

УДК 347.965.9

DOI: 10.34670/AR.2020.19.67.032

Роль института судебного представительства в американском гражданском процессе

Твердохлебова Элина Витальевна

Студент,

Дальневосточный федеральный университет,
690091, Российская Федерация, Владивосток, ул. Суханова, 8;
e-mail: elinatverdokhlebova@gmail.com

Самойлова Анна Владимировна

Студент,

Дальневосточный федеральный университет,
690091, Российская Федерация, Владивосток, ул. Суханова, 8;
e-mail: elinatverdokhlebova@gmail.com

Восканян Тигран Гагикович

Студент,

Дальневосточный федеральный университет,
690091, Российская Федерация, Владивосток, ул. Суханова, 8;
e-mail: elinatverdokhlebova@gmail.com

Аннотация

Статья посвящена институту судебного представительства в американском гражданском процессе. В ней рассматривается история развития профессии со времен Древнего Рима до наших дней, наряду с этим представлен процесс становления института представительства, а также его роль в современном американском гражданском процессе. В работе представлены основные отличительные черты правовой системы Соединенных Штатов Америки, особое внимание уделено неоднозначности термина «представитель» в значении аналогичном русскоязычному термину, в связи с этим отражены разные подходы к понятию «представитель» в правовой системе США. Итогом статьи является вывод о том, что институт представительства в американском гражданском процессе является одним из ключевых факторов влияющих на судебную систему США. Приводятся примеры из истории, когда представители адвокатской профессии повлияли не только на конкретный исход дела, но и на всю американскую историю. Данная работа написана на основе на англоязычных и отечественных ученых-правоведов. Исследован основополагающий документ, который регулирует процессуальное соучастие - Федеральные правила гражданского процесса (Federal Rules of Civil Procedure for the United States District Courts).

Для цитирования в научных исследованиях

Твердохлебова Э.В., Самойлова А.В., Восканян Т.Г. Роль института судебного представительства в американском гражданском процессе // Вопросы российского и международного права. 2020. Том 10. № 7А. С. 240-247. DOI: 10.34670/AR.2020.19.67.032

Ключевые слова

Гражданский процесс / гражданское судопроизводство / судебный представитель / американский гражданский процесс / история института судебного представительства.

Введение

Со времен Древнего Рима осуществление прав законного представителя понималось как общественная обязанность. В Древнем Риме, во французском, германском и англо-американском гражданском процессе в деятельности представителя выделялись и выделяются адвокатский и стряпческий элементы. Основное значение адвоката состояло в том, что он выступал в качестве общественного деятеля, знатока и защитника права - самостоятельной процессуальной фигуры. Стряпчий выступал в качестве уполномоченного тяжущимся должностного лица, призванного оказывать ему помощь преимущественно в составлении документов и соблюдении форм и обрядов судопроизводства. С течением времени произошло совмещение функций адвоката и стряпчего одним лицом- судебным представителем.

Основное содержание

Правовая система США выстроена на состязательном процессе, где судебные представители играют важнейшую роль. Они несут ответственность за представление суду доказательств и юридических аргументов своих клиентов. Основываясь на выступлении представителей, судья первой инстанции или присяжные заседатели определяют факты и применяют закон для принятия решения до вынесения судебного решения.

Частные лица могут свободно представлять себя в американских судах, но адвокаты необходимы для эффективного представления дел. Американские юристы имеют лицензию отдельных штатов, в которых они практикуют право. Нет ни одного национального органа, который бы выдавал лицензии юристам.

Адвокат сыграл по крайней мере три заметные роли в Американской истории. Во-первых, адвокат был человеком, зарабатывающим на жизнь. Во-вторых, он вместе с Коллегией адвокатов создал один из ключевых институтов социального порядка в истории США. В-третьих, он стал олицетворять профессионализм [James, 1967]. Так, юристами были двадцать пять из пятидесяти шести человек, подписавших Декларацию независимости, 69 процентов из сорока пяти членов Конституционной Конвенции и 40 процентов из двадцати пяти сенаторов в новом Конгрессе, который открылся в 1789 году, а также 26 процентов из шестидесяти пяти представителей.

Процессуальный представитель в американском праве это, в- первую очередь, участник гражданского судопроизводства. В гражданском процессе США термин participants (участники) в основном применяется в значении, близком к российскому теоретическому понятию «иных участников процесса», которыми именуются любые другие лица, помимо сторон и их представителей, принимающие участие в судебном разбирательстве (Гражданские процессуальные правила штата Флорида).

В законодательстве США процессуальное соучастие (joinder of parties) регулируется ст.19-21 Федеральных правил гражданского процесса (далее - ФПГП). ФПГП для районных судов США от 20 декабря 1937 г. подлежат применению во всех федеральных судах и являются основой гражданского процесса в США. Сфера нормативного регулирования гражданского

судопроизводства согласно Конституции США отнесена к компетенции штатов. Однако чаще всего положения ФПП «копируются» в гражданские процессуальные кодексы штатов. Несмотря на наличие «квазисуверенитета» у штатов, все гражданские дела должны рассматриваться по одинаковой процедуре, именно этот принцип послужил отправной точкой для принятия ФПП.

Право зависит от юристов, а закон и юристы мало нужны, пока нет значительного экономического развития [Round, 1944]. Именно поэтому в первых столетиях американской истории не содержится каких-либо данных об институте представительства. Более того многие люди в колониях относились к адвокатам враждебно, даже более враждебно, чем в Европе. В некоторых колониях адвокаты были объявлены вне закона, а там, где адвокатам разрешалось практиковать, они были жестко регламентированы и могли взимать лишь небольшую плату.

В Колониальный период юридические процедуры на территории будущих США были скорее неформальными. Судебный процесс в то время представлял собой обсуждение спорных вопросов судьей и непосредственно сторонами, участвующими в деле. Люди, как правило, представляли самих себя, что усложняло разрешение спора. Для решения этой проблемы начали развиваться и усложняться судебные процедуры, поэтому к началу XVIII в. услуги адвоката, который мог бы разобраться с аргументами, сослаться на прецеденты и нейтрализовать защитника противоположной стороны стали востребованы. Тогда американские практикующие юристы обучались посредством пристального наблюдения за судебными процедурами. В то время центрами концентрации юристов были Виргиния, Нью-Йорк, Нью-Джерси Пенсильвания. В Массачусетсе в 1701-1702 годах юрист впервые был признан профессией - все адвокаты, практикующие в судах, были обязаны принести присягу [Boorstin, 1958]. В 1748 г. в Нью-Йорке была создана ассоциация адвокатов, а в 1761г. - в Массачусетсе, был утвержден кодекс профессиональной этики, а также было принято решение о семилетней подготовке перед началом юридической практики, до этого какой-либо специальной подготовки, чтобы стать адвокатом, не было. В 1781 году Верховный суд штата Массачусетс издал постановление суда, регулирующее деятельность барристеров. В Южной Каролине с начала XVIII в. практикующие юристы могли вести профессиональную деятельность лишь момента выдачи судом соответствующего разрешения. Был наложен запрет выступать шерифам и их заместителям в качестве судебных представителей.

После середины XVIII века, с ростом престижности профессии и увеличения желающих изучать юриспруденцию, адвокаты стали создавать ассоциации и устанавливать необходимые требования для начала обучения и начала профессиональной деятельности. Так, в 1768 году коллегия адвокатов в Салеме, штат Массачусетс, приняла правила, согласно которым члены коллегии не могли брать на обучение ни одного студента без предварительного получения согласия коллегии адвокатов; члены коллегии не могли рекомендовать кого-либо нанимать в качестве адвоката в нижестоящий суд, если он не проучился три года у какого-либо адвоката; члены коллегии могли рекомендовать никого принимать в качестве адвоката в Высший суд, если он не проучился три года в должности адвоката и не практиковал по крайней мере два года в Высшем суде; члены коллегии не могли рекомендовать никого принимать в качестве адвоката до тех пор, пока он не проработает два года адвокатом в Верховном суде, а затем еще два года будет практиковать в качестве адвоката в Верховном суде; члены коллегии не могли брать на обучение более трех студентов одновременно. В 1770 году Бостонская коллегия адвокатов приняла решение не давать согласия на принятие в качестве ученика, который не получил образования в колледже или не имел эквивалентного иного образования. Далее требования для

доступа в профессию ужесточались: в Пенсильвании в 1788 требовалось 5 лет, из них четыре года учебы в качестве секретаря и один год практики в адвокатской конторе; в Нью-Йорке в конце XVIII века - 7 лет, из них 4 года либерального образования и 3 года работы в адвокатской конторе.

С ростом территории США на запад и началом Калифорнийской золотой лихорадки в обществе сформировался дефицит квалифицированных юристов. В связи с этим во многих штатах начали возникать комитеты бдительности [Kelly, 1985]. Так, например, в Сан-Франциско за время существования комитета бдительности (San Francisco Committee of Vigilance) было повешено 8 человек, а несколько политиков были отправлены в отставку. В то же время наиболее популярными делами в суде стали споры о договорных правах женщин, недвижимости, ипотеке, деликтных обязательствах, правоспособности несовершеннолетних, что дало американской правовой системе широкую прецедентную базу. В период после гражданской войны, чтобы заниматься юридической практикой, появилось требование всем молодым юристам давать клятву верности новым Соединенным Штатам Америки [Chroust, 1965], однако требования к доступу в профессию были снижены. Так, в Виргинии требовался всего один год обучения, в Мэриленде - три года, в Делавэре - три, в Северной и Южной Каролине не было прописано никакого времени. В это же время коллегии адвокатов начали преобразовываться в общественные организации. Во время послевоенного кризиса в экономике адвокаты ввели в практику предварительный гонорар, они имели постоянную занятость, фактически установив монополию. Одним из следствий этого периода стало то, что представители начали отождествлять себя с клиентом, и, стремясь донести до суда личные чувства и горечь своего подзащитного, вступали в спор с судом. Другой негативной чертой того периода стала коммерческая ориентация деятельности представителей, которые стали относиться к судебному представительству как к бизнесу. Во второй половине XIX века сложилась дифференциация представителей на: обычных клиентов-опекунов (*habitual client-caretakers*), обычных адвокатов ответчика (*habitual defendant's lawyers*), обычных адвокатов истца (*habitual plaintiff's lawyers*) и обычных практикующих по уголовным делам (*habitual practitioners in criminal cases*). В некоторых штатах до 1878 года существовали Ассоциации адвокатов штатов (*state bar associations*): Луизиане, где она была образована в 1847г., реорганизована в 1855г., но бездействовавшая до 1879г.; Нью-Йорке, где она была образована в 1876г.; Иллинойсе, где она была образована в 1877г.; Коннектикуте, где она была образована в 1875г и некоторых других [Hurst, 1950]. Реформой, определившей современный облик адвокатуры в США было создание Американской Ассоциации адвокатов в 1878 году (*American Bar Association*), в начале деятельности этой организации ее основными задачами было усовершенствование юридического образования, а также проведение правовой реформы [Countryman, 1976]. Вплоть до 1893 года средняя посещаемость собраний Ассоциации, ежегодно проходивших в Саратога-Спрингс, составляла от семидесяти пяти до ста пятидесяти человек. Она начала медленно расти после 1893 года и к 1903 году насчитывала уже две тысячи членов. С началом «Золотой лихорадки»

В XX веке престижность юридического образования и значимость профессии юриста в американском обществе продолжила расти. В 1901 году на заседании Американской Коллегии адвокатов по инициативе одного из ее членов, преподававшего в юридической школе, была образована Ассоциация американских юридических школ, которая в значительной степени повлияла на повышение уровня знаний выпускников-юристов. С принятием Канонами профессиональной этики (*Code of Professional Ethics*) в 1908 г. членам Ассоциации было прямо

запрещено рекламировать себя и свои услуги. После Первой мировой войны доступ в юридическую профессию мог быть снижен принятием Закона о ветеранах мировой войны 1924 г. (World War Veterans Act of 1924), который позволял тем, кто служил в Вооруженных силах или военно-морских силах во время войны, быть принятыми в Ассоциацию без прохождения экзамена, однако этот закон был отклонен Верховным судом, который сослался на нарушение принципа разделения властей. Ассоциация после нескольких поколений усилий добилась принятия конгрессом закона, обязывающего соблюдать гражданско-процессуальные правила, предписанным Верховным судом Соединенных Штатов в федеральных судах, в результате чего в 1938 году были приняты Федеральные правила гражданского процесса (Federal Rules of Civil Procedure for the United States District Courts). В 1948 году Ассоциацией был разработан вступительный тест для обучения в юридическом вузе (LSAT или Law School Admission Test). Данный тест стал первой попыткой обеспечить юридические вузы стандартизованным инструментом отбора абитуриентов в дополнение к среднему баллу аттестата. В 1977 Верховный суд США в решении по делу *Bates & O'Steen v. State Bar of Arizona* запрет на рекламирование услуг американских адвокатов был снят [Галятин, 2009].

Значительным аспектом становления представителя в США в его современно виде стало преодоление расовой и половой дискриминации. В 1900 году в США 108000 юристов были белокожими мужчинами [Friedman, 2002]. Единственной женщиной адвокатом долгое время оставалась Изабель Дарлингтон, которая была принята в Пенсильванскую ассоциацию адвокатов округа Честер в 1897 году. Женщины-юристы начали массово появляться в связи с недостатком юристов-мужчин во время Второй Мировой войны [Long, 1995]. К 1955 году в стране насчитывалось 5 000 женщин-юристов, что составляло 1,3 процента от общего числа юристов в стране. Юридические школы, в то время весьма враждебно относились к студентам женского пола - только четыре процента студентов в 1965 году были женщинами. Сейчас же большинство получающих юридическое образование – женщины [Friedman, 2002]. Возможности для юристов-афроамериканцев до середины XX века также были весь ограничены – их услуги были востребованы лишь внутри темнокожего сообщества [Burke, 2017]. Похожая ситуация была юристами-латиноамериканцами и юристами-евреями. Вплоть до начала XXI века в юго-западных штатах от Техаса до Калифорнии латиноамериканские женщины, получившие юридическое образование, могли стать жертвами тройной дискриминации-этнической, классовой и гендерной [Shaking, 2010].

На сегодняшний день юридическая профессия доступна разным категориям граждан. В Американской Ассоциации юристов состоят более 410000 членов. LSAT после изменений 1991 года стал использоваться для тестирования поступающих в юридические вузы США, Канады, Австралии и других стран, количество которых постоянно возрастает.

Заключение

Таким образом, в данной работе мы уяснили, что институт представительства зародился в самом начале истории США, развивался на протяжении истории государства и продолжает изменяться сейчас. В заключение следует отметить, что, в связи с усложнением правоотношений, появлением новых объектов регулирования, гражданско-правовые споры неизбежны. Институт представительства в гражданском процессе США является одним из ключевых факторов влияющих на судебную систему США.

Библиография

1. Federal Rules of Civil Procedure for the United States District Courts // U.S. Government Printing Office, 2019. [Электронный ресурс]. // Режим доступа: https://www.uscourts.gov/sites/default/files/federal_rules_of_civil_procedure_-_dec_1_2019_0.pdf (дата обращения: 02.07.2020).
2. Галятин, М. Ю. Корпоративный бренд и репутация юридической фирмы / М. Ю. Галятин // Журнал «Закон». 2009. № 12 декабрь. С.66-79
3. Anton-Hermann Chroust, The rise of the legal profession in America // University of Oklahoma - V. 2:3-11. 1965. P. 213.
4. Countryman V. The lawyer in modern society // Little Brown & Company. 1976. P. 699-766.
5. Daniel J. Boorstin, The Americans: the democratic experience // Random House, 1th ed. 1958. P. 195-202.
6. Gail C. Long, Darlington I., Esq.: Belle of the Bar // Pennsylvania Heritage 21№1. 1995. P. 12-19.
7. James W. Hurst. Lawyers in American Society 1750-1966 // Marquette Law Review Vol. 50. Issue 4 June 1967: 50th Anniversary Issue Article 6. 1967. P. 332.
8. James W. Hurst. The Growth of American Law // Indiana Law Journal Vol.26. Issue 1 Atr.11. 1950. P. 285-289. [Электронный ресурс]: Repository. // Режим доступа: <https://www.repository.law.indiana.edu/cgi/viewcontent.cgi?article=3599&context=ilj> (дата обращения: 02.07.2020).
9. Joseph M. Kelly. Shifting Interpretation of the San-Francisco Vigilantes // Journal of the West Vol.24.1. 1985. 39-46 pp.
10. Lawrence M. Friedman. American Law in the Twentieth Century // Yale University Press. 2002. 458 p.
11. Lewis W. Burke. All for Civil Rights: African American Lawyers in South Carolina, 1868–1968 P. 41. // University of Georgia Press. 2017. [Электронный ресурс] // Режим доступа: <https://www.jstor.org/stable/j.ctt1g2kkzq> online (дата обращения: 02.07.2020).
12. Navarro S. Shaking. Hands and Kissing Babies: The Intersectionality of Ethnicity, Class, and Gender, and Latina Women's Decisions to Run for Judicial Office // Aztlan: A Journal of Chicano Studies 35.2. 2010. P. 65-87.
13. Pound R. Legal Profession in America. 19 Notre Dame L. Rev. 334. 1944. 320 p. [Электронный ресурс]: Scholarship. // Режим доступа: <https://scholarship.law.nd.edu/ndlr/vol19/iss4/2> (дата обращения: 02.07.2020).
14. Second vigilante committee organizes in San Francisco [Электронный ресурс]: History. // Режим доступа: <https://www.history.com/this-day-in-history/angry-san-francisco-vigilantes-take-the-law-into-their-own-hands> (дата обращения: 02.07.2020).

**The role of the institute of judicial representation
in the American civil process**

Elina V. Tverdokhlebova

Student,
Far Eastern Federal University,
690950, 8, Sukhanova str., Vladivostok, Russian Federation;
e-mail: elinatverdokhlebova@gmail.com

Anna V. Samoiloa

Student,
Far Eastern Federal University,
690950, 8, Sukhanova str., Vladivostok, Russian Federation;
e-mail: elinatverdokhlebova@gmail.com

Tigran G. Voskanyan

Student,
Far Eastern Federal University,
690950, 8, Sukhanova str., Vladivostok, Russian Federation;
e-mail: elinatverdokhlebova@gmail.com

Abstract

The article is devoted to the institution of legal representation in the American civil procedure. It examines the history of the development of the profession from the time of Ancient Rome to the present day, along with it presents the process of the formation of the institution of representation, as well as its role in the modern American civil process. The paper presents the main distinctive features of the legal system of the United States of America, special attention is paid to the ambiguity of the term "representative" in the meaning of a similar Russian-language term, in this regard, different approaches to the concept of "representative" in the US legal system are reflected. The result of the article is the conclusion that the institution of representation in the American civil procedure is one of the key factors affecting the US judicial system. Examples from history are given, when representatives of the legal profession influenced not only the specific outcome of the case, but also the whole American history. This work is written on the basis of English-speaking and domestic legal scholars. The fundamental document that regulates procedural complicity - the Federal Rules of Civil Procedure for the United States District Courts - has been examined.

For citation

Tverdokhlebova E.V., Samoiloa A.V., Voskanyan T.G. (2020) Rol' instituta sudebnogo predstavitel'stva v amerikanskom grazhdanskom protsesse [The role of the institute of judicial representation in the American civil process]. *Voprosy rossiiskogo i mezhdunarodnogo prava* [Matters of Russian and International Law], 10 (7A), pp. 240-247. DOI: 10.34670/AR.2020.19.67.032

Keywords

Civil process, civil procedure, legal representative, American civil procedure, history of the institution of judicial representation.

References

1. Federal Rules of Civil Procedure for the United States District Courts // U.S. Government Printing Office, 2019. [Электронный ресурс]. // Режим доступа: https://www.uscourts.gov/sites/default/files/federal_rules_of_civil_procedure_-_dec_1_2019_0.pdf (дата обращения: 02.07.2020).
2. Галятин, М. Ю. Корпоративный бренд и репутация юридической фирмы / М. Ю. Галятин // Журнал «Закон». 2009. № 12 декабрь. С.66-79
3. Anton-Hermann Chroust, The rise of the legal profession in America // University of Oklahoma - V. 2:3-11. 1965. P. 213.
4. Countryman V. The lawyer in modern society // Little Brown & Company. 1976. P. 699-766.
5. Daniel J. Boorstin, The Americans: the democratic experience // Random House, 1th ed. 1958. P. 195-202.
6. Gail C. Long, Darlington I., Esq.: Belle of the Bar // Pennsylvania Heritage 21№1. 1995. P. 12-19.
7. James W. Hurst. Lawyers in American Society 1750-1966 // Marquette Law Review Vol. 50. Issue 4 June 1967: 50th Anniversary Issue Article 6. 1967. P. 332.
8. James W. Hurst. The Growth of American Law // Indiana Law Journal Vol.26. Issue 1 Atr.11. 1950. P. 285-289.

-
- [Электронный ресурс]: Repository. // Режим доступа: <https://www.repository.law.indiana.edu/cgi/viewcontent.cgi?article=3599&context=ilj> (дата обращения: 02.07.2020).
9. Joseph M. Kelly. Shifting Interpretation of the San-Francisco Vigilantes // *Journal of the West* Vol.24.1. 1985. 39-46 pp.
10. Lawrence M. Friedman. *American Law in the Twentieth Century* // Yale University Press. 2002. 458 p.
11. Lewis W. Burke. All for Civil Rights: African American Lawyers in South Carolina, 1868–1968 P. 41. // University of Georgia Press. 2017. [Электронный ресурс] // Режим доступа: <https://www.jstor.org/stable/j.ctt1g2kkzq> online (дата обращения: 02.07.2020).
12. Navarro S. Shaking Hands and Kissing Babies: The Intersectionality of Ethnicity, Class, and Gender, and Latina Women's Decisions to Run for Judicial Office // *Aztlan: A Journal of Chicano Studies* 35.2. 2010. P. 65-87.
13. Pound R. Legal Profession in America. 19 *Notre Dame L. Rev.* 334. 1944. 320 p. [Электронный ресурс]: Scholarship. // Режим доступа: <https://scholarship.law.nd.edu/ndlr/vol19/iss4/2> (дата обращения: 02.07.2020).
14. Second vigilante committee organizes in San Francisco [Электронный ресурс]: History. // Режим доступа: <https://www.history.com/this-day-in-history/angry-san-francisco-vigilantes-take-the-law-into-their-own-hands> (дата обращения: 02.07.2020).