Тема 5. УЧАСТИЕ ПРОКУРОРА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

1. Правовая основа и задачи участия прокурора в гражданском процессе.
2. Формы участия прокурора в гражданском процессе.
3. Основания участия прокурора в гражданском процессе.
4. **Правовая основа и задачи участия прокурора в гражданском процессе.**

Правовой основой участия прокурора в гражданском процессе являются ст. 45 ГПК РФ, закон РФ «О прокуратуре РФ», другие федеральные законы, предусматривающие возможность участия прокурора в гражданском процессе. При выполнении своих должностных обязанностей сотрудники прокуратуры также руководствуются приказами и иными инструктивными указаниями, исходящими из Генеральной прокуратуры.

Деятельность прокурора в гражданском процессе носит ярко выраженный публичный характер. В соответствии со ст. 27 закона РФ «О прокуратуре РФ», в случае нарушения прав и свобод человека и гражданина, когда пострадавший по состоянию здоровья, возрасту или иным причинам не может лично отстаивать в суде свои права и свободы; или когда нарушены права и свободы значительного числа граждан; либо в силу иных обстоятельств нарушение приобрело особое общественное значение, прокурор предъявляет и поддерживает в суде иск в интересах пострадавших.

То есть задачи прокуратуры в сфере гражданского судопроизводства можно определить следующим образом:

* 1)охрана государственных и общественных интересов;
* 2)защита прав и свобод граждан, которые в силу болезни, возраста, по иным уважительным причинам не могут лично отстаивать в суде свои права и свободы.
1. **Формы участия прокурора в гражданском процессе.**

Действующее законодательство устанавливает 2 формы участия прокурора в гражданском процессе:

1. обращение в суд с исковым заявлением, заявлением (представлением);
2. вступление в процесс, начавшийся по инициативе других лиц, для дачи заключения по делу.

Обращение в суд первой инстанции осуществляется районными прокурорами (их заместителями или помощниками) путем предъявления искового заявления либо заявления.

В соответствии с 45 статьей ГПК РФ прокуроры вправе предъявлять

иски:

* в защиту прав и свобод граждан, которые по состоянию здоровья, возрасту, недееспособности и иным уважительным причинам не могут лично обратиться в суд.
* в защиту интересов РФ, субъектов РФ и муниципальных образований;
* в защиту прав свобод и законных интересов неопределенного круга лиц (например, когда требующий разрешения спор затрагивает интересы регионов, значительной части населения или крупных трудовых коллективов либо когда необходимо признать недействительным противоречащий закону правовой акт).

Предъявляя иск в защиту прав других лиц, прокурор пользуется всеми правами, предоставленными законом стороне.

Вместе с тем процессуальное положение прокурора, инициировавшего гражданское дело, характеризуется некоторыми особенностями.

Прокурору может быть отказано в принятии искового заявления (заявления), если у лица, в интересах которого предъявлен иск, нет права на обращение в суд (например, если поданный иск неподведомственен суду общей юрисдикции).

При обращении в суд в защиту прав других лиц интересов прокурор освобождается от уплаты госпошлины.

Предъявляя иск в защиту интересов РФ, субъектов РФ, муниципальных образований или в защиту прав неопределенного круга лиц, прокурор обязан указать, в чем конкретно заключаются их интересы, какое право нарушено, а также сослаться на закон, предусматривающий способы защиты этих интересов. (По общему правилу при обращении в суд общей юрисдикции не требуется ссылаться на подлежащий применению нормативный акт). Предъявляя иск в защиту прав и свобод гражданина, прокурор должен обосновать невозможность предъявления иска самим гражданином. При этом прокурором должны быть представлены доказательства, подтверждающие невозможность самостоятельного обращения гражданина в суд. Право оценки уважительности причин, по которым гражданин сам не может обратиться в суд, принадлежит суду. Несоблюдение вышеуказанных требований, влечет оставление искового заявления прокурора без движения. На определение суда об оставлении искового заявления без движения прокурором может быть подано частное представление.

Закон требует, чтобы лицо, в интересах которого начато дело, извещалось судом о возникшем процессе и участвовало в нем в качестве истца.

Прокурор не связан своей первоначальной позицией и может отказаться от иска, если придет к выводу о том, что заявленные им требования незаконные и необоснованные. Однако такой отказ не лишает истца права требовать рассмотрения дела по существу. Дело подлежит прекращению только в том случае, если истец также откажется поддерживать требования прокурора.

Не являясь субъектом спорного правоотношения, прокурор не может заключить мировое соглашение. По этой же причине к нему нельзя предъявить встречный иск.

Второй формой участия прокурора в гражданском судопроизводстве является вступление в процесс, начавшийся по инициативе других лиц, в целях дачи заключения по делу.

В соответствии с ч. 3 ст. 45 ГПК РФ прокурор должен вступать в процесс и давать заключение по делам о выселении, о восстановлении на работе, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, а также в иных случаях, предусмотренных ГПК РФ и другими федеральными законами.

Так, в порядке производства по делам, возникающим из публичных правоотношений, ГПК РФ предусматривает обязательное участие прокурора в делах об оспаривании нормативных правовых актов (ч.2 ст. 252); по защите избирательных прав и прав на участие в референдуме граждан (ч. 3 ст. 260). В соответствии с п.7 ст.3 ФЗ «Об обеспечении конституционных прав граждан РФ избирать и быть избранными в органы местного самоуправления» прокурор участвует в делах об обеспечении прав граждан избирать и быть избранными в органы местного самоуправления.

В порядке особого производства, в соответствии с требованиями ГПК РФ, участие прокурора обязательно по делам о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар; о признании гражданина безвестно отсутствующим или об объявлении гражданина умершим; об ограничении дееспособности гражданина или о признании гражданина недееспособным; об ограничении или лишении несовершеннолетнего от 14 до 18 лет права самостоятельно распоряжаться своими доходами; об объявлении несовершеннолетнего полностью дееспособным; об усыновлении (удочерении) ребенка.

Необходимость участия прокурора по делам, возникающим из семейных правоотношений, предусмотрена статьями 70, 72, 73, 140 Семейного кодекса РФ, в частности, это касается дел о лишении родительских прав, об ограничении родительских прав, о восстановлении в родительских правах, об отмене усыновления ребенка и некоторых других категориях дел.

Прокурор не вправе вступать в процесс и давать заключение по делам, в отношении которых ГПК РФ или другими федеральными законами не предусмотрена обязательность его участия в деле.

В своем заключении прокурор высказывается о законности и обоснованности исковых требований и делает вывод о том, как суду надлежит разрешить данное дело. Заключение носит для суда рекомендательный характер. Его заслушивание происходит после исследования всех доказательств по делу.

В других стадиях гражданского процесса прокурору предоставлено право принесения представления на принятые нижестоящими инстанциями судебные постановления. Причем прокурор может принести представление при условии того, что он был участвующим в данном деле лицом, независимо от того, присутствовал ли он в заседании суда первой инстанции или нет.

В частности, в п.3 Информационного письма Генеральной прокуратуры РФ от 27.01.2003г. «О некоторых вопросах участия прокурора в гражданском процессе, связанных с принятием и введением в действие ГПК РФ» дано следующее разъяснение: если прокурор по каким-либо причинам реально не участвовал в суде первой инстанции, хотя должен был участвовать в силу статьи 45 ГПК РФ, он в соответствии со статьями 34 и 35 ГПК РФ является лицом, участвующим в деле, и вправе обжаловать судебные постановления по этим делам путем внесения апелляционных и кассационных представлений, а также давать заключения в заседании суда кассационной инстанции.

Необходимо обратить внимание на то, что в кассационной инстанции должны принимать участие:

* в краевых, областных и приравненных к ним судах - должностные лица органов прокуратуры по поручению прокурора республики, края;
* в Верховном Суде РФ - должностное лицо прокуратуры по поручению Генерального прокурора РФ.
* в заседании суда надзорной инстанции принимают участие:
* в президиумах краевых, областных и приравненных к ним судах - прокурор края, области;
* в коллегиях ВС РФ - должностные лица прокуратуры по поручению Генерального прокурора РФ;
* в Президиуме ВС РФ - Генеральный прокурор РФ или его заместитель.
1. **Основания** **участия прокурора в гражданском процессе.**

Различают обязательные и факультативные основания участия прокурора в гражданском процессе.

Присутствие прокурора в деле обязательно, когда это прямо предусмотрено ГПК РФ или другими федеральными законами. В частности, по уже указанным ранее делам о выселении, о восстановлении на работе, о возмещении вреда, причиненного жизни или здоровью, об оспаривании нормативных правовых актов; о защите избирательных прав и прав на участие в референдуме; о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар об обеспечении прав граждан избирать и быть избранными в органы местного самоуправления, в делах о лишении родительских прав, об ограничении родительских прав, о восстановлении в родительских правах, об отмене усыновления ребенка и др.

Вопрос о необходимости предъявления иска в суд решается прокурором самостоятельно (факультативные основания). При этом он руководствуется своим правосознанием и нормативными указаниями, исходящими из Генеральной прокуратуры РФ (в частности, информационным письмом от 27.01.2003г. «О некоторых вопросах участия прокурора в гражданском процессе, связанных с принятием и введением в действие ГПК РФ», приказом

Генеральной прокуратуры от 02.12.2003г. №51 «Об обеспечении участия прокуроров в гражданском судопроизводстве»).

Теоретически прокурор может инициировать гражданское дело любой категории. Но при этом он обязан обосновать уважительность причин, по которым гражданин не может лично предъявить исковое заявление в суд; либо указать, в чем состоит нарушение интересов неопределенного круга лиц, РФ, субъектов РФ или муниципальных образований.

Контрольные вопросы:

1. Правовая природа, цель и основание участия прокурора в гражданском судопроизводстве.
2. Формы участия прокурора в рассмотрении дела в суде первой инстанции.

**УЧАСТИЕ В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ ГОСУДАРСТВЕННЫХ ОРГАНОВ, ОРГАНОВ МЕСТНОГО САМОУПРАВЛЕНИЯ, ОРГ**АНИ**ЗАЦ**ИЙ **И ГРАЖДАН, ВЫСТУПАЮЩИХ В ЗАЩИТУ ПРАВ**

**ДРУГИХ ЛИЦ**

В случаях, предусмотренных законом, органы государственной власти, органы местного самоуправления, организации или граждане вправе обратиться в суд с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов других лиц по их просьбе либо в защиту прав, свобод и законных интересов неопределенного круга лиц. Заявление в защиту законных интересов недееспособного или несовершеннолетнего гражданина в этих случаях может быть подано независимо от просьбы заинтересованного лица или его [законного](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_99661/%23dst100004) [представителя.](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_99661/%23dst100004)

Лица, подавшие заявление в защиту законных интересов других лиц, пользуются всеми процессуальными правами и несут все процессуальные обязанности истца, за исключением права на заключение мирового соглашения и обязанности по уплате судебных расходов. В случае отказа органов, организаций или граждан поддерживать требование, заявленное ими в интересах другого лица, а также отказа истца от иска наступают процессуальные последствия, предусмотренные [частью второй статьи 45](http://www.consultant.ru/document/cons_doc_LAW_39570/50875fed0372a5790275c99c446ca160acc331c7/%23dst100221) ГПК РФ. Участие в процессе вышеназванных органов и лиц имеет своей целью - защиту интересов неопределенного круга лиц, РФ, субъектов РФ, муниципальных образований, а также субъективных прав граждан и организаций. Этим их позиция сближается с позицией прокурора. Процессуальное положение данных субъектов определяется статьями 46 и 47 ГПК РФ. Они входят в состав участвующих в деле лиц, пользуются всеми принадлежащими им правами и несут все связанные с этим обязанности.

ГПК РФ предусматривает 2 формы защиты прав и интересов других лиц: предъявление иска, и вступление в процесс для дачи заключения по делу. Однако в обеих формах могут участвовать лишь государственные органы и органы местного самоуправления, что касается организаций и граждан - то они вправе только предъявлять иски в защиту прав других лиц.

Характеризуя первую форму участия, необходимо отметить следующее обстоятельство: в отличие от прокурора, государственные органы и органы местного управления, организации и граждане, выступающие в защиту прав других лиц, вправе инициировать не любое гражданское дело, а лишь предусмотренные законами категории дел.

В случаях, предусмотренных федеральным законом, государственные органы, органы местного самоуправления до принятия решения судом первой инстанции вступают в дело по своей инициативе или по инициативе лиц, участвующих в деле, для дачи заключения по делу в целях осуществления возложенных на них обязанностей и защиты прав, свобод и законных интересов других лиц или интересов Российской Федерации, субъектов Российской Федерации, муниципальных образований.

1. В случаях, предусмотренных федеральным законом, и в иных необходимых случаях суд по своей инициативе может привлечь к участию в деле государственный орган или орган местного самоуправления для достижения целей, указанных в [части первой](http://www.consultant.ru/document/Cons_doc_LAW_39570/a2529b369a33fbb677f76d8c50b073dd6ca8a717/%23dst100227) ст. 47 ГПК РФ. Чаще всего для дачи заключения привлекаются следующие организации:
2. отделы соцобеспечения - по делам особого производства, возбуждаемым в целях назначения пенсии.
3. органы опеки и попечительства - по делам, затрагивающим интересы детей и других недееспособных лиц.
4. антимонопольный орган - по делам о защите прав потребителей. Обязанность дать заключение по делу возложена не только на

государственные и муниципальные органы, но и на должностных лиц прокуратуры. Однако если заключение прокурора касается, прежде всего, правовых вопросов, то государственный орган (орган местного самоуправления) дает заключение по вопросам, связанным с его специальной компетенцией.

Заключение представляется в суд в письменной форме. Оно составляется на основе предварительного изучения материалов дела (так, при рассмотрении споров, связанных с воспитанием детей, орган опеки и попечительства представляет в суд акт обследования условий жизни ребенка и основанное на нем заключение по существу спора).

Заключение оглашается в заседании суда, после объяснения всех участвующих в деле лиц и исследования всех доказательств. Оно носит для суда рекомендательный характер. Суд вправе не согласиться с имеющимися в нем доводами. Однако такая позиция суда должна быть мотивирована.

В завершение темы необходимо отметить следующее обстоятельство: субъекты 46, 47 статей ГПК РФ участвуют в процессе от своего имени, но в защиту интересов других лиц. Они не являются носителями спорного права. Если у перечисленных выше субъектов появляется личная заинтересованность в исходе дела, то их процессуальное положение меняется. В этом случае они будут участвовать в процессе в качестве стороны либо третьего лица.

Контрольные вопросы:

1. Субъекты, защищающие в гражданском судопроизводстве от своего имени права, свободы и законные интересы других лиц.

**СУДЕБНОЕ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО В ГРАЖДАНСКОМ**

**ПРОЦЕССЕ**

1. Понятие представительства в гражданском процессе.
2. Классификация и виды представительства в гражданском процессе.
3. Полномочия судебных представителей и их оформление.
4. **Понятие представительства в гражданском процессе.**

Лица, участвующие в деле (т. е. стороны, третьи лица, заявляющие самостоятельные требования относительно предмета спора, третьи лица, не заявляющие самостоятельного требования относительно предмета спора, лица, обращающиеся в суд за защитой прав, свобод и законных интересов других лиц или вступившие в процесс в целях дачи заключения, заявители и заинтересованные лица), могут вести свои дела в суде через представителей. Однако участие в деле представителя не исключает непосредственного участия гражданина или органа, представляющего юридическое лицо (согласно ст. 48 ГПК РФ).

Представителями в суде могут быть не все граждане, а только те, которые обладают полной право - и дееспособностью. Статья 21 ГК РФ определяет, что способность гражданина своими действиями приобретать и осуществлять гражданские права, создавать для себя гражданские обязанности и исполнять их (гражданская дееспособность) возникает в полном объеме с наступлением совершеннолетия, т. е. по достижении восемнадцатилетнего возраста. Однако наступление полной дееспособности наступает и тогда, когда гражданин эмансипирован. Объявление несовершеннолетнего полностью дееспособным гражданином (эмансипированным) производится по решению органа опеки и попечительства — с согласия обоих родителей, усыновителей или попечителя либо при отсутствии такого согласия - по решению суда.

Исходя из этого, представителем в гражданском процессе не может быть гражданин, достигший восемнадцатилетнего возраста, но признанный судом недееспособным или ограниченным в дееспособности. Судебные представители - это лица, выступающие в судебном процессе от имени представляемого на основе предоставленных им полномочий по оказанию помощи в осуществлении прав представляемого, предотвращению нарушения этих прав и оказания суду содействия в процессе. Соответственно судебное представительство - это участие представителя в гражданском процессе по представлению интересов лица, участвующего в процессе. В соответствии с ч. 3 ст. 37 ГПК РФ права и законные интересы несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет, а также лиц, ограниченных в дееспособности, выступающих в процессе в качестве ответчика, защищают в суде их законные представители в лице родителей, усыновителей, попечителей. В случае, когда у несовершеннолетнего в возрасте от 14 до 18 лет нет доходов или иного имущества, достаточных для возмещения вреда, вред должен быть возмещен полностью или в недостающей части его родителями (усыновителями) или попечителем, если они не докажут, что вред возник не по их вине. Таким образом, при вынесении неблагоприятного для ответчика решения исполнение судебного решения может быть произведено за счет имущества законных представителей. В судебном представительстве действуют два типа правоотношений: внешнее - у представителя с судом и внутреннее - у представителя с представляемым. Внешние отношения регулируются только нормами гражданского процессуального права.

Отношения представителя с представляемым (внутренние отношения) регламентированы нормами материального права. Гражданское процессуальное представительство имеет сходные черты с представительством в материальных правоотношениях, однако их смешивание недопустимо. Гражданское представительство действует на основании норм гражданского законодательства, судебное на основании норм ГПК РФ. Представитель в гражданском праве действует в целях заключения сделок от имени и в интересах представляемого. Судебное представительство характеризуется полномочиями только на совершение процессуальных действий. Полномочия судебного представителя, в отличие от представителя в материальном праве, могут быть определены также в устном заявлении, занесенном в протокол судебного заседания, или письменном заявлении доверителя в суде. Цель представительства в гражданском праве - создание, изменение или прекращение гражданских прав и обязанностей у представляемого (ст. 182 ГК РФ). Судебное представительство необходимо для защиты прав, свобод и законных интересов граждан.

Законодатель также определил лиц, которые не могут быть представителями в суде:

1. Исходя из текста ст. 49 ГПК РФ, недееспособные граждане не могут быть представителями. Согласно ст. 51 ГПК РФ, судьи, следователи, прокуроры не могут быть представителями в суде, за исключением случаев участия их в процессе в качестве представителей соответствующих органов или законных представителей.
2. Пункт 2 ч. 4 ст. 6 Федерального закона от 31 мая 2002 г. № 63-Ф3 «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» запрещает адвокатам 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, 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;
* состоит в родственных или семейных отношениях с должностным лицом, которое принимало или принимает участие в расследовании или рассмотрении дела данного лица;
* оказывает юридическую помощь доверителю, интересы которого противоречат интересам данного лица.

Лицо, пожелавшее вести свои дела через представителя, в гражданском процессе именуется доверителем.

Представитель должен оказывать помощь доверителю по осуществлению предоставленных в силу процессуального законодательства, процессуальных прав и исполнению возложенных на него процессуальных обязанностей. Представитель своею деятельностью должен способствовать реализации задач гражданского судопроизводства — защите нарушенных или оспариваемых прав и законных интересов лиц, чье право нарушено.

1. **Классификация и виды представительства в гражданском процессе.**

В научной литературе существуют классификации судебного представительства по различным основаниям. В самом общем виде представительство подразделяется на добровольное и обязательное. Данная классификация проводится по характеру отношений представителя и представляемого.

Добровольное представительство может возникнуть только при наличии свободного волеизъявления представляемого. Таким представителем может быть любое дееспособное лицо, имеющее надлежащим образом оформленные полномочия (ст. 49 ГПК РФ). В рамках добровольного представительства выделяются договорное и общественное представительство.

В договорном представительстве отношения между представителем и представляемым в основном строятся на основании гражданско-правового договора поручения, по которому одна сторона (представляемый) поручает другой стороне (представителю) ведение своего гражданского дела в суде, а другая сторона принимает на себя эти обязанности. Поскольку в отечественном законодательстве не закреплена адвокатская монополия на ведение дел в суде, представителем также могут быть юристы неадвокатских юридических фирм и другие граждане. Отношения между представляемым и представителем- гражданином могут строиться на основе простой устной договоренности. Юридические фирмы и адвокаты обычно составляют договор-соглашение на осуществление судебного представительства. Наиболее часто в качестве судебных представителей выступают адвокаты. Это объясняется специфическим характером адвокатской деятельности, особым положением адвокатуры, высоким профессиональным уровнем адвокатов (для получения адвокатского статуса необходим стаж работы по специальности и сдача квалификационного экзамена). Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» закрепил правовой статус адвокатуры, основные положения адвокатской деятельности и статуса адвоката.

Адвокатура является профессиональным сообществом адвокатов и как институт гражданского общества не входит в систему органов государственной власти и органов местного самоуправления. Адвокатура действует на основе принципов законности, независимости, самоуправления, корпоративности, а также принципа равноправия адвокатов. В целях обеспечения доступности для населения юридической помощи и содействия адвокатской деятельности органы государственной власти обеспечивают гарантии независимости адвокатуры, осуществляют финансирование деятельности адвокатов, оказывающих юридическую помощь гражданам Российской Федерации бесплатно в случаях, предусмотренных законодательством Российской Федерации, а также при необходимости выделяют адвокатским образованиям служебные помещения и средства связи (ст. 3 указанного Закона).

Адвокатом является лицо, получившее в установленном законом порядке статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность. Адвокат является независимым профессиональным советником по правовым вопросам. Адвокат не вправе вступать в трудовые отношения в качестве работника, за исключением научной, преподавательской и иной творческой деятельности, а также занимать государственные должности Российской Федерации, государственные должности субъектов Российской Федерации, должности государственной службы и муниципальные должности. Адвокат вправе совмещать адвокатскую деятельность с работой в качестве руководителя адвокатского образования, а также с работой на выборных должностях в адвокатской палате субъекта Российской Федерации, Федеральной палате адвокатов Российской Федерации, общероссийских и международных общественных объединениях адвокатов. Адвокатской деятельностью является квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката в порядке, установленном законом, физическим и юридическим лицам (далее - доверители) в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию. Иногда договорное представительство возникает из трудовых правоотношений. Так, штатный юрист организации действует на основании трудового договора (контракта), однако для участия в процессе руководитель организации должен выдать ему доверенность. Особым видом добровольного представительства является общественное представительство.

Общественным представительством называется представительство, осуществляемое в гражданском процессе уполномоченными общественных организаций по делам членов своих организаций, а также других граждан, права и интересы которых защищают эти организации. В соответствии с Федеральным законом от 19 мая 1995 г. № 82-ФЗ «Об общественных объединениях» под общественным объединением понимается добровольное, самоуправляемое, некоммерческое формирование, созданное по инициативе граждан, объединившихся на основе общности интересов для реализации общих целей, указанных в уставе общественного объединения (ст. 5). В права общественного объединения входит представление и защита своих прав, законных интересов своих членов и участников, а также других граждан в органах государственной власти, органах местного самоуправления и общественных объединениях (ст. 27 указанного Закона). К общественному представительству относится представление и защита прав и интересов своих членов, а также других граждан. Конкретный вид общественного объединения

* общественная организация создается на основе совместной деятельности для защиты общих интересов и достижения уставных целей объединившихся граждан. Примером такой организации является «Общество защиты прав обманутых вкладчиков и акционеров». Однако, необходимо отметить, что общественное представительство возможно, как и договорное, только по просьбе и с согласия самих представляемых (членов объединения и других граждан). Для представления интересов граждан необходимо заключение с ними договора поручения. Ссылаясь на указанное сходство с договорным представительством, некоторые авторы рассматривают общественное представительство лишь как один из видов договорного. Однако, на наш взгляд общественное представительство обладает большим количеством особенностей и характерных черт, что позволяет рассматривать его в качестве самостоятельного вида. По-разному решается в научной литературе вопрос об отнесении попечителей над патронируемыми лицами к определенному виду представителей. М.С. Шакарян относил такой вид представительства к договорному. В учебнике же под редакцией Комиссарова К.И. и Семенова В.М. данное представительство, напротив, расценивалось в качестве законного. В соответствии со ст. 41 ГК РФ по просьбе совершеннолетнего дееспособного гражданина, который по состоянию здоровья не может самостоятельно осуществлять и защищать свои права и исполнять обязанности, над ним может быть установлено попечительство в форме патронажа. Попечитель (помощник) совершеннолетнего дееспособного гражданина может быть назначен органом опеки и попечительства только с согласия такого гражданина. Распоряжение имуществом, принадлежащим совершеннолетнему дееспособному подопечному, осуществляется попечителем (помощником) на основании договора поручения или доверительного управления, заключенного с подопечным. Совершение бытовых и иных сделок, направленных на содержание и удовлетворение бытовых потребностей подопечного, осуществляется его попечителем (помощником) с согласия подопечного. Патронаж над совершеннолетним дееспособным гражданином прекращается по требованию гражданина, находящегося под патронажем. На наш взгляд, поскольку при установлении патронажа, на всем протяжении его осуществления и при прекращении решающее значение имеет воля гражданина, то данный вид представительства следует относить к договорному.

Обязательное представительство не предусматривает необходимости согласия представляемого лица. Обязательное представительство возникает в силу прямого указания закона или иного нормативного акта. Выделяют представительство в отношении недееспособных и ограниченно дееспособных лиц (законное представительство) и представительство на основании устава. ГПК РФ содержит также такой особый вид представительства, как представительство по назначению (официальное представительство). В соответствии с ч. 1 ст. 52 ГПК РФ права, свободы и законные интересы недееспособных или не обладающих полной дееспособностью граждан защищают в суде их родители, усыновители, опекуны, попечители или иные лица, которым это право предоставлено федеральным законом. Факт назначения законного представителя основан на том, что граждане, не обладающие в силу возраста, психического развития, злоупотребления алкоголем или наркотическими средствами не могут разумно выбрать себе представителя и поэтому его назначает закон.

Законное представительство возможно при одном из трех условий:

1. родительские отношения с представляемым;
2. усыновление или удочерение ребенка;
3. назначение опеки или попечительства.

Законными представителями ребенка являются оба его родителя, причем факт происхождения ребенка от данных родителей должен быть официально удостоверен органом записи актов гражданского состояния. В соответствии со ст. 64 СК РФ 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 органом опеки и попечительства установлено, что между интересами родителей и детей имеются противоречия. В случае разногласий между родителями и детьми орган опеки и попечительства обязан назначить представителя для защиты прав и интересов детей. Несовершеннолетние родители вправе самостоятельно осуществлять родительские права по достижении ими возраста шестнадцати лет. До достижения несовершеннолетними родителями возраста шестнадцати лет ребенку может быть назначен опекун, который будет осуществлять его воспитание совместно с несовершеннолетними родителями ребенка. Разногласия, возникающие между опекуном ребенка и несовершеннолетними родителями, разрешаются органом опеки и попечительства. Не вправе быть законными представителями ребенка родители, лишенные родительских прав в установленном законом порядке. Усыновление допускается в отношении несовершеннолетних детей и только в их интересах, а также с учетом возможностей обеспечить детям полноценное физическое, психическое, духовное и нравственное развитие (ч. 2 ст. 124 СК РФ) Усыновление производится судом по заявлению лиц (лица), желающих усыновить ребенка. Рассмотрение дел об установлении усыновления ребенка производится судом в порядке особого производства по правилам, предусмотренным гражданским процессуальным законодательством. Дела об установлении усыновления детей рассматриваются судом с обязательным участием самих усыновителей, органов опеки и попечительства, а также прокурора. Для установления усыновления ребенка необходимо заключение органа опеки и попечительства об обоснованности усыновления и о его соответствии интересам усыновляемого ребенка с указанием сведений о факте личного общения усыновителей (усыновителя) с усыновляемым ребенком. Права и обязанности усыновителя возникают со дня вступления в законную силу решения суда об установлении усыновления ребенка. Опека устанавливается над детьми, не достигшими возраста четырнадцати лет, а также над совершеннолетними. Лишенными в установленном порядке дееспособности вследствие их душевной болезни или слабоумия. Попечительство устанавливается над детьми в возрасте от четырнадцати до восемнадцати лет и над гражданами, чья дееспособность была ограничена судебным решением вследствие злоупотребления спиртными напитками или наркотическими средствами. Опекуны и попечители выступают в защиту прав и интересов своих подопечных в отношениях с любыми лицами, в том числе в судах, без специального полномочия. Законным представителем по делу, в котором должен участвовать гражданин, признанный в установленном порядке безвестно отсутствующим, будет являться лицо, которому передано в доверительное управление имущество безвестно отсутствующего лица. Функции опекунов и попечителей могут выполнять не только совершеннолетние дееспособные граждане, но и соответствующие органы, если это прямо указано в законе. Согласно п. 2 ст. 123 СК РФ до устройства детей, оставшихся без попечения родителей, на воспитание в семью или в соответствующее учреждение выполнение обязанностей опекуна (попечителя) возлагается на органы опеки и попечительства. В соответствии с п. 1 ст. 147 СК РФ детям, находящимся постоянно на полном государственном попечении в воспитательных учреждениях, лечебных учреждениях, учреждениях социальной защиты населения и других аналогичных учреждениях, опекуны (попечители) не назначаются. Выполнение их обязанностей возлагается на администрацию этих учреждений. Согласно абз. 7 ст. 39 Закона РФ от 2 июля 1992 г. № 3185-I «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании» в отношении пациентов, признанных в установленном законом порядке недееспособными и не имеющими законного представителя (опекуна), его функции выполняет администрация и медперсонал психиатрического стационара. Законным представителем ликвидируемой организации является уполномоченный представитель ликвидационной комиссии. Законные представители совершают от имени представляемых ими лиц все процессуальные действия, право совершения, которых принадлежит представляемым, с ограничениями, предусмотренными законом. Законные представители могут поручить ведение дела в суде другому лицу, избранному ими в качестве представителя.

Представительство по назначению осуществляется на основании ст. 50 ГПК РФ в случае отсутствия представителя у ответчика, место жительства которого неизвестно, а также в других предусмотренных федеральным законом случаях. Место жительства гражданина определяется в соответствии с правилами, установленными ст. 20 ГК РФ. Местом жительства признается место, где гражданин постоянно или преимущественно проживает. Местом жительства несовершеннолетних, не достигших четырнадцати лет, или граждан, находящихся под опекой, признается место жительства их законных представителей - родителей, усыновителей или опекунов. Назначает такого представителя суд. Представителем по назначению может быть только адвокат. Адвокат, назначенный судом в качестве представителя ответчика в случаях, предусмотренных настоящей статьей, вправе обжаловать судебные постановления по данному делу (в ред. Федерального закона от 05.05.2014 N 93-ФЗ).

1. **Полномочия судебных представителей и их оформление.**

ГПК РФ представляет судебным представителям широкий круг полномочий. Конкретный объем правомочий представителя определяется исходя из процессуального положения представляемого. Полномочия представителей можно разделить на две группы: общие и специальные. Общие полномочия - это такие процессуальные действия, которые вправе совершать любой представитель, выступая от имени доверителя, независимо от того, оговорены ли они в доверенности. Выступая в процессе от имени лица, участвующего в деле, представители имеют объем полномочий представляемого: право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства и участвовать в их исследовании, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам; заявлять ходатайства, в том числе об истребовании доказательств; давать объяснения суду в устной и письменной форме; приводить свои доводы по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам, возражать относительно ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле. Как видно из данного перечня, судебный представитель не вправе совершать процессуальные действия, влияющие на динамику судопроизводства или связанные с получением материальных ценностей, если эти правомочия не были специально оговорены представляемым. В науке эти полномочия названы специальными. Специальные полномочия - это такие полномочия, которые представитель вправе совершать только при указании на них в доверенности.

К числу специальных полномочий относятся:

* подписание искового заявления;
* предъявление искового заявления в суд;
* передача спора на рассмотрение третейского суда;
* предъявление встречного иска;
* полный или частичный отказ от исковых требований;
* уменьшение размера исковых требований;
* 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.

Особо необходимо отметить полномочия законных представителей. Законные представители могут совершать от имени представляемых ими лиц все процессуальные действия, право совершения, которых принадлежит представляемым, с ограничениями, предусмотренными законом. Имеются в виду ограничения установленные материальным правом и связанные с распоряжением имуществом представляемого. Законные представители могут поручить ведение дела в суде другому лицу, избранному ими в качестве представителя. Полномочия представителя должны быть надлежащим образом оформлены и удостоверены. Для удостоверения своих правомочий в процессе законные представители предъявляют суду документы, удостоверяющие их статус. Для родителей такими документами является паспорт и свидетельство о рождении представляемого ребенка. Усыновители дополнительно предоставляют в суд решение об усыновлении. Опекуны и попечители представляют опекунское удостоверение и решение органа опеки и попечительства об установлении над представляемым лицом опеки или попечительства. Полномочия адвоката, согласно ч. 5 ст. 53 ГПК РФ удостоверяются ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием. Однако, для совершения правораспорядительных действий адвокату необходима доверенность, выданная гражданином. В литературе высказывалось мнение, что ордер юридической консультации исходит не от доверителя (представляемого) и не может служить основанием полномочий представителя. Оставив без комментария решение законодателя об оформлении полномочий адвоката ордером, отметим лишь, что по сложившейся практике адвокаты в основном участвуют в гражданском процессе по доверенности. Полномочия руководителя организации, выступающего в процессе ее представителем, удостоверяются учредительными документами и протоколом об избрании или приказом, о назначении указанного руководителя на должность. Полномочия представителя могут быть определены также в устном заявлении, занесенном в протокол судебного заседания, или письменном заявлении доверителя в суде. Это происходит при поручении ведения дела несколькими соучастниками одному из них, а также при заявлении лица на процессе о желании иметь конкретного представителя. Во всех иных случаях полномочия представителя удостоверяются доверенностью. Доверенности, выдаваемые гражданами, могут быть удостоверены в нотариальном порядке либо организацией, в которой работает или учится доверитель, товариществом собственников жилья, жилищным, жилищно-строительным или иным специализированным потребительским кооперативом, осуществляющим управление многоквартирным домом, управляющей организацией по месту жительства доверителя, администрацией учреждения социальной защиты населения, в котором находится доверитель, а также стационарного лечебного учреждения, в котором доверитель находится на излечении, командиром (начальником) соответствующих воинских части, соединения, учреждения, военно - учебного заведения, если доверенности выдаются военнослужащими, работниками этих части, соединения, учреждения, военно-учебного заведения или членами их семей. Доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверяются начальником соответствующего места лишения свободы. В соответствии с ч. 1 ст. 185 ГК РФ, доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами (в рассматриваемом нами случае для представительства перед судом). Штатный юрист организации действует на основании доверенности, выдаваемой организацией. Доверенность от имени юридического лица выдается за подписью его руководителя или иного лица, уполномоченного на это его учредительными документами, с приложением печати этой организации. Доверенность от имени юридического лица, основанного на государственной или муниципальной собственности, на получение или выдачу денег и других имущественных ценностей должна быть подписана также главным (старшим) бухгалтером этой организации. В тексте доверенности должны быть указаны 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. 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 (ст. 186 ГК РФ).

Контрольные вопросы:

1. Дайте определение понятия представительства в суде?
2. Перечислите виды представительства в суде?
3. Назовите полномочия представителя в суде?
4. Порядок оформления и срок действия доверенности судебных представителей

**Список литературы:**

1. Гражданский процесс: учебник / Н.В. Алексеева, А.В. Аргунов, А. Арифулин и др. – Москва: Российский государственный университет правосудия (РГУП), 2016. – 388 с.: схем., табл. – Режим доступа: по подписке. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=560848>
2. Гражданский процесс: учебник / Л.В. Туманова, Н.Д. Эриашвили, А.Н. Кузбагаров и др. – Москва : Юнити, 2015. – 599 с. – (Dur a lex, sed lex). – Режим доступа: по подписке. – URL: <http://biblioclub.ru/index.php?page=book&id=426573>.
3. Гражданский процесс: учебник для студентов высших юридических учебных заведений / Д.Б. Абушенко, К.Л. Брановицкий, В.П. Воложанин и др.; отв. ред. В.В. Ярков. 10-е изд., перераб. и доп. – М.: Статут, 2017. – 702 с.