

УДК 347.965.43

АДВОКАТ-ПРЕДСТАВИТЕЛЬ ПО ГРАЖДАНСКОМУ ДЕЛУ, НАЗНАЧЕННЫЙ СУДОМ

А.А. Терезулова

Рассматриваются проблемы, связанные с реализацией полномочий адвоката, назначенного судом в качестве представителя отсутствующему ответчику. Делается вывод о недостаточном законодательном регулировании этого института. Указывается на необходимость дополнения и корректировки ряда норм гражданского процессуального кодекса РФ.

Ключевые слова: представитель, адвокат, назначение представителя судом, полномочия представителя.

В Гражданском процессуальном кодексе Российской Федерации [1] (далее ГПК РФ) в статье 50 содержится норма, предписывающая суду назначить представителя ответчику, место жительства которого неизвестно, а также в других случаях, установленных федеральным законом. Четкого правового механизма реализации этой нормы ГПК РФ не предусмотрел,

нет его и в других нормативных актах. Между тем, потенциал использования этой нормы в отечественном праве может быть очень большим. Норма статьи 50 ГПК РФ призвана среди прочего наиболее полно реализовать конституционное право человека на получение квалифицированной юридической помощи и право на судебную защиту. Введение этой нормы гарантирует соблюдение основных гражданских процессуальных принципов состязательности и равноправия сторон.

Работа адвоката по гражданскому делу, как правило, включает несколько этапов. Первый из них – подготовка к ведению дела. Методика подготовки достаточно разработана и исследована наукой гражданского процесса, мы в рамках настоящей статьи остановимся лишь на тех проблемах, которые связаны с деятельностью назначенного судом адвоката.

Это сложный вид деятельности адвоката, поскольку он лишен возможности общения с клиентом, выяснения его позиции по делу, большинство фактических обстоятельств рассматриваемого дела известны адвокату лишь из документов, направленных истцом.

Обычно адвокат-представитель принимает на себя ведение дела в суде и осуществляет следующие юридические действия с целью подготовки к судебному разбирательству: беседует с доверителем, выясняет его намерения и требования, изучает обстоятельства дела, дает правовую оценку проблеме, раскрывает возможные пути, ведущие к разрешению правового спора, определяет тактику ведения дела в суде. В ситуации отсутствия ответчика адвокат такой возможности лишен.

Подготовка адвоката-представителя к участию в деле в суде первой инстанции происходит на стадии подготовки дела к судебному разбирательству и подчинена общим задачам этой стадии судопроизводства: уточняются фактические обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела; определяется закон, которым следует руководствоваться, и устанавливаются правоотношения сторон; разрешается вопрос о других участниках процесса; представляются необходимые доказательства лицами, участвующими в деле (ст. 148 ГПК РФ). Поскольку ответчик в подготовке не участвует, выполнение этих задач ложится на адвоката. Однако следует отметить, что на практике практически исключены случаи, когда назначенный судом адвокат появляется уже на стадии подготовки дела. Обычно, суд назначает адвоката уже в судебном заседании. Неурегулированным является вопрос о том, следует ли в случае, если выясняется отсутствие ответчика, заново провести подготовку дела, дабы дать возможность адвокату, назначенному представителем, принять активное участие в этой стадии. Полагаем, соответствующая норма должна быть включена в действующее процессуальное законодательство.

Другой проблемой является невозможность выяснить мнения ответчика относительно возможности и целесообразности получения доказательств.

Между тем, собирание доказательств является важным элементом подготовки дела, из которого сторона ответчика по описанным выше причинам фактически исключена. Безусловно, это также требует законодательного разрешения.

Самостоятельным этапом является также выступление адвоката-представителя в судебном заседании. В судебном заседании стороны лично, либо через представителя реализуют свое право быть выслушанным судом. Именно в своих выступлениях адвокат пытается убедить суд в обоснованности предложенной его доверителем правовой позиции по делу. Поэтому выступление адвоката в судебном заседании всегда является самой важной частью его работы в суде. Однако в случае отсутствия ответчика в судебном заседании, естественным образом возникают сложности с реализацией этого права. Ответчик не извещался о судебном процессе и не имел возможности изложить свою позицию. Поэтому возникает вопрос: может ли назначенный судом представитель выступить с объяснениями?

Полагаем, что после выступления истца и его представителя в судебном заседании должен выступить представитель ответчика с изложением той позиции, которую он выработал при подготовке к судебному разбирательству. Это не может считаться объяснением стороны и лица, участвующего в деле, поскольку, как мы полагаем, представитель к таковым не относится. Выступление адвоката, безусловно, не может иметь значение доказательства. Однако его выступление в этом случае и не может приравниваться к выступлению представителя истца. Полагаем, что в ГПК РФ должна быть закреплена норма, дающая право представителю, назначенному судом, выступать с объяснениями.

Аналогичная проблема возникает и в ходе судебных прений. У адвоката нет возможности обсудить с доверителем достоверность доказательств, представленных истцом, необходимо ориентироваться на собственное внутреннее убеждение, сложившееся при подготовке к судебному заседанию и в ходе него. Особенности выступлений в прениях назначенного судом адвоката никак не отражены в ГПК РФ, однако, очевидно, что на деле они всегда имеют место.

Завершающим этапом участия в гражданском деле адвоката, назначенного судом в качестве представителя ответчика, может быть (и на практике довольно часто бывает) обжалование судебного решения. Действующее законодательство относит обжалование судебных решений к специальным полномочиям представителя, на очевидно, что это ограничение не должно касаться назначенного судом адвоката, т.к. его полномочия не основаны на доверенности.

В связи с фактическим отсутствием представляемого лица, невозможностью взаимодействия представляемого и представителя, представитель

по назначению не может оказать представляемому такой вид юридической помощи как юридическая консультация, совет. Цели и задачи представительства по назначению суда обосновывают необходимость его существования и дальнейшего развития в процессуальных нормах. Это подтверждает и история процессуального права.

Существует еще ряд проблем, связанных с участием в гражданском деле назначенного судом адвоката. В частности, законодательно не урегулирован вопрос о распределении судебных расходов. Очевидно, что назначенный судом адвокат не обязан нести расходы по гражданскому делу за свой счет, а также распоряжаться денежными средствами представляемого. На кого же в таком случае должны лечь расходы по проведению судебной экспертизы (да и ряда других процессуальных действий), назначенной по ходатайству такого адвоката? Полагаем, что судебные расходы в этих случаях лягут на федеральный бюджет.

Библиографический список

1. Гражданский процессуальный кодекс РФ // СПП «Гарант».
2. Колоколова, О.Н. Особенности деятельности адвоката-представителя в гражданском процессе / О.Н. Колоколова // Налоги. – 2010. – № 22. – С. 8–11.

[К содержанию](#)