**Юридическая помощь, оказываемая адвокатами**

**Содержание**

Введение 4

1. Адвокатура РФ. Общие положения. 6

1.1. История развития адвокатуры в РФ 6

1.2. Понятие и общая структура адвокатуры РФ 12

2. Участие адвоката в судопроизводстве 17

2.1 Адвокат в гражданском судопроизводстве 17

2.2 Адвокат в судопроизводстве по делам об административных правонарушениях. 30

2.3 Адвокат в уголовном судопроизводстве 36

3. Иные виды юридической помощи, оказываемой адвокатами 44

3.1 Адвокат-консультант. 44

3.2 Бизнес-адвокат 46

Заключение 50

Библиография 53

Сокращения 55

Приложение 1. Исковое заявление

Приложение 2. Заявление о приглашении адвоката к участию в деле

# Введение

Одним из направлений государственной деятельности явля­ется обеспечение функционирования права. Эта деятельность осуществляется специально уполномоченными органами, состав­ляющими правоохранительную систему, в определенном, уста­новленном законом порядке, путем применения юридических мер воздействия к физическим и юридическим лицам, допуска­ющим нарушение правопорядка.

Способами охраны права являются: конституционный кон­троль, правосудие, обеспечение деятельности судов, прокурор­ский надзор, выявление преступлений (оперативно-розыскная деятельность), их расследование (дознание, предварительное следствие), исполнение судебных решений, оказание юридиче­ской помощи и защита по уголовным делам, предупреждение Преступлений и иных правонарушений.

Соответственно этому к государственным правоохранитель­ным органам принято относить: суды, органы юстиции, органы предварительного расследования, прокуратуру, органы обеспе­чения охраны правопорядка (внутренних дел, безопасности, налоговой службы и налоговой полиции, таможенные органы). К ним примыкают нотариат и адвокатура.

Как видим, правоохранительная деятельность является дея­тельностью государственных органов, ибо она предполагает применение к нарушителям права юридических мер воздействия властными субъектами.

Однако эта деятельность включает ряд функций, выполнение которых обязательно предполагает либо допускает участие адвокатов (виды судопроизводства, расследование преступлений, оказание юридической помощи, гарантируемой государством через профессиональную адвокатуру). Именно отсюда вытекает публично-правовой характер деятельности адвокатов и место адвокатуры в правоохранительной системе, которое никак не может быть замещено так называемыми общественными объеди­нениями. Это - концептуальный вопрос будущего Федерального Закона «Об адвокатуре в Российской Федерации», который; к сожалению, пока не нашел адекватного отражения в извест­ных нам проектах закона.

Хотя на адвокатуру возложены функции публичного, госу­дарственного значения - обеспечение квалифицированной юридической помощи и защиты, по уголовным делам (ст. 48 Конституции РФ), она по ряду важных признаков не является государственным формированием. Ее скорее следует отнести к институтам гражданского общества, формируемым на добро­вольных началах из лиц, подготовленных к адвокатской про­фессии.

Адвокатура - самоуправляющееся объединение профессио­налов, действующее независимо от государственных правоохра­нительных органов и органов управления.

Возникший в последние годы спор по вопросу о том, не вхо­дит ли адвокатура в число общественных объединений (ст. 30 Конституции РФ), должен быть решен отрицательно. Обществен­ные объединения создаются для защиты интересов лиц, в него входящих. Им не присущ жесткий отбор членов по профессио­нальному признаку, они не наделены специальными полномочи­ями, реализация которых требовала бы тесного сотрудничества с органами государственной власти.

Права адвоката определяются не только юридическим стату­сом коллегии, в состав которой он входит, но и процессуальным законодательством, устанавливающим порядок отправления судами различных видов судопроизводства (конституционное, гражданское, уголовное, арбитражное, административное).

Участвуя в любом из видов судопроизводства, оказывая юри­дическую помощь гражданам и организациям в связи с их кон­фликтами в сфере административных правоотношений, адвокат отстаивает частный интерес путем защиты прав и законных интересов клиента (доверителя, подзащитного).

Однако защита частного интереса правовыми средствами приобретает публичный характер, ибо общество и государство заинтересованы в нормальном функционировании правовой си­стемы, в неукоснительном исполнении законов как гражданами, так и должностными лицами и органами государства.

 Защита прав человека и гражданина - а именно этой цели служит адвокатура - приобретает значение важнейшей публич­ной функции в государстве, объявившем себя правовым (ст. 1 Конституции РФ), что свидетельствует об актуальности и огромной значимости выбранной темы.

# 1. Адвокатура РФ. Общие положения.

# 1.1. История развития адвокатуры в РФ

Изучение истории российской адвокатуры призвано не про­сто удовлетворить естественное любопытство, но и выявить сложности, стоящие на пути этого института, определить прин­ципы организации и деятельности адвокатуры в процессе ее становления, показать их в динамике и увидеть их перспективу.

Отечественная адвокатура родилась в усло­виях демократических судебных реформ 60-х гг. XIX века в царствование императора Александра П. В известной мере это было вынужденное решение: введение суда присяжных и состя­зательного судебного процесса не могло состояться без профес­сиональной адвокатуры.

К кандидатам в присяжные поверенные предъявлялось тре­бование наличия законченного высшего образования.

По причине отсутствия достаточного количества дипломиро­ванных специалистов Учреждением Судебных Установлений допускались частные поверенные без высшего образования. Сохранялись (практически) и предшественники адвокатуры - стряпчие («крапивное семя», «ябедники»).

Государственная ангажированность присяжных поверенных обеспечивалась не только присягой, в которой они обязывались сохранять верность государю-императору, но и порядком ком­плектования адвокатуры.

Состав присяжных поверенных контролировался Судебной палатой округа, при которой создавался Совет присяжных пове­ренных, деятельность которого также была поднадзорна Судеб­ной палате.

В присяжные поверенные не допускались иностранцы, несо­стоятельные должники, лица, состоящие на правительственной службе, подвергшиеся по приговору суда лишению или ограни­чению прав состояния, находящиеся под следствием, лица, кото­рые исключены из числа присяжных поверенных и др.

Совет присяжных поверенных рассматривал вопросы приема и отчисления, жалоб на действия присяжных, контролировал со­блюдение ими законов и правил профессии, включая размеры взимаемых вознаграждений, устанавливал очередность «хожде­ния по делам лиц, пользующихся на суде правом бедности», (статьи 354, 367 Учреждения Судебных Установлений).[[1]](#footnote-1) Жалобы на решение Совета присяжных подавались в Судебную палату.

Таким образом, независимость создаваемой в результате реформы адвокатуры была достаточно относительной, а само­управление - в пределах, контролируемых судом.

Формировались определенные нравственные ориентиры профессии адвоката - в требованиях к кандидатам в присяжные, а также при определении их правовых обязанностей и ограни­чений.

Так, присяжным поверенным запрещалось приобретать права своих доверителей по тяжбам, вести дела против своих родственников (родителей, жены, детей, братьев и сестер), пред­ставлять сразу обе стороны тяжущихся или переходить с одной стороны на другую, оглашать тайны своего доверителя.

Существовала и такса оплаты труда адвоката, утвержденная Министром юстиции для ведения гражданских дел в 1868 г. (отсчет гонорара шел от цены иска).

С присяжного поверенного тяжущийся (доверитель) мог взыскать причиненные нерадением адвоката убытки. Было воз­можно и уголовное преследование присяжного поверенного за серьезное злоупотребление.

В принципе, все эти положения вполне импонируют и совре­менному адвокату, но следует отметить, что в практической жизни они соблюдались далеко не всегда, тем более, что сами идеи судебной реформы конца XIX века в России оказались во многом не реализованными, плавно перетекшими в меры реакционного характера, которые принято относить к «контр­реформам».

Становление русской адвокатуры после судебной реформы 1864 г. отмечено формированием процессуального статуса адво­ката, участвующего в гражданском и уголовном судопроизвод­стве, отвечавшего европейским образцам, становлением профес­сиональных нравственных требований. Выдвинулись и яркие личности в среде адвокатов - Спасович, Александров, Андреев­ский, Урсов, Плевако и др.

Это были люди высочайшей профессиональной культуры, подлинные защитники правды и справедливости, выдающиеся судебные ораторы.

Октябрьская революция 1917 г. разрушила, и судебные учреж­дения, и адвокатуру. «Мы расчистили этим дорогу для настоя­щего народного суда» - с торжеством говорил основатель нового государства.[[2]](#footnote-2)

Место права заняло «правосознание революционного класса», а профессионально подготовленные судьи были заменены сол­датскими и рабоче-крестьянскими активистами.

Спустя несколько недель после октябрьского переворота, 24 ноября 1917 г. был принят Декрет о суде № 1. Он был ориен­тирован на создание «советских судов». Адвокатура им создана не была, однако в качестве защитников и обвинителей были допущены «все непороченные лица обоего пола».

Инструкцией Наркомюста 19.12.1917 г. при ревтрибуналах учреждались «коллегии правозаступников», в которые могли вступать любые лица, желающие «помочь революционному правосудию» и имеющие соответствующие рекомендации от Советов депутатов.

Декрет о суде № 2 от 7 марта 1918г. предусмотрел создание коллегий правозаступников при Советах депутатов. Позже (Де­кретом «О народном суде РСФСР» от 30.11.1918 г.) коллегии правозаступников стали именоваться коллегиями «защитников, обвинителей и представителей сторон в гражданском процессе». Их составляли должностные лица, получавшие зарплату от го­сударства по смете Наркомюста.

Вскоре эти коллегии были упразднены под тем предлогом, что в них были «сильны элементы буржуазной адвокатуры».[[3]](#footnote-3)

Защита стала осуществляться в порядке трудовой повинности лицами, включенными в списки местными исполкомами.

Эти меры были направлены на окончательное уничтожение дореволюционной адвокатуры России.

Днем рождения советской профессиональной адвокатуры принято считать 26 мая 1922 г., когда решением III сессии ВЦИК IX созыва было утверждено первое Положение об адво­катуре. Коллегии защитников создавались при губернских отде­лах юстиции. Общим собранием защитников избирался Прези­диум, который ведал приемом и отчислением адвокатов, наложением дисциплинарных взысканий, решением финансовых и административных вопросов.

 С этого времени начался рост численности коллегий адвокатов, создания сети юридических консультаций. Частнопрактикующие адвокаты были объявлены вне закона.

Положениями об адвокатуре от 27 февраля 1932г., 16 августа 1939 г. развивались принципы организации адвокатуры, установ­ленные первым положением, более четко определялись права и обязанности структурных подразделений коллегии адвокатов и их членов.

Положение от 16 августа 1939 г. впервые закрепило прин­цип, в соответствии с которым в адвокатуру могли вступать лишь лица, имеющие юридическое образование, либо не менее трех лет опыта работы в качестве судьи, прокурора, следователя или юрисконсульта. Повышалась самостоятельность кол­легий путем расширения полномочий общих собраний адво­катов и избираемого им тайным голосованием Президиума. Оплата труда адвокатов регулировалась таксой, утверждаемой Наркомюстом.

Роль адвокатуры в правоохранительной системе как органа оказания населению юридической помощи и обеспечения защиты по уголовным делам возрастала по мере утверждения лозунга об укреплении социалистической законности.

Первый Закон СССР «Об адвокатуре в СССР» был принят Верховным Советом СССР 30 ноября 1979 г.

Этим законом вносилось единообразие в принципы органи­зации и деятельности адвокатуры всех союзных республик.

Впервые было установлено правило, действующее и ныне, о порядке создания добровольных объединений лиц, занимаю­щихся адвокатской деятельностью. Окончательно утверждался принцип обязательного высшего юридического образования для членов коллегий адвокатов, устанавливались сроки стажировки для претендентов, не имеющих практического опыта, расширя­лось поле деятельности адвокатов.[[4]](#footnote-4)

На базе союзного закона об адвокатуре было принято Поло­жение об адвокатуре РСФСР от 20 ноября 1980 г., действующее ныне.

Оно предусматривало наряду с традиционными региональ­ными коллегиями (область, край, автономная республика) со­здание «межрегиональных и иных коллегий адвокатов», что позволило при переходе к рыночным отношениям формировать вначале юридические кооперативы, а затем и так называемых параллельные коллегии.

Положение 1980 г. наряду с некоторым развитием демократи­ческих принципов организации и деятельности коллегий адво­катов сохранило значительные права Минюста и исполкомов областных (краевых и т.д.) Советов по «руководству адвока­турой».

Расширение прав коллегий адвокатов, развитие их само­управления и независимости - медленный процесс, происходя­щий ныне в русле судебно-правовых реформ.

Судебно-правовая реформа 1990-х гг., вызывающая не только положительные оценки, но и обоснованную критику, суще­ственно изменила правовой статус адвоката и адвокатских объ­единений.

Хотя новый Закон «Об адвокатуре РФ» еще не принят (на май 2000 г.) и действует Положение об адвокатуре РСФСР 1980 г., права адвоката и его правозащитные, возможности расширились в связи с формированием в стране Судебной власти, внедрением в правовую систему России общепризнанных международных пактов о правах человека, совершенствованием уголовно-процессуального и созданием арбитражно-процессуального законодательства.

Так, появление, помимо системы общих и военных судов, Конституционного Суда РФ и системы арбитражных судов, а также снятие ограничений на участие адвоката в дознании, административном производстве расширило его сферу деятель­ности, создало новые возможности защиты адвокатами прав и интересов граждан и Организаций. Правовой статус адвоката в новых для него видах судопроизводства будет рассмотрен по­дробно в соответствующих темах особенной части пособия. Здесь же следует подчеркнуть, что реализация ст. 46 Конститу­ции РФ 1993 г. о праве каждого на судебную защиту не только повышает роль суда в нашем обществе, но и создает предпосылки для активной правозащитной деятельности адвоката с использо­ванием судебной трибуны, возможностей правосудия.

Эффективность оказываемой адвокатом правовой помощи определяется не только уровнем его профессиональной подго­товки, но и состоянием правовой системы, статусом личности в государстве. Конституция РФ 1993 г. в главе «Права и свободы человека и гражданина» сделала значительный шаг в направ­лении к построению правового государства. Учитывая прямое действие Конституции и отражение ее принципов в отрасле­вом законодательстве, адвокат получил возможность активного воздействия на создание условий для реализации прав человека.

Расширение судебной юрисдикции, осуществляемое правовой реформой, и укрепление правового статуса гражданина создают реальные условия эффективной защиты интересов личности с участием адвоката. Законы о собственности, о земле, об обжало­вании в суд действий должностных лиц и коллегиальных орга­нов управления, закон о печати и других средствах массовой информации, пенсиях, о частном предпринимательстве, новый Гражданский Кодекс РФ и др. дают адвокату мощное оружие -оружие права.

Исключительно велико значение изменений в Уголовно-процессуальном законодательстве для активного участия адво­ката на предварительном следствии и в суде. У подозреваемого и обвиняемого появился защитник на ранних этапах расследова­ния, появилась возможность судебного обжалования мер про­цессуального принуждения. Возросли требования к доказатель­ствам (проблема недопустимости доказательств, полученных с нарушением федерального законодательства), что также создает новые правовые возможности защиты. Пробуждается интерес к судебному красноречию с возрождением суда присяжных.

Важное значение для успешной деятельности адвоката имеет его независимость от государственных органов и органов коллегии адвокатов при определении средств и способов защиты интересов клиента, единственными критериями которых является законность и нравственная безупречность.

Действующее Положение об адвокатуре и уголовно-процессуальное законодательство в качестве гарантий независимости адвоката указывают на адвокатскую тайну, недопустимость допроса адвоката об обстоятельствах, ставших известными ему в связи с исполнением обязанностей защитника или предста­вителя.

Проекты Федерального Закона «Об адвокатуре РФ» идут по пути расширения этих гарантий, включая особые условия при­влечения адвоката к уголовной ответственности и средства, обеспечивающие его безопасность при отправлении профессио­нальных обязанностей.

Большую независимость от государственных органов обрели и коллегии адвокатов. И хотя в Положении об адвокатуре РСФСР функции Министерства юстиции звучат по прежнему весомо, практически они или не реализуются, или весьма ослаблены.

# 1.2. Понятие и общая структура адвокатуры РФ

Адвокатура - профессиональная, самоуправляемая организация, создан­ная для оказания юридической помощи гражданам и организациям. Она не является правоохранительным органом, не обладает правом государственно­го принуждения к лицам, допустившим нарушение закона, ее действия и ре­шения не носят общеобязательный характер, однако деятельность адвокату­ры имеет большое значение для защиты нарушенных прав и свобод граждан, интересов организаций.[[5]](#footnote-5)

Деятельность адвокатуры осуществляется в соответствии со ст. 48 Консти­туции РФ, согласно которой каждый имеет право на получение квалифициро­ванной юридической помощи, а также Основными положениями о роли адво­катов, принятыми VIII Конгрессом ООН по предупреждению преступлений. Ныне действующее Положение об адвокатуре РСФСР 1964 г. в значительной мере устарело, поэтому в настоящее время разрабатывается Закон об адвокату­ре. При оказании конкретной юридической помощи адвокаты руководствуют­ся уголовно-процессуальным, гражданско-процессуальным и иным отрасле­вым законодательством.

Задачами адвокатуры являются оказание юридической помощи гражда­нам и организациям, содействие охране прав и законных интересов граждан и организаций, соблюдению законности. Многие задачи, указанные в Поло­жении об адвокатуре, не соответствуют ее реальному назначению. В частно­сти, в этом нормативном акте указано, что задачей адвокатуры является со­действие осуществлению правосудия. Однако адвокат представляет интересы своего клиента и использует свои юридические знания с целью добиться ре­шения суда в его пользу. Адвокат не будет обжаловать необоснованный при­говор, если он устраивает его клиента.

Адвокатура является независимой организацией. Должностные лица ис­полнительной, судебной власти не могут оказать воздействие на адвоката, например, для того, чтобы заставить его уменьшить активность в защите ин­тересов клиента. Численность, расходы и доходы адвокатуры никем не ут­верждаются. Адвокатура является самоуправляемой организацией, поэтому она свободна от контроля со стороны Министерства юстиции РФ и его ор­ганов, вправе не руководствоваться их инструкциями и методическими ре­комендациями.

В настоящее время основным организационным объединением лиц, за­нимающихся адвокатской деятельностью, является коллегия адвокатов. Коллегия адвокатов является юридическим лицом, имеющим свою печать и бланк, счет в банке. Образование коллегии осуществляется по инициативе группы учредителей. Организация и порядок деятельности коллегии опреде­ляются ее уставом, принимаемым на общем собрании членов коллегии. Вновь создаваемые коллегии и их уставы подлежат регистрации в Минис­терстве юстиции РФ. Отказ в регистрации может быть обжалован в суд.

Органами коллегии адвокатов являются общее собрание, президиум, ре­визионная комиссия.

Общее собрание коллегии адвокатов проводится не реже одного раза в год и правомочно при участии в нем не менее двух третей состава коллегии. Все решения общего собрания принимаются простым большинством голосов. Общее собрание избирает президиум и ревизионную комиссию, заслушива­ет отчеты об их работе, устанавливает численный состав, смету расходов и доходов коллегии, рассматривает жалобы на постановления президиума коллегии, решает другие вопросы деятельности коллегии.

Президиум является исполнительным органом коллегии адвокатов, изби­раемым на три года. На его заседании избираются председатель президиума и его заместитель. Президиум созывает общее собрание коллегии, организу­ет юридические консультации и руководит их деятельностью, проводит про­верки работы юридических консультаций и отдельных адвокатов, принима­ет в члены коллегии и в состав стажеров, распределяет адвокатов по юридическим консультациям, отчисляет и исключает из членов коллегии и из состава стажеров, обобщает опыт работы адвокатов, издает методические пособия, применяет меры поощрения адвокатов и рассматривает дела о дис­циплинарных проступках, принимает решения об оказании бесплатной юридической помощи, представляет адвокатуру в государственных и обще­ственных организациях, организует справочную работу по законодательству и судебной практике. Решения президиума принимаются простым большинством голосов и могут быть пересмотрены самим президиумом или всеобщим собранием членов коллегии адвокатов.

Ревизионная комиссия избирается общим собранием коллегии адвокатов на три года. На своем заседании она избирает председателя и его заместите­ля. Ревизионная комиссия проводит ревизию финансово-хозяйственной де­ятельности президиума коллегии и юридических консультаций.

Организационными частями коллегии адвокатов являются юридические консультации, адвокатские бюро, фирмы. Все они являются юридическими лицами со своим счетом в банке, бланками, печатями и организуются для не­посредственной юридической помощи в городах, других населенных пунктах. Для их создания необходимо разрешение президиума коллегии адвокатов, со­гласованное с органом юстиции субъекта Российской Федерации. Каждая юридическая консультация, бюро и т. д. имеют свой секретариат и свою бух­галтерию. Юридической консультацией руководит заведующий, назначае­мый президиумом коллегии из числа ее членов. Заведующий организует рабо­ту юридической консультации, выделяет адвокатов для оказания бесплатной юридической помощи, распределяет работу среди адвокатов с учетом их опы­та и специализации.

Адвокаты и их коллегии объединяются в союзы. В настоящее время су­ществуют такие союзы, как Гильдия адвокатов России, Международный со­юз адвокатов и некоторые другие. Задачами этих союзов являются защита прав адвокатов, их чести и достоинства, совершенствование деятельности адвокатуры, участие в разработке законопроектов, представительство инте­ресов адвокатуры в государственных органах.[[6]](#footnote-6)

При всем многообразии деятельности адвокатуры по оказанию юридиче­ской помощи в ней можно выделить основные направления:

- консультации, разъяснения действующего законодательства, устные и письменные справки по юридическим вопросам;

- составление заявлений, жалоб и других документов правового характера;

- представительство в судах по гражданским делам, по делам об административных правонарушениях;

- участие в уголовном судопроизводстве в качестве защитника подозре­ваемого, обвиняемого или представителя потерпевшего, гражданского ист­ца, гражданского ответчика.

Адвокатом может стать гражданин РФ, имеющий высшее юридическое образование и стаж работы по специальности юриста не менее двух лет. Ли­ца, не имеющие необходимого стажа работы, могут быть приняты в члены коллегии после прохождения ими стажировки продолжительностью от 6 ме­сяцев до 1 года. Члены коллегии не могут состоять на службе в государствен­ных и общественных органах, но вправе заниматься научной и преподава­тельской деятельностью на платной основе.

Адвокат вправе представлять интересы своего клиента во всех государст­венных и общественных организациях, как правило, в различных правоохра­нительных органах. Для участия в деле адвокату выдается ордер, который он предъявляет в качестве подтверждения своих полномочий. Он вправе через юридическую консультацию запрашивать документы, необходимые для ве­дения защиты или представительства. Такие требования адвоката обязатель­ны для соответствующих государственных и общественных организаций. В соответствии с принципом состязательности адвокат, представляя интере­сы своего клиента в ходе судебного разбирательства, наделяется равными правами со стороной обвинения, истца.

Адвокат обязан строго соблюдать закон, адвокатскую этику. Он обязан использовать все разрешенные законом средства для защиты прав и закон­ных интересов обвиняемого или лица, представителем которого он являет­ся. Он не вправе отказаться от принятой на себя защиты, но не имеет право и осуществлять защиту или представительство в случаях, если он по данно­му делу оказывает или ранее оказывал юридическую помощь лицам, интере­сы которых находятся в противоречии с интересами лица, обратившегося с просьбой о ведении дела. Адвокат не вправе разглашать сведения, сообщен­ные ему доверителем в связи с оказанием юридической помощи.

Адвокат за нарушение закона, устава коллегии и адвокатской этики мо­жет быть подвергнут дисциплинарному взысканию решением президиума коллегии адвокатов. Мерами взыскания могут быть выговор строгий выго­вор, замечание, исключение из коллегии.

Если лицо обратилось за оказанием юридической помощи в юридичес­кую консультацию, то ее заведующий назначает адвоката из членов консуль­тации, который заключает соглашение об оказании юридической помощи. В некоторых случаях граждане, организации обращаются непосредственно к конкретному адвокату. В консультациях организовано дежурство адвокатов, всех обратившихся за правовой помощью принимает в первую очередь де­журный адвокат. Адвокат сам устанавливает размер вознаграждения (гоно­рара) за свои услуги исходя из сложности дела, его объема и материальных возможностей клиента. Обговорив все условия, адвокат и клиент заключают соглашение, после чего клиент вносит определенную сумму в кассу юриди­ческой консультации.

В некоторых установленных законом случаях адвокаты обязаны оказывать юридическую помощь бесплатно. Наиболее часто бесплатная юридическая по­мощь оказывается по уголовным делам, когда подозреваемый или обвиняемый не может оплатить услуги защитника. В этих случаях следователь, прокурор или суд направляют телефонограмму в президиум коллегии или непосредственно в юридическую консультацию, обслуживающую данный район. Заведующий консультацией обязан выделить адвоката для защиты, а последний не вправе oт нее отказаться. Бесплатно юридическая помощь оказывается и по некоторым категориям гражданских дел (истцам в судах первой инстанции по делам о взы­скании алиментов, по трудовым делам о возмещении вреда, причиненного увечьем, смертью кормильца, связанной с работой; при составлении заявлений назначении пенсий, пособий и др.).

Адвокатура является самоконтролирующейся организацией. Непосредственный контроль за профессиональной и финансовой деятельностью адвокатов, входящих в состав коллегии, осуществляют заведующие консультациями, бюро, фирмами, в которых адвокаты работают. Жалобы на действующих адвокатов, не соответствующие закону и адвокатской этике, поступают в президиум коллегии, который вправе наложить на адвоката дисциплинарной взыскание или исключить из состава коллегии.

Некоторые полномочия в отношении адвокатуры имеет и Министерство юстиции РФ и его органы в субъектах 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 обжалуются в суд.

# 2. Участие адвоката в судопроизводстве

# 2.1 Адвокат в гражданском судопроизводстве

Согласно ст. 3 ГПК РСФСР, всякое заинтересованное лицо вправе в порядке, установленном законом, обратиться в суд за защитой нарушенного или оспариваемого права или охраняе­мого законом интереса.

Данное определение права на обращение в суд за судебной защитой содержит признаки элементов, характеризующих и сам предмет судебной защиты в гражданском судопроизводстве, - это нарушение прав граждан и предприятий, организаций со стороны других лиц, а также угроза нарушения права в будущем и отсутствие предпосылок к добровольному восстановлению нарушенного права.

В гражданском процессе существуют три вида судопроиз­водства; исковое производство (основной вид гражданского судопроизводства); производство по делам, возникающим из административно-правовых отношений; особое производство.[[7]](#footnote-7) С введением в ГПК РСФСР Федеральным законом от 30.11.95 № 189-ФЗ главы 11-1 «Судебный приказ», утверждается мнение о наличии четвертого самостоятельного вида судопроизводства.

Иск является процессуальным средством защиты субъектив­ного права. Суть его состоит в обращении в суд за защитой права путем подачи письменного заявления, в котором заинтересован­ное лицо (истец) излагает свои требования к предполагаемому нарушителю права (ответчику). Именно наличие спорного пра­вового требования истца к ответчику отличает иск от любого иного обращения в суд за защитой права или охраняемого зако­ном интереса.

Вопросам предъявления иска, его форме, содержанию, соединению исковых требований, предъявлению встречного иска и пр. посвящена гл. 12 ГПК РСФСР.

Условиями права на предъявление иска, т.е. права на возбуждение процесса, являются: подведомственность спора суду; подсудность дела данному суду; дееспособность истца; наличие полномочий на ведение дела, а для адвоката - наличие полномочий на подписание заявления, на его подачу и ведение дела; соблюдение письменной формы искового заявления; оплата государственной пошлины.[[8]](#footnote-8)

Гражданско-процессуальное представительство - это веде­ние дела в суде одним лицом в защиту и в интересах другого лица. Вопросам представительства в суде общей юрисдикции посвящена гл. 5 ГПК РСФСР.

Комплекс процессуальных прав и обязанностей адвоката-представителя зависит от целей и оснований его участия в процессе.

Частью 5 ст. 45 ГПК РСФСР предусмотрено, что полномочия адвоката-представителя удостоверяются ордером, выдаваемым юридической консультацией и подписанным заведующим юридической консультации. В этом случае адвокат-представитель по предъявлении ордера юридической консультации вправе подать в суд исковое заявление от имени истца-доверителя, знакомиться с материалами дела, делать из них выписки, пред­ставлять доказательства, участвовать в их исследовании, задавать вопросы лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам, заявлять ходатайства. Однако для того, чтобы адвокат-предста­витель имел специальные полномочия, а именно: полномочия полного или частичного отказа от исковых требований, передачи дела в третейский суд, признания иска, изменения предмета иска, заключения мирового соглашения, передачи полномочий другому лицу, обжалования решения суда, предъявления испол­нительного листа ко взысканию, получения присужденного имущества или денег - он должен иметь также и соответствую­щую доверенность (см. ст. 46 ГПК РСФСР).

Таким образом, к исковому заявлению, поданному адвокатом-представителем, должен быть приложен ордер юридической консультации. Доверенность, выданная и оформленная в соответ­ствии с требованиями закона (ст. 185 ГК РФ), удостоверяющая его полномочия (при наличии таковой), может быть также приложена к исковому заявлению или представлена суду в даль­нейшем при рассмотрении дела по существу. Если адвокат-представитель имеет разовую доверенность, то она приобщается к делу. Общая доверенность предъявляется судье при установ­лении личности явившихся в судебное заседание и проверке полномочий представителя, а затем возвращается ему.

Право вести дело в суде через представителя принадлежит лицам, участвующим в деле: сторонам, третьим лицам, как с самостоятельными исковыми требованиями, так и без таковых, а также физическим и юридическим лицам, участвующим в процессе по делам особого производства или по делам, возника­ющим из административно-правовых отношений.

Судебное представительство допускается по всем граждан­ским делам, на всех стадиях процесса по конкретному граждан­скому делу: в суде первой инстанции (начиная с подачи заявле­ния), при пересмотре судебных постановлений в кассационном, надзорном порядке, по вновь открывшимся обстоятельствам, а также в исполнительном производстве.

Ведение дела представителем не лишает сторону права лично участвовать в процессе наряду со своим представителем.

Вместе с тем следует иметь в виду, что суд вправе вызвать сторону для личных объяснений и при наличии представителя.

Представительство, осуществляемое адвокатами, относится к разряду добровольного представительства. Основанием такого представительства является договор поручения (гл. 49 ГК РФ), в силу которого сторона или третье лицо доверяет адвокату-представителю ведение своего дела в суде. Договор (соглашение) поручения заключается в письменной форме (ст. 161 ГК РФ) между доверителем, с одной стороны, и юридической консуль­тацией, с другой стороны. В договоре наряду с существенными условиями может быть указан конкретный адвокат (адвокаты), который будет исполнять поручение. В этом случае доверитель выдает доверенность этому адвокату (адвокатам). Однако зачас­тую доверитель заключает договор поручения с юридической консультацией без указания конкретного адвоката-представи­теля. В таких случаях обязанность исполнить поручение лежит на юридической консультации, а доверенность выдается дове­рителем на имя заведующего юридической консультацией с правом передоверия любому адвокату данной юридической консультации по усмотрению заведующего.[[9]](#footnote-9)

Согласно ст. 434 ГК РФ, договор может считаться заключен­ным в письменной форме как в том случае, когда составлен один документ, подписанный сторонами, так и когда произошел обмен документами посредством почтовой, телеграфной, телетайпной, телефонной, электронной или иной связи, позволяющей досто­верно установить, что документ исходит от стороны по договору.

В отличие от уголовного судопроизводства, в гражданском процессе адвокат не связан волей клиента, и поэтому он может отказаться от представительства. Отказ от представительства может иметь место не только в связи с отсутствием правовой позиции по делу, но и по соображениям адвокатской этики. При заключении договора поручения возможности отказа от пред­ставительства и его последствия должны быть оговорены.

Процессуальное положение адвоката-представителя опреде­ляется следующим образом; не являясь стороной в гражданском судопроизводстве, адвокат-поверенный действует на основании и в пределах полученных от доверителя полномочий.

Весь ход судебного заседания имеет состязательную форму. Стороны состязаются, доказывая обоснованность заявленных требований и возражений, отстаивая свои правовые позиции. Адвокат, являясь представителем стороны в процессе, в со­ответствии со ст. 50 ГПК РСФСР также должен доказать те обстоятельства, на которые ссылается как на основания своих требований и возражений. В этих целях адвокат-пред­ставитель участвует в доказывании, используя средства судеб­ного доказывания, которые исчерпывающе перечислены в законе (ч. 2 ст. 49 ГПК РСФСР). К их числу относятся: объяс­нения сторон и третьих лиц, показания свидетелей, письменные доказательства, вещественные доказательства и заключения экспертов. При этом законодатель отметил (ч. 3 ст. 49 ГПК РСФСР), что доказательства, полученные с нарушением зако­на, не имеют юридической силы и не могут быть положены в основу решения суда.

Роль адвоката-представителя в судебном доказывании выра­жается в его участии в собирании, проверке и оценке доказа­тельств.[[10]](#footnote-10)

Для участия в процессе адвокат-представитель прежде всего должен определить предмет доказывания.

Понятие предмета доказывания большинством ученых опре­деляется как совокупность фактов, имеющих юридическое значение, которые необходимо доказать сторонам с тем, чтобы суд правильно разрешил дело по существу, применив нормы материального права, регулирующие конкретное спорное право­отношение, и определив права и обязанности сторон.

Следовательно; предмет доказывания по гражданским делам определяются утверждениями и возражениями сторон. Пра­вильно определить объем предмета доказывания по делу - значит придать всему процессу доказывания нужное направление и соответствующее распределение обязанностей по доказы­ванию, поскольку каждая сторона должна доказать те обстоя­тельства, на которые она ссылается как на основание своих требований или возражений.

Как правило, предмет доказывания определяется адвокатом-представителем истца при подготовке искового заявления, а при представлении интересов иных лиц, участвующих в деле в стадии подготовки дела или с момента вступления в процесс. Исключением, пожалуй, являются случаи изменения предмета и оснований иска - о чем будет сказано позднее.

Правильно, с точки зрения автора, полагает М.К. Треушников, что определение объема подлежащих доказыванию фактов и правовая квалификация взаимосвязаны между собой. Нельзя определить предмет доказывания по делу без знания содержания закона, подлежащего применению, и в то же время трудно опре­делить правоотношения без знания тех фактических обстоя­тельств, которые имели место между сторонами.[[11]](#footnote-11)

Объем фактов предмета доказывания в ходе процесса по гражданскому делу может изменяться в связи с изменением оснований или предмета иска, увеличением или уменьшением размера исковых требований.

Основание иска - это обстоятельства, на которые ссылается истец в подтверждение исковых требований.

Предмет иска - это материально-правовое требование к ответчику о совершении определенных действий, воздержании от действий, признании наличия или отсутствия правоотноше­ния, изменения или прекращения его.

Следует помнить, что закон устанавливает право истца изме­нить либо предмет, либо основание иска. Изменение и предмета, и основания не допускается, поскольку такое изменение приведет к полной замене одного иска другим.

Изменение предмета доказывания может иметь место при со­единении или разьединении исковых требований, отказе от иска или признании иска, заключении мирового соглашения.

 Изменение предмета доказывания может также иметь место в случаях, когда суд по своей инициативе выйдет за пределы заявленных истцом требований, если это необходимо для защиты прав и охраняемых законом интересов.

Законом предусмотрены случаи освобождения лиц, участву­ющих в деле, от доказывания (ст. 55 ГПК РСФСР).

Не подлежат доказыванию:

- факты, признанные судом общеизвестными (землетрясе­ние, наводнение, засуха, военные действия, катастрофы и т.д.). Общеизвестные факты освобождены от доказывания потому, что истинность их очевидна и доказывание является излишним.

- преюдициальные факты, т.е. установленные вступившим в законную силу приговором суда, решением суда общей юрис­дикции или арбитражного суда;

- факты, признанные стороной, на которых другая сторона основывает свои требования или возражения (ст. 60 ГПК РСФСР). Однако, если у суда имеются основания полагать, что признание фактов совершено с целью сокрытия действительных обстоятельств дела либо под влиянием обмана, насилия, угрозы или заблуждения, суд не принимает признания факта. В этом случае признанные стороной факты подлежат доказыванию на общих основаниях.

Процесс собирания доказательств адвокатом-представи­телем включает их выявление, а также представление или указание на место нахождения.

Выявить доказательства, т.е. любые фактические данные, на основании которых суд может установить обстоятельства, имеющие значение для дела, возможно прежде всего путем внимательного ознакомления с имеющимися у доверителя доку­ментами. Тщательно изучив и проанализировав их, а также устную информацию доверителя о фактических данных, могу­щих иметь значение для дела, адвокат-представитель определяет, какие из них относятся к предмету доказывания и должны быть представлены суду, а также круг иных возможных источников доказательств.

Объем письменных доказательств, подлежащих представле­нию в суд, определяется также и с учетом конкретной категории гражданского дела (примерный перечень обязательных письмен­ных доказательств содержится в п. 17 постановления Пленума Верховного Суда РСФСР №2 от 14 апреля 1988 г. «О подго­товке гражданских дел к судебному разбирательству» с измене­ниями и дополнениями, внесенными постановлением Пленума № 19 от 22 декабря 1992 г., в редакции постановления Пленума № 11 от 21 декабря 1993 г., с изменениями от 25 октября 1996 г.).[[12]](#footnote-12)

В целях выявления доказательств адвокат-представитель мо­жет использовать как способы, предусмотренные действующим законодательством, так и любые иные, не запрещенные законом способы. А именно: запрашивать через юридическую консультацию справки, характеристики и иные документы, необходимые в связи с оказанием юридической помощи, из государственных и общественных организаций, которые обязаны в установленном порядке выдавать эти документы или их копии (ст. 15 Закона РСФСР от 20.11.80 «Об утверждении Положения об адвокатуре РСФСР»; получать устную информацию о лицах, которым изве­стны факты, имеющие значение для дела, месте нахождения письменных (ст. 63 ГПК РСФСР) и вещественных доказательств (ст. 68 ГПК РСФСР), например в беседах, ответах на устные во­просы; использовать сведения, полученные из средств массовой информации; работать с архивными материалами (осуществ­лять поиск определенной информации) по согласованию с адми­нистрацией соответствующих архивов; получать заключения специалистов, и т.д.

В результате деятельности по выявлению доказательств адвокат-представитель получает либо доказательства, либо информацию о месте нахождения письменных и вещественных доказательств или об источниках доказательств. Полученные доказательства, отвечающие требованиям относимости и допус­тимости, он представляет в суд. В остальной части адвокат-представитель реализует свое право по участию в процессе собирания доказательств путем заявления ходатайств о вызове в суд лиц, которым могут быть известны какие-либо обстоятель­ства, относящиеся к делу (свидетелей); о назначении экспер­тизы; об истребовании письменных доказательств судом (статьи 63-65 ГПК РСФСР); об истребовании вещественных доказательств (статьи 68-70 ГПК РСФСР). Кроме того, если имеются основания опасаться, что получение доказательств в дальнейшем может сделаться невозможным или затруднительным, адвокат-представитель вправе обратиться в суд с заявлением об обеспечении этих доказательств (статьи 57-59 ГПК РСФСР) (до возникновения дела в суде обеспечение доказательств производится нотариусом (статьи 102, 103 Основ законодатель­ства Российской Федерации о нотариате, от 11 февраля 1993 г.), который может допрашивать свидетелей, производить осмотр письменных и вещественных доказательств, назначать экспер­тизу). Также адвокат-представитель может обращаться с заявле­ниями и ходатайствами о принятии судом мер по обеспечению иска, замене одного вида обеспечения иска другим, о внесении ответчиком на депозитный счет суда истребуемой истцом суммы взамен допущенных мер обеспечения иска, об отмене обеспече­ния иска (гл. 13 ГПК РСФСР).

Участие адвоката-представителя в процессе проверки до­казательств, как выявленных, полученных или представленных им суду лично, так и представленных суду иными лицами, уча­ствующими в деле, состоит в определении их допустимости, т.е. того, что доказательства добыты установленными в законе средствами и из установленных законом источников. Этот про­цесс осуществляется путем изучения и оценки источника доказательства и процесса его формирования, сопоставления с другими доказательствами, проверки правильности содержания и оформления документа, в случае необходимости, заявления ходатайств о назначении экспертизы, в т.ч. дополнительной или повторной, об истребовании дополнительных доказательств, и т.д. Так, например, для установления достоверности свидетельских показаний изучается личность свидетеля, его отношение к делу, способность к восприятию, усвоению, запоминанию и воспро­изведению соответствующих событий, явлений, действий.

Оценка доказательств адвокатом-представителем - это установление их относимости и достаточности для того, чтобы ликвидировать сомнения в истинности его утверждений и выво­дов, могущие возникнуть у суда.

Итог деятельности адвоката-представителя по проверке и оценке доказательств подводится при высказывании его мнения на соответствующие вопросы суда, в ходатайствах и заявлениях суду, а также в судебных прениях. В прениях адвокату-предста­вителю следует добиваться такого логического построения речи, чтобы устранить имеющиеся противоречия между доказа­тельствами, провести анализ всей совокупности полученной доказательственной информации с позиций ее допустимости, относимости, достаточности, чтобы сформировать у суда мнение о правомерности и обоснованности своих требований.

В прениях адвокат-представитель высказывает и аргументи­рует свои выводы о том, какие доказательства являются досто­верными, какие обстоятельства следует считать установленными, а какие неустановленными, каково содержание спорного право­отношения, какой закон должен быть применен и как следует разрешить дело.

Судебные прения состоят из речей лиц, участвующих в деле, и представителей. Последовательность выступлений с речами четко регламентируется законом (ст. 185 ГПК РСФСР). Сначала выступает истец и его представитель, а затем ответчик и его представитель. Третье лицо, заявившее самостоятельные требо­вания на предмет спора в уже начатом процессе, и его предста­витель выступают после сторон. Третье лицо, не заявляющее самостоятельных требований на предмет спора, и его предста­витель выступают после истца или ответчика, на стороне кото­рого третье лицо участвует в деле.

По результатам разрешения дела по существу суд выносит постановление в форме решения.

До вступления решения в законную силу адвокат-представи­тель вправе знакомиться в суде с материалами дела и с посту­пившими жалобами или протестом прокурора, представлять замечания на протокол судебного заседания.

Адвокат-представитель должен занимать активную позицию (в сочетании с высокой культурой деятельности) не только в доказывании, но и в следующих вопросах: высказывать свое мнение - на вопросы суда - о развитии процесса; заявлять воз­ражения на действия кого-либо из лиц, участвующих в деле, представителей, экспертов, переводчиков, а если необходимо, то и против действий председательствующего; сообщать суду об обстоятельствах имеющих значение для принятия решения о движении дела, могущих влечь приостановление или возобнов­ление, прекращение производства по делу, оставление заявле­ния без рассмотрения и об отмене такого определения; заявлять отводы; требовать занесения в протокол заявлений и обстоя­тельств, которые он считает существенными для дела; обращать внимание суда на обстоятельства, могущие стать предметом вынесения судом частного определения в (см. ст. 225 ГПК РСФСР); делать заявления о недопустимости доказательств и об исключении их из числа доказательств; принимать участие в осмотре вещественных и письменных доказательств; задавать, с разрешения суда, вопросы экспертам и свидетелям; заявлять ходатайства о проведении экспертиз, в т.ч. дополнительных и повторных; обращаться, в случае необходимости, с заявлением о восстановлении пропущенных процессуальных сроков (ст. 105 ГПК РСФСР), о взыскании вознаграждения за потерю времени (ст. 92 ГПК РСФСР), о распределении судебных расходов (ст. 93-95 ГПК РСФСР), об освобождении, отсрочке или рас­срочке уплаты судебных расходов и уменьшении их размеров (статьи 80, 81 ГПК РСФСР), о возврате государственной пош­лины (ст. 85 ГПК РСФСР).[[13]](#footnote-13)

С заявлениями и ходатайствами о приостановлении произ­водства по делу адвокат-представитель обращается в случаях: пребывания стороны в составе Вооруженных Сил на действи­тельной срочной военной службе или привлечения ее для выпол­нения какой-либо государственной обязанности; нахождения сто­роны в длительной служебной командировке; нахождения сторо­ны в лечебном учреждении или при наличии у нее заболевания, которое препятствует явке в суд и подтверждается справкой меди­цинского учреждения; розыска ответчика в случае неизвестности места его пребывания (ст. 112 ГПК РСФСР); назначения судом экспертизы, а также о возобновлении производства по делу после устранения обстоятельств, вызвавших его приостановление.

После объявления судебного решения адвокат-представитель вправе обратиться в суд, постановивший решение, со следую­щими заявлениями:

- о вынесении дополнительного решения, в случаях если: по какому-либо требованию, по которому лица, участвующие в деле, представляли доказательства и давали объяснение, не было вынесено решение; суд, разрешив вопрос о праве, не указал размера присуженной суммы, имущества, подлежащего передаче, или действий, которые обязан совершить ответчик; судом не разрешен вопрос о судебных расходах. Дополнитель­ное решение может быть обжаловано в кассационном порядке по общим правилам;

- о разъяснении решения суда без изменения его содержания. Разъяснение решения допускается, если оно еще не приведено в исполнение и не истек срок, в течение которого решение может быть принудительно исполнено;

- об исправлении допущенных в решении описок или явных арифметических ошибок;

- об отсрочке либо рассрочке исполнения решения, а также об изменении способа и порядка его исполнения;

- об обеспечении исполнения решения, не обращенного к немедленному исполнению;

- о пересмотре заочного решения (это право принадлежит адвокату-представителю стороны, не присутствовавшей в су­дебном заседании).

Адвокат-представитель, как и лица, участвующие в деле, вправе, ознакомившись с протоколом судебного заседания, в течение трех дней со дня его подписания подавать письменные замечания на него с указанием на допущенные неправильности и неполноту протокола.

Адвокат-представитель имеет право на принесение частных жалоб на определения суда по вопросам: о внесении в решение исправлений (ст. 204 ГПК РСФСР); об отказе в вынесении до­полнительного решения (ст. 205 ГПК РСФСР); о разъяснении решения суда (ст. 206 ГПК РСФСР); об отсрочке или рассрочке исполнения решения, а также об изменении способа и порядка его исполнения(ст. 207 ГПК РСФСР); о немедленном исполне­нии решения (ст. 211 ГПК РСФСР); об обеспечении иска (ст. 139 ГПК РСФСР); об оставлении без удовлетворения заявления о пересмотре заочного решения (гл. 16-1 ГПК РСФСР); о приостановлении производства по делу (ст. 217 ГПК РСФСР); об отказе в восстановлении пропущенного процессуального срока (ст. 105 ГПК РСФСР); связанным с судебными расходами (ст. 96 ГПК РСФСР); об отказе суда сложить штраф или умень­шить его размер (ст. 98 ГПК РСФСР).

После вступления решения в законную силу лица, участвую­щие в деле, в т.ч. и адвокат-представитель, не могут вновь заяв­лять в суде те же исковые требования, на том же основании, а также оспаривать в другом процессе установленные судом факты и правоотношения.

Пределами кассационной жалобы определяются пределы проверки законности и обоснованности решения суда первой инстанции в кассационном порядке.

Производство в суде кассационной инстанции построено на тех же основных началах, что и производство в суде первой инстанции, с теми лишь особенностями, которые вытекают из различия предмета судебного разбирательства, проверочного характера функций суда второй инстанции.

Лица, участвующие в деле, и их представители в суде второй инстанции пользуются широкими процессуальными правами. Они должны быть оповещены о дне разбирательства дела в суде второй инстанции, имеют право участвовать в судебном разбирательстве, знакомиться со всеми материалами, поступив­шими в суд второй инстанции, давать объяснения по делу, поддерживать жалобу, возражать против жалобы, а также пред­ставлять дополнительные материалы. Но их неявка не препят­ствует разбору жалобы.

Адвокат - представитель вправе представить объяснения на жалобу или протест с приложением документов, подтверждаю­щих эти объяснения. Если суд сочтет необходимым, он может обязать представить объяснения и приложенные к нему доку­менты с копиями по числу лиц, участвующих в деле.

Адвокат-представитель вправе отказаться от поданной жалобы. Однако для суда такой отказ не является обязательным. В случае если такое действие адвоката-представителя противоречит закону или нарушает права и охраняемые интересы других лиц, суд может, не приняв отказ от кассационной жалобы, рассмотреть дело в кассационном порядке.

Отказ адвоката-представителя истца от иска или мировое соглашение сторон, совершенные после подачи кассационной жалобы или протеста, должны быть представлены кассацион­ной инстанции в письменной форме. Принятие отказа касса­ционной инстанцией влечет отмену вынесенного решения и прекращение производства по делу.

В ходе разбирательства дела в суде второй инстанции, после доклада дела, суд выслушивает объяснения явившихся в судеб­ное заседание лиц, участвующих в деле, и представителей. Сначала выступает лицо, подавшее кассационную жалобу, и его представитель. В случае обжалования решения обеими сторонами первым выступает истец.

Вступившие в законную силу решения, определения и по­становления всех судов Российской Федерации могут быть пересмотрены в порядке судебного надзора по протестам лиц, имеющих право принесения протеста.

Жалоба с просьбой о принесении протеста адресуется соот­ветствующему должностному лицу (ст. 320 ГПК РСФСР), с указанием наименования лица, подавшего жалобу, ссылкой на судебный акт, который обжалуется, и суд, постановивший его, аргументацией несогласия с принятым решением, определени­ем или постановлением, вступившими в законную силу (ст. 330 ГПК РСФСР - неправильное применение или толкование норм материального права; существенное нарушение норм процессуального права, повлекшее вынесение незаконного решения, определения, постановления суда), просьбой, в случае необхо­димости, о приостановлении исполнения соответствующих ре­шений, определений и постановлений (ст. 323 ГПК РСФСР), перечнем прилагаемых к жалобе письменных материалов, в т.ч. копии обжалуемого решения, определения или постановления.

В случае принесения протеста суд извещает об этом лиц, участвующих в деле, и направляет им копии протеста. Ранее действовавший порядок, при котором суд по своему усмотрению решал вопрос о сообщении или несообщении лицам, участвую­щим в деле, о времени и месте рассмотрения дела и предостав­лял им возможность в любом; случае представить письменные объяснения на протест и дополнительные материалы. Постанов­лением Конституционного Суда РФ от 14 апреля 1999 г. № 6-П признан неконституционным; (см. приложение). Однако, так же как и ранее, неявка в судебное заседание лиц, участвующих в деле, которые извещались о времени и месте рассмотрения дела, не является препятствием к разбирательству дела.

Решения, определения и постановления судов по граждан­ским делам, вступившие в законную силу, могут быть пересмо­трены также и по вновь открывшимся основаниям по заявлению лиц, участвующих в деле, или их представителей, которое направляется в суд, вынесший решение, определение или постановление. Срок подачи такого заявления установлен в течение трех месяцев со дня установления обстоятельств, служащих основанием пересмотра.

Статья 333 ГПК РСФСР к таким основаниям относит: суще­ственные для дела обстоятельства, которые не были и не могли быть известны заявителю; установленные вступившим в закон­ную силу приговором суда заведомо ложные показания свидетеля, заведомо ложное заключение эксперта, заведомо неправильный перевод, подложность документов либо вещественных доказа­тельств, повлекшие за собой постановление незаконного или необоснованного решения; установленные вступившим в закон­ную силу приговором суда преступные действия сторон, других лиц, участвующих в деле, либо их представителей или преступ­ные деяния судей, совершенные при рассмотрении данного дела; отмена решения, приговора, определения или постанов­ления суда либо постановления иного органа, послужившего основанием к вынесению данного решения, определения или постановления.

Перечень оснований к пересмотру дела по вновь открывшимся основаниям предопределяет действия адвоката-представителя, собирающего документы для возбуждения соответствующего производства в суде. Как и при рассмотрении дела в кассацион­ной и надзорной инстанции, заявитель и лица, участвующие в деле, извещаются о времени и месте судебного заседания, однако их неявка не является препятствием к рассмотрению заявления.[[14]](#footnote-14)

Правоотношения, возникающие в исполнительном произ­водстве, регулируются рядом правовых актов, важнейшим из которых является Федеральный Закон № 119-ФЗ «Об исполни­тельном производстве» от 21 июля 1997 г.

Сторонами исполнительного производства являются взыскатель и должник. Они могут лично участвовать в исполнитель­ном производстве или поручать ведение дела представителю, который, действуя по доверенности, имеет право совершать от имени представляемого всех действий, связанных с исполнитель­ным производством: знакомиться с материалами исполнитель­ного производства, делать из них выписки, снимать с них копии, представлять дополнительные материалы, заявлять ходатайства, участвовать в совершении исполнительных дей­ствий, давать устные и письменные объяснения в процессе исполнительных действий, высказывать свои доводы и сообра­жения по всем вопросам, возникающим в ходе исполнитель­ного производства, возражать против ходатайств, доводов и соображений других лиц, участвующих в исполнительном производстве, заявлять отводы. При наличии в доверенности специально оговоренных полномочий представитель также имеет право на совершение следующих действий: предъявлять и отзывать исполнительный документ; передавать полномочия другому лицу; обжаловать действия (бездействия) судебного пристава-исполнителя; получать присужденное имущество (в том числе и деньги).

Возможные варианты конкретного выражения полномочий представителя следующие. 1. Обращаться с заявлением к судебному приставу-испол­нителю: 1.1) о принятии исполнительного документа (о возбуждении исполнительного производства); 1.2) об описи имущества должника и наложении ареста; 1.3) об отсрочке или о рассрочке исполнения, а также об изменении способа и порядка исполнения (при наличии обстоятельств, препятствующих совершению исполни­тельных действий); 1.4) об отложении исполнительных действий (право предста­вителя взыскателя); 1.5) об отложении взыскания (право представителя должника); 1.6) о возврате исполнительного документа (право предста­вителя взыскателя при неисполнении или частичном исполнении); 1.7) о розыске должника, имущества должника или розыске ребенка. 2. Обращаться с заявлением в суд или иной орган, выдав­ший исполнительный документ; 2.1) об отсрочке или о рассрочке исполнения, а также об изменении способа и порядка исполнения (при наличии обстоятельств, препятствующих совершению исполни­тельных действий); 2.2) о восстановлении пропущенного срока предъявления исполнительного листа или судебного приказа к испол­нению. 3. Обжаловать в соответствующий суд: 3.1) постановление судебного пристава-исполнителя о воз­буждении исполнительного производства; 3.2) действия судебного пристава-исполнителя, возвратив­шего исполнительный документ; 3.3) постановление судебного пристава-исполнителя об отло­жении исполнительных действий; 3.4) постановление судебного пристава-исполнителя об отказе в розыске должника или его имущества и о взыскании расходов по розыску; 3.5) определение суда о приостановлении или прекращении искового производства (в кассационном порядке).

# 2.2 Адвокат в судопроизводстве по делам об административных правонарушениях.

Кодекс об административных правонарушениях - основной федеральный акт, устанавливающий административную ответ­ственность в Российской Федерации. По содержанию он является сочетанием материального административного права с процес­суальными правилами их применения.

Систематическое внесение в особенную часть Кодекса много­численных изменений и дополнений, вхождение в систему законо­дательства об административных правонарушениях иных законо­дательных актов Российской Федерации и ее субъектов, изданных в пределах их компетенции, значительно осложняют положение граждан при производстве по делам об административных пра­вонарушениях.

Дела об административных правонарушениях в настоящее время рассматриваются различными органами, число которых достигает более 40 (о подведомственности дел об администра­тивных правонарушениях см. гл. 16 КоАП РСФСР). Изменение структуры местной власти вносит в этот перечень коррективы, однако при этом остается весьма значительное место для деятель­ности судов и органов внутренних дел. Их соответствующие полномочия определены в статьях 202,202-1,203 КоАП РСФСР.[[15]](#footnote-15)

В статьях КоАП РСФСР, предусматривающих полномочия того или иного органа по рассмотрению дел об административ­ных правонарушениях, детализируются вопросы: за какие правонарушения и кто конкретно из должностных лиц вправе налагать административные взыскания.

Судьи районных (городских) судов рассматривают те дела, которые представляют наибольшую опасность и требуют соблю­дения широкого круга процессуальных гарантий законности и справедливости. Их перечень содержится в ст. 202 КоАП РСФСР, и он постоянно пополняется. Сюда относятся в частности, правона­рушения, связанные: с реализацией норм избирательного права (ст. 40-1 - 40-24); с незаконным приобретением или хранением наркотических средств в небольших размерах (ст. 44); с само­вольной добычей янтаря (ст. 46-1); с мелкими хищениями (ст. 49, 49-1); с повреждением транспортных средств общего пользования (ст. 104-1); с изготовлением и использованием радиопередающих устройств без разрешения (ст. 137); с наруше­нием правил торговли (статьи 146,146-3 - 146-6,150, 150-2, 151); I с посягательствами на установленный порядок управления и др.

Административным взысканиям посвящена гл. 3 КоАП РСФСР. Виды административных взысканий следующие: предупреждение; штраф; возмездное изъятие предмета, являющегося орудием совершения или непосредственным объектом административного правонарушения; конфискация предмета, явившегося орудием совершения или непосредственным объектом административного правонарушения; лишение специального права, предоставленного данному гражданину; исправительные, работы; административный арест; административное выдворение за пределы Российской Федерации иностранного гражданина или лица без гражданства.

Порядок производства по делам об административных право­нарушениях в органах (должностными лицами), уполномоченных рассматривать дела об административных правонарушениях, регламентируется: Кодексом РСФСР об административных правонарушениях; иными законодательными и правительственными актами Российской Федерации; законодательством субъектов Российской Федерации, при­нятым в пределах их компетенции (см. статьи 71,72 и 76 Консти­туции РФ о разграничении предмета ведения между Российской Федерацией и ее субъектами; Основами законодательства Союза ССР и союзных респуб­лик об административных правонарушениях, если они регули­руют вопросы, не урегулированные законодательством России. При этом следует учитывать, что согласно ст. 2 заключительных и переходных положений Конституции РФ, Основы не применя­ются если они противоречат Конституции Российской Федерации. Важное значение в правоприменительной практике имеют Определения и Постановления Конституционного Суда РФ.

Производство по делу об административном правонарушении не может быть начато, а начатое подлежит прекращению при наличии обстоятельств, предусмотренных ст. 227 КоАП РСФСР. К ним относятся: отсутствие события или состава административного право­нарушения; недостижение лицом на момент совершения администра­тивного правонарушения шестнадцатилетнего возраста; невменяемость лица, совершившего противоправное дей­ствие либо бездействие; действие лица в состоянии крайней необходимости или необходимой обороны; издание акта амнистии, если он устраняет применение административного взыскания; отмена акта, устанавливающего административную ответ­ственность; истечение к моменту рассмотрения дела об администра­тивном правонарушении сроков, предусмотренных ст. 38 КоАП РСФСР; наличие по тому же факту в отношении лица, привлекае­мого к административной ответственности, постановления компетентного органа (должностного лица) о наложении адми­нистративного взыскания либо неотмененного решения товари­щеского суда, если материалы были переданы в товарищеский суд органом (должностным лицом), имеющим право налагать административное взыскание по данному делу, либо неотменен­ного постановления о прекращении дела об административном правонарушении, а также наличие по данному факту уголовного дела; смерть лица, в отношении которого было начато производ­ство по делу.[[16]](#footnote-16)

Доказательствами по делу об административном правонару­шении являются любые фактические данные, на основе которых в определенном законом порядке органы (должностные лица) устанавливают наличие или отсутствие административного правонарушения, виновность данного лица в его совершении и иные обстоятельства, имеющие значение для дела.

Эти данные устанавливаются следующими средствами: про­токолом об административном правонарушении, объяснениями Лица, привлекаемого к административной ответственности, показаниями потерпевшего, свидетелей, заключением эксперта, показаниями специальных технических средств, вещественными доказательствами, протоколом об изъятии вещей и документов, а также иными документами.

Не могут быть признаны и использованы доказательства, полученные с нарушением федерального закона. Это правило сформулировано в ч. 2 ст. 50 Конституции РФ и относится не только к уголовному судопроизводству, но и к производству по делам об административных правонарушениях.

О совершении административного правонарушения состав­ляется протокол (постановление) уполномоченным на то лицом, который направляется органу (должностному лицу), уполномо­ченному рассматривать дело об административном правонару­шении. Требования к содержанию протокола (постановления) изложены в ст. 235 КоАП РСФСР.

Административное взыскание может быть наложено не позд­нее двух месяцев со дня совершения правонарушения, а при длящемся правонарушении - двух месяцев со дня его обнаруже­ния (ст. 38 КоАП РСФСР).

Однако следует учитывать, что закон не распространил ука­занные положения о сроках на случаи применения конфискации предметов контрабанды, производимой на основе Таможенного кодекса Российской Федерации.

Однако возможность и правомочность применения данных мер принуждения ставится в зависимость от следующих обсто­ятельств: 1) наличия прямого указания такой возможности в федераль­ном законодательном акте; 2) необходимости как минимум одного из следующих действий: пресечения административного правонарушения, когда исчерпаны другие меры воздействия; установления личности; составления протокола об административном правона­рушении при невозможности составления его на месте, если составление протокола является обязательным; обеспечение своевременного и правильного рассмотре­ния дел и исполнения постановлений по делам об адми­нистративных правонарушениях. Кроме того, закон (ст. 238 КоАП РСФСР) предусматривает возможность доставления нарушителя (орудий совершения правонарушения) в целях обеспечения возможности составления протокола об административном правонарушении при невозможности составить ее на месте, установления личности и пр.

Постановление по делу об административном правонарушении может быть обжаловано лицом, в отношении которого оно вынесено, адвокатом, представляющим его интересы, а также потерпевшим или его представителем.

Жалоба на постановление по делу об административном пра­вонарушении может быть подана в течение десяти дней со дня вынесения постановления (ст. 266 КоАП РСФСР). В случае про­пуска указанного срока по уважительным причинам этот срок по заявлению лица, в отношении которого вынесено постанов­ление, может быть восстановлен органом (должностным лицом), правомочным рассматривать жалобу. Органы, которым может быть адресована жалоба, определя­ются в зависимости от того, кем вынесено постановление, и перечислены в ст. 267 КоАП РСФСР. Постановление районного (городского) суда или судьи о наложении административного взыскания является окончатель­ным и обжалованию в порядке производства по делам об адми­нистративных правонарушениях не подлежит, за исключением случаев, прямо оговоренных в федеральных нормативных актах. Для протеста прокурора таких ограничений не предусмотрено. Должностные лица, управомоченные на пересмотр постановле­ния судьи либо начальника органа внутренних дел по протесту прокурора, перечислены в ст. 274 КоАП РСФСР. По общему правилу жалоба подается в вышестоящий орган (вышестоящему должностному лицу) и приносится через орган (должностное лицо), вынесший постановление по делу об адми­нистративном правонарушении (ст. 267 КоАП РСФСР) или в районный (городской) суд по месту жительства заявителя.

Жалобы на действия административных органов или долж­ностных лиц в судах рассматриваются в порядке, предусмотренном статьями 236-239 ГПК РСФСР. Подача жалобы приостанав­ливает исполнение постановления о наложении администра­тивного взыскания до рассмотрения жалобы, за исключением постановлений о применении мер взыскания в виде предупреж­дения, административного ареста (статьи 26 и 32 КоАП РСФСР), а также в случаях наложения штрафа, взимаемого на месте совершения административного правонарушения (см. ст. 270 КоАП РСФСР, ст. 237 ГПК РСФСР).[[17]](#footnote-17)

Постановление по делу об административном правонаруше­нии может быть опротестовано прокурором. Принесение протеста также приостанавливает исполнение постановления до рассмотрения протеста (статьи 269, 270 КоАП РСФСР). Рассматривая жалобу или протест прокурора на постановле­ние по делу об административном правонарушении, орган (должностное лицо) проверяет законность и обоснованность вынесенного постановления и принимает одно из следующих решений: оставляет постановление без изменения, а жалобу или про­тест без удовлетворения; отменяет постановление и направляет дело на новое рас­смотрение; отменяет постановление и прекращает дело; изменяет меру взыскания в пределах, предусмотренных нор­мативным актом об ответственности за административное пра­вонарушение, с тем, однако, чтобы взыскание не было усилено. Копия решения по жалобе или протесту прокурора на по­становление по делу об административном правонарушении в течение трех дней высылается лицу, в отношении которого оно вынесено, потерпевшему - по его просьбе. О результатах рас­смотрения протеста сообщается прокурору.

Решение по жалобе на постановление по делу об админист­ративном правонарушении также может быть опротестовано прокурором. Протест вносится в вышестоящий орган (должно­стному лицу) по отношении к органу (должностному лицу), принявшему решение по жалобе (ст. 275 КоАП РСФСР).

Для оказания юридической помощи лицу, привлекаемому к административной ответственности, в рассмотрении дела об административном правонарушении может участвовать адвокат (ст. 250 КоАП РСФСР), который вправе: знакомиться со всеми материалами дела; заявлять ходатайства; по поручению лица, пригласившего его, приносить от его имени жалобы на поста­новления по делу. Полномочия адвоката удостоверяются ордером, выдаваемым юридической консультацией. Адвокатами, при производстве по делам об административ­ных правонарушениях, может также оказываться юридическая помощь и потерпевшему.

В административном производстве (и административном судопроизводстве как составной его части) обеспечивается прокурорский надзор за законностью действий и решений должностных лиц. Отстаивая права лиц, привлекаемых к административной ответственности, адвокат во многих случаях может прибегать к помощи прокурора.

Учитывая, что административное производство осуществ­ляется широким кругом органов и должностных лиц, не все­гда имеющих необходимую юридическую подготовку, права и полномочия прокурора в этом процессе значительно шире, чем в гражданском, арбитражном и даже уголовном судопро­изводстве.

Прокурор вправе: «возбудить производство об администра­тивном правонарушении; знакомиться с материалами дела; проверять законность действий органов (должностных лиц) при производстве по делу; участвовать в рассмотрении дела, заявлять ходатайства, давать заключения по вопросам, возникающим во время рассмотрения дела; проверять правильность применения соответствующими органами (должностными лицами) мер воз­действия за административные правонарушения; опротестовывать постановление и решение по жалобе по делу об административ­ном правонарушении; приостанавливать исполнение постанов­ления, а также совершать другие предусмотренные законом действия (ст. 230 КоАП РСФСР).

Административное судопроизводство является лишь частью административного процесса. Но оно имеет явную тенденцию расширения в связи с декриминализацией отдельных составов преступлений и перевода их в разряд административных право­нарушений. В перспективе с завершением реформы судебной системы не исключена передача большей части административ­ных дел в подведомственность мировым судьям.

# 2.3 Адвокат в уголовном судопроизводстве

Деятельность адвоката в уголовном судопроизводстве в основном связана с осуществлением функции защиты обвиняемых (подозреваемых, подсудимых). Его профессиональный опыт и правовые знания позволяют оказать подзащитным наиболее квалифицированную помощь.

Защитник - это лицо, которое в установленном законом порядке допущено к участию в деле для защиты прав и законных интересов подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, а также осужденного или оправданного и для оказания им юридической помощи. Защитник допускается к участию в деле с момента предъявления обвинения, а в случае задержания подозреваемого или применения к нему меры пресечения в виде заключения под стражу до предъявления обвинения - с момента объявления ему протокола задержания или постановления об избрании этой меры пресечения.[[18]](#footnote-18)

Одно и то же лицо не может быть защитником двух обвиняемых, между интересами которых имеются противоречия. При отсутствии таких противоречий один защитник вправе защищать нескольких подсудимых; одного подсудимого могут защищать несколько защитников. Защитник приглашается обвиняемым (подозреваемым), его близкими, законным представителем либо другими лицами по поручению или с согласия обвиняемого (подозреваемого). Если обвиняемый или подозреваемый сам не избрал себе защитника, но ходатайствует об его участии в деле, такое участие должно быть обеспечено лицом, ведущим расследование, прокурором, судом через юридическую консультацию.

В ряде случаев закон предусматривает обязательное участие в деле защитника. Это обусловлено трудностями или невозможностью личного осуществления защиты самим обвиняемым, либо необходимостью обеспечить равенство сторон и состязательность процесса, всесторонность, полноту и объективность исследования обстоятельств дела и другими причинами.

Закон устанавливает следующие случаи обязательного участия защитника: по делам несовершеннолетних; немых, глухих, слепых и других лиц, которые в силу физических или психических недостатков не могут сами осуществлять свое право на защиту; лиц, не владеющих языком, на котором ведется судопроизводство. По этим делам защитник вступает в процесс либо с момента задержания или применения к подозреваемому меры пресечения в виде ареста, либо с момента предъявления обвинения. По делам лиц, обвиняемых в совершении преступлений, за которые в качестве меры наказания может быть назначена смертная казнь, защитник участвует с момента предъявления обвинения (ст. 49 УПК).

По указанным выше категориям дел участие защитника обязательно и в стадии судебного разбирательства.

По делам, которые могут быть рассмотрены судом присяжных заседателей, защитник должен принять участие в деле с момента объявления об окончании предварительного следствия и предъявления ему для ознакомления материалов дела, затем - на предварительном слушании дела судьей и при рассмотрении дела судом присяжных (ст. 426 УПК).

Обязательно участие защитника по делам лиц, совершивших общественно опасное деяние в состоянии невменяемости, а также заболевших душевной болезнью после совершения преступления - с момента установления факта душевного заболевания (ст. 405 УПК).

В судебном разбирательстве, кроме того, обязательно участие защитника: если в деле участвует государственный или общественный обвинитель; по делам лиц, между интересами которых имеются противоречия и если хотя бы один из них имеет защитника (ст. 49 УПК). Во всех этих случаях органы и лица, осуществляющие уголовно-процессуальную деятельность, обязаны обеспечить участие в деле защитника, если он не был приглашен самим обвиняемым или по его поручению другими лицами.

Участие в процессе защитника по общему правилу зависит от воли и желания подзащитного. Следователь и суд не вправе отказать в просьбе подозреваемого, обвиняемого о допуске к участию в деле избранного им защитника либо назначить защитника без его согласия, вопреки его желанию. Если участие приглашенного обвиняемым защитника невозможно в течение длительного времени, следователь, суд должны предложить обвиняемому подыскать другого защитника или назначить такового через коллегию адвокатов, причем обязательно с согласия обвиняемого.

Защитник обязан использовать все указанные в законе средства и способы защиты для выявления обстоятельств, оправдывающих подзащитного, смягчающих его ответственность, оказывать ему необходимую юридическую помощь. Защитник - самостоятельный субъект уголовного судопроизводства. Вместе с тем он связан с обвиняемым (подозреваемым) тесными процессуальными отношениями, поэтому его процессуальная самостоятельность имеет определенные границы. Защитник свободен - в пределах закона - в формах и методах осуществления защиты, его позиция может отличаться от позиции подзащитного, если выбранное им направление защиты благоприятствует положению последнего. Но защитник не вправе делать ничего, что могло бы в малейшей степени ухудшить положение подзащитного. Иначе право на защиту утратит всякий смысл.[[19]](#footnote-19)

Адвокат-защитник не вправе отказаться от принятой на себя защиты подозреваемого или обвиняемого. Это служит для обвиняемого (подозреваемого) гарантией пользоваться помощью юриста-профессионала независимо от тяжести преступления (и иных обстоятельств). В ст. 48 Конституции РФ указано: “Каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи”.

Для обеспечения реальности права обвиняемого, подозреваемого иметь защитника существенны также: предусмотренная законом возможность освобождения его полностью или частично от оплаты помощи адвоката, в том числе и по решению следователя, прокурора, суда (ч. 1 ст. 48 Конституции РФ; ст. 11 Положения об адвокатуре; ч. 7 и 8 ст. 47 УПК); недопустимость защиты одним лицом нескольких обвиняемых, интересы которых противоречат; запрет, возложенный на защитника, разглашать сведения, сообщенные ему в связи с осуществлением защиты (ст. 51, 72, 139 УПК). При вынесении оправдательного

приговора или прекращении дела по тем же основаниям (отсутствие события преступления, отсутствие состава преступления, недоказанность участия обвиняемого в совершении преступления) лицу возмещаются суммы, выплаченные им юридической консультации (Положение о возмещении ущерба, причиненного гражданину незаконными действиями органов дознания,

предварительного следствия, прокуратуры и суда от 18 мая 1981 г. - ст. 2 п. 5).

Для успешного осуществления защиты защитник наделен широкими процессуальными правами. С момента допуска к участию в деле он вправе: иметь с обвиняемым (подозреваемым) свидания наедине без ограничения их числа и продолжительности; присутствовать при предъявлении обвинения, участвовать в допросах обвиняемого (подозреваемого) и в других следственных действиях, производимых с его участием, имея при этом права участника следственного действия; задавать с разрешения следователя вопросы допрашиваемым лицам; делать замечания на протокол следственного действия; знакомиться с протоколом задержания, постановлением об избрании меры пресечения, с документами, которые предъявлялись либо должны быть предъявлены подзащитному, с материалами, направляемыми в суд в подтверждение законности и обоснованности ареста и продления срока содержания под стражей; по окончании дознания или предварительного следствия знакомиться со всеми материалами дела и выписывать из него любые сведения в любом объеме; обжаловать в суд законность и обоснованность ареста, избранного в отношении его подзащитного, и продления этой меры пресечения и участвовать при рассмотрении судьей этих жалоб (ст. 220-1, 220-2 УПК); представлять доказательства; заявлять ходатайства и отводы; обжаловать действия и решения лица, производящего дознание, следователя, прокурора, суда, судьи; участвовать в судебном разбирательстве, где он имеет права стороны; принимать участие в исследовании доказательств; высказывать свое мнение по вопросам, возникающим в ходе судебного заседания; выступать в судебных прениях и т.д. Защитник вправе также подавать кассационную жалобу, участвовать при рассмотрении дела в кассационном порядке, обращаться к соответствующим должностным лицам по поводу принесения протеста в порядке надзора (ст. 51, 201, 245, 249, 295, 298, 325, 335 УПК).

В практической деятельности иногда предпринимаются попытки отстранить адвоката от участия в деле, например, сделать свидетелем. Ведь свидетель не может быть одновременно и защитником.[[20]](#footnote-20)

Защитник, участвующий в производстве следственного действия, вправе задавать вопросы допрашиваемым лицам, делать письменные замечания по поводу правильности и полноты записей в протоколе этого следственного действия. Следователь может отвести вопросы защитника, но обязан занести

отведенные вопросы в протокол.

Для выработки линии защиты важное значение имеет ознакомление защитника с протоколом задержания или постановлением на арест, вынесенных

в отношении подзащитного. Как известно, закон (ст. 122 и 92 УПК) предусматривает необходимость указывать в протоколе задержания его мотивы и основания, а в постановлении о применении заключения под стражу в качестве меры пресечения - ее основания. Если эти процессуальные документы составлены в полном соответствии с требованиями закона, защитник может почерпнуть из них информацию. Если же, как это часто бывает, в протоколе или постановлении указания на основания отсутствуют, защитник вправе ходатайствовать об ознакомлении его с имеющимися в деле доказательствами, явившимися основаниями для применения названных мер процессуального принуждения.

Адвокат, выступая в качестве защитника, правомочен защищать права и законные интересы лиц, обратившихся за юридической помощью, запрашивать через юридическую консультацию справки, характеристики и иные документы, необходимые в связи с оказанием юридической помощи, из государственных и общественных организаций, которые обязаны выдавать эти документы или их копии.

Важное положение содержит ч. 5 ст. 51 УПК: “Осуществление защитником, допущенным к участию в деле, своих прав не может быть поставлено в зависимость от предварительного допроса подозреваемого или обвиняемого либо производства других следственных действий, если иное не предусмотрено настоящим Кодексом”. Это означает, что с момента допуска к участию в процессе защитник вправе использовать все предоставленные ему законом возможности, всю совокупность прав без каких-либо ограничений и условий, могущих нарушить или стеснить функцию защиты.

Предусматривает закон и непроцессуальную деятельность защитника. Так, ч. 2 ст. 51 УПК фиксирует право защитника иметь свидания с обвиняемым.

Очевидно, что свидание нужно им обоим для обмена информацией и определения линии защиты. Но ход свидания, процедуру обмена информацией уголовно-процессуальное законодательство не регламентирует. Ясно, что для установления оправдывающих или смягчающих ответственность обстоятельств защитник должен узнать от обвиняемого о возможных свидетелях, документах, вещественных доказательствах. Однако немедленное заявление ходатайства о допросе названных обвиняемым лиц может оказаться по меньшей мере преждевременным: не исключено, что они намерены в случае вызова на допрос скрыть свою осведомленность или даже сообщить порочащие обвиняемого сведения, опровержение которых осложнит защиту. Поэтому прежде чем ходатайствовать о допросе этих лиц, защитник, естественно, по возможности выясняет, какие показания следует от них ожидать.

Долгое время возможность свидания адвоката-защитника с подзащитным ставилась в зависимость от усмотрения лица, ведущего процесс. В настоящее время данный вопрос нашел исчерпывающее решение в законе “О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений”. В ст. 18 предусмотрено, что свидание с адвокатом-защитником представляется по предъявлению им ордера юридической консультации. В этой связи в юридической литературе было отмечено, что письменного разрешения следователя на предоставление свидания закон не предусматривает.

При рассмотрении дела судом присяжных заседателей защитник принимает участие: в предварительном слушании дела (ст. 432 УПК), в судебном разбирательстве - в отборе присяжных заседателей (ст. 438, 439 УПК), в судебном следствии и судебных прениях (ст. 446-448 УПК), а также в исследовании доказательств по вопросам, связанным с юридическими последствиями вердикта, вынесенного присяжными (ст. 458 УПК).

Уголовно-процессуальный закон отдельно регулирует права защитника при ознакомлении со всеми материалами дела. Так, в соответствии со ст. 202 УПК защитник в этом случае имеет право: 1) иметь свидания с обвиняемым наедине без ограничения их количества и продолжительности; 2) знакомиться со всеми материалами дела, выписывать из него любые сведения и в любом объеме; 3) обсуждать с обвиняемым вопрос о заявлении ходатайств; 4) заявлять ходатайства о производстве следственных действий, истребовании и приобщении к делу доказательств и по всем иным вопросам, имеющим значение для дела; 5) заявлять отвод следователю, прокурору, эксперту, специалисту, переводчику; 6) приносить прокурору жалобы на действия следователя, нарушающие или стесняющие права защитника или обвиняемого; 7) присутствовать с разрешения следователя при производстве следственных действий, выполняемых по ходатайствам, заявленным обвиняемым и его защитником. [[21]](#footnote-21)

Защитник знакомится с материалами дела, как правило, совместно с обвиняемым. В соответствии со ст. 201 УПК раздельное ознакомление обвиняемого и его защитника с материалами дела по усмотрению следователя не допускается. Оно может иметь место лишь по просьбе обвиняемого или его защитника. В соответствии с ч. 6 ст. 201 УПК обвиняемый и защитник не могут

ограничиваться во времени, необходимом им для ознакомления со всеми материалами дела. Свидание с обвиняемым наедине, то есть в отсутствие третьих лиц, может понадобиться для обсуждения вопроса о заявлении ходатайств, согласования позиций в связи со ставшими известными материалами дела и по иным причинам. При этом ознакомление с материалами дела на время свидания прерывается, что отмечается в протоколе.

Если дело содержит сведения, содержащие государственную тайну, то следователь обязан принять меры к их неразглашению, для чего устанавливает порядок выписки из материалов дела и хранения их.

Все ходатайства защитника подлежат занесению в протокол, а письменные ходатайства приобщаются к протоколу, составленному в порядке ст. 203 УПК.

В соответствии с ч. 3 ст. 123 Конституции РФ правосудие осуществляется

“на основе состязательности и равноправия сторон”. Состязательность в уголовном процессе представляет собой контролируемый судом спор участников судебного разбирательства по поводу обвинения, по которому обвиняемый предан суду. Состязательность в судебном разбирательстве возможна при условии разделения функций обвинения и защиты и отделения их от суда, а также на основании равенства прав участников процесса. Состязательность есть проявление противоречий, свойственных уголовному процессу и обеспечивающих его движение и развитие. Противоречивый характер процесса выражается, в частности, в противоборстве двух противоположных направлений процессуальной деятельности - обвинения и защиты. В основе данного противоречия лежит различное отношение, неодинаковый подход к фактам и доказательствам по делу, обусловливающие противоположные позиции соответствующих субъектов уголовного процесса. Обвинение стремится утвердить свою концепцию происшедшего, опровергнуть аргументы защиты, доказать несостоятельность ее позиции. Защита же пытается скорректировать обвинение, добиться исключения из его содержания пунктов, не получивших подтверждения, либо снятия обвинения в целом, как необоснованного. В этом суть принципа состязательности. Противоборство обвинения и защиты нередко проявляется в форме острого и затяжного конфликта между стоящими за ними субъектами процессуальных отношений. Отрицать существование подобных столкновений между носителями противоположных процессуальных интересов - значит не замечать самой жизни. Бесконфликтная состязательность выглядела бы только как соревнование в риторике.

Равенство прав участников судебного разбирательства не сводится только

к равным правам по предоставлению доказательств, участию в их исследовании

и заявлению ходатайств, как об этом говорится в ст. 245 УПК. Участники процесса обладают одинаковыми правами во всем остальном, в том числе правом участвовать в судебных прениях (ст. 295 УПК) и представлять суду в письменном виде предложения по существу обвинения (ст. 298 УПК). Состязательность без права на участие в судебных прениях не может быть способом установления истины. Контроль суда за противоборством участников судебного разбирательства выражается в том, что председательствующий в судебном заседании принимает все предусмотренные уголовно-процессуальным законом меры к всестороннему, полному и объективному исследованию обстоятельств дела и установлению истины, устраняя из судебного разбирательства все, что не имеет отношения к делу (ст. 243 УПК). Председательствующий обеспечивает также соблюдение всеми порядка во время судебного заседания (ст. 263 УПК). Этот контроль исключает возможность использования участниками судебного разбирательства недозволенных законом средств и способов реализации своих процессуальных функций и в то же время обеспечивает им “режим наибольшего благоприятствования” для проявления инициативы и активности в борьбе за свои интересы. В то же время суд не может полностью положиться на активность участников судебного разбирательства, ибо она может быть не только недостаточной для установления истины по делу, но и направленной против истины. Суд самостоятельно исследует доказательства главным образом потому, что именно он должен решить, имело ли место преступление, совершил ли его подсудимый, виновен ли он в совершении данного преступления, подлежит ли наказанию, какое наказание должно быть ему назначено и т.д. (ст. 303 УПК). И следовательно, активность суда есть проявление принципа публичности. Суд не является участником спора между противостоящими субъектами процесса, его активность не является элементом состязательности. Отсутствие состязательности не снимает обязанности суда принять все предусмотренные законом меры для всестороннего, полного и объективного исследования обстоятельств дела. Наоборот, наибольшая активность суда наблюдается как раз в тех случаях, когда состязательность существенно ограничена или отсутствует вовсе.

# 3. Иные виды юридической помощи, оказываемой адвокатами

# 3.1 Адвокат-консультант.

Значительной частью работы адвокатов является дача консульта­ций и разъяснений по юридическим вопросам, устных и письмен­ных справок по законодательству, составление заявлений, жалоб и других документов правового характера, в том числе и при непо­средственном обращении клиента в юридическую консультацию.

Порядок организации приема посетителей определяется в каждой юридической консультации ее заведующим. Обычно в юридической консультации имеется секретариат или прием­ная, где обратившийся за юридической помощью сообщает о цели своего обращения, после чего его направляют либо к заве­дующему, либо к адвокату.

Поскольку согласно ст. 18 Положения об адвокатуре в РСФСР обязанность организовать работу, заключать соглашения с гражданами об оказании юридической помощи и договоры на юридическое обслуживание с предприятиями, учреждениями и организациями, распределение работы между адвокатами, осу­ществление контроля за качеством работы адвокатов лежит на заведующем юридической консультацией, то, как правило, обра­тившийся за оказанием консультационной правовой помощи направляется к нему. Однако заведующий юридической кон­сультацией не только лицо, выполняющее определенные адми­нистративные функции, но и адвокат, и по условиям своей профессиональной деятельности или иным причинам он опре­деленное время отсутствует в юридической консультации. В его отсутствие вопросами приема клиентов для оказания консульта­ционной помощи занимается его заместитель.[[22]](#footnote-22)

Учитывая имеющуюся у многих адвокатов специализацию, посетитель может направляться из приемной к конкретному адвокату непосредственно.

В остальных случаях приемом посетителей занимается дежурный адвокат.

Для осуществления текущей работы в юридических консуль­тациях имеется справочная и специальная литература по законо­дательству и судебной практике, приобретаются справочные компьютерные системы «Консультант», «Гарант», «Юсис» и др. Наличие и умение работать с такими справочными системами помогает быстро и качественно оказать юридическую помощь клиенту юридической консультации.

Консультационная работа адвоката состоит: в даче устных консультаций (советов) по законодательству, в т.ч. и после изучения представленных посетителем документов; в даче устных консультаций (советов) с последующим со­ставлением проектов документов (заявлений, жалоб, учреди­тельных документов, иных деловых бумаг и т.п.); в составлении (в соответствии со ст. 15 Положения об адво­катуре РСФСР) запросов о выдаче справок, характеристик, иных документов; в даче письменных справок по законодательству.[[23]](#footnote-23)

Как правило, оказание консультационной юридической по­мощи осуществляется на платной основе. Для этого президиум коллегии адвокатов на основании Инструкции о порядке оплаты юридической помощи, оказываемой адвокатами гражданам, предприятиям, учреждениям, организациям и кооперативам (утверждена Минюстом СССР 10 апреля 1991 г.), разрабатывает соответствующие рекомендации о порядке оплаты, которые рас­сылаются во все юридические консультации.

Однако, ст. 22 Положения об адвокатуре РСФСР предусмот­рела случаи оказания гражданам юридической помощи бес­платно. В части консультационной деятельности адвокатов это касается дачи консультаций и составления заявлений гражданам о назначении пенсий и пособий; консультировании депутатов различного уровня выборных органов по вопросам законода­тельства, связанным с осуществлением депутатских полномочий; при консультировании по законодательству членов народных дружин и товарищеских судов в связи с их общественной дея­тельностью; а также в иных случаях, установленных законода­тельством.

Кроме того, заведующий юридической консультацией или президиум коллегии адвокатов вправе, исходя из имуществен­ного положения гражданина, освободить его полностью или частично от оплаты юридической помощи. В этих случаях оплата труда адвоката производится из средств коллегии адвокатов.

В юридической консультации ведется учет посетителей, обратившихся за оказанием консультационной юридической помощи, с отражением вида оказанной помощи. Само же суще­ство вопроса указываться не должно, поскольку это будет нару­шать требование об адвокатской тайне.

Данные о юридической помощи, в том числе и о консульта­ционной, находят отражение в статистической отчетности юри­дических консультаций и коллегий адвокатов по итогам за год.

За качеством оказания консультационной юридической по­мощи существует чаще всего не непосредственный, а лишь последующий контроль. Это обуславливается значительной самостоятельностью адвоката в общении с клиентом и усло­виями соблюдения адвокатской тайны.

Последующий контроль осуществляется заведующим юриди­ческой консультацией при поступлении устных или письменных жалоб.

Значительная конкуренция на рынке правовых услуг вызвала новые формы консультационной юридической помощи. Разви­вается такая форма оказания юридической помощи как кон­сультирование по телефону (как бесплатная, так и как платная услуга). В качестве бесплатных услуг применяется рассмотре­ние писем граждан.

# 3.2 Бизнес-адвокат

Постоянное совершенствование законодательной базы в нашей стране путем принятия новых нормативных актов и внесения изменений в действующие (порою количество вновь принятых, измененных и дополненных нормативных актов составляет около двух тысяч в месяц) порождает значительные трудности в его применении для лиц, не занимающихся оказанием юридической помощи профессионально. При таком положении дел тщательное ознакомление с законами и иными нормативными документами, регламентирующими содержание отношений между сторонами хозяйственных отношений, под силу только квалифицирован­ным юристам. Поэтому в последнее время все востребованней и предпочтительней становится помощь адвокатов.

Одним из основных и самых сложных направлений в оказа­нии правовой помощи участникам хозяйственных отношений является организация договорной работы. От ее результатов зачастую зависит само существование той или иной организации. Правильно и надлежащим образом оформленные документы являются визитной карточкой участника сферы хозяйственных отношений, характеризуют общий уровень представляемого предприятия, организации или учреждения, являются гарантией снижения их производственных рисков.[[24]](#footnote-24)

Договорные отношения строятся на основе норм граждан­ского, финансового, таможенного, транспортного и др. законо­дательства. В научной литературе, в зависимости от направ­ленности, условно выделяют две следующие разновидности договоров: договоры, связанные с обеспечением нормальной жизнедея­тельности персонала организации: аренда помещений, работа средств связи и оргтехники, коммунальные услуги, получение внешней информации, транспортные услуги; договоры, которые непосредственно связаны с уставной деятельностью: производством, торговлей, строительством, перевозкой, издательской деятельностью, оказанием услуг и др.

Этапность работы адвоката над договором можно предста­вить следующим образом: подготовка и участие в переговорах с контрагентом; получение адвокатом подробной информации и изучение специфики деятельности организации, интересы которой он представляет. Объем такой информации зависит от вида договора, над составлением которого работает адвокат. В некоторых случаях достаточными являются сведения, полученные от менеджеров, руководителей отделов и служб. В других следует прорабаты­вать вопросы вплоть до механизма поступления продукции на склад, учитывать вопросы сохранности продукции, доставки документов и пр., и в этих целях следует изучить работу склада, охраны или курьеров; составление своего варианта проекта договора; подготовка к подписанию договора, включающая направле­ние (передачу) проекта договора контрагенту, изучение (при наличии) его письменных предложений, обсуждение разно­гласий, ознакомление с уставными документами (Уставом и Свидетельством о регистрации), а в случае необходимости и с документами, подтверждающими полномочия партнера (приказом или иным документом о назначении на должность, довереннос­тью и пр.), а также установление точных и полных реквизитов контрагента, изучение правоустанавливающих документов на приобретаемые в собственность объекты и т.д.[[25]](#footnote-25)

Следующим направлением оказания юридической помощи адвокатом в сфере хозяйственной деятельности является право­вой контроль за исполнением договорных обязательств, ведение претензионной (в случаях, установленных законом - см., напри­мер, ст. 5 АПК РФ) и исковой работы.

 Вопросы составления и предъявления искового заявления были рассмотрены при изложении тем об адвокате-представителе в гражданском и арбитражном процессах.

Ряд организаций, в зависимости от их основного профиля деятельности, приглашают адвокатов для оказания юридичес­кой помощи в вопросах так называемой «юридической очистки» правоустанавливающих документов или правового анализа. Такая необходимость возникает чаще всего в случаях приобре­тения предприятием права собственности на объекты недви­жимости, автотранспортных средств или интеллектуальной собственности. Так как право собственности может быть приоб­ретено только по основаниям, не противоречащим закону, суть «юридической очистки» или правового анализа состоит в тщательном анализе правоустанавливающих документов в части вопросов, связанных с правом собственности и с вопросами возможности перехода права собственности. Например, выяс­няя вопрос о том, действительно ли предлагаемая для продажи квартира находится в собственности конкретного физического или юридического лица, не были ли допущены нарушения закона при ее приватизации или ином способе получения права собст­венности, следует обратиться к'информации и документам Бюро технической инвентаризации, жилищно-эксплуатационных ор­ганов, паспортного стола территориального отделения милиции, органа, ведущего единый реестр собственников жилья (в усло­виях Москвы это Департамент муниципального жилья Прави­тельства г. Москвы), а в случаях если на данной жилплощади проживают или проживали до предыдущего отчуждения несо­вершеннолетние дети, то и в органы опеки и попечительства и пр.

Довольно часто обращения к адвокатам о проведении право­вого анализа связаны с вопросами права пользования, создания акционерных обществ, когда задачей является анализ оснований распоряжения собственностью, передаваемой в пользование или законностью создания организации - потенциального акци­онера и т.д.

Еще одним направлением, который на практике встречается несколько реже, является работа адвокатов по оказанию юридиче­ской помощи при подготовке приказов, распоряжений, инструкций и иных локальных нормативных актов, помощи в проведении всякого рода «служебных расследованиях», консультировании по вопросам различных правовых отношений в сфере хозяйст­венной деятельности и трудовых отношений, участие в произ­водстве по делам об административных правонарушениях.

Оказывая юридическую помощь по любому из указанных выше направлений, адвокат не состоит в трудовых отношениях с клиентом. Основа взаимоотношений и правовое положение адвоката определяются соответствующим договором возмездного оказания услуг (гл. 39 ГК РФ), который на практике чаще всего имеет наименование Договор об оказании юридической помощи или Договор об абонентском обслуживании.

Договор заключается в письменной форме между заказчиком и исполнителем в лице заведующего юридической консультацией, действующим по доверенности президиума коллегии адвокатов.

Предметом договора является оказание юридической помощи в виде дачи консультаций по действующему законодательству, подготовке проектов документов, проведению правового ана­лиза и др. Материальные результаты оказываемой юридической помощи в предмете договора, как правило, не указываются, за исключением случаев когда предметом договора является со­ставление проектов документов, проведение правого анализа с составлением письменного заключения (справки) и т.п.

Согласно требованиям ст. 780 ГК РФ, если иное не предусмо­трено договором, исполнитель обязан оказать услуги лично. На практике это выражается в том, что юридическую помощь должны оказать адвокаты юридической консультации по пору­чению заведующего, за исключением тех случаев, когда в тексте договора указан конкретный адвокат или адвокаты, которые будут выполнять условия договора.[[26]](#footnote-26)

К услугам по оказанию юридической помощи могут при­меняться только общие сроки обнаружения недостатков, но не гарантийные сроки, т.к. их потребительские свойства ценны, как правило, на данный момент и в конкретной ситуации.

# Заключение

Под адвокатурой принято понимать совокупность юристов-профессионалов, объединенных в коллегии адвокатов и имею­щих задачей оказание юридической помощи физическим и юридическим лицам, включающей участие в различных видах судопроизводства, разъяснение правовых вопросов, подготовку юридических документов (заявлений, жалоб, договоров и т.п.).

Функционирование адвокатуры является основным способом Обеспечения положения ст. 48 Конституции РФ, ч. 1, которая гласит: «Каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи».

Поскольку коллегии адвокатов являются практически един­ственной формой объединения лиц, оказывающих профессио­нальную юридическую помощь, адвокатура как институт отождествляется именно с ними.

В проекте Федерального Закона «Об адвокатуре в Российской Федерации» коллегия адвокатов определена как «неком­мерческое, самоуправляемое профессиональное объединение, основанное на индивидуальном членстве лиц, занимающихся адвокатской деятельностью». Это определение подчеркивает самостоятельность адвокатских объединений, их независимость от органов государственного управления. Указание на неком­мерческий характер означает, что адвокатура не ставит целью ивлечение прибыли. Гонорары, поступающие в коллегию за оказание правовой помощи адвокатами, используются для оплаты их труда, содержания технического аппарата, на хозяйственно-канцелярские расходы, а также для отчислений в страховые и пенсионные фонды.

К принципам деятельности адвокатуры, помимо ее независи­мости и самоуправления, относят добровольность вступления в ее ряды, законность деятельности, гуманизм, соблюдение нравственных начал профессии. Из этих принципов, содержание которых достаточно очевидно, в особом разъяснении нуждается принцип законности. Строгое следование требованиям закона - обязательное условие деятельности адвоката и адвокатуры. Это означает, что адвокат призван защищать подлинные (а не мни­мые) права лица, не любые его интересы, а только законные. Средства и методы защиты должны быть основаны на законе. Адвокат не вправе в интересах клиента представлять право­охранительным органам подложные документы, сфальсифицированные доказательства, воздействовать на свидетелей и потерпевших, дабы склонить их к отступлению от правды и даче ложных показаний и т.п.

Это значит, что адвокат не слуга клиента, он самостоятелен в выборе правовой позиции и средств защиты, при неизменном условии - не вредить клиенту, всегда оставаться защитником его законных интересов (но не ложных притязаний).

Содержащееся в Положении об адвокатуре РСФСР от 20.11.1980 г. в числе задач адвокатуры «содействие осуществле­нию правосудия» требует пояснений. Функция адвоката одно­сторонняя. Реализуя ее, адвокат, естественно, объективно содей­ствует осуществлению правосудия. Но это - не главная его задача, и он не может предавать клиента ради «торжества правосудия».

Существенно изменилось в годы реформ представление о «государственном руководстве адвокатурой». Практически не применяются статьи Положения об адвокатуре РСФСР», в кото­рых говорится о государственном контроле. Численный состав, штаты, смета доходов и расходов коллегии адвокатов не утверж­даются ныне исполнительными органами субъектов федерации. Ограничены функции Минюста по установлению правил оп­латы труда адвокатов, поскольку при наличии соглашения адво­ката с клиентом ставка гонорара определяется ими самими. Минюст не заслушивает отчеты Председателей коллегий адво­катов и т.д. То есть в результате ведущейся в стране судебно-правовой реформы адвокатура постепенно обретает независи­мость, а принцип самоуправления в адвокатских коллективах обретает реальное содержание. Пока эти достижения носят характер практических завоеваний адвокатуры. Юридическое оформление они получат в ожидаемом Федеральном Законе «Об адвокатуре в Российской Федерации»

В последние годы наряду с юридическими консультациями появились так называемые бюро, фирмы, кабинеты, индивиду­ально практикующие адвокаты. В Положении об адвокатуре РСФСР 1980 г. о них не упоминается. Проект закона об адвока­туре РФ, находящийся на рассмотрении Государственной Думы, допускает их образование, но не содержит детальной регламен­тации (помимо бюро), фактически эти подразделения создаются. Их статус определяется в уставах коллегий и, пока не принят новый закон об адвокатуре, эти структурные подразделения (бюро, фирмы, кабинет) действуют примерно на тех же началах, что и юридические консультации. Отличием является их более высокий уровень имущественной и организационной самостоя­тельности (вплоть до образования юридического лица) и повы­шенная ответственность входящих в состав этих подразделений адвокатов перед клиентом (включая материальную ответственность за ненадлежащее выполнение обязанностей).

Принципиальным изменениям подвергнута и система оплаты труда адвокатов. Она всегда на протяжении советского периода строилась по жесткой таксе, в соответствии с «Инструкцией об оплате юридической помощи, оказываемой адвокатами граж­данам, предприятиям, учреждениям и организациям», утверж­даемой Министром юстиции СССР. Каждый вид юридической помощи имел строго фиксированную оценку в рублях, подобно оценке услуг парикмахерской. И только Инструкция, введенная действие 10 апреля 1991 г., предусмотрела новшество, отразившее многолетние чаяния адвокатов. В ст. 1 этой Инструкции записано: «Основным принципом оплаты труда за юридическую помощь, оказанную адвокатами гражданам, предприятиям, учреждениям, организациям и кооперативам, является соглашение между адвокатом и лицом, обратившимся за помощью».

Соглашение об оплате между адвокатом и клиентом - принцип не новый, но если ранее соглашение было ориентировано на предельные ставки таксы, то теперь - на материальные возможности клиента и притязания конкретного адвоката. Это тоже нашло отражение в Инструкции: «При оплате по соглашению гражданину принадлежит право выбора конкретного адвоката» (из ст. 1).

Сама же такса сохраняется, но для тех случаев, когда согла­шение не достигнуто и вопрос об оплате решается заведующим юридической консультацией или когда плата взыскивается судом при выполнении обязательных поручений. Предусмотрена и возможность оплаты поручений в валюте.

Важное значение для обеспечения интересов адвокатуры, по­вышения ее престижа, правовой и социальной защиты адвока­тов имело создание адвокатских объединений (см. тему VII).

Проект Федерального Закона «Об адвокатуре в Российской Федерации», прошедший первое чтение в Государственной Думе, а также имеющиеся конкурирующие проекты расширяют гарантии независимости адвокатов создают дополнительные возможности для расширения разнообразия организационных форм адвокатских объединений. Весьма спорные вопросы об адвокатском иммунитете, о так называемых параллельных коллегиях, о способах собирания адвокатами доказательств, о появлении фигуры помощника адвоката и т.д. еще ждут своего решения.

.

# Библиография

**Нормативные акты**

1. Конституция РФ. М.: Юристъ, 1994.
2. Положение об адвокатуре РСФСР. Утв. Законом РСФСР от 20. 11. 80 //ВВС РСФСР. 1980. № 48. Ст. 1596.
3. Закон РСФСР от 20 ноября 1980 г. “Об утверждении Положения об адвокатуре РСФСР”.
4. Постановление Правительства РФ от 7 октября 1993 г. № 1011 “Об оплате труда адвокатов за счет государства”.
5. Письмо Министерства юстиции РФ от 31 января 1994 г. № 09-09/19-94
6. «Положение о порядке оплаты труда адвокатов за счет государства» (утв. Письмом Министерства юстиции РФ 27 января 1994 г.).
7. Письмо Госналогслужбы РФ и Министерства финансов РФ от 16 марта 1993 г. № ВГ-4-01/33н; № 04-01-01 “О налогообложении коллегий адвокатов”.
8. Закон РФ “О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений” // СЗ РФ. 1995 № 29. Ст. 2759.

**Литература**

1. Адвокат в уголовном процессе / Под ред. П.А. Лупинской. М., 1997.
2. Арбитражный процесс / Под ред. М. Треушникова. М., 1994.
3. Барщевский М.Ю. Адвокат для предпринимателя //Закон.1993. № 3.
4. Бойков А.Д., Капинус Н.И. Адвокатура России: Учебное пособие. - М.: Институт международного права и экономики имени А.С. Грибоедова. - 2000.
5. Ватман Д.Л. Елизаров В.А. Адвокат в гражданском процессе. - М., 1969.
6. Вязов В. Адвокатура вчера и завтра. // Юридический вестник. 1994. № 9.
7. Гаврилов С.Н. Адвокат в уголовном процессе. М., 1996.
8. Гражданский процесс Российской Федерации / Под ред. М.С. Шакаряна. М., 1996.
9. Зайцев И.М. Две модели судебного доказывания в гражданском про­цессе // Советская юстиция. 1975. № 17.
10. Комментарий к Кодексу РСФСР об административных правонаруше­ниях / Под ред. И.И. Веремеенко, Н.Г. Салищевой. Постановления и Определения Конституционного Суда РФ. М.: Юристъ, 1995.
11. Комментарий к Конституции Российской Федерации. М., 1994.
12. Ленин В. И. Полн. собр. соч. Т. 35. С. 270.
13. Лобанов А.П. Функции уголовного преследования и защиты в российском судопроизводстве. Тверь, 1996.
14. Лубшев Ю.Ф. Адвокат в уголовном деле. М., 1997.
15. Мирзоев Г.Б. Правовое регулирование предпринимательства в Россий­ской Федерации. - М., 1995.
16. Правоохранительные органы Российской Федерации / Под ред. В.П. Божьева. М., 1997.
17. Роль и задачи российской адвокатуры: Сб. статей, посвященный 50-летию советской адвокатуры / Под ред. А.Я. Сухарева. - М., 1972.
18. Треушников М.К. Судебные доказательства. - М., 1997
19. Уголовный процесс / Под ред. П.А. Лупинской. М., 1995.
20. Учреждение судебных установлений 20.11.1996 г. (Российское законо­дательство Х-ХХ веков. Т. 8, М., 1991. Статьи 379-406).
21. Чувилев А.А., Чувилев А. А. Правоохранительные органы: Учебное пособие. – М.: Юриспруденция, 2000
22. Шергин А.П. Административная юрисдикция. - М., 1989

# Сокращения

**Ведомости СССР** – Ведомости Верховного Совета СССР, Ведомости Съезда народных депутатов и Верховного Совета СССР.

**Ведомости РФ** – Ведомости Верховного совета РСФСР, Ведомости Съезда народных депутатов РСФСР и Верховного Совета РСФСР, Ведомости Съезда народных депутатов РФ и Верховного Совета РФ.

**ГК 1922 г**. – Гражданский кодекс РСФСР 1922 г.

**ГК 1964 г**. – Гражданский кодекс РСФСР 1964 г.

**ГК** – часть первая (1994 г.), часть вторая (1995 г.) и часть третья (2001 г.) Гражданского кодекса Российской Федерации.

**ГПК** – Гражданский процессуальный кодекс РСФСР 1964 г.

**ЖК** – Жилищный кодекс РСФСР 1983 г.

**Основы гражданского законодательства 1991 г.** – Основы гражданского законодательства Союза ССР и республик 1991 г.

**Основы гражданского законодательства 1961 г.** – Основы гражданского законодательства СССР и союзных республик 1961 г.

**ОЗН** - Основы законодательства РФ о нотариате 1993 года

**СЗ** – собрание законов и распоряжений рабоче-крестьянского Правительства СССР.

**СЗ РФ** – Собрание законодательства РФ.

**СК** – Семейный кодекс РФ 1995 г.

**СП СССР** – Собрание постановлений Правительства СССР.

**СП РФ** – Собрание постановлений Правительства РСФСР, Собрание постановлений Правительства РФ.

**Собрание актов РФ** – Собрание актов Президента и Правительства РФ.

**СУ** – Собрание узаконений и распоряжений рабоче-крестьянского Правительства РСФСР.

1. Учреждение судебных установлений 20.11.1996 г. (Российское законо­дательство Х-ХХ веков. Т. 8, М., 1991. Статьи 379-406). [↑](#footnote-ref-1)
2. Ленин В. И. Полн. собр. соч. Т. 35. С. 270. [↑](#footnote-ref-2)
3. Роль и задачи российской адвокатуры: Сб. статей, посвященный 50-летию советской адвокатуры / Под ред. А.Я. Сухарева. - М., 1972. С. 24. [↑](#footnote-ref-3)
4. Роль и задачи российской адвокатуры: Сб. статей, посвященный 50-летию советской адвокатуры / Под ред. А.Я. Сухарева. - М., 1972. С. 39. [↑](#footnote-ref-4)
5. Чувилев А.А., Чувилев Ан.А. Правоохранительные органы: Учебное пособие. – М.: Юриспруденция, 2000. С. 127. [↑](#footnote-ref-5)
6. Чувилев А.А., Чувилев Ан.А. Правоохранительные органы: Учебное пособие. – М.: Юриспруденция, 2000. С. 133. [↑](#footnote-ref-6)
7. Ватман Д.Л. Елизаров В.А. Адвокат в гражданском процессе. - М., 1969. С. 60. [↑](#footnote-ref-7)
8. Бойков А.Д., Капинус Н.И. Адвокатура России: Учебное пособие. - М.: Институт международного права и экономики имени А.С. Грибоедова. - 2000. С. 85. [↑](#footnote-ref-8)
9. Бойков А.Д., Капинус Н.И. Адвокатура России: Учебное пособие. - М.: Институт международного права и экономики имени А.С. Грибоедова. - 2000. С. 89. [↑](#footnote-ref-9)
10. Зайцев И.М. Две модели судебного доказывания в гражданском про­цессе // Советская юстиция. 1975. № 17. С. 20. [↑](#footnote-ref-10)
11. Треушников М.К. Судебные доказательства. - М., 1997.С. 34. [↑](#footnote-ref-11)
12. Бойков А.Д., Капинус Н.И. Адвокатура России: Учебное пособие. - М.: Институт международного права и экономики имени А.С. Грибоедова. - 2000. С. 92. [↑](#footnote-ref-12)
13. Бойков А.Д., Капинус Н.И. Адвокатура России: Учебное пособие. - М.: Институт международного права и экономики имени А.С. Грибоедова. - 2000. С. 95. [↑](#footnote-ref-13)
14. Бойков А.Д., Капинус Н.И. Адвокатура России: Учебное пособие. - М.: Институт международного права и экономики имени А.С. Грибоедова. - 2000. С. 99. [↑](#footnote-ref-14)
15. А.П. Шергин. Административная юрисдикция. - М., 1989. С. 44. [↑](#footnote-ref-15)
16. Комментарий к Кодексу РСФСР об административных правонаруше­ниях / Под ред. И.И. Веремеенко, Н.Г. Салищевой. Постановления и Определения Конституционного Суда РФ. С. 72. [↑](#footnote-ref-16)
17. Чувилев А.А., Чувилев Ан.А. Правоохранительные органы: Учебное пособие. – М.: Юриспруденция, 2000. С. 157. [↑](#footnote-ref-17)
18. Чувилев А.А., Чувилев Ан.А. Правоохранительные органы: Учебное пособие. – М.: Юриспруденция, 2000. С. 176. [↑](#footnote-ref-18)
19. Бойков А.Д., Капинус Н.И. Адвокатура России: Учебное пособие. - М.: Институт международного права и экономики имени А.С. Грибоедова. - 2000. С. 100. [↑](#footnote-ref-19)
20. Бойков А.Д., Капинус Н.И. Адвокатура России: Учебное пособие. - М.: Институт международного права и экономики имени А.С. Грибоедова. - 2000. С. 102. [↑](#footnote-ref-20)
21. Чувилев А.А., Чувилев Ан.А. Правоохранительные органы: Учебное пособие. – М.: Юриспруденция, 2000. С. 200. [↑](#footnote-ref-21)
22. Правоохранительные органы Российской Федерации / Под ред. В.П. Божьева. М., 1997. C. 235. [↑](#footnote-ref-22)
23. Правоохранительные органы Российской Федерации / Под ред. В.П. Божьева. М., 1997. C. 240. [↑](#footnote-ref-23)
24. Барщевский М.Ю. Адвокат для предпринимателя //Закон.1993. № 3. С. 33. [↑](#footnote-ref-24)
25. Барщевский М.Ю. Адвокат для предпринимателя //Закон.1993. № 3. С. 35. [↑](#footnote-ref-25)
26. Мирзоев Г.Б. Правовое регулирование предпринимательства в Россий­ской Федерации. - М., 1995. С. 100. [↑](#footnote-ref-26)