

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
_____ 2020 г.

Адвокатская деятельность в гражданском судопроизводстве

ВЫПУСКНАЯ КВАЛИФИКАЦИОННАЯ РАБОТА
ЮУрГУ – 40.03.01.2020. 20713. ВКР

Руководитель работы
преподаватель кафедры СОТ
_____ С.П. Салькова
_____ 2020 г.

Автор работы
студент группы ДО–560
_____ М.А. Кузнецова
_____ 2020 г.

Нормоконтролер
ст. преподаватель кафедры СОТ
_____ Е.Н. Бородина
_____ 2020 г.

Челябинск 2020

АННОТАЦИЯ

Кузнецова М.А. Адвокатская деятельность в гражданском судопроизводстве. – Челябинск: ЮУрГУ, 2020, ДО–560, 55 с., библиогр. список – 60 наим., 8 л. плакатов ф. А4.

Объектом исследования является гражданско-правовые отношения связанные с деятельностью адвоката, как представителя в гражданском судопроизводстве.

Целью данной работы является исследование адвокатской деятельности в гражданском процессе, как возможности участников гражданского процесса в полной мере реализовать свои права и законные интересы.

В работе рассмотрены теоретические основы представительства в российском гражданском судопроизводстве; правовые основы статуса и деятельности адвоката в гражданском судопроизводстве; особенности деятельности адвоката – представителя в гражданском судопроизводстве.

Результаты работы имеют практическую значимость, содержат выводы, практические рекомендации и предложения автора по совершенствованию норм гражданского и гражданско-процессуального права, касающихся адвокатской деятельности в гражданском судопроизводстве.

ОГЛАВЛЕНИЕ

ВВЕДЕНИЕ.....	6
1 ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ ОСНОВЫ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА В РОССИЙСКОМ ГРАЖДАНСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ.....	9
1.1 Понятие, природа, сущность и значение представительства в гражданском судопроизводстве.....	9
1.2 Виды, субъекты, основания и формы представительства в гражданском судопроизводстве.....	16
2 ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ СТАТУСА И ДЕЯТЕЛЬНОСТИ АДВОКАТА В ГРАЖДАНСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ.....	25
2.1 Понятие, содержание и значение процессуального статуса адвоката в гражданском судопроизводстве.....	25
2.2 Полномочия адвоката – представителя в гражданском судопроизводстве и их оформление.....	30
3 ОСОБЕННОСТИ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ АДВОКАТА – ПРЕДСТАВИТЕЛЯ В ГРАЖДАНСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ.....	37
3.1 Адвокат – представитель как основной субъект, оказывающий квалифицированную юридическую помощь по гражданским делам....	37
3.2 Оплата услуг адвоката.....	40
ЗАКЛЮЧЕНИЕ.....	50
БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК.....	52

ВВЕДЕНИЕ

Защита гражданина, охрана его прав, свобод и законных интересов, как в широком, так и в узком смыслах должна быть приоритетом для деятельности любого государства, конечно, – и для Российской Федерации.

Именно поэтому цель государственной политики, направленной на защиту прав свобод и интересов общества и гражданина должна заключаться в построении таких институтов власти и гражданского общества, которые адекватно бы справлялись с возложенными на них задачами в данной сфере.

К таким институтам следует отнести адвокатуру. Адвокатура является уникальным институтом, поскольку именно она призвана оказать содействие по защите прав и свобод граждан. Адвокатура не зависима и зачастую противопоставляется государственному механизму правоохранительной деятельности, также она обеспечивает надлежащую защиту прав и интересов общества при разрешении в нём правовых конфликтов. Центральной фигурой данного института является адвокат, и поэтому деятельность адвоката в рамках гражданского процесса, стала в данной работе объектом изучения.

В данной выпускной квалификационной работе будет сделана попытка критического осмысления такого явления, как адвокатская деятельность в гражданском судопроизводстве.

Тема «Адвокатская деятельность в гражданском судопроизводстве» – является одной из наиболее обсуждаемых и актуальных тем десятилетия. По данному вопросу написано множество научных работ и высказано большое количество суждений. Однако эта тема не теряет своей актуальности в связи с тем, что процесс реформирования судебной системы и института адвокатуры не стоят на месте.

В настоящее время начался активный процесс реформирования российской адвокатуры. Общая тенденция реформы такова, что предполагает участие в судебном заседании квалифицированного представителя, компетентного во многих вопросах. Таким представителем, по мнению автора, является адвокат.

04 апреля 2013 г. Правительство Российской Федерации Распоряжением № 517–р утвердило государственную программу «Юстиция», рассчитанную на 2012–2020 года. В числе задач государственной программы «Юстиция» находится развитие рынка юридических услуг, включая развитие адвокатуры и нотариата, повышение качества юридических услуг и их доступности для всех слоев населения и хозяйствующих субъектов.

Программой предлагается, в том числе, реформирование института адвокатуры и создание на его основе «корпорации профессиональных юридических консультантов, имеющих монополию на осуществление значимых видов юридического консультирования».

В связи с этим изучение вопроса участия адвоката в гражданском судопроизводстве становится актуальной задачей.

В настоящее время адвокаты, являясь участниками судопроизводства, реализуют ряд публично значимых функций, в связи с чем к ним обоснованно

предъявляются повышенные квалификационные и морально-этические требования.

Именно поэтому институт адвокатуры находится в постоянной сфере внимания государства и общества, а сочетание публичного характера функций адвокатуры и независимости адвокатского сообщества является основой взаимоотношений адвокатуры, общества и государства.

Согласно статистическим сведениям Минюста России по состоянию на 01 января 2013 г. в Российской Федерации насчитывается более 67 000 адвокатов¹.

На сегодняшний день государственная политика в сфере развития адвокатуры нацелена на создание в России конкурентоспособной адвокатуры, состоящей из юристов, обладающих высоким уровнем квалификации и следующих строгим принципам профессиональной этики.

Следовательно, тема настоящей работы вызывает большой исследовательский интерес, обусловленный, в первую очередь, ее актуальностью, как в теоретическом, так и в практическом смыслах, а также широким кругом нерешенных проблем правоприменительного характера.

Целью данной работы является исследование адвокатской деятельности в гражданском процессе, как возможности участников гражданского процесса в полной мере реализовать свои права и законные интересы.

Цель работы конкретизируется в постановке следующих задач:

- провести исследование института представительства в гражданском судопроизводстве путём рассмотрения понятия, сущности и значения института представительства, определения субъектного состава представительства;
- проанализировать правовые основы статуса адвоката – представителя в гражданском судопроизводстве.
- рассмотреть особенности деятельности адвоката в гражданском судопроизводстве.

Объектом исследования является гражданско-правовые отношения связанные с деятельностью адвоката, как представителя в гражданском судопроизводстве.

Предметом исследования является деятельность адвоката как представителя в судебном процессе.

Состояние научной разработки темы. Институт представительства в российском гражданском процессе, в том числе участие адвоката-представителя в гражданском судопроизводстве, исследовали многие ученые-юристы: Б.С. Антимонов, М.Ю. Барщевский, О.А. Бахарева, М.И. Брагинский, Д.Х. Валеев, Е.В. Васьковский, М.А. Викут, М.М. Винавер, А.А. Власов, С.Н. Гаврилов, С.Л. Герзон, М.В. Гордон, Л.А. Грось, И.М. Ильинская, Н.И. Казанцев, Э.Е. Колоколова, А.Г. Кучерена, Ю.Ф. Лубшев, А.А. Мельников, Е.Л. Невзгодина, Г.Л. Осокина, А.М. Пальховский, Я.А. Розенберг, Е.В. Салогубова, В.И. Сергеев, Е.Г. Тарло, И.Л. Трунова, А.Г. Торянников,

¹ Распоряжение Правительства РФ от 04.04.2013 № 517-р «Об утверждении государственной программы Российской Федерации «Юстиция»». – СПС «КонсультантПлюс».

А.А. Ференц-Сороцкий, С.А. Халатов, М.Х. Хутыз, Д.М. Чечот, О.П. Чистякова, М.С. Шакарян, В.М. Шерстюк и др.

В ходе работы был применен системный подход, заключающийся в исследовании аспектов, касающихся проблемы участия адвоката в гражданском процессе, с применением, как общенаучных методов познания, в частности логического, так и характерных для правовых явлений методов – формально-юридический и др.

Практическая значимость исследования. Практическая значимость исследования определяется тем, что сформулированные в работе теоретические и практические выводы, предложения и рекомендации могут быть использованы в практической деятельности, а также для дальнейшей разработки теоретических проблем компенсации морального вреда.

Структура выпускной квалификационной работы обусловлена поставленной целью и включает в себя введение, три главы, заключение, библиографический список.

1 ТЕОРЕТИЧЕСКИЕ ОСНОВЫ ПРЕДСТАВИТЕЛЬСТВА В РОССИЙСКОМ ГРАЖДАНСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

1.1 Понятие, природа, сущность и значение представительства в гражданском судопроизводстве

Представительство в судах общей юрисдикции регулируется в основном главой 5 Гражданского-процессуального кодекса РФ (далее – «ГПК РФ²»), главой 10 Гражданского кодекса РФ (далее – «ГК РФ³») и Федеральным законом от 31.05.2002 № 63–ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (далее – «ФЗ об адвокатской деятельности»⁴).

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 (ч. 1 ст. 48 ГПК). Дела недееспособных или не обладающих полной дееспособностью граждан ведут их законные представители, дела организаций – их органы, действующие в пределах полномочий, предоставленных им федеральным законом, иными правовыми актами или учредительными документами, либо представители⁵.

Судебные представители – физические лица, которые на основании полномочий выступают в суде от имени представляемого, с целью добиться для него наиболее благоприятного решения, а также для оказания ему помощи в осуществлении своих прав, предотвращения их нарушения в процессе и оказания суду содействия в отправлении правосудия по гражданским делам⁶.

Под судебным представительством следует понимать деятельность представителя в гражданском процессе, осуществляемая им в указанных выше целях.

Институт представительства является важнейшим средством обеспечения реализации прав в сфере как материальных, так и процессуальных правоотношений.

В настоящее время представляется сложным однозначно определить место представительства в гражданском процессе, поскольку данный процессуальный институт объединяет, по своей природе, разные правовые явления, такие как собственно представительство и оказание квалифицированной юридической помощи. Именно вторая составляющая данного понятия вызывает больше всего вопросов в практике применения института представительства в гражданском

² Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138–ФЗ. – СПС «КонсультантПлюс».

³ Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51–ФЗ. – СПС «КонсультантПлюс».

⁴ Федеральный закон от 31.05.2002 № 63–ФЗ (ред. от 21.11.2011) «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации». – СПС «КонсультантПлюс».

⁵ Ярков, В.В. Гражданский процесс: учебник для вузов / В.В. Ярков. – Издательство Волтерс Клувер, 2017 г. – С. 65

⁶ Гражданский процесс: учебник / под ред. М.К. Треушникова. – М.: ООО «Городец-издат», 2013 г. – С. 41.

процессе.

Представительство в собственном же смысле является неоднозначным явлением. Неоднозначность института представительства следует как из его различных целей, так и из особенностей субъектов этих правоотношений⁷.

В самом общем виде цель процессуального представительства определяется необходимостью обеспечить наиболее полную защиту интересов граждан и организаций. Данный тезис можно раскрыть путём выделения общих целей и задач представительства:

- ведения дела в суде при невозможности личного участия в процессе;
- восполнение недостающей дееспособности (законное представительство);
- обеспечение участия в суде юридических лиц;
- оказание квалифицированной юридической помощи;
- обеспечение дополнительных гарантий защиты прав в случаях, предусмотренных законом (общественное представительство);
- обеспечение принципа состязательности при неизвестности места пребывания ответчика (ст. 50 ГПК РФ)⁸.

В случаях, предусмотренных законом, возможна реализация и иных целей и задач.

Исследование понятия представительства, его сущности, природы, и значения в гражданском процессе всегда привлекало внимание ученых-юристов России. Так, одни признавали судебное представительство самостоятельным правовым институтом (например, Е.В. Васьковский, И.Е. Энгельман), а другие включали представительство в институт доверенности (например, Д.И. Мейер).

Е.В. Васьковский определял судебное (процессуальное) представительство, как юридическое отношение между тяжущимся и другим лицом (представителем, уполномоченным), в силу которого это лицо осуществляет принадлежащие тяжущемуся права, а юридические последствия его действия падают непосредственно на самого тяжущегося, и относил его к специальному виду общегражданского представительства⁹.

М.В. Гордон указывал, что существо представительства состоит в том, что одно лицо отправляет юридическую деятельность вместо другого¹⁰. Здесь четко прослеживаются такие характерные слагаемые процессуального представительства, как: замещение представителем другого лица; осуществление представительства является юридической деятельностью; последняя

⁷ Туманова, Л.В. Некоторые вопросы представительства в гражданском судопроизводстве / Л.В. Туманова // Арбитражный и гражданский процесс. – 2017. – № 3. – С. 29

⁸ См. Туманова Л.В. Указ. соч. С. 30

⁹ Васьковский, Е.В. Учебник гражданского процесса / под ред. и с предисловием В.А. Томсинова. – М., 2017. – С. 203.

¹⁰ Демидова, Л.А. Адвокатура в России / Л.А. Демидова. – Юридический Дом «Юстицинформ», 2017. – С. 141.

осуществляется в рамках гражданского судопроизводства и по установленной законом процедуре.

Эти же вопросы полно и комплексно исследовал А.М. Пальховский, который охарактеризовал субъектов представительства в дореформенный и пореформенный периоды, раскрыл роль адвокатуры в гражданском процессе, показал различие между частными и присяжными поверенными, рассмотрел социально-правовую проблему о праве женщин быть частными поверенными и таким путем осуществлять представительство в суде.

Особого внимания заслуживает фундаментальный труд Н.И. Казанцева, посвященный учению о представительстве в гражданском праве. В нем представительство определено как такое юридическое понятие, где одно лицо заключает юридическую сделку, с другим лицом, и производит юридические действия на имя этого другого лица¹¹.

Указанное выше понятие выделяет такие элементы представительства, как: представительство является юридической сделкой; такая сделка дает право производить юридические действия от имени другого лица; представительство является юридическим понятием¹².

Вместе с тем следует отметить, что, несмотря на различные в полноте формулировок понятия представительства В.М. Гордона и Н.И. Казанцева, их объединяет одно важное обстоятельство: они рассматривали представительство как институт гражданского права. Такой подход к трактовке данного института в российской дореволюционной цивилистике сохранялся и в последующий период, хотя сам институт получил совершенно иное видение¹³.

В частности, понятие и сущность представительства в гражданском праве отдельные ученые рассматривали путём отождествления представительства и договора доверенности в гражданском праве. Например, Д.И. Мейер писал: «Договор доверенности, называемый также поручением, препоручением, представляет собой юридическое отношение, в котором одно лицо обязывается быть представителем другого по какому-либо гражданскому действию». Существо же договора доверенности автор видел в том, что «он исключительно направляется к установлению представительства»¹⁴.

Прежде всего следует сказать, что в гражданском праве доверенность на осуществление представительства, может быть связана со многими сделками: купли-продажи, дарения, аренды, заключение договора банковского счета и так далее, то есть с гражданскими правоотношениями, регулируемым материальным правом.

В системе же такого рода договоров доверенность поручительства и представительства занимает особое место ввиду того, что она относится не только к материальному, но и процессуальному праву¹⁵. Более того, изначально

¹¹ См. Демидова Л.А. Указ. соч. С. 142.

¹² См. Демидова Л.А. Указ. соч. С. 142.

¹³ См. Демидова Л.А. Указ. соч. С. 143

¹⁴ См. Демидова Л.А. Указ. соч. С. 143

¹⁵ См. Демидова Л.А. Указ. соч. С. 144

представительство появилось как институт судопроизводства, процесса. В связи с этим предметом представительства всегда была деятельность поверенного в суде при разрешении дела.

Вышесказанное позволяет определить единство и различие между доверенностью на представительство в гражданском праве и представительством в гражданском процессе, судопроизводстве.

В первом случае доверенность дает право поверенному совершать гражданские действия, составляющие собственно само содержание представительства. Доверенность, в данном случае, выступает как форма, которая содержит полномочия поверенного.

Во втором случае доверенность уполномочивает представителя на совершение конкретных процессуальных действий в суде от имени стороны, либо участника процесса, опираясь при этом на гражданско-правовые нормы и правоотношения.

Таким образом, представительство в гражданском праве и представительство в гражданском процессе связывает единый критерий, выражающийся в совершении юридически значимых действий.

Кроме того, в институте представительства в гражданском процессе диалектически сочетаются как материально-правовые, так и процессуально-правовые начала. Благодаря этому институт представительства является межотраслевым, опираясь на нормы двух тесно взаимосвязанных отраслей законодательства и права: гражданского и гражданско-процессуального¹⁶.

В настоящее время в науке можно выделить несколько определений понятия процессуально представительства.

Так, И.М. Ильинская и Л.Ф. Лесницкая понятие представительства в гражданском процессе раскрывали через субъектный и деятельностный факторы как совершение от имени и в интересах представляемого (стороны, третьего лица) ряда процессуальных действий, направленных на убеждение суда в правильности заявленного требования или возражения против него, на доказывание обоснованности позиции представляемого им лица¹⁷.

Учёные процессуалисты (например, М.А. Викут), применяя субъектно-деятельностный подход к понятию представительства, указывали, что процессуальным представительством признается совершение одним лицом в пределах предоставленных ему полномочий процессуальных действий от имени и в интересах другого лица, участвующего в деле¹⁸.

Иной подход к пониманию представительства представлен А.А. Мельниковым: «Институт судебного представительства, есть регламентированные нормами гражданского процессуального законодательства права сторон и других участвующих в деле лиц поручать ведение дела,

¹⁶ См.Туманова Л.В.Указ соч. С. 31.

¹⁷ См.Демидова Л.А. Указ.соч.С. 145

¹⁸ Гражданский процесс / под ред. К.С. Юдельсона. – М.: Юрид. лит., 1972. – С. 96.(Автор главы Викут М.А.).

осуществление части или всех субъективных прав и обязанностей указанным в законе дееспособным лицам»¹⁹.

Проанализировав приведенные выше определения представительства можно прийти к выводу о схожести концепций и выделить, противоположность их содержания, элементов и названия.

Во-первых, представительство связано с деятельностью в суде лиц, уполномоченных на то сторонами или третьими лицами.

Во-вторых, осуществление представителем субъективных прав и обязанностей доверителя происходит только в пределах, определенных доверителем.

В-третьих, выполняя свои обязанности, представитель вступает в процессуальные правоотношения, как с доверителем, так и с судом. Эти отношения опосредуются процессуальным правом, но не только с доверителем и судом, а и с другими субъектами гражданского процесса.

В-четвертых, представительство в гражданском праве и представительство в гражданском процессе тесно между собой связаны, а в единстве образуют междисциплинарный институт представительства, сохраняя свою отраслевую самостоятельность и особенности.

В-пятых, в гражданском процессуальном законодательстве и науке гражданского процессуального права сосуществуют различные названия представительства. Как прежде, так и в настоящее время российское процессуальное законодательство сохраняет постоянство в названии представительства, именуя его «представительство в суде».

Представительство в гражданском процессе можно определить, как институт гражданского процессуального права, а «представительство в суде» в соответствии с ГПК РФ, является составной частью процессуального представительства.

Следовательно, судебное представительство – это часть процессуального представительства. Первое дает право представлять интересы стороны только в суде, в то время как второе позволяет действовать и до суда (предъявить иск, собирать материалы, консультировать стороны и т. д.). В науке гражданского процесса на столь существенное различие не всегда обращают должное внимание. Зачастую эти правовые явления употребляют как синонимы: «институт представительства в судебном разбирательстве» и «институт представительства в гражданском процессе».

Это различие даёт понимание того, что институт представительства обладает универсальным характером. Универсальность данного института раскрывается в гражданском судопроизводстве, по средствам взаимосвязи со статусом личности, защитой имущественных и неимущественных прав, свобод и охраняемых законом интересов, свободой обращения в суд за защитой, используя для данной цели представителей (например, адвокатов или иных юристов),

¹⁹ Курс советского процессуального права. Ред. колл. А.А. Мельников, Т.Е. Абова, П.П. Гуреев и др. В 2-х т. – М.: Наука, 1981.Т.1.– С. 299.

обладающих профессиональной подготовкой и опытом оказания квалифицированной юридической помощи участникам гражданского процесса.

А.А. Мельников определял представительство, как институт гражданского процессуального права, включающий в себя право сторон поручать ведение дела представителю; частичное или полное осуществление представителем – дееспособным лицом прав и обязанностей.

Из данной дефиниции следует, что в зависимости от объема реализуемых субъективных прав и обязанностей представительство может быть частичным или полным²⁰.

При рассмотрении представительства в гражданском процессе теории и практики не рассматривают природы названного института права, хотя это важно как с научной, так и практической точек зрения. В связи с этим становится необходимым рассмотреть два аспекта природы представительства: понятийный и сущностный.

Первый аспект природы представительства может быть раскрыт через его предназначение как института права. В данном отношении многие правоведы, не употребляя термина «природа представительства», тем не менее касаются ее. Так, С. Янчевский утверждает, что с древнейших времен представительство есть не что иное, как посредничество²¹. В соответствии с данной концепцией наличие посредничества в процессуальном представительстве является нечто иное, как выражением и защитой интересов доверителя по отношению к другой стороне судопроизводства, а также участвующим в деле третьим лицам и суду как органу правосудия.

Однако необходимо заметить, что представитель в гражданском процессе может полностью заменить доверителя, то есть, принимая самостоятельные решения по делу.

Более того, сам термин «посредничество» не носит процессуально-правового характера. Данный термин применим как собирательный, имеющий отношение ко многим видам деятельности: предпринимательской, экономической, дипломатической и т. д. Тем не менее, такая деятельность может осуществляться и представителями, но она, не урегулирована процессуальными процедурами, в силу чего ее природа иная, чем у представительства в гражданском процессе, в том числе в судебных инстанциях.

Наряду со взглядом на природу представительства как на посредничество существуют и иные подходы к этому вопросу. Они, в частности, затронуты в трудах советских и российских цивилистов. Так, М.А. Викут, говоря о представительстве, ведет речь лишь о процессуальном праве лиц, участвующих в деле²². Данная трактовка природы представительства в гражданском процессе

²⁰ Курс советского процессуального права. Ред. колл. А.А. Мельников, Т.Е. Абова, П.П. Гуреев и др. В 2-х т. – М.: Наука, 1981. Т.1. – С. 299.

²¹ Решетняк, В.И. Электронное правосудие и судебное представительство в гражданском и арбитражном процессах / В.И. Решетняк // Адвокат. – 2017. – № 5. – С.16 – 23.

²² Гражданский процесс / под ред. К.С. Юдельсона. – М.: Юрид. лит., 1972. – С. 101 (Автор главы М.А.Викут)

имеет под собой правовую основу, закрепленную в виде гражданской процессуальной дееспособности осуществлять свои права в суде и поручать ведение дела представителю (ст. 37 ГПК РФ) и субъективно-процессуального права граждан вести свои дела в суде лично или через представителей (ст. 48 ГПК РФ). Такой подход к трактовке природы представительства в гражданском процессе все-таки неприемлем, т. к. ведет к отождествлению субъективного права с институтом представительства в гражданском процессуальном праве. В структуре последнего субъективное право иметь представителя в гражданском процессе – это всего лишь один из многих его элементов²³.

В связи с этим более точно можно определить трактование природы гражданско-процессуального представительства, как выражением содействия защите прав и охраняемых законом интересов, осуществлению субъективных прав, получению квалифицированной юридической помощи²⁴.

В таком контексте гражданско-процессуальное представительство следует признать, как институт защиты и правоохраны благ и интересов человека и гражданина. Природа процессуального представительства в российском гражданском судопроизводстве связана с приоритетами судебной защиты, каковыми являются права, свободы, законные интересы сторон и других участвующих в деле лиц²⁵.

Вот так в целом можно охарактеризовать существенные аспекты природы и сущности представительства в гражданском процессе.

В рамках проведенного исследования следует дать авторское определение институту представительства в гражданском процессе. Итак, представительство в гражданском процессе – деятельность представителя, направленная на содействие защите прав и охраняемых законом интересов представляемого, реализации возможности осуществления субъективных прав представляемого, возможности получения квалифицированной юридической помощи, выраженная в совершении юридически значимых действий.

Таким образом, рассмотрев понятие, двойственную природу и сущность представительства можно прийти к выводу, что значение института представительства заключается в реализации процессуальных гарантий личности в гражданском судопроизводстве. Институт представительства позволяет участникам гражданского процесса, с одной стороны, поручать представительство в суде своих интересов лицу, выбранному ими, а с другой – требовать от представителя совершения всех предусмотренных законом мер и использования, указанных в нем средств, в целях защиты интересов доверителя.

²³ Ивакин, В.Н. О совмещении правозаступничества и судебного представительства: уроки истории / В.Н. Ивакин // Адвокат. – 2017. – № 6. – С.56.

²⁴ Васьковский, Е.В. Учебник гражданского процесса / под ред. и с предисловием В.А. Томсинова. – М., 2017. - С. 206.

²⁵ Ивакин В.Н. Указ соч.С. 57

1.2 Виды, субъекты, основания и формы представительства в гражданском судопроизводстве

В юридической литературе существуют самые различные классификации представительства в суде. В рамках данной работы представляется возможным осветить наиболее востребованные из них.

По основаниям возникновения правоотношений представительство подразделяют на: договорное, законное, по назначению и общественное.

Представительство в зависимости от формы волеизъявления представляемого можно разделить на: требующую волеизъявление представляемого и не требующую его волеизъявления.

В зависимости от юридической значимости волеизъявления представляемых лиц можно выделить:

- добровольное представительство, возникающее лишь в том случае, если наличествует волеизъявление представляемого;
- обязательное (законное) представительство, для возникновения которого не требуется согласия представляемого лица.

Добровольное представительство в зависимости от характера отношений между представляемым и представителем можно подразделить на:

- договорное представительство, в основе которого лежат договорные отношения между представляемым и представителем о представительстве в суде;
- общественное представительство, основанием возникновения которого является членство представляемых лиц в общественных объединениях²⁶.

Рассматривая детально каждый вид судебного представительства можно определить следующее:

На основании договора дела граждан и юридических лиц вправе вести в судах общей юрисдикции широкий круг субъектов.

Соглашение (договор, контракт) лежит в основе данной формы представительства, в его условиях может быть предусмотрено условие о необходимости представления интересов граждан и организации в судах.

Договорное представительство возникает на основании гражданско-правового договора поручения (ст. ст. 971 – 979 ГК РФ), по которому одна сторона (представляемый) поручает другой (представителю) ведение дела в суде, а представитель принимает на себя эти обязанности, а в определенных случаях – агентского договора (ст. ст. 1005 – 1011 ГК РФ). Договорное представительство может быть основано и на трудовом договоре, а также правоотношениях работника и работодателя. Таким образом, можно сделать обоснованный вывод о том, что договорное представительство возникает только на основании соглашения сторон.

Применительно к теме исследования можно отметить, что помимо сотрудников организаций и других лиц представительство в судах осуществляют адвокаты. В качестве адвокатов в гражданском процессе могут выступать лица,

²⁶ Гражданский процесс: учебник / под ред. М.К. Треушникова. – М.: ООО «Городец-издат», 2013. – С. 48.

получившие в установленном законом порядке данный статус (ст. 2 ФЗ «Об адвокатской деятельности»).

Законное представительство основывается непосредственно на прямом указании закона при наличии определенного фактического основания.

Законное представительство в отношении граждан в судах, могут осуществлять законные представители к таким, в частности могут относиться родители, опекуны и попечители. Данный вид представительства возникает на основании родительских связей или в силу административного акта об установлении опеки или попечительства или судебного решения (например, при усыновлении).

В соответствии со ст. 64 Семейного Кодекса РФ²⁷ (далее – «СК РФ») родители являются законными представителями своих детей и без специальных на то полномочий выступают в защиту их прав и интересов в отношениях с любыми физическими и юридическими лицами, в том числе в судах. На основании статьи 31 ГК РФ опекуны и попечители выступают в защиту прав и интересов своих подопечных в отношениях с любыми лицами, в том числе в судах, без специального полномочия.

Следует также отметить, что на основании статьи 35 ГК РФ, попечителями и опекунами граждан, могут быть в предусмотренных законом случаях, органы опеки и попечительства, а также образовательные организации, медицинские организации, организации, оказывающие социальные услуги, или иные организации, в том числе организации для детей-сирот и детей, оставшихся без попечения родителей.

Необходимо отметить, что на основании ч. 4 ст. 48 ГПК РФ законные представители вправе поручить ведения дела в суде другому лицу, избранному ими в качестве представителя, например адвокату.

В соответствии со ст. 62 ГК РФ законное представительство возникает в отношении ликвидируемых организаций, а также предприятий, в отношении которых назначено внешнее управление либо конкурсное производство в связи с рассмотрением дел о несостоятельности (банкротстве). В данном случае с момента назначения ликвидационной комиссии к ней переходят полномочия по управлению делами юридического лица, а также ликвидационная комиссия на основании ч. 2 ст. 48 ГПК РФ выступает в суде от имени ликвидируемого юридического лица.

При проведении процедуры банкротства организации, в рамках конкурсного производства на основании статьи 129 Федерального закона «О несостоятельности (банкротстве)»²⁸ конкурсный управляющий выступает представителем юридического лица, в том числе и в суде.

²⁷ Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223-ФЗ. – СПС «КонсультантПлюс».

²⁸ Федеральный закон от 26.10.2002 № 127-ФЗ (ред. от 29.12.2012, с изм. от 30.12.2012) «О несостоятельности (банкротстве)». – СПС «КонсультантПлюс».

Применительно к организациям существует и такая форма законного представительства, как право акционера (акционеров), владеющего в совокупности не менее чем 1 % размещенных обыкновенных акций общества, обратиться в суд с иском о возмещении убытков, причиненных обществу, к члену совета директоров (наблюдательного совета) общества, единоличному исполнительному органу общества, члену коллегиального исполнительного органа общества, а равно к управляющей организации или управляющему (п. 5 ст. 71 Федерального закона «Об акционерных обществах»²⁹). В качестве истца по таким делам будет выступать само акционерное общество.

Однако своеобразие таких отношений будет заключаться в том, что по общему правилу представитель не может быть выгодоприобретателем по совершаемым им юридическим действиям, в том числе и в суде, от имени представляемого им лица.

Общественное представительство – представительство общественных объединений в защиту интересов его членов. В соответствии со ст. 5 Федерального закона «Об общественных объединениях»³⁰ под общественным объединением понимается 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.

На основании ст. 27 названного Федерального закона общественные объединения имеют право представлять и защищать свои права, законные интересы своих членов и участников, а также других граждан в органах государственной власти, органах местного самоуправления и общественных объединениях. Возможность представительства в суде прав своих членов должна быть отражена в уставе общественного объединения.

Например, интересы своих членов вправе защищать в суде союзы и общества потребителей (ст. 45 Закона РФ «О защите прав потребителей»³¹), объединения, созданные представителями творческих профессий, и т. д.

Представительство по назначению близко по характеру к договорному и законному представительству. Оно возникает в силу прямого указания в законе, однако оформляется с использованием гражданско-правовых конструкций³².

Можно выделить несколько случаев представительства по назначению.

²⁹ Федеральный закон от 26.12.1995 № 208–ФЗ (ред. от 05.04.2013) «Об акционерных обществах». – СПС «КонсультантПлюс».

³⁰ Федеральный закон от 19.05.1995 № 82–ФЗ (ред. от 20.07.2012) «Об общественных объединениях». – СПС «КонсультантПлюс».

³¹ Закон РФ от 07.02.1992 № 2300–1 «О защите прав потребителей». – СПС «КонсультантПлюс».

³² Гражданский процесс: учебник для вузов / под редакцией В.В. Яркова. – Издательство Волтерс Клувер, 2017. – С. 71.

В соответствии со ст. 43 ГК РФ имущество гражданина, признанного безвестно отсутствующим, при необходимости постоянного управления им передается на основании решения суда лицу, которое определяется органом опеки и попечительства и действует на основании договора о доверительном управлении, заключаемого с этим органом. Указанное лицо выполняет и функции представителя в суде по искам, которые предъявляются в отношении данного имущества (ч. 2 ст. 52 ГПК РФ).

Согласно статьи 1173 ГК РФ, если в составе наследства имеется имущество, требующее не только охраны, но и управления (предприятие, доля в уставном (складочном) капитале хозяйственного товарищества или общества, ценные бумаги, исключительные права и т. п.), нотариус в качестве учредителя доверительного управления заключает договор доверительного управления этим имуществом. Доверительный управляющий и выполняет функции судебного представителя в этом случае.

Кроме того, согласно статьи 50 ГК РФ суд назначает адвоката в качестве представителя в случае отсутствия представителя у ответчика, место жительства которого неизвестно. Несоблюдение данного требования при рассмотрении дела судом является существенное нарушение норм процессуального права и служит основанием для пересмотра дела³³.

Согласно статьи 119 ГПК РФ при неизвестности места пребывания ответчика суд приступает к рассмотрению дела после поступления в суд сведений с последнего известного места жительства ответчика.

Статья 50 ГПК РФ не дает исчерпывающего перечня оснований для назначения судом адвоката, а содержит отсылку к другим федеральным законам. Например, в случаях, полагает автор, предусмотренных статьей 26 ФЗ «Об адвокатуре» и Федеральным законом от 21.11.2011 № 324-ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации»³⁴.

Так же в соответствии с ч. 2 ст. 304 ГПК РФ дело о принудительной госпитализации гражданина в психиатрический стационар рассматривается с представителем гражданина, в отношении которого решается вопрос о принудительной госпитализации. ГПК РФ не устанавливает фигуры данного представителя. Поэтому, если у гражданина нет законного, либо договорного представителя, суд должен, реализуя положение ч. 2 ст. 304 ГПК РФ, использовать правило ст. 50 ГПК РФ о назначении в процессе адвоката³⁵.

³³ Определение Верховного Суда Российской Федерации от 24 августа 2006 г. № 11-В06-28. – СПС «КонсультантПлюс»

³⁴ Лесницкая, Л.Ф. Некоторые вопросы, возникающие в судебной практике при рассмотрении дел о присуждении компенсации за нарушение права на судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок // Комментарий судебной практики / под ред. К.Б. Ярошенко. М.: Юридическая литература, 2018. – С. 191.

³⁵ Постановление президиума Московского городского суда от 27 ноября 2009 г. по делу № 44г-319. – СПС «КонсультантПлюс».

Представителями в суде могут быть дееспособные лица, имеющие надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела, за исключением указанных в законе определенных лиц (ст. 49 ГПК РФ).

Ряд категорий граждан не могут быть судебными представителями, в частности:

- лица, не достигшие совершеннолетия (т. е. до 18 лет);
- лица, состоящие под опекой или попечительством.

По смыслу закона в отдельных случаях несовершеннолетние граждане могут выступать в качестве судебных представителей. В частности, при вступлении в брак несовершеннолетних лиц, не достигших 18 лет (ст. 21 ГК РФ, ст. 13 СК РФ), а также при объявлении такого лица полностью дееспособным (эмансипация в соответствии со ст. 27 ГК РФ).

Кроме того, в соответствии с п. 3 ст. 62 СК РФ несовершеннолетние родители имеют права признавать и оспаривать свое отцовство и материнство на общих основаниях, а также имеют право требовать по достижении ими возраста четырнадцати лет установления отцовства в отношении своих детей в судебном порядке.

Указанные правила относятся и к несовершеннолетнему ответчику. Однако суд вправе обсудить вопрос о привлечении к участию в деле родителей, усыновителей или попечителей для оказания помощи несовершеннолетней стороне (ст. 37 ГПК РФ).

Если в ходе рассмотрения дела несовершеннолетнее лицо достигает совершеннолетия, то оно становится вправе самостоятельно защищать свои интересы.

Не могут выступать в качестве представителей в суде согласно ст. 51 ГПК судьи, следователи, прокуроры, за исключением случаев участия их в процессе в качестве представителей соответствующих органов или законных представителей. Не могут быть также представителями в суде по смыслу законодательства нотариусы (ст. 6 Основ законодательства РФ «О нотариате»³⁶), государственные служащие (ст. 16 Федерального закона «О государственной гражданской службе Российской Федерации»³⁷) и иные лица, для которых в силу их положения установлены подобные ограничения, за исключением случаев, когда такие лица представляют в суде интересы соответствующих организаций либо в связи с осуществлением функций законного представителя.

Таким образом, субъектный состав представительства весьма широк. В общем виде судебными представителями по гражданским делам в суде, на основании ст. 49 ГПК РФ, а также в ст. ст. 51 – 53 ГПК РФ, могут быть:

- адвокаты;
- работники государственных предприятий, учреждений, организаций,

³⁶ Основы законодательства Российской Федерации «О нотариате» (утв. ВС РФ 11.02.1993 № 4462–1). – СПС «КонсультантПлюс»

³⁷ Федеральный закон от 27.07.2004 № 79–ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации». – СПС «КонсультантПлюс».

объединений – по делам этих предприятий, учреждений, организаций и объединений;

– уполномоченные профессиональных союзов – по делам рабочих, служащих, а также других лиц, защита прав и интересов которых осуществляется профессиональными союзами;

– уполномоченные организаций, которым законом, уставом или положением предоставлено право защищать права и интересы членов этих организаций;

– уполномоченные организаций, которым законом, уставом или положением предоставлено право защищать права и интересы других лиц;

– один из соучастников по поручению других соучастников (ч. 3 ст. 40 ГПК РФ);

– лица, допущенные судом, рассматривающим дело, к представительству по данному делу.

– лица, оказывающие платные юридические услуги и др.

Анализируя нормы ГПК РФ можно отметить, что в нём используется термин «представительство», а не «представители».

Представители в соответствии с ГПК РФ не относятся ни к лицам, участвующим в деле, ни к лицам, содействующим осуществлению правосудия и не имеют своего процессуального статуса. Несмотря на то, что данная проблема широко обсуждалась учеными юристами, и многие из них обосновывают отнесение представителя к лицам, участвующим в деле³⁸.

В.Н. Ивакиным был сделан анализ научных взглядов на вопрос о процессуальном положении представителя³⁹.

На сегодняшний момент в большинстве исследований, посвящённых вопросу процессуального положения представителя рассмотрены ситуации, когда представитель участвует в суде вместо стороны.

В рамках данного исследования автор остановиться на рассмотрении положения адвоката-представителя, который участвует в деле в целях оказания квалифицированной юридической помощи.

Р.А. Сидоров, определяет процессуальное положение представителя, как самостоятельного участника гражданского судопроизводства. Его процессуальное положение является сложным, потому что представитель одновременно выступает в качестве лица, самостоятельно реализующее предоставленные доверителем ему полномочия, и является носителем самостоятельных процессуальных прав и обязанностей. Поэтому он не относится ни к лицам, участвующим в деле, ни к лицам, содействующим осуществлению правосудия, и при этом судебное представительство призвано гарантировать конституционное право граждан на получение квалифицированной юридической помощи⁴⁰.

Э.Е. Колоколова приводит иную позицию, определяя процессуальное

³⁸ См. Туманова Л.В. Указ.соч. С. 32.

³⁹ См. Ивакин В.Н. Указ.соч. С. 696.

⁴⁰ Сидоров, Р.А. Представительство в гражданском процессе: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Тверь, 2013. С. 8.

положение представителя, как производное от процессуального положения личности в гражданском процессе, как урегулированные гражданским процессуальным правом отношения сторон, третьих лиц, представителя с государством в лице его органов и должностных лиц. В структуру процессуального положения (статуса) представителя входят такие элементы и правовые категории, как субъективные (процессуальные) права сторон и третьих лиц гражданского судопроизводства; процессуальные обязанности; законные интересы сторон, третьих лиц; гражданско-процессуальная право- и дееспособность; гражданско-процессуальные гарантии субъективных процессуальных прав, свобод и законных интересов; ответственность⁴¹.

И.А. Табак отмечает, что в связи с изменениями в гражданском процессуальном законодательстве, которые существенно отразились на процессуальном положении некоторых участников гражданского судопроизводства, в том числе и судебном представителе, обновлением понятийного аппарата ГПК РФ обосновывается необходимость пересмотра правового понятия «лиц, участвующих в деле» и его содержания, а также пересмотра устоявшейся классификации субъектов гражданского процессуального правоотношения и определения критерия для их разделения. В соответствии с изложенным предлагается, взять за основу в качестве классификационного признака только юридический интерес, всех участников гражданского процессуального правоотношения, кроме суда и предлагается разделить участников процесса на три группы.

1. Лица, участвующие в деле (стороны, третьи лица, заявители и другие заинтересованные лица по делам особого производства и по делам, возникающим из публичных правоотношений).

2. Участники судопроизводства, выступающие в защиту прав, свобод и законных интересов лиц, участвующих в деле (прокурор, лица, обращающиеся в суд за защитой прав, свобод и законных интересов других лиц или вступающие в процесс в целях дачи заключения по основаниям, предусмотренным ст. ст. 4, 46, 47 ГПК РФ, судебные представители).

3. Участники судопроизводства, содействующие правосудию (свидетели, эксперты, переводчики, специалисты).

По мнению И.А. Табак, признание такой классификации позволит определить фактическое и процессуальное положение участников гражданского процессуального правоотношения и, что особенно важно, место гражданского процессуального представителя среди них⁴².

Подобные предложения и аргументы и по сей день не теряют своей актуальности.

Объяснение тому, что нет самостоятельной фигуры представителя, вероятно, связано с первоначальным пониманием предназначения представительства –

⁴¹ Колоколова, Э.Е. Адвокат - представитель в российском гражданском процессе: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2015. С. 13.

⁴² Табак И.А. Указ.соч.С. 8.

заменить отсутствующего субъекта процесса. Для такой ситуации действительно можно не говорить о самостоятельности представителя, ведь он участвует в деле вместо стороны или третьего лица и реализует те права, которые принадлежат этому лицу, участвующему в деле. Но в подавляющем большинстве случаев представитель участвует не «вместо», а совместно со стороной, к этому можно добавить то, что таких представителей у стороны может быть несколько. И в этом случае возникает некая неопределенность в процессуальном положении представителя. Они уже не вместо стороны реализуют процессуальные права и обязанности и высказывают свои суждения в прениях, а совершенно самостоятельно действуют в судебном процессе, как правило, гораздо активнее самих сторон. Собственно, иного и быть не может, ведь такие представители своей деятельностью обеспечивают реализацию конституционного права на получение квалифицированной юридической помощи⁴³.

Наличие у представителя самостоятельных процессуальных прав подтверждается, по мнению многих, также наличием у него собственного процессуального интереса, состоящего в использовании в пределах полномочий процессуальных средств для обеспечения защиты прав и интересов представляемого⁴⁴.

Судебная практика подтверждает, что участвующий представитель занимает самостоятельное процессуальное положение, но без надлежащего правового основания.

Выводы по разделу 1

В рамках проведенного исследования следует дать авторское определение институту представительства в гражданском процессе. Итак, представительство в гражданском процессе – деятельность представителя, направленная на содействие защите прав и охраняемых законом интересов представляемого, реализации возможности осуществления субъективных прав представляемого, возможности получения квалифицированной юридической помощи, выраженная в совершении юридически значимых действий.

Таким образом, рассмотрев понятие, двойственную природу и сущность представительства можно прийти к выводу, что значение института представительства заключается в реализации процессуальных гарантий личности в гражданском судопроизводстве. Институт представительства позволяет участникам гражданского процесса, с одной стороны, поручать представительство в суде своих интересов лицу, выбранному ими, а с другой – требовать от представителя совершения всех предусмотренных законом мер и использования указанных в нем средств в целях защиты интересов доверителя.

⁴³ Жилин, Г.А. Право на судебную защиту / Г.А. Жилин // ЭЖ-Юрист. – 2017.– С.51

⁴⁴ Королева, С.О. Представительство сторон и третьих лиц в арбитражном процессе: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. М., 2017. С. 7.

Делая вывод о видах представительства в гражданском процессе можно отметить, что в зависимости от формы, представительство в гражданском процессе осуществляют различные субъекты.

В рамках оказания квалифицированной юридической помощи представитель становится едва ли не самым активным участником дела⁴⁵.

⁴⁵ Макушкина Е.Э. Право адвоката на сбор доказательств (гражданско-процессуальный аспект): Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Томск, 2017. С. 8–9

2 ПРАВОВЫЕ ОСНОВЫ СТАТУСА И ДЕЯТЕЛЬНОСТИ АДВОКАТА В ГРАЖДАНСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

2.1 Понятие, содержание и значение процессуального статуса адвоката в гражданском судопроизводстве

Конституция Российской Федерации закрепляет равноправие граждан перед законом и судом, неприкосновенность частной жизни, право частной собственности, государственную защиту прав и свобод, право на получение квалифицированной юридической помощи (ст. 19, 23, 35, 45, 46, 48 Конституции РФ⁴⁶).

Защита данных ценностей, провозглашенных Конституцией РФ, а также оказание такого рода квалифицированной юридической помощи возложено, в том числе на адвоката, который реализует субъективные права доверителя, принимает меры к защите его прав, свобод и интересов.

Адвокатура – это структура гражданского общества, профессиональное объединение юристов, созданное на добровольной основе с целью служения обществу в форме оказания квалифицированной юридической помощи. Адвокатура не входит в систему органов государственной власти и органов местного самоуправления. Адвокатура зачастую противопоставляется государственному аппарату правоохранительных органов. Содействовать этим органам в выполнении ими функций укрепления законности адвокатура не может по своей юридической природе, как орган, независимый от государства и, более того, призванный стоять на стороне гражданина, а не государства, преследующего этого гражданина. Отношения между государством и адвокатурой должны строиться на принципе равноправных субъектов⁴⁷.

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

Существование института адвокатуры является реализацией права на защиту, т. е. права сторон и третьих лиц защищать в суде их права и законные интересы. Тем самым адвокатура, содействуя в оказании помощи гражданам и юридическим лицам, способствует осуществлению правосудия по гражданским делам.

Значение адвокатуры для общества неопределимо. Учитывая её востребованность в настоящее время, а также существующие экономические, политические и социальные реалии можно выделить социальное, политическое и правовое значение адвокатуры в гражданском процессе.

Социальное значение адвокатуры выражено в том, что оно выступает как фактор реального влияния формируемого гражданского общества на защиту благ и

⁴⁶ Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6–ФКЗ, от 30.12.2008 № 7–ФКЗ). – СПС «КонсультантПлюс».

⁴⁷ Шаров, Г.К. Обеспечение квалифицированной юридической помощи и самоуправление адвокатуры / Г.К. Шаров // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ. – 2017. – № 3. – С. 146.

ценностей его членов в случаях возникновения конфликтов, подлежащих рассмотрению и разрешению судами⁴⁸.

Политическое значение адвокатуры связано с такими характеристиками гражданского процесса, как его приоритеты, статус сторон, их равноправие, состязательность и диспозитивность судопроизводства, свобода доступа к судебной защите прав, интересов, имущества физических и юридических лиц и т. д.

Правовое значение адвокатуры заключается и выражается в возможностях использования правового потенциала представительства в целях реализации субъективных процессуальных прав, защиты и охраны интересов, имущества, иных ценностей и благ в гражданском судопроизводстве. Здесь имеется в виду значение представительства как комплексной гарантии сторон, третьих лиц в гражданском процессе. Это качество представительства охватывает различные элементы, а потому имеет особое юридическое значение. И прежде всего в тех случаях, когда представительство осуществляет квалифицированный специалист, например адвокат.

Именно адвокат имеет реальную возможность разъяснить человеку и гражданину их право обратиться в суд за защитой интересов, имущества, возмещением причиненного вреда и т. д. Затем он может составить исковое заявление, собрать и представить в суд необходимые доказательства, действуя в интересах доверителя на стадии подготовки дела к судебному разбирательству и в ходе рассмотрения и разрешения дела по существу в суде первой инстанции. Профессионализм и статус адвоката-представителя могут сыграть важную роль в заключении мирового соглашения сторон. Если же суд не согласится с требованиями и доводами представителя или удовлетворит их частично, адвокат вправе обжаловать судебное решение в апелляционном, кассационном порядке, принимая тем самым меры для восстановления нарушенных прав и интересов стороны, представителем которой он является.

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 гуманизм⁴⁹.

Порядок осуществления адвокатской деятельности регулируется нормативными правовыми актами, в том числе:

– Федеральным законом от 31 мая 2002 г. № 63–ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»;

⁴⁸Судебная адвокатура: учеб. пособие для магистров / А.А. Власов; под общ. ред. Г.Б. Мирзоева. – 2-е изд., перераб. и доп. – М. : Издательство Юрайт, 2018. – С.23.

⁴⁹ Кучерена, А.Г. Адвокатура: Учебник / А.Г. Кучерена. – М.: Юристъ, 2014. – С. 75

- Постановлением Правительства РФ от 19 сентября 2003 г. № 584 «Об утверждении Положения о ведении реестра адвокатов иностранных государств, осуществляющих адвокатскую деятельность на территории Российской Федерации»;
- совместным Приказом Минюста России № 174, Минфина России № 122н от 05.09.2012 «Об утверждении порядка расчета вознаграждения адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда, в зависимости от сложности уголовного дела»;
- и др.

Адвокатура, будучи составной частью, гражданского общества, обладая относительной автономией от госструктур, действует, тем не менее, в строгом соответствии с разработанными в отношении ее государственными нормативными правовыми актами, регламентирующими все основные организационные и иные вопросы.

Кроме того, члены адвокатского сообщества оказывают лишь установленные государством виды услуг:

- в устной и письменной форме дают консультации и справки по правовым вопросам;
- составляют заявления, жалобы, ходатайства и другие документы;
- представляют интересы доверителя в качестве представителя в судах;
- представляют интересы доверителя в органах государственной власти, местного самоуправления, общественных объединениях и иных организациях.

Государство контролирует деятельность адвокатов и оказывает им необходимое содействие, чем обеспечиваются гарантии их независимости, осуществляется финансирование деятельности тех адвокатов, которые предоставляют юридическую помощь гражданам бесплатно в случаях, предусмотренных законодательством; при необходимости адвокатским образованиям выделяются служебные помещения и средства связи.

Так, принцип публичности, основанный на передаче государством полномочий по осуществлению своих функций адвокатуре, находит отражение в ее организации и деятельности⁵⁰.

Статус адвоката приобретает в особом, установленном Законом порядке при соблюдении претендентом следующих условий: полная дееспособность; отсутствие неснятой или непогашенной судимости за совершение умышленного преступления; наличие высшего юридического образования, полученного в высшем учебном заведении, имеющем право выдачи дипломов государственного образца, либо ученой степени по юридической специальности; стаж работы по юридической специальности не менее двух лет (на должности, требующей высшего юридического образования, или в качестве помощника адвоката) либо

⁵⁰ Галоганов, А.П. Адвокатура в системе государственных институтов оказания юридической помощи гражданам / А.П. Галоганов // Новый юридический журнал. – 2018. – № 1. – С. 35

прохождение стажировки в адвокатском образовании (сроком от одного года до двух лет).

В стаж работы по юридической специальности, необходимой для приобретения статуса адвоката, включается работа:

- в качестве судьи;
- на требующих высшего юридического образования государственных должностях в федеральных органах государственной власти, органах государственной власти субъектов Российской Федерации, иных государственных органах;
- на требовавших высшего юридического образования должностях в существовавших до принятия действующей Конституции Российской Федерации государственных органах СССР, РСФСР и Российской Федерации, находившихся на территории Российской Федерации;
- на требующих высшего юридического образования муниципальных должностях;
- на требующих высшего юридического образования должностях в органах Судебного департамента при Верховном Суде Российской Федерации;
- на требующих высшего юридического образования должностях в юридических службах организаций;
- на требующих высшего юридического образования должностях в научно-исследовательских учреждениях;
- в качестве преподавателя юридических дисциплин в учреждениях среднего профессионального, высшего профессионального и послевузовского профессионального образования;
- в качестве адвоката;
- в качестве помощника адвоката;
- в качестве нотариуса.

Лицо, отвечающее указанным требованиям вправе обратиться в квалификационную комиссию с заявлением о присвоении ему статуса адвоката.

Претендент помимо заявления представляет в квалификационную комиссию копию документа, удостоверяющего его личность, анкету, содержащую биографические сведения, копию трудовой книжки или иной документ, подтверждающий стаж работы по юридической специальности, копию документа, подтверждающего высшее юридическое образование либо наличие ученой степени по юридической специальности, а также другие документы в случаях, предусмотренных законодательством об адвокатской деятельности и адвокатуре.

Предоставление недостоверных сведений может служить основанием для отказа в допуске претендента к квалификационному экзамену. Далее претенденты сдают квалификационный экзамен. Претендент, не сдавший квалификационный экзамен, допускается к его повторной сдаче не ранее чем через один год.

Квалификационная комиссия в трехмесячный срок со дня подачи претендентом заявления о присвоении ему статуса адвоката принимает решение о присвоении либо об отказе в присвоении претенденту статуса адвоката. Решение

квалификационной комиссии о присвоении претенденту статуса адвоката вступает в силу со дня принятия претендентом присяги адвоката.

Квалификационная комиссия не вправе отказать претенденту, успешно сдавшему квалификационный экзамен, в присвоении статуса адвоката, за исключением случаев, когда после сдачи квалификационного экзамена обнаруживаются обстоятельства, препятствовавшие допуску к квалификационному экзамену. В таких случаях решение об отказе в присвоении статуса адвоката может быть обжаловано в суд.

На основании решения квалификационной комиссии территориальный орган юстиции вносит сведения об адвокате в региональный реестр адвокатов и выдает адвокату удостоверение. Удостоверение – единственный документ, подтверждающий статус адвоката. Статус адвоката присваивается претенденту на неопределенный срок и не ограничивается возрастом адвоката.

Адвокат вправе осуществлять адвокатскую деятельность на всей территории Российской Федерации без какого-либо дополнительного разрешения.

Адвокаты иностранных государств, осуществляющие адвокатскую деятельность на территории Российской Федерации, регистрируются федеральным органом исполнительной власти в области юстиции в специальном реестре, порядок ведения которого определяется уполномоченным федеральным органом исполнительной власти.

Каждому адвокату гарантируется социальное обеспечение, предусмотренное для граждан Конституцией Российской Федерации.

Закон об адвокатуре запрещает адвокатам состоять на службе в учреждениях, организациях, на предприятиях. Такой запрет обусловлен возможной утратой независимости и возможным понижением качества юридической помощи.

Адвокат имеет право: избирать и быть избранным в органы коллегии адвокатов; ставить перед органами коллегии вопросы, касающиеся ее деятельности; вносить предложения по улучшению ее работы и участвовать в их обсуждении; принимать личное участие во всех случаях обсуждения органами коллегии его деятельности или поведения; выйти из состава коллегии.

Адвокаты в своей деятельности руководствуются Конституцией РФ, федеральными конституционными законами и федеральными законами, указами Президента, постановлениями Правительства, инструкциями и методическими рекомендациями Министерства юстиции Российской Федерации, других органов власти и управления.

Согласно ст. 72 Конституции РФ адвокатура находится в совместном ведении Российской Федерации и субъектов Российской Федерации.

Непосредственный контроль за профессиональной и финансовой деятельностью адвокатов, осуществляют государственные органы власти, такие как Министерство юстиции РФ и его территориальные органы, Федеральная налоговая служба РФ, а также негосударственные, такие как Федеральная палата адвокатов в Российской Федерации.

Министерство юстиции РФ регистрирует вновь создаваемые коллегии, их уставы, выдает лицензии на право заниматься адвокатской деятельностью. Если

деятельность коллегии противоречит закону и уставу, то Министерство юстиции РФ вправе лишить ее лицензии. Отказ в регистрации и лишение лицензии обжалуется в суд.

Территориальный орган юстиции ведет реестр адвокатов субъектов РФ и ежегодно направляет в адвокатскую палату копию регионального реестра, а также уведомляет адвокатскую палату соответствующего субъекта РФ о внесении изменений в региональный реестр. Порядок ведения региональных реестров определяется федеральным органом юстиции.

Территориальный орган юстиции, располагающий сведениями об обстоятельствах, являющихся основаниями для прекращения статуса адвоката, направляет представление о прекращении статуса в адвокатскую палату. В случае если совет адвокатской палаты в трехмесячный срок со дня поступления такого представления не рассмотрел его, территориальный орган юстиции вправе обратиться в суд с заявлением о прекращении статуса адвоката.

Жалобы на действия адвокатов, не соответствующие закону и адвокатской этике, поступают в президиум коллегии, который вправе наложить на адвоката дисциплинарное взыскание или исключить из состава коллегии. За нарушение закона, устава коллегии и адвокатской этики он может быть подвергнут дисциплинарному взысканию решением президиума коллегии адвокатов. Мерами взыскания могут быть выговор, строгий выговор, замечание, исключение из коллегии⁵¹.

2.2 Полномочия адвоката – представителя в гражданском судопроизводстве и их оформление

Адвокатская деятельность осуществляется на основе соглашения между адвокатом и доверителем. Адвокат выступает в качестве представителя доверителя – физического или юридического лица в гражданском судопроизводстве на основании гражданско-правового договора на оказание юридической помощи самому доверителю или назначенному им лицу.

Адвокат, выступая в качестве представителя, вправе представлять интересы своего клиента в судах, во всех государственных и общественных организациях, как правило, в различных правоохранительных органах.

Адвокат в гражданском судопроизводстве осуществляет свою деятельность в пределах предоставленных ему полномочий, в связи с чем вопросы о понятии полномочий, их оформлении и объеме имеют важное практическое значение и требуют тщательного изучения.

Согласно части 5 ст. 53 ГПК РФ право адвоката на выступление в суде в качестве представителя удостоверяется ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием. Форма ордера утверждается федеральным органом юстиции (п. 2 ст. 6 ФЗ об адвокатской деятельности). В настоящее время действует форма ордера, утвержденная Министерством юстиции Российской

⁵¹ Кодекс профессиональной этики адвоката (принят Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003). – СПС «КонсультантПлюс»

Федерации. Ордер должен быть подписан руководителем адвокатского образования (его филиала), в том числе управляющим партнером адвокатского бюро.

С момента предъявления ордера судье, в производстве которого находится гражданское дело (точнее, с момента его допуска данным лицом к участию в процессе), адвокат приобретает процессуальный статус представляемого, и с этого момента у него возникают особые правовые возможности – полномочия. Действительное же значение ордера состоит в том, что он подтверждает право адвоката на участие в качестве представителя в процессе по конкретному делу, о чем и говорится в ч. 5 ст. 53 ГПК РФ.

Для совершения так называемых распорядительных действий (действий по распоряжению предусмотренными законом процессуальными средствами защиты, в частности, иском) адвокат-представитель должен иметь доверенность с указанием в ней на соответствующие специальные полномочия. Доверенности, выдаваемые адвокату гражданами, могут быть удостоверены в нотариальном порядке (что чаще всего и имеет место) либо организациями, администрацией некоторых учреждений и должностными лицами, названными в ч. 2 ст. 53 ГПК РФ (применительно к представительству, осуществляемому адвокатами, например, общества с ограниченной ответственностью, администрацией места лишения свободы, если лицо находится в таком учреждении).

Доверенность от имени организации выдается за подписью ее руководителя или иного уполномоченного на это ее учредительными документами лица, скрепленная печатью этой организации (ч. 3 ст. 53 ГПК РФ).

В широком смысле слова полномочия – это официально предоставленное кому-либо право на ведение определенной деятельности.

Сужая сферу применения определения, полномочия в гражданском процессе адвоката, действующего, как представителя представляют собой правовые возможности совершения процессуальных действий, как правило, не от своего собственного имени, а от имени другого лица; полномочия производны от субъективных прав; возникновение и дальнейшее существование полномочий у адвоката, как представителя, по общему правилу зависят от воли представляемого лица и его процессуального положения.

В юридической доктрине принято выделять общие и специальные полномочия. К общим полномочиям следует отнести, предусмотренные статьей 6 ФЗ об адвокатуре. В соответствии с данной статьей адвокат, участвуя в гражданском процессе вправе:

- собирать сведения, необходимые для оказания юридической помощи, в том числе запрашивать справки, характеристики и иные документы от органов государственной власти, органов местного самоуправления, а также общественных объединений и иных организаций.
- опрашивать с их согласия лиц, предположительно владеющих информацией, относящейся к делу, по которому адвокат оказывает юридическую помощь;

- собирать и представлять предметы и документы, которые могут быть признаны вещественными и иными доказательствами, в порядке, установленном законодательством Российской Федерации;
- привлекать на договорной основе специалистов для разъяснения вопросов, связанных с оказанием юридической помощи;
- беспрепятственно встречаться со своим доверителем наедине.
- фиксировать (в том числе с помощью технических средств) информацию, содержащуюся в материалах дела, по которому адвокат оказывает юридическую помощь, соблюдая при этом государственную и иную охраняемую законом тайну;
- совершать иные действия, не противоречащие законодательству Российской Федерации.

Полномочия адвоката, как представителя в гражданском процессе вытекают из статьи 35 ГПК РФ. При этом следует отметить, что это общий круг полномочий для участвующих в деле лиц, к числу которых, как указано было в предыдущей главе представители, в том числе адвокаты не относятся. Тем не менее, адвокат, как представитель вправе: знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства и участвовать в их исследовании, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам; заявлять ходатайства, в том числе об истребовании доказательств; давать объяснения суду в устной и письменной форме; приводить свои доводы по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам, возражать относительно ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле; обжаловать судебные постановления и использовать предоставленные законодательством о гражданском судопроизводстве другие процессуальные права.

Анализ действующего законодательства показывает следующее: гл. II ФЗ «Об адвокатуре» носит название «Права и обязанности адвоката», а ст. 6, предусматривающая перечень прав адвоката, носит название «Полномочия адвоката», однако в тексте статьи перечисляются субъективные права, т. е. правомочия адвоката, а законодатель употребляет выражение: «адвокат вправе». При этом в ст. 6 ФЗ «Об адвокатуре» приводятся положения, регламентирующие не только субъективные права адвоката (ч. 3 ст. 6), но и положения, устанавливающие его обязанности (в части того, что он делать не вправе, – ч. 4 ст. 6), порядок удостоверения прав (ч. 2 ст. 6) и вопросы, связанные с определением их объема применительно к конкретным видам юрисдикционных производств (ч. 1 ст. 6).

Таким образом мы видим двойственность восприятия прав и обязанностей адвоката, выраженную в том, что в ФЗ об адвокатуре закреплены общие права адвоката, в то время как для полноценного участия адвоката в гражданском процессе ему необходим круг специальных прав, регламентированный статьёй 54 ГПК РФ. К таким правам (полномочиям) относятся: право на подписание искового заявления, предъявление 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 основания иска, заключение мирового соглашения, передачу полномочий другому лицу (передоверие), обжалование судебного постановления, предъявление исполнительного документа к взысканию, получение присужденного имущества или денег.

Так же раскрывая сущность и значение полномочий (прав) адвоката, можно определить, что с формально-юридической точки зрения полномочия состоят из общих и специальных прав и обязанностей. Среди обязанностей адвоката применительно к гражданскому процессу, выделяют:

- несение процессуальных обязанностей (ст. 35 ГПК РФ);
- активная защита прав доверителя всеми не запрещенными законодательством средствами;
- квалифицированное оказание юридической помощи доверителям;
- уважение чести и достоинства лиц, обратившихся к нему за помощью, доверителей;
- ведение адвокатского производства;
- исполнение требований закона
- оказание в случаях предусмотренных законом бесплатной юридической помощи.
- осуществление страхования риска своей профессиональной имущественной ответственности, в случае причинения ущерба своей деятельностью.
- обязанности хранить адвокатскую тайну.

Ряд специальных обязанностей по ведению адвокатского производства закреплён Методическими рекомендациями по ведению адвокатского производства, утвержденными Протоколом № 5 от 21 июня 2010 года Совета ФПА⁵². Несмотря на то, что данные методические положения имеют рекомендательный характер, автор настоящей работы полагает, что их соблюдение может быть отнесено ФПА к обязательному соблюдению.

Адвокатам рекомендуется формировать адвокатское производство по гражданским делам с момента принятия поручения на представление интересов доверителя в суде. Однако с учетом того, что определение правовой позиции по делу адвокатом начинается с обращения доверителя (гражданина, представителя юридического лица) за юридической консультацией, в производстве должны найти отражение все переговоры и встречи адвоката с доверителем, включая встречу при первичном обращении доверителя к адвокату.

При принятии поручения по гражданскому делу адвокату следует провести предварительный анализ пожеланий доверителя на соответствие их требованиям действующего законодательства и по результатам встречи и ознакомления с предоставленными доверителем материалами предложить доверителю правовую позицию по делу, а также предупредить доверителя о предполагаемых рисках при

⁵² Методические рекомендации по ведению адвокатского производства (утв. Советом Федеральной палаты адвокатов 21.06.2010 (протокол № 5)) // Вестник «Федеральной палаты адвокатов РФ». – 2017. – № 3.

дальнейшем движении дела.

В адвокатском производстве рекомендуется иметь копии составленных адвокатом письменных документов (запросов, ходатайств, исков, отзывов, возражений на исковые требования и пр.), а также копии полученных на них ответов.

При невозможности непосредственного присутствия доверителя в судебных заседаниях обязанность предоставления подлинных документов при рассмотрении дела возлагается на адвоката. В связи с этим адвокату рекомендуется получать у доверителя подлинные документы на необходимое время и хранить их в адвокатском производстве (поскольку адвокатское производство обеспечивает сохранение адвокатской тайны), а когда надобность в подлинных документах отпадает, возвращать их доверителю.

Надлежащее исполнение адвокатом принятого поручения на ведение дела в суде предполагает не только оформление процессуальных документов (исковых заявлений, апелляционных или кассационных жалоб на судебные акты, отзывов и возражений, заявлений и ходатайств, иных предусмотренных гражданским и арбитражным процессуальным законодательством документов), но и постоянное участие адвоката в процессе судебного разбирательства⁵³.

Руководствуясь ГПК РФ, ФЗ «Об адвокатуре» и Кодексом профессиональной этики адвоката помимо указанных прав и обязанностей, следует выделить, то что адвокат делать не вправе.

1. Принимать от лица, обратившегося к нему за оказанием юридической помощи, поручение в случае, если оно имеет заведомо незаконный характер.

2. Принимать от лица, обратившегося к нему за оказанием юридической помощи, поручение в случаях, если он:

– имеет самостоятельный интерес по предмету соглашения с доверителем, отличный от интереса данного лица;

– участвовал в деле в качестве судьи, третейского судьи или арбитра, посредника, прокурора, следователя, дознавателя, эксперта, специалиста, переводчика, является по данному делу потерпевшим или свидетелем, а также если он являлся должностным лицом, в компетенции которого находилось принятие решения в интересах данного лица;

– состоит в родственных или семейных отношениях с должностным лицом, которое принимало или принимает участие в рассмотрении дела данного лица;

– оказывает юридическую помощь доверителю, интересы которого противоречат интересам данного лица.

3. Занимать по делу позицию вопреки воле доверителя, за исключением случаев, когда адвокат убежден в наличии самоговора доверителя.

4. Делать публичные заявления о доказанности вины доверителя, если тот ее отрицает.

⁵³ Калачева, Е.Н. Роль адвокатуры в совершенствовании видов адвокатской деятельности / Е.Н. Калачева // Адвокатская практика. – 2017. – № 6. – С. 26.

5. Разглашать сведения, сообщенные ему доверителем в связи с оказанием последнему юридической помощи, без согласия доверителя.

6. Отказаться от принятой на себя защиты.

7. Принимать поручения на оказание юридической помощи в количестве, заведомо большем, чем адвокат в состоянии выполнить.

8. Навязывать свою помощь лицам и привлекать их в качестве доверителей путем использования личных связей с работниками судебных и правоохранительных органов, обещанием благополучного разрешения дела и другими недостойными способами;

9. Допускать в процессе разбирательства дела высказывания, умаляющие честь и достоинство других участников разбирательства, даже в случае их нетактичного поведения.

10. Приобретать каким бы то ни было способом в личных интересах имущество и имущественные права, являющиеся предметом спора, в котором адвокат принимает участие как лицо, оказывающее юридическую помощь.

Адвокат, назначенный судом на основании статьи 50 ГПК РФ, имеет некоторые ограничения в объеме полномочий по сравнению с адвокатом, имеющим договорные отношения с доверителем. На некоторые из этих ограничений указывается в пункте 10 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации «О судебном решении»: 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 решения⁵⁴.

Адвокат, назначенный по ст. 50 ГПК РФ, не вправе совершать и некоторые другие действия, направленные на распоряжение объектом спора, например заключать мировое соглашение, предъявлять встречный иск, так как он не располагает диспозитивным правом, принадлежащим ответчику, для осуществления этих функций⁵⁵.

В отличие от адвоката, участвующего в процессе по договору, которому для обжалования судебного постановления необходимо иметь согласие доверителя, специально оговоренное в доверенности (ст. 54 ГПК РФ), такое правило не распространяется на адвоката, участвующего в процессе по назначению суда. В соответствии с п. 10 Постановления Пленума Верховного Суда Российской Федерации «О судебном решении» адвокат, назначенный судом на основании ст. 50 ГПК РФ, вправе обжаловать решение в кассационном (апелляционном) порядке и в порядке надзора, поскольку он имеет полномочия не по соглашению с ответчиком, а в силу закона и указанное право необходимо для защиты прав

⁵⁴ Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19.12.2003 № 23 «О судебном решении». – СПС «КонсультантПлюс»

⁵⁵ Научно-практический комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации / Под ред. В.М. Жуйкова, В.К. Пучинского и М.К. Треушникова. М: Городец, 2013. С. 177. Здесь обращается внимание на недопустимость заключения адвокатом мирового соглашения.

ответчика, место жительства которого неизвестно.

Выводы по разделу 2

Проведя анализ правовых основ статуса и деятельности адвоката в гражданском процессе можно сделать следующие выводы:

Правовой статус адвоката в гражданском процессе закреплён юридически в ряде законодательных и корпоративных актов. Данные акты дают представление о правовых средствах и нравственных ограничениях адвокатской деятельности по представительству и защите доверителей. Содержательная характеристика статуса адвоката проявляется в совокупности его прав и обязанностей. Круг прав и обязанностей адвоката зависит от воли и процессуального положения представляемой стороны.

Вместе с тем системный анализ нормативных положений, определяющих статус адвоката, позволяет выявить недостатки правовых актов в виде противоречий и пробелов, что может иметь значение для их совершенствования.

3 ОСОБЕННОСТИ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ АДВОКАТА – ПРЕДСТАВИТЕЛЯ В ГРАЖДАНСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ

3.1 Адвокат – представитель как основной субъект, оказывающий квалифицированную юридическую помощь по гражданским делам

Статья 48 Конституции РФ гарантирует каждому право на получение квалифицированной юридической помощи. Квалифицированная юридическая помощь – это правовая помощь, осуществляемая специальным субъектом, подтвердившим свои знания и умения в этой области, что позволяет с большой долей вероятности гарантировать ее качество.

Современный рынок юридических услуг представляет собой разрозненную структуру, включающую в себя такие профессиональные сообщества, как адвокатура, нотариат, а также частный юридический консалтинг. При этом сферы деятельности адвокатуры и нотариата на сегодняшний день имеют нормативно-правовое регулирование, в то время как иная часть остается вне рамок государственного регулирования⁵⁶.

Наиболее близко к адвокатской деятельности примыкает деятельность юридических фирм, созданных в форме коммерческих предприятий либо организованных индивидуальными предпринимателями. Такие субъекты в качестве основного вида деятельности занимаются оказанием услуг правового характера на коммерческой основе⁵⁷.

С момента принятия ФЗ об адвокатуре были выявлены определенные недостатки правового регулирования адвокатской деятельности. Часть из них относится к недостаточному регулированию рынка квалифицированной помощи.

Основной проблемой российского рынка юридических услуг является недостаточно высокий общий уровень профессионализма лиц, оказывающих на постоянной основе юридические услуги гражданам и организациям⁵⁸.

За исключением адвокатов и нотариусов лица, оказывающие юридические услуги, не обязаны подтверждать свою квалификацию в области знания российского права. В настоящее время представительство в суде вправе осуществлять практически неограниченный круг лиц как обладающих, так и не обладающих необходимыми знаниями и опытом в области права.

Не менее серьезной проблемой является деятельность недобросовестных лиц на рынке юридических услуг, вовлеченных в совершение преступных (в том числе, коррупционных) деяний. Лица, исключенные из адвокатского или нотариального сообщества за совершение аморальных и противоправных поступков, имеют возможность продолжать заниматься юридической

⁵⁶ Распоряжение Правительства РФ от 04.04.2013 № 517-р «Об утверждении государственной программы Российской Федерации «Юстиция» // Собрание законодательства РФ, 08.04.2013, № 14, ст. 1743.

⁵⁷ Юрьев, Р.Н. Главные проблемы адвокатуры / Р.Н. Юрьев // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ. 2018. – № 4. – С.118.

⁵⁸ Распоряжение Правительства РФ от 04.04.2013 № 517-р «Об утверждении государственной программы Российской Федерации «Юстиция» // Собрание законодательства РФ, 08.04.2013, № 14, ст. 1743.

деятельностью в качестве практикующего юриста или работника коммерческого предприятия (организации). В настоящее время отсутствует эффективный законодательный механизм, позволяющий исключить таких недобросовестных лиц из юридического сообщества.

Действующее законодательство в сфере юридической помощи регулирует порядок допуска к профессии и квалификационные требования лишь к незначительной части от общего числа представителей юридических профессий (адвокаты и нотариусы). Предоставление профессиональных юридических услуг большинством юристов, а также качество этих услуг по-прежнему остаются за рамками правового регулирования.

Сбалансированность рынка юридических услуг и системы адвокатуры зависит от эффективного законодательного регулирования, которое должно осуществляться с учетом государственной политики в сфере оказания квалифицированной юридической помощи в целом.

Ситуация осложняется тем, что на сегодняшний день в России отсутствует какой-либо эффективный механизм контроля качества оказываемой юридической помощи, исключение составляет дисциплинарная ответственность адвокатов⁵⁹.

Большая часть указанных выше проблем не только не решается в рамках действующего Закона об адвокатуре, но и является следствием применения его устаревших и неэффективных положений.

Реформирование российской адвокатуры требует четкого определения места адвокатского сообщества в системе правовой помощи. В частности, необходимо разграничить сферу ответственности адвокатов и всех иных юридических консультантов. Повышение качества работы адвокатского корпуса станет возможным только в том случае, если лучшие юридические кадры будут стремиться попасть в адвокатуру, а не в общий юридический консалтинг. Это может быть обеспечено предоставлением адвокатуре таких процессуальных преимуществ, которые сделают ее предпочтительной, а по некоторым видам юридических услуг – единственной формой предоставления юридических услуг. Только тогда, когда экономические стимулы привлекут в адвокатуру тех специалистов, которые сегодня выбирают юридические отделы корпораций и консалтинговые компании, станет возможным предъявлять к адвокатам реальные требования по квалификации и осуществить в адвокатском сообществе необходимую «чистку рядов».

Общей целью реформирования адвокатуры в нашей стране должно стать создание корпорации профессиональных юридических консультантов, обладающих существенно более высоким статусом, чем сегодняшние адвокаты, удовлетворяющих для его приобретения и удержания высоким этическим и профессиональным требованиям и дорожащих этим статусом. Иными словами, суть реформирования института адвокатуры состоит в повышении ответственности и компетентности адвокатов в обмен на предоставление им

⁵⁹ Мельниченко, Р. Минюст за рестайлинг адвокатуры. О проекте «Юстиция» / Р. Мельниченко // ЭЖ-Юрист. – 2017. – № 47. – С. 2.

гарантированной экономически привлекательной части рынка юридических услуг.

Вторая причина, которая по значимости представляется наиболее важной, состоит в отсутствии законодательного регулирования правоотношений в сфере оказания квалифицированной юридической помощи, поскольку на сегодняшний день к квалифицированной юридической помощи отнесены адвокатская и нотариальная деятельность, однако само понятие конституционного термина «квалифицированная юридическая помощь» законодательно не закреплено⁶⁰.

В настоящее время под определение «квалифицированная юридическая помощь» подпадают лишь адвокаты, нотариусы и патентные поверенные, однако только в связи с тем, что законодатель не предъявляет каких-либо квалификационных требований к иным субъектам в сфере оказания правовой помощи. В то же время не исключается, что законодатель может ввести некоторые гарантии качества и в отношении правовой помощи, оказываемой иными субъектами (например, введение лицензирования деятельности по оказанию платных правовых услуг и в качестве одного из лицензионных условий – проверки знаний работников организаций в форме обязательного тестирования)⁶¹.

Квалифицированную юридическую помощь по общему правилу адвокаты могут оказывать гражданам и юридическим лицам. Вместе с тем, как следует из законодательства, не исключается возможность осуществления адвокатской деятельности и в интересах органов государственной власти и органов местного самоуправления. Так, в соответствии с п. 4 ст. 2 ФЗ «Об адвокатуре»: «представителями... органов государственной власти, органов местного самоуправления в гражданском и административном судопроизводстве, судопроизводстве по делам об административных правонарушениях могут выступать только адвокаты... если иное не установлено федеральным законом».

Адвокатская деятельность не является предпринимательской, что подчеркнуто в определении данной деятельности. Цель адвокатской деятельности – защита прав, свобод и интересов граждан и организаций, обеспечение доступа к правосудию, тогда как предпринимательская деятельность – это «самостоятельная, осуществляемая на свой риск деятельность, направленная на систематическое получение прибыли от пользования имуществом, продажи товаров, выполнения работ или оказания услуг лицами, зарегистрированными в этом качестве в установленном законом порядке» (ст. 26 ФЗ «Об адвокатуре»). Адвокаты осуществляют деятельность, имеющую публично-правовой характер, поскольку на них возлагается публичная обязанность обеспечивать защиту прав и свобод человека и гражданина, чем

⁶⁰ Макаров, С.Ю. Обсуждение вопросов адвокатуры и нотариата на III Кутафинских чтениях / С.Ю. Макаров, О.В. Пospelов // Адвокатская практика. – 2018. – № 2. – С. 32–37.

⁶¹ Шаров, Г.К. Обеспечение квалифицированной юридической помощи и самоуправление адвокатуры / Г.К. Шаров // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ. – 2017. – № 3. – С. 144–152.

гарантируется право каждого на получение квалифицированной юридической помощи (ст. 45 и 48 Конституции РФ)⁶².

Таким образом, адвокат-представитель является основным субъектом, оказывающим квалифицированную юридическую помощь по гражданским делам.

Процессуальное положение (статус) личности в гражданском процессе, от которого происходит процессуальный статус представителя, есть система правоотношений на уровне «человек – гражданин – государство».

Квалифицированная юридическая помощь, оказываемая адвокатом-представителем в гражданском судопроизводстве, охватывает следующие составные: формы, виды и содержание.

Юридическая помощь, оказываемая адвокатом-представителем, осуществляется в процессуальной и непроцессуальной форме. Процессуальная форма оказания квалифицированной юридической помощи адвокатом-представителем в гражданском судопроизводстве регламентируется нормами Гражданского процессуального кодекса РФ. Непроцессуальная форма юридической помощи, оказываемой адвокатом-представителем, опирается на нормы и предписания иных законов, нормативных актов, принципы и нормы адвокатской этики.

Видами юридической помощи, оказываемой адвокатом-представителем, следует считать: консультации, справки, советы; составление заявлений, жалоб, ходатайств, проектов договоров, др. документов; представительство интересов доверителя в органах государственной власти, местного самоуправления, общественных объединениях; представительство интересов доверителя в конституционном, гражданском, административном и уголовном судопроизводстве; участие в качестве представителя в третейском суде, международном коммерческом арбитраже, иных органах разрешения споров; участие в качестве представителя доверителя в исполнительном производстве.

Содержание юридической помощи, оказываемой адвокатом-представителем, составляют действия адвоката, совершаемые при осуществлении профессиональной деятельности в соответствии с установленными законом процедурами.

3.2 Оплата услуг адвоката

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 адвоката⁶³.

⁶² Становление адвокатуры в РФ: Учебное пособие / Авторский коллектив Allpravo.ru.-2003 г. // Информационно-образовательный юридический портал «Все о праве»: <http://www.allpravo.ru/library/doc75p0/instrum103/item200.html>.

⁶³ Колоколов, Н.А. Оплата труда адвоката за оказание юридической помощи по назначению: проблемы, обозначенные практикой / Н.А. Колоколов // Адвокатская практика. –2017. – № 4. – С. 2–6; № 6. – С. 2– 6; 2017. – № 1. – С. 2–7.

Адвокат имеет право на получение вознаграждения (гонорара), причитающегося ему за исполняемую работу, а также на возмещение понесенных им издержек и расходов.

Гонорар определяется соглашением сторон и может учитывать условия, объем и сложность работы, продолжительность времени, необходимого для ее выполнения, опыт и квалификацию адвоката, сроки, степень срочности выполнения работы и иные обстоятельства. Порядок и размер выплаты доверителем вознаграждения адвокату за оказываемую юридическую помощь либо указание на то, что юридическая помощь оказывается доверителю бесплатно в соответствии с Федеральным законом «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» является существенным условием договора на оказание юридической помощи клиенту.

Адвокат вправе включать в соглашение об оказании юридической помощи условия, в соответствии с которыми выплата вознаграждения ставится в зависимость от благоприятного для доверителя результата рассмотрения спора имущественного характера.

Адвокат вправе принимать денежные средства в оплату юридической помощи по соглашению за доверителя от третьих лиц (с ведома доверителя). При этом адвокат не обязан проверять взаимоотношения между доверителем и плательщиком – третьим лицом.

Адвокат вправе с согласия доверителя делить гонорар с лицами, привлекаемыми для оказания юридической помощи.

Адвокату запрещается принимать от доверителя какое-либо имущество в обеспечение соглашения о гонораре.

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 (например, будущий судебный акт имеет преюдициальное значение для другого спора)⁶⁴.

Деятельность адвоката, участвующего в процессе по назначению суда в рамках статьи 50 ГПК РФ оплачивается в ином порядке.

Действующим гражданским процессуальным законодательством вопрос оплаты труда адвоката, участвующего в гражданском судопроизводстве по назначению суда, не урегулирован.

В силу положений ч. 4 ст. 1 и ч. 3 ст. 11 ГПК РФ в случае отсутствия нормы процессуального права, регулирующей отношения, возникшие в ходе гражданского судопроизводства, а также при отсутствии норм права, регулирующих спорное отношение, федеральные суды общей юрисдикции и мировые судьи применяют нормы права, регулирующие сходные отношения (аналогия закона).

Поскольку нормы, регулирующие порядок и размер оплаты труда адвоката, назначаемого в качестве представителя по гражданскому делу в порядке ст. 50 ГПК РФ, отсутствуют, возможно, применение норм, регулирующих оплату труда адвоката, назначаемого по уголовным делам.

Согласно ст. 50 УПК РФ⁶⁵ в случае, если адвокат участвует в судебном разбирательстве по назначению суда, расходы на оплату его труда компенсируются за счет средств федерального бюджета.

В соответствии с п. 8 ст. 25 Федерального закона от 31 мая 2002 г. № 63–ФЗ (в редакции от 24 июля 2007 г.) «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» труд адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда, оплачивается за счет средств федерального бюджета. Расходы на эти цели учитываются в федеральном законе о федеральном бюджете на очередной год в соответствующей целевой статье расходов. Размер и порядок вознаграждения адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда, устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Во исполнение данной статьи Федерального закона Правительством Российской Федерации 4 июля 2003 г. принято Постановление № 400 (в редакции от 22 июля 2008 г.) «О размере оплаты труда адвоката, участвующего в качестве

⁶⁴ <http://www.advokatymoscow.ru/advokatura/fee.php>

⁶⁵ Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174–ФЗ. – СПС «КонсультантПлюс».

защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда», пункт первый которого устанавливает главный критерий определения размера оплаты труда адвоката – сложность дела.

Порядок расчета оплаты труда адвоката в зависимости от степени сложности дела регламентирован, в свою очередь, 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».

Таким образом, при определении размера оплаты труда адвоката, участвующего в гражданском деле в порядке, предусмотренном ст. 50 ГПК РФ, учитывая вышеназванные нормативные правовые акты, следует руководствоваться критериями, установленными для оплаты труда адвоката, назначаемого по уголовному делу.

В настоящее время подготовлен проект Постановления Правительства Российской Федерации «Об утверждении Положения о порядке и размерах возмещения процессуальных издержек, связанных с производством по уголовному делу, рассмотрением гражданского дела, а также выполнением требований Конституционного Суда Российской Федерации»⁶⁶.

В проекте Положения решен вопрос о порядке и размерах выплаты денежных сумм адвокату при назначении его судом в качестве представителя по гражданскому делу в случаях, предусмотренных ст. 50 ГПК РФ, закреплено право на возмещение процессуальных издержек.

В проекте Постановления Правительства об утверждении названного Положения предусматривается возмещение судебных издержек за счет ассигнований, предусмотренных федеральным бюджетом на содержание судов и органов предварительного расследования на соответствующий финансовый год.

Министерству юстиции Российской Федерации совместно с Министерством финансов Российской Федерации и по согласованию с Верховным Судом Российской Федерации и Судебным департаментом при Верховном Суде Российской Федерации до 1 января 2012 г. предлагается утвердить порядок расчета сумм, выплачиваемых адвокату за оказание юридической помощи в зависимости от сложности гражданского дела.

Таким образом, предполагается сохранить два важных положения, применяемых в настоящее время по аналогии при регулировании вопроса оплаты труда адвоката, назначенного судом по гражданскому делу:

– взыскание производится из федерального бюджета;

⁶⁶ О методическом обеспечении судов и системы Судебного департамента при Верховном Суде Российской Федерации (интервью с заместителем начальника Главного управления организационно-правового обеспечения деятельности судов Судебного департамента при Верховном Суде Российской Федерации Натальей Викторовной Вилковой) // Администратор суда. 2018. – № 1. – С. 5 – 8.

– учитывается сложность дела.

Федеральный закон от 21 ноября 2011 г. № 324–ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации»⁶⁷ (далее – «Закон о БЮП») отводит адвокатуру ведущее место в оказании бесплатной юридической помощи (ст. ст. 15, 17, 18). Адвокатура входит как в государственную систему БЮП за счет государственного финансирования, так и в негосударственную систему БЮП, участвуя в деятельности негосударственных центров оказания такой помощи.

Конституция РФ декларирует каждому право на бесплатную квалифицированную помощь. Очевидно также, что оказание такой помощи для общества и государства будет стоить немалых денег⁶⁸.

Необходимо отметить, что в рассматриваемом Законе не конкретизируется механизм финансирования бесплатной юридической помощи, но в то же время закрепляется общий подход к порядку финансирования деятельности адвокатов в рамках государственной системы такой помощи. Например, определено, что уполномоченный орган исполнительной власти субъекта РФ ежегодно не позднее 1 декабря заключает с адвокатской палатой субъекта РФ соглашение об оказании бесплатной юридической помощи адвокатами, являющимися участниками государственной системы бесплатной юридической помощи. Форма такого соглашения утверждается уполномоченным федеральным органом исполнительной власти. 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. Форма отчета и сроки его представления утверждаются уполномоченным федеральным органом исполнительной власти (ст. 18 Закона о БЮП). Адвокатским палатам необходимо, соответственно, расширять штат своих работников для составления обобщенных отчетов, что потребует дополнительных финансовых расходов.

Резонно поставить под вопрос возможность и допустимость оказания БЮП малоимущим гражданам посредством обращения в государственные юридические бюро ввиду того, что член такого бюро, именуемый себя и именуемый государством как «правозащитник», никак не может оказывать независимую юридическую помощь, поскольку фактически состоит на службе у государства.

Председатель Верховного Суда РФ В.М. Лебедев, выступая на VII Всероссийском съезде судей, отметил: «С сожалением приходится констатировать, что хорошие начала воплощения идеи создания сети государственных бюро правовой помощи пока не получили своей дальнейшей

⁶⁷ Федеральный закон от 21.11.2011 № 324–ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации». – СПС «КонсультантПлюс».

⁶⁸ Колоколов, Н.А. Оплата труда адвоката за оказание юридической помощи по назначению: проблемы, обозначенные практикой / Н.А. Колоколов // Адвокатская практика. – 2017. – № 4. – С. 2–6; № 6. – С. 2– 6; 2017. – № 1. – С. 2–7.

практической реализации. Между тем в целях обеспечения конституционного принципа состязательности сторон в судопроизводстве, защиты прав потерпевших от преступных посягательств по особо тяжким преступлениям необходимо дальнейшее развитие институтов бесплатной юридической помощи социально незащищенной части населения на всех стадиях судопроизводства, включая стадию исполнения судебного решения. Национальным планом противодействия коррупции Правительству Российской Федерации поручено предусмотреть разработку и финансирование мероприятий по расширению сети государственных бюро правовой помощи»⁶⁹.

В научной литературе результаты данного эксперимента оцениваются неоднозначно, особенно в сопоставлении с показателями оказания бесплатной юридической помощи адвокатами. По мнению ряда авторов, оказание бесплатной юридической помощи государственными бюро является более затратным и сложным механизмом по сравнению с адвокатурой, зачастую граждане не могут получить необходимую бесплатную юридическую помощь, в том числе вследствие сложности процедуры получения справок, подтверждающих их малообеспеченность, и т. д.⁷⁰

Не менее важной проблемой является то, что применить критерий малообеспеченности при установлении права на получение БЮП довольно сложно. Критерии статуса малоимущего весьма условны в российской действительности, а реальные потребности населения значительно шире и требуют более взвешенного подхода от законодателя. В настоящий момент он привязан к величине прожиточного минимума, который в условиях России весьма формален и зачастую не отражает истинного положения с нуждаемостью и малообеспеченностью граждан. В России существует разная методика расчета бедности, нуждаемости, минимального жизненного стандарта, она периодически меняется, не соответствует мировым и европейским критериям расчета. Поэтому количество бедных и малообеспеченных в России по разным основаниям насчитывается от 18–20 % населения до 45 % и выше⁷¹.

На совещании президентов адвокатских палат Приволжского федерального округа и представителей адвокатов Центрального и Сибирского федеральных округов по вопросам реализации регионами Закона о БЮП, прошедшем в августе 2012 г. в Ульяновске, было высказано мнение о необходимости четкого закрепления в подпункте 1 п. 1 ст. 20 Закона конкретного вида величины прожиточного минимума, установленного в субъекте РФ и являющегося

⁶⁹ http://www.ssrf.ru/ss_detale.php?newid=1169

⁷⁰ Кручинин, Ю.С. Вопросы реализации государственной системы бесплатной юридической помощи в Российской Федерации / Ю.С. Кручинин, В.В. Арапов // Адвокат. – 2018. – № 12. – С. 5–12.

⁷¹ Адвокатская деятельность и адвокатура в России. Введение в специальность: учебник. Ч. 1 / под ред. И.Л. Трунова. – М.: Эксмо, 2017. – С. 126.

критерием для отнесения граждан к категории малоимущих⁷². Так, в настоящее время в соответствии с законодательством органы исполнительной власти каждого субъекта РФ ежеквартально устанавливают следующие виды величины прожиточного минимума в своем регионе:

- в расчете на душу населения;
- для трудоспособного населения;
- для пенсионеров;
- для детей.

В связи с изложенным в правоприменительной практике Закона о БЮП возможно возникновение проблем, связанных с неясностью вопроса о том, какой конкретно вид величины прожиточного минимума, установленного в субъекте РФ, необходимо использовать в целях отнесения граждан, претендующих на получение БЮП и реально нуждающихся в ней, к категории малоимущих.

Горячие дискуссии во многих субъектах РФ при принятии нормативного акта, упорядочивающего оказание гражданам бесплатной юридической помощи, вызвал документ, подтверждающий факт ее оказания. Из исследованных нами 20 регионов в преобладающем большинстве был утвержден акт об оказании услуг в рамках государственной системы бесплатной юридической помощи, подписанный адвокатом и гражданином.

Солидарны с мнением адвокатского сообщества, что рассматриваемый Закон о БЮП «оказался, мягко говоря, «полусырой мерой»⁷³. Он не является идеальным и нуждается в совершенствовании. Между тем в большинстве субъектов РФ не приняты региональные законы в развитие системы БЮП.

Что касается ситуации, сложившейся в Чувашии, то на сегодняшний день принят Закон Чувашской Республики от 30 марта 2012 г. № 20 «О бесплатной юридической помощи в Чувашской Республике»⁷⁴.

С целью избежать в правоприменительной практике двусмысленности и неопределенности при реализации механизма оплаты труда адвокатов, компенсации расходов адвокатов на оказание бесплатной юридической помощи, а также упорядоченно и эффективно осуществлять организацию оказания гражданам бесплатной юридической помощи в Чувашской Республике со стороны Адвокатской палаты ЧР были трижды представлены в Министерство юстиции ЧР предложения и дополнения к проекту Закона Чувашской Республики «О бесплатной юридической помощи в Чувашской Республике».

В связи с необходимостью реализации положений Закона о БЮП и Закона Чувашской Республики № 20 приняты также Постановления Кабинета министров

⁷²Кручинин, Ю.С. Вопросы реализации государственной системы бесплатной юридической помощи в Российской Федерации / Ю.С. Кручинин, В.В. Арапов // Адвокат. – 2018. – № 12. – С. 5–12.

⁷³Кручинин Ю.С., Указ.соч. С. 6.

⁷⁴Кручинин Ю.С.Указ.соч.С. 7.

Чувашской Республики от 23 мая 2012 г. № 203 «Об обеспечении граждан бесплатной юридической помощью в Чувашской Республике» и от 27 июня 2012 г. № 255 «Об утверждении Порядка направления Адвокатской палатой Чувашской Республики в орган исполнительной власти Чувашской Республики, уполномоченный в области обеспечения граждан бесплатной юридической помощью, ежегодного доклада и сводного отчета об оказании адвокатами бесплатной юридической помощи в рамках государственной системы бесплатной юридической помощи». В процессе принятия и согласования вышеуказанных нормативных актов Адвокатской палатой ЧР были дважды представлены в Министерство юстиции ЧР предложения и дополнения.

Особо следует отметить, что Адвокатской палате ЧР удалось добиться разработки примерной формы справки о представлении адвокатом интересов гражданина в государственных и муниципальных органах, а также повышения изначально предложенных в проекте размеров оплаты труда адвокатов. Кроме того, было внесено положение о том, что помимо стоимости проезда адвоката в пределах территории ЧР подлежат компенсации иные расходы адвоката в размере 50 рублей на одного гражданина, которому была оказана БЮП (независимо от вида оказанной БЮП и без предъявления адвокатом оправдательных документов).

В дополнение к этому удалось добиться исключения из проекта требования об обязательном составлении и предоставлении адвокатами в Минюст Чувашии двустороннего акта об оказании услуг, подписываемого адвокатом и гражданином, как одного из обязательных документов, являющихся основанием для осуществления оплаты труда и компенсации расходов адвокату. В настоящий момент предусмотрено составление и предоставление адвокатами для оплаты их труда реестра оказанной БЮП.

В июле 2012 г. при очередном уточнении республиканского бюджета Чувашской Республики была удовлетворена бюджетная заявка, подготовленная Минюстом Чувашии в целях финансирования оказания бесплатной юридической помощи, и выделено 5 миллионов 190 тысяч рублей на оставшийся период этого года. На очередной финансовый 2013 г. на указанные цели предусмотрено 12 миллионов рублей. Также в июле 2012 г. между Министерством юстиции и Адвокатской палатой Чувашской Республики было заключено Соглашение о взаимодействии по оказанию бесплатной юридической помощи гражданам Российской Федерации, имеющим право на получение бесплатной квалифицированной юридической помощи. Оно является конечным и важнейшим этапом для начала работы по оказанию субсидируемой бесплатной юридической помощи адвокатами Чувашской Республики. Для освоения выделенных денежных средств Адвокатской палатой ЧР разработан план мероприятий по взаимодействию с Национальным радио и телевидением Чувашии с целью информирования граждан республики и доведения до их сведения о наделинии правом определенных категорий из них получать отдельные виды бесплатной юридической помощи.

Бесплатная юридическая помощь оказывается не всеми адвокатами, а только включенными Адвокатской палатой ЧР в специальный список уполномоченных

на оказание такой помощи. Он составлялся исходя из обеспеченности адвокатских образований помещениями, пригодными для приема граждан. Список адвокатов, участвующих в государственной системе бесплатной юридической помощи, размещен на сайте Минюста и Адвокатской палаты ЧР, а также в печатных СМИ.

Проблема оказания бесплатной юридической помощи имеет как минимум три аспекта: идеологический (комплекс морально-нравственных и политических критериев), экономический (достойная зарплата за качественный и квалифицированный труд) и правовой (безупречный в юридико-техническом смысле нормативный акт, регламентирующий порядок начисления и выплаты адвокатам денежных средств).

Очевидно, что квалифицированная юридическая помощь нуждающимся не будет оказана своевременно, если своевременно не будет разрешен вопрос об адекватной оплате труда адвоката. К сожалению, в уголовно-процессуальном законе данный вопрос урегулирован лишь в самых общих чертах. Норма, в которой он упоминается, носит бланкетный характер, отправляя правоприменителя к перманентно изменяющимся постановлениям Правительства РФ, другим подзаконным актам.

В соответствии с пунктом 3 статьи 3 ФЗ «Об адвокатуре» финансирование деятельности адвокатов, оказывающих юридическую помощь гражданам РФ бесплатно в случаях, предусмотренных законодательством РФ, осуществляют органы государственной власти. На основании пункта 10 статьи 18 ФЗ БЮП размер, порядок оплаты труда адвокатов, оказывающих гражданам бесплатную юридическую помощь в рамках государственной системы бесплатной юридической помощи, и компенсации их расходов на оказание такой помощи определяются законами и иными нормативными правовыми актами субъектов Российской Федерации.

Так же следует отметить, что бремя материально-технического и финансового обеспечения оказания юридической помощи в труднодоступных и малонаселенных местностях в силу ч. 9 ст. 25 ФЗ об адвокатуре несут субъекты Российской Федерации.

Выводы по разделу 3

Таким образом, адвокат-представитель является основным субъектом, оказывающим квалифицированную юридическую помощь по гражданским делам.

Процессуальное положение (статус) личности в гражданском процессе, от которого происходит процессуальный статус представителя, есть система правоотношений на уровне «человек – гражданин – государство».

Квалифицированная юридическая помощь, оказываемая адвокатом-представителем в гражданском судопроизводстве, охватывает следующие составные: формы, виды и содержание.

Юридическая помощь, оказываемая адвокатом-представителем, осуществляется в процессуальной и непроцессуальной форме. Процессуальная форма оказания квалифицированной юридической помощи адвокатом-

представителем в гражданском судопроизводстве регламентируется нормами Гражданского процессуального кодекса РФ. Непроцессуальная форма юридической помощи, оказываемой адвокатом-представителем, опирается на нормы и предписания иных законов, нормативных актов, принципы и нормы адвокатской этики.

Видами юридической помощи, оказываемой адвокатом-представителем, следует считать: консультации, справки, советы; составление заявлений, жалоб, ходатайств, проектов договоров, др. документов; представительство интересов доверителя в органах государственной власти, местного самоуправления, общественных объединениях; представительство интересов доверителя в конституционном, гражданском, административном и уголовном судопроизводстве; участие в качестве представителя в третейском суде, международном коммерческом арбитраже, иных органах разрешения споров; участие в качестве представителя доверителя в исполнительном производстве.

Содержание юридической помощи, оказываемой адвокатом-представителем, составляют действия адвоката, совершаемые при осуществлении профессиональной деятельности в соответствии с установленными законом процедурами.

Таким образом, подводя итоги можно сделать выводы о том, что во-первых, квалифицированная юридическая помощь – это помощь оказываемая компетентными специалистами, уполномоченными в соответствии с законом на её осуществление. Во-вторых, квалифицированная юридическая помощь не может существовать без системы финансирования. В-третьих, законодательство, регламентирующее оказание квалифицированной юридической помощи и её финансирования несовершенно и требует реформирования и более тщательного законодательного закрепления.

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

На основе проделанной работы можно сделать следующие выводы.

Представительство в гражданском процессе – деятельность представителя, направленная на содействие защите прав и охраняемых законом интересов представляемого, реализации возможности осуществления субъективных прав представляемого, возможности получения квалифицированной юридической помощи, выраженная в совершении юридически значимых действий.

Значение института представительства в гражданском процессе заключается в реализации процессуальных гарантий личности в гражданском судопроизводстве. Институт представительства позволяет участникам гражданского процесса, с одной стороны, поручать представительство в суде своих интересов лицу, выбранному ими, а с другой – требовать от представителя совершения всех предусмотренных законом мер и использования указанных в нем средств в целях защиты интересов доверителя.

Субъектный состав представительства весьма широк. В общем виде судебными представителями по гражданским делам в суде, на основании ст. 49 ГПК РФ, а также в ст. ст. 51 – 53 ГПК РФ, могут быть:

- адвокаты;
- работники государственных предприятий, учреждений, организаций, объединений – по делам этих предприятий, учреждений, организаций и объединений;
- уполномоченные профессиональных союзов – по делам рабочих, служащих, а также других лиц, защита прав и интересов которых осуществляется профессиональными союзами;
- уполномоченные организаций, которым законом, уставом или положением предоставлено право защищать права и интересы членов этих организаций;
- уполномоченные организаций, которым законом, уставом или положением предоставлено право защищать права и интересы других лиц;
- один из соучастников по поручению других соучастников (ч. 3 ст. 40 ГПК РФ);
- лица, допущенные судом, рассматривающим дело, к представительству по данному делу.
- лица, оказывающие платные юридические услуги и др.

В рамках проведенного исследования автор предлагает внести в ГПК РФ поправки, касающиеся изменению статьи «лица, участвующие в деле» с целью разрешения правовой неопределённости по поводу фигуры представителя в гражданском процессе. Нами было предложено изложить статью 34 ГПК РФ в следующей редакции: «Лицами, участвующими в деле, являются стороны, третьи лица, прокурор, участники судопроизводства, выступающие в защиту прав, свобод и законных интересов лиц, участвующих в деле (прокурор, лица, обращающиеся в суд за защитой прав, свобод и законных интересов других лиц или вступающие в процесс в целях дачи заключения по основаниям,

предусмотренным ст. ст. 4, 46, 47 ГПК РФ, судебные представители), заявители и другие заинтересованные лица по делам особого производства и по делам, возникающим из публичных правоотношений, участники судопроизводства, содействующие правосудию (свидетели, эксперты, переводчики, специалисты)».

Проведя анализ правовых основ статуса и деятельности адвоката в гражданском процессе можно сделать следующие выводы.

Правовой статус адвоката в гражданском процессе закреплён юридически в ряде законодательных и корпоративных актов. Данные акты дают представление о правовых средствах и нравственных ограничениях адвокатской деятельности по представительству и защите доверителей. Содержательная характеристика статуса адвоката проявляется в совокупности его прав и обязанностей. Круг прав и обязанностей адвоката зависит от воли и процессуального положения представляемой стороны.

Мы считаем, что необходимо реформирование нормативных положений, определяющих статус адвоката.

В частности возможно легального определения круга специальных прав и обязанностей адвоката.

Также нами представляется возможным введение в ФЗ «Об адвокатуре» легального определения «квалифицированной юридической помощи». Квалифицированная юридическая помощь – это помощь, оказываемая компетентными специалистами, уполномоченными в соответствии с законом на её осуществление.

Квалифицированная юридическая помощь не может существовать без системы финансирования.

Мы предлагаем законодательно установить точные размеры вознаграждений адвокатам, в случае оказания бесплатной юридической помощи для заявителя и в случаях, когда адвокат действует по назначению, а также ежегодно вести таких вознаграждений.

В связи с выше изложенным подводя, общий итог проделанной работы, можно сделать вывод о том, что на сегодняшний момент государство не в полной мере реализует Конституционные права на государственную защиту прав и свобод и на получение квалифицированной юридической помощи.

Адвокатуре в Российской Федерации, несмотря на принятую государственную программу «Юстиция», нельзя в данный момент устанавливать монополию на осуществление квалифицированной юридической помощи. Реализация данной программы возможна только после устранения внутренних противоречий в институте представительства и адвокатуры, а также детальной проработке законодательной базы.

БИБЛИОГРАФИЧЕСКИЙ СПИСОК

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6–ФКЗ, от 30.12.2008 № 7–ФКЗ). – СПС «КонсультантПлюс».
2. Закон РФ от 07.02.1992 № 2300–1 «О защите прав потребителей». – СПС «КонсультантПлюс».
3. Основы законодательства Российской Федерации о нотариате (утв. ВС РФ 11.02.1993 № 4462–1). – СПС «КонсультантПлюс».
4. Гражданский кодекс Российской Федерации (часть первая) от 30.11.1994 № 51–ФЗ. – СПС «КонсультантПлюс».
5. Федеральный закон от 26.12.1995 № 208–ФЗ «Об акционерных обществах». – СПС «КонсультантПлюс».
6. Федеральный закон от 19.05.1995 № 82–ФЗ «Об общественных объединениях». – СПС «КонсультантПлюс».
7. Семейный кодекс Российской Федерации от 29.12.1995 № 223–ФЗ. – СПС «КонсультантПлюс».
8. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 № 174–ФЗ. – СПС «КонсультантПлюс».
9. Федеральный закон от 31.05.2002 № 63–ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации». – СПС «КонсультантПлюс».
10. Федеральный закон от 26.10.2002 № 127–ФЗ «О несостоятельности (банкротстве)». – СПС «КонсультантПлюс».
11. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 № 138–ФЗ. – СПС «КонсультантПлюс».
12. Федеральный закон от 27.07.2004 № 79–ФЗ «О государственной гражданской службе Российской Федерации». – СПС «КонсультантПлюс».
13. Федеральный закон от 21.11.2011 № 324–ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации». – СПС «КонсультантПлюс».
14. Приказ Минюста России № 174, Минфина России № 122н от 05.09.2012 «Об утверждении порядка расчета вознаграждения адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда, в зависимости от сложности уголовного дела» (Зарегистрировано в Минюсте России 12.09.2012 № 25446). – СПС «КонсультантПлюс».
15. Распоряжение Правительства РФ от 04.04.2013 № 517–р «Об утверждении государственной программы Российской Федерации «Юстиция»». – СПС «КонсультантПлюс».
16. Кодекс профессиональной этики адвоката (принят Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003). – СПС «КонсультантПлюс».

17. Адвокатура в России: учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности 030501 «Юриспруденция» // ЮНИТИ-ДАНА; Закон и право, 2017. – С. 368 .
18. Адвокатская деятельность и адвокатура в России. Введение в специальность: учебник. Ч. 1 / под ред. И.Л. Трунова. – М.: Эксмо, 2017. – С. 126.
19. Бойков, А.Д. Сущность и правовое содержание статуса адвоката / А.Д. Бойков // Адвокат. – 2017. – № 10. – С. 37–44.
20. Вкут, М.А. Представительство в гражданском процессе. Гражданский процесс / под ред. К.С. Юдельсона. – М.: Юрид. лит., 1972. – С. 96.
21. Галоганов, А.П. Адвокатура в системе государственных институтов оказания юридической помощи гражданам / А.П. Галоганов // Новый юридический журнал. – 2018. – № 1. – С. 35 – 43.
22. Гражданский процесс: учебник / под ред. М.К. Треушникова. – М.: ООО «Городец-издат», 2013. – 720 с.
23. Демидова, Л.А. Адвокатура в России / Л.А. Демидова. – Юридический Дом «Юстицинформ», 2017.
24. Жилин, Г.А. Право на судебную защиту / Г.А. Жилин. – М: ООО «Городец-издат», 2017. – С.51.
25. Ивакин, В.Н. О совмещении правозаступничества и судебного представительства: уроки истории / В.Н. Иванкин // Адвокат. – 2017. – № 6.– С. 56– 63.
26. Калачева, Е.Н. Роль адвокатуры в совершенствовании видов адвокатской деятельности / Е.Н. Калачева // Адвокатская практика. –2017. – № 6. – С. 26–29.
27. Колоколов, Н.А. Оплата труда адвоката за оказание юридической помощи по назначению: проблемы, обозначенные практикой / Н.А. Колоколов // Адвокатская практика. –2017. – № 4. – С. 2–6; № 6. – С. 2– 6; 2017. – № 1. – С. 2–7.
28. Колоколова, Э.Е. Адвокат – представитель в российском гражданском процессе: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Саратов, 2015. – С.13.
29. Колобашкина, С.С. Правовая позиция адвоката – представителя по гражданскому делу: понятие и особенности определения / С.С. Колобашкина // Адвокатская практика. – 2017. – № 3. – С. 16–20.
30. Кучерена, А.Г. Адвокатура: учебник / А.Г. Кучерена. – М.: Юристъ, 2014. – 351 с.
31. Кузнецова, М. Мифы и реальность «бесплатной» адвокатуры. Интервью с С. Гуревич, А. Краснокутской, С. Пашиным, Г. Резником, И. Федотовым / М. Кузнецова // Юридическая газета. – 2017. – № 5. – С. 2–3.
32. Кручинин, Ю.С. Вопросы реализации государственной системы бесплатной юридической помощи в Российской Федерации / Ю.С. Кручинин, В.В. Арапов // Адвокат. – 2018. – № 12. – С. 5–12.
33. Лесницкая, Л.Ф. Некоторые вопросы, возникающие в судебной практике при рассмотрении дел о присуждении компенсации за нарушение права на

- судопроизводство в разумный срок или права на исполнение судебного акта в разумный срок. Комментарий судебной практики / под ред. К.Б. Ярошенко. – М.: Юридическая литература, 2018. – С. 191–205.
34. Макаров, С.Ю. Обсуждение вопросов адвокатуры на II Кутафинских чтениях / С.Ю. Макаров, О.В. Поспелов // Адвокатская практика. – 2017. – № 3. – С. 45–48.
35. Макаров, С.Ю. Обсуждение вопросов адвокатуры и нотариата на III Кутафинских чтениях / С.Ю. Макаров, О.В. Поспелов // Адвокатская практика. – 2018. – № 2. – С. 32–37.
36. Мельников, А.А. Понятие представительства в гражданском процессе. Курс советского процессуального права. Ред. колл. А.А. Мельников, Т.Е. Абова, П.П. Гуреев и др. В 2-х т. – М.: Наука, 1981. Т. 1. – С. 299.
37. Мельниченко, Р.Г. Минюст за рестайлинг адвокатуры. О проекте «Юстиция» / Р.Г. Мельниченко // ЭЖ-Юрист. – 2017. – № 47. – С. 2.
38. Мельниченко, Р.Г. Адвокатская деятельность. Универсальные правила успеха / Р.Г. Мельниченко. – Дашков и Ко, 2017. – С. 216.
39. Методические рекомендации по ведению адвокатского производства (утв. Советом Федеральной палаты адвокатов 21.06.2010 (протокол № 5)) // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ, № 3, 2017.
40. Никифоров, И. Повышение конкурентоспособности отечественной адвокатуры (предложения к действию в контексте программы «Юстиция») / И. Никифоров // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ. – 2018. – № 3. – С. 165–174.
41. О методическом обеспечении судов и системы Судебного департамента при Верховном Суде Российской Федерации (интервью с заместителем начальника Главного управления организационно-правового обеспечения деятельности судов Судебного департамента при Верховном Суде Российской Федерации Натальей Викторовной Вилковой) // Администратор суда. – 2018. – № 1. – С. 5 – 8.
42. Оводов, А.А. Интервью с президентом Адвокатской палаты города Москвы Генри Марковичем Резником. 10 лет Адвокатской палате города Москвы / А.А. Оводов // Юрист. – 2018. – № 23. – С. 3–5.
43. Решетняк, В.И. Электронное правосудие и судебное представительство в гражданском и арбитражном процессах / В.И. Решетняк // Адвокат. – 2017. – № 5. – С. 16–23.
44. Сидоров Р.А. Представительство в гражданском процессе: Автореф. дис. ... канд. юрид. наук. Тверь, 2013. С. 8.
45. Семьянов, Е.В. Современные тенденции развития организации российской адвокатуры / Е.В. Семьянов // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ. – 2017. – № 3. – С. 153–157.
46. Судебная адвокатура: учеб. пособие для магистров / А.А. Власов ; под общ. ред. Г. Б. Мирзоева. – 2-е изд., перераб. и доп. – М. : Издательство Юрайт, 2018. – 479 с.

47. Становление адвокатуры в РФ: учебное пособие / Авторский коллектив Allpravo.ru. 2003. // Информационно-образовательный юридический портал «Все о праве»: <http://www.allpravo.ru/library/doc75p0/instrum103/item200.html>.
48. Рагулин, А.В. «Профессиональные права адвоката-защитника»: формулирование определения понятия / А.В. Рагулин // Адвокатская практика. – 2018. – № 4. – С. 21–25.
49. Рыжаков, А.П. Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный). 6–е изд., перераб. – СПС «КонсультантПлюс», 2017.
50. Табак, И.А. Новые положения судебного представительства в гражданском судопроизводстве / И.А. Табак. – Саратов, 2016. – С. 8.
51. Токмаков, И.С. К вопросу об общей характеристике соглашения об оказании юридической помощи / И.С. Токмаков // Адвокатская практика.– 2018. – № 3. – С. 25–30; № 4. – С. 16–21.
52. Туманова, Л.В. Некоторые вопросы представительства в гражданском судопроизводстве / Л.В. Туманова // Арбитражный и гражданский процесс.– 2017. – № 3. – С. 29–34.
53. Шаров, Г.К. Обеспечение квалифицированной юридической помощи и самоуправление адвокатуры / Г.К. Шаров // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ. – 2017. – № 3. – С. 144–152.
54. Юрьев, Р.Н. Главные проблемы адвокатуры / Р.Н. Юрьев // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ. – 2018. – № 4. – С. 118–119.
55. Ярков, В.В. Гражданский процесс: учебник для вузов / В.В. Ярков. – Издательство Волтерс Клувер, 2017. – С. 65.
56. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 19.12.2003 № 23 «О судебном решении». – СПС «КонсультантПлюс».
57. Постановление президиума Московского городского суда от 27 ноября 2009 г. по делу № 44г–319. – СПС «КонсультантПлюс».
58. Определение Верховного Суда РФ от 21.06.2011 № КАС11–296 «Об оставлении без изменения решения Верховного Суда РФ от 28.03.2011 № ГКПИ11–194, которым оставлено без удовлетворения заявление о признании недействующими некоторых положений нормативных правовых актов, касающихся оплаты труда адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве». – СПС «КонсультантПлюс»
59. Адвокатская палата. – <http://www.advokatymoscow.ru/advokatura/fee.php>
60. Неприкосновенность судьи. – http://www.ssrf.ru/ss_detale.php?newid=1169