи 182 Гражданского кодекса полномочия представителя могут основываться на доверенности, административном акте или законе. Объем и характер полномочий представителя, а также условия их осуществления прямо зависят от лежащих в основе представительства юридических факторов.

Наличие у представителя полномочий - непременное условие всякого представительства. Однако встречаются и такие случаи, когда сделки и иные юридические действия от имени и в интересах одних лиц совершаются другими лицами, не имеющими на это необходимых полномочий.[[10]](#footnote-10) Иногда такая ситуация возникает в чистом виде, когда между участниками гражданского оборота вообще отсутствует какая-либо предварительная договоренность о представительстве. Например, гражданин, зная, что его знакомый нуждается в дачном помещении, но, не имея от него на этот счет никакого конкретного поручения, заключает от его имени договор об аренде дома.

Чаще, в реальной жизни имеет место так называемое мнимое представительство, когда участники гражданского оборота полагают, что действуют в соответствии с правилами о представительстве, но в действительности представитель соответствующим полномочием не обладает. Примерами такого мнимого представительства могут служить случаи неправильного оформления доверенности, прекращения ее действия в связи с истечением срока, отменой ее представляемым и т.п.

Нередко случается, что представитель располагает полномочием, однако при его осуществлении выходит за его пределы, например, заключает договор о приобретении для представляемого имущества в гораздо большем количестве, чем ему было поручено.

Во всех случаях сделки и иные юридические действия совершенные одним лицом от имени и в интересах другого, не порождают для последнего соответствующих прав и обязанностей. Вместе с тем деятельность без полномочий или с превышением полномочий не является и совершенно безразличным фактом и при определенных условиях может повлечь за собой возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений. Так, лицо, от имени которого совершена сделка или иное юридическое действие, может восполнить отсутствие или недостаток полномочий путем последующего одобрения совершенной сделки. Такое одобрение должно последовать в пределах нормально необходимого или установленного при совершении сделки срока. По своей юридической природе последующее одобрение сделки является односторонней сделкой, совершенной по усмотрению представляемого. оно может быть выражено как в письменной форме, например в виде письма, телеграммы, факса и т.п., так и путем конклюдентных действий, например принятием исполнения, производством расчетов и т.п.. Важно лишь, чтобы из действий представляемого однозначно следовало прямое одобрение им совершенной сделки. Одобрение сделки представляемым действует с обратной силой, т.е. делает сделку действительной с момента ее совершения.

Заключение сделки при посредстве лица, не имеющего соответствующих полномочий или действующего с их превышением, влечет правовые последствия для третьего лица. Правило, согласно которому представляемый может одобрить совершенную от его имени сделку, установлено, прежде всего, в интересах лица, для которого эта сделка совершена. Что касается третьего лица, с которым заключена сделка, то предполагается, что оно знало или должно было знать о неуправомоченности представителя, т.к. имелась возможность путем знакомства с доверенностью проверить полномочия последнего.

Поэтому, если третьим лицом в этом отношении проявлена беспечность или если такая сделка заключена им сознательно, то он считается связанных совершенной сделкой. В частности, если сделка будет одобрена представляемым и, следовательно, приобретет юридическую силу, третье лицо, знавшее о неуправомоченности представителя, не может отказаться от принятого на себя обязательства со ссылкой на это обстоятельство.

Деятельность без полномочий или с превышением их пределов может иметь серьезные юридические последствия для лица, выступавшего в качестве представителя. Если представляемый впоследствии прямо не одобрит данную сделку, она считается заключенной от имени и в интересах совершившего ее лица. Поэтому именно он будет нести перед контрагентом по данной сделке все обязанности и ответственность за ее неисполнение или ненадлежащее исполнение. Разумеется, это лишь общее правило, которое применяется в тех случаях, когда неуправомоченный представитель может выступать стороной в такой совершенной им сделки. При заключении сделок работниками юридических лиц, которые выходят за пределы предоставленных им полномочий или вовсе не имеют их, если только они не одобрены впоследствии представляемым, должны считаться несостоявшимися и не порождающими тех юридических последствий, на которые они были направлены. Что касается неуполномоченного представителя, то если его действия носили противоправный и виновный характер, он может быть в этом случае привлечен третьим лицом к ответственности за причинение вреда.

**1.4 Полномочия судебных представителей и их оформление**

Действия представителя создают, изменяют или прекращают гражданские права и обязанности представляемого лишь тогда, когда они совершаются в пределах предоставленных представителю полномочий. Если же представитель превышает свои полномочия, представляемый свободен от каких бы то ни было обязательств перед третьим лицом, с которым представитель вступил в правовые отношения от его имени.

Юридическая природа полномочий представителя получила в литературе различные оценки. Одни ученые рассматривают полномочие представителя как особое субъективное право, которому не соответствует чья либо конкретная обязанность[[11]](#footnote-11) либо противостоит обязанность представляемого принять на себя все юридические последствия действий представителя.[[12]](#footnote-12) По мнению В.А. Рясенцева, правомочие есть проявление гражданской правоспособности.[[13]](#footnote-13) О.С. Иоффе полагает, что полномочие является юридическим фактом, определяющим границы присоединения к правоспособности представляемого способности представителя.[[14]](#footnote-14) Каждая из этих позиций имеет как позитивные, так и уязвимые стороны, в силу чего вопрос о юридической природе полномочия продолжает оставаться дискуссионным.

Таким образом, полномочие есть мера возможного поведения представителя по отношению к третьим лицам. Именно в силу предоставленного ему полномочия представитель заключает с третьим лицом сделки и совершает другие юридические действия от имени и в интересах представляемого.

Полномочия представителя должны быть выражены в доверенности, выданной и оформленной в соответствии с законом.

Доверенностью является письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому для представительства перед третьими лицами. Чаще всего доверенность выдается для подтверждения полномочий добровольного представительства. Однако если само добровольное представительство имеет в основе договор между представляемым и представителем, то выдача доверенности по своей юридической природе представляет собой одностороннюю сделку, совершаемую по единоличному усмотрению представляемого. Другими словами, для выдачи доверенности и приобретения ею юридической силы не требуется согласие представителя.

В отличие от договора, регулирующего внутренние отношения между представителем и представляемым, доверенность призвана обеспечить внешний эффект представительства, а именно установить правовую связь между представляемым и третьим лицом посредством действий представителя. Знакомясь с доверенностью, третьи, которым она собственно и адресуется, узнают, какими полномочиями обладает представитель.

Договор же или иной юридический факт, послуживший основой для выдачи доверенности, как таковой третьих лиц не касается. Любые сделки и иные юридические действия, совершенные представителем в рамках предоставленных ему полномочий, носят для представляемого обязательный характер. В частности, представляемый не может отказаться от исполнения заключенного на основании доверенности договора, сославшись на то, что представитель нарушил заключенный между ними договор о представительстве, например, отступил от данных ему указаний, если только они не были четко отражены в договоре, но и в доверенности. Иными словами, в случае расхождения между договором, определяющим внутренние отношения представляемого и представителя, и выданной представителю доверенностью, права и обязанности представляемого, вытекающих сделок, совершенных представителем с третьими лицами, определяются полномочиями, зафиксированными в доверенности, а не в договоре о представительстве (например в договоре поручения).

Одно из основных требований, предъявляемых к доверенности, - ее форма. Доверенность должна быть непременно письменной. Речь идет о доверенности, выданной на совершение сделок, требующих нотариальной формы (например, сделок с недвижимостью), то она должна быть нотариально удостоверена. Исключение из этого правила может быть предусмотрено в законе. Доверенность на совершение сделки, требующей нотариального удостоверения, выдается в нотариальной форме, если иное не предусмотрено законом.

Однако бывают случаи, когда письменные доверенности, особым образом оформленные, способны заменить собой требуемое законом нотариальное удостоверение. Такие случаи связаны с особым положением, в котором оказались представляемые. В этот перечень входят:

1.) Доверенности лиц, которые находятся на излечении в госпиталях, санаториях и других военно-лечебных учреждения. такую сделку должен удостоверить начальник учреждения, его заместитель по медицинской части либо старший или дежурный врач.

2.) Доверенности военнослужащих, удостоверенные командиром (начальником) воинской части, соединения, учреждения или военно-учебного заведения. В таком же порядке могут быть удостоверены теми же лицами доверенности рабочих и служащих, членов их семей и членов семей военнослужащих при условии, если часть, соединение, учреждение или военно-учебное заведение расположены в местности, где отсутствуют нотариальные конторы (нотариус и другие органы, в функции которых входит совершение нотариальных действий.

3.) Доверенности лиц, которые находятся в местах лишения свободы (имеются в виду заключенные), могут быть удостоверены начальником соответствующего места лишения свободы.

4.) Доверенности совершеннолетних дееспособных граждан, которые находятся в учреждениях социальной защиты населения - домах для престарелых, инвалидов и т.д., эти доверенности должны быть удостоверены администрацией учреждения или руководителем либо заместителем соответствующего органа.

В случаях получения заработной платы и иных платежей, связанных с трудовыми отношениями, выплаты вознаграждения авторам и изобретателям, пенсий, пособий и стипендий, вкладов граждан в банках и на получение денежной, посылочной или иной корреспонденции могут быть представлены доверенности, которые удостоверены либо организацией, в которой представляемый (доверитель) работает или учится, либо жилищно-эксплуатационной организацией по месту его жительства, либо администрацией стационарного лечебного учреждения, в котором он находится на излечении.

К доверенностям предъявляются также и специальные требования относительно их формы , например скрепление их печатью организации, необходимо только тогда, когда на этот счет есть указание в законе или ином правовом акте или соглашении сторон. В частности пунктом 5 статьи 185 Гражданского кодекса предусмотрено, что при выдачи доверенности от имени юридического лица необходимо наличие, помимо соответствующей подписи , также печати организации. Кроме того, установлено, что доверенность на получение или выдачу денег либо других имущественных ценностей от имени юридического лица, находящегося в государственной или муниципальной собственности, должна быть скреплена второй подписью главного бухгалтера.[[15]](#footnote-15)

Доверенность по общему правилу подписывается руководителем. Действительной является, однако, доверенность, подписанная и любым другим лицом, если оно наделено соответствующими полномочиями учредительным документом организации.

По содержанию и объему полномочий, которыми наделяется представитель, различаются три вида доверенности :

1). Генеральные (общие) доверенности выдаются для совершения разнообразных сделок и иных юридических действий в течение определенного периода времени (например, доверенность, выдаваемая руководителю филиала юридического лица);

2). специальные доверенности выдаются на совершение ряда однородных сделок или иных юридических действий. К ним относятся доверенности для представительства в суде, арбитражном суде, на получение товарно-материальных ценностей от грузоперевозчика и т.д.;

3). Разовые доверенности выдаются для совершения строго определенной сделки или иного юридического действия.

Нотариус удостоверяет доверенности от имени одного или нескольких лиц, на имя одного или нескольких лиц.

Доверенность, выдаваемая в порядке передоверия, подлежит нотариальному удостоверению по представлении основной доверенности, в которой оговорено право передоверия, либо по представлении доказательств того, что представитель по основной доверенности вынужден к этому силою обстоятельств для охраны интересов выдавшего доверенность. Доверенность, выданная в порядке передоверия, не должна содержать в себе больше прав, чем предоставлено по основной доверенности. Срок действия доверенности, выданной в порядке передоверия, не может превышать срока действия доверенности, на основании которой она выдана.

Гражданский кодекс устанавливает предельный срок доверенности, который составляет три года. Доверенность, выданная на больший срок, будет действительна только в течении трех лет. Отсутствие срока в доверенности не влечет за собой утраты доверенностью юридической силы. Такая доверенность действует один год. Однако со сроком связано другое, уже абсолютно обязательное требование, нарушение которого влечет ничтожность доверенности: наличие даты ее выдачи, однако существует исключение из правил для доверенностей, выдаваемых с целью совершения действий за границей. Если такая доверенность не содержит указания на срок ее действия, то будучи удостоверена нотариусом, она действует неограниченное время вплоть до ее отмены представляемым.

Общее правило, относящееся ко всем случаям выдачи доверенности, состоит в признании необходимым личного исполнения представителем предусмотренных в ней действий. По указанной причине передать другому совершение соответствующих действий на основе выдаваемой для этой цели доверенности (передоверие) возможно только при наличии одной из двух предпосылок: либо в самой доверенности предусмотрено право передоверия, либо представитель вынужден силой обстоятельств передоверить исполнение поручения для охраны интересов представляемого.

Независимо от того, получил ли представитель соответствующие полномочия заранее или действовал по собственной инициативе, он обязан поставить в известность о состоявшемся передоверии представляемого, сообщить ему необходимые сведения о том, кому передано полномочие. Имеется в виду не только место жительства и прочие данные, необходимые для установления связи между представляемым и новым представителем, но и такие сведения, которые характеризуют профессиональные и другие качества нового представителя.

Передоверие осуществляется путем выдачи доверенности первоначальным представителем новому представителю. К такой доверенности предъявляются два требования : во-первых, она должна быть нотариально удостоверена во всех случаях - даже тогда, когда первоначальная доверенность была совершена в простой письменной форме (исключение составляют доверенности на получение заработной платы и др.), и, во-вторых, поскольку полномочия лица, которому передоверено совершение действий, производны от полномочий первоначального представителя, доверенность, выданная при передоверии, не может выходить за рамки существующих в первоначальной доверенности ограничений, включая срок ее действия. В данном случае руководствуются общим правилом для всего гражданского права принципом: “никто не может передать другому больше прав, чем он сам имеет”.[[16]](#footnote-16)

Доверенность, выданная в подтверждение передоверия, может охватывать все или только часть действий, порученных первоначальному представителю.

В основе доверенности лежат личные отношения сторон. По этой причине доверенность признается автоматически прекращенной в случае смерти, признания недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим представителя или представляемого. Прекращается доверенность соответственно и в случае прекращения юридического лица - представителя или представляемого. По этой причине правопреемники (наследник либо организация, к которой перешли права и обязанности представляемого - реорганизованного юридического лица) должны с согласия представителя выдать ему новую доверенность.

Особый, доверительный характер складывающихся между представителем и представляемым отношений проявляется в том, что каждый из них вправе в любое время отменить доверенность или передоверие и соответственно отказаться от них. Поскольку указанное положение имеет конституирующее значение для доверенности, Гражданский кодекс предусматривает, что соглашение об отказе от права прекращения доверенности или передоверия признается ничтожным.

Еще одно основание прекращения доверенности связано с ее срочным характером. С истечением срока доверенности она прекращается, а значит, при необходимости с согласия сторон должна быть выдана новая доверенность. Необходимо также иметь в виду, что прекращение доверенности автоматически влечет за собой прекращение передоверия.

Статья 189 Гражданского кодекса содержит определенные гарантии для представителя и третьих лиц на случай отмены доверенности представляемым. Эти гарантии состоят в том, что представляемый обязан поставить в известность представителя и третье лицо, для представительства перед которыми выдана доверенность, о состоявшейся отмене. Данная обязанность лежит и на правопреемниках представляемого в случае его смерти (реорганизации юридического лица).

Правовые последствия прекращения доверенности наступают в момент, когда представитель узнал или должен был узнать о прекращении доверенности. Поэтому права и обязанности, возникшие до соответствующего момента, сохраняют значение для представителя и правопреемников.

Заключенная после отмены доверенности сделка может быть оспорена представляемым (его правопреемниками). Для этого им нужно доказать, что третье лицо в момент совершения сделки знало или должно было знать о состоявшейся отмене доверенности.

На представителя возлагается обязанность немедленно возвратить доверенность представляемому. Эта обязанность выражается в совершении юридических, а не фактических действий. По данной причине уничтожение доверенности представителем приравнивается к ее возврату представляемому.

Специальные полномочия представителя согласно ст. 54 ГПК РФ обязательно должны быть прописаны в доверенности, а именно, право на подписание искового заявления, предъявление его в суд, передача спора на рассмотрение в третейский суд, предъявление встречного иска, полный или частичный отказ от исковых требований, уменьшение их размера , признание иска, изменение предмета или основания иска, заключение мирового соглашения, передача полномочий другому лицу, обжалование судебного постановления, предъявление исполнительного документа к взысканию, получение присужденного имущества или денег.

**1.5 Отличие представительства от сходных с ним правоотношений**

Представительство необходимо отличать от внешне сходных с ним, но имеющих иную юридическую природу действий участников гражданских правоотношений. Так, деятельность представителя не следует отождествлять с выполнением функций посланца и посредника. Представитель хоть и действует от имени доверителя, однако выражает при совершении сделок и других юридических действий свою собственную волю. С этим обстоятельством, в частности, связаны повышенные требования к его дееспособности, а также прямая зависимость действительности совершенных им сделок с правильным формированием его внутренней воли и адекватным ее внешним выражением. В отличие от представителя посланец (посыльный) лишь передает волю одного лица другому, но свою собственную волю не выражает. Из этого, в частности, следует, что посланцем может быть дееспособное лицо.

По признаку выражения воли при совершении сделки представитель отличается от простого рукоприкладчика, т.е. лица, подписывающего сделку по просьбе другого лица, который вследствие физического недостатка, болезни или каким – либо иным причинам не может подписаться собственноручно.[[17]](#footnote-17) Рукоприкладчик в данном случае не выражает собственной воли и не передает воли такого гражданина, а лишь подтверждает тот факт, что гражданин выразил свою волю на сделку.

Посредник (брокер), как и представитель, совершает активные юридические действия, имеющие волевой характер. Однако его действия лишь способствуют заключению договора между сторонами, но сами по себе юридически стороны не связывают. Посредник может подыскать потенциальных партнеров, провести переговоры о заключении сделки с каждым из них, но волю на совершение сделки выражают сами ее будущие участники. Деятельность же представителя не сводится только к такой технической помощи, а выражается в установлении правовых отношений между представляемым и третьим лицом.

Деятельность представителя весьма близка и к деятельности комиссионера, который не просто оказывает своим клиентам техническую помощь, но и заключает в их интересах гражданско-правовые сделки. Однако в отличие от представителя комиссионер, например комиссионный магазин, совершает сделки с третьими лицами от собственного имени и сам приобретает по ним права и обязанности, которые в последующем передает своим клиентам. Аналогичные отличия имеются между представителем и другими лицами, действующими хотя и в чужих интересах, но от собственного имени (конкурсные управляющие при банкротстве, душеприказчики при наследовании и др.).

**2. Виды судебного представительства**

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

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

Таким образом, в соответствии со ст. 182 ГК РФ полномочия представителя могут основываться на доверенности, административном акте и законе. Объем и характер полномочий представителя, а также условия их осуществления прямо зависят от лежащих в основе представительства юридических фактов. Соответственно, различают и сами виды представительства:

1. Представительство, основанное на административном акте;

2. Представительство, основанное на законе;

3. Представительство, основанное на договоре.

**2.1 Административное представительство**

Представительство, основанное на административном акте, есть такое представительство, при котором представитель обязуется действовать от имени представляемого в силу административного распоряжения последнего. Чаще всего оно имеет место тогда, когда орган юридического лица издает приказ о назначении работника на должность, связанную с осуществлением определенных представительских функций, например представительством в суде, составлением юридических актов, либо следуют из должностной инструкции работника, либо явствуют из обстановки, в которой действует представитель (продавец, кассир, приемщик заказов и т.п.).

**2.2 Добровольное представительство**

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

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

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

Договорное представительство возникает на основании гражданско-правового договора поручения, по которому одна сторона поручает другой ведение дела в суде, а представитель принимает на себя эти обязанности. Договорное представительство может быть основано и на трудовых правоотношениях и может осуществляться постоянным сотрудником предприятия (например, юрисконсультом). В этом случае основанием представительства служит трудовой договор между предприятием и работником.

Круг лиц, которые могут участвовать в процессе договорными представителями, довольно широк. Договорными представителями могут быть, например, адвокаты; юрисконсульты и другие штатные работники организаций – по делам этих организаций; один из соучастников по поручению других соучастников. Чаще всего представителями в суде являются адвокаты. Они занимают ведущее место среди представителей в деле защиты прав, свобод и охраняемых законом интересов граждан и организаций в суде. Адвокаты – это лица, обладающие специальными знаниями в области права и практическим опытом ведения дел в суде, для которых защита и оказание помощи в защите прав, свобод и интересов других лиц – профессиональное занятие. Поэтому именно они призваны оказывать наиболее квалифицированную правовую помощь.

Чтобы получить правовую помощь, гражданин или организация обязаны заключить с адвокатом соглашение об оказании юридической помощи, которое должно содержать предусмотренные законом условия.[[18]](#footnote-18) Адвокат выступает в качестве представителя доверителя в гражданском, административном судопроизводстве только на основании договора поручения. Иные виды юридической помощи адвокат оказывает на основании договора возмездного оказания услуг.

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

По некоторым гражданским делам юридическая помощь адвокатами оказывается бесплатно (истцам в судах первой инстанции при ведении дел по искам о взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного смертью кормильца, увечьем или иным повреждением здоровья, связанным с трудовой деятельностью; ветеранам ВОВ – по вопросам, не связанным с предпринимательской деятельностью; гражданам РФ – при составлении заявлений о назначении пенсий и пособий, а также по вопросам, связанным с реабилитацией).

При этом среднедушевой доход гражданина РФ должен быть ниже величины прожиточного минимума, установленного законом соответствующего субъекта РФ.

«Стороне, в пользу которой состоялось решение суда, по ее письменному ходатайству суд присуждает с другой стороны расходы на оплату услуг представителя в разумных пределах…. Если в установленном порядке услуги адвоката были оказаны бесплатно стороне, в пользу которой состоялось решение суда … расходы на оплату услуг адвоката взыскивается с другой стороны в пользу соответствующего адвокатского образования».[[19]](#footnote-19)

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, учитывая его осведомленность, компетентность в деле, являющемся предметом судебного разбирательства. От имени юридических лиц в суде в качестве представителей выступают и юрисконсульты, которые, как и адвокаты, обладают специальными знаниями в области права и оказывают квалифицированную помощь своим организациям.

Общественным представительством называется представительство, осуществляемое в гражданском процессе уполномоченными общественных объединений по делам членов своих объединений, а также других граждан права и интересы которых защищают эти объединения.[[20]](#footnote-20) Общественное представительство имеет важное значение для защиты прав рабочих и служащих, изобретателей рационализаторов, авторов художественных произведении и др. Основанием возникновения этого вида представительства является факт членства гражданина в том или ином общественном объединении, которое в силу устава обязано оказывать правовую помощь своим членам.

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

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

Членство в общественном объединении или занятием деятельностью, поощряемой этим объединении, может привести к возникновению представительства только при наличии более изъявления на это со стороны представляемого. При отсутствии согласия представляемого уполномоченный общественного объединения не может быть допущен представителем к участию в деле.

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

Представителями интересов работников в суде могут выступать уполномоченные профессиональных союзов, т.е. лица, специально выделенные профсоюзом для оказания помощи в защите прав и законных интересов в суде. Ими может быть любой совершеннолетний член профсоюзов, но чаще уполномоченными профсоюзов выступают работники платного аппарата, имеющие юридическое образование и способные оказать рабочему или служащему квалифицированную правовую помощь.

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

**2.3 Законное представительство**

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

О законном представительстве можно говорить только применительно к физическим лицам, в силу каких – либо причин, не имеющих возможности защищать свои права и интересы в суде. Основанием этого вида представительства являются:

1. факт происхождения детей от соответствующих родителей, удостоверенный в установленном законом порядке (гл. 10 СК РФ);

2. факт усыновления детей (гл.19 СК РФ);

3. административный акт о назначении опеки и попечительства (гл. 20 СК РФ).

Законные представители, как и все судебные представители, должны быть совершеннолетними и дееспособными.

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

Родители, не лишенные родительских прав, являются законными представителями своих несовершеннолетних детей в силу родства. Они выступают в защиту своих детей во всех учреждениях, в том числе и судебных, без специальных полномочий.[[21]](#footnote-21)

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

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

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

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

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

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

Законные представители могут поручать ведение дела в суде другому лицу, избранному ими в качестве представителя.

**2.4 Коммерческое представительство**

Статья 184 Гражданского кодекса вводит новый для нашего гражданского права вид представительства, коммерческое представительство. Коммерческий представитель - всегда предприниматель, который совершает постоянно и самостоятельно от имени предпринимателей сделки. С учетом соответствующего обстоятельства создана конструкция представительства, существенно отличающаяся от традиционной. Одна из особенностей правового режима, установленного для этого вида представительства, состоит в том, что коммерческий представитель вправе заключать помимо обычных также сделки, которые никто иной, кроме него, совершать не может.

Речь идет о том, что статья 184 Гражданского кодекса допускает заключение договора коммерческим представителем, который в одно и то же время является представителем обеих сторон (продавца и покупателя, займодавца и заемщика, подрядчика и арендатора и т.п.).

Учитывая особый характер подобного рода отношений, способных существенно затронуть интересы обеих сторон в сделке. Гражданский кодекс устанавливает ряд обязательных условий использования такого рода отношений. Отсутствие хотя бы одного из них - достаточное основание для признания сделки, совершенной коммерческим представителем, незаключенной, т.е. способной породить какие-либо последствия для представляемых.

К числу таких обязательных условий относятся :

1. Стороны выразили согласие на одновременное коммерческое представительство. Исключения из этого правила возможны только в установленных законом случаях.

2. Коммерческий представитель может иметь прямо выраженные полномочия, предусматривающие его права на одновременное представительство. Такие полномочия могут содержаться в письменных договорах, которые обе стороны будущей сделки заключили с коммерческим представителем, либо в выданной каждой из них доверенности.

Коммерческий представитель наделяется Гражданским кодексом соответствующими правами и вместе с тем на него возлагаются определенные, вытекающие из характера его статуса обязанности. Поскольку коммерческое представительство осуществляется представителем и теми, кого он представляет, предполагаются возмездными. При этом представитель приобретает право требовать наряду с вознаграждением также компенсации понесенных им издержек. Для ограждения интересов обеих сторон установлено, что при отсутствии в заключенных ими с коммерческим представителем договорах иного вознаграждение и возмещение издержек должны выплачиваться сторонами в равных долях.

Коммерческий представитель обязан сохранять в тайне сведения о совершаемых им торговых сделках. Данная обязанность сохраняется и после того, как коммерческим представителем будет исполнено поручение.

**3. Представительство без полномочий**

**3.1 Понятие представительства без полномочий**

Наличие у представителя полномочий – непременное условие всякого представительства. В гражданском обороте встречаются, однако, и такие случаи, когда сделки и иные юридические действия от имени и в интересах одних лиц совершаются другими лицами, не имеющих на это необходимых полномочий. Иногда такая ситуация возникает в чистом виде, когда между участниками гражданского оборота вообще отсутствует какая либо предварительная договоренность о представительстве. Например, гражданин, зная, что его знакомый нуждается в дачном помещении, но, не имея от него на этот счет никакого личного поручения, заключает от его имени договор об аренде дома. Чаще, однако, в реальной жизни, имеет место так называемое мнимое представительство, когда участники оборота полагают что действуют в соответствии с правилами о представительстве, но в действительности представитель соответствующим полномочием не обладает.[[22]](#footnote-22) Примерами такого мнимого представительства могут служить случаи неправильного оформления доверенности, прекращения ее действия в связи с истечением срока, отменой ее представляемым и т.п. Наконец, нередко случается, что представитель располагает полномочием, однако при его осуществлении выходит за его пределы, например, заключает договор о приобретении для представляемого имущества в гораздо большем количестве, чем ему было поручено.

**3.2 Правовые последствия представительства без полномочий**

Во всех случаях сделки и иные юридические действия, совершенные одним лицом от имени и в интересах другого, не порождают для последнего соответствующих прав и обязанностей. Вместе с тем деятельность без полномочий или с превышением полномочий не является и совершенно безразличным фактом и при определенных условиях может повлечь за собой возникновение, изменение или прекращение гражданских правоотношений. Так, лицо от имени которого совершена сделка или иное юридическое действие, может восполнить отсутствие или недостаток полномочий путем последующего одобрения совершенной сделки. Такое одобрение должно последовать в пределах нормально необходимого или установленного при совершении сделки срока. По своей юридической природе последующее одобрение сделки является односторонней сделкой, совершенной по усмотрению представляемого. Оно может быть выражено как в письменной форме, так и путем конклюдентных действий. Важно лишь, чтобы из действия представляемого однозначно следовало прямое одобрение им совершенной сделки. Одобрение сделки представляемым действует с обратной силой, т.е. делает сделку действительной с момента ее совершения.

Заключение сделки при посредстве лица, не имеющего соответствующих полномочий или действующего с их превышением, влечет правовые последствия для третьего лица. Правило, согласно которому представляемый может одобрить совершенную от его имени сделку, установлено, прежде всего, в интересах лица, для которого эта сделка совершена. Что касается третьего лица, с которым заключена сделка, то предполагается, что оно знало или должно было знать о неуправомоченности представителя, так как имелась возможность путем знакомства с доверенностью проверить полномочия последнего. Поэтому, если третьим лицом в этом случае проявлена беспечность или если такая сделка заключена им сознательно, он считается связанным совершенной сделкой. В частности, если сделка будет одобрена представляемым и, следовательно, приобретает юридическую силу, не может отказаться от принятого на себя обязательства со ссылкой на это обстоятельство.[[23]](#footnote-23)

Наконец, деятельность без полномочий или с превышением их пределов может иметь серьезное юридическое последствие для лица, выступающего в качестве представителя. Если представляемый в последствие прямо не одобрит данную сделку, она в соответствии с ч. 1 ст. 183 ГК РФ считается заключенная от имени и в интересах совершившего его лица. Поэтому именно он будет нести перед контрагентом по данной сделке все обязанности и ответственность за ее неисполнение или ненадлежащее исполнение. Разумеется, это лишь общее правило, которое применяется в тех случаях, когда неуправомоченный представитель может выступать стороной в такой совершенной им сделке. К примеру, наиболее часто правило о представительстве нарушается на практике при заключении сделок работниками юридических лиц, которые выходят за пределы предоставленных им полномочий либо вовсе их не имеют. Было бы, однако, нелепо полагать, что именно на самих конкретных работниках в этих случаях возлагаются обязанности по исполнению заключенных ими сделок, например по снабжению энергией и газом, перевозки грузов, капитальному строительству и т.п. Такие сделки, если только они не одобрены впоследствии представляемым, должны считаться не состоявшимися и не порождающими тех юридических последствий, на которые они были направлены. Что касается неуполномоченного представителя, то, если его действия носили противоправный и виновный характер, он может быть в этом случае привлечен третьим лицом к ответственности за причинение вреда.

**4. Представительство в арбитражном процессе**

Представительство в арбитражном суде - это процессуальная деятельность, осуществляемая от имени и в интересах участвующих в деле лиц : сторон, третьих лиц, государственных органов. Дела организаций в арбитражном суде ведут их органы и представители, граждане же могут вести дела в арбитражном суде сами либо через представителей. Арбитражный процессуальный кодекс допускает ведение дел органами юридических лиц и гражданами непосредственно или через представителей, или совместно с представителями.

Представителем в арбитражном суде может быть любой гражданин, имеющий надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела. Права и законные интересы граждан, не обладающих полной дееспособностью, защищают в арбитражном процессе их законные представители - родители, усыновители, опекуны или попечители. Законные представители могут поручить ведение дела в арбитражном суде другому избранному ими представителю.

Статья 48 Арбитражного процессуального кодекса не ограничивает круг лиц, которые могут быть представителями участников арбитражного процесса. Ими могут быть любые граждане, в том числе сотрудники организаций, адвокаты, работники юридических фирм, любой уполномоченный гражданин, не подпадающие под исключения. Единственное требование, которое предъявляет Кодекс, это наличие надлежащим образом оформленных полномочий на ведение дела. Представители, как и лица, участвующие в деле, должны добросовестно пользоваться принадлежащими этим лицам процессуальными правами.

Полномочия представителя должны быть выражены в доверенности, выданной и оформленной в соответствии с законом.

Полномочия на ведение дела в арбитражном суде дают представителю право на совершение от имени представляемого всех процессуальных действий, кроме подписания искового заявления, передачи дела в третейский суд, полного или частичного отказа от исковых требований и признания иска, изменения предмета или основания иска, заключения мирового соглашения, передачи полномочий другому лицу (передоверие), обжалования судебного акта арбитражного суда, подписания заявления о принесении протеста, требования принудительного исполнения судебного акта, получения присужденных имущества или денег. Полномочия представителя на совершение каждого из указанных в настоящей статье действий должны быть специально предусмотрены в доверенности, выданной представляемым.[[24]](#footnote-24)

На основании доверенности на ведение дела представитель вправе осуществлять права стороны или третьего лица, определенные в Арбитражном процессуальном кодексе. В частности , представитель вправе знакомиться с материалами дела, делать выписки из него, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства, участвовать в исследовании доказательств, заявлять ходатайства, представлять свои доводы и соображения по всем возникающим в ходе арбитражного процесса вопросам. О праве совершения таких действий не требуется специального указания в доверенности.

**5. Представительство в уголовном процессе**

Институт представительства в уголовном судопроизводстве призван к жизни необходимостью содействовать более полному осуществлению названными участниками процесса своих прав, обязанностей и охраняемых законом интересов. В такой защите прав и интересов нуждаются и физические и юридические лица. Одни из них лишены возможности участвовать в производстве по делу (недееспособность, болезнь, длительная командировка и т.д.), другие, участвуя в деле, испытывают серьезные трудности в защите своих интересов (ограниченная дееспособность), третьи вследствие правовой неосведомленности желают воспользоваться квалифицированной юридической помощью (взрослые дееспособные потерпевшие, гражданские ответчики). Юридические лица, признанные по делу гражданскими истцами или гражданскими ответчиками, участвуют в деле исключительно через своих представителей.

Закон рассматривает представителей как участников процесса, а в судебном разбирательстве ставит их в положение сторон (ст.45УПК).

Представителями потерпевшего, гражданского истца и гражданского ответчика могут быть: адвокаты, близкие родственники и иные лица, управомоченные в силу закона представлять при производстве по уголовному делу законные интересы соответственно потерпевшего, гражданского истца и гражданского ответчика.

Статья 45 УПК свидетельствует о том, что потерпевшие, гражданские истцы и гражданские ответчики могут отстаивать свои интересы в уголовном судопроизводстве как лично, так и через представителей. Необходимость в последних возникает в силу различных причин: а) недееспособности (полной или частичной) гражданина; б) невозможности участия субъекта права (руководителя крупного предприятия, объединения, коллегиального субъекта права); в) желания осуществлять квалифицированное (профессиональное) ведение дела на предварительном следствии или в суде. Уголовно-процессуальный закон, как видно из смысла ст. 45 УПК, допускает представительство в интересах как физических, так и юридических лиц.

В отличие от обвиняемого, интересы которого могут отстаивать лишь законные представители, на стороне потерпевшего, гражданского истца и гражданского ответчика имеет возможность выступить более широкий круг лиц.

Правовые отношения между представителями и представляемыми (потерпевшими, гражданскими истцами, гражданскими ответчиками) основываются: а) либо на договоре (с юридической консультацией, юридическим бюро, юридической фирмой); б) либо на родстве представителя и представляемого; в) либо на принадлежности представителей к числу лиц, управомоченных законом представлять интересы граждан, потерпевшего, гражданского истца и гражданского ответчика (например, представители учреждений и организаций, на попечении которых находится потерпевший); г) либо на принадлежности к кругу лиц, которым в силу служебного положения представлено право осуществлять представительские полномочия по делам соответствующих государственных предприятий, учреждений, организаций; д) либо на полномочиях, которые предоставлены указанным лицам законом, уставом или положением, защищать права и интересы членов соответствующих организаций. Сказанное дает возможность подчеркнуть, что “законный представитель” и “лица, управомоченные в силу закона” осуществлять представительские функции, - это не одно и то же.

На стороне гражданина (потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика) в качестве законных представителей в уголовном судопроизводстве могут участвовать не только близкие родственники, которых прямо называет законодатель в ст. 45 УПК, но и другие лица- усыновители, опекуны, попечители, представители учреждений и организаций, на попечении которых находится представляемый Все перечисленные лица охватываются понятием “законные представители”. Круг же лиц, “уполномоченных в силу закона” осуществлять представительство, значительно шире.[[25]](#footnote-25)

Поскольку круг возможных гражданских истцов и гражданских ответчиков достаточно широк, а перечень их возможных представителей в УПК не дан, уместно в рассматриваемом случае обратиться к аналогии ст. 44 ГПК РСФСР.

Объем прав представителя потерпевшего, гражданского истца и гражданского ответчика не всегда одинаков. В случае недееспособности представляемого (например, потерпевшего) его права полностью переходят к представителю. При представительстве, основанном на договоре, объем прав представителя обусловлен волей представляемого. Дела юридических лиц представители ведут по поручению их органов, действующих в пределах полномочий, предоставленных им законом, уставом или положением.[[26]](#footnote-26)

В ст. 67 УПК дан перечень обстоятельств, исключающих участие в деле лица в качестве защитника или представителя. Им не может быть лицо, если по данному делу:

а) оно оказывает или ранее оказывало юридическую помощь лицу, интересы которого противоречат интересам лица, обратившегося с просьбой о ведении дела;

б) оно ранее участвовало в качестве судьи, прокурора, следователя, лица, производившего дознание, эксперта, специалиста, переводчика, свидетеля или понятого;

в) в расследовании или рассмотрении дела принимает участие должностное лицо, с которым адвокат, представитель профсоюза и другой общественной организации состоит в родственных отношениях.

Вопрос об отводе адвоката, представителя общественного объединения, участвующего в качестве защитника или представителя, решается при производстве дознания и предварительного следствия соответственно лицом, производящим дознание, следователем или прокурором, а в суде - судом, рассматривающим дело

Основанием для допуска адвоката в дело в качестве представителя служит ордер юридической консультации, а для других лиц - соответствующие доверенность или документ, удостоверяющие их отношения к представляемым участникам процесса. Что касается общих положений о представительстве в уголовном процессе то представительство подразделяется на договорное (добровольное), законное и общественное.

Договорное (добровольное) представительство возникает по воле потерпевшего, осуществляется на основании договора поручения или трудового договора. Интересы физических лиц представляют адвокаты и близкие родственники, а интересы юридических лиц - их штатные сотрудники (обычно юрисконсульты) и адвокаты. Представители потерпевшего действуют наряду с потерпевшим, а представители гражданского истца и гражданского ответчика как наряду с представляемым, так и вместо него.

Представители юридического лица, признанного гражданским истцом или гражданским ответчиком, самостоятельно осуществляют процессуальные права, принадлежащие истцу или ответчику.

Законное представительство осуществляется в силу прямых указаний закона и имеет целью обеспечить защиту прав и интересов обвиняемого, потерпевшего, гражданского истца и гражданского ответчика, которые из-за полной или частичной утраты дееспособности не в состоянии или затруднены в самостоятельной защите своих прав и законных интересов. В качестве законных представителей выступают родители, усыновители, опекуны или попечители. При полной недееспособности представляемых (малолетних, душевнобольных, слабоумных) они совершают за них все процессуальные действия и свободно распоряжаются принадлежащими им правами, а при ограниченной дееспособности представляемых (несовершеннолетних, умственно отсталых и т. д.) действуют наряду с ними. Законные представители не связаны позицией представляемых, в том числе позицией обвиняемого и его защитника, участие которого в процессе не освобождает законного представителя от выполнения своих обязанностей.

Участие законного представителя в деле не исключает возможности его допроса в качестве свидетеля.

Близко к законному представительству примыкает участие в деле руководителя юридического лица, имеющего единоличный орган (директор, управляющий). В отличие от штатных сотрудников, представляющих гражданско-правовые интересы юридического лица, руководитель предприятия, учреждения или организации распоряжается всеми правами, присвоенными гражданскому истцу или гражданскому ответчику. Совершенно иную функцию выполняют в судебном разбирательстве представители предприятий и организаций, в которых учился или работал несовершеннолетний подсудимый. Данные представители не являются участниками процесса и сторонами в судебном разбирательстве; они призываются главным образом для изложения мнения о несовершеннолетнем подсудимом, его родителях, о принимавшихся мерах по выявлению и устранению причин и условий совершения преступления и т. п. Их участие в судебном разбирательстве не оказывает влияния на деятельность законных представителей несовершеннолетнего подсудимого.

Общественное представительство осуществляется общественными организациями (профсоюзами, творческими организациями и др.) по защите прав и интересов их членов. Участвующие в уголовном процессе члены этих организаций в качестве представителей гражданских истцов и гражданских ответчиков руководствуются не только нормами уголовно-процессуального права. На них полностью распространяются требования всех норм, относящихся к добровольному представительству.

**Заключение**

На мой взгляд, представительство в гражданском процессе имеет немаловажное значение. В жизни могут сложиться различные ситуации, когда невозможно самому представлять свои интересы, в силу каких-то обстоятельств (например, по болезни или отъезду или просто недостаточных знаний), и тогда имеет смысл прибегнуть к помощи представителя.

Цель представительства - совершение представителем юридических действий, устанавливающих, изменяющих или прекращающих права и обязанности у представляемого. Среди данных действий наибольшее значение имеют двусторонние и односторонние сделки. Немаловажную роль играют и иные юридические действия: приемка продукции, составление актов о недостатках товаров, предъявление претензий и исков и т.д.

Институт представительства наиболее полно урегулирован в нашем законодательстве и имеет важное значение в жизни общества.

**Литература**

1. Гражданский процесс: Учебник. / под ред. М.К.Треушникова М.2007–480с.

2. Гражданский процесс: Учебник. / под ред. В.В. Яркова , М. 2005. – 370 с.

3. Гражданский процесс: Учебник. / под ред.Д.М. Чечота и др. М.2007.- 400 с.

4. Гражданское процессуальное право России. Учебник. / под ред.М.С.Шакарян М.2005.- 626 с.

5. Гражданский процесс: Учебник. / под ред. В.А. Мусина и др. М.2005–545с.

6. Гражданский процесс: Учебник. / под ред В. Яркова М, 2004. – 495 с.

7. Справочник по подготовке гражданских дел к судебному разбирательству./ под ред. Н.М. Чурбатова М. 2000. – 325 с.

8. Авдюков М.Г. Исполнение судебных решений. М. 2006. – 469 с.

9. Аргунов В.Н. Участие прокурора в гражданском процессе. М. 1991. – 368с.

10. Аргунов В.Н. Участие третьих лиц в гражданском процессе. М. 2007. – 578 с.

11. Борисова Е.А. Институт апелляции в гражданском процессе М.1996-409с.

12. Боннер А.Т. Установление обстоятельств в гражданских дел М.2000-549с.

13. Грибанов В.П. Пределы осуществления и защиты гражданских прав. М.2006. – 467 с.

14. Гурвич М.А. Право на иск. М .1999.

15. Жуйков В.М. Права человека и власть закона. М., 2005.- 349 с.

16. Особенности рассмотрения отдельных категорий дел./ под ред. М.К. Треушникова М. 2005.–467 с.

17. Настольная книга судебного пристава-исполнителя: Справочно-методическое пособие /под. ред. В.В. Яркова М.2000.-321 с.

18. Пискарев И.К. Образцы судебных документов. М.2005. – 198 с.

19. Рязановский В.А. Единство процесса М. 2006.- 340 с.

20. Решетняк В.И., Черных И.И. Заочное производство и судебный приказ в гражданском процессе.М.2007. -480 с.

21. Гражданский процессуальный кодекс РФ от 14 ноября 2002 г.

1. Гражданский процесс: Учебник/ под ред. М.К. Треушникова. – М.:ООО «Городец – издат», 2007.-С.123 [↑](#footnote-ref-1)
2. Гражданский процесс: Учебник/ под ред. М.К. Треушникова. – М.:ООО «Городец – издат», 2007.-С.158 [↑](#footnote-ref-2)
3. Представителями организации, органов государственной власти, органов местного самоуправления в гражданском и административном судопроизводстве могут выступать только адвокаты, за исключением случаев, когда эти функции выполняют работники, состоящие в штате указанных организаций, органов государственной власти и органов местного самоуправления, если иное не установлено федеральным законом (ч.4 ст. 2 ФЗ «об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ »). [↑](#footnote-ref-3)
4. Гражданский процесс: Учебник. / под ред В. Яркова М, 2004. – С. 36 [↑](#footnote-ref-4)
5. Гражданский процесс: Учебник. / под ред В. Яркова М, 2004. –С. 45 [↑](#footnote-ref-5)
6. Викут М.А., Зайцев И.М. Гражданский процесс: Курс лекций. -Саратов, 2007.- С. 107 [↑](#footnote-ref-6)
7. Гражданский процесс/ Под ред. В.В. Яркова 3-е изд. -М., 2006.- С. 129 [↑](#footnote-ref-7)
8. ч. 3 ст. 182 ГК РФ. [↑](#footnote-ref-8)
9. В юридической литературе встречается и иная трактовка отношений представительства, согласно которой собственно представительством объявляется правоотношение между представляемым и третьим лицом, а отношение между представляемым и представителем рассматривается лишь как его предпосылка (см., напр.: Советское гражданское право / Отв. Ред. В.А. Рясенцев. В 2-х ч.- М.,1986 Ч. 1. – С.229-230). [↑](#footnote-ref-9)
10. Рясенцев В.А. Понятие и юридическая природа полномочия представителя в гражданском праве// Методические материалы ВЮЗИ.Вып. II. –М., 1999. – С. 7 [↑](#footnote-ref-10)
11. Советское гражданское право/ Отв. Ред. В.А. Рясенцев. В 2-х ч. – М., 1986. Ч.1 – С. 228 [↑](#footnote-ref-11)
12. Советское гражданское право/ Отв. Ред. В.П. Грибанов, С.М. Корнеев. В 2 – х т.- М., 1987.Т.1.- С.207 [↑](#footnote-ref-12)
13. Рясенцев В.А. Понятие и юридическая природа полномочия представителя в гражданском праве// Методические материалы ВЮЗИ.Вып. II. –М., 1999. – С. 10 [↑](#footnote-ref-13)
14. Иоффе О.С. Советское гражданское право. – М., 1967. – С. 201-203 [↑](#footnote-ref-14)
15. Гражданский процесс: Учебник. / под ред. М.К. Треушникова.- М. 2007.-С.167. [↑](#footnote-ref-15)
16. Гражданский процесс: Учебник. / под ред. М.К. Треушникова.- М. 2007.- С. 187. [↑](#footnote-ref-16)
17. Гражданский процесс: Учебник. / под ред В. Яркова М, 2004. –С.129 [↑](#footnote-ref-17)
18. п. 4 ст. 25 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ». [↑](#footnote-ref-18)
19. Добровольский А.А.Гражданское процессуальное право России-М.2007 –С.23 [↑](#footnote-ref-19)
20. Добровольский А.А.Гражданское процессуальное право России-М.2007 –С.56 [↑](#footnote-ref-20)
21. Ст. 64 СК РФ. [↑](#footnote-ref-21)
22. Гражданский процесс: Учебник. / под ред В. Яркова М, 2004. – С. 69. [↑](#footnote-ref-22)
23. Иная ситуация возникает тогда, когда третье лицо не знало и не должно было знать о том, что представитель заключил сделку не для себя, а для представляемого. В этом случае применяются правила о последствиях действий в чужом интересе без поручения(Глава 50 ГК РФ). В частности, дополнительным условием перехода к представляемому прав и обязанностей по заключенной в его интересах сделке служит отсутствие возражений против этого со стороны третьего лица (ст. 986 ГК РФ).. [↑](#footnote-ref-23)
24. Добровольский А.А.Гражданское процессуальное право России-М.2007 –С.137 [↑](#footnote-ref-24)
25. Гурвич М.А. Уголовное процессуальное право. –М.2006. –С.45 [↑](#footnote-ref-25)
26. Добровольский А.А.Гражданское процессуальное право России-М.2007 –С.345 [↑](#footnote-ref-26)