

**ФЕДЕРАЛЬНОЕ ГОСУДАРСТВЕННОЕ БЮДЖЕТНОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ
УЧРЕЖДЕНИЕ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ
«ОРЕНБУРГСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ АГРАРНЫЙ УНИВЕРСИТЕТ»**

**Методические рекомендации для
самостоятельной работы обучающихся по дисциплине
Б1.В.07 Адвокатура**

**Направление подготовки 40.03.01 Юриспруденция
Профиль образовательной программы гражданско-правовой
Форма обучения очная**

СОДЕРЖАНИЕ

1. Организация самостоятельной работы	3
2. Методические рекомендации по самостоятельному изучению вопросов	4
3. Методические рекомендации по подготовке к занятиям	9

1. ОРГАНИЗАЦИЯ САМОСТОЯТЕЛЬНОЙ РАБОТЫ

1.1 Организационно-методические данные дисциплины

№ п.п	Наименование темы	Общий объем часов по видам самостоятельной работы (из табл. 5.1 РПД)				
		подготовка курсового проекта (работы)	подготов ка реферата/ эссе	индивидуал ьные домашние задания (ИДЗ)	самостоятельн ое изучение вопросов (СИБ)	подготовк а к занятиям (ПкЗ)
1	2	3	4	5	6	7
1	Понятие Российской Адвокатуры, ее история				4	4
2	История российской адвокатуры				1	1
3	Источники Адвокатского права				2	2
4,5	Организация адвокатуры в РФ				1	1
6	Юридический статус адвоката				1	1
7	Ответственность адвоката				1	1
8	Соглашение об оказании квалифицированной юридической помощи				1	1
9	Правовые основы оказания квалифицированной юридической помощи гражданам РФ бесплатно				1	1
10	Адвокатская этика				1	1
11	Судебное представительство адвокатов				1	1
12	Участие адвоката в гражданском процессе				1	1
13	Участие адвоката в				3	1

	уголовном процессе					
	Итого:				18	16

2. МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ ПО САМОСТОЯТЕЛЬНОМУ ИЗУЧЕНИЮ ВОПРОСОВ

2.1. Наука об адвокатуре или адвокатология

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности:

Адвокатоология - это общественная (юридическая) наука о закономерностях появления, развития, функционирования адвокатуры, ее сути, видах и формах образований деятельности адвокатов. Каждый новый этап изменения или развития адвокатуры всегда предполагает возвращение исследователей к рассмотрению ее предмета. Это - необходимость, поскольку реальные новеллы функционирования показывают явную устарелость законодательных предписаний. Развитие адвокатуры влечет за собой качественное преобразование объекта изучения, количественное расширение его связей и правоотношений. Все это важно знать, оценивать и всесторонне исследовать.

Двойственный характер предмета адвокатологии - стабильность и новообразования - имеет как теоретическое, так и практическое значение. В частности то, что постоянно и давно сложилось и со временем не меняется в адвокатуре, является предметом скорее учебной дисциплины. Здесь не требуется знания многих тонкостей или новых закономерностей адвокатской жизни. Достаточно знать классическую сущность этого явления, принципы организации и деятельности, правовое положение адвоката и др. Что же касается появления сегодняшних свойств адвокатуры, ее образований, соотношения между последними, а также поиска разумных путей развития, выявления отжившего и осторожный отказ от него, то это удел исследователей. Поэтому названные качества, также входящие в предмет адвокатуры, больше всего интересуют теоретиков, ученых.

2.2. Адвокатское право в период революций 1917 года

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности:

Февральская революция породила надежду на демократизацию российского общества и адвокатуры. В Декларации Временного правительства о его составе и задачах от 3 марта 1917 г. утверждалось: "Временный комитет членов Государственной Думы при содействии и сочувствии столичных войск и населения достиг в настоящее время такой степени успеха над темными силами старого режима, что он позволяет ему приступить к более прочному устройству исполнительной власти". В этой же Декларации провозглашалась полная и немедленная амнистия по всем делам политическим и религиозным, свобода слова, печати, союзов, собраний и стачек, отмена всех сословных, вероисповедных и национальных ограничений. Подкомитет по законопроектам готовил новый закон об адвокатуре в России. Временное правительство разрешило женщинам заниматься адвокатской практикой, и это было прогрессивным явлением. Трудно сказать, какой бы стала в конце концов русская адвокатура в результате преобразований Временного правительства, но период его деятельности был весьма кратким, а Великая октябрьская социалистическая революция 1917 г. и последовавшая за ней диктатура пролетариата привели к уничтожению так называемой "буржуазной" адвокатуры и ее лучших традиций.

2.3. Всеобщая декларация прав человека 1948 – как источник адвокатского права

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности:

Всеобщая декларация прав человека (принята на третьей сессии Генеральной Ассамблеи ООН резолюцией 217 А (III) от 10 декабря 1948 г.). Текст Декларации опубликован в "Библиотечке "Российской газеты" совместно с библиотечкой журнала «Социальная защита», 1995 г., № 11, с. 10.

2.4./2.5.Ревизионная комиссия палаты адвокатов

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности:

Для осуществления контроля за финансово-хозяйственной деятельностью адвокатской палаты и ее органов избирается ревизионная комиссия из числа

адвокатов, сведения о которых внесены в региональный реестр соответствующего субъекта Российской Федерации.

Об итогах своей деятельности ревизионная комиссия отчитывается перед собранием (конференцией) адвокатов.

Члены ревизионной комиссии могут совмещать работу в ревизионной комиссии с адвокатской деятельностью, получая при этом вознаграждение за работу в ревизионной комиссии в размере, определяемом советом адвокатской палаты. Члены ревизионной комиссии не вправе занимать иную выборную должность в адвокатской палате.

2.6. Возобновление статуса адвоката

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности:

Прекращение статуса адвоката является самой строгой мерой дисциплинарной ответственности, которая подлежит применению за совершение адвокатом наиболее серьезных по степени тяжести дисциплинарных правонарушений. Данный вопрос является очень актуальным, поскольку на практике возник вопрос о длительности применения данной меры ответственности, а именно о возможности и условиях возобновления статуса адвоката, утраченного в результате дисциплинарного производства.

2.7. Поводы и основания возбуждения дисциплинарного производства

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности:

Прежде чем возбуждать дисциплинарное производство и проверять обстоятельства дела, следует удостовериться в наличии допустимого повода. Поводом для возбуждения дисциплинарного дела принято считать те источники, из которых компетентные органы получают сведения о дисциплинарном проступке. Как свидетельствует практика, наиболее распространены следующие поводы возбуждения дисциплинарного производства: обнаружение проступка; жалобы и заявления граждан; обращения органов и должностных лиц, которым не предоставлено право на возбуждение дела; заявление виновного о допущенном им проступке; представления общественных организаций. Такой перечень может быть открытым, или же в некоторых случаях специальные акты могут закреплять закрытый список поводов.

В Кодексе профессиональной этики адвоката (КПЭА) четко определены поводы для начала дисциплинарного производства (ч. 1 ст. 20):

1) жалоба, поданная в Совет другим адвокатом, доверителем адвоката или его законным представителем, а равно жалоба лица, обратившегося за оказанием юридической помощи, при отказе адвоката принять поручение без достаточных оснований, если оказание помощи было предусмотрено в порядке бесплатной юридической помощи (ст. 26 Закона об адвокатуре);

2) представление, внесенное в Совет вице-президентом адвокатской палаты либо лицом, его замещающим;

3) представление, внесенное в адвокатскую палату органом государственной власти, уполномоченным в области адвокатуры;

4) сообщение суда (судьи) в адрес адвокатской палаты.

Данный перечень является исчерпывающим. Любые другие поводы согласно п. 4 и 5 ст. 20 КПЭА являются ненадлежащими и не влекут за собой

возбуждения дисциплинарного производства. Также необходимо отметить, что вся совокупность надлежащих поводов ограничена исключительно вопросами исполнения адвокатом своих профессиональных обязанностей.

2.8. Правовая природа соглашения об оказании квалификационной юридической помощи

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности:

Адвокатская деятельность осуществляется на основе соглашения между адвокатом и доверителем (ст. 25 Закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»). Соглашение между адвокатом и клиентом об оказании юридической помощи является консенсуальным, двусторонним, возмездным или безвозмездным. Договор, согласно которому адвокат обязуется представлять интересы доверителя, является фидуциарным.

2.9 Право граждан РФ на получение юридической помощи

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности:

Статья 48 Конституции РФ предоставляет каждому право на получение квалифицированной юридической помощи; в случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно. Каждый задержанный, заключенный под стражу, обвиняемый в совершении преступления имеет право пользоваться помощью адвоката (защитника) с момента задержания, заключения под стражу или предъявления обвинения. Регулирование права на квалифицированную юридическую помощь в Конституции РФ свидетельствует об общегосударственном значении указанного права и создает правовую основу для обеспечения единого федерального стандарта оказания юридической помощи.

2.10. Этические правила поведения адвоката с представителями службы судебных приставов РФ

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности:

Взаимодействие с судебным приставом исполнителем в рамках исполнительного производства позволяет своевременно применить все необходимые меры и способы для принудительного исполнения требований исполнительного документа и добиться, при наличии такой возможности, их исполнения в наиболее короткий срок. Активное взаимодействие судебного пристава и адвоката, представляющего интересы стороны по исполнительному производству, позволит довести возникший когда-то спор до его полного логического завершения.

2.11. Адвокат – законный представитель

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности:

Представителями потерпевшего, частного обвинителя, как правило, являются адвокаты. Но по ходатайству потерпевшего в качестве представителя также может быть допущен его близкий родственник или иное лицо. Представителя вправе иметь и гражданский истец по уголовному делу: физическое или юридическое лицо, которому

преступлением причинен имущественный вред (не обязательно потерпевший) и предъявившее требование о возмещении этого ущерба.

Законный представитель потерпевшего, не достигшего возраста 16 лет, в отношении которого совершено преступление против половой неприкосновенности, вправе ходатайствовать о назначении адвоката представителем этого потерпевшего. В этом случае расходы на оплату труда адвоката компенсируются государством.

Законные представители, представители допускаются к участию в уголовном деле на основании постановления следователя (дознателя). Для представителя – адвоката обязательно наличие удостоверения адвоката и ордера. Представитель юридического лица (потерпевшего или гражданского истца) должен представить доверенность.

2.12. Адвокатское досье (дело)

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности:

Адвокатское досье — это совокупность сведений, документов, предметов и иных носителей информации, собранных адвокатом в процессе оказания юридической помощи. Адвокатское досье является средством для фиксации существенной для дела информации, что позволяет адвокату легко ориентироваться в большом массиве дел, не упускать ни малейших деталей дела даже при отложении или переносе судебных заседаний. Материалы адвокатского досье — это основная база для выполнения анализа собранных по делу доказательств. Его ведение является необходимым условием для выработки наиболее верной позиции. Не имея необходимых материалов, проблематично качественно подготовить позицию и линию защиты по предстоящему делу.

2.13. Деятельность адвоката — защитника при производстве уг.дела в суде надзорной инстанции

При изучении вопроса необходимо обратить внимание на следующие особенности:

Вступившие в законную силу судебные решения, указанные в ч.2 ст.412.1 УПК РФ, могут быть пересмотрены в порядке надзора Президиумом Верховного Суда Российской Федерации по жалобам и представлениям лиц, указанных в [частях первой и второй статьи 401.2](#) УПК РФ. Суд надзорной инстанции проверяет по надзорным жалобе, представлению законность приговора, определения или постановления суда.

Надзорные жалоба, представление подаются непосредственно в Верховный Суд Российской Федерации.

3. МЕТОДИЧЕСКИЕ РЕКОМЕНДАЦИИ ПО ПОДГОТОВКЕ К ЗАНЯТИЯМ

3.1 ПЗ-1 Тема: «Понятие Адвокатуры (Адвокатского права)»

1. Предмет и метод адвокатского права (адвокатуры).
2. Система адвокатского права.
3. Принципы адвокатуры.
4. Источники адвокатского права.

При подготовке к занятию необходимо обратить внимание на следующие моменты.

1. Предметом адвокатского права являются общественные отношения, которые возникают в процессе организации и деятельности адвокатов и адвокатуры в целом. Своеобразие отношений, регулируемых нормами адвокатского права, состоит в том, что они возникают в особой сфере жизнедеятельности общества – в сфере организации и деятельности объединения профессиональных юристов, главной функцией которого является оказание квалифицированной юридической помощи физическим и юридическим лицам.

Под методом правового регулирования адвокатского права следует понимать совокупность юридических приемов, способов, средств воздействия норм адвокатского права на адвокатско-правовые отношения.

Адвокатское право воздействует на общественные отношения с помощью таких правовых приемов (способов), как обязывание, дозволение, запрет, сочетание которых и определяет характер правового регулирования. В зависимости от преобладания в системе юридических способов регулирования того или иного правового приема различают два основных метода правового регулирования – императивный и диспозитивный. В адвокатуре как отрасли права применяются как императивный, так и диспозитивный методы правового регулирования.

2. Адвокатское право как отрасль права имеет свою систему, в которой выделяются правовые институты, представляющие собой совокупность адвокатско-правовых норм, регулирующих определенный вид (группу) общественных отношений, входящих в его предмет.

Система адвокатского права основывается на логическом, последовательном разделении указанных норм и их объединений на однородные правовые комплексы (институты) с учетом содержания и характера регулируемых ими отношений в сфере адвокатской деятельности. Она отражает взаимосвязь и взаимообусловленность правового регулирования вопросов адвокатуры как целостного социального явления. Указанная система имеет объективную основу: ее построение обусловлено не только структурой Закона об адвокатской деятельности, но и практикой развития адвокатуры, которая оказывает влияние на формирование институтов адвокатского права, помогает определить их роль в осуществлении адвокатами квалифицированной юридической помощи.

Под системой адвокатского права понимается объединение адвокатско-правовых норм в правовые институты, расположенные в определенной последовательности в зависимости от их значения и роли в регулировании адвокатско-правовых отношений.

3. Адвокатура действует на основе принципов законности, независимости, самоуправления, корпоративности, а также принципа равноправия адвокатов.

4. Нормы адвокатского права содержатся в определенных источниках (формах) права, т.е. официальных способах закрепления и внешнего выражения норм права, придания им общеобязательного характера.

Источниками адвокатского права являются, прежде всего, нормативные правовые акты, регулирующие адвокатско-правовые отношения.

В соответствии со ст. 4 Закона об адвокатуре законодательство об адвокатской деятельности и адвокатуре основывается на Конституции РФ и состоит из названного федерального закона, других федеральных законов, принимаемых в соответствии с ними нормативных правовых актов Правительства РФ и федеральных органов исполнительной власти, регулирующих указанную деятельность, а также принимаемых в пределах полномочий, установленных данным федеральным законом, законов и иных нормативных правовых актов субъектов РФ.

3.2. ПЗ-2 Тема: «История российской адвокатуры»

1. Адвокатура до судебной реформы 1864 года.
2. Судебная реформа 1864 года и адвокатура.
3. Адвокатское право в период революции 1917 года.
4. Адвокатское право советского периода.
5. Современная адвокатура.

При подготовке к занятию необходимо обратить внимание на следующие моменты.

1. Впервые о судебном представительстве упоминается в русских законодательных актах XV в. Из Псковской и Новгородской Судных грамот известно, что обязанности судебных представителей тяжущихся помимо их родственников могли исполнять все правоспособные граждане, за исключением тех, кто состоял на службе и был облечен властью. Судебных представителей той эпохи условно можно разделить на две группы: первую составляли так называемые естественные представители, вторую - наемные, из которых постепенно и начал формироваться институт профессиональных поверенных. По Новгородской Судной грамоте поверенного мог иметь всякий (ст. 15, 18, 19, 32), и стороны, если их интересы в судебном процессе отстаивали такие нанятые представители, должны были иметь дело только с ними (ст. 5).

2. Адвокатура, созданная в ходе этой судебной реформы, стала быстро завоевывать общественный авторитет. Современники поражались обилию талантливых адвокатов, их популярности у народа, росту числа выигранных дел. Институт присяжных поверенных создавался в качестве особой корпорации, состоявшей при судебных палатах. Но она не входила в состав суда, а пользовалась самоуправлением, хотя и под контролем

судебной власти. В законе были определены предъявляемые к присяжным поверженным условия, они фактически совпадали с теми требованиями, которым должен был отвечать судья - иметь высшее юридическое образование и пятилетний стаж работы по юридической специальности. Но наряду с этим были введены и ограничения.

Присяжными поверженными не могли быть:

- лица, не достигшие 25-летнего возраста;
- иностранцы;
- граждане, объявленные несостоятельными должниками (банкротами);
- состоящие на службе от правительства или по выборам, за исключением лиц, занимающих почетные или общественные должности без жалования;
- граждане, подвергшиеся по судебному приговору лишению или ограничению прав состояния, а также священнослужители, лишенные духовного сана по приговору духовного суда;
- состоящие под следствием за преступления или проступки, влекущие за собой лишение или ограничение прав состояния;
- исключенные из службы по суду либо из духовного ведомства за пороки или же из среды обществ и дворянских собраний по приговору тех же сословий, к которым они принадлежат;
- те, коим по суду воспрещено хождение по чужим делам, а также исключенные из числа присяжных поверженных.

3. Февральская революция 1917г. породила надежду на демократизацию как российского общества, так и адвокатуры.

В Декларации Временного правительства от 3 марта 1917г. указывалось: «Временный комитет членов Государственной Думы при содействии и сочувствии столичных войск и населения достиг в настоящее время такой степени успеха над темными силами старого режима, что он позволяет ему приступить к более прочному устройству исполнительной власти»^[1]. В этой же декларации провозглашалась полная и немедленная амнистия по всем делам политическим и религиозным, свобода слова, печати, союзов, собраний и стачек, отмена всех сословных, вероисповедных и национальных ограничений. Подкомитет по законопроектам Временного правительства готовил новый закон об адвокатуре России. Прогрессивным явлением деятельности Временного правительства было разрешение женщинам заниматься адвокатской практикой.

Трудно сказать, как фактически преобразовало бы Временное правительство адвокатуру в России, но период его деятельности был весьма кратким, и Великая Октябрьская социалистическая революция 1917г., и последовавшая за ней диктатура пролетариата привели к уничтожению русской, так называемой «буржуазной» адвокатуры и лишению ее лучших традиций.

Многие адвокаты были уничтожены физически как представители враждебного пролетариату класса. Другие оказались в концлагерях. А оставшиеся на свободе были лишены права выступать в судах.

Главнейшей задачей Октябрьской революции было уничтожение и полное разрушение буржуазно-помещичьего государственного аппарата и создание нового – социалистического – государства.

Декретом о суде №1 от 24 ноября 1917г. социалистическая революция упразднила все судебные учреждения российского буржуазного государства, наряду с ними – присяжную и частную адвокатуру. Этим же декретом были созданы советские суды. В качестве защитников и обвинителей допускались все непорочные лица обоего пола, пользующиеся гражданскими правами. Вопрос о судебной защите решался именно таким образом, хотя специальной организации защиты создано не было.

4. В Положении об адвокатуре 1962 г. была предпринята - по сути первая после ликвидации адвокатуры в 1917 г. - попытка вернуть ей былую независимость. Несмотря на то что свою деятельность коллегии адвокатов осуществляли по-прежнему под непосредственным контролем отделов юстиции исполкомов краевых, областных и городских Советов депутатов трудящихся, их сословное самоуправление уже во многом напоминало дореволюционное. Коллегиальный орган руководства адвокатской деятельностью коллегии состоял из общего собрания адвокатов коллегии, ее президиума и ревизионной комиссии. В коллегиях, насчитывавших более трехсот адвокатов, вместо общего собрания могли созываться конференции. Президиум коллегии из своего состава открытым голосованием избирал председателя президиума и его заместителя; утверждал штаты и сметы юридических консультаций; распоряжался сметами коллегии, вел статистическую и финансовую отчетность; контролировал соблюдение порядка оплаты юридической помощи, оказываемой адвокатами; проверял выполнение правил внутреннего распорядка. Положение об адвокатуре закрепило обязанность оказания юридической помощи не только гражданам, но и государственным предприятиям, организациям, совхозам и колхозам. Поэтому адвокаты, будучи и государственными адвокатами, и юрисконсультантами, не могли сосредоточиться на своей основной деятельности - судебном представительстве.

3.3. ПЗ-3 Тема: «Источники адвокатского права»

1. Понятие и виды источников адвокатского права.
2. Нормативно-правовой акт как источник адвокатского права.
3. Общепризнанные принципы и нормы международного права как источники адвокатского права.
4. Локальные акты как источники адвокатского права.

При подготовке к занятию необходимо обратить внимание на следующие моменты:

Нормы адвокатского права содержатся в определенных источниках (формах) права, т.е. официальных способах закрепления и внешнего выражения норм права, придания им общеобязательного характера.

Источниками адвокатского права являются, прежде всего, нормативные правовые акты, регулирующие адвокатско-правовые отношения.

В соответствии со ст. 4 Закона об адвокатуре законодательство об адвокатской деятельности и адвокатуре основывается на Конституции РФ и состоит из названного федерального закона, других федеральных законов, принимаемых в соответствии с ними

нормативных правовых актов Правительства РФ и федеральных органов исполнительной власти, регулирующих указанную деятельность, а также принимаемых в пределах полномочий, установленных данным федеральным законом, законов и иных нормативных правовых актов субъектов РФ.

Помимо перечисленных выше к числу источников адвокатского права следует отнести международные акты, которые являются частью правовой системы России, и корпоративные акты, принятие которых предусмотрено названным законом.

3.4. ПЗ-4 Тема: «Организация адвокатуры в РФ»

1. Федеральная палата адвокатов : понятие, цели создания, структура.
2. Всероссийский съезд адвокатов.
3. Совет Федеральной палаты адвокатов.
4. Комиссия по этике и стандартам.

При подготовке к занятию необходимо обратить внимание на следующие моменты.

1. Федеральная палата адвокатов Российской Федерации является общероссийской негосударственной некоммерческой организацией, объединяющей адвокатские палаты субъектов Российской Федерации на основе обязательного членства.

2. Высшим органом Федеральной палаты адвокатов является Всероссийский съезд адвокатов. Съезд созывается не реже одного раза в два года. Съезд считается правомочным, если в его работе принимают участие представители не менее двух третей адвокатских палат субъектов Российской Федерации.

Адвокатские палаты имеют равные права и равное представительство на Съезде. Каждая адвокатская палата независимо от количества ее представителей при принятии решений имеет один голос.

2. Всероссийский съезд адвокатов:

1) принимает [устав](#) Федеральной палаты адвокатов и утверждает внесение в него изменений и дополнений;

2) принимает [кодекс](#) профессиональной этики адвоката, утверждает внесение в него изменений и дополнений.

3. Совет Федеральной палаты адвокатов является коллегиальным исполнительным органом Федеральной палаты адвокатов.

Совет Федеральной палаты адвокатов избирается Всероссийским съездом адвокатов тайным голосованием в количестве не более 30 человек и подлежит обновлению (ротации) один раз в два года на одну треть.

При очередной ротации президент Федеральной палаты адвокатов вносит на рассмотрение совета Федеральной палаты адвокатов кандидатуры членов совета на выбытие, а также кандидатуры адвокатов для замещения вакантных должностей членов совета Федеральной палаты адвокатов. После утверждения советом

Федеральной палаты адвокатов представленные президентом кандидатуры вносятся на рассмотрение Съезда для утверждения.

4. Комиссия по этике и стандартам является коллегиальным органом Федеральной палаты адвокатов, разрабатывающим стандарты оказания квалифицированной юридической помощи и другие стандарты адвокатской деятельности, дающим обязательные для всех адвокатских палат и адвокатов разъяснения по вопросам применения кодекса профессиональной этики адвоката, а также осуществляющим в соответствии с кодексом профессиональной этики адвоката и регламентом комиссии по этике и стандартам иные полномочия.

Порядок деятельности комиссии по этике и стандартам определяется настоящим Федеральным законом, кодексом профессиональной этики адвоката и регламентом комиссии по этике и стандартам.

3.5 ПЗ-5 Тема: «Организация адвокатуры в РФ»

1. Адвокатская палата субъекта Российской Федерации.

2. Собрание (конференция) адвокатов.

3. Совет адвокатской палаты.

4. Квалификационная комиссия.

5. Формы адвокатских образований.

При подготовке к занятию необходимо обратить внимание на следующие моменты.

1. Адвокатская палата является негосударственной некоммерческой организацией, основанной на обязательном членстве адвокатов одного субъекта Российской Федерации.

Адвокатские палаты действуют на основании общих положений для организаций данного вида, предусмотренных настоящим Федеральным законом.

Адвокатская палата имеет свое наименование, содержащее указание на ее организационно-правовую форму и субъект Российской Федерации, на территории которого она образована.

Адвокатская палата создается в целях обеспечения оказания квалифицированной юридической помощи, ее доступности для населения на всей территории данного субъекта Российской Федерации, организации юридической помощи, оказываемой гражданам Российской Федерации бесплатно, представительства и защиты интересов адвокатов в органах государственной власти, органах местного самоуправления, общественных объединениях и иных организациях, контроля за профессиональной подготовкой лиц, допускаемых к осуществлению адвокатской деятельности, и соблюдением адвокатами кодекса профессиональной этики адвоката.

2. Высшим органом адвокатской палаты субъекта Российской Федерации является собрание адвокатов. В случае, если численность адвокатской палаты

превышает 300 человек, высшим органом адвокатской палаты является конференция адвокатов. Собрание (конференция) адвокатов созывается не реже одного раза в год.

Собрание (конференция) адвокатов считается правомочным, если в его работе принимают участие не менее двух третей членов адвокатской палаты (делегатов конференции).

3. Совет адвокатской палаты является коллегиальным исполнительным органом адвокатской палаты.

Совет избирается собранием (конференцией) адвокатов тайным голосованием в количестве не более 15 человек из состава членов адвокатской палаты и подлежит обновлению (ротации) один раз в два года на одну треть.

При очередной ротации президент адвокатской палаты вносит на рассмотрение совета кандидатуры членов совета на выбытие, а также кандидатуры адвокатов для замещения вакантных должностей членов совета адвокатской палаты. После утверждения советом адвокатской палаты представленные президентом кандидатуры вносятся на рассмотрение собрания (конференции) адвокатов для утверждения.

4. Квалификационная комиссия создается для приема квалификационных экзаменов у лиц, претендующих на присвоение статуса адвоката, а также для рассмотрения жалоб на действия (бездействие) адвокатов.

Квалификационная комиссия формируется на срок два года в количестве 13 членов комиссии по следующим нормам представительства:

1) от адвокатской палаты - семь адвокатов, включая президента адвокатской палаты субъекта Российской Федерации. При этом адвокат - член комиссии должен иметь стаж адвокатской деятельности не менее пяти лет;

2) от территориального органа юстиции - два представителя;

3) от законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта Российской Федерации - два представителя. При этом представители не могут быть депутатами, государственными или муниципальными служащими. Порядок избрания указанных представителей и требования, предъявляемые к ним, определяются законами субъектов Российской Федерации;

4) от верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области и суда автономного округа - один судья;

5) от арбитражного суда субъекта Российской Федерации - один судья.

5. Формами адвокатских образований являются: адвокатский кабинет, коллегия адвокатов, адвокатское бюро и юридическая консультация.

3.6. ПЗ-6 «Юридический статус адвоката»

1. Порядок приобретения статуса адвоката. Приостановление статуса адвоката. Прекращение статуса адвоката.

2. Права и обязанности адвоката.

3. Адвокатская тайна.

При подготовке к занятию необходимо обратить внимание на следующие моменты.

1. Адвокатом является лицо, получившее в установленном [законом](#) порядке статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность.

Статус адвоката в России вправе приобрести лицо, которое имеет высшее юридическое образование, полученное по имеющей государственную аккредитацию образовательной программе, либо ученую степень по юридической специальности. Указанное лицо также должно иметь стаж работы по юридической специальности не менее двух лет либо пройти стажировку в адвокатском образовании. У лиц, высшее юридическое образование которых является впервые полученным высшим образованием, стаж работы по юридической специальности исчисляется не ранее чем с момента его получения.

Не вправе претендовать на приобретение статуса адвоката и осуществление адвокатской деятельности лица:

- 1) признанные недееспособными или ограниченно дееспособными в установленном законодательством Российской Федерации порядке;
- 2) имеющие непогашенную или неснятую судимость за совершение умышленного преступления.

2. В Законе об адвокатуре сформулированы основные задачи адвокатуры, одна из которых - оказание юридической помощи. На основании этого закона адвокатура содействует охране прав и законных интересов граждан и организаций, осуществлению правосудия, соблюдению и укреплению законности, воспитанию граждан в духе исполнения законодательства Российской Федерации и уважения к правам, чести и достоинства других лиц в соответствии с предусмотренными статьями Конституции РФ. Так, выполняя свои задачи, адвокаты оказывают следующие виды юридической помощи:

- дают консультации и разъяснения по юридическим вопросам, в частности, устные и письменные справки по использованию тех или иных положений законодательства;

- составляют исковые заявления, жалобы и другие документы правового характера;

- осуществляют представительство в суде, арбитраже и других государственных органах по гражданским делам и делам об административных правонарушениях и др.

3. Адвокатская тайна (согласно ст. 8 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре РФ») – это любые сведения которые, связаны с оказанием адвокатом юридической помощи своему доверителю. Хранение адвокатской тайны является обязанностью адвоката и одновременно одним из основополагающих принципов, на которых строится вся адвокатская деятельность. Сохранение адвокатской тайны является одним из главных условий создания доверительных отношений с лицом, обратившимся за юридической помощью, важной гарантией независимости адвоката.

3.7. ПЗ-7 «Ответственность адвоката»

1. Понятие, сущность и содержание ответственности адвоката.
2. Уголовно-правовая ответственность.
3. Гражданско-правовая ответственность.
4. Административная ответственность.
5. Дисциплинарная ответственность.

При подготовке к занятию необходимо обратить внимание на следующие моменты:

1. Понятие, сущность и содержание ответственности адвоката

Впервые термин "ответственность" в науке был использован Т. Гоббсом. В литературе он появился в первой половине XIX в., а общеупотребительным стал в конце XIX в., когда уже просматривалось его использование в юриспруденции. В толковых словарях русского языка отмечается, что слово "ответственность" может употребляться в разных значениях: как выполнение обязанностей или обязательств, как необходимость давать отчет в своих действиях, отвечать за их последствия. В языках многих народов мира слово "ответственность" употребляется, как правило, в двух значениях. В соответствии с французским словарем Роберта ответственность означает: 1) обязанность министров оставлять власть, когда законодательный корпус отстраняет их; 2) обязанность возместить убытки, нанесенные, но своей вине или определяемые законом; 3) моральную обязанность искупить вину, исполнить свой долг, выполнить договор. Представляет интерес тот факт, что в англоязычных странах общетеоретической модели ответственности вообще не существует и наука ею фактически не занимается. В Оксфордском словаре современного английского языка сказано, что ответственность означает: "1) быть ответственным, сделать что-либо без чужой подсказки или приказа; 2) то, за что отвечает лицо, обязанность". Известно, что общетеоретическое исследование юридической ответственности наталкивается на ряд трудностей. Так, в современной социально-философской литературе не существует

целостной теории ответственности, раскрывающей особенности ее содержания в различных системах общественных отношений. Социологами и философами ответственность рассматривается преимущественно как этико-нравственная категория, при этом данного рода специалистами не уделяется серьезного внимания осмыслению ретроспективного характера ответственности. Кроме того, в рамках общей теории права недостаточно исследована сущность правонарушений и юридической ответственности. Поэтому и сегодня актуально замечание Г. В. Ф. Гегеля о том, что "теория наказания есть одна из тех частей положительной науки о праве, которая хуже всех других была разработана в новейшее время, потому что в этой теории недостаточно применения одного лишь рассудка, а существенно необходимо понятие".

2. Уголовно-правовая ответственность

Уголовная ответственность возникает вследствие совершения преступления. Понятие уголовной ответственности может быть раскрыто "только в связи с содержанием охранительных уголовно-правовых отношений" Известно, что право предназначено для воздействия на волевое поведение людей, а предмет правового регулирования составляют общественные отношения. Специфика уголовного права в этом плане заключается в том, что преступление - виновно совершенное, общественно опасное деяние, запрещенное уголовным законом под угрозой наказания (ч. 1 ст. 14 УК РФ), порождает комплекс уголовно-правовых, уголовно-процессуальных и уголовно-исполнительных правоотношений. Эти отношения тесно связаны между собой, и, чтобы очертить охранительные уголовно-правовые отношения как предмет уголовно-правового регулирования, необходимо определить элементы, относящиеся к каждому из трех указанных правоотношений. Это юридические факты, в связи с которыми возникает правонарушение, субъекты правоотношения, время возникновения и прекращения правоотношения, содержание прав и обязанностей субъектов правоотношения. Только сопоставив названные компоненты, можно определить предмет именно уголовно-правового регулирования.

В настоящее время в научной литературе недостаточно полно освещен вопрос об уголовной ответственности представителя. Это обусловлено рядом причин. Не исключена, пожалуй, и такая, как корпоративная солидарность юристов, что вполне объяснимо с морально-этической стороны рассматриваемого вопроса. Условно все уголовные противоправные деяния, совершенные адвокатом-представителем в связи с исполнением своих функций по защите доверителя, можно разделить на две группы - преступления, совершенные представителем как специальным субъектом и как общим субъектом ответственности. Объединяет эти две группы преступлений то, что совершаются они представителем против правосудия в интересах доверителя и его близких родственников, как правило, из корыстных побуждений или с целью поднять в глазах настоящих либо потенциальных доверителей свой профессиональный престиж. К первой группе относится только один состав преступления, закрепленный законодателем в ст. 303 УК РФ (фальсификация доказательств), только в ней прямо указывается на представителя по гражданскому или на защитника по уголовному делу как на субъект преступления.

Ко второй группе относится целый ряд составов преступлений, где представитель при определенном стечении обстоятельств может быть привлечен к уголовной ответственности, но только как общий субъект преступления: воспрепятствование осуществлению правосудия и производству предварительного расследования (ст. 294 УК РФ); неуважение к суду (ст. 297 УК РФ); клевета на судью, присяжного заседателя, прокурора, следователя, лицо, производящее дознание, судебного пристава, судебного исполнителя (ст. 298 УК РФ);

провокация взятки либо коммерческого подкупа (ст. 304 УК РФ); заведомо ложный донос (ст. 306 УК РФ); подкуп или принуждение к даче показаний или уклонению от них либо к неправильному переводу (ст. 309 УК РФ); разглашение данных предварительного расследования (ст. 310 УК РФ).

3. Гражданско-правовая ответственность

Профессиональная деятельность адвоката заключается в оказании юридической помощи и осуществляется только на основе гражданско-правовых договоров, при оказании любой юридической помощи адвокат несет профессиональную имущественную ответственность за невыполнение или ненадлежащее выполнение своих профессиональных обязанностей. За неисполнение либо ненадлежащее исполнение своих профессиональных обязанностей адвокат несет ответственность, предусмотренную Законом об адвокатуре (п. 2 ст. 7).

Закон об адвокатуре, определяя перечень существенных условий гражданско-правового договора (соглашения) об оказании юридической помощи (п. 4 ст. 25), относит к существенным условиям размер и характер ответственности адвоката, принявшего исполнение поручения. Однако если условия о размере и характере ответственности адвоката не будут специально оговорены в договоре об оказании юридической помощи, такой договор не будет считаться незаключенным. В этом случае будет действовать общее правило о том, что убытки подлежат возмещению в полном объеме (ст. 15 ГК).

При привлечении адвоката к участию в деле по назначению следователя или суда между адвокатом и клиентом договорных отношений не возникает, но это не означает, что юридическая помощь может быть оказана ненадлежащим образом. Отношения же между адвокатом и клиентом в этом случае будут строиться на основании закона (ст. 50 УПК, ст. 50 ГПК).

Ответственность адвоката перед доверителем вытекает из гражданско-правовых отношений между адвокатом и клиентом и носит гражданско-правовой характер. К ней применяются общие правила и принципы, на которых строится ответственность по гражданскому законодательству. Соглашение адвоката с доверителем об оказании юридической помощи не может содержать условий об ограничении ответственности за умышленное нарушение обязательств адвокатом, а если такое условие будет предусмотрено в соглашении, оно будет ничтожным (п. 4 ст. 401 ГК). Поэтому ограничить ответственность адвоката возможно только в самом договоре об оказании юридической помощи и только за неосторожное нарушение его обязательств.

Кроме размера ответственности п. 4 ст. 25 Закона об адвокатуре обязывает в договоре об оказании юридической помощи предусмотреть характер ответственности адвоката. Однако действующее законодательство не содержит термина «характер ответственности», этот термин применяется только как «солидарная» и «субсидиарная» ответственность. Общим условиям возмещения убытков, причиненных нарушением обязательств по гражданско-правовым договорам, является факт нарушения обязательства. При этом нет исчерпывающего перечня обязательств адвоката, за неисполнение которых он несет гражданско-правовую ответственность. Доверитель должен доказать факт нарушения (действиями или бездействием) конкретного обязательства адвоката по договору об оказании юридической помощи,

наличие у доверителя убытков с обоснованием их размера и прямую причинную связь убытков с нарушением адвокатом обязательства.

Закон не определяет основания, виды и пределы ответственности адвоката, стороны, исходя из общих положений об ответственности за нарушение обязательств, должны сами установить ответственность адвоката за неисполнение или ненадлежащее исполнение им обязательств по соглашению.

В отношении ответственности адвоката за моральный вред следует, кроме общих норм гражданского законодательства, руководствоваться п. 2 ст. 18 Закона об адвокатуре, в соответствии с которым адвокат за выраженное им при осуществлении адвокатской деятельности мнение не может быть привлечен к какой-либо ответственности, кроме уголовной.

При умышленном нарушении обязательств по договору адвокат несет ответственность в полном объеме ущерба. Ответственность адвоката перед доверителем за некачественную юридическую помощь может осуществляться в форме взыскания неустойки или процентов за пользование чужими денежными средствами. Взыскание неустойки применительно к отношениям адвоката и доверителя возможно в том случае, если такая неустойка предусмотрена сторонами в договоре.

Адвокат отвечает за действия своих работников (стажеров, помощников, секретарей и др.) как в случае причинения ими вреда третьим лицам при исполнении трудовых обязанностей, так и в случае, когда действия таких работников по исполнению обязательств адвоката повлекли неисполнение или ненадлежащее исполнение договорного обязательства адвоката.

4. Административная ответственность

Адвокат, как и все участники правоприменительного процесса, может подвергаться ответственности. Адвокат может быть субъектом гражданско-правовой, административно-правовой, уголовно-правовой ответственности и ответственности, налагаемой органами адвокатского самоуправления, которую можно условно определить как дисциплинарную или корпоративную. Адвокат несет административную ответственность за правонарушения, имеющие меньшую общественную опасность по сравнению с преступлениями, предусмотренными КоАП РФ.

Адвокат может стать субъектом административной ответственности за правонарушения, связанные с его профессиональной деятельностью. Например, по статьям «Неисполнение распоряжения судьи или судебного пристава», «Передача либо попытка передачи запрещенных предметов лицам, содержащимся в учреждениях уголовно-исполнительной системы...» и др. статьям КоАП РФ. Этот вид ответственности наступает за действия адвоката, направленные против «порядка управления» или «посягает на институты государственной власти».

В ходе своей профессиональной деятельности адвокат может совершить некоторые правонарушения, посягающие на институты государственной власти.

Одной из разновидностей такого административного правонарушения является вмешательство в деятельность Уполномоченного по правам человека в Российской Федерации с целью повлиять на его решения. Оно влечет наложение

административного штрафа в размере от десяти до двадцати минимальных размеров оплаты труда.

Еще одно правонарушение — неисполнение законного распоряжения судьи о прекращении действий, нарушающих установленные в суде правила, влечет наложение административного штрафа в размере от пяти до десяти минимальных размеров оплаты труда или административный арест на срок до пятнадцати суток. Предусматривается административная ответственность и за неисполнение законного распоряжения судебного пристава о прекращении действий, нарушающих установленные в суде правила. Оно влечет наложение административного штрафа в размере от пяти до десяти минимальных размеров оплаты труда.

За административное правонарушение, предусмотренное КоАП РФ как «Невыполнение законных требований прокурора, следователя, дознавателя или должностного лица, осуществляющего производство по делу об административном правонарушении», адвокат не может нести ответственность, так как в ходе своей профессиональной деятельности он вступает с должностными лицами уголовного судопроизводства в специфические правоотношения. Исключение составляют случаи, когда в отношении адвоката осуществляется уголовное судопроизводство или производство об административном правонарушении, не связанные с его профессиональной деятельностью.

Административная ответственность адвоката (наряду с уголовной) относится к тем видам ответственности, применение которых выходит за пределы компетенции квалификационных комиссий и советов адвокатских палат. В этих случаях органы корпоративного самоуправления могут лишь принять факт к сведению и отчислить из коллегии проштрафившегося адвоката (лишить адвокатского статуса) с учетом решения, принятого правоохранительным органом.

Нарушение адвокатом требований законодательства об адвокатской деятельности и адвокатуре и Кодекса профессиональной этики адвоката, совершенное умышленно или по грубой неосторожности, влечет применение мер дисциплинарной ответственности, предусмотренных законодательством об адвокатской деятельности и адвокатуре и настоящим Кодексом.

4. Дисциплинарная ответственность.

Нарушение адвокатом требований Закона об адвокатуре и Кодекса профессиональной этики, совершенное умышленно или в силу небрежности, влечет за собой применение мер дисциплинарной ответственности, предусмотренных в подп. 13 п. 2 ст. 30 Закона об адвокатуре и ст. 18 Кодекса профессиональной этики адвоката, установленных собранием (конференцией) соответствующей адвокатской палаты.

Нарушения профессионального долга адвокатом могут означать для него применение мер дисциплинарной ответственности в виде замечания, предупреждения, прекращения. Возможны и иные меры, установленные собранием (конференцией) адвокатской палаты в соответствии с подп. 13 п. 2 ст. 30 Закона об адвокатуре.

Меры дисциплинарной ответственности применяются только в рамках дисциплинарного производства в соответствии с процедурами, предусмотренными Разделом 2 Кодекса профессиональной этики адвоката.

При определении меры дисциплинарной ответственности должны учитываться тяжесть совершенного проступка, обстоятельства, при которых он совершен, форма вины, а также иные обстоятельства, которые Советом признаны существенными и приняты во внимание при вынесении решения.

Меры дисциплинарной ответственности могут быть применены к адвокату не позднее шести месяцев со дня обнаружения проступка, не считая времени болезни [адвоката](#), нахождения его в отпуске.

Меры дисциплинарной ответственности могут быть применены к адвокату, если с момента совершения им нарушения прошло не более одного года.

Мерами дисциплинарной ответственности могут являться:

- 1) замечание;
- 2) предупреждение;
- 3) прекращение [статуса адвоката](#).

Не может повлечь применение мер дисциплинарной ответственности действие (бездействие) адвоката, формально содержащее признаки нарушения требований законодательства об адвокатской деятельности и адвокатуре и Кодекса профессиональной этики адвоката, предусмотренного пунктом 1 статьи 18 Кодекса профессиональной этики адвоката, однако в силу малозначительности не порочащее честь и достоинство адвоката, не умаляющее авторитет адвокатуры и не причинившее существенного вреда доверителю или адвокатской палате.

[Адвокат](#), действовавший в соответствии с разъяснениями Совета относительно применения положений Кодекса профессиональной этики адвоката, не может быть привлечен к дисциплинарной ответственности.

С целью обеспечения обоснованного назначения и исполнения мер воздействия предусмотрено дисциплинарное производство, которое включает в себя помимо предварительной проверки заявлений и обращений следующие стадии:

— разбирательство в квалификационной комиссии [адвокатской палаты субъекта Российской Федерации](#);

— разбирательство в совете адвокатской палаты субъекта Российской Федерации.

Статья 19 разд. 2 «Процедурные основы дисциплинарного производства» [Кодекса профессиональной этики адвоката](#) гласит: «Поступок адвоката, который порочит его честь и достоинство, умаляет авторитет адвокатуры; неисполнение или ненадлежащее исполнение адвокатом своих профессиональных обязанностей перед доверителем, а также неисполнение решений органов адвокатской палаты должны стать предметом рассмотрения соответствующих квалификационной комиссии и совета адвокатской палаты субъекта РФ, проводимого в соответствии с процедурами дисциплинарного производства, предусмотренными настоящим Кодексом».

Дисциплинарное производство должно обеспечить своевременное, объективное, справедливое, полное и всестороннее рассмотрение жалоб, представлений, сообщений, частных определений (далее — представление) на действия (бездействие) адвоката, их разрешение в соответствии с Законом об адвокатуре и названным выше Кодексом, а также исполнение принятого решения.

Поводами для начала дисциплинарного производства, закрепленными в ст. 20 вышеуказанного Кодекса, являются:

а) жалоба, поданная в совет другим адвокатом, его доверителем или законным представителем, лицом, обратившимся за оказанием юридической помощи, при отказе адвоката принять поручение без достаточных оснований;

б) представление, внесенное в совет вице-президентом адвокатской палаты, отвечающим за исполнение требований закона об обязательном участии адвокатов в уголовном производстве, оказании бесплатной юридической помощи или исполнение решений органов адвокатской палаты;

в) представление, внесенное в совет территориальным органом юстиции;

г) сообщение или частное определение суда (судьи) в адрес совета адвокатской палаты в случаях, предусмотренных федеральным законодательством.

Жалоба и представление признаются допустимыми поводами к возбуждению дисциплинарного производства, если они поданы в письменной форме и в них указаны:

— наименование адвокатской палаты, в совет которой подается жалоба или вносится представление;

— фамилия, имя, отчество адвоката, подавшего жалобу на другого адвоката, его принадлежность к адвокатской палате и адвокатскому образованию;

— фамилия, имя, отчество доверителя адвоката, место его жительства или наименование лица, если подателем жалобы является организация, ее место нахождения, а также наименование представителя и его адрес, если заявление подается представителем;

— наименование и нахождение органа или должностного лица, направивших представление о возбуждении дисциплинарного производства;

— фамилия, имя, отчество, принадлежность к адвокатскому образованию адвоката, в отношении которого ставится вопрос о возбуждении дисциплинарного производства, реквизиты соглашения об оказании юридической помощи (если оно заключалось) и (или) ордера;

— в чем конкретно выразились действия (бездействие) адвоката;

— обстоятельства, на которых лицо, подавшее жалобу или представление, основывает свои требования и доказательства, подтверждающие эти обстоятельства;

— перечень документов, прилагаемых к жалобе или представлению.

Совет вправе принять по дисциплинарному производству решение о:

— наличии в действиях (бездействии) адвоката нарушения норм Кодекса профессиональной этики адвоката, о неисполнении или ненадлежащем исполнении им своих обязанностей перед доверителем или адвокатской палатой и о применении к адвокату мер дисциплинарной ответственности, предусмотренных ст. 18 названного Кодекса;

— прекращении [дисциплинарного производства](#) в отношении адвоката вследствие отсутствия в его действиях (бездействии) нарушения норм вышеуказанного Кодекса либо вследствие надлежащего исполнения им своих обязанностей перед доверителем или адвокатской палатой на основании заключения комиссии или вопреки заключению квалификационной комиссии, если фактические обстоятельства

комиссией установлены правильно, но ею сделана ошибка в применении или толковании закона и Кодекса профессиональной этики адвоката;

— прекращении дисциплинарного производства вследствие состоявшегося ранее заключения квалификационной комиссии и решения совета этой или иной адвокатской палаты по производству с теми же участниками по тому же предмету и основанию;

— прекращении дисциплинарного производства по жалобе вследствие примирения доверителя и адвоката и (или) отзыва представления;

— направлении дисциплинарного производства квалификационной комиссии для нового разбирательства вследствие существенного нарушения процедуры, допущенного комиссией при разбирательстве;

— прекращении дисциплинарного производства вследствие истечения сроков возбуждения дисциплинарного производства, обнаружившегося в ходе разбирательства советом или комиссией;

— прекращении дисциплинарного производства вследствие малозначительности совершенного адвокатом проступка с указанием адвокату на допущенное нарушение.

Совет при принятии решения по дисциплинарному производству помимо применения мер дисциплинарной ответственности может обязать адвоката возместить ущерб, причиненный доверителю нарушением, повлекшим за собой применение мер дисциплинарной ответственности. Кроме того, в Кодексе профессиональной этики адвоката указано, что совет в семидневный срок обязан в письменной форме уведомлять о принятом решении участников дисциплинарного производства.

3.8. ПЗ-8 «Соглашение об оказании квалифицированной юридической помощи»

1. Правовая природа соглашения об оказании юридической помощи.

2. Понятие, существенные условия соглашения об оказании юридической помощи, форма соглашения.

3. Отказ от оказания юридической помощи. Расторжение соглашения об оказании юридической помощи.

При подготовке к занятию необходимо обратить внимание на следующие моменты.

1. Адвокатская деятельность осуществляется на основе соглашения между адвокатом и доверителем (ст. 25 Закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»).

Соглашение между адвокатом и клиентом об оказании юридической помощи является консенсуальным, двусторонним, возмездным или безвозмездным.

Договор, согласно которому адвокат обязуется представлять интересы доверителя, является фидуциарным. Минимальные требования к исполнению адвокатом обязательств перед доверителем, а также этические нормы адвокатской деятельности закреплены в законе и специальном кодексе: адвокат при осуществлении профессиональной деятельности обязан честно, разумно, добросовестно, квалифицированно, принципиально и своевременно исполнять обязанности, отстаивать права и законные интересы доверителя всеми не запрещенными законодательством Российской Федерации средствами; соблюдать Кодекс профессиональной этики адвоката (п. 1 и 4 ч. 1 ст. 7 Закона об адвокатуре; ст. 8 Кодекса профессиональной этики адвоката).

Соглашение представляет собой гражданско-правовой договор на оказание юридической помощи самому доверителю или назначенному им лицу. Договор заключается в простой письменной форме между доверителем и адвокатом (адвокатами).

1. Существенными условиями соглашения являются:

1. указание на адвоката (адвокатов), принявшего (принявших) исполнение поручения в качестве поверенного (поверенных), а также на его (их) принадлежность к адвокатскому образованию и адвокатской палате;
2. предмет поручения;
3. условия выплаты доверителем вознаграждения за оказываемую юридическую помощь;
4. порядок и размер компенсации расходов адвоката (адвокатов), связанных с исполнением поручения;
5. размер и характер ответственности адвоката (адвокатов), принявшего (принявших) исполнение поручения.

3. Адвокат, принявший в порядке назначения или по соглашению поручение на осуществление защиты по уголовному делу, не вправе отказаться от защиты, кроме случаев, указанных в законе, и должен выполнять обязанности защитника, включая, при необходимости, подготовку и подачу апелляционной жалобы на приговор суда в отношении своего подзащитного.

Адвокат, принявший поручение на защиту в стадии предварительного следствия в порядке назначения или по соглашению, не вправе отказаться без

уважительных причин от защиты в суде первой инстанции (п. 2 ст. 13 [Кодекса профессиональной этики адвоката](#)).

3.9. ПЗ-9 «Правовые основы оказания квалифицированной юридической помощи гражданам РФ бесплатно»

1. Право на получение бесплатной юридической помощи.
2. Правовое регулирование отношений, связанных с оказанием бесплатной юридической помощи.
3. Основные принципы оказания бесплатной юридической помощи.
4. Виды бесплатной юридической помощи.
5. Государственная система бесплатной юридической помощи.
6. Негосударственная система бесплатной юридической помощи.

При подготовке к занятию необходимо обратить внимание на следующие моменты.

1. Граждане имеют право на получение бесплатной юридической помощи в случаях и в порядке, которые предусмотрены Федеральным законом № 324, другими федеральными законами и законами субъектов Российской Федерации.

Бесплатная юридическая помощь иностранным гражданам и лицам без гражданства оказывается в случаях и в порядке, которые предусмотрены федеральными законами и международными договорами Российской Федерации.

2. Отношения, связанные с оказанием бесплатной юридической помощи в Российской Федерации в рамках государственной и негосударственной систем бесплатной юридической помощи, и организационно-правовое обеспечение реализации права граждан на получение бесплатной юридической помощи в Российской Федерации в соответствии с [Конституцией](#) Российской Федерации регулируются настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами, иными нормативными правовыми актами Российской Федерации, законами и иными нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации.

Отношения, связанные с оказанием бесплатной юридической помощи в уголовном судопроизводстве, регулируются [уголовно-процессуальным законодательством](#).

Федеральными законами могут быть установлены случаи и порядок оказания бесплатной юридической помощи в административном судопроизводстве, а также в иных случаях.

Законами и иными нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации могут устанавливаться дополнительные гарантии реализации права граждан на получение бесплатной юридической помощи.

3. Бесплатная юридическая помощь оказывается в виде:
1) правового консультирования в устной и письменной форме;
2) составления заявлений, жалоб, ходатайств и других документов правового характера;

3) представления интересов гражданина в судах, государственных и муниципальных органах, организациях в случаях и в порядке, которые установлены настоящим Федеральным законом, другими федеральными законами и законами субъектов Российской Федерации.

Бесплатная юридическая помощь может оказываться в иных не запрещенных законодательством Российской Федерации видах.

3.10. ПЗ-10 «Адвокатская этика»

1. Понятие и содержание адвокатской этики.
2. Принципы адвокатской этики.
3. Этические правила поведения адвоката в различных сферах деятельности.

При подготовке к занятию необходимо обратить внимание на следующие моменты:

1. Термин «этика» происходит от греческого *ethos* - обычай, нравственный характер.

Впервые он был введен Аристотелем, "как обозначение особой области исследования - практической философии, ибо она пытается ответить на вопрос, что мы должны делать" (Краткая философская энциклопедия . М. 1994 г с 543). Предметом регулирования общей этики является нравственное поведение человека вообще, любой профессии, в любых обстоятельствах.

Предметом же адвокатской этики становится поведение представителя этой профессии, члена соответствующей корпорации, преимущественно, в обстоятельствах, где он действует именно как профессионал, либо представляет свою профессию, либо воспринимается окружающими именно как представитель корпорации адвокатов.

2. Принципы адвокатской этики представляют собой наиболее общие положения, относящиеся к правилам морально-этического характера, которыми должны руководствоваться адвокаты в своей профессиональной деятельности.

3. Основные этические требования к взаимоотношениям между адвокатом и другими участниками процесса, а также судом состоят в следующем: участвуя (присутствуя) в судопроизводстве и производстве по делам об административных правонарушениях, адвокат должен соблюдать нормы соответствующего процессуального законодательства, проявлять уважение к суду и другим участникам процесса, следить за соблюдением закона в отношении доверителя и в случае нарушения прав доверителя ходатайствовать об их устранении; при невозможности по уважительным причинам прибыть в назначенное время для участия в судебном заседании или следственном действии, а также при намерении ходатайствовать о назначении другого времени адвокат по возможности должен заблаговременно уведомить об этом суд или следователя, а также сообщить об этом другим адвокатам, участвующим в процессе, и согласовать с ними взаимно приемлемое время.

В отношениях с другими адвокатами адвокат должен придерживаться следующих этических принципов: взаимно уважать и соблюдать профессиональные права своих коллег;

воздерживаться от употребления выражений, умаляющих честь, достоинство или деловую репутацию другого адвоката в связи с осуществлением им адвокатской деятельности; воздерживаться от употребления в беседах с лицами, обратившимися за оказанием юридической помощи, и с доверителями выражений, порочащих другого адвоката, а также критики действий и консультаций другого адвоката, ранее оказывавшего юридическую помощь этим лицам; воздерживаться от обсуждения с лицами, обратившимися за оказанием юридической помощи, и с доверителями обоснованности гонорара, взимаемого другими адвокатами; не склонять к заключению соглашения лицо, пришедшее к другому адвокату; личные отношения между адвокатами не должны влиять на защиту интересов участвующих в деле сторон.

3.11. ПЗ-11 «Судебное представительство адвокатов»

1. Понятие судебного представительства адвокатов.
2. Виды судебного представительства адвокатов.
3. Содержание и цели судебного представительства адвокатов.
4. Место судебного представительства среди других институтов гражданского процесса.

При подготовке к занятию необходимо обратить внимание на следующие моменты:

1. Понятие судебного представительства адвокатов. Е.В. Васьковский определял судебное (процессуальное) представительство как юридическое отношение между тяжущимся и другим лицом (представителем, уполномоченным), в силу которого это лицо осуществляет принадлежащие тяжущемуся права, а юридические последствия его действий падают непосредственно на самого тяжущегося, и относил его к специальному виду общегражданского представительства [1]. Однако вопрос об определении судебного представительства интересовал многих учёных, как среди процессуалистов, так и среди цивилистов. Представительство в суде - самостоятельный гражданский процессуальный институт, выполняющий функцию процессуальной гарантии защиты субъективных прав и охраняемых законом интересов сторон, третьих лиц, заявителей.

В соответствии со (ст. 48. ч. 1 ГПК) граждане имеют право вести свои дела в суде лично или через представителей. Личное участие в деле гражданина не лишает его права иметь по этому делу представителя. В современных условиях значение судебного представительства возрастает по целому ряду причин. Во-первых, в связи с переходом к состязательной модели гражданского процесса и снятием с суда обязанностей по доказыванию. В условиях возложения бремени доказывания на сами стороны лицу, не имеющего необходимого минимума юридических знаний, будет крайне сложно доказать обоснованность своих требований или возражений. Во-вторых, сама правовая система все более и более усложняется и дифференцируется на все новые и новые правовые образования, увеличивается количество правовых актов, что требует специализации и среди юристов. Поэтому без участия квалифицированного юриста провести судебный процесс на профессиональном уровне становится практически невозможным. Изложенными причинами объясняется существование в современном правовом обществе института адвокатуры. Важно подчеркнуть и то обстоятельство, что институт представительства, и, прежде всего адвокатуры, способствует реализации права граждан на квалифицированную юридическую помощь, закрепленного в ст. 48 Конституции РФ.

О процессуальном положении представителя в гражданском процессе давно ведётся дискуссия. Гражданское процессуальное законодательство не относит судебных представителей к участвующим в деле лицам. Основанием для такого решения вопроса являлось, видимо, то, что у судебных представителей отсутствует материально-правовой интерес к исходу дела. Однако считать судебных представителей совершенно не заинтересованными в исходе дела нельзя: в пределах полномочий они стремятся добиться в процессе определенного положительного правового результата в пользу представляемого. Например, представитель ответчика стремиться добиться вынесения судом решения об отказе в иске. Такая позиция означает, что представитель заинтересован в исходе дела. Интерес этот носит не материально-правовой, а процессуальный характер, так как представитель действует не в своих интересах, а в интересах представляемого. Однако процессуальный интерес к исходу дела, как и материально-правовой, является юридическим, поскольку основан на законе. Именно нормами гражданского процессуального права определены

правовая природа участия представителя в суде и сущность этого процессуального института. В соответствии со ст. 48 ГПК граждане могут вести свои дела лично или через представителей. Дела юридических лиц ведут в суде либо их органы, действующие в пределах полномочий, предоставленных законом, уставом или положением, либо их представители. В определённых случаях участие в суде представителя необходимо, например, при защите интересов малолетних, несовершеннолетних, лиц, страдающих психическим расстройством. Судебный представитель способствует более полному осуществлению процессуальных прав и обязанностей лиц, юридически не осведомленных или мало осведомленных. Судебный представитель необходим и тогда, когда то или иное лицо, участвующее в деле, по болезни, занятости, пребыванию в другой местности не может лично присутствовать при разбирательстве дела. В зависимости от основания участия в суде представителя, а также от причин, побудивших лицо, участвующее в деле, обратиться к помощи представителя, он может либо полностью заменить в процессе представляемого, либо участвовать совместно с ним в ведении дела. Судебный представитель – физическое лицо, которое на основании полномочий выступает в суде от имени доверителя с целью добиться от него наиболее благоприятного решения, а так же для оказания ему помощи в осуществлении своих прав, предотвращения их нарушения в процессе и оказание суду содействия в отправлении правосудия по гражданским делам. Он совершает процессуальные действия от имени и в интересах представляемого в пределах своих полномочий. То, что судебный представитель действует в процессе от имени представляемого, отличает его от субъектов, от своего имени защищающих права других лиц в порядке ст. 46, 47 ГПК. Представительство в суде – совершение одним лицом (судебным представителем) процессуальных действий в пределах предоставленных ему полномочий от имени и в интересах представляемого, участвующего в процессе в качестве стороны, третьего лица, заявителя. Совершение судебным представителем процессуальных действий есть осуществление процессуальных прав и обязанностей, принадлежащих представляемому в силу закона. Поэтому нельзя согласиться с тем, что процессуальные права и обязанности возникают у представляемого в результате совершения представителем тех или иных процессуальных действий. Так, сторонам в силу закона принадлежит право на обжалование судебного решения. Если судебный представитель, будучи на то уполномоченным, приносит кассационную жалобу на судебное решение от имени и в интересах ответчика, он лишь осуществляет принадлежащее ответчику субъективное процессуальное право на обжалование решения. Отношения между представляемым и представителем регулируются нормами материального права (гражданского, трудового, семейного, административного). Отношения между судебным представителем и судом регулируются нормами гражданского процессуального права. Представительство в суде допускается во всех судах, по всем гражданским делам, во всех стадиях гражданского судопроизводства. В то же время российскому гражданскому процессуальному праву неизвестен институт обязательного представительского процесса по сложным судебным делам, существующий в некоторых странах (например, обязательный адвокатский процесс с полным устранением участия самих сторон в коллегияльных судах первой инстанции, апелляционных и кассационных судах). Гражданское правовое и процессуальное представительство имеют целый ряд общих признаков. В тоже время мы согласны с мнением Д.М. Четота, что «подобный упрощённый подход к вопросу не может быть принят ввиду наличия существенных черт, отличающих представительство в гражданском праве от судебного представительства». Поэтому следует отличать судебное представительство от представительства в гражданском праве. Отличие это обусловлено целями судебного представительства, направленных, прежде всего на защиту прав и интересов сторон и третьих лиц, а так же оказание помощи суду в отправлении правосудия по гражданским делам. Целью же гражданско-правового представительства является создание, изменение и прекращение гражданских прав и обязанностей для представляемого лица (ст. 182 ГК). При процессуальном представительстве представитель совершает целый комплекс различных процессуальных действий, обусловленных необходимостью защиты представляемого им лица в гражданском процессе. Так, судебный представитель готовит от имени доверителя процессуальные документы, непосредственно участвует в судебном заседании, выступая по всем вопросам, возникающим по ходу процесса. При этом представитель связан теми полномочиями, которыми он наделен в связи с выполнением своих функций в суде, и не вправе совершать действия, выходящие за эти пределы. Субъектом гражданского процесса остается доверитель. Для себя лично в результате процесса представитель ничего не получает, кроме заранее обусловленного вознаграждения, а в отдельных случаях – и возмещения собственных затрат на представительство. Участие судебного представителя в процессе способствует более полному выяснению всех обстоятельств по делу, проявлению инициативы и активности участников процесса. Судебное представительство возможно по всем категориям гражданских дел в суде первой инстанции, в

апелляционной и кассационных инстанциях, в надзорной инстанции, при пересмотре вступивших в законную силу решений по вновь открывшимся обстоятельствам и при исполнении судебных решений.

2. Виды судебного представительства адвокатов

В зависимости от оснований классификации можно выделить различные виды судебного представительства.

Так, в одном случае представительство может возникнуть только при наличии волеизъявления представляемых, в других – для возникновения представительства волеизъявление представляемых не требуется. В зависимости от юридической значимости волеизъявления представляемых лиц для возникновения судебного представительства можно выделить:

- 1) добровольное представительство, которое может возникнуть только при наличии на это волеизъявления представляемого;
- 2) обязательное (законное) представительство, для возникновения которого не требуется согласия представляемого лица.

Добровольное представительство возникает, когда лицо, участвующее в деле, самостоятельно избирает своего представителя для ведения дела в суде, предоставляя ему соответствующие полномочия. Добровольное представительство может осуществляться любым дееспособным лицом, допущенным рассматривающим дело судом в качестве судебного представителя по данному делу. Добровольное представительство в зависимости от характера отношений между представляемым и представителем можно так же поделить на:

- а) договорное представительство, в основе которого лежат договорные отношения между представляемым и представителем о представительстве в суде;
- б) общественное представительство, основанием возникновения которого является членство представляемых лиц в общественных объединениях.

В основе договорного представительства лежит трудовой договор, [договор](#) поручения (ст. 971 - 979 ГК) или [агентский договор](#) (ст. 1005 - 1011 ГК). По [договору](#) поручения, одна сторона (представляемый) поручает другой (представителю) ведение дела в суде, а представитель принимает на себя эти обязанности. Таким образом, договорное представительство возникает только на основании соглашения сторон. Отношения представителя с судом во всех случаях регулируются специальными нормами процессуального законодательства о представительстве. Круг лиц, которые могут участвовать в процессе договорными представителями, довольно широк. Договорными представителями могут быть, например, адвокаты; юрисконсульты и другие штатные работники организаций - по делам этих организаций один из соучастников по поручению других соучастников.

Чаще всего представителями в суде являются адвокаты. В соответствии со ст. 2 Федерального закона от 31 мая 2002 г. “Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации”, в качестве адвокатов в гражданском процессе могут выступать лица, получившие [статус адвоката](#) и право осуществлять адвокатскую деятельность. Адвокат - представитель есть тот субъект гражданского судопроизводства, который осуществляет защиту конституционных прав личности, самой основной из которых является права на судебную защиту и квалифицированную юридическую помощь. Общественное представительство - представительство, осуществляемое уполномоченными общественными организациями по делам членов своих организаций, а также других граждан, права и интересы которых защищают эти организации. На основании ст. 27 Федерального закона от 19 мая 1995 г. «Об общественных объединениях»] [общественные объединения](#) имеют право представлять и защищать свои права, законные интересы своих членов и участников, а также других граждан в органах государственной власти, органах

местного самоуправления и общественных объединениях. Возможность представительства в суде прав своих членов должна быть отражена в уставе общественного объединения. Интересы своих членов вправе также защищать в суде иные общественные объединения, например союзы и ассоциации потребителей. Общественные объединения защищают не все права граждан, а только те, реализация которых предопределяется задачами данного объединения. Поэтому общественное представительство, возможно, только некоторым категориям гражданских дел. Ещё одним видом судебного представительства можно выделить - обязательное представительство, которое как уже было указано выше не предполагает необходимости согласия представляемого лица и возникает в силу прямого указания закона или иного нормативного акта. В рамках обязательного представительства выделяют законное представительство и представительство на основании устава. О законном представительстве можно говорить только применительно к физическим лицам, в силу каких-либо причин, не имеющих возможности защищать свои интересы в суде. Основанием этого вида представительства является: 1) факт происхождения детей от соответствующих родителей, удостоверенный в установленном порядке (гл. 10 СК РФ); 2) факт усыновления детей (гл. 19 СК РФ); 3) административный акт о назначении опеки или попечительства (гл. 20 СК РФ). Законные представители, как и все судебные представители должны быть совершеннолетними и дееспособными. Законное представительство необходимо для защиты прав и охраняемых законом интересов недееспособных, не обладающих полной дееспособностью, и граждан, признанных в установленном порядке ограниченно дееспособными (ст. 52 ГПК). В качестве законных представителей указанных лиц могут выступать родители, усыновители, опекуны или попечители. В соответствии со ст. 64 Семейного Кодекса РФ (далее СК) родители являются законными представителями своих детей и выступают в защиту их прав и интересов в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе в судах, без специальных полномочий. Родители не вправе представлять интересы своих детей, если органами опеки и попечительства установлено, что между интересами родителей и детей имеются противоречия. В этом случае орган опеки и попечительства назначает представителя для защиты прав и интересов детей. В таких случаях дети вправе самостоятельно обращаться в органы опеки и попечительства за защитой своих прав, а по достижении 14 летнего возраста - в суд (ч.2 ст. 56 СК РФ). Не вправе быть законными представителями ребенка родители, лишённые родительских прав в установленном законом порядке (ст. 71 СК РФ). Согласно ст. 31 ГК опекуны и попечители выступают в защиту прав и интересов своих подопечных в отношениях с любыми лицами, в том числе в судах, без специального полномочия. Функции опекунов и попечителей могут выполнять не только совершеннолетние дееспособные граждане, но и соответствующие органы, а именно воспитательные, лечебные учреждения, учреждения социальной защиты населения и другие аналогичные учреждения. Родители не лишённые родительских прав, являются законными представителями своих несовершеннолетних детей в силу родства. Такое представительство носит название – представительство на основании родства или усыновления. Оно осуществляется родителями и усыновителями в соответствии с семейным кодексом РФ (ст. 64) и ГПК РФ (ст. 52) без специальных полномочий. Законное представительство назначается также по делу, в котором должен участвовать гражданин, признанный в установленном порядке безвестно отсутствующим. Представителю передается в доверительное управление имуществом безвестно отсутствующего гражданина. Законное представительство возникает и в отношении ликвидируемых организаций. Так, в

соответствии со ст. 62 ГК с момента назначения ликвидационной комиссии к ней переходят полномочия по управлению делами юридического лица, в частности ликвидационная комиссия от имени, ликвидируемого юридического лица выступает в суде. В случае возбуждения дела о несостоятельности (банкротстве) предприятия арбитражный управляющий при внешнем управлении имуществом и конкурсный управляющий при осуществлении конкурсного производства выступают представителями соответствующих юридических лиц, в том числе и в суде. Законные представители могут поручить ведение дела в суде другому лицу, избранному ими в качестве представителя.

Представительство в гражданском процессе может осуществляться на основании уставов, положений и других специальных актов. Гражданское процессуальное законодательство содержит особый вид представительства - официальное или представительство по назначению, которое близко по характеру к договорному и законному представительству. Оно возникает в силу прямого указания в законе, однако оформляется с использованием гражданско-правовых конструкций. Согласно ст. 50 ГПК суд назначает адвоката в качестве представителя в случае отсутствия представителя у ответчика, место жительства которого неизвестно, а также в других предусмотренных федеральным законом случаях. К ним можно отнести случаи, указанные в ст. 26 Федерального закона “Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации”.

Например, юридическая помощь истцам, среднедушевой доход которых ниже величины прожиточного минимума, установленного законом соответствующего субъекта РФ, оказывается бесплатно по делам в судах первой инстанции о взыскании алиментов, возмещении вреда, причиненного смертью кормильца, увечьем или иным повреждением здоровья, связанным с трудовой деятельностью. Таким образом, можно сделать вывод о том, что основной целью судебного представительства является оказание правовой помощи всем, кто в ней нуждается, а также создание условий выяснения всех существенных для дела обстоятельств и вынесения квалифицированного решения. Многообразие видов представительства позволяет оказывать профессиональную помощь разным категориям граждан по различным основаниям.

3. Содержание и цели судебного представительства адвокатов

Судебное представительство – правоотношение, в силу которого одно лицо (судебный представитель) в пределах предоставленных ему полномочий совершает процессуальные действия от имени и в интересах другого лица (представляемого), вследствие чего непосредственно у последнего возникают процессуальные права и обязанности.

Цель представительства – оказание представляемому определенной правовой помощи в защите его субъективных прав и интересов, а также содействие суду в сборе и исследовании доказательств по существу возникшего спора и в постановлении законного и обоснованного судебного решения.

Представителями в суде могут быть дееспособные лица, имеющие надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела, за исключением лиц (лица), которые не могут быть представителями в суде.

Выделяют несколько видов судебного представительства.

1. Законное представительство – осуществляется от имени недееспособных и не обладающих полной дееспособностью граждан, а также граждан, признанных безвестно отсутствующими. Основанием возникновения представительства являются:

1) отсутствие у гражданина полной дееспособности, а также родство определенной степени между ним и представителем либо назначение такому гражданину опекуна, попечителя;

2) признание гражданина безвестно отсутствующим и передача его имущества в доверительное управление лицу, определяемому органом опеки и попечительства.

Законными представителями могут быть:

1) родители или усыновители в отношении своих или усыновленных несовершеннолетних детей; опекуны в отношении лиц, признанных недееспособными, и малолетних;

2) попечители в отношении ограниченно дееспособных и несовершеннолетних в возрасте от 14 до 18 лет;

3) по делу, в котором должен участвовать безвестно отсутствующий, – доверительный управляющий его имуществом.

2. Представительство адвоката по назначению суда.

Основанием возникновения данного представительства является соответствующее определение суда. В частности, суд обязан при подготовке дела к судебному разбирательству назначить адвоката в качестве представителя в случае отсутствия представителя у ответчика, место жительства которого неизвестно.

3. Договорное (добровольное) представительство от имени граждан и организаций, в том числе представительство одного из соучастников по поручению других соучастников – основанием возникновения данного вида представительства является соответствующее соглашение между представителем и представляемым.

4. Представительство от имени организации – возникает на основании прямого указания федерального закона, иного правового акта или учредительных документов.

5. Представительство от имени государства, специально уполномоченных органов и должностных лиц.

От имени Российской Федерации, субъектов РФ и муниципальных образований выступать в суде могут соответственно органы государственной власти и органы местного самоуправления в рамках компетенции.

4. Место судебного представительства среди других институтов гражданского процесса

Вопрос о том, какое положение представитель занимает среди других участников процесса, в настоящее время является дискуссионным.

Прежде всего, необходимо отметить, что нормы ГПК РФ не относят представителя к лицам, участвующим в деле (ст. 34 ГПК РФ).

Для сравнения необходимо отметить, что в ст. 54 АПК РФ представитель отнесен к «иным участникам арбитражного процесса». В Кодексе об административных правонарушениях Российской Федерации и Федеральном конституционном законе «О Конституционном Суде РФ» нет разделения участников процесса на лиц, участвующих в деле, и на лиц, содействующих осуществлению правосудия. Соответственно, невозможно сделать вывод о том, относят ли эти законы представителя к той или иной группе лиц.

Долгое время в науке гражданского процессуального права идет спор о месте представителя в системе субъектов гражданских процессуальных отношений. По мнению одних ученых, представителя следует отнести к лицам, участвующим в деле, по мнению других – к лицам, содействующим осуществлению правосудия.

Автор статьи «Актуальные проблемы участия представителя в гражданском процессе» Баранов В. относит представителя к лицам участвующим в деле, причисляя права и обязанности лиц, участвующих в деле, перечисленных в ст. 35 ГПК РФ к правам и обязанностям представителя гражданского процесса.

Разногласия по вопросу о правовом положении гражданского процессуального представителя объясняются отсутствием единой позиции при определении лиц, участвующих в деле. Так, в современной процессуальной литературе выделяется ряд признаков, присущих лицам, участвующим в деле: право на совершение процессуальных действий от собственного имени; право на волеизъявления, то есть процессуальные действия, направленные на возникновение, развитие и окончание процесса в той или иной стадии; наличие самостоятельного юридического интереса в решении суда (личного или общественного); распространение на них в установленных законом пределах законной силы судебного решения.

Представителю, как и другим лицам, содействующим осуществлению правосудия, присущи следующие признаки: не имеет материально-правовой заинтересованности в исходе процесса; не защищает свои права и интересы; как правило, привлекается в процесс по волеизъявлению (инициативе) суда или лиц, участвующих в деле.

Войтович Л. разделяет убеждения тех ученых, которые считают, что представителю в гражданском процессе присущ процессуальный интерес к исходу дела.

Необходимо согласиться с мнением М.А. Видука, согласно которому, интерес представителя обусловлен не связью с делом, с объектом судебной защиты и не с потребностью в защите государственного (общественного) интереса, а с тем, что он действует от имени стороны (третьего лица). По поводу следующего указанного признака – «не защищает свои права и интересы», необходимо отметить, что он свойственен в гражданском процессе не только представителю, но и другим субъектам, которые при этом являются лицами, участвующими в деле (прокурору, органам государственной власти и местного самоуправления, организациям и гражданам, выступающим в процессе в защиту прав и интересов других лиц). С последним из названных выше признаков – «привлекается в процесс по волеизъявлению (инициативе) суда или лиц, участвующих в деле», присущих представителю в гражданском процессе нельзя не согласиться. Однако, по нашему мнению, в ряде случаев, например, законные представители могут начать процесс и по собственной инициативе в защиту прав и интересов недееспособного управляющего и т.д.

Таким образом, представитель, как участник гражданского (и арбитражного) процесса, по своему процессуальному положению очень близок к таким лицам, участвующим в деле, как прокурор и субъекты, имеющие право обратиться в суд в защиту чужих интересов (ст. 34 ГПК РФ, ст. 40 АПК РФ). Таким образом, Войтович называет следующие сходные и отличительные признаки этих субъектов:

- 1) эти субъекты не являются субъектами спорного материального правоотношения;
- 2) действуют в процессе не в своих интересах, а защищают права и интересы других лиц;
- 3) у сравниваемых субъектов сходен объем прав и обязанностей, поскольку представитель осуществляет полномочия, предоставленные представляемым, и имеет собственные права и обязанности, и субъекты, указанные в ст.ст. 45, 46 ГПК РФ, осуществляют в процессе полномочия и предусмотренные процессуальным законом права и обязанности.

Отличительные признаки:

- 1) представитель отнесен к лицам, содействующим осуществлению правосудия, а субъекты, перечисленные в ст.ст. 45, 46 ГПК РФ, – к лицам, участвующим в деле;
- 2) представители действуют от имени представляемого и от собственного имени, а субъекты, перечисленные в ст.ст. 45, 46 ГПК РФ, – от своего имени;
- 3) представители могут принимать участие во всех делах, а субъекты, указанные в ст.ст. 45, 46 ГПК РФ, – в случаях, указанных в законе.

По нашему мнению, у процессуального представителя больше общих черт с лицами участвующими в деле, чем с лицами, содействующими осуществлению правосудия по гражданским делам. В будущем, по нашему мнению, представителя, прокурора и лиц, указанных в статье 46 ГПК РФ целесообразно выделить в самостоятельную группу как субъектов, имеющих право обращаться в суд в защиту чужих прав, свобод и законных интересов.

Не смотря на то, что согласно действующему законодательству представитель в гражданском процессе не входит в группу лиц, участвующих в деле, он имеет ярко выраженное особое положение по сравнению с другими лицами, содействующими осуществлению правосудия (свидетелем, переводчиком, экспертом, специалистом).

Вопрос о процессуальном положении органов, выступающих в суде от имени организаций, в литературе является дискуссионным. Ни нормы материального права, ни ГПК прямо не называют деятельность таких лиц представительством. Вместе с тем, никакого иного процессуального статуса, который бы в наибольшей степени отражал специфику положения этих лиц в процессе, кроме статуса судебного представителя, действующее гражданское процессуальное законодательство не предусматривает. Признаваться участвующими в деле лицами они не могут, поскольку не имеют самостоятельного юридического интереса к исходу дела. В тоже время их процессуальная деятельность характеризуется теми же признаками, что и деятельность судебного представителя. С учетом изложенного деятельность таких лиц можно рассматривать как самостоятельный вид судебного представительства – представительство от имени организации на основании закона или учредительных документов. Вместе с тем в литературе обосновывается иное мнение, в соответствии с которым органы, ведущие дела коллективных образований в суде, занимают самостоятельное процессуальное положение.

Коршунов, подводя определенный вывод, отмечает, что спор о положении судебного представителя, носит доктринальный характер. Остается признать, одно: классификация участников процесса, основанная на признаке отношения к рассматриваемому делу, как и всякая другая классификация, имеет свои недостатки. С помощью ее не удастся точно определить положение судебного представителя, которого в силу этого, целесообразно считать фигурой, занимающей самостоятельное положение в гражданском процессе.

3.12. ПЗ-12 «Участие адвоката в гражданском процессе»

1. Деятельность адвоката на досудебной стадии гражданского процесса.
2. Участие адвоката в судебном разбирательстве в гражданском процессе.
3. Роль адвоката в процессе доказывания по гр.делу.

При подготовке к занятию необходимо обратить внимание на следующие моменты.

1. На досудебной стадии от адвоката требуется тщательный и глубокий анализ конфликтной ситуации с учетом сложившейся судебной практики, и хотя прецедентного права в РФ нет, но сложившаяся судебная практика по аналогичным делам имеет важное значение, которую безусловно необходимо учитывать.

И, наконец, что необходимо оценить адвокату в процессе подготовки к судебному процессу, — это перспектива дела. Ведение адвокатом юридически безнадежного дела влечет для клиента бесполезные расходы, подрывает у доверителя и у суда доверие к адвокатскому сообществу.

2. **Судебное разбирательство** - является центральной стадией гражданского судопроизводства. Для него характерны устная форма, непосредственность исследования доказательств и непрерывность процесса, за исключением времени, назначенного для отдыха

(ст. 157 ГПК РФ). Принцип состязательности и равноправия сторон лежит в основе судебного разбирательства.

Судебное разбирательство, будучи объемной по количеству совершаемых процессуальных действий стадией, логически подразделяется на четыре составные части:

- 1) подготовительная;
- 2) рассмотрение дела по существу;
- 3) судебные прения;
- 4) постановление и оглашение решения.

Все эти части, каждая из которых имеет свою частную задачу и соответствующее ей содержание, находятся в тесной связи друг с другом, осуществляются в строгой последовательности, в совокупности составляя единую стадию судебного разбирательства.

Объем прав и обязанностей адвоката на стадии судебного разбирательства гражданского дела зависит, с одной стороны, от соответствующей части судебного разбирательства, а с другой – от наделения его определенными правами доверителем. Таким образом, судебный представитель не вправе совершать те действия, на которые он не был уполномочен, однако он обязан действовать в интересах доверителя, исключительно на основании закона.

Поскольку **целью участия адвоката** в рамках данной стадии является оказание юридической помощи представляемому, постольку адвокат способствует решению такой задачи судопроизводства, как правильное и своевременное рассмотрение гражданского дела.

3. В правовой науке существуют различные мнения относительно статуса адвоката в гражданском процессе. В частности, некоторые ученые сходятся во мнении, что адвокат-представитель является самостоятельным субъектом доказывания, а не тем лицом, которое не участвует в деле, не обладает ни правами, ни обязанностями по доказыванию, не имеет каких-либо самостоятельных правомочий. По мнению А. А. Власова, основанием для участия адвоката-представителя в доказывании является наличие договора с клиентом. Для устранения же встречающихся на практике недоразумений он предлагает усовершенствовать ордерную форму представительства, предусмотреть конкретный перечень полномочий адвоката в суде и исполнительном производстве или одновременно оформлять ордер и доверенность, содержащую конкретные полномочия представителя при рассмотрении дела и исполнении судебного решения.

Законодатель же закрепляет право предоставления доказательств за сторонами и другими участниками процесса, к которым не относит представителя. Однако в силу доверенности, выданной истцом или ответчиком, адвокат вправе представлять интересы клиента, а, следовательно, принимать участие в доказывании как самостоятельный субъект, выражающий мнение одной из сторон. При этом адвокат обладает специальными познаниями, позволяющими ему более профессионально осуществлять возложенные на него функции.

3.13 ПЗ-13 «Участие адвоката в уголовном процессе»

1. Участие защитника в ходе досудебного производства.
2. Участие адвоката в судебном разбирательстве в уголовном судопроизводстве.

При подготовке к занятию необходимо обратить внимание на следующие моменты.

В уголовном судопроизводстве адвокат участвует, с одной стороны, в качестве защитника подозреваемого, обвиняемого, подсудимого и осужденного (ч. 1, 2 ст. 49 УПК РФ). С другой стороны, в производстве по уголовным делам адвокат также вправе участвовать как представитель потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и частного обвинителя (ст. ст. 43, 45, 55 УПК РФ). Цель участия адвоката в производстве по

уголовным делам — осуществление защиты, уголовно-процессуального представительства и поддержание частного обвинения по поручению потерпевшего по делам частного обвинения (ч. 1, 2 ст. 20 УПК РФ), а также оказание квалифицированной юридической помощи подзащитному и доверителю. Для этого адвокат обязан использовать весь арсенал предусмотренных законом средств, а также иных не противоречащих праву мер и средств. Допуск адвоката-защитника в уголовное судопроизводство регламентируют ч. 2 ст. 48 Конституции РФ и ч. 3 ст. 49 УПК РФ. В соответствии с конституционными предписаниями каждый задержанный, заключенный под стражу, обвиняемый в совершении преступления имеет право пользоваться помощью адвоката (защитника) соответственно с момента задержания, заключения под стражу или предъявления обвинения. Конкретизируя приведенные положения, уголовно-процессуальный закон установил, что защитник в уголовном деле участвует с момента: возбуждения уголовного дела в отношении конкретного лица; фактического задержания лица, подозреваемого в совершении преступления, по основаниям и в порядке, предусмотренным законом (ст. ст. 91, 92 УПК РФ), а также применения к нему меры пресечения до предъявления обвинения, но не более чем на 10 суток со времени задержания или применения меры пресечения в виде заключения под стражу (ст. 100 УПК РФ); объявления лицу, подозреваемому в совершении преступления, постановления о назначении судебно-психиатрической экспертизы; начала осуществления иных мер процессуального принуждения или иных процессуальных действий, затрагивающих права и свободы лица, подозреваемого в совершении преступления; вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого (п. 1—5 ч. 3 ст. 49 УПК РФ). Основанием участия адвоката в уголовном судопроизводстве в качестве защитника или представителя является соглашение между адвокатом и клиентом об оказании юридической помощи, изложенное в договоре поручения, который составляется в простой письменной форме (п. 1, 2 ст. 25 Закона об адвокатуре). Кроме того, адвокат обязан участвовать в уголовном деле в качестве защитника по назначению органов дознания, органов предварительного следствия, прокурора и суда, которые обязаны обеспечить его участие по просьбе подозреваемого, обвиняемого, подсудимого (п. 10 ст. 25 Закона об адвокатуре, ч. 2 ст. 50 УПК РФ). Адвокат допускается к участию в уголовном деле в качестве защитника по предъявлении удостоверения адвоката и ордера (ч. 4 ст. 49 УПК РФ). Один и тот же адвокат не вправе защищать двух подозреваемых, обвиняемых или подсудимых, если интересы одного из них противоречат интересам другого. УПК РФ категорически запрещает адвокату отказываться от принятой на себя защиты подозреваемого, обвиняемого, подсудимого (ч. 7 ст. 49) по каким бы то ни было основаниям, мотивам, соображениям. Момент допуска адвоката к участию в уголовном деле не тождествен времени принятия им на себя защиты. Этот момент прямо законом не определен, но вне сомнений, что он предшествует допуску адвоката к участию в деле. Если бы адвокат не принял на себя защиту названных участников уголовного судопроизводства, то он не был бы допущен к участию в уголовном деле. Процессуально-правовые аспекты приглашения, назначения, замены, а также отказа от защиты урегулированы ст. ст. 50, 52 УПК РФ. Согласно их предписаниям защитник приглашается подозреваемым, обвиняемым, подсудимым, а по их поручению также и другими лицами. Новый уголовно-процессуальный закон предоставляет подозреваемому, обвиняемому, подсудимому право пригласить нескольких защитников (ч. 1 ст. 50 УПК РФ). По просьбе подозреваемого, обвиняемого, подсудимого участие в деле адвоката обеспечивают дознаватель, следователь, прокурор и суд. Назначение ими защитника для участия в уголовном деле обязательно для него, а расходы на оплату труда адвоката компенсируются за счет средств федерального бюджета (ч. 5 ст. 50 УПК РФ). Если в течение 24 часов с момента задержания подозреваемого или заключения подозреваемого, обвиняемого под стражу явка защитника, приглашенного ими, невозможна, то дознаватель,

следователь или прокурор принимает меры по назначению защитника. Речь идет о замене приглашенного адвоката назначенным. Такая замена адвоката допускается как на досудебном, так и в судебном производстве, а осуществление ее закон допускает только при невозможности явки приглашенного адвоката в течение определенного в законе срока. В каждом из этих случаев на замену приглашенного адвоката требуется согласие подозреваемого, обвиняемого, подсудимого. При отказе подозреваемого или обвиняемого от назначенного адвоката следственные действия с участием подозреваемого, обвиняемого могут быть произведены без участия защитника, за исключением случаев, когда названные участники судопроизводства являются несовершеннолетними, в силу своих физических или психических недостатков сами не могут осуществлять право на защиту, не владеют языком, на котором ведется судопроизводство и т.д. (п. 2—7 ч. 1 ст. 51 УПК РФ). В случае неявки приглашенного адвоката в течение 5 суток со дня заявления ходатайства о приглашении защитника дознаватель, следователь, прокурор или суд вправе предложить подозреваемому, обвиняемому, подсудимому пригласить другого адвоката, а в случае его отказа принять меры по назначению защитника. При невозможности для участвующего в уголовном деле адвоката в течение 5 суток принять участие в производстве конкретного следственного действия, а подозреваемый или обвиняемый не приглашает другого защитника и не ходатайствует о назначении его, дознаватель, следователь вправе произвести данное следственное действие без участия защитника, кроме случаев, предусмотренных законом (п. 2—7 ч. 1 ст. 51 УПК РФ). Однако это не лишает подозреваемого, обвиняемого права в дальнейшем пригласить для осуществления защиты другого адвоката либо ходатайствовать о назначении такового. В комплексе процессуальных прав подозреваемого, обвиняемого, подсудимого имеется и такое, как право отказаться от юридической помощи защитника-адвоката в любой момент производства по уголовному делу (ч. 1 ст. 52 УПК РФ). Процессуальные действия, произведенные без участия адвоката, после допуска защитника к делу повторно не проводятся. Кроме замены адвоката и отказа от него закон также предусматривает обстоятельства, исключающие участие в уголовном деле адвоката-защитника и адвоката-представителя. Выполнять эти процессуальные роли адвокат не вправе в предусмотренных п. 1—3 ч. 1 ст. 72 УПК РФ случаях. Во-первых, если ранее он участвовал в производстве по данному уголовному делу в качестве судьи, прокурора, следователя, дознавателя, секретаря судебного заседания, свидетеля, эксперта, переводчика, специалиста или понятого. Во-вторых, если он является близким родственником или родственником судьи, прокурора, следователя, дознавателя, секретаря судебного заседания, принимавшего или принимающего участие в производстве по данному делу, или лица, интересы которого противоречат интересам участника уголовного судопроизводства, заключившего с адвокатом соглашение об оказании юридической помощи. В-третьих, если адвокат оказывает либо ранее оказывал юридическую помощь лицу, интересы которого противоречат интересам защищаемого им подозреваемого, обвиняемого, подсудимого или представляемого им потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика. Наличие хотя бы одного из перечисленных обстоятельств дает право каждому из названных участников уголовного судопроизводства заявить отвод адвокату. Решение об отводе адвоката-представителя в ходе досудебного производства по уголовному делу принимает дознаватель, следователь или прокурор, а в судебном производстве — суд, рассматривающий уголовное дело, или судья, председательствующий в суде с участием присяжных заседателей (ч. 1 ст. 69, ч. 2 ст. 72 УПК РФ). Участие адвоката-защитника в уголовном процессе обязательно, если: подозреваемый, обвиняемый, подсудимый не отказался от адвоката в установленном законом порядке; подозреваемый, обвиняемый, подсудимый являются несовершеннолетними; названные участники уголовного судопроизводства в силу физических или психических недостатков самостоятельно не могут осуществлять свое право на защиту; подозреваемый, обвиняемый,

подсудимый не владеют языком, на котором ведется судопроизводство по уголовному делу; уголовное дело подлежит рассмотрению судом с участием присяжных заседателей; лицо обвиняется в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы на срок свыше пятнадцати лет, пожизненное лишение свободы; в иных случаях, предусмотренных законом.