теоретических основ, так и дальнейшего применения такой выработанной теоретической базы непосредственно на практике. Кроме того, на наш взгляд, необходимо разрабатывать в области судебно-почерковедческой экспертизы новые рекомендации о методах исследования малообъемных (например, подписей) и внешне сходных друг с другом (печатных) текстов.

Так же, в заключение хотелось бы отметить, что каждая экспертиза, в том числе и почерковедческая, требует от эксперта познаний не только в области судебного почерковедения, но и в области исследования документов в целом, а также в различных областях компьютерной техники, поскольку только такой комплексный, совокупный подход к исследованию и решению поставленных перед экспертом вопросов может обеспечить полноту экспертизы и экспертных исследований, а также решение тех или иных задач, которые так же ставятся перед судебно-почерковедческим экспертом.

1. Агафонов В.В. Криминалистика. Учебное пособие / В.В. Агафонов, А.Г. Филиппов. - М.: Юрайт, 2016. - 186 с.
2. Балашов Д.Н. Криминалистика. Учебное пособие / Д.Н. Балашов, Н.М. Балашов, С.В. Маликов. - М.: РИОР, Инфра-М, 2016. - 240 с.
3. Лапин А.В. Криминалистическая экспертиза. Курс интенсивной подготовки. - М.: ТетраСистемс, 2016. - 240 с.

Якименко К.С.

**Институт представительства по назначению суда в гражданском
судопроизводстве - проблемы теории и практики**

*Кубанский государственный аграрный университет имени И. Т. Трубилина
(Россия, Краснодар)*

doi: 10.18411/lj-05-2021-212

Аннотация

В статье автор рассматривает нормативное регулирование представительства по назначению суда как составного элемента института представительства в целом. Проводится анализ действующего законодательства. Делается вывод, что под представительством по назначению суда понимается то представительство, когда место жительства ответчика неизвестно, а представителем выступает адвокат. Представительство по назначению суда выступает реализацией конституционных положений, предусмотренных ст. 46 и 48 Конституции РФ, а также гарантией реализации принципа состязательности судопроизводства. В статье особое внимание уделяется дискуссиям по поводу установления вида данного представительства, а также основаниям для его использования. При этом автор формулирует вывод о неоднозначности установленных норм законодателем и необходимости дальнейшего теоретического осмысления, а также создания более четких правовых мер и способов по регулированию отношений, связанных с представительством по назначению.

Ключевые слова: Представительство, представительство по назначению суда, адвокат, юридическая помощь.

Abstract

In the article, the author considers the normative regulation of representation by appointment of the court as an integral element of the institution of representation as a whole. The analysis of the current legislation is carried out. It is concluded that the representation by appointment of the court is understood as that representation when the place of residence of the defendant is unknown, and the representative is a lawyer. Representation by appointment of the court is the implementation of the constitutional provisions provided for in Articles 46

and 48 of the Constitution of the Russian Federation, as well as a guarantee of the implementation of the principle of adversarial proceedings. The article pays special attention to the discussions about the establishment of the type of this representation, as well as the grounds for its use. At the same time, the author formulates a conclusion about the ambiguity of the established norms by the legislator and the need for further theoretical understanding, as well as the creation of clearer legal measures and methods for regulating relations related to representation by appointment.

Keywords: Representation, representation by appointment of the court, lawyer, legal assistance.

Согласно нормам Конституции, каждый вправе получить при необходимости квалифицированную юридическую помощь, а также в ряде случаев данная помощь может предоставляться лицу на безвозмездной основе. Для исполнения данной нормы в последующем был принят соответствующий федеральный закон.

Юридическая помощь в большинстве случаев предоставляется органами адвокатуры. Деятельность адвоката – это, прежде всего, квалифицированная юридическая помощь, выражающаяся в участие в различных типах процессуальных действий, а также в подготовке юридической документации, в разъяснение различных вопросов и т.д. Предоставление данной помощи безвозмездно может быть согласно соответствующему решению суда. Для гражданского судопроизводства данная возможность устанавливается согласно ст. 50 ГПК РФ. Эта статья должна гарантировать защиту прав лиц, которые не имеют возможности самостоятельно защищать свои интересы, так как им неизвестно о самом возбуждении, рассмотрение гражданского дела, помимо этого должна быть гарантия прав лицам, которые в силу психофизиологических особенностей не могут защищать свои права. На данную норму возлагается большое значение с точки зрения обеспечения конституционных прав, но одновременно с этим содержание данной нормы нельзя назвать полностью проработанным. Законодатель напрямую указал лишь один способ представительства по назначению суда, а также указал, что данная норма может быть применена и в иных случаях, предусмотренных федеральным законодательством, однако соответствующих нормативно-правовых актов, которые предусматривали бы реализацию данной статьи, так и не было принято.

В науке ведется дискуссия о том, к какому виду судебного представительства следует относить представительство по назначению суда, самостоятельный ли данный институт как вид представительства или же является составным элементом какого-либо вида представительства в суде. Так одни авторы высказываются, что данная разновидность представительства поинститут законного представительства, иная точка зрения утверждает, что такое представительство является абсолютно самостоятельным видом.

Так, обращаясь к позиции М.А. Викут, следует вывод, что представительство по ст. 50 ГПК РФ можно отнести к законному представительству, так как адвокат принимает участие в деле на основании нормы закона, а именно на определении суда. При реализации этой статьи подразумевается отсутствие воли со стороны ответчика. Таким образом, мы можем говорить не о законном представительстве, а об обязательном представительстве. То есть юридический факт (который выражается в определении суда) и свидетельствует о том, что нельзя утверждать, что данное представительство законное, так как для него данного факта не требуется.

Н.А. Бортникова и иные авторы, утверждают, что для определения вида и места представительства по назначению суда во всем институте представительства следует установить ряд фактов, а именно:

— количество предоставляемых, выполняемых полномочий представителем;

- основание реализации института представительства;
- лицо, которое исполняет роль представителя.

В литературе нет единого взгляда на основания возникновения представительства по решению суда, так можно выделить следующие основания возникновения:

- в силу прямого указания на то в законе (ст. 50 ГПК РФ);
- в силу процессуальной нормы (ст. 50 ГПК РФ) и решение суда, в связи с обязанностью назначить адвоката в ряде случаев предусмотренных законодательством;
- определение суда о назначении адвоката.

Данные позиции, безусловно, имеют право на существование, хотя все же являются спорными. Так, на наш взгляд, основанием выступает совокупность факта отсутствия представителя у ответчика, факт неизвестности места жительства, а также наличие определения суда о назначении представителя. Н.А. Бортникова считает, что факт неизвестности места жительства ответчика выступает в роли основания для принятия судом соответствующего решения, но никак не основание назначения представительства по назначению.

Однако также следует подчеркнуть, что ст. 50 ГПК РФ помимо исполнения норм конструкции также создана для реального исполнения принципа состязательности. Положения данной статьи - это единственный способ назначения представителя в гражданском судопроизводстве. Для того чтобы данный институт был реализован необходимо выполнить ряд условий: 1) лицо, которому будет назначен представитель, должно быть ответчиком по гражданскому делу при условии что неизвестно его место жительства; 2) лицо, которое будет представителем данного ответчика, должно быть адвокатом. Законодатель предусмотрел и иные случаи назначения представителя в этой норме.

Таким образом, можно утверждать, что участие адвоката в роли представителя основывается на нормах федерального закона об адвокатской деятельности и адвокатуре, выступает способом реализации ряда положений Основного закона. Однако, следует признать, что в науке выделяются различные проблемы при реализации положений, предусмотренных ст. 50 ГПК РФ.

В науке среди ряда ученых существует мнение, что данная норма дает возможность для злоупотреблений со стороны истца. Положение статьи зачастую трактуются слишком неопределенно, так на суды иногда не проводят различий между понятиями «неизвестность места жительства» и «неизвестность места пребывания». Все это может привести к ситуации, когда процесс рассмотрения дела будет проходить без присутствия ответчика, если истец предоставит сведения о том, что он предпринял попытки для поиска ответчика, но они не дали необходимого результата. Дополнение, внесенное в статью в 2014 году, дали большие полномочия представителю, но не внесли ясности в использование статьи и в других случаях.

Представитель, назначенный судом, будет обладать лишь активной функцией защиты, а также не сможет иметь все диспозитивные права которыми наделяется непосредственно сам ответчик, так как данное лицо принимает участие в деле в силу закона, а не в силу соответствующего соглашения между лицами. Помимо этого, данная норма функционирует порядка 20 лет, но общей практики по определению, когда место жительства ответчика неизвестно, так и не сложилось.

З.З. Алиева, З.З. Абдуллаева, А.А. Омаров в своем исследовании установили, что на практике количество специалистов оказывающих юридическую помощь в качестве представителя по назначению судов достаточно небольшое, так в ряде муниципальных образований может быть только один или два адвоката для осуществления данной деятельности. В среднем на практике на 1 адвоката приходится от общего населения на

территории, которой он осуществляет свою деятельность от 4000 вплоть до 13000 человек. Можно заявить, что это слишком большое число населения, несмотря на тот факт что, безусловно, все из них не нуждаются в ряде юридических услуг, в том числе и в представительстве по назначению суда.

Нельзя отрицать зачастую пассивность адвокатов в данных делах, что является следствием как большой занятости, так и системы оплаты труда. Система оплаты труда достаточно невысока по гражданским делам при участии в качестве представителя по назначению суда. Размер оплаты в данном случае находится в ведении, как Правительства РФ, так и исполнительного органа власти субъекта РФ. Также следствием пассивности можно определить отсутствие связи между представителем и представляемым, что не позволяет определить способы и методы защиты.

В своем исследовании З.З. Алиева, З.З. Абдуллаева, А.А. Омаров приходят к выводу, что представительство по назначению суда институт нецелесообразен и утратил свою актуальность в наше время.

Мы не можем согласиться с данным мнением. Институт представительства по назначению суда является важным элементом при исполнении норм Конституции РФ, является гарантом принципа гражданского судопроизводства - принципа состязательности. Нельзя утверждать, что следует исключать данный институт гражданского законодательства, он крайне необходим для обеспечения прав и интересов лиц, однако нельзя и отрицать факт, что он нуждается в совершенствовании. Так на наш взгляд, требуется законодательное регулирование иных случаев, когда ст. 50 ГПК РФ также может быть применена, также принятие органами исполнительной власти соответствующих нормативно-правовых актов, которые будут способствовать качественному предоставлению бесплатной юридической помощи.

1. Конституция Российской Федерации. Принята всенародным голосованием 12 декабря 1993 года (с изм. от 04.07.2020) // Российская газета. – 1993. – № 237.
2. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации: федерал. закон от 14.11.2002 № 138-ФЗ; в ред. от 02.03.2021 // СЗ РФ. – 2002. - № 46. – ст.4532.
3. О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации: федерал. закон от 21.11.2011 г. № 324-ФЗ //СЗ РФ. – 2011. - № 48. – ст. 6725.
4. Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации: федерал. закон от 31.05.2002 г. № 63-ФЗ; в ред. от 31.07.2020 //СЗ РФ. – 2002.- № 23. – ст. 2102.
5. Алиева З.З., Абдуллаева З.З. Статья 50 ГПК РФ как конституционная гарантия бесплатной юридической помощи // Закон и право. 2019. №1.
6. Гринь Е.А., Градинар Э.В. О судебном (процессуальном) представительстве и представительстве по назначению суда // Аграрное и земельное право. – 2020. – № 9(189).
7. Гринь Е.А., Батлукова А.Д. Адвокатская этика – основа деятельности адвоката // В сборнике: Поколение будущего. сборник избранных статей Международной студенческой научной конференции. Санкт-Петербург, 2020. С. 97-99.
8. Казиханова С.С. Представительство по назначению суда как самостоятельный вид судебного представительства // Вестник Университета имени О. Е. Кутафина. 2015. №9.
9. Подойницын А.С. Развитие института представительства по назначению суда в российском законодательстве // Глобус: экономика и юриспруденция. 2020. №4 (40).