

Министерство науки и высшего образования Российской Федерации
Федеральное государственное автономное образовательное
учреждение высшего образования
«Южно-Уральский государственный университет
(Национальный исследовательский университет)»
Институт открытого и дистанционного образования
Кафедра «Современные образовательные технологии»

ДОПУСТИТЬ К ЗАЩИТЕ
Заведующий кафедрой
_____ А.В. Прохоров
2019 г.

Адвокат как представитель в гражданском процессе

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА
ЮУрГУ – 40.03.01.2019.79077. ВКР

Руководитель работы
доцент кафедры СОТ
_____ Н.Г. Деменкова
2019г.

Автор работы
студент группы ДО–510
_____ А.Р. Агеева
2019г.

Нормоконтролер
ст. преподаватель кафедры СОТ
_____ Е.Н. Бородина
2019 г.

Челябинск 2019

АННОТАЦИЯ

Агеева А.Р. Адвокат как представитель в гражданском процессе. – Челябинск: ЮУрГУ, 2019, ДО –510, 58 с., 1 табл., библиогр. список – 58 наим., 4 прил., 10 л. плакатов ф. А4.

Объектом выпускной квалифицированной работы является адвокат как представитель в гражданском процессе.

Цель выпускной квалифицированной работы – изучение качества оказания профессиональной юридической помощи, которую адвокат оказывает в гражданском процессе, по соглашению или по назначению.

В работе рассмотрены виды оказания юридической помощи, рассмотрены все стадии работы процессуальной и непроцессуальной деятельности адвоката как представителя в гражданском процессе, приведены примеры по качеству оказания услуг адвокатом-представителем.

Результаты работы имеют практическое значение, содержат выводы, рекомендации и предложения автора по совершенствованию норм гражданского процессуального права, касающихся оплаты услуг адвокатов по назначению для улучшения качества оказываемых услуг.

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	6
1. ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ СТАТУС АДВОКАТА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ.....	9
1.1. Адвокат как субъект процессуального права.....	9
1.2. Участие адвоката в гражданском процессе по соглашению.....	12
1.3. Участие адвоката в гражданском процессе по назначению.....	15
2. СПЕЦИФИКА ДЕЯТЕЛЬНОСТИ АДВОКАТА НА РАЗЛИЧНЫХ СТАДИЯХ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА.....	20
2.1. Деятельность адвоката на досудебной стадии гражданского процесса.....	20
2.2. Участие адвоката в судебном процессе.....	27
2.3. Участие адвоката в процессе пересмотра гражданских дел.....	36
3. ВОПРОСЫ ВЫПЛАТЫ ВОЗНАГРОЖДЕНИЯ ЗА АДВОКАТСКУЮ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ.....	41
3.1. Особенности платы услуг адвоката по назначению.....	41
3.2. Особенности оплаты услуг адвоката по соглашению.....	45
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	48
БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК.....	51
ПРИЛОЖЕНИЯ	
ПРИЛОЖЕНИЕ А. График статистики по делам с участием адвоката-представителя в гражданском процессе, назначенного в порядке ст. 50 ГПК РФ.....	55
ПРИЛОЖЕНИЕ Б. Запрос суда на предоставление сведений ЕГРН.....	56
ПРИЛОЖЕНИЕ В. Запрос суда на предоставление адресно-справочной информации.....	57
ПРИЛОЖЕНИЕ Г. Заявление на ознакомление с материалами дела.....	58
ПРИЛОЖЕНИЕ Д. Ордер адвоката.....	59

ВВЕДЕНИЕ

В современных условиях развития гражданского общества, защита прав и свобод, законных интересов гражданина должно быть приоритетом для государства.

Цель государственной политики, которая направлена на защиту прав и свобод гражданина, построить работу института власти и гражданского общества так чтобы они регулировали эти отношения на правовом уровне.

«Каждый человек имеет право на получение квалифицированной юридической помощи», ч.1 ст. 48 Конституция Российской Федерации.

Основными субъектами выполнения этого конституционного права во всех его видах судопроизводства это адвокаты и адвокатура, Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», поставил организационно-правовой статус адвоката, предусмотрел средства и способы для выполнения профессиональных обязанностей и задач, размер и вид ответственности за качество, своевременность и эффективность процессуальной деятельности по поручению стороны, третьих лиц в гражданском процессе.

Чтобы более подробно исследовать вопрос о деятельности представителя в современном гражданском процессе, нужно разобраться в вопросе об основаниях возникновения судебного представителя, о его месте в судебном процессе среди других лиц участвующих в деле, а также о функциях, формах и методах реализации своих полномочий как представителя.

Вследствие принятия Закона об адвокатской деятельности и адвокатуре, усовершенствования и упрочнения института представительства, возникает потребность объективно определить роль адвоката-представителя в оказании квалифицированной юридической помощи доверителю, определение конституционных и процессуальных основ деятельности адвоката-представителя, а также круг полномочий и фактов, которые делают адвоката профессиональным представителем в процессе.

Для обеспечения защиты публичных интересов, реализации прав граждан и организаций, Правительство Российской Федерации постановлением от 15 апреля 2014 года за № 321, утвердило государственную программу «Юстиция».

Программа предлагает: «Повышение уровня защиты публичных интересов, обеспечение прав граждан и организаций, обеспечение оказания квалифицированной юридической помощи адвокатами, в том числе бесплатной, упорядочение системы оказания квалифицированной юридической помощи, в том числе бесплатной, и регулирование рынка оказания квалифицированной юридической помощи».

Поскольку адвокат представляет публично-правовые отношения, к нему предъявляются повышенные квалификационные и морально-этические требования.

Согласно данным статистики Министерства юстиции Российской Федерации от 08 апреля 2019 года, сведениям о составе адвокатского сообщества в

Российской Федерации за 2018 год: количество адвокатов внесенных в реестр по состоянию на конец отчетного периода составляло 80 778 адвокатов.

Таким образом, выбор данной темы обусловлен ее актуальностью, как в теоретическом, так и в практическом смыслах, а также широким кругом нерешенных проблем правоприменительного характера.

Институт представительства в российском гражданском процессе, в том числе участие адвоката-представителя в гражданском судопроизводстве, исследовали многие ученые-юристы: М. Ю. Барщевский, О.Н. Бондарь, В.В. Варфоломеев, И.А.Владимирова, Н.Н. Гончарова, О.К. Высотская, В.М. Дикусар, С.В. Запольский, В.Н. Ивакин, А.Ф. Карманов, Я.М. Мاستинский, А.И. Минаков, С.С. Колобашкина, О.Н. Колоколов, Н.А. Колоколов, В.М. Жуйков, М.К. Треушников, М.В. Кратенко, А.Г. Кучерена, Е.А. Леонтьева, Л.Ф. Леоньева, К.Б. Ярошенко, Е.Николаева и так далее.

Целью работы является исследование особенностей процессуального участия адвоката в гражданском процессе.

Задачи исследования с учетом поставленной цели заключаются в том, чтобы

1. Анализ деятельности адвоката как субъекта процессуального права.
2. Исследование оснований участия адвоката в гражданском процессе.
3. Рассмотреть деятельность адвоката на досудебной стадии гражданского процесса.
4. Показать участие адвоката в судебном разбирательстве.
5. Раскрыть формы участия адвоката в процессе пересмотра гражданских дел.
6. Раскрыть порядок выплаты и размер вознаграждения адвоката.

Предметом исследования настоящей работы является действующее законодательство, научные статьи, материалы судебной практики, которые раскрывают процессуальное участие адвоката в гражданском процессе. Объектом исследования являются общественные отношения, возникающие в результате участие адвоката в гражданском процессе.

Методологическая основа для исследования составляет общенаучный диалектический метод познания, а также следующие общие, специальные и частные методы исследования: сравнительно-правовой, системный, формально-юридический, нормативный метод правового регулирования.

Теоритическую основу исследования составили фундаментальные труды и содержащиеся в них общие положения о морально-деловые качествах и этических основах профессиональной деятельности адвоката, а также материалы докладов, сделанных на научно-практических конференциях, по исследуемым вопросам.

Нормативной базой исследования стали Конституция Российской Федерации, федеральные конституционные законы, федеральные законы, указы Президента Российской Федерации, постановления и распоряжения Правительства Российской Федерации, акты Государственной Думы Федерального Собрания Российской Федерации, Совета Федерации Федерального Собрания Российской Федерации, и других органов.

Практическое значение исследования состоит в том, что сформулированные в нем выводы и предложения могут быть использованы в ходе дальнейшего реформирования финансово-бюджетного контроля в системе государственного управления.

Структура исследования определена его целью и задачами и состоит из введения, двух глав, заключения, приложений и списка использованных источников и литературы.

1 ПРОЦЕССУАЛЬНЫЙ СТАТУС АДВОКАТА В ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ

1.1. Адвокат как субъект процессуального права

Любое представительство в суде основывается и регулируется, прежде всего, главой 10 Гражданского кодекса Российской Федерации¹, главой 5 Гражданско-процессуального кодекса² и Федеральным законом №63 «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»³. Это главные составляющие представительства в гражданском процессе.

Каждый гражданин по закону имеет право на защиту своих интересов и прав, он может представлять свои интересы, как лично, так и воспользоваться помощью представителя. Но личное участие гражданина в гражданском процессе, не лишает его права воспользоваться услугами адвоката: «Граждане вправе вести свои дела в суде лично или через представителей. Личное участие в деле гражданина не лишает его права иметь по этому делу представителя» (статья 48 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации). Несовершеннолетних и недееспособных граждан представляют их законные представители, «дела организаций ведут в суде их органы, действующие в пределах полномочий, предоставленных им федеральным законом, иными правовыми актами или учредительными документами, либо представители» (статья 48 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации).

В юридической литературе в зависимости от юридического случая, приведено несколько видов представительства в гражданском процессе. В данной работе можно будет рассмотреть это более подробно.

По основаниям возникновения правоотношений, представительство можно разделить на четыре вида: договорное, по назначению, законное и общественное.

Рассмотрим более подробно каждый вид представительства.

В основе договорного представительства лежит соглашение, основанное на гражданско-правовом договоре поручения, где: «Одна сторона (представляемый) поручает другой (представителю) ведение дела в суде, а представитель принимает на себя эти обязанности (ст. ст. 971–79 Гражданского кодекса Российской Федерации)». Также договорное соглашение может возникнуть между работником и работодателем и на основании трудового договора. Исходя из этого, можно сделать вывод, что договорное представительство возникает только по соглашению сторон. На основании статьи 2 Федерального закона об адвокатской деятельности: «Адвокатом является лицо, получившее в установленном

¹ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51–ФЗ (ред. от 11.02.2013) // Собрание законодательства РФ, 05.12.1994, – №32. – С. 3301

² Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.ноября 2002 г. № 138–ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 2002. – № 46. – С. 4532.

³ Федеральный закон от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. – 2002. – № 23. – С. 2102.

настоящим Федеральным законом порядке статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность».

Законное представительство возникает при определенных факторах, которые прописаны законом. Представление интересов несовершеннолетнего ребенка его опекунами (родителями), или органами опеки в отношении своих подопечных, это является законным представительством.

Представительство, созданное из общественных объединений в защиту интересов его членов, это общественное объединение. В соответствии со статьей 5 Федерального закона «Об общественных объединениях» под общественным объединением можно понимать: «Добровольное, самоуправляемое, некоммерческое формирование, созданное по инициативе граждан, объединившихся на основе общности интересов для реализации общих целей, указанных в уставе общественного объединения. Общественные объединения могут создаваться в таких организационно-правовых формах, как общественная организация, общественное движение, общественный фонд, общественное учреждение и орган общественной самодеятельности»⁴.

Статья 50 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, в котором сказано: «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 таким случаям можно отнести: назначение представителя ответчику, место жительства которого неизвестно, в случаях о принудительной госпитализации в психологический стационар и в другие случаи предусмотренные законом Российской Федерации.

По мнению О.Н. Колосова: «Деятельности адвоката-представителя в российском гражданском судопроизводстве присущи многие особенности, обусловленные организационно-правовым и процессуально-правовым положением адвоката. Первого рода особенности обусловлены положением адвоката как члена адвокатского образования, а вторые – его статусом как субъекта, участника гражданского процесса»⁵. Исходя из этого, можно сделать вывод, что не каждое лицо может быть адвокатом-представителем. Согласно статье 51 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации: «Судьи, следователи, прокуроры не могут быть представителями в суде, за исключением случаев участия их в процессе в качестве представителей соответствующих органов или законных представителей». Также: «Представителями не могут быть лица, которые уже являются представителями в силу закона».

Федеральный закон «Об адвокатуре в Российской Федерации» наделил адвоката рядом процессуальных прав.

1. Собирать и представлять документы, которые могут быть признаны доказательствами по делу.

⁴ Федеральный закон от 19.05.1995 № 82-ФЗ (ред. от 20.07.2012) «Об общественных объединениях» // Российская газета, – №100

⁵ Колоколов, О.Н. Особенности деятельности адвоката - представителя в гражданском процессе / О.Н. Колоколова // Налоги (газета). – 2006. – № 22. – С. 4.2006. – № 22. – С. 4.

2. Фиксировать информацию, в том числе с помощью технических средств, содержащуюся в материалах дела, по которому он участвует в качестве представителя.

3. Собирать сведения, которые необходимы для оказания юридической помощи.

4. Опрашивать лица, с их согласия, которые могут владеть информацией по делу.

5. На договорной основе привлекать специалистов для разъяснения интересующих вопросов по делу.

Наличие этих прав помогает адвокату на законном основании оказать квалифицированную юридическую помощь.

Статья 6 Федерального закона «Об адвокатуре в Российской Федерации» запрещает адвокату: «Участвовать в деле лиц, с которыми состоит в родственных или семейных отношениях и наделенных в силу своего должностного положения полномочиями расследовать или рассматривать конкретное дело; без согласия доверителя разглашать сведения, сообщенные ему последним в связи с оказанием юридической помощи; занимать по делу позиции вопреки воле доверителя и так далее».

Исследователи обоснованно отмечают: «Что профессионализм и компетентность юриста, как представителя в гражданском (арбитражном) разбирательстве характеризуются более важными процессуальными особенностями. К ним относятся: наличие организационных, правовых и процессуальных статусов; ответственность за качество, полноту и своевременность выполнения профессиональных обязанностей; моральная целостность и психологическая готовность выполнять свои обязанности; честность»⁶.

Именно профессионализм и компетентность дают адвокату, как представителю, право на оказание квалифицированной помощи своему доверителю при обращении за помощью, грамотно составить исковое заявление, проконсультировать по интересующим вопросам и добиться положительного разрешения дела.

«Основополагающие принципы организации деятельности адвокатуры - полная независимость адвоката при осуществлении адвокатской деятельности, свобода высказываний в публичных судебных и иных выступлениях, самоуправляемость адвокатских объединений, добровольное вступление в адвокатуру, право на ассоциации, присоединение к международным сообществам адвокатов, соблюдение норм профессиональной этики и сохранение адвокатской тактики, справедливость и гуманизм»⁷

⁶ Колоколов, О.Н. Особенности деятельности адвоката - представителя в гражданском процессе / О.Н. Колоколова // Налоги (газета). – 2006. – № 22. – С. 4.

⁷ Кучерена, А. Г. Адвокатура в условиях судебно-правовой реформы в России / А.Г. Кучерена. – М.: Юркомпани, 2015. – 432 с.

Вся деятельность адвоката в гражданском производстве, регламентируется нормативными правовыми актами, такими как Конституция Российской Федерации, Гражданский процессуальный кодекс, Федеральный закон «Об адвокатуре» и так далее. Все виды услуг, которые представляет адвокат-представитель: консультации в устной и письменной форме, составление исковых заявлений, ходатайств, жалоб, представление интересов доверителя в процессе, все это контролирует государство. Контролируя деятельность адвоката, государство оказывает нужную помощь, обеспечивая адвокату гарантии независимости и финансирования в случаях работы адвоката по назначению.

Существуют два вида оказываемой помощи адвокатом, это процессуальная и непроцессуальная помощь. Процессуальная помощь, это помощь, которая оказывается непосредственно в гражданском процессе, а непроцессуальная это помощь на досудебном этапе, консультации беседы и так далее.

«Адвокат-представитель, выполняя свои социальные функции, мог использовать и непроцессуальную форму оказания юридической помощи»⁸.

Играя второстепенную роль, непроцессуальная форма закреплена законодательно: «Право собирать сведения, которые необходимы для оказания юридической помощи; опрашивать лица, с их согласия которые предположительно могут владеть информацией имеющей значение для оказания юридической помощи; совершать иные процессуальные и непроцессуальные действия, не противоречащие законодательству Российской Федерации».

1.2 Участие адвоката в гражданском процессе по соглашению.

Правоотношения, которые возникают между судом, представителем и лицом, чьи интересы представляет адвокат, регулирует Гражданское процессуальное право. Такие отношения носят материально-правовой характер, таким образом, в предмет регулирования гражданского процессуального права не включаются. Именно материально-правовые отношения между доверителем и адвокатом служат условием процессуальных отношений, которые регулируются институтом правительства.

Заключение гражданско-правового договора в простой письменной форме служит основой правовых отношений между адвокатом и доверителем. Адвокат обязан, в рамках закона, оказать доверителю квалифицированную помощь. Также, помимо договора, оформляется доверенность, оформленная в соответствии с требованиями закона, позволяющая расширить круг процессуальных полномочий адвоката как представителя в гражданском процессе.

Согласно части 2 статьи 53 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации: «Доверенности, выдаваемые гражданами, могут быть удостоверены в нотариальном порядке либо организацией, в которой работает или учится доверитель, товариществом собственников жилья, жилищным, жилищно-строительным или иным специализированным потребительским

⁸ Стешенко, Л.А., Адвокатура в Российской Федерации / Л.А. Стешко, Т.М. Шамба, – М., 2011.

кооперативом, осуществляющим управление многоквартирным домом, управляющей организацией по месту жительства доверителя, администрацией организации социального обслуживания, в которой находится доверитель, а также стационарного лечебного учреждения, в котором доверитель находится на излечении, командиром (начальником) соответствующих воинских части, соединения, учреждения, военной профессиональной образовательной организации, военной образовательной организации высшего образования, если доверенности выдаются военнослужащими, работниками этих части, соединения, учреждения, военной профессиональной образовательной организации, военной образовательной организации высшего образования или членами их семей. Доверенности лиц, находящихся в местах лишения свободы, удостоверяются начальником соответствующего места лишения свободы».

Также на основании части 5 статьи 53 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации: «Право адвоката на выступление в суде в качестве представителя удостоверяется ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием».

Все дальнейшие полномочия адвоката-представителя, прописываются в доверенности. Полномочия адвоката могут быть специальными и общими. Статья 6 Федерального закона «Об адвокатуре» четко регламентирует полномочия адвоката: «Адвокат имеет право на подписание искового заявления, подача искового заявления в суд, передача спора на рассмотрение третейского суда, предъявление встречного искового заявления, полный или частичный отказ от исковых требований, уменьшение требований, признание иска, изменение предмета или основания иска, заключение мирового соглашения, передача полномочий другому лицу (передоверие), право на обжалование судебного решения, право на предъявление исполнительного листа к взысканию, получение присужденного имущества или денег». Такие полномочия, дают адвокату возможность единолично представлять интересы доверителя в судебном процессе. Но это не значит, что доверитель не может лично участвовать в процессе. У доверителя есть право на участие в процессе как одному, так и с представителем.

В этом вопросе очень важно отметить, что в работе адвоката с доверителем, действует законный принцип конфиденциальности. А.Г. Кучерена: «Соглашение об оказании юридической помощи порождает и регулирует отношения только между адвокатом и лицом, к нему обратившимся, либо лицом, в пользу которого заключено соглашение. Никто не вправе требоваться от адвоката и его доверителя предъявления этого соглашения для вступления адвоката в дело»⁹.

«Профессиональное представительство осуществляет только адвокат, непрофессиональное – остальные субъекты. Основой профессионального представительства это профессионализм, квалифицированная правовая помощь,

⁹ Кучерена, А. Г. Адвокатура в условиях судебно-правовой реформы в России / А.Г. Кучерена. – М.: Юркомпани, 2015. – 432 с.

компетентность, корпоративная дисциплина, адвокатская этика и другие нормы адвокатуры»¹⁰.

Как было сказано ранее, в основе гражданско-правовых отношений лежит соглашение.

Рассмотрев труды некоторых ученых можно сделать вывод, что договор не совсем соответствует характеру оказания услуг. Конституция Российской Федерации диктует что: «Каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно», но соглашение не отвечает требованиям Конституции Российской Федерации. Оно заключается только на возмездной основе. «Договор возмездного оказания услуг не соответствует характеру отношений между адвокатом и его клиентом, его использование противоречит правовому статусу адвоката, при этом, использование его в этом качестве договора поручения также вызывает серьезные возражения и является неприемлемым»¹¹. Но доверитель сам вправе выбрать помощь, которую он хочет получить, также можно сказать, что именно доверитель определяет условия соглашения. Конечно, он вправе предложить свои условия по оплате услуг адвокату, но они могут не соответствовать желанию и требованиям адвоката. Поэтому в этом вопросе нужно соблюдать баланс, важно на гражданско-правовом уровне урегулировать этот вопрос. М.В. Кратенко: «Никакая другая отрасль, кроме гражданского права, не способна предложить какие-либо конкретные средства для регламентации соглашения об оказании юридической помощи»¹². В.А. Владимирова выделяет то, что: «Особенность оказания юридической помощи адвокатом не может быть до конца рассмотрена в рамках системы общего гражданско-правового договора об оказании услуг. Обязательства по оказанию услуг являются основной моделью регулирования отношений между адвокатом и клиентом. Разумным заключение смешанного договора на оказание адвокатом юридических услуг, и который включал бы в себя элементы договора поручения и договора оказания услуг»¹³. То есть, предоставляя услуги на возмездной основе, адвокат обязан высокую квалифицированную помощь доверителю, как на непроцессуальной стадии, так и процессуальной.

«Соглашение об оказании адвокатом юридической помощи, представляет собой правовой договор смешанного типа, включающий в себя элементы договора возмездного оказания услуг и договора поручения, так и заключаемый в простой письменной форме между доверителем и адвокатом (адвокатами), на оказание юридической помощи самому доверителю или назначенному им

¹⁰ Адвокатура в России: Учебник для вузов / Под ред. В.И. Сергеева. М.: «Юстицинформ», 2011.

¹¹ Бардин, Л.Н. О недостатках Закона об адвокатской деятельности и адвокатуре по вопросу о правовых основаниях оказания адвокатом юридической помощи / Я.М. Мастицкий, А.И. Минаков // Адвокатская практика. – 2003. – № 4. – С. 3.

¹² Кратенко, М.В. Договор об оказании юридической помощи в современном гражданском законодательстве: дисс.... канд.юрид.наук / М.В. Кратенко. – Томск, 2005.

¹³ Владимирова, И.А. Особенности гражданско-правового регулирования оказания услуг адвокатом: автореферат дисс.... канд.юрид.наук / И.А. Владимирова. – Тверь, 2006.

лицу»¹⁴. «Квалификационная комиссия Адвокатской палаты города Москвы, в одном из своих заключений, обращает внимание на этическую сторону неопределенности в отношениях адвоката с доверителем, в случае таких неподобающе оформленных отношений, возникает нарушение требований федерального законодательства к форме и содержанию соглашения об оказании юридической помощи, что влечет за собой возникновение состояния неопределенности в правоотношениях адвоката и доверителя, восприятие доверителем адвоката не как независимого советника по правовым вопросам, а как лица, которое, пользуясь своими связями и знакомствами в правоохранительной системе, оказывает различного рода услуги неясной правовой природы. Все это, разрушает доверие граждан, общества и государства к адвокатам и адвокатуре как важнейшему правозащитному институту»¹⁵. Соглашение на оказание услуг адвокатом доверителю, заключенное на возмездной основе, не дает адвокату право не серьезно подходить к делу, в основе работы адвоката лежит Закон «Об адвокатуре».

1.3. Участие адвоката в гражданском процессе по назначению

Конституция Российской Федерации это основа гражданско-правовых отношений: «Государство гарантирует равенство прав и свобод человека и гражданина независимо от пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также других обстоятельств. Запрещаются любые формы ограничения прав граждан по признакам социальной, расовой, национальной, языковой или религиозной принадлежности».

Существует такая категория гражданских дел, в которых суд в рамках закона обязан назначить представителя, руководствуясь статьей 50 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации: «Адвокат назначается в качестве представителя, если место жительства ответчика неизвестно и найти его не предоставляется возможным, а также в других предусмотренных законом случаях». Е. Николаева: «Исследование такого назначения представляется весьма актуальным ввиду того, что практикующие юристы называют эту статью «мертвой», а некоторые теоретики говорят, что данную статью можно трактоваться как угодно, что вызывает беспокойство».¹⁶ Обратившись в судебной практике, можно сделать вывод, что у судов возникают некоторые проблемы по применению статьи 50 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации (далее по тексту ст. 50 ГПК РФ).

¹⁴ Карманов, А.Ф. Соглашение об оказании юридической помощи как форма реализации конституционного права на получение квалифицированной юридической помощи: автореферат. дисс. канд.юрид.наук / А.Ф. Карманов. – М., 2006.

¹⁵ Вестник Адвокатской палаты. 2004. – №11–12 // Официальный интернет-сайт Адвокатской палаты г. Москвы. URL: <http://old.advokatymoscow.ru>

¹⁶ Николаева, Е. Защитник поневоле / Е. Николаева. ЭЖ-Юрист. – 2009. – № 30.

Проблема применения ст. 50 ГПК РФ, заключается в том, что суды не правильно трактуют понятия «место жительства» и «место пребывания» гражданина.

При рассмотрении дел с отсутствием ответчика, суд, вынося определение о назначении адвоката в порядке ст. 50 ГПК РФ, берет за основу ответ на запрос соответствующего органа, о том, что по зарегистрированному адресу ответчика найти не представилось возможным. Это и есть главная ошибка: «В соответствии с Конституцией Российской Федерации и международными актами о правах человека каждый гражданин Российской Федерации имеет право на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации»¹⁷.

В качестве примера рассмотрим дело: «Судья Верховного Суда Российской Федерации рассмотрел истребованное по надзорной жалобе гражданина К. дело по иску гражданки С. к гражданину К. о расторжении договора найма жилого помещения, выселении, снятии с регистрационного учета. Исковые требования решением Советского районного суда г. Самары были удовлетворены. В кассационном порядке дело не рассматривалось. В качестве одного из доводов для отмены судебного решения в надзорной жалобе указывалось на рассмотрение дела в отсутствие ответчика.

В Определении Верховного Суда Российской Федерации об отказе в передаче дела для рассмотрения по существу в надзорную инстанцию, суд решил: «довод о рассмотрении дела в отсутствие ответчика, не может быть принят во внимание, так как ответчик был извещен о месте и времени рассмотрения искового заявления, о чем в деле имеется сообщение жилищно-эксплуатационного управления о том, что место нахождения ответчика неизвестно. Суд, основываясь на сведениях с последнего места жительства ответчика, где сказано, что место его нахождения не известно, назначает ответчику представителя в порядке статьи 50 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации»¹⁸.

Имея значительные доказательства о неизвестном месте нахождения ответчика, суд вправе назначить ему представителя в соответствии со статьей 50 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, не нарушая тем самым прав ответчика.

«Нарушение требований статьи 50 Гражданского кодекса Российской Федерации является нарушением норм процессуального права, что служит отменой решения и направлению дела на новое рассмотрение по существу» такое определение вынес судья Верховного Суда Российской Федерации.

Следует отметить, что если в гражданском процессе будут участвовать несколько ответчиков, суд обязан назначить представителя всем, кто попадает под рамки ст. 50 ГПК РФ.

¹⁷ Конституция Российской Федерации (принята на всенародном голосовании 12 декабря 1993 г.) // Российская газета. – 1993. – № 237.

¹⁸ Определение Верховного Суда Российской Федерации от 25 апреля 2017 г. №46 – В07-8. – СПС «КонсультантПлюс».

Рассмотри один пример из практики, когда апелляционная жалоба ответчика на решение суда о недобровольной госпитализации в психиатрический диспансер, была удовлетворена.

Как видно из определения Судебной коллегии, апелляционная жалоба ответчика была удовлетворена: «Дело рассмотрено в отсутствие ответчика, при отсутствии сведений о его надлежащем извещении, доказательств невозможности личного участия в деле, а также при отсутствии его представителя, которого суд должен был назначить в порядке статьи 50 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, а также на основании статей 5, 7 Закона Российской Федерации «О психиатрической помощи и гарантиях прав граждан при ее оказании» не был привлечен».¹⁹

Из приведенного в качестве примера дела можно сделать вывод, ответчику не был предоставлен адвокат-представитель в порядке статьи 50 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, основанием для этого является часть 2 статьи 304 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, в соответствии с которой: «Дело о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар рассматривается с представителем гражданина, в отношении которого решается вопрос о принудительной госпитализации». Суд должен был руководствоваться положением части 2 статьи 304 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации и применить правило статьи 50 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации. Также при рассмотрении категории таких дел, гражданин может участвовать как лично, так и с представителем.

Как считает В.В. Варфоломеев: «В статье 50 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации есть ссылка на другие предусмотренные федеральным законом случаи. Эти случаи перечислены в Федеральном законе «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», они относятся к гражданам, чей доход ниже прожиточного минимума, по отдельным категориям дел»²⁰. «Если гражданин, принадлежащий к одной из перечисленных в законе категории граждан, в судебном заседании по делу выразит желание о предоставлении ему представителя, суд обязан удовлетворить его право на основании статьи 50 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации»²¹.

Существуют такие категории дел, в которых присутствие адвоката как представителя, обязательно. «Статья 8 Федерального закона от 24 июня 1999 года № 120 – Федерального закона «Об основах системы профилактики безнадзорности и правонарушений несовершеннолетних» предусматривает право находящихся в учреждениях этой системы несовершеннолетних на обеспечение

¹⁹ Апелляционное определение Ростовского областного суда от 7 декабря 2015 г. по делу № 3 – 18827/2015. – СПС «КонсультантПлюс».

²⁰ Варфоломеев, В.В. Проблемы оплаты труда адвоката, участвующего в гражданском процессе по назначению суда / В.В. Варфоломеев // Юрист. 2006. – № 6. – С. 51

²¹ Шакирьянов, Р.В. Применение нормы ГПК РФ об участии назначаемых судом адвокатов при рассмотрении гражданских дел Р.В. Шакирьянов // Правосудие. – 2005. – № 5.

их бесплатной юридической помощи с участием адвокатов. В предусмотренных этим Федеральным законом случаях суд в соответствии со статьей 50 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации должен назначить несовершеннолетнему, адвоката»²². Также категории дел при рассмотрении жалоб на действие медицинских работников, работников социальной защиты и так далее.

Назначение адвоката представителем в порядке статьи 50 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, ни как не является основанием для предоставления им не качественных услуг. Нельзя не согласиться с мнением Е.Г. Харлашиной: «На практике анализ применения указанной нормы показал, что в процессе «назначенные» адвокаты ведут себя весьма пассивно»²³.

Рассмотрим пример из практики.

«Решением суда первой инстанции, а также Апелляционным определением судебной коллегии по гражданским делам, истцу было отказано в удовлетворении исковых требований. Но истец подает кассационную жалобу в Верховный Суд Российской Федерации, и просит отменить решение первой и апелляционных инстанций и направлении дела в суд первой инстанции на новое рассмотрение, ссылаясь на незаконность вынесенных судебных актов.

Изучив материалы дела и доводы кассационной жалобы, Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации выносит следующее решение: «Судебная коллегия по гражданским делам Верховного Суда Российской Федерации находит жалобу подлежащей удовлетворению, поскольку имеются основания для отмены обжалуемых судебных постановлений в кассационном порядке. В соответствии с ч. 1 ст. 56 ГПК РФ каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений. Судом первой инстанции не было учтено, что представитель ответчика, назначенный судом в порядке статьи 50 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, не представил никаких доказательств, обосновывающих его возражения против иска, а также доказательств, свидетельствующих о том, что спорное жилое помещение является для ответчика единственным пригодным для проживания местом жительства. В связи с изложенным решение суда первой инстанции и определение суда апелляционной инстанции, оставившее его без изменения, нельзя признать законными. Они приняты с существенным нарушением норм материального и процессуального права, повлиявшим на исход дела, без его устранения невозможна защита нарушенных прав и законных интересов истца, что согласно статьи 387 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, является основанием для отмены обжалуемых судебных постановлений».²⁴

²² Определения Верховного Суда Российской Федерации от 16 апреля 2008 г. по делу № 75 – В08 – 16. – СПС «КонсультантПлюс».

²³ Харлашина, Г.Е. Назначение адвоката в качестве представителя судом / Г.Е. Харлашина // Адвокатская практика. – М.: Юрист. – 2010. – № 4. – С. 24 – 26.

²⁴ Определение Верховного Суда Российской Федерации от 22 октября 2013 г. № 4 – КГ13 – 27. – СПС «КонсультантПлюс».

Все действия адвоката по назначению прописаны на законодательном уровне. «У адвоката нет права признавать иск или обстоятельства, на которых истец основывает свои требования. Такого рода действия в случае принятия их судом свидетельствуют о существенном нарушении процессуальных норм, что должно служить основанием к отмене судебного решения»²⁵.

Имея некоторые ограничения в процессуальной деятельности, адвокат не в праве не компетентно относиться к своей работе, это ведет к прямому нарушению прав гражданина, чьи интересы он представляет. Из рассмотренной судебной практики, адвокат часто не пользуется правом на обжалование, таким правом в итоге пользуется ответчик.

Выводы по разделу 1

Добросовестное выполнение своих обязанностей как адвоката-представителя в гражданском процессе, это то, что волнует многих ученых и законодателей. Есть пробелы в нормативных актах, которые нужно решить на законодательном уровне. Если адвокат, который представляет интересы доверителя по соглашению, выполняет свои функции, можно сказать в полном объеме, зная что за проделанную работу он получит вознаграждение, размеры которого законодательно не фиксированы, то адвокат по назначению не всегда пользуется предоставленными ему правами, его труд будет оплачен при любом исходе дела, фиксировано, в порядке статьи 54 Кодекса административного судопроизводства Российской Федерации. Считаю, что отсюда и вытекает проблема в разном качестве предоставления адвокатов услуг по представлению в гражданском судопроизводстве.

²⁵ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19.12.2003 № – 23 «О судебном решении» // Бюллетень Верховного Суда РФ, – № 2, 2004 г.

2. СПЕЦИФИКА ДЕЯТЕЛЬНОСТИ АДВОКАТА НА РАЗЛИЧНЫХ СТАДИЯХ ГРАЖДАНСКОГО ПРОЦЕССА

2.1 Деятельность адвоката на досудебной стадии гражданского процесса

Статья 54 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации предусматривает процессуальные полномочия адвоката-представителя.

Все полномочия адвоката прописаны в части 5 статьи 53 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации: «Специальная доверенность, согласованная с доверителем, дает адвокату-представителю возможность воспользоваться правом отказа от иска, признания иска, правом заключения мирового соглашения и так далее. Также, полномочия адвоката подтверждаются ордером, выданным адвокатским образованием, который дает адвокату право совершать процессуальные действия, не связанные с материальной стороной доверителя».

Любой гражданин имеет право на защиту своих интересов и прав. Одной из самых надежных гарантий по защите своих прав, это обращение в суд. Чтобы требования были грамотно и четко изложены, лицо обращается за помощью к адвокату, где ему будет оказана квалифицированная юридическая помощь.

После заключения соглашения на оказание услуг, адвокат приступает к работе. Правильно построенная работа адвокат на досудебной стадии, в конце дает положительный результат, что и является основной задачей адвоката как представителя.

Адвокат проводит беседу с доверителем, в которой доверитель излагает свою позицию по делу, свои предпочтения в разрешении данного вопроса. Беседуя с доверителем, адвокат консультирует его, по интересующим его вопросам, тем самым адвокат, благодаря своему профессионализму, может установить психологический контакт с доверителем, понять законность его требований, а так же понять суть направленности вопроса. Выяснив суть вопроса, адвокат в форме консультации предлагает пути разрешения вопроса мирным путем, если такое возможно.

Следующей стадией работы адвоката является составление искового заявления. В основе правильности правильного составления искового заявления лежит процесс доказывания.

О.Б. Скрипник считает что: «Адвокат должен контролировать, чтобы в исковом заявлении были точно и достоверно изложены характер и сущность требования, правовая квалификация возникших правоотношений, доказательная база по делу, и предложить варианты решения спора. Также, в исковом заявлении сторона может заявить о вызове свидетелей, указав на обстоятельства дела которые они, как свидетели могут подтвердить в судебном заседании, об

истребовании письменных или вещественных доказательств, о принятии мер по обеспечению иска, прилагать перечень документов»²⁶.

По мнению Л.Ю. Грудцыниной: «Адвокату принадлежит особая роль в доказывании по гражданским процессам. Доказывание является «сердцевиной» всей процессуальной деятельности адвоката-представителя»²⁷.

«По некоторым категориям дел, например о защите чести и достоинства, процесс доказывания несколько отличается, происходит перераспределение обязанностей по доказыванию»²⁸.

Такое доказывание основывается на требованиях статьи 56 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации: «Каждая сторона процесса должна доказать те обстоятельства на которые она ссылается как на основания требований при рассмотрении дел по данной категории, доказательные презумпции. Презумпция это логический прием, где из установленных фактов создается предположение о существовании или отсутствии другого обстоятельства».

«Презумпции освобождают от доказывания определенных фактов только одну из сторон и лишь перераспределяют бремя доказывания фактов, но не выводят их из предмета доказывания. Например, по делам о защите чести, достоинства и деловой репутации адвокат, представляя интересы истца, не только может, но и обязан опровергать порочащие, не соответствующие действительности его доверителя сведения, несмотря на то, что бремя доказывания соответствия действительности порочащих сведений лежит на ответчике»²⁹.

«Таким образом, адвокат встраивает свою доказательную базу, основываясь к каким нормам права, относится конкретное дело».

«В категории дел о лишении родительский прав, в качестве базы доказывания, адвокат будет брать за основу статью 69 Семейного кодекса Российской Федерации, в которой прописаны действия, за которые родители могут быть лишены родительских прав. Отсутствие заботы по воспитанию ребенка, создание препятствий в обучении, склонение к воровству, употреблению наркотических средств и спиртных напитков, жестокое обращение и так далее, на это адвокат будет делать упор в своем доказывании».³⁰

В рамках действующего процессуального законодательства, факты которые предоставляет адвокат-представитель по делу, не могут рассматриваться судом как доказательство, в силу процессуального положения адвоката, которое ограничено лишь оказанием юридической помощи доверителю, адвокат не имеет

²⁶ Скрипник, О.Б. Этика взаимоотношений: адвокат-доверитель / О.Б. Скрипник // Мораль и догма юриста. Профессиональная юридическая этика. – М.: Эксмо, 2008.

²⁷ Грудцына, Л.Ю. Адвокатское право: учебно-практическое пособие / Л.Ю.Грудцына. – М.: Деловой двор, 2009. – 320 с.

²⁸ Шамшури, Л.Л. Юридическая помощь как средство обеспечения доступности правосудия в сфере гражданской юрисдикции / Л.Л. Шамшури // Российский судья. – 2011. – № 1. – С. 7 – 11.

²⁹ Грудцына, Л.Ю. Адвокатское право: учебно-практическое пособие / Л.Ю.Грудцына. – М.: Деловой двор, 2009. – 111 с.

³⁰ Кучерена, А. Г. Адвокатура в условиях судебно-правовой реформы в России / А.Г. Кучерена. – М.: Юркомпани, 2015. – 432 с.

материально-правовой заинтересованности в исходе дела. Участие и доказывание, это работа адвоката-представителя, нормами которой является Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации и Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

Адвокат как самостоятельный субъект доказывания, на основании статьи 6 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» имеет право.

1. Самостоятельно делать запросы в государственные учреждения на предоставление справок и характеристик и других документов, которые необходимы для разрешения дела:

2. На договорной основе привлекать специалистов для разъяснения вопросов, которые связаны с оказанием юридической помощи.

3. Опрашивать лица, с их согласи, которые могут владеть информацией относящейся к делу.

4. Заниматься сбором документов и предметов, которые суд может признать вещественными доказательствами по делу.

«Адвокат имеет право документально и с помощью технических средств, фиксировать информацию из материалов дела, соблюдая при этом государственную и иную охраняемую законом тайну. Все полученные доказательства, адвокат предоставляет в суд для исследования, обеспечивая техническими средствами, если это необходимо. В дальнейшем, предоставленные адвокатом доказательства, приобщаются к материалам дела в процессе его рассмотрения». Все эти действия адвоката осуществляются в рамках закона.

Отметим, что представительство осуществляется в двух формах: единолично адвокатом и совместно с доверителем. Если для доверителя возможность участия адвоката в судебном процессе, где он самостоятельно представляет интересы и права доверителя, это избавлении от участия в процессе, то для юридического же лица, это хорошая возможность для реального участия в гражданском процессе.

Как отмечает С.С. Колобашкина: «В зависимости от того, участвует ли в разбирательстве дела заинтересованное лицо, круг вопросов, по которым выступает адвокат представитель, бывает различным. Так, если в суде присутствует сам истец - участник рассматриваемого спора, то обычно именно он излагает фактические обстоятельства дела, а представитель должен сосредоточить внимание на правовых вопросах, на юридическом обосновании позиции доверителя»³¹.

«Представитель имеет право от имени доверителя совершать все процессуальные действия, кроме полного или частичного отказа от исковых требований, уменьшения размера исковых требований, изменения предмета искового заявления, его признание, заключение мирового соглашения и так далее, если иное не предусмотрено соглашением», такие права адвокату дает статья 54 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации.

³¹ Колобашкина С.С. Правовая позиция адвоката-представителя по гражданскому делу: понятие и особенности определения // Адвокатская практика. 2011. № 3. С. 16 – 20.

Участие адвоката-представителя в процессе единолично, возлагает на него обязанность, действуя от лица доверителя, он отстаивает его точку зрения по данному спорному вопросу, приводит доводы, заявляет ходатайства об истребовании доказательств, о приобщении доказательств к материалам дела, возражения, он действует только в интересах доверителя. Адвокат не может иметь личный интерес по делу.

По некоторым категориям дел, в исковом заявлении адвокат указывает на меру по обеспечению иска, наложения ареста на имущество ответчика, на счета в банках и так далее. К таким категориям дел относятся, дела о взыскании задолженности по пользованию чужими денежными средствами, о взыскании алиментов с супруга и так далее.

Но право адвоката как представителя единолично участвовать в судебном заседании, не лишает возможности доверителя тоже принимать участие в процессе. Если доверитель принимает решение о совместном участии с адвокатом при рассмотрении дела в суде, адвокат на досудебной стадии проводит беседу с доверителем, в которой четко излагает свою позицию по делу. Помогает доверителю грамотно сформулировать интересующие его вопросы, если у него возникнет желание задать их в судебном заседании. Также они обговаривают все возможные варианты разрешения дела, чтобы доверитель был готов к любому исходу дела. На случай, если исход дела будет отрицательный, адвокат за ранее поясняет дальнейшие действия после вынесения судом данного решения. Главная задача адвоката это максимально подготовить доверителя к судебному заседанию, и к результату дела, каким бы он не был.

Существует такая категория дел, где участие адвоката как представителя не освобождает ответчика от участия в судебном заседании.

Категория таких дел четко прописана в Постановлении Пленума Верховного суда от 04 июля 1997 года № 9: «По делам определенной категории, например об усыновлении (удочерении), наличие у заявителя адвоката, надлежащим образом уполномоченного на ведение дел в суде, не освобождает лицо (лиц), желающее (их) усыновить ребенка, от обязанности явиться в суд».

Прописанные в статье 6 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» исключения, не дают адвокату право выступать представителем. К таким правам относятся:

1. Если ранее, по данному делу, адвокат был оказывал или оказывает юридическую помощь лицам, интересы которых противоположны интересам доверителя.

2. Если ранее, по этому делу адвокат принимал участие в качестве судьи, специалиста, прокурора, эксперта, переводчика и так далее.

3. Если в рассмотрении данного дела принимает участие должное лицо состоящее с адвокатом в родственных или семейных отношениях.

4. Если адвокат преследует личные интересы по предмету соглашения с доверителем, который отличается от интересов доверителя.

Знание закона помогают адвокату грамотно определить предмет доказывания, и построить правовую позицию по делу.

«В юридической литературе существуют различные толкования понятия «позиции по гражданскому делу» в общем смысле: « это версия одной стороны о фактических обстоятельствах дела и заявленное правовое требование обоснованное этой версией».³²

«Факт принятия поручения доверителя адвокатом, зависит от правовой позиции по делу, означающей материальность и процессуальную обоснованность требований и возражений доверителя. Правовую позицию адвоката как представителя по гражданскому делу нужно рассматривать, как подтвержденное нормами закона представление адвоката о фактических обстоятельствах данного дела, которые имеются в доказательствах, заявленными правовыми требованиями, юридическими действиями, которые адвокат планирует совершить по делу, основанное на процессуальном положении доверителя и согласие доверителя с мнением адвоката, что является единственным основанием для заключения соглашения с доверителем»³³.

При оказании юридической помощи, адвокат придерживается полномочий прописанных в законе.

1. При заключении с доверителем соглашения на оказание ему квалифицированной юридической помощи, адвокат обязан выполнять требования действующего законодательства, соответствовать утверждению и практической реализации принципов верховенства прав и законности, использовать все свои знания и профессиональное мастерство.

2. Даже если дело содержит в себе какие-то юридические сомнения, адвокат обязан принять его.

3. Если итог дела или средства его достижения несут противоправный характер, адвокат имеет право отказаться от дела.

4. Защищать права и обязанности своего доверителя не запрещаемыми законом методами.

5. Адвокат обязан хранить адвокатскую тайну.

6. Оказание бесплатной юридической помощи по делам, предусмотренным законом.

7. Наличие конфликта сторон, тоже запрещают адвокату принимать дело.

М.Ю. Барщевский, предлагает включить еще одно правило: «Адвокат не должен участвовать в деле, если разрешение спора может повлиять на его собственные имущественные интересы, не имея в виду получения гонорара»³⁴.

По мнению В.М. Дикусара: «Есть случаи исключения, когда доверитель настаивает на помощи именно конкретного адвоката оценка законности требований доверителя не является единственным критерием для отказа ему в

³² Адвокат: навыки профессионального мастерства / под ред. Л.А. Воскобитовой. – М.: Волтерс Клувер, 2006. – С. 220.

³³ Гончарова, Н.Н. Формирование и реализация адвокатом правовой позиции по гражданскому делу: автореферат дисс. канд.юрид.наук / Н.Н. Гончарова. – М., 2008.

³⁴ Барщевский, М.Ю. Адвокатская этика: учебное пособие / М.Ю. Барщевский – М.: Профобразование, 2000.

правовой помощи в сфере гражданских правоотношений, так как до исследования доказательств в судебном процессе интерес доверителя не всегда поддается обоснованной правовой оценке. В таких случаях адвокат должен правильно донести до доверителя свои доводы и сомнения. При этом, независимо от сомнений в рамках заключенного соглашения, нравственным долгом и правовой обязанностью адвоката является активное применение им всех законных способов защиты интересов доверителя (статья 7 закона об адвокатуре)³⁵.

Поэтому деятельность адвоката на досудебной стадии разрешения очень важна. Как было сказано ранее, профессионализм адвоката помогает установить психологический контакт. Людям без юридического образования трудно понять всей законности вопроса, и бывают такие случаи, когда законность требований вызывает сомнения у адвоката. При возникновении сомнений в законности требований доверителя, адвокат вправе отказаться от ведения дела. Но он должен на законном основании аргументировать свой отказ, иначе это будет нарушением Конституционных прав человека. При расхождении во взглядах с доверителем, которое ведет к отказу в принятии дела, адвокат должен рекомендовать другого специалиста, который возможно может помочь доверителю в решении его вопроса.

«Правовая позиция адвоката-представителя по гражданскому делу»: «это система убеждений адвоката-представителя по вопросам, подлежащим разрешению, в связи с производством по делу, основанные на произведенном адвокатом анализе законности требований (притязаний) доверителя, включая наличие сомнений юридического характера, не исключающих возможности отстаивания позиции средствами и способами, не запрещенными законом, квалификации фактических обстоятельств из имеющихся материалов, которые отвечают требованиям, относящимся к доказательствам; действий, которые адвокат планирует совершать, а также юридические перспективы по делу»³⁶.

Ст. 54 ГПК РФ, включает в себя права адвоката: «По общему правилу представитель вправе совершать от имени представляемого все процессуальные действия, однако право представителя на подписание искового заявления, предъявления его в суд, передачу спора на рассмотрение третейского суда, предъявление встречного иска, полный или частичный отказ от исковых требований, уменьшение их размера, признание иска, изменение предмета или оснований иска, заключение мирового соглашения, передачу полномочий другому лицу (передоверие), обжалование судебного постановления, предъявление исполнительного листа к взысканию, получение присужденного имущества или денег, должно быть специально оговорено в доверенности, выданной представляемым лицом».

Безусловно, процессуальные права адвоката как представителя истца в гражданском процессе имеют большое значение. Предъявление встречного

³⁵ Дикусар, В.М. Морально-деловые качества и этические основы профессиональной деятельности адвоката / В.М. Дикусар // Мораль и догма юриста. Профессиональная юридическая этика. М.: Эксмо, 2008.

³⁶ Колобашкина, С.С. Правовая позиция адвоката - представителя по гражданскому делу: понятие и особенности определения / С.С. Колобашкина // Адвокатская практика. – 2011. – № 3. – С. 16 – 20.

искового заявления, поддержание заявленных исковых требований, изменение предъявленных требований и так далее. Это достаточно важные процессуальные права. Но существуют исключения, когда доверитель в ходе судебного заседания устно под протокол судебного заседания или, с помощью подачи заявления с приобщением его в материалы дела, может изменить процессуальные полномочия адвоката.

Часть 6 статьи 53 ГПК РФ: «Полномочия адвоката-представителя могут быть определены непосредственно прямо в судебном процессе, либо письменным заявлением доверителя, с приобщением в материалы дела, либо устным заявлением с занесением в протокол судебного заседания».

Из этого следует, что полномочия процессуальных прав, которыми может воспользоваться адвокат, на прямую зависит от воли излияния доверителя.

«Понятие «правовая позиция» адвоката складывается на основании норм процессуального права, понятия сущности искового заявления, анализа всех представленных фактов, и полномочий которыми доверитель наделяет адвоката, процессуальных действий адвоката по решению данного вопроса, совокупность сочетания объективных и субъективных факторов».

Именно правильно построенная «правовая позиция», дает адвокату четко и грамотно составить план своей работы, который в первую очередь направлен на защиту прав и интересов своего доверителя, и использование всех возможной способов, не противоречащих нормам закона, для получения положительного результата. Для получения положительного результата, адвокат в силу своих этических норм, добросовестно исполняет свои обязанности, максимально используя все свои профессиональные навыки, совершенствуется, изучая специальную литературу, направляет запросы в различные организации, с целью собрать хорошую доказательную базу, при необходимости прибегает к консультациям квалифицированных специалистов в вопросах, которые вызывают у него сомнения и так далее.

На досудебном этапе между адвокатом и доверителем также обговаривается способ платы предоставляемых услуг. Если доверитель на законных основаниях освобождается от уплаты расходов, или предоставлена рассрочка с предоставлением соответствующих сведений об имущественном положении доверителя, это включается в исковое заявление. Также оплата услуг представителя может быть указана как одно из требований искового заявления.

Подача встречного искового заявления, тоже является одним из способов защиты законных интересов доверителя. Грамотно составленное встречное исковое заявление с самостоятельными требованиями доверителя, до вынесения основного решения, поможет решить исход дела. Оно может полностью поменять исход дела.

«Ответчик вправе до принятия судом решения предъявить к истцу встречный иск для совместного рассмотрения с первоначальным иском. Предъявление встречного иска осуществляется по общим правилам предъявления иска», статья 137 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации.

В целом, грамотно построенная работа адвоката как представителя на досудебной стадии гражданского процесса, хорошая доказательная база, все это может привести к положительному завершению дела.

2.2. Участие адвоката в судебном процессе

Судебное разбирательство, это основная часть гражданского процесса.

Если на досудебной стадии, главной задачей адвоката было правильно сформировать свою правовую позицию, и подготовить доказательную базу, то на стадии судебного разбирательства, цель адвоката, имея в распоряжении все доказательства, убедить суд всеми законными способами в правоте требований своего доверителя. Именно в судебном процессе будет виден результат по проделанной адвокатом работе на стадии подготовки дела.

«Участвуя в установлении истины по делу, адвокат не вправе забывать, что главной его задачей остается оказание правовой помощи своему доверителю, и он не может действовать во вред своему клиенту. Поэтому адвокат должен постоянно направлять действия своего доверителя путем дачи советов, консультаций, оказывать помощь в сборе доказательств, давать им предварительную оценку.»³⁷.

Процесс доказывания это самый важный этап в работе адвоката, то на сколько грамотно составленная доказательная база, это положительный исход дела, адвокат самостоятельно определяет способ получения доказательств. Далее он группирует доказательства, и решает, какие из них можно использовать в работе, также адвокат распределяет доказательства по стадиям процесса, это грамотная построенная работа адвоката, основана на профессиональном опыте.

Ст. 35, 57 ГПК РФ: «Адвокат собирает доказательства в форме их истребования». «Это означает, что если возможности самостоятельно собрать доказательства нет, адвокат должен ходатайствовать перед судом об их истребовании в соответствии с принципом состязательности сторон, так как в настоящее время акценты по собиранию доказательств смещены с активности суда на обязанности сторон и соответственно их представителей».

Конечно, чтобы представить доказательства, их нужно найти и получить, действуя в рамках закона. «Система доказывания это отдельная деятельность адвоката в гражданском процессе, которая рассматривается как, совокупность, возникающая из двух групп, первая группа составляет подготовительную часть доказывания, а вторая его ее осуществление».

Деление на этапы работы по доказыванию это решение адвоката основанной на его профессионализме и опыте. Первым этапом в доказывании адвокат, основываясь на нормы права, определяет сам предмет доказывания, осуществляет поиски доказательств. Если не определить предмет и пределы доказывания, это

³⁷ Грудцына, Л.Ю. Адвокатское право: учебно-практическое пособие / Л.Ю. Грудцына. – М.: Деловой двор, 2009. – 125 с.

может привести к ошибке в исходе дела. Второй этап, это этап доказывания, это исследование и формирование собранных доказательств по важности и представлении их в судебном процессе.

«Под предметом доказывания можно понимать совокупность юридических фактов, от установления которых зависит разрешение дела по существу. Например, установить факт распространения порочащих, не соответствующих действительности сведений, факт неисполнения обязательств и так далее»³⁸

«В юридической литературе под предметом доказывания понимается совокупность юридических фактов, от установления которых зависит разрешение дела по существу (например, факт распространения порочащих, не соответствующих действительности сведений, факт неисполнения обязательств и т.д.)».

«Предмет доказывания» это обстоятельства, на которые ссылается доверитель в своем исковом требовании, поэтому очень важно правильно определить предмет доказывания, иначе суд просто не примет во внимание доводы адвоката.

«В юридической литературе под предметом доказывания понимается совокупность юридических фактов, от установления которых зависит разрешение дела по существу».

На основании статьи 125 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации: «Обязанностью истца является четкое изложение содержания своих требований в исковом заявлении, с указанием на юридические факты по данному гражданскому делу». «Для четкого определения предмета доказывания, нужно определить характер правоотношения сторон и закон, на основании которого следует руководствоваться при разрешении данного спора. Без правильного определения обстоятельств, которые подлежат определению в предмет доказывания, не представляется возможным правильное определение характера правоотношений сторон, и подходящую норму материального права. Эти задачи адвокат выполняет одновременно».

«Под предметом иска понимается обращенное к ответчику требование истца (то, о чем возник спор, например, о разделе совместно нажитого в период брака имущества, о признании недействительной сделки купли-продажи и т.д.). В качестве основания иска рассматриваются те юридические факты, из которых гражданин или организация, обращающиеся за судебной защитой, выводят на основании нормы права свое требование. Так, истец может обратиться в суд с иском к автомагазину о взыскании материального ущерба (предмет иска), мотивируя иск тем, что он внес деньги в кассу автомагазина, а выбранный им автомобиль был в нарушении закона продан другому покупателю (основание иска)».

Статья 56 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации: «Суд определяет, какие обстоятельства имеют значение для дела, какой стороне надлежит их доказывать, выносит обстоятельства на обсуждение, даже если стороны на какие-либо из них не ссылались».

³⁸ Кучерена, А.Г. Адвокатура: Учебник / А.Г. Кучерена. – М.: Юристъ, 2011.

Чтобы адвокату правильно сформулировать предмет доказывания, он должен на профессиональном уровне, грамотно использовать норму права. Неправильно сформулированный предмет права, приведет к ошибкам при сборе доказательств по делу.

Чаще всего предмет доказывания определяется на досудебной стадии гражданского процесса, но бывают такие категории дела, где предмет доказывания может менять в ходе судебного разбирательства.

Определение предмета доказывания очень часто осуществляется на ранних стадиях гражданского процесса, но для адвоката он может начаться и до возбуждения гражданского дела. Но существуют такие дела, где предмет доказывания во время судебного разбирательства может уточняться и изменяться. Например, по делам о расторжении брака, если адвокат представляет интересы истца и ему нужно доказывать факт распада брачных отношений по вине ответчика, а также невозможность их дальнейшего сохранения.

Адвокат также может принять поручение на оказании юридической помощи другой стороне по делу, ответчику, вопреки его принципам деятельности, изменится характер его деятельности, так как в случае, когда адвокат представляет интересы истца, его усилия будут направлены на защиту прав и законных интересов истца путем доказывания законности и обоснованности иска. А в случае, когда адвокат представляет интересы ответчика, его деятельность будет направлена на установление обстоятельств, опровергающих полностью или частично заявленные требования, то есть на защиту прав и законных интересов ответчика. Но во всех случаях, когда адвокат представляет интересы ответчика, он должен ознакомиться с существом предъявленного иска, а также выяснить отношение ответчика к заявленным исковым требованиям.

При изменении истцом заявленных исковых требований, должен быть изменен и предмет доказывания у ответчика. Это не значит, что факторы, которые были установлены ранее, полностью утратили свой смысл. Наоборот, изменение стороной спора предмета доказывания может рассматриваться как слабость его доказательной позиции, также предмет доказывания может быть связан с прежним.

«Каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений, если иное не предусмотрено федеральным законом», ст. 56 ГПК РФ, такое требование закона на практике вызывает некоторые трудности для адвоката. «Задача адвоката как представителя истца – доказать обстоятельства, составляющие основание и существо иска. Представляя интересы ответчика, он обязан доказывать обстоятельства, на которых основываются возражения против иска».

Адвокат-представитель, защищая истинность мысли доверителя, должен доказать что они носят определенный юридический характер. Совокупность обоснованных суждений составляет тезис, который адвокат защищает в ходе доказывания. Однако нужно учитывать, что защита любого тезиса требует наличия аргументов, которые должны подтверждать правоту избранной позиции.

Именно такие аргументы служат доказательством в гражданском судопроизводстве.

До предоставления доказательств в суд, адвокат анализирует полученные доказательства, группирует их по предмету иска, такую работу он проводит на стадии досудебного процесса вместе с доверителем, чтобы ввести его в курс дела.

«Доказательства представляются сторонами и другими лицами, участвующими в деле», ст. 57 ГПК РФ, сбор доказательств это одна из проблем с которой сталкивается адвокат. Поиск доказательств осуществляется на стадии досудебного производства, часть доказательств доверитель может предоставить на консультативной беседе с адвокатом.

«В процессе беседы с доверителем и изучения имеющихся материалов адвокат должен составить представление о наличии фактических данных, т.е. доказательств, необходимых для подтверждения заявленных требований либо возможных возражений. Правильное решение вопроса об относимости тех или иных доказательств к разрешению спора имеет существенное значение».

Наряду с правилами актуальности доказательств, адвокат должен учитывать требование об их допустимости. Правило приемлемости определяется доказательствами, которые используются в гражданском процессе, что ограничивает возможность использования отдельного дела для решения конкретного дела.

«Доказательствами по делу являются полученные в предусмотренном законом порядке сведения о фактах, на основе которых суд устанавливает наличие или отсутствие обстоятельств, обосновывающих требования и возражения сторон, а также иных обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела. Эти сведения могут быть получены из объяснений сторон и третьих лиц, показаний свидетелей, письменных и вещественных доказательств, аудио- и видеозаписей, заключений экспертов», ст. 55 ГПК РФ

При сборе доказательств адвокат руководствуется требованиями ст. 60 ГПК РФ: «Обстоятельства дела, которые в соответствии с законом должны быть подтверждены определенными средствами доказывания, не могут подтверждаться никакими другими доказательствами».

Если у адвоката возникают трудности при сборе определенных доказательств, если он не может установить точное место их нахождения, он может обратиться в суд с ходатайством от имени доверителя об их истребовании. В данном ходатайстве, адвокат должен указать по каким причинам он не может их получить, аргументировать важность этих доказательств, по возможности указать организацию, где можно их запросить.

«В ходатайстве об истребовании доказательства должно быть обозначено доказательство, а также указано, какие обстоятельства, имеющие значение для правильного рассмотрения и разрешения дела, могут быть подтверждены или опровергнуты этим доказательством, указаны причины, препятствующие получению доказательства, и место нахождения доказательства. Суд выдает стороне запрос для получения доказательства или запрашивает доказательство

непосредственно. Лицо, у которого находится истребуемое судом доказательство, направляет его в суд или передает на руки лицу, имеющему соответствующий запрос, для представления в суд», ст. 57 ГПК РФ.

«Каждая сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений, если иное не предусмотрено федеральным законом», ст. 56 ГПК РФ. То есть стороны по делу должны самостоятельно построить доказательную базу, в отличие от уголовного процесса, где дело поступает в суд уже полностью готовое, со всеми доказательствами по нему.

Сбор необходимых доказательств по делу, адвокат может осуществлять как самостоятельно, так и обращаться за помощью к другим лицам.

Ст. 6 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»: «Адвокат имеет право опрашивать с их согласия лиц, предположительно владеющих информацией, относящейся к делу, по которому адвокат оказывает юридическую помощь». Полученную информацию из беседы с заинтересованными лицами, адвокат может передать в суд, для приобщения ее к материалам дела.

«Доказательства, полученные с нарушением закона, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу решения суда», ст. 55 ГПК РФ. Поэтому на практике адвокаты иногда сталкиваются с такой проблемой, когда собранные доказательства имеют большое значение по делу, но не имеют процессуального закрепления, поэтому не могут быть использованы в суде.

«Адвокату в процессе работы над материалами гражданского дела целесообразно выявлять не только доказательства, но и иную полезную информацию о фактах предмета доказывания. В конечном счете, если имеется такая возможность, эту информацию можно преобразовать в доказательство (например, заявить ходатайство о допросе специалиста в качестве эксперта). В случае, если не будет такой возможности, правильно использованные сведения о фактах, которые не признаны доказательствами, все равно подкрепляют доказательственную позицию адвоката и одновременно способствуют формированию у судей благоприятного для доверителя внутреннего убеждения».

Еще одним важным элементом в процессе доказывания является экспертиза. Для привлечения по делу эксперта, адвокат должен грамотно изложить свои доводы в ходатайстве. Если доводы адвоката убедительны, суд выносит определение о назначении экспертизы по делу. Рассмотрение дела откладывается на неопределенный срок, пока в суд не поступит отчет эксперта о проведенной экспертизе. Экспертиза приобщается к материалам дела.

«Никакие доказательства не имеют для суда заранее установленной силы», ч.2 ст. 67 ГПК РФ. Адвокат может указать на ошибку в экспертизе, указать на противоречивость экспертизы с материалами дела.

«Заключение эксперта исследуется в судебном заседании, оценивается судом наряду с другими доказательствами и не имеет для суда заранее установленной силы. Несогласие суда с заключением эксперта должно быть мотивировано в

решении суда по делу либо в определении суда о назначении дополнительной или повторной экспертизы, проводимой в случаях и в порядке, которые предусмотрены статьей 87 настоящего Кодекса», ч.2 ст. 187 ГПК РФ.

Выявленные адвокатом недостатки в экспертизе, могут послужить фактом для оспаривания ее результатов, и о назначении повторной экспертизы по делу.

«При исследовании заключений экспертов от адвоката требуется не только хорошо знать материалы дела и нормы права, но и владеть теми вопросами, которые поставлены перед экспертом. Например, если адвоката интересует источник доказательства, то исследованию должны подлежать личностные данные эксперта, его квалификация и стаж профессиональной деятельности, специализация, опыт работы в качестве эксперта. Если адвоката интересует форма экспертизы, то подлежат исследованию процедура ее проведения, время, которое эксперт уделил анализу материалов дела, способ проведения экспертизы, использованные при этом методы и так далее».

«Осмотр и исследование доказательств, производятся судом с извещением лиц, участвующих в деле, однако их неявка не препятствует осмотру и исследованию. В случае необходимости для участия в осмотре и исследовании доказательств могут быть вызваны эксперты, специалисты, свидетели», ч.2 ст.58 ГПК РФ. Важно отметить, что при рассмотрении одного дела, в судебном заседании одновременно могут участвовать эксперт и специалист. Если у адвоката в процессе судебного заседания возникают какие-либо сомнения в компетентности выводов специалиста, он вправе заявить ходатайство о назначении экспертизы по делу.

«В свою очередь, специалисты могут участвовать в суде первой, апелляционной, кассационной или надзорной инстанций. Они оказывают существенную помощь суду первой инстанции при осмотре и исследовании письменных и вещественных доказательств (ч. 2 ст. 58 ГПК РФ), в период получения образцов почерка судьей или судом (ч. 2 ст. 81 ГПК РФ), а также оказывают суду первой, кассационной и надзорной инстанций консультативную помощь в отношении качества экспертного исследования и достоверности его результатов. Таким образом, с помощью заключения эксперта в необходимых случаях адвокатом может быть проверена достоверность заключения специалиста и наоборот».

Владение специалистом профессиональными знаниями в области определенных технических средств и науки, помогает суду в решении важных вопросов.

«Не менее важным является привлечение специалиста для оказания технической помощи, например, отбор образцов подписи для почерковедческой экспертизы, снятие образа накопителя на жестких магнитных дисках для компьютерно-технической экспертизы, а также фотографирование, составление схем и т.п. Необходимость привлечения для данных действий специалиста объясняется тем, что лицо, которое не обладает необходимыми специальными знаниями, может внести изменения в объект исследования, отобрать такие образцы, по которым эксперт впоследствии не сможет дать категоричный вывод».

В некоторых случаях предоставленные суду доказательства, а также показания свидетелей менее убедительны, тогда как мнение специалиста, который обладает профессиональным знанием в конкретном вопросе, имеет для суда большое значение. «Обладая профессиональным знанием рассматриваемого вопроса, специалист может дать суду самую полную информацию по разыскиваемым фактам, а это важное обстоятельство, которое юристы используют в процессе судебного доказывания».

Вся проделанная работа адвокатом на досудебной стадии разбирательства, подвергается судом анализу и проверке в процессе судебного разбирательства.

«Суд оценивает относимость, допустимость, достоверность каждого доказательства в отдельности, а также достаточность и взаимную связь доказательств в их совокупности», ст. 66 ГПК РФ.

Перед началом судебного разбирательства, адвокат еще раз проводит беседу с доверителем, разъясняет последовательность своих действий, при необходимости дает рекомендации для действий доверителя в судебном заседании. Еще раз изучает материалы дела и доказательства, которые он планирует приобщать в судебном заседании. Рассматривает все возможные решения по данному вопросу, рассматривая возможность заключения мирового соглашения между сторонами спора. Грамотно выставленная последовательность его действий на стадии судебного разбирательства, может адвокату добиться желаемого результата для своего доверителя.

На открытой стадии судебного процесса, объявляется состав суда, секретарь судебного заседания оглашает всех лиц, которые присутствуют в судебном заседании, а также отсутствующих по какой-либо причине. Судья, спрашивает мнение присутствующих в судебном заседании, о рассмотрении дела в отсутствие не явившихся лиц, или решается вопрос о его отложении. Также рассматриваются все ходатайства и заявления сторон по делу. Если доверитель высказывает свое мнение о рассмотрении дела без участия одной из сторон, полагая, что тогда истцу будет легче достичь желаемого результата, адвокат, как специалист в силу своего опыта, должен грамотно донести до доверителя, что его мнение ошибочно.

«Разрешение дела в отсутствие лиц, не явившихся на суд, участие которых может оказать существенное влияние на исход рассмотрения дела, может повлечь за собой в дальнейшем негативные последствия для доверителя в виде неполного выяснения обстоятельств, имеющих отношение к делу, что может привести к отмене принятого решения».

Все заявленные в деле ходатайства, должны быть обоснованными. Если адвокат будет заявлять о большом количестве ходатайств или заявлений, это лишь будет свидетельствовать о плохо проделанной работе адвоката на досудебной стадии процесса.

Высказывая свое мнение по вопросам, адвокат должен учитывать интересы своего доверителя. «Возражения против вызова свидетеля на допрос для опровержения фактов, которые ранее были установлены вступившим в законную силу решением по другому делу, такие возражения являются обоснованными».

Если другая сторона спора в судебном заседании предъявила доказательства о которых адвокату не было известно, он имеет право попросить суд о объявлении перерыва, что даст возможность адвокату обсудить с доверителем возникшие вопросы по данному факту.

Адвокат может ходатайствовать об отказе в удовлетворении поданных заявлений стороной ответчика

«Заявление адвокатом принципиальных ходатайств либо возражений против удовлетворения таких ходатайств, заявленных другими участниками судебного процесса, целесообразно облекать в письменную форму. Это дает суду возможность более точно уяснить позицию адвоката и учесть ее при разрешении ходатайств по существу. Адвокат должен иметь в виду, что отказ в удовлетворении заявленного ходатайства не препятствует его повторному заявлению в случае, если появятся дополнительные основания для его удовлетворения».

Решив все вопросы, возникшие в подготовительной части судебного заседания, судья приступает к рассмотрению дела по существу, которое начинается с его доклада, после чего он уточняет отношение сторон к иску и возможность урегулирования дела мировым соглашением. На этой стадии процесса адвокат должен объяснить доверителю в доступной форме возможные последствия любого из этих регулирующих действий и, если урегулирование будет заключено, помочь доверителю в подготовке этого соглашения.

Также, адвокат должен оказать помощь доверителю в подготовке возражений, если такие есть, по существу дела. Это нужно сделать на стадии подготовки дела, до судебного заседания.

Так как лица, которые участвующие в деле, имеют право задавать друг другу вопросы, адвокат полностью использует это право в судебном процессе. Вопросы, заданные адвокатом своему процессуальному оппоненту, призваны обосновать законность позиции его доверителя.

Суд, заслушав объяснения лиц, участвующих в деле, устанавливает порядок изучения доказательств по делу с учетом мнения лиц, которые участвуют в деле.

Как показывает судебная практика, самым распространенным средством доказывания являются показания свидетеля. Участие адвоката в экспертизе показаний осуществляется в ходе судебного заседания при непосредственном допросе свидетелей. По незнанию, доверитель в заявлении часто указывает большое количество свидетелей, думая, что чем больше свидетелей могут подтвердить его обоснованность, тем лучше. Тут задачей адвоката как представителя, определить самых важных свидетелей, которые обладают более важной информацией связанной с предметом спора.

Свидетельство тех, кто может указать на законный источник своих сведений, то есть свидетельствовал о событиях или действиях, о которых идет речь, знать о них из документов или из официальных отчетов, будет иметь ценную доказательственную ценность. Информация, полученная из неопределенных

источников (слухи, предположения, анонимные письма и заявления), не будет иметь доказательственной ценности.

Что обеспечить достоверность и убедительность показаний свидетеля, адвокат должен уметь владеть искусством ведения допроса. Искусство допроса свидетелей и других лиц (сторон, третьих лиц, экспертов, специалистов) является необходимым условием успешного завершения дела. Поэтому необходимо иметь всестороннее и четкое понимание обстоятельств, которые должны быть выяснены во время допроса, соблюдать исключительную правильность, тактику, вежливость, сдержанность, уважать личность допрашиваемого лица, четко, ясно и кратко задавать вопросы.

Порядок дачи объяснений лицами, которые участвуют в деле, порядок допроса экспертов, свидетелей, законодатель предусмотрел правило, согласно которому адвокат задает вопросы указанным лицам после своего доверителя. Адвокат объясняет доверителю, какие вопросы им следует задавать или не задавать вообще, в какой форме они должны быть изложены, как воспринимать полученные ответы. По взаимному согласию основной допрос лиц, участвующих в деле, может проводить адвокат, а доверитель может задавать только вопросы по фактам, которые не были выяснены.

«Большое значение в гражданском судопроизводстве имеют письменные доказательства, к которым отнесены акты, договоры, справки, документы, письма делового и личного характера, выполненные в форме словесной, цифровой, графической записи, в том числе полученные посредством факсимильной, электронной или другой связи, содержащие сведения об обстоятельствах, имеющих значение для дела», статья 71 Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации.

Адвокат, проверяющий письменные доказательства, проверяет наличие надлежащего свидетельства и регистрации проверяемого документа, полномочия органа, его выдающего, соответствие копии оригиналу и, если для этого есть основания, внимание суда к некачественное или ошибочное оформление этого документа, такое право адвокату дает часть 7 статьи 67 и часть 2 статьи 71 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации.

Вещественным доказательством, с которым адвокат часто сталкивается в гражданском процессе, являются предметы, которые по своему виду, имуществу, местонахождению или другим признакам могут служить средством установления обстоятельств, имеющих значение для дела. Лица, которым представлены вещественные доказательства, могут обратить внимание суда на определенные обстоятельства, связанные с их проверкой. Эти заявления фиксируются в протоколе судебного заседания.

«Послед исследования всех доказательство по делу участвующие в деле лица вправе дополнить материалы дела. У адвоката к этому моменту должно сложиться ясное представление о достоверности доказательств, обосновывающих заявленное требование. Возникшие в процессе разбирательства дела сомнения обсуждаются с доверителем, выясняется возможность представления

дополнительных доказательств, а затем, при необходимости, заявляет ходатайство о вызове и допросе дополнительных свидетелей, истребовании документов, возможном назначении экспертизы. Адвокатом также могут быть повторность заявлены ходатайства, в удовлетворении которых ранее судом было отказано»³⁹. После окончания расследования материалов дела суд переходит к судебным прениям, на которых завершается процесс рассмотрение дела по существу, состоящего из выступлений лиц, участвующих в деле, и их представителей.

После того как все участники прений произнесут речи, они могут снова выступить в связи с тем, что было сказано в выступлениях. Следует иметь в виду, что право последней реплики всегда принадлежит ответчику, его представителю. Потребность воспользоваться правом на реплику возникает у адвоката в тех случаях, когда, не повторяя сказанного, необходимо уточнить, далее аргументировать любые обстоятельства, которые, по его мнению, были неверно оценены в выступлениях других лиц участвующих в деле (часть 4 статьи 190 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации).

После вынесения судом решения по делу, адвокат в доступной для доверителя форме, разъясняет ему суть, согласовывает дальнейшие действия, в зависимости от результата.

Адвокат должен иметь в виду, что важнейшим процессуальным документом является протокол судебного заседания. Самое благоприятное решение не может быть признано обоснованным, если в протоколе судебного заседания не будет отражен весь ход судебного разбирательства.

Адвокат вправе ходатайствовать о занесении в протокол обстоятельств, которые считает существенными для дела. Он обязан не только ознакомиться с протоколом судебного заседания после сдачи судьей дела в канцелярию, но и при наличии к тому оснований в течение пяти дней с момента его подписания подать замечания на протокол с указанием на неточности и неполноту в нем (ст. 231 ГПК РФ).

2.3. Участие адвоката в процессе пересмотра гражданских дел

В случаях, когда судом первой инстанции вынесено решение не в пользу истца, адвокат как представитель, разъясняет решение. Высказывает свое мнение, приводит доводы, при которых возможен положительный результат, и предлагает доверителю, подать апелляционную, кассационную жалобу на решение. Прежде всего производство апелляционной, кассационной и надзорных инстанций. Проверяют законность решений, определений суда первой инстанции. В отличие от судов первой инстанции, где суд единолично рассматривает дело, апелляционная инстанция рассматривает жалобу коллегиально в составе трех судей.

³⁹ Шамшурин, Л.Л. Юридическая помощь как средство обеспечения доступности правосудия в сфере гражданской юрисдикции / Л.Л. Шамшурин // Российский судья. – 2011. – № 1. – С. 7 – 11.

На основании гражданского судопроизводства, жалобы на решения суда первой инстанции подаются в течение месяца с момента вынесения решения в окончательной форме. Жалоба подается по числу лиц учувствовавших в деле, непосредственно адвокатом-представителем, если он имеет на это право, или лично лицом, не согласным с решением суда первой инстанции.

По мнению О.К. Высоцкой: «Составление жалобы от имени доверителя вовсе не означает, что необходимо учитывать все обстоятельства, на которые доверитель хочет сослаться. В таких случаях адвокат объясняет клиенту, что цель может быть достигнута только посредством апелляционной, кассационной (надзорной) жалобы, которая основана исключительно на законе и материалах дела. Если допускается «передержка», даже в некоторых деталях, они, как правило, заставляют суд критически взглянуть на содержание жалобы в целом, поскольку характер жалобы всегда показывает, кто является настоящим автором. Поэтому в таких случаях суд справедливо делает вывод не столько о недобросовестности стороны, которая считает, что таким образом она будет лучше защищать свои субъективные права, но и о недобросовестности ее представителя»⁴⁰.

«Кассационная и апелляционная жалобы могут касаться новых доказательств, которые не были представлены суду первой инстанции, только если по уважительным причинам не представляется возможным обосновать их представление в суд первой инстанции».

Апелляционная инстанция, как вышестоящий орган государственной власти, вправе рассмотреть предоставленные в судебном заседании новые доказательства, исследовать их, дает свою оценку доказательствам, и если считает их обоснованными, выносится определение суда с приобщением доказательств к материалам дела, поэтому адвокат может сослаться на них в жалобе приложить и указать их в приложении.

««Придерживание» в суде первой инстанции доказательств для кассационной инстанции чревато тем, что в качестве меры защиты против недобросовестных действий в законе установлено, что вновь представленные доказательства кассационная инстанция исследует только в том случае, если признает обоснованным невозможность представления их в суд первой инстанции или когда в исследовании доказательств необоснованно было отказано судом первой инстанции»⁴¹.

«Лицам, участвующим в деле, предоставлено право давать объяснения (возражения) на апелляционную, кассационную жалобу или представление прокурора. Поэтому адвокаты должны пользоваться данной возможностью, поскольку сведения, содержащиеся в объяснении на жалобу, могут явиться ценным материалом для члена суда - докладчика по делу, тем более если адвокат не собирается выступать в апелляционной, кассационной инстанциях», статьи

⁴⁰ Высоцкая, О.К. Эффективность работы адвоката по защите нарушенных прав граждан в вышестоящих инстанциях по гражданским делам // Адвокатская практика. 2008. № 6. С. 51.

⁴¹ Грудцына, Л.Ю. Адвокатское право: учебно-практическое пособие / Л.Ю.Грудцына. – М.: Деловой двор, 2009. – 114 с.

325, 344 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации. Процессуальные действия адвоката как представителя в суде апелляционной, кассационной инстанции не ограничивается только предъявлением новых доказательств, он также как и в суде первой инстанции отстаивает интересы своего на доверителя.

Апелляционная жалоба должна быть подана в срок, если поданная жалоба была с нарушением срока обжалования, то выносится определение о возврате жалобы, в связи с попуском срока обжалования. Также возвратом жалобы служит, неуплата государственной пошлины, нарушение требований статьи 332 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации.

Процесс ведения дел в судах апелляционной инстанции не отличается от процесса в судах первой инстанции. Там тоже присутствует состязательный процесс. Адвокат должен грамотно выстроить свою позицию, чтобы добиться желаемого результата.

Жалоба на вступившее в законную силу решение, рассматривается в порядке надзора. Также в порядке надзора рассматриваются решения по вновь открывшимся обстоятельствам. Поэтому, если решается вопрос о пересмотре в порядке надзора вступившего в законную силу решения, то тут адвокату нужно проделать серьезную работу. Он должен проанализировать доводы суда первой инстанции, ознакомиться с материалами дела, если на то требуется, выявить все основания для пересмотра дела, и принять правильное решение, основываясь на защите законных прав и интересов своего доверителя.

Основаниями для отмены уже вступившего в законную силу решения, может послужить нарушение норм процессуального права.

«Нарушены права и свободы человека и гражданина, гарантированные Конституцией Российской Федерации, общепризнанными принципами и нормами международного права, международными договорами Российской Федерации; права и законные интересы неопределенного круга лиц или иные публичные интересы; единообразие в толковании и применении судами норм права», статья 391.9 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации.

Если при рассмотрении надзорной жалобы, были выявлены нарушения норм Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, выносится постановление, с ссылкой на закон, о возврате дела на новое рассмотрение с целью устранения ошибок. Надзорная жалоба подписывается лицом, которое подает ее, или адвокатом, прилагая к жалобе соглашение или ордер.

Если апелляционную жалобу адвокат как представитель подает в суд первой инстанции, чье решение он обжалует, то надзорная жалоба подается в Президиум Верховного суда, лично или заказным письмом с уведомлением.

«Если апелляционная и кассационная жалобы, поданные в установленный законом срок, с необходимыми копиями по числу лиц, приложенной и оплаченной государственной пошлиной, и они являются основанием для проверки законности и обоснованности решения суда апелляционной инстанции, кассационной инстанции, то подача надзорной жалобы может служить лишь

предлогом для запроса дела с целью проверки законности решения суда первой и второй инстанции».

«Тщательная и обоснованная жалоба адвоката, как правило, ускоряет решение вопроса о запросе дела для проверки, помогает выяснить доводы лица, интересы которого нарушены решением суда, облегчает проверку материалы дела и помогает правильно принять решение по делу»⁴².

Надзорная жалоба оставленная без рассмотрения, возвращается заявителю в течении десяти дней с момента вынесения постановления о возврате.

«В соответствии с Гражданским процессуальным кодексом Российской Федерации предварительное рассмотрение надзорной жалобы является деятельностью в сфере гражданского правосудия. Предметом этой деятельности был суд надзорной инстанции в лице судьи, который должен закрепить все свои процессуальные правоприменительные действия соответствующим решением суда в форме определения».

«Только лицо, обладающее статусом судьи вправе принимать процессуальные решения по вопросам возврата жалобы, запроса на истребование дела, для передачи дела в суд надзорной инстанции или отказа в передаче».

«Адвокат, извещенный о времени и месте слушания дела, вправе давать объяснения после доклада дела. Готовясь к выступлению на заседании в суде надзорной инстанции, адвокату следует составить подробный план выступления. Цель объяснений адвоката должна заключаться в том, чтобы привлечь внимание членов суда надзорной инстанции к узловым, центральным моментам дела, дать краткий, но убедительный анализ спорных обстоятельств как фактического, так и правового характера, поддержать просительную часть жалобы либо выявить ее несостоятельность (при участии на стороне ответчика). При объяснении в суде надзорной инстанции следует помнить, что оценка доказательств, представленных судом при рассмотрении жалобы, отличается от оценки, приведенной в решении суда первой инстанции», часть 5 статьи 386 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации.

Если в суде апелляционной и инстанции, деятельность адвоката направлена на доказательство фактических обстоятельств дела, на защиту прав доверителя, то в судебном процессе надзорной инстанции, адвокат должен обратить внимание суда на неправильность вынесенных решений первой и апелляционной инстанций. «Поэтому, давая объяснения в суде надзорной инстанции, адвокат обращает внимание на недоказанность обстоятельств, установленных судом, на несоответствие выводов первой, апелляционной и кассационной инстанций обстоятельствам дела».

«В производстве по пересмотру решений и определений по вновь открывшимся обстоятельствам адвокат имеет право участвовать и проверять правильность судебных решений, вступивших в законную силу. Разница между этой стадией гражданского процесса и надзорным процессом заключается в том,

⁴².Шамшури, Л.Л. Юридическая помощь как средство обеспечения доступности правосудия в сфере гражданской юрисдикции / Л.Л. Шамшури // Российский судья. – 2011. – № 1. – С. 7 – 11

что причиной пересмотра является не судебная ошибка, а вновь обнаруженные обстоятельства, которые имеют существенное значение для дела, и их наличие указывают на неправильное решение».

Выводы по разделу 2

Роль адвоката в гражданском процессе далеко не маловажна. Без квалифицированной помощи адвоката, доверителю было сложно самостоятельно отстаивать свои права по конкретному вопросу.

Закон об адвокатуре предоставляет целый ряд очень важных процессуальных прав адвокату. Благодаря чему он вправе единолично отстаивать права и позицию своего доверителя и принимать какие-либо решения по делу, естественно с некоторыми исключениями, которые прописаны в законе. Это первое требование закона, адвокат-представитель может совершать все процессуальные действия только от имени и в интересах доверителя.

В отличие от доверителя, адвокат осуществляет свою деятельность исключительно на профессиональной основе, обладая для этого достаточными знаниями и опытом, это позволяет ему грамотно решить поставленные перед ним задачи.

Все действия адвоката на досудебной стадии, беседа с доверителем, сбор информации по делу, правильно поставленная правовая позиция, все это поможет адвокату в судебном заседании достичь положительного результата.

Современное российское законодательство значительно расширило как процессуальные, так и непроцессуальные формы предоставления квалифицированной юридической помощи адвокатом-представителем, то есть оно не ограничивалось воспроизведением традиционных форм.

3. ВОПРОСЫ ВЫПЛАТЫ ВОЗНАГРОЖДЕНИЯ ЗА АДВОКАТСКУЮ ДЕЯТЕЛЬНОСТЬ

3.1 Особенности оплаты услуг адвоката по назначению

«Право на судебную защиту не может существовать без обеспечения права на квалифицированную юридическую помощь. В свою очередь, такого рода помощь не будет оказана нуждающимся в ней лицам, если своевременно не будет разрешен вопрос об адекватной оплате труда адвоката»⁴³.

По мнению О.В. Пудова: «В связи с динамичным развитием в России правоотношений в различных сферах общественной жизни и все большего появления спорных вопросов между их участниками, требующих судебного разрешения, проблема обеспечения субъектов гражданского процесса реальной квалифицированной юридической помощью приобретает особую актуальность. Эта проблема не нова и отчасти урегулирована Российским законодательством путем закрепления на конституционном уровне права каждого на судебную защиту его прав и свобод (статья 46 Конституции Российской Федерации), равенства лиц перед законом (часть 1 статьи 19) и другие. Однако она по-прежнему остается одной из самых острых, так как принятые по ее решению меры не совсем отражают реалии сегодняшнего дня с учетом требований законодательства цивилизованных стран, которые все чаще «намекают» на нарушение прав человека»⁴⁴.

Адвокат имеет право на вознаграждение своей работы. Вопрос в качестве этих предоставляемых услуг. В некоторых случаях участник правоотношений не является субъектом гражданского дела и не могут воспользоваться своими процессуальными правами, а также получить квалифицированную юридическую помощь, чаще они просто не знают о существовании дела и соответственно не могут принять в нем участия. В таких случаях, чтобы не нарушить конституционных прав человека, предоставляется адвокат по назначению. «Суд назначает адвоката в качестве представителя в случае отсутствия представителя у ответчика, место жительства которого неизвестно, а также в других предусмотренных федеральным законом случаях», статья 50 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации. Но качество предоставляемых услуг адвокатом по назначению вызывает много вопросов.

По мнению Варфоломеева В.В.: «Проблема в государственном финансировании деятельности по предоставлению гражданину бесплатной юридической помощи, зачастую приводит не к защите прав, а нарушению прав граждан не участвующих в судебном заседании по объективным причинам.

⁴³ Колоколов, О.Н. Особенности деятельности адвоката - представителя в гражданском процессе / О.Н. Колоколов // Налоги (газета). – 2006. – № 22. – С. 4.

⁴⁴ Пудов, О.В. Государственное финансово-правовое обеспечение права человека на помощь адвоката по назначению суда в гражданском судопроизводстве в России / О.В. Пудов // Финансовое право. – М.: Юрист. – 2010. – № 9. – С. 5 – 9.

Именно в такой ситуации качество оказываемой адвокатом помощи, при отсутствии должной оплаты услуг, пассивно, и фактически адвокату проще согласиться с доводами противоположной стороны спора, хотя их требования не всегда обоснованы. По причине большой нагрузки судов, сжатых сроках рассмотрения гражданских дел и прочих обстоятельств, они ни как не реагируют на такую позицию адвоката-представителя, и выносят решение с нарушением закона, и которые в последствии отменяются вышестоящими инстанциями, и чаще всего не по жалобам адвокатов-представителей, а ответчиков, которые чаще всего случайно узнают о вынесенных решениях суда первой инстанции»⁴⁵.

Такая пассивная позиция адвоката при защите прав человека, прямое нарушение статьи 2 Конституции Российской Федерации: «Человек, его права и свободы являются высшей ценностью, признание, соблюдение и защита прав и свобод человека и гражданина это обязанность государства, а задачами гражданского судопроизводства являются правильное и своевременное рассмотрение и разрешение гражданских дел в целях защиты нарушенных или оспариваемых прав, свобод и законных интересов граждан».

«Каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно», часть 1 Конституции Российской Федерации.

«Все равны перед законом и судом», а значит вне зависимости от того, участвует лицо, в судебном заседании или нет, оно должно быть обеспечено квалифицированной юридической помощью, наравне со всеми участниками процесса. «Адвокатской деятельностью является квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, физическим и юридическим лицам (далее - доверители) в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию», часть 1 статьи 1 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации». Оплата услуг адвоката по назначению производится за счет средств Федерального бюджета Российской Федерации.

По мнению С. Степкина: «Согласно статьи 50 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации: «Суд назначает адвоката в качестве представителя в случае отсутствия представителя у ответчика, место жительства которого неизвестно, а также в других предусмотренных федеральным законом случаях». Безвозмездность указанной деятельности означает, что в силу части 3 статьи 37 Конституции Российской Федерации адвокат, представляя права и законные интересы человека в суде, осуществляет свою деятельность в силу корреспондирующей обязанности государства по выполнению части своей финансовой деятельности из федерального бюджета соответствующих

⁴⁵ Варфоломеев, В.В. Проблемы оплаты труда адвоката, участвующего в гражданском процессе по назначению суда / В.В. Варфоломеев // Юрист. 2006. – № 6. – С. 51.

бюджетных ассигнований на оплату труда адвоката, участвовавшего в процессе по назначению суда»⁴⁶.

То есть, выполняя свои обязанности, адвокат в любом случае получит вознаграждение, не зависимо от качества предоставляемых им услуг.

В статье 64 Конституции Российской Федерации сказано: «Право на получение бесплатной квалифицированной юридической помощи, с одной стороны, и право адвоката на вознаграждение за труд за оказанную им эту помощь, с другой, составляют основы правового статуса личности в России и не могут быть изменены иначе как в порядке, установленном настоящей Конституцией».

«Финансовая деятельность государства (а в федеративном государстве - и его субъектов) отличается качественно и принципиально тем, что она осуществляется как публичная деятельность и в публично-правовых формах... Финансовая деятельность вызывает создание правовых возможностей функционирования финансовой системы и возникновение множества организационных, информационных, материальных и процессуальных правоотношений, обеспечивающих формирование, распределение, перераспределение денежных фондов»⁴⁷.

По мнению В.Н. Буробиной: «Несмотря на то, что адвокатская деятельность осуществляется преимущественно в частных интересах, в целом она имеет публичный характер, так как обеспечивает действенность правового регулирования и служит установлению особого баланса между интересами государства и интересами личности при осуществлении правосудия»⁴⁸.

«На адвокатов возложена публичная обязанность обеспечивать защиту прав и свобод человека и гражданина (в том числе по назначению судов). Публично-правовые задачи обязывают адвокатов в установленных законом случаях обеспечивать льготное или бесплатное юридическое обслуживание социально незащищенных граждан»⁴⁹, то есть для сохранения баланса между интересами государства и интересами личности в правовых отношениях, оно должно предоставить гарантии для финансирования в этой деятельности. «Это значительный момент для развития правового института и финансирования деятельности граждан, организаций которые оказывают юридическую помощь.

⁴⁶ Степкин, С. Оплата услуг представителя в суде: судебная практика и реалии жизни / С. Степкин // СПС «КонсультантПлюс».

⁴⁷ Запольский, С.В. Дискуссионные вопросы теории финансового права: монография / С.В. Запольский. – М.: Эксмо, 2008.

⁴⁸ Адвокатская деятельность: Учебно-практическое пособие / под ред. В.Н. Буробина. М.: Статут, 2005. – С. 63 - 64.

⁴⁹ Постановление Конституционного Суда РФ от 23.12.1999 № 18-П «По делу о проверке конституционности отдельных положений статей 1, 2, 4 и 6 Федерального закона от 4 января 1999 года «О тарифах страховых взносов в Пенсионный фонд Российской Федерации, Фонд социального страхования Российской Федерации, Государственный фонд занятости населения Российской Федерации и в фонды обязательного медицинского страхования на 1999 год» и статьи 1 Федерального закона от 30 марта 1999 года «О внесении изменений и дополнений в Федеральный закон «О тарифах страховых взносов в Пенсионный фонд Российской Федерации, Фонд социального страхования Российской Федерации, Государственный фонд занятости населения Российской Федерации и в фонды обязательного медицинского страхования на 1998 год» в связи с жалобами граждан, общественных организаций инвалидов и запросами судов» // Собрание законодательства РФ. 17.01.2000. № 3. Ст. 353.

Обеспечивать граждан, в определенных случаях, бесплатной юридической помощью, это прямая обязанность государства⁵⁰.

В гражданском процессуальном праве отсутствуют нормы, на которые можно руководствоваться при определении размера вознаграждения адвоката участвующего в гражданском процессе по назначению. Нет определенных критерий, которым можно было руководствоваться. Этот вопрос не может решить не федеральное, не региональное законодательство.

«При отсутствии процессуального права, регулирующие отношения, которые возникли в ходе гражданского процесса, а также при отсутствии норм материального права, регулирующих спорное отношение, судья в соответствии с частью 4 статьи 1 и частью 3 статьи 11 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, вправе применять по аналогии право верховенства права, регулирующее аналогичные отношения. Эти правила, например, включают в себя правила, регулирующие процедуру и размер вознаграждения адвоката, назначенного по уголовным делам»⁵¹.

В соответствии со статьей 50 Уголовного процессуального кодекса Российской Федерации: «Все расходы на оплату труда адвоката, участвующего в назначении в судебном порядке, возмещаются из федерального бюджета».

В соответствии пункту 8 статьи 25 Закона об адвокатской деятельности и адвокатуре: «Работа адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном процессе по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или судов, оплачивается из федерального бюджета». Такие расходы заложены в бюджете на очередной год в соответствующей целевой статье расходов.

В отличие от гражданского, в уголовном процессе услуги защитника участвующего по назначению органов дознания или следствия, оплачивают в зависимости от сложности дела.

Порядок расчета оплаты труда защитника в уголовном процессе регламентируется совместным Приказом Министра юстиции Российской Федерации и Министра финансов Российской Федерации от 15 октября 2007 г. № 199/87н «Об утверждении порядка расчета оплаты труда адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда, в зависимости от сложности уголовного дела».

Основываясь на судебной практике, можно воспользоваться нормативно-правовыми актами, которые лежат в основе оплаты услуг защитника по назначению в уголовном процессе, как нормами для определения размера вознаграждения адвоката по назначению в гражданском процессе.

«Обзоры законодательства и судебной практики Верховного Суда Российской Федерации, указывают на возможность применять по аналогии закон Уголовного процессуального кодекса к решению вопроса об оплате труда адвоката,

⁵⁰ Шубин, Д.А. О вознаграждении за успех стоит забыть / Д.А. Шубин // Ваш налоговый адвокат. – 2007. – №2.

⁵¹ Лесницкая, Л.Ф. Участие в гражданском процессе адвоката, назначенного судом в соответствии со статьей 50 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации / Л.Ф. Леоньева // Комментарий судебной практики / под ред. К.Б. Ярошенко. – М.: Юридическая литература, – 2011. – №16. – С. 202 – 215.

назначенного на основании статьи 50 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации»⁵².

Адвокаты, являющиеся участниками государственной системы бесплатной юридической помощи, оказывают гражданам бесплатную юридическую помощь на основании соглашения, заключаемого в соответствии со статьей 25 Закона об адвокатуре. Адвокаты направляют в адвокатскую палату субъекта РФ отчет об оказании ими бесплатной юридической помощи в рамках государственной системы бесплатной юридической помощи.

Не все адвокаты могут оказывать бесплатную юридическую помощь, только те адвокаты, которые включены в специальный список уполномоченных оказывать такую помощь.

На основании действия статьи 50 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, государство обязано выделять часть своих бюджетных средств, на возможность предоставления гражданину получить бесплатную квалифицированную юридическую помощь. Это обязывает лицо не злоупотреблять привилегиями, данными ему действующим законодательством. Исходя из этого, нужно на федеральном уровне предусмотреть, чтобы средства, предоставленные на оказание помощи адвокатом лицу, которое нуждается в ней, использовались по назначению, и предусмотреть ответственность лица за не целевое использование средств федерального бюджета.

3.2 Особенности оплаты услуг адвоката по соглашению

Главный момент в работе адвоката по соглашению это вопрос оплаты его услуг как представителя. Его регулирует ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре РФ», принятый в 2002 году. Согласно его положениям, заказчик и исполнитель обязан заключить договор на оплату. При этом, абсолютно не важно, оказывались данные услуги на платной или на безвозмездной основе.

Оплата услуг адвоката по соглашению, определяется сторонами на договорной основе. Адвокат учитывает все условия при оказании услуг доверителю. Сюда входит опыт и квалификация адвоката, сложность дела, потраченные ресурсы и результат по проделанной работе. Все это входит цену иска.

Что касается понятия «сложность дела», то этот вопрос остается спорным, до сих пор нельзя сказать однозначно, что можно отнести в это понятие. Президиум Высшего Арбитражного суда, уже пытался выявить сложность дела. Можно определить сложность, отсутствием практики по этому делу, или например недобросовестного поведения одной из сторон дела, когда сторона намерено, затягивает процесс дела.

Под объемом проделанной работы, понимается сбор информации, адвокат в акте предоставленных услуг указывает цену за то или иную услугу, что

⁵² Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2009. – № 2. – С. 28; – № 9. – С. 35.

сомнительно, законом размер оплаты услуг для адвоката по назначению нигде не регламентирован.

Также адвокат вправе включить стоимость услуг, пункт об оплате в случае благоприятного исхода дела.

«В случае если в процессе оказания юридической помощи адвокаты принимают поручение доверителя по распоряжению принадлежащими доверителю денежными средствами (далее – «средства доверителя»), для адвокатов является обязательным соблюдение следующих правил: – средства доверителя всегда должны находиться на счете в банке или в какой-либо другой организации (в том числе у профессиональных участников рынка ценных бумаг), позволяющей осуществлять контроль со стороны органов власти за проводимыми операциями, за исключением случаев наличия прямого или опосредованного распоряжения доверителя относительно использования средств каким-либо другим образом».

По гражданским делам оплата труда адвоката обычно осуществляется в несколько этапов. В начале, доверитель отдельно оплачивает услуги адвоката непосредственно за анализ представленных документов и выработку правовой позиции, затем за проведенную работу в суде: предъявление иска, участие в суде, составление отзыва, ходатайств, заявлений и других процессуальных документов, выражающих правовую позицию клиента. При этом оплата услуг адвоката может быть разделена с учетом построения судебных инстанций, которые проходит гражданское дело. Обычно непосредственная работа адвоката в суде оплачивается точно определенной суммой. Следующая часть причитающегося адвокату гонорара состоит из премии и зависит от результата по делу, полученного с участием адвоката. В случае если требования по делу имеют материальный характер, то цена гонорара часто определяется в виде процента от удовлетворенных судом требований или от суммы иска, во взыскании которой судом отказано. Когда предъявленное требование не имело выраженного материального характера, размер премиальной части гонорара может быть символическим или основывается на других обстоятельствах.

Если требование по делу носит материальный характер, то цена услуг это определенный процент от заявленных в исковом заявлении требований.

Согласно п. 2 письма Президиума ВАС РФ от 29 сентября 1999 г. № 48 «О некоторых вопросах судебной практики, возникающих при рассмотрении споров, связанных с договорами на оказание правовых услуг», «Не подлежит удовлетворению требование исполнителя о выплате вознаграждения по договору правовых услуг, если данное требование истец обосновывает условием договора, ставящим размер оплаты услуг в зависимость от решения суда или государственного органа, которое будет принято в будущем. В этом случае размер вознаграждения должен определяться в порядке, предусмотренном ст. 424 ГК РФ, с учетом фактически совершенных исполнителем действий (деятельности)».

То есть адвокат по договору на судебное представительство вправе рассчитывать на дополнительное вознаграждение только при представлении заказчику результата своих действий (письменные консультации и разъяснения по юридическим вопросам; проекты договоров, заявлений, жалоб и других документов правового характера и так далее).

Цель деятельности адвоката как представителя, это защита прав и свобод, законных интересов своего доверителя, они не являются предпринимательской деятельностью.

Исходя из выше сказанного, можно сделать вывод, что квалифицированная юридическая помощь это помощь специалистов, которые уполномочены на ее оказание в соответствии с законом. Адвокат имеет права на вознаграждение предоставленных им услуг. Но на законодательном уровне нужно более тщательно проработать вопрос о совершенствовании финансирования этой системы.

Выводы по разделу 3

Вопрос оплаты труда адвоката по назначению в гражданском процессе еще не достаточно проработан, в отличие от уголовного процесса. Может быть, стоит на законодательном уровне определить сложность дел, и от этого производить оплату услуг адвоката. Тогда у адвоката, назначенного в порядке статьи 50 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, будет стимул грамотно, с сознанием дела представлять интересы лица.

В отличие от адвоката, назначенного судом, адвокат который работает по соглашению с доверителем, получает оплату за свои услуги непосредственно от доверителя, предварительно обсудив этот вопрос. И надо сказать, что работа адвоката как представителя в гражданском процессе значительно отличается от работы адвоката по назначению. Можно сказать, что им двигает материальный аспект.

Исходя из этого, законодателям нужно пересмотреть некоторые вопросы, связанные с оплатой услуг адвоката, чтобы люди могли получать равную юридическую помощь по интересующим их вопросам.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

На основе проделанной работы, можно сделать вывод.

Институт представительства основывается на правовых взаимоотношениях адвоката и его доверителя. Где важная роль адвоката как представителя в гражданском процессе, это предоставление высокой квалифицированной юридической помощи и защита законных интересов и прав доверителя, всеми наделенными процессуальными возможностями, действуя в рамках закона.

Лицо, как участник правовых отношений вправе выбрать себе адвоката, который будет представлять его интересы в гражданском процессе, а также требовать от адвоката высокое качество в предоставлении услуг.

Этика адвоката и нормы закона, это основы работы адвоката. Как квалифицированный специалист своего дела, он обязан приложить все усилия для получения положительного результата.

«Адвокатской деятельностью является квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката в порядке, установленном настоящим Федеральным законом, физическим и юридическим лицам (далее - доверители) в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию», статья 1 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

Несоблюдение этих норм, является нарушением Конституционных прав человека: «Все равны перед законом и судом», статья 19 Конституции Российской Федерации.

Предлагается добавить статью 49 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации, следующим пунктом: «Адвокат-представитель является основным субъектом судопроизводства, осуществляющего квалифицированную юридическую помощь и защищающего права и законные интересы сторон и третьих лиц в гражданском процессе».

Главной составляющей между правоотношениями доверителя и адвоката, это подписание соглашения, которое заключается в простой письменной форме, где прописаны все предоставленные адвокату доверителем процессуальные права. На основании, которого, доверитель вправе подавать исковое заявление от имени доверителя, представлять единолично его в судебном заседании, заявлять ходатайства об истребовании доказательств и так далее. При участии адвоката в судебном заседании единолично, на него возлагается большая ответственность, именно его действия будут решать исход дела.

Обязательное указание в соглашении между доверителем и адвокатом на возмездное и безвозмездное предоставление юридической помощи, последнее относится к таким категориям дел, где адвокат выступает как представитель по назначению суда в порядке статьи 50 Гражданского процессуального кодекса российской Федерации.

«Суд назначает адвоката в качестве представителя в случае отсутствия представителя у ответчика, место жительства которого неизвестно, а также в других предусмотренных федеральным законом случаях», статья 50 Гражданского процессуального кодекса российской Федерации. К таким делам относятся, дела о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар или о продлении срока принудительной госпитализации гражданина, страдающего психическим расстройством. «Бесплатно юридическая помощь оказывается гражданам Российской Федерации, средний доход которых ниже уровня прожиточного минимума, который установлен в субъектах Российской Федерации в соответствии с федеральным законодательством, а также одинокие граждане Российской Федерации, доходы которых ниже указанной величины», статья 26 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

Если оплата услуг адвокату по назначению оговаривается в соглашении составленном между адвокатом и доверителем, то оплата услуг адвоката по назначению ни как не определена нормами закона. Если в уголовном процессе оплата защитника по назначению рассчитывается от сложности дела, и количества дней, когда защитник представлял своего клиента в судебном заседании, то адвокат как представитель по назначению суда получает установленную компенсацию, которая не зависит от сложности дела. Исходя из этого, качество услуг адвоката как представителя по назначению не соответствует требованиям Конституции Российской Федерации.

«Основываясь на представленных научных положениях можно сформулировать определение понятия «правовая позиция адвоката-представителя по гражданскому делу» как системы убеждений адвоката-представителя по вопросам, подлежащим разрешению в связи с в ходе разбирательства, основанного на анализе адвокатом законности требований (претензий) клиента, возникают сомнения правового характера, не исключающие возможности отстаивания позиции не запрещенными законом способами и квалификацией фактических фактов и фактов, доступные материалы, которые соответствуют доказательственным требованиям; действия, которые адвокат планирует совершить по делу, а также правовая перспектива дела».

В качестве примера снижения показателя представительства по назначению, приведен график статистических данных из годовой отчетности судов Челябинской области, за 2016, 2017 и 2018 года (Приложение А). Возможно, это связано с тем, что суды стали более активно работать над проблемой оповещения стороны по делу, а может с тем, что качество работы адвоката по назначению значительно снизилось и люди считают, что лучше нанять адвоката по соглашению, пусть это будет платно, но качество оказанных услуг будет в разы выше.

Считаю, что этот вопрос еще требует доработки. Безусловно, помощь адвоката бесценна, особенно для лиц, не имеющих представление, что такое гражданских процесс во всех его проявлениях, не имеющих возможность обратиться за

помощью к адвокату из-за финансовой проблемы, для лиц которых не было возможности как-то оповестить о судебном заседании. Но качество такой помощи разное. Адвокат в любом случае получит вознаграждение, но размер его будет разный. Работая по соглашению, адвокат-представитель сам устанавливает размер оплаты его услуг, адвокат по назначению получает фиксированную плату за один день представительства в судебном заседании. Это и влияет на качество оказанных услуг. Считаю, что этот пробел нужно проработать на законодательном уровне, чтобы граждане могли получать квалифицированную юридическую помощь, на должном уровне.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Конституция Российской Федерации (принята на всенародном голосовании 12 декабря 1993 г.) // Российская газета. – 1993. – № 237.
2. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994, – №51. – ФЗ (ред. от 11.02.2013) // Собрание законодательства РФ, 05.12.1994, – №32. – С. 3301
3. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.ноября 2002 г. № 138 – ФЗ // Собрание законодательства РФ. – 2002. – № 46. – С.4532.
4. Федеральный закон от 31 мая 2002 г. № 63 – ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» // Собрание законодательства РФ. – 2002. – № 23. – С. 2102.
5. Федеральный закон от 19.05.1995 № 82 – ФЗ (ред. от 20.07.2012) «Об общественных объединениях» // Российская газета, – № 100
6. Кодекс профессиональной этики адвоката (принят Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003) // Проспект – М., 2016. – 179 с.
7. Научно-практический комментарий к Федеральному закону от 31 мая 2002 г. №63 – ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (постатейный); Юркомпани – М., 2012. – 520 с.
8. Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2009. – № 2. – С. 28; – №9. – С. 35.
9. Энциклопедия будущего адвоката: моногр.; КноРус – М., 2012. – 1000 с.
10. Адвокатура в России: Учебник для вузов / под ред. В.И. Сергеева. М.: «Юстицинформ», 2011.
11. Адвокатская деятельность: Учебно-практическое пособие / под ред. В.Н.Буробина. М.: Статут, 2005. – С. 63 – 64
12. Адвокат: навыки профессионального мастерства / под ред. Л.А. Воскобитовой. – М.: Волтерс Клувер, 2006. – С. 220.
13. Гриненко, А.В. Адвокатура в Российской Федерации: учебник / Л.Т. Костанов, С.А. Невский, А.С. Подшибякин. М.: ТК Велби, 2016. – 208 с.
14. Бардин, Л.Н. О недостатках Закона об адвокатской деятельности и адвокатуре по вопросу о правовых основаниях оказания адвокатом юридической помощи / Я.М. Мастинский, А.И. Минаков // Адвокатская практика. – 2003. –№ 4. – С.3.
15. Барщевский, М.Ю. Адвокатская этика: учебное пособие / М. Ю. Барщевский – М.: Профобразование, 2000.
16. Бондарь, О.Н. Квалифицированная юридическая помощь – конституционная гарантия судебной защиты прав и свобод человека и гражданина: автореферат дисс....канд.юрид.наук / О.Н. Бондарь. – Ростов-н/Д, 2008.
17. Толчеев, Н. К. Справочник судьи и адвоката по гражданским делам. – М.: ТК Велби, 2014. – 262 с.
18. Варфоломеев, В.В. Проблемы оплаты труда адвоката, участвующего в гражданском процессе по назначению суда / В.В. Варфоломеев // Юрист. 2006. – № 6. – С. 51.

19. Вестник Адвокатской палаты. 2004. – №11–12 // Официальный интернет-сайт Адвокатской палаты г. Москвы. URL: <http://old.advokatymoscow.ru>
20. Владимирова, И.А. Особенности гражданско-правового регулирования оказания услуг адвокатом: автореферат дисс.... канд.юрид.наук / И.А.Владимирова. – Тверь, 2006.
21. Высоцкая, О.К. Эффективность работы адвоката по защите нарушенных прав граждан в вышестоящих инстанциях по гражданским делам / О.К. Высотская // Адвокатская практика. – 2008. – № 6.
22. Гончарова, Н.Н. Формирование и реализация адвокатом правовой позиции по гражданскому делу: автореферат дисс. канд.юрид.наук / Н.Н. Гончарова. – М., 2008.
23. Грудцына, Л.Ю. Адвокатское право: учебно-практическое пособие / Л.Ю.Грудцына. – М.: Деловой двор, 2009. – С. 110 – 320.
24. Дикусар, В.М. Морально-деловые качества и этические основы профессиональной деятельности адвоката / В.М. Дикусар // Мораль и догма юриста. Профессиональная юридическая этика. М.: Эксмо, 2008.
25. Запольский, С.В. Дискуссионные вопросы теории финансового права: монография / С.В. Запольский. – М.: Эксмо, 2008.
26. Ивакин, В.Н. Наличие правовой позиции как условие принятия адвокатом поручения на ведение гражданского дела / В.Н. Ивакин // Адвокат. – 2011. – №10. – С. 12 – 19.
27. Карманов, А.Ф. Соглашение об оказании юридической помощи как форма реализации конституционного права на получение квалифицированной юридической помощи: автореферат. дисс. канд.юрид.наук / А.Ф. Карманов. – М., 2006.
28. Колобашкина, С.С. Правовая позиция адвоката - представителя по гражданскому делу: понятие и особенности определения / С.С. Колобашкина // Адвокатская практика. – 2011. – № 3. – С. 16 – 20.
29. Колоколов, О.Н. Особенности деятельности адвоката - представителя в гражданском процессе / О.Н. Колоколов // Налоги (газета). – 2006. – № 22. – С.4.
30. Колоколов, Н.А. Оплата труда адвоката за оказание юридической помощи по назначению: проблемы, обозначенные практикой / Н.А. Колоколов // Адвокатская практика. – 2011. – № 6. – С. 2.
31. Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу / под ред. В.М. Жуйкова, М.К. Треушникова. – М.: Городец, 2007.
32. Кратенко, М.В. Договор об оказании юридической помощи в современном гражданском законодательстве: дисс....канд.юрид.наук / М.В. Кратенко. – Томск, 2005.
33. Кучерена, А. Г. Адвокатура в условиях судебно-правовой реформы в России / А.Г. Кучерена. – М.: Юркомпани, 2015. – 432 с.
34. Кучерена, А.Г. Адвокатура: Учебник / А.Г. Кучерена. – М.: Юрист, 2011.

35. Леонтьева, Е.А. О деятельности адвоката-представителя в гражданском судопроизводстве / Е.А. Леонтьева // Адвокатская практика. – 2008. – № 4. – С. 51.
36. Лесницкая, Л.Ф. Участие в гражданском процессе адвоката, назначенного судом в соответствии со статьей 50 Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации / Л.Ф. Леоньева // Комментарий судебной практики / под ред. К.Б. Ярошенко. – М.: Юридическая литература, – 2011. – №16. – С.202 – 215.
37. Николаева, Е. Защитник поневоле / Е. Николаева. ЭЖ-Юрист. – 2009. – № 30.
38. Ожегов, С.И. Словарь русского языка / С.И. Ожегов. – М.: Русский язык, 1990.
39. Пак, М.З. О юридической природе договора на оказание правовых услуг / М.З. Пак // Адвокат. – 2006. – № 1. – С. 41.
40. Пудов, О.В. Государственное финансово-правовое обеспечение права человека на помощь адвоката по назначению суда в гражданском судопроизводстве в России / О.В. Пудов // Финансовое право. – М.: Юрист. – 2010. – № 9. – С. 5 – 9.
41. Скрипник, О.Б. Этика взаимоотношений: адвокат-доверитель / О.Б. Скрипник // Мораль и догма юриста. Профессиональная юридическая этика. – М.: Эксмо, 2008.
42. Степкин, С. Оплата услуг представителя в суде: судебная практика и реалии жизни / С. Степкин // СПС КонсультантПлюс. 2019.
43. Стешенко, Л.А., Адвокатура в Российской Федерации / Л.А. Стешко, Т.М.Шамба, – М., 2011.
44. Терехова, Ю.К. Комментарий к Закону Российской Федерации от 25 июня 1993 г. № 5242-1 «О праве граждан Российской Федерации на свободу передвижения, выбор места пребывания и жительства в пределах Российской Федерации» / Ю.К. Терехова. – М., 2010.
45. Харлашина, Г.Е. Назначение адвоката в качестве представителя судом / Г.Е.Харлашина // Адвокатская практика. – М.: Юрист. – 2010. – № 4.–С.24– 26.
46. Чеботарев, М. «Реанимация» правовых норм / М. Чеботарев. – М.: ЭЖ-Юрист. – 2006. – №14.
47. Шакирьянов, Р.В. Применение нормы ГПК РФ об участии назначаемых судом адвокатов при рассмотрении гражданских дел Р.В. Шакирьянов // Правосудие.– 2005. – № 5.
48. Шамшури, Л.Л. Юридическая помощь как средство обеспечения доступности правосудия в сфере гражданской юрисдикции / Л.Л. Шамшури // Российский судья. – 2011. – № 1. – С. 7 – 11.
49. Шубин, Д.А. О вознаграждении за успех стоит забыть / Д.А. Шубин // Ваш налоговый адвокат. – 2007. – №2.
50. Шахова, Е. С. Правовые основы статуса и деятельности адвоката-представителя по гражданским делам / Е.С. Шахова // Молодой ученый. –М., – 2010. – №9. – С. 188 – 190.

51. Постановление Конституционного Суда РФ от 23.12.1999 № 18 – П «По делу о проверке конституционности отдельных положений статей 1, 2, 4 и 6 Федерального закона от 4 января 1999 года «О тарифах страховых взносов в Пенсионный фонд Российской Федерации, Фонд социального страхования Российской Федерации, Государственный фонд занятости населения Российской Федерации и в фонды обязательного медицинского страхования на 1999 год» и статьи 1 Федерального закона от 30 марта 1999 года «О внесении изменений и дополнений в Федеральный закон «О тарифах страховых взносов в Пенсионный фонд Российской Федерации, Фонд социального страхования Российской Федерации, Государственный фонд занятости населения Российской Федерации и в фонды обязательного медицинского страхования на 1998 год» в связи с жалобами граждан, общественных организаций инвалидов и запросами судов» // Собрание законодательства РФ. 17.01.2000. – № 3. – Ст. 353. – СПС «КонсультантПлюс».
52. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19.12.2003 № 23 «О судебном решении» // Бюллетень Верховного Суда РФ. № 2, 2004 г.
53. Определение Верховного Суда РФ от 16 апреля 2002 г. № КАС02 – 176 о признании не соответствующим федеральному законодательству и не подлежащим применению абзаца 1 пункта 8 Примерных правил учета граждан, нуждающихся в улучшении жилищных условий, и предоставления жилых помещений в РСФСР, утв. Постановлением Совмина РСФСР от 31 июля 1984 г. – № 335. – СПС «КонсультантПлюс».
54. Определение Верховного Суда Российской Федерации от 24 августа 2016 г. № 11 – В06 – 28. – СПС «КонсультантПлюс».
55. Определение Верховного Суда Российской Федерации от 22 октября 2013 г. № 4 – КГ13 – 27. – СПС «КонсультантПлюс».
56. Определение Верховного Суда Российской Федерации от 25 апреля 2017 г. №46 – В07 – 8. – СПС «КонсультантПлюс».
57. Бюллетень Верховного Суда Российской Федерации. 2009. – № 2.
58. Апелляционное определение Ростовского областного суда от 7 декабря 2015 г. по делу № 33 – 18827/2015. – СПС «КонсультантПлюс».

ПРИЛОЖЕНИЕ А