

А.М. Пальховский

**О праве представительства
на суд**

**Москва
«Книга по Требованию»**

УДК 34
ББК 67
А11

А11 **А.М. Пальховский**
О праве представительства на суд / А.М. Пальховский – М.: Книга по Требо-
ванию, 2016. – 264 с.

ISBN 978-5-518-06935-0

ISBN 978-5-518-06935-0

© Издание на русском языке, оформление
«YOYO Media», 2016

© Издание на русском языке, оцифровка,
«Книга по Требованию», 2016

Эта книга является репринтом оригинала, который мы создали специально для Вас, используя запатентованные технологии производства репринтных книг и печати по требованию.

Сначала мы отсканировали каждую страницу оригинала этой редкой книги на профессиональном оборудовании. Затем с помощью специально разработанных программ мы произвели очистку изображения от пятен, клякс, перегибов и попытались отбелить и выровнять каждую страницу книги. К сожалению, некоторые страницы нельзя вернуть в изначальное состояние, и если их было трудно читать в оригинале, то даже при цифровой реставрации их невозможно улучшить.

Разумеется, автоматизированная программная обработка репринтных книг – не самое лучшее решение для восстановления текста в его первозданном виде, однако, наша цель – вернуть читателю точную копию книги, которой может быть несколько веков.

Поэтому мы предупреждаем о возможных погрешностях восстановленного репринтного издания. В издании могут отсутствовать одна или несколько страниц текста, могут встретиться невыводимые пятна и кляксы, надписи на полях или подчеркивания в тексте, нечитаемые фрагменты текста или загибы страниц. Покупать или не покупать подобные издания – решать Вам, мы же делаем все возможное, чтобы редкие и ценные книги, еще недавно утраченные и несправедливо забытые, вновь стали доступными для всех читателей.



Серия Книжный Ренессанс

www.samizday.ru/reprint

ПРЕДИСЛОВІЕ.

Законъ 25-го Мая произвелъ у насъ радикальную перемѣну въ дѣлахъ ходатайства по судебнымъ дѣламъ: только съ изданіемъ этого закона стало возможнымъ говорить о правѣ представительства на судѣ, какъ объ особомъ правѣ, выдѣляющемся изъ массы общихъ гражданскихъ правъ и составляющемъ право исключительное. Присяжные повѣренные и повѣренные по свидѣтельствамъ—вотъ двѣ категоріи лицъ, за которыми въ настоящее время признано это право, какъ право профессіи. Долго ли будетъ продолжаться такой порядокъ вещей, т. е. долго ли не воспримутъ силу 387-я и 388-я статьи Учрежденія Судебныхъ Установленій, опредѣлить трудно; во всякомъ случаѣ институтъ частныхъ повѣренныхъ—учрежденіе не эфемерное: его *raison-d'être* коренится въ самыхъ рациональныхъ потребностяхъ какъ общества, такъ и самой адвокатуры. Если же такъ, то Правила 25-го Мая заслуживаютъ подробнаго разсмотрѣнія, и притомъ именно разсмотрѣнія въ связи (или параллельно) съ законоположеніями, относящимися до института присяжныхъ повѣренныхъ. На этомъ основаніи законъ 25-го Мая подвергнуть нами самому подробному анализу. Но мы на одномъ этомъ не остановились. Оставляя область частныхъ вопросовъ, мы, вслѣдствіе логическаго требованія мысли, перешли къ вопросу объ адвокатурѣ вообще,—коснулись той идеи,

VI

того принципа, который лежит въ основѣ этого явленія правовой, юридической жизни. Древній Римъ далъ намъ отвѣтъ на поставленный вопросъ. Уловивъ же основную идею адвокатуры въ Римѣ, мы прослѣдили всё логически вытекающіе изъ нея выводы. Въ этомъ собственно и заключается нашъ трудъ. Имѣя въ виду преимущественно развитіе идеи, мы, по отношенію къ фактической сторонѣ, часто пользовались трудами другихъ авторовъ, причемъ всё дѣлаемое нами заимствованія мы дѣлали съ буквальной точностью, не позволяя себѣ никакого перефразиса.

ЗАМѢЧЕННЫЯ ОПЕЧАТКИ.

Стр.	Строка:	Напечатано:	Должно быть:
4	13 св.	de jure.....	de jure.
16	7 св.	будуть.....	будеть
26	9 —	число	числа
33	1 —	образу.....	образу
48	14 —	года.....	года:
55	2 —	формальнымъ.....	формальнымъ
59	7 —	законамъ	закономъ
64	3 —	которыми.....	которымъ
68	18 —	фактивными.....	фигтивными
82	9 —	не обскурантизмъ.....	не въ обскурантизмъ
87	1 —	ст. 450.....	ст. 400
97	17 —	ого.....	его
99	1 —	зависитъ.....	зависитъ
102	6 —	недообриательныя.....	неодобрительныя
105	6 —	это-та.....	эта-то
108	20 —	неблюдатель.....	наблюдатель
115	8 св.	cela selon.....	c'est selon
116	18 —	обязательствомъ.....	обязательнымъ
118	8 —	клонилась.....	клонилась
119	2 св.	право.....	права
122	14 —	параллеляхъ.....	параллеляхъ
—	8 св.	не имѣлась.....	не имѣлось
140	18 —	кончалась.....	кончилось
145	13 —	право.....	права
148	3 св.	обозначалось.....	обозначилось
158	10 св.	Eins.....	Eines
—	21 —	конценціи.....	конценціи
166	10 —	представляетъ.....	проявляетъ
178	3 св.	оставая.....	оставляетъ
179	21 св.	переводъ.....	переходъ
180	9 —	наимѣнѣ.....	наименѣе
182	1 св.	себа.....	себя
—	3 —	естественнымъ.....	естественнымъ
—	12 св.	опіотнѣическая.....	опіотнѣическая
190	1 —	А. Строкинъ.....	А. Стронинъ
191	18 св.	историка.....	историке
193	8 св.	науна.....	наука

Стр.	Строка:	Напечатано.	Должно быть:
197	8 сл.	ноорганическое.....	асорганическое
198	9 —	взглядомъ.....	взглядомъ
202	6 —	о.....	по
214	5 сл.	Рейскихъ.....	Рейскихъ
215	12 —	профессіи.....	корпорация
223	3 —	юридическихъ положеній	законоположеній
224	9 сл.	право.....	право
232	14 —	образуютъ.....	образуетъ
234	13 сл.	юридическое положеніе..	законоположеніе
235	7 —	юридическое положеніе..	законоположеніе
239	9 —	измненій.....	измненій
242	16 —	подъ.....	надъ
246	2 —	потому.....	потому
254	8 —	мужской.....	мужчинъ

На стр. 85-ой говорится о денежномъ сборѣ съ частныхъ повѣренныхъ и, по ошибкѣ, указанъ однопроцентный сборъ съ цѣны иска, вмѣсто десятипроцентнаго съ вознагражденія по таксѣ, установленной для присяжныхъ поспренныхъ. Просимъ обратить вниманіе на эту ошибку.

I.

Право представительства на судѣ есть власть, приобрѣтаемая посредствомъ юридическаго акта (довѣренности), или посредствомъ словеснаго заявленія на судѣ, внесеннаго въ протоколъ, представлять лицо тяжущагося, при чемъ всѣ дѣйствія представителя (повѣреннаго), совершенныя въ предѣлахъ данной довѣренности, считаются обязательными для представляемаго (довѣрителя).

До введенія въ дѣйствіе Судебныхъ Уставовъ 20 Ноября 1864 года, право это входило въ число общихъ гражданскихъ правъ: принимать довѣренности, или быть повѣренными, могли всѣ тѣ, коимъ по закону не воспрещено вступать въ договоры ¹⁾.

Таково было общее правило, изъ котораго дѣлались слѣдующія исключенія. Повѣренными не могли быть ²⁾:

1) Удѣльные крестьяне по дѣламъ ихъ вѣдомства; по тяжбыннымъ же дѣламъ постороннихъ лицъ они могли принимать довѣренности и быть повѣренными, но съ тѣмъ ограниченіемъ, что во всякомъ случаѣ должны имѣть на то дозволеніе отъ удѣльнаго начальства.

2) Духовныя особы вообще; равно не допускались и проповѣдники евангелическо-лютеранскаго исповѣданія къ кождению по тяжбыннымъ и другимъ судебнымъ дѣламъ, не касающимся ихъ самихъ, или ихъ семействъ.

3) Монахи и монахини.

1) Т. X ч. 1 ст. 2294.

2) Т. X. ч. 2, ст. 19 5.

4) Чиновники: а) вообще на службѣ состоящіе, въ тѣхъ мѣстахъ, гдѣ они при должностяхъ находились; въ другихъ мѣстахъ имъ хожденіе по дѣламъ дозволялось, но съ тѣмъ, чтобы отъ сего не происходило упущенія по службѣ; б) служащіе въ Сибири, равно жены ихъ и члены ихъ семействъ, по тѣмъ горнымъ и золотымъ промысламъ, кои имъ самимъ воспрещены; в) служащіе въ канцеляріяхъ Правительствующаго Сената: они не могли быть ходатаями по производящимся въ какомъ бы то ни было мѣстѣ или вѣдомствѣ частнымъ дѣламъ, кромѣ своихъ собственныхъ, и то не иначе, какъ по письменному разрѣшенію начальства; въ семъ они, за исключеніемъ оберъ-прокуроровъ, обязывались подписками.

5) Люди всякаго сословія, кои, бывъ преданы суду за преступленія, подвергающія лишенію правъ состоянія, или отдачѣ въ солдаты, или ссылкѣ въ Сибирь и публичныя работы, освобождены отъ сего наказанія по Всемилостивѣйшимъ манифестамъ, или же остались неоправданными за прекращеніемъ дѣлъ по силѣ сихъ манифестовъ: сіи лица не могли быть повѣренными, доколѣ не оправдаются по суду.

6) Люди, лишенные по суду добраго имени, хотя бы они и не были лишены всѣхъ правъ состоянія.

7) Люди, подвергшіеся по суду за уголовныя преступленія тѣлеснымъ наказаніямъ, хотя бы они и не были исключены изъ городскихъ и сельскихъ обществъ; въ коихъ до суда находились.

8) Чиновники и канцелярскіе служители, выключенные изъ службы за преступленія по оной и за дурное поведеніе.

9) Люди, состоящіе подъ надзоромъ полиціи, и всѣ тѣ, кои за противозаконныя поступки именно отъ правительства хожденіе по дѣламъ запрещено.

Лицамъ, означеннымъ въ 6, 7, 8 и 9 пунктахъ, запрещалось, кромѣ принятія довѣренностей, и самое сочиненіе просьбъ и другихъ бумагъ по онымъ.

Къ числу этихъ исключеній нужно прибавить законоположенія, которыми опредѣлялось право представительства въ Судахъ Коммерческихъ.

Повѣренными въ Коммерческихъ Судахъ по дѣламъ между частными людьми никто быть не могъ (и до сихъ поръ не можетъ), кто не внесенъ въ списокъ присяжныхъ стряпчихъ,

особенно для сего установленный. Для внесенія же въ списокъ присяжныхъ стряпчихъ, желающіе при прошеніяхъ своихъ представляють суду ихъ аттестаты, послужные списки и прочія свидѣтельства о званіи ихъ и поведеніи, какіе сами признають нужными. Судъ, по разсмотрѣніи сихъ свидѣтельствъ и по личномъ освѣдомленіи о свойствахъ просителя, или допускаетъ его къ хожденію по дѣламъ, вообще въ томъ судѣ производящимся, и для сего вноситъ его въ списковъ, или объявляетъ ему словесно отказъ, не обязуясь при семъ входить въ какія объясненія о причинахъ отказа. Стряпчій, внесенный въ списокъ, можетъ быть изъ онаго исключенъ по усмотрѣнію суда, безъ всякихъ также дальнѣйшихъ объясненій, съ означеніемъ только въ протоколѣ причинъ исключенія. Лица, внесенныя въ списокъ, даютъ присягу по установленной формѣ ³⁾.

Впрочемъ, сверхъ стряпчихъ, въ списокъ суда состоящихъ, законъ допускаетъ вмѣсто оныхъ къ хожденію по дѣламъ частныхъ лицъ, безъ присяги и внесенія въ списковъ: 1) купцовъ или гостей, производящихъ торговлю, если притомъ не занимаются они симъ званіемъ по другимъ судебнымъ мѣстамъ, какъ промысловъ; 2) бухгалтеровъ, кассировъ и вообще лицъ, состоящихъ при конторѣ истца или отвѣтника ⁴⁾.

И такъ, до судебной реформы, законъ признавалъ за всякимъ лицомъ право быть повѣреннымъ, или право представительства на судѣ, такъ какъ всякое правоспособное лицо можетъ вступать въ договоры. Правоспособность къ вступленію въ договоры служила кртеріумомъ для опредѣленія права представительства. Но, въ то же время, исключеніями изъ этого основнаго правила, законъ выразилъ, что, кромѣ правоспособности къ вступленію въ договоры, повѣренный по дѣламъ судебнымъ долженъ вносить къ себѣ полное довѣріе. Вотъ почему бывшіе подъ судомъ, но имъ еще неоправданные, лишеныя по суду добраго имени, подвергшіеся за уголовныя преступленія тѣлеснымъ наказаніямъ, выключенныя изъ службы за преступленія и дурное поведеніе, состоящія подъ надзоромъ полиціи, а также получившіе отъ пра-

³⁾ Т. XI, Уст. Торг., ст. 1291—1295.

⁴⁾ Т. XI, Уст. Торг., ст. 1297.

вительства, за противозаконные поступки, запрещеніе заниматься хожденіемъ по дѣламъ — не могли быть повѣренными.

Такимъ образомъ, общая гражданская правоспособность и внушеніе къ себѣ довѣрія—вотъ все, что требовалось прежде отъ повѣренныхъ по дѣламъ, производящимся въ судахъ. Присяжные страпчіе, какъ мы видѣли, не составляли исключенія изъ этого общаго правила: на обязанность суда законъ тоже возложилъ удостовѣриться въ ихъ поведеніи и освѣдниться объ ихъ свойствахъ, но.... и только!

Судебная реформа, по отношенію къ повѣреннымъ, *de facto* не произвела существенныхъ измѣненій въ дѣйствующемъ законодательствѣ, но *de jure*—совершила великій шагъ: положила начало небывалому у насъ институту повѣренныхъ, проектировавъ выдѣлить право представительства на судѣ изъ общей массы гражданскихъ правъ и сдѣлать изъ него право спеціальное, принадлежащее только лицамъ, совмѣщающимъ въ себѣ установленныя для того закономъ условія.

По Уставамъ 20 Ноября 1864 года, повѣренными въ мировыхъ судебныхъ установленіяхъ могутъ быть какъ присяжные повѣренные, такъ и постороннія лица ⁵⁾.

Не могутъ быть повѣренными по дѣламъ, производящимся въ мировыхъ судебныхъ установленіяхъ:

- 1) недостигшіе совершеннолѣтія;
- 2) монашествующіе, кромѣ тѣхъ дѣлъ, въ коихъ они ходатайствуютъ за свои монастыри и обители, или по порученію монастырскаго начальства;
- 3) священнослужители бѣлаго духовенства, кромѣ тѣхъ дѣлъ, въ которыхъ ходатайствуютъ за духовное вѣдомство, или за женъ и дѣтей своихъ, а также за питомцевъ, находящихся у нихъ на попеченіи;
- 4) признанные несостоятельными, до опредѣленія свойства ихъ несостоятельности;
- 5) состоящіе подъ опекою;
- 6) ученики, воспитанники, студенты и слушатели, продолжающіе учебный или академическій курсъ, доколѣ не окончатъ его, за исключеніемъ лишь тѣхъ дѣлъ, въ коихъ они

⁵⁾ Уст. Гражд. Суд., ст. 44.

приняли бы на себя ходатайство вмѣсто ихъ родителей, или братьевъ и сестеръ;

7) мировые судьи того мирового округа, гдѣ дѣло производится, а также товарищъ прокурора мѣстнаго мирового съѣзда;

8) отлученные отъ церкви по приговору духовнаго суда;

9) лишенные всѣхъ правъ состоянія, или всѣхъ особенныхъ лично и по состоянію присвоенныхъ правъ и преимуществъ, равно освобожденные отъ такихъ-же наказаній силою Всеимпостивѣйшаго манифеста;

10) лица, которыя, бывъ преданы суду по обвиненію въ преступленіяхъ, влекущихъ за собою потерю всѣхъ правъ состоянія или всѣхъ особенныхъ лично и по состоянію присвоенныхъ правъ и преимуществъ, не оправданы судебнымъ приговоромъ;

11) исключенные изъ службы по суду, или изъ духовнаго вѣдомства за пороки, или-же изъ среды обществъ и дворянскихъ собраній по приговорамъ тѣхъ сословій, къ которымъ они принадлежать;

12) всѣ тѣ, коимъ ходатайство по дѣламъ воспрещено судебнымъ приговоромъ.

Въ общихъ судебныхъ установленіяхъ (т. е. въ окружныхъ судахъ и судебныхъ палатахъ), въ тѣхъ мѣстахъ, гдѣ нѣтъ достаточнаго числа присяжныхъ повѣренныхъ; повѣренные могутъ быть избираемы и изъ постороннихъ лицъ ⁶⁾.

Къ числу лицъ, не могущихъ быть повѣренными въ этихъ установленіяхъ, сверхъ только что указанныхъ, отнесены:

1) неграмотные;

2) члены судебныхъ установленій и члены прокурорскаго надзора, кромѣ тѣхъ дѣлъ, въ коихъ они-ходатайствуютъ вмѣсто своихъ дѣтей, родителей, сестеръ или жены, если дѣла сін производятся не въ томъ судѣ, въ которомъ они состоятъ, и не въ подвѣдомственныхъ оному мѣстахъ ⁷⁾.

Просматривая эти исключенія, мы видимъ, что принципъ не измѣнился: общая гражданская правоспособность и способность впадать къ себѣ довѣріе необходимо требуются и

⁶⁾ Уст. Гражд. Суд., ст. 245.

⁷⁾ Тамъ-же, ст. 246.

по Уставамъ 20 Ноября отъ лицъ, желающихъ быть повѣренными въ судебныхъ мѣстахъ. Но къ этому требованію присоединяется (хотя только въ будущемъ) новое: законъ говорить, что лица постороннія, т. е. не присяжные повѣренные, могутъ быть повѣренными въ общихъ судебныхъ установленіяхъ только до тѣхъ поръ, пока въ мѣстахъ, гдѣ эти установленія находятся, не будетъ достаточнаго числа присяжныхъ повѣренныхъ. Присяжными же повѣренными могутъ быть лица, имѣющія аттестаты университетовъ, или другихъ высшихъ учебныхъ заведеній, объ окончаніи курса юридическихъ наукъ, или о выдержаніи экзамена въ спехъ наукъ, если они, сверхъ того, прослужили не менѣе пяти лѣтъ по судебному вѣдомству въ такихъ должностяхъ, при исправленіи которыхъ могли приобрѣсти практическія свѣдѣнія въ производствѣ судебныхъ дѣлъ, или, также не менѣе пяти лѣтъ, состояли кандидатами на должности по судебному вѣдомству, или же занимались судебною практикою подъ руководствомъ присяжныхъ повѣренныхъ, въ качествѣ ихъ помощниковъ⁸⁾.

Такимъ образомъ, требованіе закона расширилось: кромѣ общей гражданской правоспособности и незаподозрѣнной нравственности, законъ требуетъ отъ повѣренныхъ уже знанія, спеціальнаго юридическаго образованія. Это требованіе встрѣчается только въ первый разъ: до Уставовъ 20 Ноября его не существовало.

Но и знаніями однимъ законъ не довольствуется: ему нужны еще практическія свѣдѣнія въ производствѣ судебныхъ дѣлъ. Последнимъ законъ придаетъ тоже весьма важное значеніе (быть можетъ, болѣе важное, чѣмъ она дѣйствительно того заслуживаютъ). При составленіи Учрежденія Судебныхъ Установленій, напримѣръ, предполагалось дозволить вступать въ присяжные повѣренные и лицамъ, кои были профессорами или преподавателями юридическихъ наукъ въ высшихъ учебныхъ заведеніяхъ, хотя-бы сіи лица не служили по судебному вѣдомству. Но въ послѣдствіи признано, что эти лица, какъ не обладающія практическими свѣдѣніями въ производствѣ судебныхъ дѣлъ, не удовлетворяютъ одному изъ условій, требуемыхъ отъ присяжныхъ повѣренныхъ основными положеніями,

⁸⁾ Учр. Суд. Устав., ст. 354.