Федеральное агентство по образованию

Федеральное государственное образовательное учреждение

высшего профессионального образования

« ПОВОЛЖСКАЯ АКАДЕМИЯ ГОСУДАРСТВЕННОЙ СЛУЖБЫ

имени П.А.СТОЛЫПИНА»

**КАФЕДРА ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА, ТРУДОВОГО И ЭКОЛОГИЧЕСКОГО ПРАВА**

**Курсовая работа**

по дисциплине **Основы гражданского и арбитражного процесса**

на тему: **Судебное представительство в гражданском процессе**

**Выполнил:**

Студент 2 курса,207 гр

очной формы обучения,

специальности 080115,

Меньшикова А.А.

**Руководитель:**

к.ю.н. доцент

Яковлева А.П.

Саратов 2009 г.

**ВВЕДЕНИЕ**

В правовом демократическом государстве действует правило, согласно которому как само государство, так и объединения граждан и отдельные свободные личности должны соотносить свои поступки с правом. Однако, столкновения интересов, различное понимание права неизбежны, что порождает правовые конфликты. Задачу обеспечения правопорядка выполняют суды - независимое звено государственной власти, которое своими специфическими средствами и специальным аппаратом защищает права и свободы людей, утверждает законность и справедливость.

Но как говорили еще древние римляне, «и болезнь, и возраст и необходимые путешествия и многие другие причины часто мешают вести дела лично». Возникает потребность поручать выполнение определенных необходимых процессуальных действий другим лицам, которые бы замещали участников процесса.

Отечественное процессуальное законодательство всегда исходило из возможности для участвующих в деле лиц выбора: вести свое гражданское дело в суде лично либо воспользоваться помощью представителя. Статья 48 ГПК и ст. 59 АПК закрепляет право граждан вести дело лично или через представителя. Согласно ст. 46 Конституции Российской Федерации каждому гарантируется судебная защита его прав, свобод и законных интересов.

Представительство в гражданском процессе призвано обеспечить реализацию провозглашенного Конституцией РФ права на судебную защиту. Без представительства невозможна защита интересов несовершеннолетних, недееспособных граждан. Поэтому представительство - важный процессуальный институт, содействующий надлежащей защите прав и интересов, участвующих в судопроизводстве лиц и, следовательно, способствующий решению задач правосудия. Согласно части 1 статьи 48 Конституции РФ, каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи. Это положение означает конституционную обязанность государства обеспечить каждому желающему достаточно высокий уровень любого из видов предоставляемой юридической помощи в любой сфере деятельности, где возникает необходимость в такой помощи. В гражданском процессе такую юридическую помощь призван обеспечить представитель.

Как справедливо отмечал В.П. Грибанов, «субъективное право, предоставленное лицу, но не обеспеченное от его нарушения необходимыми средствами защиты, является лишь декларативным правом». Указанное положение имеет отношение не только к гражданским правам, но и к любым другим принадлежащим человеку субъективным правам. Одним из необходимых средств защиты нарушенного субъективного права является право на обращение в суд.

Представительство в суде является самостоятельным гражданским процессуальным институтом, выполняющим функцию процессуальной гарантии защиты субъективных прав и охраняемых законом интересов сторон, заявителей.

Институт представительства имеет давнюю историю и известен римскому частному праву. Первоначально процессуальное представительство допускалось только постольку, поскольку выступление соответствующих субъектов в процессе было принципиально невозможно. Допускалось выступление представителей pro populo - за народ (выступал magistrates), pro libertate - за свободу (assertor libertatus) и pro tutela - по опеке (tutor - опекун). Затем сложилось попечительство над несовершеннолетними и лицами с физическими недостатками, которые делали невозможным их участие в процессе (слепота, глухота и т. д.). Попечитель (curator) мог быть назначен для совершения отдельных юридических действий или решения какого-либо определенного вопроса.

С течением времени сфера процессуального представительства стала понемногу расширяться - оно стало возможно в отношении лиц, не имеющих формальных препятствий для участия в процессе, но лишенных возможности защитить свои интересы именно в настоящее время вследствие отсутствия по уважительным причинам, так или иначе связанным с интересами государства. Появились представители, выражающие в судебном процессе, волю юридических лиц - actores. Прокураторы (procuratores) выступали от лица представляемого на основании договора поручения. Особое место в римском праве занимали адвокаты (advocatus). В их обязанности входило не только произнесение речей, но и квалифицированный разбор дела, дача юридических советов.

В современных правоотношениях институт судебного представительства играет большую роль. В связи с тем, что в гражданском процессе бремя доказывания ложится на сами стороны лицу, не имеющего необходимого минимума юридических знаний, бывает крайне сложно доказать обоснованность своих требований или возражений. Более того, увеличивается количество правовых актов, что требует специализации и среди юристов. Поэтому участие квалифицированного юриста необходимо для проведения судебного процесса на профессиональном уровне. Данные основания объясняют существование института адвокатуры в современном правовом обществе.

Представительство является институтом, в котором выражается общественное значение человека - служить интересам других людей.

В современных гражданских правоотношениях представительство занимает если не основную, то одну из ведущих позиций, является полноценным и серьезным институтом.

При написании курсовой работы, мы определили перед собой объект исследования, цели и задачи, которые помогут нам глубже рассмотреть данную тему.

Объектом нашего исследования выступает институт судебного представительства и сфера деятельности судебных представителей. Целью данной работы является выяснение сущности института судебного представительства и полномочий судебного представителя, на основе действующего законодательства.

Задачами данной курсовой работы является:

- рассмотреть понятие судебного представительства;

- описать виды судебного представительства;

- охарактеризовать субъекты судебного представительства;

- выделить основные полномочия представителей;

- рассмотреть порядок оформления полномочий представителей.

В данной работе были использованы действующие редакции нормативных документов, закрепляющих правовые основы судебного представительства в гражданском процессе, литературные источники правового характера, научные публикации. Приведены практические примеры из обзоров судебной практики, включенных в электронную базу данных справочно-правовой системы «Гарант» и « Консультант».

**ГЛАВА 1. Понятие и виды судебного представительства**

**1.1 Понятие судебного представительства**

Е.В. Васьковский определял судебное (процессуальное) представительство как юридическое отношение между тяжущимся и другим лицом (представителем, уполномоченным), в силу которого это лицо осуществляет принадлежащие тяжущемуся права, а юридические последствия его действий падают непосредственно на самого тяжущегося, и относил его к специальному виду общегражданского представительства [[1]](#footnote-1). Однако вопрос об определение судебного представительства интересовал многих учённых, как среди процессуалистов, так и среди цивилистов.

Представительство в суде - самостоятельный гражданский процессуальный институт, выполняющий функцию процессуальной гарантии защиты субъективных прав и охраняемых законом интересов сторон, третьих лиц, заявителей.

В соответствие со (ст. 48. ч. 1 ГПК) граждане имеют право вести свои дела в суде лично или через представителей [[2]](#footnote-2). Личное участие в деле гражданина не лишает его права иметь по этому делу представителя.

В современных условиях значение судебного представительства возрастает по целому ряду причин. Во-первых, в связи с переходом к состязательной модели гражданского процесса и снятием с суда обязанностей по доказыванию. В условиях возложения бремени доказывания на сами стороны лицу, не имеющего необходимого минимума юридических знаний, будет крайне сложно доказать обоснованность своих требований или возражений. Во-вторых, сама правовая система все более и более усложняется и дифференцируется на все новые и новые правовые образования, увеличивается количество правовых актов, что требует специализации и среди юристов. Поэтому без участия квалифицированного юриста провести судебный процесс на профессиональном уровне становится практически невозможным. Изложенными причинами объясняется существование в современном правовом обществе института адвокатуры.

Важно подчеркнуть и то обстоятельство, что институт представительства, и, прежде всего адвокатуры, способствует реализации права граждан на квалифицированную юридическую помощь, закрепленного в ст. 48 Конституции РФ.

О процессуальном положение представителя в гражданском процессе давно ведётся дискуссия. Гражданское процессуальное законодательство не относит судебных представителей к участвующим в деле лицам. Основанием для такого решения вопроса являлось, видимо, то, что у судебных представителей отсутствует материально-правовой интерес к исходу дела. Однако считать судебных представителей совершенно не заинтересованными в исходе дела нельзя: в пределах полномочий они стремятся добиться в процессе определенного положительного правового результата в пользу представляемого.

Например, представитель ответчика стремиться добиться вынесения судом решения об отказе в иске. Такая позиция означает, что представитель заинтересован в исходе дела. Интерес этот носит не материально-правовой, а процессуальный характер, так как представитель действует не в своих интересах, а в интересах представляемого. Однако процессуальный интерес к исходу дела, как и материально-правовой, является юридическим, поскольку основан на законе. Именно нормами гражданского процессуального права определены правовая природа участия представителя в суде и сущность этого процессуального института.

В соответствии со ст. 48 ГПК граждане могут вести свои дела лично или через представителей.

Дела юридических лиц ведут в суде либо их органы, действующие в пределах полномочий, предоставленных законом, уставом или положением, либо их представители.

В определённых случаях участие в суде представителя необходимо, например, при защите интересов малолетних, несовершеннолетних, лиц, страдающих психическим расстройством.

Судебный представитель способствует более полному осуществлению процессуальных прав и обязанностей лиц, юридически не осведомленных или мало осведомленных.

Судебный представитель необходим и тогда, когда то или иное лицо, участвующее в деле, по болезни, занятости, пребыванию в другой местности не может лично присутствовать при разбирательстве дела.

В зависимости от основания участия в суде представителя, а также от причин, побудивших лицо, участвующее в деле, обратиться к помощи представителя, он может либо полностью заменить в процессе представляемого, либо участвовать совместно с ним в ведении дела.

Судебный представитель – физическое лицо, которое на основании полномочий выступает в суде от имени доверителя с целью добиться от него наиболее благоприятного решения, а так же для оказания ему помощи в осуществление своих прав, предотвращения их нарушения в процессе и оказание суду содействия в отправлении правосудия по гражданским делам [[3]](#footnote-3). Он совершает процессуальные действия от имени и в интересах представляемого в пределах своих полномочий.

То, что судебный представитель действует в процессе от имени представляемого, отличает его от субъектов, от своего имени защищающих права других лиц в порядке ст. 46, 47 ГПК.

Представительство в суде - совершение одним лицом (судебным представителем) процессуальных действий в пределах предоставленных ему полномочий от имени и в интересах представляемого, участвующего в процессе в качестве стороны, третьего лица, заявителя.

Совершение судебным представителем процессуальных действий есть осуществление процессуальных прав и обязанностей, принадлежащих представляемому в силу закона. Поэтому нельзя согласиться с тем, что процессуальные права и обязанности возникают у представляемого в результате совершения представителем тех или иных процессуальных действий. Так, сторонам в силу закона принадлежит право на обжалование судебного решения. Если судебный представитель, будучи на то уполномоченным, приносит кассационную жалобу на судебное решение от имени и в интересах ответчика, он лишь осуществляет принадлежащее ответчику субъективное процессуальное право на обжалование решения.

Отношения между представляемым и представителем регулируются нормами материального права (гражданского, трудового, семейного, административного). Отношения между судебным представителем и судом регулируются нормами гражданского процессуального права.

Представительство в суде допускается во всех судах, по всем гражданским делам, во всех стадиях гражданского судопроизводства. В то же время российскому гражданскому процессуальному праву неизвестен институт обязательного представительства по сложным судебным делам, существующий в некоторых странах (например, обязательный адвокатский процесс с полным устранением участия самих сторон в коллегиальных судах первой инстанции, апелляционных и кассационных судах).

Гражданское правовое и процессуальное представительство имеют целый ряд общих признаков.

В тоже время мы согласны с мнением Д.М. Четота, что « подобный упрощённый подход к вопросу не может быть принят ввиду наличия существенных черт, отличающих представительство в гражданском праве от судебного представительства»[[4]](#footnote-4). Поэтому следует отличать судебное представительство от представительства в гражданском праве.

Отличие это обусловлено целями судебного представительства, направленных, прежде всего на защиту прав и интересов сторон и третьих лиц, а так же оказание помощи суду в отправлении правосудия по гражданским делам[[5]](#footnote-5). Целью же гражданско-правового представительства является создание, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей для представляемого лица (ст. 182 ГК).

При процессуальном представительстве представитель совершает целый комплекс различных процессуальных действий, обусловленных необходимостью защиты представляемого им лица в гражданском процессе. Так, судебный представитель готовит от имени доверителя процессуальные документы, непосредственно участвует в судебном заседании, выступая по всем вопросам, возникающим по ходу процесса. При этом представитель связан теми полномочиями, которыми он наделен в связи с выполнением своих функций в суде, и не вправе совершать действия, выходящие за эти пределы. Субъектом гражданского процесса остается доверитель. Для себя лично в результате процесса представитель ничего не получает, кроме заранее обусловленного вознаграждения, а в отдельных случаях - и возмещения собственных затрат на представительство.

Участие судебного представителя в процессе способствует более полному выяснению всех обстоятельств по делу, проявлению инициативы и активности участников процесса.

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

**1.2 Виды судебного представительства**

В зависимости от оснований классификации можно выделить различные виды судебного представительства [[6]](#footnote-6).

Так, в одном случае представительство может возникнуть только при наличие волеизъявления представляемых, в других – для возникновения представительства волеизъявление представляемых не требуется. В зависимости от юридической значимости волеизъявления представляемых лиц для возникновения судебного представительства можно выделить:

1) добровольное представительство, которое может возникнуть только при наличии на это волеизъявления представляемого;

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

Добровольное представительство возникает, когда лицо, участвующее в деле, самостоятельно избирает своего представителя для ведения дела в суде, предоставляя ему соответствующие полномочия[[7]](#footnote-7). Добровольное представительство может осуществляться любым дееспособным лицом, допущенным рассматривающим дело судом в качестве судебного представителя по данному делу.

Добровольное представительство в зависимости от характера отношений между представляемым и представителем можно так же поделить 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.

В основе договорного представительства лежит трудовой договор, договор поручения (ст. 971 - 979 ГК) или агентский договор (ст. 1005 - 1011 ГК). По договору поручения, одна сторона (представляемый) поручает другой (представителю) ведение дела в суде, а представитель принимает на себя эти обязанности. Таким образом, договорное представительство возникает только на основании соглашения сторон. Отношения представителя с судом во всех случаях регулируются специальными нормами процессуального законодательства о представительстве. Круг лиц, которые могут учувствовать 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. В соответствии со ст. 2 Федерального закона от 31 мая 2002 г. “Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации” [[8]](#footnote-8), в качестве адвокатов в гражданском процессе могут выступать лица, получившие статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность.

Адвокат - представитель есть тот субъект гражданского судопроизводства, который осуществляет защиту конституционных прав личности, самой основной из которых является права на судебную защиту и квалифицированную юридическую помощь.

Общественное представительство - представительство, осуществляемое уполномоченными общественных организаций по делам членов своих организаций, а также других граждан, права и интересы которых защищают эти организации. На основании ст. 27 Федерального закона от 19 мая 1995 г. «Об общественных объединениях»[[9]](#footnote-9) общественные объединения имеют право представлять и защищать свои права, законные интересы своих членов и участников, а также других граждан в органах государственной власти, органах местного самоуправления и общественных объединениях. Возможность представительства в суде прав своих членов должна быть отражена в уставе общественного объединения.

Интересы своих членов вправе также защищать в суде иные общественные объединения, например союзы и ассоциации потребителей.

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

Ещё одним видом судебного представительства можно выделить - обязательное представительство, которое как уже было указанно выше не предполагает необходимости согласия представляемого лица и возникает в силу прямого указания закона или иного нормативного акта. В рамках обязательного представительства выделяют законное представительство и представительство на основании устава.

О законном представительстве можно говорить только применительно к физическим лицам, в силу каких-либо причин, не имеющих возможности защищать свои интересы в суде. Основанием этого вида представительства является: 1) факт происхождения детей от соответствующих родителей, удостоверенный в установленном порядке (гл. 10 СК РФ); 2) факт усыновления детей (гл. 19 СК РФ); 3) административный акт о назначении опеки или попечительства (гл. 20 СК РФ)[[10]](#footnote-10).

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

Законное представительство необходимо для защиты прав и охраняемых законом интересов недееспособных, не обладающих полной дееспособностью, и граждан, признанных в установленном порядке ограниченно дееспособными (ст. 52 ГПК). В качестве законных представителей указанных лиц могут выступать родители, усыновители, опекуны или попечители. В соответствии со ст. 64 Семейного Кодекса РФ (далее СК) родители являются законными представителями своих детей и выступают в защиту их прав и интересов в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе в судах, без специальных полномочий. Родители не вправе представлять интересы своих детей, если органами опеки и попечительства установлено, что между интересами родителей и детей имеются противоречия. В этом случаю орган опеки и попечительства назначает представителя для защиты прав и интересов детей. 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).

Не вправе быть законными представителями ребенка родители, лишенные родительских прав в установленном законом порядке (ст. 71 СК РФ). Согласно ст. 31 ГК опекуны и попечители выступают в защиту прав и интересов своих подопечных в отношениях с любыми лицами, в том числе в судах, без специального полномочия [[11]](#footnote-11). Функции опекунов и попечителей могут выполнять не только совершеннолетние дееспособные граждане, но и соответствующие органы, а именно воспитательные, лечебные учреждения, учреждения социальной защиты населения и другие аналогичные учреждения.

Родители не лишённые родительских прав, являются законными представителями своих несовершеннолетних детей в силу родства. Такое представительство носит название – представительство на основании родства или усыновления. Оно осуществляется родителями и усыновителями в соответствии с семейным кодексом РФ (ст. 64) и ГПК РФ (ст. 52) без специальных полномочий.

Законное представительство назначается также по делу, в котором должен участвовать гражданин, признанный в установленном порядке безвестно отсутствующим. Представителю передается в доверительное управление имуществом безвестно отсутствующего гражданина.

Законное представительство возникает и в отношении ликвидируемых организаций. Так, в соответствии со ст. 62 ГК с момента назначения ликвидационной комиссии к ней переходят полномочия по управлению делами юридического лица, в частности ликвидационная комиссия от имени, ликвидируемого юридического лица выступает в суде.

В случае возбуждения дела о несостоятельности (банкротстве) предприятия арбитражный управляющий при внешнем управлении имуществом и конкурсный управляющий при осуществлении конкурсного производства выступают представителями соответствующих юридических лиц, в том числе и в суде. Законные представители могут поручить ведение дела в суде другому лицу, избранному ими в качестве представителя.

Представительство в гражданском процессе может осуществляться на основании уставов, положений и других специальных актов.

Гражданское процессуальное законодательство содержит особый вид представительства - официальное или представительство по назначению, которое близко по характеру к договорному и законному представительству. Оно возникает в силу прямого указания в законе, однако оформляется с использованием гражданско-правовых конструкций. Согласно ст. 50 ГПК суд назначает адвоката в качестве представителя в случае отсутствия представителя у ответчика, место жительства которого неизвестно, а также в других предусмотренных федеральным законом случаях. К ним можно отнести случаи, указанные в ст. 26 Федерального закона “Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации”.

Например, юридическая помощь истцам, среднедушевой доход которых ниже величины прожиточного минимума, установленного законом соответствующего субъекта РФ, оказывается бесплатно по делам в судах первой инстанции о взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного смертью кормильца, увечьем или иным повреждением здоровья, связанным с трудовой деятельностью.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что основной целью судебного представительства является оказание правовой помощи всем, кто в ней нуждается, а также создание условий выяснения всех существенных для дела обстоятельств и вынесения квалифицированного решения[[12]](#footnote-12). Многообразие видов представительства позволяет оказывать профессиональную помощь разным категориям граждан по различным основаниям.

**ГЛАВА 2. Субъекты представительства и их полномочия**

**2.1 Субъекты судебного представительства**

Представитель, действующий от имени и в интересах сторон и третьих лиц, в своих отношениях с судом и иными участниками процесса, оказывает влияние на движение процессуальных отношений, и в этом смысле представляет как бы вторую сущность представляемых им лиц.

Судебный представитель, осуществляя защиту прав и законных интересов представляемого, наделяется законом самостоятельными правами, на него возлагаются определённые обязанности, причём в ряде случаев возникновение этих прав и обязанностей представителя, не зависит от воли представляемого. В связи с этим можно согласиться с выводом Е. Г. Тарло, что судебный представитель является самостоятельным субъектом гражданского судопроизводства [[13]](#footnote-13).

Участие представителей в гражданском процессе имеет активный характер, поэтому субъектами судебного представительства могут быть лица, располагающие реальной возможностью совершать действия по защите прав и интересов граждан и организаций, одновременно обладающие и гражданскими процессуальными правоспособностью и дееспособностью. Однако судебным представителем может быть не любое лицо. Закон определяет широкий круг лиц, которые могут быть судебными представителями, что подкрепляет гарантии права граждан на выбор представителя. Однако в отличие от ранее действовавшего ГПК закон не содержит их перечня. Круг лиц, которые вправе выступать в качестве судебных представителей, определен в ст. 48 - 52 ГПК.

К их числу относятся дееспособные лица, имеющие надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела, за исключением лиц, указанных в ст. 51 ГПК. Лица, указанные в ст. 52 ГПК (родители, усыновители, опекуны, попечители, доверительные управляющие и т.д.), имеют полномочия представителей в силу закона.

Однако существует ряд категорий граждан, которые не могут осуществлять функции судебного представительства. В частности, не вправе быть судебными представителями:

- лица, не достигшие совершеннолетия (т.е. до 18 лет);

- лица, состоящие под опекой или попечительством (под опекой состоят граждане, признанные судом недееспособными вследствие психического расстройства; под попечительством состоят граждане, ограниченные судом в дееспособности вследствие злоупотреблений спиртными напитками или наркотическими веществами).

Согласно закону в отдельных случаях несовершеннолетние граждане могут выступать в качестве судебных представителей. В частности, при вступлении в брак несовершеннолетних лиц, не достигших 18 лет (ст. 21 ГК, ст. 13 СК), а также при объявлении такого лица полностью дееспособным в случае эмансипации, в соответствии со ст. 27 ГК, такие граждане обладают с момента регистрации брака, либо объявления несовершеннолетнего полностью дееспособным - полной дееспособностью, как в материальном, так и в процессуальном праве и могут самостоятельно защищать свои интересы в суде.

В соответствии со ст.51 ГПК представителями в суде не могут быть судьи, следователи, прокуроры, за исключением случаев, когда указанные должностные лица представляют в суде интересы соответствующих органов или выступают в суде в качестве законных представителей лиц, участвующих в деле. Очевидно, что в этом случае они участвуют в рассмотрении дела исключительно как представители указанных органов и лиц.

Так же, если исходить из ст.51 ГПК, суд, может назначать в качестве представителя адвоката, они занимают ведущее место среди представителей в деле защиты прав, свобод и охраняемых законом интересов граждан и организаций в суде.

Однако закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре Российской Федерации» содержит ряд ограничений, при которых адвокат не может выполнять функции представительства, к таким ограничениям относятся:

- если адвокат оказывает юридическую помощь доверителю, интересы которого противоречат интересам данного лица;

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

- если адвокат состоит в родственных или семейных отношениях с должностным лицом, которое принимало или принимает участие в расследовании или рассмотрении дела данного лица;

- если адвокат участвовал в деле в качестве судьи, третейского судьи или арбитра, посредника, прокурора, следователя, дознавателя, эксперта, специалиста, переводчика, является по данному делу потерпевшим или свидетелем, а также, если он являлся должностным лицом, в компетенции которого находилось принятие решения в интересах данного лица.

Участие в процессе судебного представителя, как субъекта, не устраняет от дела представляемое лицо (истца, ответчика, заявителя и т. д.), оно может участвовать в деле на ряду со своим представителем.

Имея представителя, гражданин освобождается от необходимости личного участия в процессе. Законодательство не содержит ограничений количества представителей участников процесса, имеющих материально--правовой интерес в деле. Их представительство допускается по всем гражданским делам и видам производств.

Отсутствие ограничений в участии представителей по кругу дел - положительная черта, но на практике она может оказаться тормозом судебной деятельности: объяснения лиц, участвующих в деле, по его существу зачастую не могут быть объяснениями представителей[[14]](#footnote-14). Целый ряд субъективных прав и обязанностей должны осуществляться только лично, в том числе - при разрешении споров по их поводу (дела о расторжении брака, установлении отцовства, лишении родительских прав, защите чести, достоинства и деловой репутации, восстановлении на работе и др.).

**2.2 Полномочия судебных представителей**

Полномочия судебных представителей на ведение дела в суде должны быть удостоверены в соответствии с определёнными требованиями, изложенными в законе.

Согласно ГПК РФ судебный представитель обладает широким кругом полномочий. Поскольку судебные представители совершают процессуальные действия от имени и по поручению уполномочивших их лиц, то соответственно объем полномочий определяется процессуальным положением доверителя. Вместе с тем объем полномочий судебного представителя определяется и тем, какие именно из имеющихся у доверителя ему были переданы.

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

Специальные полномочия - это такие полномочия, которые представитель вправе совершать только при указании на них в доверенности[[15]](#footnote-15). Чтобы исключить между доверителем и представителем возникновение каких-либо недоразумений по поводу таких действий, полномочия на их совершение должны специально оговариваться в уполномочивающем документе. Согласно ст. 54 ГПК РФ к специальным полномочиям относятся:

1) подписание искового заявления и предъявление его в суд;

2) передача спора на рассмотрение третейского суда;

3) предъявление встречного иска;

4) полный или частичный отказ от исковых требований;

5) признание иска, изменение основания или предмета иска;

6) уменьшение размера исковых требований;

7) заключение мирового соглашения;

8) передача полномочий другому лицу (передоверие);

9) обжалование постановления суда;

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

Общие полномочия - это такие процессуальные действия, которые вправе совершать любой представитель, выступая от имени доверителя, независимо от того, оговорены ли они в доверенности[[16]](#footnote-16). К общим полномочиям представителя относятся:

- право представителя знакомиться с материалами дела;

- право делать выписки из материалов дела;

- право снимать копии;

- право заявлять отводы участникам процесса;

- право представлять доказательства;

- право участвовать в исследовании доказательств;

- право задавать вопросы лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам;

- право заявлять ходатайства, в том числе об истребовании доказательств;

- право приводить доводы и высказывать соображения по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам;

- право возражать против ходатайств, доводов и соображений лиц, участвующих в деле и прочие.

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

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

Однако в некоторых случаях они обязаны соблюдать ограничения, установленные в материальном праве (ч. 3 ст.52 ГПК) и связанные с распоряжением имуществом представляемого. Например, опекун недееспособного не имеет права без предварительного разрешения органа опеки и попечительства совершать сделки по отчуждению, в том числе обмену или дарению имущества подопечного, по сдаче его в наем (в аренду), в безвозмездное пользование или в залог. Опекун не может совершать сделки, влекущие отказ от принадлежащих подопечному прав, а также любые сделки, влекущие уменьшение имущества подопечного (п. 2 ст. 37 ГК).

**2.3 Порядок оформления полномочий**

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

В зависимости от объема полномочий, выполняемых представителем от имени доверителя, выделяют разные виды доверенности.

**-** разовая доверенность (выдается доверителем на участие представителя по одному делу в одном суде);

- специальная (на ведение одного дела во всех судебных инстанциях);

- общая (на ведение всех гражданских дел, затрагивающих интересы доверителя во всех судебных органах)[[17]](#footnote-17).

В тексте доверенности должны указываться место и дата ее составления (подписания), фамилия, имя, отчество и место жительства лица, выдавшего доверенность, и лица, на имя которого она выдана. В доверенности на имя адвоката указывается место его работы (юридическая консультация). В доверенности, выдаваемой от имени юридического лица, указывается его полное наименование, место нахождения руководящего органа и должностное положение лица, подписавшего доверенность.

Согласно ст. 186 ГК срок действия доверенности не может превышать трех лет. Если срок в доверенности не указан, она сохраняет силу в течение года со дня ее совершения. Доверенность, в которой не указана дата ее совершения, ничтожна. В соответствии со ст. 187 ГК лицо, которому выдана доверенность, может передоверить совершение этих действий другому лицу, если уполномочено на это доверенностью либо вынуждено к этому силою обстоятельств для охраны интересов выдавшего доверенность. Данная норма в судебном представительстве по гражданским делам имеет свои особенности: в соответствии со ст. 54 ГПК передоверие допускается только в том случае, когда такое право судебного представителя специально оговорено представляемым лицом.

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

Доверенности выдаваемые гражданами, удостоверяются в нотариальном порядке. Эти доверенности могут быть удостоверены также организацией, в которой работает или учится доверитель; жилищно-эксплуатационной организацией по месту жительства доверителя; администрацией учреждения социальной защиты населения, в котором находиться доверитель, а также стационарно-лечебного учреждения, в котором доверитель находиться на излечении; командиром (начальником) воинской части, соединения, учреждения, военно-учебного заведения, если доверенности выдаются военнослужащими, работниками этих частей, соединения, учреждения, военно-учебного заведения или членами их семей. Доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверяются начальником соответствующего места лишения свободы.

Доверенность от имени организации подписывается руководителем и скрепляется печатью этой организации.

Полномочия адвоката удостоверяются ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием (юридической консультацией) (ч 5 ст. 53 ГПК). Однако для совершения правораспорядительных действий адвокату необходима доверенность, выданная гражданином. Предоставленный адвокатом суду ордер, выданный соответствующим адвокатским образованием, лишь подтверждает право адвоката на выступление в суде. Полномочия же адвоката, участвующего в качестве представителя доверителя в гражданском судопроизводстве, регламентируются соответствующим процессуальным законодательством (согласно п. 1 ст. 6 Федерального закона "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации").

Полномочия законных представителей недееспособных специального оформления не требуют. Представители на основании родства (родители, усыновители) и по назначению (опекуны и попечители) предъявляют суду документы, удостоверяющие их статус и полномочия. Когда представителем выступает один из соучастников (соистец, соответчик) или лицо, допущенное судом, их полномочия могут быть выражены в устном заявлении доверителя, занесённом в протокол судебного заседания (ст. 53 ГПК РФ).

Если судебный представитель выходит за пределы предоставленных ему прав, его действия не влекут юридических последствий для доверителя, а основанные на них судебные постановления (решения, определения) должны подлежать отмене вышестоящими судами[[18]](#footnote-18).

**ЗАКЛЮЧЕНИЕ**

Одним из важнейших элементов механизма обеспечения прав и свобод личности в любом обществе является гарантия получения юридической помощи. Оказавшись в проблемной ситуации и не имея специальных юридических познаний и навыков, человек нуждается в квалифицированной помощи профессионала для осуществления и защиты своих интересов. В связи с этим право на юридическую помощь носит универсальный характер, поскольку выступает в качестве гарантии эффективной реализации иных прав и свобод личности, в том числе процессуальных прав участника гражданского судопроизводства. Необходимость вовлечения в орбиту гражданских процессуальных отношений профессионального представителя обусловлена как невозможностью личного участия стороны в процессе, так и добровольным обращением ее к помощи представителя.

В юридической литературе последних лет много внимания уделяется судебному представительству, в частности, кто может быть представителем, какими правами и обязанностями наделяется представитель, как следует оплачивать его труд. Исследования так же затрагивают тему порядка оформления полномочий представителя.

Проанализировав и рассмотрев основные вопросы нашей курсовой работы, на основе всего вышеизложенного мы можем сделать следующие выводы о судебном представительстве и роли судебного представителя в гражданском процессе.

Представительство в гражданском процессе имеет большое значение и служит важной гарантией в деле обеспечения защиты прав, свобод и законных интересов граждан и организаций. Участие судебного представителя в гражданском судопроизводстве способствует выяснению действительных отношений сторон, проявлению инициатив и активности участников процесса.

Очень важно так же, что судебное представительство - самостоятельный институт, и его необходимо отличать от других правовых институтов. Институт судебного представительства существенно отличается от представительства в гражданском процессе. Отличие это, прежде всего, обусловлено целями судебного представительства.

Целью представительства в суде является оказание профессиональной помощи участвующим в деле лицам, вовлеченным в судебное разбирательство.

Представительство содействует реализации конституционного права на судебную защиту и получение квалифицированной юридической помощи. В ГПК РФ нет законодательного определения представительства, сказано лишь, что граждане вправе вести свои дела в суде лично или через представителей (ст.48ГПК).

Таким образом, представительство - это выполнение процессуальных действий одним лицом (представителем) от имени и в интересах другого лица или организации (представляемого). Процессуальное представительство возникает с момента возбуждения гражданского дела в суде. Лицо, поручающее представителю ведение своего дела, называется представляемым или доверителем. Лицо, которому поручено ведение дела, - представителем.

Как правило, ученые-юристы и практики, рассматривая представительство как институт права или правоприменительной деятельности, в том числе судебной, освещают перечисленные нами ранее в главе 1, пункте 1.2 его виды: законное, добровольное, юридических лиц, общественное.

Если говорить о процессуальном статусе представителя, то отметим - 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.

Можно так же выделить, что значение представительства должно рассматриваться с учетом социальных, политических и экономических особенностей современного российского государства.

Социальное значение представительства раскрывается в такой характеристике представительства как влияние гражданского общества на защиту благ и ценностей человека в случаях, если возникают конфликты, подлежащие рассмотрению и разрешению судами по существу.

Политическое значение представительства отчасти отображено в Конституции РФ, которая закрепляет равноправие граждан перед законом и судом, неприкосновенность частной жизни, право частной собственности, государственную и судебную защиту прав и свобод, право на получение квалифицированной юридической помощи (ст. 19, 23, 35, 45, 46, 48 Конституции РФ).

Юридическое значение представительства наиболее полно выражается в возможности использования правового потенциала представительства в целях реализации субъективных процессуальных прав, защиты, и охраны интересов, а также иных благ в гражданском судопроизводстве. Следует отметить, что именно квалифицированный адвокат имеет реальную возможность разъяснить заинтересованному лицу его право обратиться в суд с целью защиты своих интересов.

Таким образом, можно сделать вывод о том, что, сущность, задачи и практика применения судебного представительства играют значительную роль в полной цепи осуществления гражданско-процессуального права.

1. Гражданский процесс: Учеб./ Под ред. и с предисловием В.А. Томсинова. М.: Русское юридическое наследие, 2003. – 203 с. [↑](#footnote-ref-1)
2. ГПК РФ // Собрание законодательств РФ. 2002. № 46. Ст. 4532. [↑](#footnote-ref-2)
3. Гражданский процесс: Учеб./ Под ред. М.К. Треушникова. – М.: Городец-издат, 2003. – 717 с. [↑](#footnote-ref-3)
4. Киминчижи Е. Н. Осуществление права на защиту в гражданском процессе профессиональными представителями.// Юрист. – 2007. - № 6. – С.54-58 [↑](#footnote-ref-4)
5. Гражданский процесс: Учеб./ Под ред. А. Г. Коваленко, А.А. Мохова, П.М. Филиппова. – М.:Инфра-М: Контракт, 2008.- 440 с. [↑](#footnote-ref-5)
6. Бортникова Н.А. Развитие института представительства по назначению в гражданском судопроизводстве.// Российская юстиция. – 2007.- № 12.- С. 27-30. [↑](#footnote-ref-6)
7. Гражданский процесс: Учеб./ Под ред. М.К. Треушникова. – М.: Городец-издат, 2003. – 717 с. [↑](#footnote-ref-7)
8. Российская газета от 05.06.2002. ст. 5 [↑](#footnote-ref-8)
9. Российская газета от 25.05.1995. ст. 3 [↑](#footnote-ref-9)
10. Семейный кодекс РФ // Собрания законодательства РФ 1996 . №1 ст. 16 [↑](#footnote-ref-10)
11. ГК РФ (часть 1) // Собрание законодательств РФ, 1994, № 32 ст. 3301 [↑](#footnote-ref-11)
12. Тельнов А. Понятие юридической помощи в гражданском судопроизводстве.//Юрист ВУЗа.- 2008. - №8. -С.17-21 [↑](#footnote-ref-12)
13. Цит. по: Тарло Е.Г. Профессиональное представительство в суде. М., 2004. С.134. [↑](#footnote-ref-13)
14. Ракитина Л.Н. Представительство в суде общей юрисдикции по заявлению доверителя.// Законодательство.-2008.- №10.-С.82-85. [↑](#footnote-ref-14)
15. Гражданский процесс: Учеб./ Под ред. А. Г. Коваленко, А.А. Мохова, П.М. Филиппова. – М.:Инфра-М: Контракт, 2008.- 440 с. [↑](#footnote-ref-15)
16. Гражданский процесс: Учеб./ Под ред. А. Г. Коваленко, А.А. Мохова, П.М. Филиппова. – М.:Инфра-М: Контракт, 2008.- 440 с. [↑](#footnote-ref-16)
17. Кратенко М.В. Предмет договора об оказании юридической помощи.//Юрист.-2005.-№1.-С. 20-24. [↑](#footnote-ref-17)
18. См.: Ватман Д.П., Елизаров В.А. Адвокат в гражданском процессе. М., 1969.С.16 [↑](#footnote-ref-18)