

ПРОБЛЕМИ ЦИВІЛЬНОГО ПРОЦЕСУ

ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ УКРАИНЫ

Червоный Ю.С. – канд. юрид. наук, профессор, член-корреспондент Академии правовых наук

Украины, заведующий кафедры гражданского процесса НУ «ОЮА»

**Опублікована: Суспільство. Держава.
Право /ОНЮА.-2002.-Вип.2: Цивільнеправо.-
С. 28-31.**

В литературе нет единой точки зрения о понятии представительства в гражданском процессе. Одни авторы считают, что процессуальное представительство – это правоотношение, в силу которого одно лицо (представитель) осуществляет в суде в пределах предоставленных ему полномочий процессуальные действия от имени и в интересах другого лица (представляемого) с целью предоставления юридической помощи при рассмотрении гражданских дел и осуществлении защиты субъективных прав и охраняемых законом интересов [1]. Другие авторы считают, что представительство в гражданском процессе – это процессуальная деятельность лица (представителя), направленная на защиту субъективных прав и охраняемых законом интересов другого лица (представляемого), который принимает участие в деле, а также содействие суду в полном и объективном выяснении обстоятельств дела и в вынесении законного и обоснованного решения [2]. В теории гражданского права также нет единой точки зрения о понятии представительства в гражданском праве. Одни авторы считают, что представительство в гражданском праве – это правоотношение, в силу которого сделки и иные юридические действия представителя, совершенные им на основании и в пределах имеющихся у него полномочий, от имени другого лица (представляемого) порождают, изменяют или прекращают права и обязанности непосредственно у представляемого [3]. Другие авторы рассматривают представительство в гражданском праве как деятельность одного лица (представителя) от имени другого лица (представляемого) на основании имеющихся у него полномочий, которая создает, изменяет и прекращает права и обязанности непосредственно у представляемого [4].

Авторы, утверждающие, что представительство в гражданском процессе – это правоотношение, не отвечают на вопрос, какое это правоотношение – процессуальное или материальное. Если считать, что это процессуальное правоотношение, то следует сделать вывод, что гражданские процессуальные отношения могут возникнуть помимо суда, что противоречит общепризнанной в теории гражданского процессуального права точке зрения, согласно которой суд является обязательным субъектом гражданских процессуальных правоотношений, которой придерживаются и указанные авторы [5]. Если же считать, что представительство в гражданском процессе – это материальное правоотношение, то придется прийти к выводу, что институт представительства в гражданском процессе – это институт гражданского права, а не гражданского процессуального права, что противоречит признаваемой большинством авторов точке зрения, которой придерживаются и указанные авторы, о сущности представительства в гражданском процессе. Таким образом, следует считать, что представительство в гражданском процессе – это процессуальная деятельность лица (представителя), на основании имеющихся у него полномочий направленная на защиту субъективных прав и охраняемых законом интересов представляемого и содействующая суду в полном и объективном выяснении обстоятельств дела, в вынесении законного и обоснованного решения.

Процессуальные действия представителя порождают, изменяют и прекращают процессуальные права и обязанности у представляемого, если это оговорено в представленных ему полномочиях представляемым. В гражданском же праве под представительством следует понимать правоотношение, в силу которого представитель может действовать от имени представляемого в пределах имеющихся у него полномочий и своими действиями порождать, изменять и прекращать права и обязанности у представляемого. В гражданском

праве сначала возникает правоотношение между представляемым и представителем, а затем в соответствии с этим правоотношением представитель может действовать от имени представляемого.

Институт процессуального представительства соответствует положению ст. 59 Конституции, которая предусматривает право каждого на правовую помощь. Представитель должен оказывать процессуальную помощь не только представляемому, но и суду в установлении объективной истины по делу. Представитель в исковом производстве может быть у сторон и у третьих лиц, в производстве по делам из административных правоотношений – у лица, которое подает жалобу (заявление), и у органа, чьи действия обжалуются, а по делам особого производства – у лица, подающего заявление (жалобу). Представительство в гражданском процессе возможно при рассмотрении любого дела, во всех стадиях процесса. В правоотношениях процессуального представительства следует различать внешние правоотношения, которые складываются у представителя с судом, и внутренние правоотношения между представителем и представляемым. Внешние правоотношения являются процессуальными отношениями. Внутренние правоотношения между представителем и представляемым являются материальными правоотношениями. Это могут быть гражданские правоотношения, которые возникают на основании договора поручения (ст. 386 ГК 1963 г., ст. 1081 проекта ГК), на основании административного акта о назначении опекуна над недееспособным или попечителя над ограниченно дееспособными (ст. ст. 131,132 КоБС 1969 г., ст. ст. 58,59 проекта ГК, ст. 260 ГПК). Это могут быть трудовые правоотношения, возникающие на основании трудового договора организации с юрисконсультom. Внутренние правоотношения между представителем и представляемым в гражданском процессе могут быть основаны на отношениях членства в общественной организации. Наконец, внутренние правоотношения между представителем и представляемым могут быть семейно-правовыми. Это отношения между родителями и детьми в возрасте до 18 лет и отношения между опекунами и детьми в возрасте до 15 лет (ст. 131 КоБС, согласно п. 2 ст. 243 Семейного кодекса 2002 г. – над детьми в возрасте до 14 лет). Семейно-правовой характер носят и правоотношения между попечителем и детьми в возрасте от 15 до 18 лет (ст. 132 КоБС), а согласно п. 2 ст. 243 Семейного кодекса – над детьми в возрасте от 14 до 18 лет.

Представительство в гражданском процессе тесно связано с представительством в гражданском праве.

Правоотношения представительства в гражданском праве зачастую предшествуют возникновению правоотношения представительства в гражданском процессе – представительство на основании договора поручения. Даже в том случае, когда полномочия представителя в гражданском процессе возникают на основании устного заявления представляемого (доверителя), занесенного в протокол судебного заседания (п. 5 ст. 113 ГПК). Такому заявлению предшествует устный договор поручения. Вместе с тем гражданское процессуальное представительство отличается от гражданского представительства по понятию представительства, по содержанию правоотношений представительства и порядку их осуществлению, по цели представительства, по субъектам, которые могут быть представителями, по последствиям действий, которые совершает представитель. Представительство в гражданском праве, как было сказано, – это правоотношение, в силу которого сделки, иные юридические действия представителя, совершенные им на основании и в пределах имеющихся у него полномочий от имени другого лица (представляемого), порождают, изменяют и прекращают права и обязанности непосредственно у представляемого. Представительство в гражданском процессе – это процессуальная деятельность представителя на основании имеющихся у него полномочий, направленная на защиту субъективных прав и законных интересов представляемого и оказание содействия суду в вынесении законного и обоснованного решения. При представительстве в гражданском процессе представитель может вступать в правоотношение только с судом. При представительстве в гражданском праве представитель может вступать в правоотношения с любыми субъектами права, если иное не указано в доверенности. Целью гражданского процессуального представительства, как было сказано, является оказание правовой помощи представляемому и суду, целью гражданского представительства является совершение представителем сделок и других юридических действий от имени представляемого в силу имеющихся у представителя полномочий, которые порождают, изменяют и прекращают гражданские права и обязанности у представляемого. При гражданском представительстве юридические действия совершает только представитель, а при гражданском процессуальном представительстве наряду с представителем в процессе вправе участвовать и представляемый, который может в любой момент отменить процессуальные действия представителя. При представительстве в гражданском процессе законный представитель может поручить совершение процессуальных дей-

ствий другому лицу, т.е. имеет место двойное представительство. При гражданском представительстве не может быть двойного представительства. В случае передоверения (ст. 68 ГК) действует лицо, которому представитель передоверил совершение действий по представительству, но нет двойного представительства. При гражданском представительстве полномочия представителя определяются содержанием договора поручения, на основании которого выдается доверенность (за исключением полномочий опекуна, которые определяются законом); при представительстве в гражданском процессе полномочия представителя определяются законом, за исключением полномочий на совершение определенных процессуальных действий, которые должны специально быть оговорены в доверенности (ст. 115 ГПК). Представителем в гражданском процессе может быть только физическое лицо, а представителем в гражданском праве могут быть как физические, так и юридические лица. Представитель в гражданском процессе может от имени представляемого выполнять любые процессуальные действия. В гражданском же праве нельзя совершать любые действия через представителя. Так, нельзя совершить завещание через представителя. Завещание выражает волю наследодателя. В том случае, когда завещатель вследствие физического недостатка, болезни или по любым другим причинам не может собственноручно подписать завещание, по его поручению в его присутствии и в присутствии нотариуса завещание может подписать другой гражданин (ст. 543 ГПК). Однако лицо, подписывающее завещание, не является представителем наследодателя, так как это лицо выражает не свою волю, а волю наследодателя. При представительстве же сделку совершает представитель, т.е. при совершении сделки волю выражает представитель на основании имеющихся у него полномочий. На основании норм семейного права нельзя заключить брак через представителя (ст. 34 Семейного кодекса). Вместе с тем, если одно из лиц, желающих вступить в брак, не может по уважительной причине подать заявление о регистрации брака, такое заявление, нотариально удостоверенное, может подать его представитель на основании нотариально удостоверенного полномочия (п. 2 ст. 28 Семейного кодекса).

Действия представителя в гражданском процессе могут порождать, изменять и прекращать гражданские процессуальные права и обязанности представляемого, а действия представителя в гражданском праве порождают, изменяют и прекращают гражданские права и обязанности у представляемого.

Представителем может быть любое лицо, обладающее гражданской процессуальной дееспособностью, за исключением лиц, указанных в статье 116 ГПК. В соответствии со ст. 116 ГПК не могут быть представителями в суде:

1. лица, не достигшие совершеннолетия;
2. лица, над которыми установлена опека, попечительство;
3. адвокаты, принявшие поручения об оказании юридической помощи с нарушением правил, установленных законодательством Украины об адвокатуре, а также лица, исключенные из коллегии адвокатов.

Судьи, следователи и прокуроры не могут быть представителями в суде, кроме случаев, когда они действуют в качестве родителей, опекунов, попечителей или в качестве представителей соответствующего суда или органа прокуратуры, являющегося стороной в деле. В ст. 112 ГПК перечисляются лица, которые могут быть представителями. Как следует из п. 6 ст. 112 ГПК, этот перечень не является исчерпывающим, так как п. 6 ст. 112 ГПК предусматривает, что представителями могут быть, кроме лиц, перечисленных в п.п. 1-5 ст. 112 ГПК, иные лица, допущенные судом, рассматривающим дело, к представительству по данному делу. Виды представительства можно различать по степени обязательности и по основаниям возникновения. По степени обязательности представительство делится на обязательное и факультативное. Для обязательного представительства не требуется согласия представляемого. Виды обязательного представительства перечислены в ст. 111 ГПК. К ним относятся, например, представительство опекунов от имени недееспособных, представительство родителей, усыновителей, опекунов от имени лиц, не достигших 15 лет (а по ст. 33 проекта ПС-14 лет), представительство попечителей от имени лиц, признанных ограниченно дееспособными, и другие. В отношении же лиц, которые достигли 15 лет, а по ст. 34 проекта ГК – 14 лет, обязательное представительство родителей, усыновителей, попечителей существует, как это следует из ч. 3 ст. 101 ГПК, по делам, которые возникают из договоров, на заключение которых несовершеннолетними требуется согласие родителей, усыновителей, попечителей.

По основаниям возникновения правоотношений представительства различают законное представительство и добровольное.

Законными представителями в отношении детей в возрасте до 15 лет (по ст. 33 проекта ГК – до 14 лет) являются их родители, усыновители, опекуны, в отношении детей в возрасте от 15 лет до 18 лет (а по проекту ГК ст. 34 – от 14 до

18 лет) в случаях, предусмотренных ч. 3 ст. 101 ГПК, законными представителями являются их родители, усыновители, попечители. Законными представителями также являются опекуны над дееспособными и попечители над ограниченно дееспособными. Основанием для осуществления опекунами и попечителями функций представителя является административный акт о назначении данного лица опекуном или попечителем. Полномочия родителей и усыновителей вытекают непосредственно из закона. При законном представительстве, как было уже сказано, может быть двойное представительство. Согласно ч. 4 ст. 111 ГПК, законные представители могут поручить ведение дела другому лицу, избранному ими в качестве представителя. В этом случае избранный представитель действует как договорный представитель.

Договорное представительство осуществляется на основе договора поручения (ст. 386 ПС 1963 г., ст. 1081 проекта ПС) либо трудового договора – представительство юрисконсультами интересов организации, в которой они работают. Добровольным представительством также является осуществление профсоюзами представительства интересов своих членов.

Закон Украины «О профессиональных союзах, их правах и гарантии деятельности» от 15 сентября 1999 года с изменениями, внесенными Законом Украины «О внесении изменений в Закон Украины «О профессиональных союзах, их правах и гарантии деятельности» от 13 декабря 2001 года [6], представляет профсоюзам, их объединениям право представлять интересы своих членов при реализации ими конституционного права на обращение по защите своих прав в судебные органы, к Уполномоченному Верховной Рады по правам человека, а также в международные судебные учреждения (ч. 4 ст. 19 Закона). В п. 8 ст. 38 этого же Закона предусмотрено, что выбранный орган профсоюзной организации может представлять интересы работников по их поручению при рассмотрении трудовых индивидуальных споров.

Судебный представитель, как было отмечено, является одним из лиц, участвующих в деле (ст. 98 ГПК). Он имеет процессуальные права этих лиц, предусмотренные в ст. 99 ГПК. Представитель на основании договора может от имени представля-

емого совершать все процессуальные действия, кроме передачи дела в третейский суд, полного или частичного отказа от исковых требований, признания иска, изменения предмета иска, изменения размера исковых требований, заключения мирового соглашения, передачи полномочий другому лицу, обжалования решения суд, предъявления исполнительного документа ко взысканию, получения присужденного имущества или денег. Полномочия представителя на совершение указанных действий должны быть специально оговорены в выданной ему доверенности (ст. 115 ГПК).

Полномочие представителей на ведение дела в суде может быть подтверждено документами, указанными в ст. 113 ГПК. Полномочия адвоката на ведение дела в суде может быть подтверждено ордером, выданным юридической консультацией (п. 4 ст. 113 ГПК), либо доверенностью или устным заявлением доверителя с занесением его в протокол судебного заседания. Адвокат, согласно Закону Украины «Об адвокатуре» от 19 декабря 1992 года, вправе заниматься адвокатской деятельностью индивидуально, открыть свое адвокатское бюро. При осуществлении профессиональной деятельности адвокат имеет право представлять права и интересы граждан и юридических лиц по их поручению (ст. ст. 1,4,6 Закона). Поэтому его полномочия как судебного представителя могут быть также подтверждены доверенностью либо устным заявлением доверителя, занесенным в протокол судебного заседания. Договорное представительство основано на личных доверительных отношениях между доверителем и представителем. Поэтому оно в любое время может быть прекращено как доверителем, так и представителем.

Процессуальные представители, как было сказано, обязаны действовать в интересах представляемого. Представители сторон и третьих лиц, являющиеся должностными лицами, а также членами коллегии адвокатов, за недобросовестное ведение дела отвечают в дисциплинарном порядке или в порядке общественного воздействия (ст. 117 ГПК). Кроме того, процессуальные представители, действующие на основании договора, могут нести гражданско-правовую ответственность как за неисполнение обязательства (ст. 203 ГК1963 г., ст. ст. 22,648 проекта ГК).

Keywords: representation, Institute of procedural representation, legal representation, contractual representation, the representative's authority.