

МИНОБРНАУКИ РОССИИ
ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ БЮДЖЕТНОЕ
ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ
ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«САРАТОВСКИЙ НАЦИОНАЛЬНЫЙ ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКИЙ
ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
ИМЕНИ Н.Г. ЧЕРНЫШЕВСКОГО»

Кафедра гражданского права и процесса

Канакова Анастасия Максимовна

**ПРАВОВОЙ СТАТУС ПРЕДСТАВИТЕЛЯ В АРБИТРАЖНОМ
ПРОЦЕССЕ: ВОПРОСЫ ТЕОРИИ И ПРАКТИКИ**

студента 362 группы 3 курса
направления подготовки 40.04.01 – «Юриспруденция»
юридического факультета СГУ им. Н.Г. Чернышевского

Автореферат магистерской работы

Научный руководитель
доцент кафедры гражданского
права и процесса
к.ю.н., доцент

_____ Е.А. Малько

Зав.кафедрой гражданского
права и процесса к. ю. н, доцент

_____ Е.Н. Тогузаева

Саратов 2021

Актуальность исследования. Институт представительства призван содействовать гражданам и юридическим лицам в целях не только упрощения реализации права на судебную защиту, но и в целях максимально эффективной защиты прав, свобод и законных интересов.

За первую декаду XXI века роль представительства значительно возросла и под действием современных обширных реформ продолжает расти.

За последние 10 лет предлагалось множество способов реформирования института представительства, однако ни одна из концепций не была принята в первоначальном варианте. Каждая из них была предметом острых дискуссий и кардинальных изменений. В настоящее время предпринимается самая масштабная из реформ. Успех ее напрямую зависит от степени изученности представительства как специфического правового явления. Поэтому исследования, посвященные проблемам арбитражного процессуального представительства, не теряют значимости и актуальности.

Судебная практика выявила немало проблем в области регулирования представительства. Требуется доктринальное осмысление самого понятия представительства, понятия квалифицированной юридической помощи, разработка механизма контроля за ее оказанием. Результаты такого осмысления будут иметь неопределимое значение для теории и практики арбитражного процесса

Объектом исследования является правовые общественные отношения, возникающие при осуществлении арбитражного процессуального представительства.

Предметом исследования являются процессуальные нормы, регулирующие порядок осуществления процессуального представительства; практика их реализации.

Целью настоящей работы является комплексное исследование правовых норм, регулирующих осуществление арбитражного процессуального представительства, практики их применения, а также выработка рекомендаций по разрешению проблем современного института судебного представительства в арбитражном процессе.

Для достижения поставленной цели определены **следующие задачи** исследования:

- исследовать исторический аспект становления и развития института судебного представительства в России;
- проанализировать понятие, признаки, классификацию представительства в арбитражном процессе;
- изучить правовой статус представителя в арбитражном процессе;
- изучить требования, предъявляемые законодательством к статусу поверенного (представителя) как профессионального участника арбитражного процесса по доверенности;
- исследовать статус адвоката как профессионального представителя;
- изучить порядок приобретения и прекращения статуса адвоката;
- выявить особенности участия адвоката в арбитражном процессе;
- исследовать институт адвокатской монополии на представление интересов в арбитражном процессе.

Степень разработанности темы. В специальной литературе положение судебного представителя как участника арбитражного процесса, изучалось различными учеными-юристами, такими как: М.Б. Смоленский, А.Г. Кучерена, И.Л. Трунов, А.Т.Шаяхметов, Р.А. Кучмезов, В.Н. Смирнов, А.С. Смыкалин, Е.А. Казачанская, И.П. Зиновьев, Д.П. Баранов, Е.О. Бусурина, Н.А. Шалашова, С.В. Щепалов, Н.Д. Эриашвили, О.В. Алексей, Г.Б. Мирзоев и другими. Особого внимания заслуживают монография Е.Г. Тарло под названием «Профессиональное представительство в суде», диссертация В.К. Ботнева «Квалифицированная юридическая помощь как конституционно-правовая гарантия защиты прав и свобод человека и гражданина» и диссертационное исследование Е.А. Трещева «Субъекты арбитражного процесса».

Теоретическую основу исследования составили монографии А.А. Еремина, А. А., Юрицина, А.С. Райникова, диссертационные исследования С.А. Бобкова, Д.А. Бондаренко, А.Ф. Багдарасян, А.В. Богданова.

Нормативная база исследования. В работе использованы следующие нормативно-правовые акты: Конституция Российской Федерации,

Арбитражный процессуальный кодекс РФ, Гражданский процессуальный кодекс РФ, Кодекс административного судопроизводства РФ и др.

Методологическую основу магистерской работы составляют общенаучный диалектический метод познания социально-правовых и нравственно-этических явлений, а также частные научные методы, используемые в изучении общественных отношений в сфере применения права и его защиты: логико-юридический анализ законодательства, метод обобщения практики, исторический и сравнительно-правовой метод.

Эмпирическую базу исследования составляет судебная практика Конституционного суда Российской Федерации, Верховного суда Российской Федерации, арбитражных судов.

Теоретическая и практическая значимость выражается в том, что в настоящее время осуществляется реформирование института представительства, о чем свидетельствует государственная программа Российской Федерации «Юстиция» и «Концепция регулирования рынка профессиональной юридической помощи». Настоящая работа нацелена на выявление проблемные вопросы, как в теории, так и в практике, а ее результаты представляют пути их решения.

Научная новизна магистерской диссертации представлена в том, что на основании комплексного исследования правового положения представителя в арбитражном судопроизводстве автором выявлены теоретические и практические проблемы, которые возникают на сегодняшний день при осуществлении представительской деятельности. На анализе выявленных проблем, автором высказаны суждения, отличающиеся своей новизной, которые обусловлены недостатками правового регулирования деятельности профессионального представителя - адвоката.

Положения, выносимые на защиту, отражают в себе результаты настоящего исследования:

1. Одним из условий приобретения статуса адвоката является уплата так называемого «вступительного вноса», при этом суммы достигают внушительных размеров, создавая финансовые трудности лицам,

претендующим на статус адвоката. Определение размера обязательных отчислений отнесено к исключительной компетенции адвокатской палаты. При этом закон не ограничивает адвокатскую палату в определении размера, порядка уплаты взносов. На наш взгляд, справедливым решением такой проблемы было бы на законодательном уровне утверждение определенного (единого на всей территории РФ) размера вступительного взноса.

2. Анализ законодательства, регулирующего деятельность адвоката, позволил выявить следующее: закрепляя в качестве альтернативных требований высшее юридическое образование или ученую степень по юридической специальности, законодатель не учел, что при буквальном толковании положений статьи 9 Закона об адвокатуре лицо, не имеющее базового юридического образования, но имеющее ученую степень в юридической специальности, вправе сдать экзамен на адвоката и получить соответствующий статус. Однако, уровень знаний лиц, имеющих высшее юридическое образование и не имеющих таковое, нельзя считать равнозначным. На наш взгляд, обязательным требованием должно стать наличие высшего юридического образования, которое будет давать право лицу претендовать на приобретение статуса адвоката. По нашему мнению, введение образовательного ценза незначительно повысит качество оказываемых юридических услуг.

В этой связи представляется необходимым изменить редакцию ст. 9 Закона об адвокатуре следующим образом: «Статус адвоката в Российской Федерации вправе приобрести лицо, которое имеет высшее юридическое образование».

3. Изучение положений законодательства, анализ правоприменительной практики позволил сделать вывод, о том, что АПК РФ как основной нормативный акт, регламентирующий арбитражный процесс, не предусматривает возможности оформления представительства адвоката только посредством ордера, во всех случаях в арбитражном судопроизводстве для адвоката обязательно наличие доверенности вне зависимости наличия ордера. Верным представляется отмена ордера как необходимого документа для

подтверждения полномочий адвоката- представителя в арбитражном процессе и внесения изменения в ст. 6 Федерального закона от 31 мая 2020 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», исключив ордер из числа документов, подтверждающих полномочия адвоката.

4. Далее, анализ правоприменительной практики участия представителя в арбитражном процессе показывает, что зачастую при ответе на адвокатский запрос органы и организации ссылаются, что данные сведения относятся к государственной, коммерческой, или другой охраняемой законом тайне.

В целях повышения эффективности работы адвоката и суда необходимо подп. 3 п. 4 ст. 6.1 Федерального закона «О персональных данных» представить в следующей редакции: «Запрошенные сведения отнесены законом к государственной и коммерческой тайне», что позволит ограничить возможность получения информации, если она имеет законодательно регламентированный статус государственной или коммерческой тайны, и позволит адвокату получить необходимую информацию касающуюся личных данных, в контексте запроса адвоката.

Структура работы обусловлена целями и задачами исследования, сущностью анализируемых проблем и соответствует логике изложения. Магистерская работа состоит из введения, двух глав, пяти параграфов, заключения и списка использованных источников.

Апробация результатов работы. По теме исследования опубликованы статьи, в которых нашли отражение теоретические принципы и результаты работы:

Канакова А.М. Понятие, правовая природа, сущность и значение представительства в арбитражном процессе // Сборник статей по материалам СХVI международной научно-практической конференции. 2019. С.123-126.

Канакова А.М. Сравнительно-правовой анализ представительства в гражданском и арбитражном процессе // Студенческий вестник. 2020. № 3-2 (101). С. 12-14.

Основное содержание работы

Первая глава магистерской работы «Общая характеристика института представительства в российском арбитражном процессе» посвящена исследованию общих положений представительства в науке арбитражного процессуального права и законодательных основ.

В первом параграфе 1.1. **«Исторический аспект становления и развития института судебного представительства в России»** рассматриваются этапы развития законодательства, определяющего механизм правового регулирования представительства в арбитражном процессе.

Отмечается, что становление и развитие института представительства берет начало примерно с XVII-XVIII вв. При анализе предпосылок возникновения и сложившихся условий для развития представительства в нашей стране, невольно проводится параллель с развитием гражданско-правового регулирования. Изучение становления и развития института представительства от его корней до наших дней позволяет лучше понять его природу и сущность.

Параграф 2 первой главы: «Судебное представительство: понятие, признаки, классификация» посвящен исследованию сущности, признаков, видам представительства.

Установлено, что институт представительства в гражданском судопроизводстве регулируется рядом нормативно-правовых актов, к которым относятся: глава 10 «Представительство. Доверенность» Гражданского Кодекса Российской Федерации, глава 5 «Представительство в суде» Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, глава 6 «Представительство в арбитражном суде» Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации, Федеральный закон от 31.05.2002 № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», в случае если представитель имеет статус адвоката.

Анализ положений действующего законодательства, позволяет определить роль представителя, как имеющего особое значение в рамках арбитражного процесса.

Проводится классификация представительства в зависимости от различных оснований: добровольное и законное представительство; договорное; законное, общественное – осуществляется общественными объединениями (например, профсоюзная организация) для защиты интересов своих членов.

Новеллы в арбитражном процессуальном законодательстве 2019 года, коснувшиеся института представительства, позволяют вести речь о профессиональном представительстве.

Во второй главе магистерской работы «Профессиональный представитель в судах по арбитражным делам как самостоятельный участник» проводится анализ структурных элементов правового статуса профессионального представителя. элементов и содержания договора коммерческой концессии.

В первом параграфе второй главы «Правовой статус представителя в арбитражном процессе» требования, предъявляемые законодателем к порядку приобретения, приостановления, прекращения статуса представителя.

Доказана необходимость более детальных разъяснений об объеме процессуальных правомочий, для реализации которых необходимо соблюдение требований ч. 3 ст. 59 АПК РФ.

Второй параграф второй главы «Поверенный (представитель) участник арбитражного процесса по доверенности» посвящен исследованию прав и обязанностей сторон договора коммерческой концессии.

Установлено, что в науке арбитражного процессуального права процессуальное положение представителя – это урегулированные арбитражным процессуальным правом отношения сторон, третьих лиц, представителя с государством в лице его органов и должностных лиц.

Процессуальное положение представителя включает процессуальные обязанности, законные интересы сторон, третьих лиц, арбитражное процессуальное право- и дееспособность, арбитражные процессуальные гарантии субъективных процессуальных прав, свобод и законных интересов, ответственность.

Что касается поверенного (представителя) как участника арбитражного процесса по доверенности, то, согласно требованиям ч. 4 ст. 61 АПК РФ в редакции Федерального закона № 451-ФЗ с 1 октября 2019 года полномочия должны быть подтверждены путем предоставления суду поверенными (представителями) участников арбитражного процесса по доверенности (за вышеуказанными исключениями) необходимых документов.

Обосновано, что правовое положение адвоката в арбитражном процессе имеет ряд особенностей, которые обусловлены процессуально-правовым и организационно-правовым положением адвоката: адвокат является членом адвокатского образования, особый статус адвоката как участника арбитражного процесса. Отличительные особенности правового положения адвоката проявляются так же и в оформлении его полномочий на ведение дела в суде.

В третьем параграфе второй главы «Адвокат как профессиональный представитель» исследуются правовое содержание и сущность, порядок приобретения и прекращения статуса адвоката; особенности участия адвоката в арбитражном процессе, адвокатская монополия на представление интересов в арбитражном процессе.

Установлено, что правовое положение адвоката в арбитражном процессе имеет ряд особенностей, которые обусловлены процессуально-правовым и организационно-правовым положением адвоката.

Выявлено, что согласно п. 3 ст. 61 АПК РФ полномочия адвоката должны оформляться в соответствии с федеральным законом; в соответствии с п. 2 ст. 6 Закона об адвокатуре возможно оформление адвокатских полномочий посредством ордера в случаях, строго установленных законом; доверенности — во всех остальных случаях. АПК РФ не предусматривает возможности оформления представительства адвоката ордерам.

Правоприменительная практика относительно вопросов непосредственного участия представителя в арбитражном процессе показывает, что арбитражный суд не допускает к участию в деле адвоката, не имеющего надлежащим образом оформленной доверенности на представление интересов доверителя, при наличии ордера.

Обосновывается, что верным представляется отмена ордера как необходимого документа для подтверждения полномочий адвоката-представителя в арбитражном процессе и внесения изменения в ст. 6 Федерального закона от 31 мая 2020 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», исключив ордер из числа документов, подтверждающих полномочия адвоката.

Анализ законодательства, материалов правоприменительной практики позволяет сделать вывод о наличие ряда проблем, возникающих в ходе правоприменительной практики законодательства, регулирующего деятельность представителя в арбитражном процессе, так, например, касающиеся уплаты непомерных адвокатских членских взносов, спорного положения об образовательном цензе представителей, адвокатов и др., своевременное решение которых является необходимым и актуальным. В целях решения указных проблем, обязательным требованием должно стать наличие высшего юридического образования, которое будет давать право лицу претендовать на приобретение статуса адвоката; на законодательном уровне утверждение определенного (единого на всей территории РФ) размера вступительного взноса.

На основе результатов анализ правоприменительной практики участия представителя в арбитражном процессе выявлено, что зачастую, отказывая в предоставлении сведений по адвокатскому запросу, субъекты ссылаются на то, что данные сведения относятся к государственной, коммерческой, или другой охраняемой законом тайне.

Обосновывается, что в целях повышения эффективности работы адвоката и суда необходимо на законодательном уровне ограничить возможность получения информации, если она имеет законодательно регламентированный статус государственной или коммерческой тайны, и позволит адвокату получить необходимую информацию, касающуюся личных данных, в контексте запроса адвоката.

В заключении подведены итоги исследования, сделаны обобщающие выводы, представлены некоторые предложения по изменению действующего законодательства Российской Федерации.