**Представительство в суде.**

**План.**

1. Понятие судебного представительства в гражданском процессе: цель и задачи.
2. Субъекты судебного представительства.
3. Виды и основания судебного представительства.
4. Полномочия судебного представителя, порядок их оформления.

**1. Представительство в суде** - процессуальная [деятельность](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%94%D0%B5%D1%8F%D1%82%D0%B5%D0%BB%D1%8C%D0%BD%D0%BE%D1%81%D1%82%D1%8C), которая осуществляется от имени и в интересах лиц, участвующих в деле: сторон, третьих лиц, заявителей и иных заинтересованных лиц, прокурора, государственных органов, органов местного самоуправления и иных органов. Полномочия представителя должны быть выражены в доверенности, выданной и оформленной в соответствии с законом.

Граждане вправе вести свои дела в суде лично или через представителей. Личное участие в деле гражданина не лишает его права иметь по этому делу представителя. Дела организаций ведут в суде их органы, действующие в пределах полномочий, предоставленных им федеральным законом, иными правовыми актами или учредительными документами, либо представители. Полномочия органов, ведущих дела организаций, подтверждаются документами, удостоверяющими служебное положение их представителей, а при необходимости учредительными документами. От имени ликвидируемой организации в суде выступает уполномоченный представитель ликвидационной комиссии.

Представителями в суде могут быть дееспособные лица, имеющие надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела, за исключением следующих лиц (за исключением случаев участия их в процессе в качестве представителей соответствующих органов или законных представителей):

* [судья](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A1%D1%83%D0%B4%D1%8C%D1%8F);
* [следователь](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A1%D0%BB%D0%B5%D0%B4%D0%BE%D0%B2%D0%B0%D1%82%D0%B5%D0%BB%D1%8C);
* [прокурор](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9F%D1%80%D0%BE%D0%BA%D1%83%D1%80%D0%BE%D1%80).

Согласно российскому процессуальному законодательству [суд](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%A1%D1%83%D0%B4) назначает [адвоката](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%90%D0%B4%D0%B2%D0%BE%D0%BA%D0%B0%D1%82) в качестве представителя в случае отсутствия представителя у [ответчика](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%9E%D1%82%D0%B2%D0%B5%D1%82%D1%87%D0%B8%D0%BA), [место жительства](http://ru.wikipedia.org/w/index.php?title=%D0%9C%D0%B5%D1%81%D1%82%D0%BE_%D0%B6%D0%B8%D1%82%D0%B5%D0%BB%D1%8C%D1%81%D1%82%D0%B2%D0%B0&action=edit&redlink=1) которого неизвестно, а также в других предусмотренных [законом](http://ru.wikipedia.org/wiki/%D0%97%D0%B0%D0%BA%D0%BE%D0%BD) случаях.

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.

Целями судебного представительства, направленны, прежде всего на защиту прав и интересов сторон и третьих лиц, а так же оказание помощи суду в отправлении правосудия по гражданским делам.

При процессуальном представительстве представитель совершает целый комплекс различных процессуальных действий, обусловленных необходимостью защиты представляемого им лица в гражданском процессе.

**2. Виды судебного представительства**

В зависимости от оснований классификации можно выделить различные виды судебного представительства [[1]](#footnote-1).

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[[2]](#footnote-2). 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.

**3. 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 [[3]](#footnote-3).

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[[4]](#footnote-4). 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.).

**4. 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[[5]](#footnote-5). 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[[6]](#footnote-6). 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).

**5. 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)[[7]](#footnote-7).

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[[8]](#footnote-8).

**Задача.**

Судья на основании ст. 39 ГПК РФ принял отказ истца от части заявленных требований. По другим оставшимся требованиям разрешил делу по существу и вынес судебное решение. Истец не принимал личного участия в рассмотрении дела, его интересы защищал адвокат на основании ордера, выданного юридической консультацией. Вынесенное судебное решение адвокат посчитал незаконным и необоснованным и инициировал возбуждение производства в суде второй инстанции путем подачи жалобы.

**Вопрос:** Прокомментируйте действия судьи. Повлияет ли на решение задачи факт участия адвоката на основании ст. 50 ГПК РФ?

В данной ситуации судья вынес законное и обоснованное решение, но адвокат в праве подать жалобу в вышестоящую инстанцию.

Факт участия адвоката на основании ст. 50 ГПК РФ не повлияет на решение данной задачи.

**Практическое задание:** Составить доверенность, содержащую все исключительные полномочия представителя.

ДОВЕРЕННОСТЬ

Город НИЖНИЙ НОВГОРОД, \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ две тысячи десятого года.

Я, Фамилия имя отчество, дата рождения, полные паспортные данные, прописка,

ДОВЕРЯЮ – Егоровой Марии Юрьевне 17.12.1986 г.р. (паспорт 22 06 954236 выдан ОУФМС России по Нижегородской области в Автозаводском районе г. Нижнего Новгорода, код подразделения 520-001, дата выдачи 29.05.2007г., зарегистрирована по адресу г. Нижний Новгород, ул. Комсомольская, д. 35, кв. 180)

БЫТЬ МОИМ ПРЕДСТАВИТЕЛЕМ в Мировом суде Советского района города Нижнего Новгорода по вопросу рассмотрения гражданского дела с правом совершения всех процессуальных действий, в том числе подписание искового заявления, предъявление его в суд, ведение предсудебных споров, запрос необходимых данных, ознакомление с материалами дела, передача спора на рассмотрение третейского суда, предъявление встречного иска, полный или частичный отказ от исковых требований, уменьшение их размера, признание иска, изменение предмета или основания иска, заключение мирового соглашения, передачу полномочий другому лицу (передоверие), обжалование судебного постановления, предъявление исполнительного документа к взысканию, получение присужденного имущества или денег, а также доверяется заявлять отводы, представлять доказательства и участвовать в их исследовании, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, заявлять ходатайства, давать объяснения суду в устной или письменной форме, приводить свои доводы по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам, возражать относительно ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле, и использовать предоставленные законодательством процессуальные права.

Доверенность выдана сроком на шесть месяцев.

Доверенность подписана Фамилия имя отчество после прочтения текста.

ПОДПИСЬ:

«\_\_\_\_» \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ 2010 года настоящая доверенность удостоверена мной, \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ нотариусом гор. \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_, лицензия № \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ от "\_\_\_\_\_" \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ \_\_\_\_\_\_ года.

Доверенность подписана г. Фамилия имя отчество в моем присутствии, перед подписанием прочитана вслух. Личность его установлена, дееспособность проверена.

Зарегистрировано в реестре за № \_\_\_\_\_\_\_\_\_

Взыскано по тарифу \_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_\_ руб. Нотариус--------------

1. Бортникова Н.А. Развитие института представительства по назначению в гражданском судопроизводстве.// Российская юстиция. – 2007.- № 12.- С. 27-30. [↑](#footnote-ref-1)
2. Гражданский процесс: Учеб./ Под ред. М.К. Треушникова. – М.: Городец-издат, 2003. – 717 с. [↑](#footnote-ref-2)
3. Цит. по: Тарло Е.Г. Профессиональное представительство в суде. М., 2004. С.134. [↑](#footnote-ref-3)
4. Ракитина Л.Н. Представительство в суде общей юрисдикции по заявлению доверителя.// Законодательство.-2008.- №10.-С.82-85. [↑](#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. Гражданский процесс: Учеб./ Под ред. А. Г. Коваленко, А.А. Мохова, П.М. Филиппова. – М.:Инфра-М: Контракт, 2008.- 440 с. [↑](#footnote-ref-6)
7. Кратенко М.В. Предмет договора об оказании юридической помощи.//Юрист.-2005.-№1.-С. 20-24. [↑](#footnote-ref-7)
8. См.: Ватман Д.П., Елизаров В.А. Адвокат в гражданском процессе. М., 1969.С.16 [↑](#footnote-ref-8)