

МИНОБРНАУКИ РОССИИ
Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования
**«САРАТОВСКИЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ
ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ ИМЕНИ Н.Г.
ЧЕРНЫШЕВСКОГО»**

Кафедра гражданского права и процесса

Безверхов Владислав Денисович

ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВО В АРБИТРАЖНОМ ПРОЦЕССЕ

направления подготовки 40.04.01 –«Юриспруденция»
юридического факультета СГУ им. Н.Г.Чернышевского

Автореферат магистерской работы

Научный руководитель
канд. юрид. наук, доцент Е.Н. Тогузаева

Зав.кафедрой гражданского права и процесса
канд. юрид. наук, доцент Е.Н. Тогузаева

Саратов 2019

ОБЩАЯ ХАРАКТЕРИСТИКА РАБОТЫ

Основным направлением совершенствования действующего процессуального законодательства следует считать гарантированное Конституцией Российской Федерации право на судебную защиту прав и свобод личности.

Всеобъемлющая судебная защита прав и свобод личности возможна только при наличии действующего и эффективного процессуального механизма, обеспечивающего достижения всех целей и задач современного правосудия. Система судов, в частности, арбитражных судов, направлена на создание всех необходимых условий для защиты нарушенных прав и охраняемых законом интересов субъекта предпринимательских отношений, восстановление его правового положения в обществе и в экономическом обороте.

Как известно, сегодня в России имеют место сложные и деструктивные показатели развития бизнеса, однако всегда и повсеместно должен действовать независимый административный орган, обеспечивающий достижение результатов добросовестного предпринимателя. Арбитражный суд в этом ключе обязан максимально ответственно подходить к миссии, которую он выполняет при регулировании экономических отношений, выносить судебные решения, способствующие развитию, а не уничтожению партнерских отношений, справедливо применять действующее законодательство, учитывать особенности финансового состояния субъектов предпринимательской деятельности.

Однако не только на арбитражный суд требуется возлагать такое важное бремя обязанностей, но и на судебных представителей. Именно они чаще всего представляют интересы отдельных организаций, индивидуальных предпринимателей в арбитражных судах, от них во многом зависит будущее компании. Сегодня в свете проведенных судебных реформ стало очевидно, что институту судебного представительства уделяется огромное внимание, о чем будет говориться в настоящей магистерской работе.

Состязательность арбитражного процесса, увеличение количества и усложнение дел в арбитражных судах России, усиление роли сторон при собирании доказательств и доказывании в процессе, обуславливают важность для лиц, участвующих в деле, быть надлежащим образом представленными в суде, а потому тщательная разработка института представительства в арбитражном процессе представляется актуальной.

Представительство было в достаточной степени исследовано в гражданском процессуальном праве такими авторами как И.М.Ильинская и Л.Ф.Лесницкая (1964г.), Я.А.Розенберг (1974г., 1981г.), Д.М.Чечот (1960г.), Н.Л.Чечина (1962г.), М.С.Шакарян (1970г.), А.Ф.Козлов (1978г.), В.Н.Щеглов (1979г.), Н.И.Авдеенко (1969г.), Е.А.Трещева «Проблемы представительства сторон в арбитражном процессе» (1983г.) и др.

Отсутствие ответов на многие вопросы представительства в теории арбитражного процесса, законодательстве и практике арбитражных судов свидетельствует об актуальности темы данного диссертационного исследования.

Целью исследования является определение места арбитражного процессуального представительства в современном арбитражном процессе и выявление перспектив его развития, разработка правовой основы деятельности судебного представителя в арбитражном процессе в качестве его самостоятельного участника.

Целью предопределила необходимость решения следующих конкретных задач работы: 1) проследить историческое развитие института арбитражного процессуального представительства; 2) дать понятие представительства, видов и оснований его возникновения; 3) систематизировать порядок оформления полномочий судебного представителя; 4) рассмотреть право на представителя как составляющий элемент права на судебную защиту в арбитражном суде; 5) проанализировать реформирование судебного представительства на современном этапе судебной реформы; 6) обобщить судебную практику по делам о возмещении судебных расходов на судебного

представителя и взыскании убытков с представителя, предложить критерии оценки деятельности судебного представителя, позволяющие суду применить соответствующий компенсационный механизм.

Теоретическую основу исследования составили работы Абовой Т.Е., Абрамова С.Н., Авдеенко Н.И., Анохина В.С., Борисовой Е.А., Викут М.А., Гурвича М.А., Добровольского А.А., Джалилова Д.Р., Елисейкина П.Ф., Зейдера Н.Б., Зайцева И.М., Ивакина В.Н., Иванова В.М., Ильинской И.М., Калистратовой Р.Ф., Клейнмана А.Ф., Козлова А.Ф., Лесницкой Л.Ф., Лисицыной Е.Г., Матлин Л.Б., Мельникова А.А., Мурадьян Э.М., Осипова Ю.К., Решетниковой И.В., Рожецкой Э.Х., Розенберга Я.А., Треушникова М.К., Трещевой Е.А., Чекуновой О.Н., Чечота Д.М., Чечиной Н.А., Шакарян М.С., Шерстюка В.М., Щеглова В.Н., Юдельсона К.С., Яковлева В.Ф., Яркова В.В. и других.

Методологической основой исследования являются историко-правовой, метод сравнительного правоведения, формально-юридический метод.

Нормативную базу исследования составляют Конституция РФ, Федеральные конституционные законы, Арбитражный процессуальный кодекс РФ, Гражданский процессуальный кодекс РФ, процессуальные нормы Гражданского кодекса РФ, иных Федеральных законов.

В работе использованы Постановления Конституционного Суда РФ, Постановления Пленумов Верховного Суда РФ, а также судебная практика и ее обзоры.

В работе самостоятельно сделан вывод о том, что в качестве оснований возникновения представительства наряду с договором поручения может быть и агентский договор.

По результатам исследования диссертантом выносятся на защиту следующие положения:

1. Представительство в арбитражном процессе понимается в работе как совершаемая представителем в интересах представляемого деятельность,

направленная на возникновение, изменение или прекращение процессуальных правоотношений, регулируемых нормами Арбитражного процессуального кодекса РФ, составляющими самостоятельный институт арбитражного процессуального права.

Представитель может участвовать в процессе вместо представляемого или вместе с ним.

2. Судебный представитель обладает самостоятельным юридическим интересом при рассмотрении дела в арбитражных судах. Такой интерес может быть репутационным и материальным.

Успешная защита прав и законных интересов субъекта предпринимательской деятельности напрямую способствует формированию положительного мнения о судебном представителе, его квалификации, профессиональном мастерстве ведения конкретной категории дел. Все достижения чаще всего фиксируются на официальном сайте юридической компании с указанием на имя конкретного юриста. Кроме того, одной из современных тенденций развития интернет возможностей является наличие специальных страниц, в которых потребители услуг фиксируют свои отзывы о том или ином специалисте. Таким образом, репутационный интерес судебного представителя может выражаться в следующем: выигрыш дела, специализация на конкретной категории дела, продление партнерских отношений между спорящими сторонами, распространение информации о своих достижениях различными допустимыми законом способами и прочее.

Материальный интерес выражается в получении гонорара от клиента, возмещение судебных расходов на представителя.

3. В целях оптимального развития рынка юридических услуг следует лицензировать деятельность судебного представительства, на законодательном уровне создать гарантии получения квалифицированной юридической помощи, предусмотрев создание саморегулируемых организаций, в состав которых должны входить профессиональные участники: судебные представители, корпоративные юристы, арбитражные

управляющие и юристы, специализирующиеся на делах о банкротстве, юристы общего профиля. Любой юрист, оказывающий юридическую помощь, за исключением адвоката, должен обладать такой лицензией или несколькими лицензиями. Процедура получения лицензии строго регламентируется законом и осуществляется в установленном Правительством РФ порядке. Региональные органы, имеющие право выдавать лицензии, на наш взгляд, должны быть независимыми и состоять из представителей различных юридических структур: адвокатского сообщества, министерств и ведомств конкретного региона, ВУЗов и крупных юридических компаний, действующих на территории Российской Федерации более 10 лет.

4. В отношении института судебного представительства действуют компенсационные механизмы, которые, по мнению автора, бывают двух видов: получение судебных расходов на представителя и взыскание убытков с представителя. Автор предлагает унифицировать критерии оценки деятельности судебного представителя при применении таких механизмов, поскольку не представляется правильным рассматривать такую деятельность по-разному в зависимости от целей обращения в суд: с иском о возмещении судебных расходов или с иском о взыскании убытков, причиненных действиями судебного представителя. Однако предмет доказывания по данным категориям гражданских дел будет различаться.

К критериям оценки деятельности судебного представителя следует отнести: добросовестность поведения при защите прав интересов доверителя, процессуальная и иная активность юриста, достижение результата оказания услуг.

Практическое значение магистерской работы. Основные положения исследования могут быть использованы при изучении курса арбитражного процессуального права в юридических ВУЗах и юридических факультетах, в правоприменительной практике. Содержащиеся в диссертации предложения по совершенствованию арбитражного процессуального законодательства и

его применения могут быть использованы в нормотворческой и правоприменительной деятельности.

Работа состоит из трех глав и семи параграфов.

ОСНОВНОЕ СОДЕРЖАНИЕ РАБОТЫ

Первая глава магистерской работы «Понятие и значение судебного представительства в арбитражном процессе» состоит из трех параграфов и посвящена историческому развитию судебного представительства и роли судебных представителей на современном этапе.

В *первом параграфе* **«История возникновения института представительства»** рассматриваются стадии развития института судебного представительства, начиная от Русской Правды и заканчивая ГПК РСФСР. Автором исследованы подходы к пониманию представительства в римском праве, выявлены критерии, по которым этот институт в дальнейшем преобразовывался еще на территории российского государства. Интересно понимание адвокатуры и статуса судебного представителя в странах англосаксонского права. Ключевым этапом становления российского судебного представительства стали два документа – Соборное Уложение 1649 г. и Устав гражданского судопроизводства 1864 г. (возникновение института присяжных поверенных).

Во *втором параграфе* **«Роль судебных представителей в современном арбитражном процессе»** изучены основные тенденции развития современного процессуального законодательства в этой области, названы плюсы и минусы изменений в области введения профессионального судебного представительства. Автор выражает свою позицию относительно места судебного представителя в системе процессуальных правоотношений, делает вывод о том, что судебный представитель обладает самостоятельным юридическим интересом при рассмотрении дела в арбитражных судах. Такой

интерес может быть репутационным и материальным (вопреки расхожему мнению некоторых ученых).

Успешная защита прав и законных интересов субъекта предпринимательской деятельности напрямую способствует формированию положительного мнения о судебном представителе, его квалификации, профессиональном мастерстве ведения конкретной категории дел. Все достижения чаще всего фиксируются на официальном сайте юридической компании с указанием на имя конкретного юриста. Кроме того, одной из современных тенденций развития интернет возможностей является наличие специальных страниц, в которых потребители услуг фиксируют свои отзывы о том или ином специалисте. Таким образом, репутационный интерес судебного представителя может выражаться в следующем: выигрыш дела, специализация на конкретной категории дела, продление партнерских отношений между спорящими сторонами, распространение информации о своих достижениях различными допустимыми законом способами и прочее.

Материальный интерес выражается в получении гонорара от клиента, возмещение судебных расходов на представителя.

Автор обосновывает свое мнение относительно введения института профессиональных судебных представителей, считая, что лавной целью реформирования судебного представительства нужно считать совершенствование механизмов и средств получения квалифицированной юридической помощи, а не создание лишь одной только формы нового воплощения привычного процессуального института.

В третьем параграфе «Представительство как самостоятельный институт арбитражного процессуального права» обосновывается, что судебное представительство отличается от представительства в материальном праве не только сферой применения, но и порядком осуществления действий представителя, направленных на защиту прав доверителя. Также не следует забывать, что институт судебного представительства призван оказать помощь не только гражданам и

организациям, но и суду в целях правильного и своевременного рассмотрения вопроса взаимоотношений сторон.

Представительство можно рассматривать в трех аспектах:

1. Как совокупность процессуальных действий, отражающих динамику процесса;
2. Характер правоотношений, складывающихся между представителем и представляемым в арбитражном процессе является публично-правовым;
3. Нормы права, регулирующие институт представительства в арбитражном процессе составляют самостоятельный институт.

Таким образом, через анализ трех составляющих можно вывести что арбитражное представительство – это урегулированная нормами права процессуальная деятельность лица (судебного представителя) по участию в гражданском (арбитражном) судопроизводстве в интересах представляемого с целью оказания правовой помощи в реализации процессуальных прав и исполнения процессуальных обязанностей.

В настоящем параграфе автором исследованы специфические признаки тех видов представительства, которые наиболее характерны для арбитражного процесса.

Вторая глава исследования «Общие положения о представительстве в арбитражных судах» состоит из двух параграфов и посвящена основным концептуальным положениям судебного представительства: его понимание как одного из элементов право на доступ к суду и процедуре оформления полномочий судебного представителя.

В первом параграфе «Ведение дел в арбитражном суде через представителя как составляющий элемент права на судебную защиту» автор комплексно изучает различные подходы к реализации полномочий представителя через институт судебной защиты. На представительство обращает свое особое внимание и рассматривает как один из обязательных элементов права на справедливое судебное разбирательство Европейский суд

по правам человека (ЕСПЧ). В Постановлении от 21 февраля 1975 г. "Голдер (Golder) против Соединенного Королевства" (жалоба N 4451/70) ЕСПЧ установил, что ст. 6 указанной Конвенции должна толковаться в свете двух правовых принципов: 1) принципа возможности предъявления гражданского иска в суд как одного из фундаментальных и признанных принципов права; 2) принципа международного права, который запрещает отказ в осуществлении правосудия.

Делается вывод, что профессиональное представительство должно гарантировать надлежащую реализацию права на справедливое судебное разбирательство, однако в этих целях необходимо реформировать институт судебного представительства. Судебное представительство должно рассматриваться как неотъемлемый элемент доступа к судебной защите. Государство должно не только проводить в жизнь политику ограничений, связанную с установлением профессионального ценза к представителю и соответственно его статусу, но и дополнительно устанавливать гарантии реализации для граждан, индивидуальных предпринимателей, юридических лиц – добросовестных участников гражданско-правового оборота права на получение льгот по оплате государственной пошлины, получения бесплатной юридической помощи, создание системы государственной поддержки для выхода из трудной экономической ситуации.

Во втором параграфе «Оформление полномочий судебного представителя» автор комплексно проводит анализ оформления полномочий представителя. Делается вывод, что на оформление полномочий представителя в арбитражном процессе влияют: 1) вид представительства; 2) категория дела, в котором участвует представитель. Полномочия, перечисленные в доверенности также во многих случаях должны отражать специфику судебного дела, совершение отдельных процессуальных действий при его рассмотрении. Доверенность может быть подана в суд как письменном, так и в электронном виде. В последнее время принято составлять доверенности в зависимости от характера дела, в котором будет

участвовать представитель: на ведение дела банкротства, на представление интересов в ИФНС, ФАС, ГИТ, в Пенсионном фонде, в суде, в ФССП, в банке и т.д. Выявлены различные подходы в судебной практике по составлению такого рода доверенностей.

В настоящем параграфе рассматриваются проблемные вопросы прекращения полномочий представителя, отмены доверенности, а также правовой природы безотзывной доверенности. В некоторых случаях полномочия представителя могут быть подтверждены судебным актом. Например, в процедурах внешнего управления, конкурсного производства интересы должника представляет внешний или конкурсный управляющий соответственно. Полномочия управляющего подтверждаются определением суда о его утверждении.

Таким образом, оформление полномочий представителя – важная процедура, которая влияет на ход судебного процесса. В соответствии с п.5 ч.1 ст. 126 АПК РФ доверенность – это обязательный документ, прикладываемый к исковому заявлению, если это исковое заявление было подписано представителем по доверенности. В отсутствие этого документа арбитражный суд выносит определение об оставлении без движения, на которое не может быть подана частная жалоба. Такой недостаток сторона или третье лицо должно исправить в срок, установленный судом, в противном случае исковое заявление подлежит возвращению.

Третья глава исследования «Компенсационные механизмы, применяемые в судебном представительстве» состоит из двух параграфов. Автор обосновывает свою позицию относительно того, что в отношении института судебного представительства действуют компенсационные механизмы, которые, по мнению автора, бывают двух видов: получение судебных расходов на представителя и взыскание убытков с представителя. Автор предлагает унифицировать критерии оценки деятельности судебного представителя при применении таких механизмов, поскольку не представляется правильным рассматривать такую деятельность по-разному в

зависимости от целей обращения в суд: с иском о возмещении судебных расходов или с иском о взыскании убытков, причиненных действиями судебного представителя. Однако предмет доказывания по данным категориям гражданских дел будет различаться.

К критериям оценки деятельности судебного представителя следует отнести: добросовестность поведения при защите прав интересов доверителя, процессуальная и иная активность юриста, достижение результата оказания услуг.

В первом параграфе «Взыскание судебных расходов на представителя» автор выделяет следующие функции института судебных расходов:

- 1) Компенсационная – позволяет стороне, оплатившей услуги представителя компенсировать свои затраты за счет проигравшей стороны либо стороны, злоупотребляющей процессуальными правами;
- 2) Регуляторная – направляет стороны и их представителей действовать добросовестно и не нарушать процессуальные права и интересы другой стороны (ст. 111 АПК РФ);
- 3) Защитная – посредством взыскания судебных расходов со стороны, нарушившей материально-правовые обязательства, происходит полное восстановление экономического положение добросовестной стороны;
- 4) Воспитательная – институт судебных расходов стимулирует представителей повышать свой уровень профессионального мастерства, составлять грамотные процессуальные документы, обосновывать свою позицию по делу. В последнее время стало обращать внимание на судебную речь представителя, его подготовленность к делу.

Однако основной проблемой взыскания судебных расходов на представителя является поиск критериев их разумности, привязка судебных расходов к анализу объема совершаемых представителем процессуальных

действий и т.д. Как следует из судебной практики возмещению подлежат судебные расходы, если сделан вывод об их обоснованности, необходимости несения, подверженности, относимости к делу, соразмерности.

Автор рассматривает основания, исключаящие включение потраченных денежных средств в сумму судебных расходов, подлежащих взысканию.

Присуждение "гонорара успеха" за счет проигравшей стороны российскими судами не производится. Однако само наличие в договоре оказания услуг условия зависимости гонорара представителя от исхода дела в будущем не ведет к отказу в удовлетворении требований. Судам в этом случае надлежит руководствоваться статьей 424 ГК РФ и оценить фактически совершенные представителем в рамках конкретного дела действия.

Выводы суда о разумности либо чрезмерности (неразумности) вознаграждения представителя должны обязательно быть мотивированны.

В параграфе обосновывается, что снижение судебных на представителя должно носить исключительный характер и соглашается с позицией Европейского суда по правам человека, который пришел также к выводу, что при доказанности действительности, разумности и обоснованности судебные издержки и расходы подлежат возмещению в истребуемом размере.

Представляется важным унифицировать институт судебных расходов в ГПК РФ, КАС РФ и АПК РФ. Безусловно, такая попытка уже была предпринята Верховным Судом РФ в вышеназванном постановлении, однако это не сказалось на применении соответствующих норм на практике. В данном случае при взыскании расходов подлежат применению не материальные нормы права, а процессуальные, которые имеют свою специфику, потому что направлены на упорядочивание властеотношений, складывающимися между судом и отдельным участником арбитражных правоотношений. Исключением не является и судебный представитель. В связи с этим предлагаем критерии разумности и соразмерности использовать как дополнительные, а судейское усмотрение ограничить принятием

соответствующих нормативных правовых актов. Основными показателями при определении суммы судебных расходов должны стать данные Росстата, который по поручению Правительства РФ должен проводить мониторинг ценовой политики юридических услуг в каждом регионе. При установлении этого критерия, другие критерии подлежат доказыванию в установленном законом порядке.

Кроме того, на законодательном уровне необходимо установить процессуальную ответственность стороны и ее представителя, предъявляющих недостоверную информацию. Эта ответственность может выражаться в значительном снижении судебных расходов.

Во втором параграфе «Взыскание убытков, причиненных действиями представителя» анализируется современные проблемы реализации права потерпевшего от недобросовестного исполнения своих обязательств представителя возместить причиненные убытки.

Авто комплексно подходит к изучению вопроса, исследуя вопросы возврата денежных средств, уплаченных представителю, который не исполнил поручение, не защитил интересы доверителя, злоупотребляя предоставленными ему полномочиями. Анализируются проблемные вопросы страхования имущественной ответственности от недобросовестных действий адвоката. Реализация этой нормы Закона об адвокатуре в части обязательного страхования без специального закона либо соответствующей главы в Гражданском кодексе стала затруднительна. Многие адвокаты считают этот институт важным, поскольку никто не застрахован от совершения профессиональных ошибок. Во многих зарубежных странах страхование адвоката функционирует.

В отношении других юристов нами была уже высказана позиция о необходимости лицензирования деятельности по оказанию юридических услуг и созданию СРО. В рамках этих образований, во-первых, каждый юрист, занимающийся частной практикой, будет учтен, и, во-вторых,

страхование его деятельности может стать необходимым условием вступления его в СРО.

Автор в настоящем параграфе уделяет внимание теме ответственности директора за причиненные им убытки организации.