

МИНИСТЕРСТВО ОБРАЗОВАНИЯ И НАУКИ РФ  
Федеральное государственное бюджетное  
образовательное учреждение высшего образования  
«Пензенский государственный университет» (ПГУ)

Б. Н. Алейников

# Правозащитная деятельность адвоката

Учебное пособие

Пенза  
Издательство ПГУ  
2017

УДК 347.965  
ББК 67.75  
А45

**Р е ц е н з е н т ы :**

кандидат юридических наук,  
доцент кафедры «Государственно-правовые дисциплины»  
Пензенского государственного университета

*Н. С. Климкин;*

Председатель Арбитражного суда Пензенской области,  
судья в отставке

*И. В. Фомина*

**Алейников, Б. Н.**

А45            Правозащитная деятельность адвоката : учеб. пособие /  
Б. Н. Алейников. – Пенза : Изд-во ПГУ, 2017. – 96 с.

ISBN 978-5-907018-06-8

Представлено краткое изложение теоретического материала по курсу, подготовленное с учетом норм Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», Кодекса профессиональной этики адвоката, основных положений процессуальных отраслей права: Уголовно-процессуального кодекса РФ, Гражданско-процессуального кодекса РФ, Арбитражно-процессуального кодекса РФ, Кодекса административного судопроизводства РФ.

В краткой и доступной форме изложены основные вопросы, предусмотренные Федеральным образовательным стандартом и учебной программой по дисциплине «Правозащитная деятельность адвоката».

Издание подготовлено на кафедре «Правосудие» ПГУ и предназначено для обучающихся по направлению подготовки 40.04.01 «Юриспруденция», а также для преподавателей, ведущих данную дисциплину.

**УДК 347.965  
ББК 67.75**

**ISBN 978-5-907018-06-8**

© Пензенский государственный  
университет, 2017

---

## Введение

Учебное пособие «Правозащитная деятельность адвоката» – это одна из форм содействия улучшению профессиональной подготовки юристов, будущих адвокатов в соответствии с потребностями и ценностями демократического правового государства и рыночной экономики.

Адвокатура как правозащитное звено от гражданского общества сориентировано на выявление и искоренение нарушений прав и свобод человека и гражданина публичными структурами и их представителями, на оказание правовой помощи пострадавшим, на восстановление нарушенных прав всеми доступными им средствами.

Необходимо отметить, что в отличие от иных институтов гражданского общества правозащитная деятельность адвокатуры достаточно подробно конкретизирована законодательством в части установления набора форм и средств защиты прав, свобод и законных интересов человека и гражданина.

В предлагаемом издании, пожалуй, первым по актуальности являются темы «Защита права собственности и интеллектуальных прав в суде» и «Адвокатское расследование».

С точки зрения новизны можно выделить тему «Особенности деятельности адвоката в суде присяжных». Как известно, Конституция РФ гарантировала право обвиняемого на рассмотрение его дела с участием присяжных заседателей.

Положительно оценивая в целом роль суда присяжных, автор в краткой и доступной форме раскрывает деятельность адвоката на всех стадиях судебного разбирательства.

Надеемся, что немало нового и полезного найдут в настоящем пособии и обучающиеся, и преподаватели, а также все, кто интересуется адвокатской правозащитной деятельностью.

---

---

## Т е м а 1

### Понятие правозащитной деятельности адвоката. Предмет, система и задачи курса

**Цель:** изучение правозащитной деятельности адвоката, ознакомление с дисциплиной «Правозащитная деятельность адвоката».

**Задачи:**

1. Умение правильно толковать понятие и значение адвокатуры.
2. Уяснение роли и места адвокатуры в системе правоохранительных органов, характера ее взаимодействия с органами государственного управления и другими институтами гражданского общества, ознакомление с предметом и задачами учебной дисциплины.
3. Формирование правовой культуры, активной гражданской позиции.

*1.1. Понятие правозащитной деятельности адвоката.*

*1.2. Задачи и основные направления деятельности адвокатуры.*

*1.3. Конституционные и иные правовые основы деятельности адвокатуры.*

*1.4. Формы взаимодействия адвокатуры с государственными правоохранительными органами.*

*1.5. Предмет и задачи учебной дисциплины, ее место среди других юридических дисциплин.*

#### Рекомендуемые правовые акты и специальная литература

1. Анисин, А. Л. Идеино-теоретические основы правоприменительной и правозащитной политики / А. Л. Анисин // Юридическая наука и правоохранительная практика. – 2015. – № 1 (31). – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/ideyno-teoreticheskie-osnovy-pravoprime-nitelnoy-i-pravozaschitnoy-politiki>

2. Ботнев, В. К. Проблемы оказания бесплатной юридической помощи адвокатурой России / В. К. Ботнев // Пробелы в российском законодательстве. – 2010. – № 3. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/9-1-problemy-okazaniya-besplatnoy-yuridicheskoy-pomoschi-advokatury-rossii>

3. Рагулин, А. В. Формирование науки об адвокатуре в России / А. В. Рагулин // Евразийская адвокатура. – 2013. – № 2 (3). – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/formirovanie-nauki-ob-advokature-v-rossii>

4. Смирнов, А. П. Соотношение понятий «охрана прав» и «защита прав» / А. П. Смирнов // Вестник Томского государственного университета. – 2010. – № 331. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/sootnoshenie-ponyatiy-ohrana-prav-i-zaschita-prav>

5. Цымбалюк, Н. И. «Правоохрана» и «правозащита» идентичности или антиподы в правовом государстве / Н. И. Цымбалюк // Актуальные вопросы борьбы с преступлениями. – 2015. – № 2. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/pravoohrana-i-pravozaschita-identichnosti-ili-antipody-v-pravovom-gosudarstve>

### **1.1. Понятие правозащитной деятельности адвоката**

Правозащитная деятельность является важнейшей правовой конструкцией, получившей свое закрепление в Конституции Российской Федерации, и одним из элементов конституционной системы защиты прав человека.

**Адвокатской деятельностью** признается квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката в порядке, установленном Федеральным законом об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации, физическим и юридическим лицам (доверителям) в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию.

Понятие «адвокатская деятельность» впервые появилось в Федеральном законе от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации». В существовавшем ранее Положении об адвокатуре РСФСР такого понятия не имелось, что приводило к довольно широкому толкованию адвокатского участия в жизни общества.

**Основными признаками** адвокатской деятельности являются:

а) оказание квалифицированной юридической помощи физическим и юридическим лицам (доверителям);

б) оказание такой помощи лицами, работающими на профессиональной основе;

в) лица, оказывающие юридическую помощь, должны иметь статус адвоката в порядке, установленном Федеральным законом об адвокатской деятельности и адвокатуре;

г) целями этой деятельности должны быть:

– защита прав, свобод и интересов доверителей;

– обеспечение доступа к правосудию.

Только наличие в деятельности одновременно всех четырех указанных выше признаков дает основание к признанию ее адвокатской.

Адвокатская деятельность не является предпринимательской. Это значит, что ее целью не может быть извлечение прибыли. Все доходы адвокатского объединения или отдельного адвоката являются по своей правовой природе не результатом коммерческой или иной

предпринимательской деятельности, а вознаграждением, выплачиваемым клиентом. В структуре бухгалтерского баланса адвоката должно отсутствовать указание на прибыль.

Адвокат не должен регистрироваться в качестве индивидуально-го предпринимателя. Соответственно, на адвоката не распространяются нормы гражданского, налогового и иных видов законодательства, касающиеся предпринимательской деятельности гражданина.

Таким образом, **адвокатура** – это общественная организация, действующая на основе принципа самоуправления, призванная в соответствии с законом оказывать юридическую помощь физическим и юридическим лицам. 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.

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. Следует учесть, что в случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь каждому гражданину независимо от принадлежности оказывается бесплатно. Так, каждый подозреваемый (задержанный), который был заключен под стражу или обвинен в совершении преступления, имеет право пользоваться помощью адвоката (защитника) с момента своего задержания, заключения под стражу и/или предъявления обвинения. Кроме этого, при оказании конкретной юридической помощи адвокаты руководствуются уголовно-процессуальным, гражданско-процессуальным и иным отраслевым законодательством.

## **1.2. Задачи и основные направления деятельности адвокатуры**

Перед адвокатурой поставлены следующие задачи: содействия охране прав и законных интересов всех физических и юридических лиц, отправлению правосудия, соблюдению и укреплению законности, воспитанию граждан в духе точного и неуклонного исполнения законов, уважения к правам, свободам, чести и достоинству других лиц.

Осуществлению этих задач подчинены основные направления деятельности адвокатуры:

– дача консультаций и разъяснений по юридическим вопросам, устных и письменных справок по действующему законодательству;

– представительство в судах и других государственных органах по гражданским и административным делам;

– составление заявлений, жалоб и других документов правового характера;

– участие адвокатов при производстве по уголовным делам в качестве защитников подозреваемых, обвиняемых и подсудимых, представителей потерпевших, гражданских истцов, гражданских ответчиков;

– оказание правовой помощи трудовым коллективам.

Консультирование по вопросам применения законодательства является важным участком работы адвокатов. Оно чаще всего заключается в разъяснении действующего гражданского, семейного, трудового, административного и уголовного законодательства. Большое место в этой работе занимают советы по судебным делам.

Другой участок деятельности адвокатов – юридическое обслуживание организаций, не имеющих своих юрисконсультов. Оно осуществляется на основании договоров с юридическими консультациями, в которых предусматриваются обязанности сторон. Адвокат, обслуживающий предприятия, учреждения, все виды коммерческих структур, фермерских хозяйств и т.д., проверяет законность издаваемых ими приказов и других правовых решений, участвует в оформлении преддоговорных документов и договоров, ведет претензионную работу и дела в судах, дает консультации по правовым вопросам административно-управленческому персоналу, рабочим и служащим и т.д.

Участие адвоката в уголовном судопроизводстве – важная форма адвокатской деятельности. Общество заинтересовано в том, чтобы ни один гражданин не был привлечен к уголовной ответственности и осужден без достаточных оснований. Закон, как отмечалось выше, предусматривает обеспечение подозреваемым и обвиняемым в совершении преступлений, подсудимым права на защиту. И оно в значительной мере реализуется адвокатами, которым для этого предоставлены достаточно широкие возможности. В частности, уголовно-процессуальное законодательство предусматривает широкий круг прав, предоставляемых адвокату-защитнику как при судебном рассмотрении (в стадиях разбирательства и последующей проверки законности и обоснованности вынесенных по конкретному делу приговоров), так и на предварительном следствии или при производстве дознания.

Адвокат, участвующий в рассмотрении уголовных дел, обязан использовать все указанные в законе средства и способы защиты в целях выяснения обстоятельств, оправдывающих обвиняемого или смягчающих его ответственность, и оказывать обвиняемому необходимую юридическую помощь.

При рассмотрении уголовного дела адвокат может участвовать в деле в качестве не только защитника обвиняемого, но и представителя интересов потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика.

Адвокат принимает также участие в разбирательстве гражданских дел в качестве представителя истца, ответчика и третьих лиц.

### **1.3. Конституционные и иные правовые основы деятельности адвокатуры**

Гарантия государственной защиты прав и свобод человека, закрепленная в ст. 45 Конституции РФ, обуславливает гарантии на получение квалифицированной правовой помощи. Конституционная норма по поводу защиты своих прав и свобод всеми способами, не запрещенными законом, требует знаний не только об этих запретах, но и о механизмах защиты прав и свобод человека. Квалифицированная помощь юристов может выражаться в определении органа, полномочного разрешить жалобу или заявление, в помощи гражданину составить соответствующий документ, в участии в судах в качестве представителей, например, истцов, ответчиков, третьих лиц в гражданском судопроизводстве и т.п. Статья 48 гласит:

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

2. Каждый задержанный, заключенный под стражу, обвиняемый в совершении преступления имеет право пользоваться помощью адвоката (защитника) с момента соответственно задержания, заключения под стражу или предъявления обвинения».

Оказание квалифицированной юридической помощи гражданам и организациям является приоритетной задачей адвокатуры. Она отделена от государства, чем обеспечивается ее независимость: адвокат может противостоять интересам и стремлениям публичных структур и их должностных лиц, не может допрашиваться в качестве свидетеля об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с выполнением обязанностей защитника или представителя профессионального союза либо другой общественной организации.

Полномочия, порядок организации и деятельности адвокатуры определяются Федеральным законом.

Квалифицированная помощь необходима лицам, заключенным под стражу, так как, будучи лишены свободы, они ограничены в выборе форм и методов защиты. Таким образом, закрепленное право граждан на защиту является конституционной основой деятельности адвокатуры.



## **1.4. Формы взаимодействия адвокатуры с государственными правоохранительными органами**

Известно, что наиболее правильно формулировка, касающаяся деятельности адвокатуры и ее отношения с государством, изложена в п. 5. Международных «Стандартов независимости юридической профессии Международной ассоциации юристов», принятых на конференции МАЮ в сентябре 1990 г. в г. Нью-Йорке. Пункт 5 «Права и обязанности общества»: «На представителей юридической профессии и государственные органы возлагается обязанность обучать и просвещать общество относительно принципов правового государства, значения независимой судебной системы и всей юридической профессии, информировать их о правах и обязанностях, а также о возможных и надлежащих способах их осуществления».

Государство и адвокатура должны соотноситься между собой как равноправные субъекты. В Законе РФ «Об адвокатской деятельности» определено, что адвокатура не подчинена государству и его органам.

Однако говорить о полной автономности существования института адвокатуры в нынешнем государстве будет неправильно.

В Законе оставлены определенные «зоны» взаимных обязанностей друг к другу, т.е. государства по отношению к адвокатуре, и наоборот, а также определены «точки соприкосновения» их взаимных интересов. Однако такие обязанности и интересы следует считать основанными скорее на партнерском равенстве сторон, нежели на административных принципах подчиненности и отчетности адвокатуры перед государством. Например, в ведении государства находятся такие сферы, как:

- законодательное регулирование всех процессов жизни и деятельности государства, его граждан, в том числе адвокатуры (ч. 2 ст. 3, ст. 4);

- ведение реестра адвокатов субъекта Российской Федерации (ведет территориальный орган федерального органа исполнительной власти в области юстиции), внесение изменений в реестр (ст. 14, 15);

- определение порядка ведения реестра адвокатов (возложено на федеральный орган юстиции (ст. 14);

- обеспечение гарантий независимости адвоката (ч. 3 ст. 3, ст. 18);

- социальное обеспечение адвоката, предусмотренное для граждан Конституцией РФ (ч. 4 ст. 3);

- осуществление финансирования деятельности адвокатов, оказывающих юридическую помощь гражданам Российской Федерации бесплатно (ч. 3 ст. 3, ст. 26);

- выделение при необходимости адвокатским объединениям служебных помещений и средств связи (ч. 3 ст. 3, ст. 24);
- участие в квалификационных комиссиях адвокатских палат (участвуют по два представителя от территориального органа юстиции, по два представителя – от законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта Федерации, по одному – от верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области и суда автономного округа, по одному – от арбитражного суда субъекта Федерации. Всего, таким образом, представителей государства – 6 человек из общего количества членов палаты – 13, предусмотренных по закону (ст. 33));
- внесение представлений в адвокатскую палату о прекращении статуса адвоката при наличии сведений об обстоятельствах, являющихся основанием для прекращения статуса адвоката (ч. 5 ст. 17);
- подача заявления в суд в случае, если совет адвокатской палаты в месячный срок со дня поступления соответствующего представления не принял решения о прекращении статуса адвоката (ч. 5 ст. 17);
- налоговый учет доходов адвокатов и налоговых отчислений в государственные страховые фонды (Налоговый кодекс РФ);
- работа со списками адвокатов членов коллегий адвокатов, образованных до введения в действие настоящего Закона, проверка достоверности представленных документов и сведений, обращение (при необходимости) с этой целью в соответствующие органы и организации, внесение в реестр сведений об адвокатах и публикация в региональных средствах массовой информации списков адвокатов (ст. 40);
- регистрация общественных объединений адвокатов (Федеральный закон от 19 мая 1995 г. № 82-ФЗ «Об общественных объединениях»);
- проведение совместно с президиумами коллегий адвокатов учредительных собраний (конференций) адвокатов в субъектах Российской Федерации (ст. 41);
- проведение совместно с адвокатскими палатами субъектов Российской Федерации Первого Всероссийского съезда адвокатов (ст. 42);
- государственная регистрация адвокатских структур (Федеральный закон от 8 августа 2001 г. № 129-ФЗ «О государственной регистрации юридических лиц»);
- утверждение формы ордера на исполнение адвокатом поручения клиента (ч. 2 ст. 6);

- утверждение формы адвокатского удостоверения и выдача этих удостоверений адвокатам (ст. 15);
- определение порядка страхования риска ответственности адвоката (ст. 19);
- требование созыва внеочередного собрания (конференции) адвокатов (ч. 4 ст. 31);
- руководство реорганизационными процедурами в период создания адвокатских палат.

### **1.5. Предмет и задачи учебной дисциплины, ее место среди других юридических дисциплин**

Учебная дисциплина «Правозащитная деятельность адвоката» имеет целью ознакомить студентов с современным состоянием адвокатуры, оказанием с ее помощью квалифицированной юридической помощи физическим и юридическим лицам, формами участия адвокатов в решении правоохранительных задач.

Изучение дисциплины опирается на знания, полученные в ходе изучения курсов бакалавриата: правоохранительные органы, уголовный процесс, гражданский процесс, арбитражный процесс, уголовное право, гражданское право, семейное право, конституционное право, административное право, криминалистика.

Данная дисциплина тесно соотносится с другими дисциплинами профессионального блока М. 1, 2, в частности, «Защита права собственности, трудовых и жилищных прав», «Защита юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», «Права человека и механизмы их защиты».

Содержание дисциплины охватывает систему вопросов о понятии адвокатуры, ее значении, правовых основах деятельности адвоката в уголовном и гражданском судопроизводстве. На основе полученных знаний формируются умения и навыки: анализировать и давать правильную правовую оценку конкретным ситуациям, возникающим в процессе организации деятельности адвокатуры; точно и обоснованно использовать на практике правовые нормы, регулирующие деятельность адвоката и адвокатских образований; собирать необходимую для разрешения организационных дел информацию; давать точное и объективное истолкование и правовую оценку фактам, оказывающим влияние на адвокатскую деятельность; ведения адвокатского производства.

---

---

## Т е м а 2

### Адвокатура как особый субъект правозащитной деятельности

**Цель:** изучение особенностей правозащитной деятельности адвокатуры.

**Задачи:**

1. Умение давать точное и объективное истолкование и правовую оценку фактам, оказывающим влияние на адвокатскую деятельность.
2. Уяснение понятия и особенностей правозащитной деятельности адвокатуры.
3. Овладение навыками по решению типовых правовых задач, которые могут возникать в процессе правозащитной деятельности адвоката.

*2.1. Понятие правозащитной деятельности.*

*2.2. Понятие и особенности правозащитной деятельности адвокатуры.*

*2.3. Конституционно-правовое регулирование адвокатской деятельности. Правовые позиции Конституционного Суда РФ об адвокатской деятельности.*

#### Рекомендуемые правовые акты и специальная литература

1. Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации : федер. закон № 63-ФЗ от 31.05.2002 (в ред. от 29.07.2017) // Парламентская газета. – 2002. – 5 июня. – № 104.

2. Винавер, М. М. Адвокатура и правовое государство : монография / М. М. Винавер. – СПб. : Лань, 2014. – 33 с. – URL: [http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1\\_id=49363](http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=49363)

3. Дмитриев, А. М. Адвокатура России в схемах : учеб. пособие / А. М. Дмитриев. – М. : Проспект, 2015. – 64 с. – URL: [http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1\\_id=54445](http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=54445)

4. Мхитарян, С. Ю. К вопросу о современном состоянии российской адвокатуры / С. Ю. Мхитарян // Пробелы в российском законодательстве. – 2010. – № 2. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/12-2-k-voprosu-o-sovremennom-sostoyanii-ros-siyskoj-advokatury>

5. Рябцева, Е. В. Международно-правовой стандарт адвокатской деятельности / Е. В. Рябцева // Евразийская адвокатура. – 2013. – № 4 (5). – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/mezhdunarodno-pravovoy-standart-advokatskoj-deyatelnosti>

## **2.1. Понятие правозащитной деятельности**

Конституция Российской Федерации, принятая всенародным голосованием 12 декабря 1993 г., недвусмысленно определила человека, его права и свободы в качестве высшей ценности. Это аксиологическое предпочтение определяет перспективы правозащитной деятельности в России.

**Правозащитная деятельность** представляет собой интеграцию всех форм активности государственных и негосударственных структур, формальных и неформальных организаций, внутригосударственных и международно-правовых институтов, индивидуальных и групповых, организованных и неорганизованных действий, направленных на защиту прав и свобод человека и гражданина от нарушений и посягательств.

Правозащитная деятельность институтов гражданского общества сориентирована на выявление и искоренение нарушений прав и свобод человека и гражданина публичными структурами и их представителями, на оказание правовой помощи пострадавшим, на восстановление нарушенных прав всеми доступными им средствами. Подчеркнем при этом, что правозащитная деятельность публичных (государственных и муниципальных) органов должна основываться только на тех правозащитных средствах, методах и приемах, которые прямо предусмотрены (дозволены) для этого Конституцией России, иными нормативными правовыми актами.

## **2.2. Понятие и особенности правозащитной деятельности адвокатуры**

Правозащитным звеном «от гражданского общества» является адвокатура. Конституция Российской Федерации, употребляя слова «адвокат (защитник)» (ч. 2 ст. 48) и «адвокатура» (п. «л» ч. 1 ст. 72), не указывает на их природу. Однозначный ответ на этот вопрос дан в ч. 1 ст. 3 Федерального закона от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», согласно которой они относятся к институтам гражданского общества, не входят в систему органов государственной власти и местного самоуправления.

Отметим, что в отличие от иных институтов гражданского общества правозащитная деятельность адвокатуры достаточно подробно конкретизирована законодательством в части установления набора форм и средств защиты прав и свобод человека и гражданина.

Правозащитная деятельность адвокатуры состоит в оказании квалифицированной юридической помощи на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката в порядке, установленном Федеральным законом от 31 мая 2002 г. «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию.

Отнесение адвокатуры к институтам гражданского общества не исключает взаимодействия адвокатов и органов власти всех уровней в сфере защиты прав и свобод человека и гражданина. Последние служат гарантами независимости адвокатуры, осуществляют финансирование деятельности адвокатов, оказывающих юридическую помощь российским гражданам бесплатно в случаях, предусмотренных российским законодательством. При необходимости они выделяют адвокатским образованиям служебные помещения и средства связи. Все это делается в целях обеспечения доступности для населения юридической помощи (ч. 3 ст. 3 ФЗ № 63).

### **2.3. Конституционно-правовое регулирование адвокатской деятельности. Правовые позиции Конституционного Суда РФ об адвокатской деятельности**

Специальное конституционное обращение к понятию «адвокат» связано с определенным процессуальным статусом лица (ч. 2 ст. 48). В этом отношении нужно иметь в виду правовые позиции Конституционного Суда Российской Федерации. В его Постановлении от 27 июня 2000 г. отмечается, что Конституция РФ, гарантируя государственную защиту прав и свобод человека и гражданина (ст. 2; ч. 1 ст. 45), предоставляет каждому право на получение квалифицированной юридической помощи (ч. 1 ст. 48) и, кроме того, прямо предусматривает, что «каждый задержанный, заключенный под стражу, обвиняемый в совершении преступления, имеет право пользоваться помощью адвоката (защитника) с момента соответственно задержания, заключения под стражу или предъявления обвинения» (ч. 2 ст. 48).

Закрепляя это право как непосредственно действующее, Конституция России не связывает предоставление помощи адвоката (защитника) с формальным признанием лица подозреваемым либо обвиняемым, а следовательно, и с моментом принятия органом дознания, следствия или прокуратуры какого-либо процессуального акта, и не наделяет федерального законодателя правом устанавливать ограничительные условия его реализации.

Норма ч. 2 ст. 48 Конституции РФ определенно указывает на существенные признаки, характеризующие фактическое положение лица как нуждающегося в правовой помощи в силу того, что его конституционные права ограничены. Поэтому право пользоваться помощью адвоката (защитника) возникает у конкретного лица с того момента, когда ограничение его прав становится реальным.

Конституционный Суд РФ уточнил, что по буквальному смыслу положений, закрепленных в ст. 2, 45 и 48 Конституции РФ, право на получение юридической помощи адвоката гарантируется каждому лицу, независимо от его формального процессуального статуса, в том числе от признания задержанным и подозреваемым, если уполномоченными органами власти в отношении этого лица предприняты меры, реально ограничивающие свободу и личную неприкосновенность, включая свободу передвижения: удержание официальными властями, принудительный привод или доставление в органы дознания и следствия, содержание в изоляции без каких-либо контактов, а также иные действия, существенно ограничивающие свободу и личную неприкосновенность.

В соответствии с п. «л» ч. 1 ст. 72 Конституции РФ адвокатура как правовое регулирование адвокатской деятельности находится в совместном ведении Российской Федерации и ее субъектов. Совместное ведение означает, что федеральными законами очерчиваются основные рамки правового регулирования, а уже конкретное наполнение осуществляется законами субъектов Федерации.

Правозащитная деятельность адвокатов регулируется нормами морали в той же степени, что и нормами права. Отношения клиента и адвоката строятся на доверии, которое невозможно в случае безнравственного поведения адвоката в процессе осуществления правозащитной деятельности.

Правозащитная деятельность адвокатуры, как и иных субъектов, актуализируется вследствие нарушения прав и свобод человека и должна выражаться в своевременном когерентном воздействии субъектов правозащитной структуры на сферу защиты прав и свобод человека и гражданина в Российской Федерации с целью ее положительного изменения и качественного преобразования в интересах человека, общества и государства.

---

---

## Т е м а 3

### Права и обязанности адвоката. Адвокатская тайна

**Цель:** изучение нормативной основы правоспособности адвоката, адвокатской тайны.

**Задачи:**

1. Формирование профессионального правосознания.
2. Уяснение нормативной основы деятельности адвоката, его прав и обязанностей, ответственности адвоката, а также ознакомление с понятием «адвокатская тайна».
3. Анализ и правильная правовая оценка конкретных ситуаций, возникающих в процессе деятельности адвоката.

*3.1. Понятие прав и обязанностей адвоката.*

*3.2. Адвокатская тайна.*

*3.3. Кодекс профессиональной этики адвоката.*

#### Рекомендуемые правовые акты и специальная литература

1. Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации : федер. закон № 63-ФЗ от 31.05.2002 (в ред. от 29.07.2017) // Парламентская газета. – 2002. – 5 июня. – № 104.

2. Кодекс профессиональной этики адвоката : [принят Первым Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003 ; в ред. от 20.04.2017] // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ. – 2003. – № 2.

3. Корнев, С. В. Этика кредо профессиональной деятельности адвоката / С. В. Корнев // Бизнес в законе. – 2009. – № 5. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/etika-kredo-professionalnoy-deyatelnosti-advokata>

4. Кузьмин, А. Г. Формирование концепции судебной власти в контексте защиты прав и свобод субъектов правовых отношений / А. Г. Кузьмин // Вестник Южно-Уральского государственного университета. Сер.: Право. – 2014. – Т. 14, № 2. – URL: <http://cyberleninka.ru/article/n/formirovanie-kontseptsii-sudebnoy-vlasti-v-kontekste-zasc-hity-prav-i-svobod-subektov-pravovyh-otnosheniy>

5. Пшукова, А. М. Профессиональная тайна адвоката как одна из основных требований адвокатской этики / А. М. Пшукова // Бизнес в законе. – 2008. – № 2. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/profes->



sionalnaya-tayna-advokata-kak-odno-iz-osnovnyh-trebovaniy-advokatskoy-etiki

6. Шайхулин, М. С. К вопросу о формировании традиций профессиональной этики адвоката / М. С. Шайхулин // Евразийская адвокатура. – 2014. – № 1 (8). – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/k-voprosu-o-formirovanii-traditsiy-professionalnoy-etiki-advokata>

### **3.1. Понятие прав и обязанностей адвоката**

#### **Адвокат вправе:**

1) собирать сведения, необходимые для оказания юридической помощи, в том числе запрашивать справки, характеристики и иные документы от органов государственной власти, органов местного самоуправления, а также общественных объединений и иных организаций. Указанные органы и организации в порядке, установленном законодательством, обязаны выдать адвокату запрошенные им документы или их заверенные копии не позднее чем в месячный срок со дня получения запроса адвоката;

2) опрашивать с их согласия лиц, предположительно владеющих информацией, относящейся к делу, по которому адвокат оказывает юридическую помощь;

3) собирать и представлять предметы и документы, которые могут быть признаны вещественными и иными доказательствами, в порядке, установленном законодательством Российской Федерации;

4) привлекать на договорной основе специалистов для разъяснения вопросов, связанных с оказанием юридической помощи;

5) беспрепятственно встречаться со своим доверителем наедине, в условиях, обеспечивающих конфиденциальность (в том числе в период его содержания под стражей), без ограничения числа свиданий и их продолжительности;

6) фиксировать (в том числе с помощью технических средств) информацию, содержащуюся в материалах дела, по которому адвокат оказывает юридическую помощь, соблюдая при этом государственную и иную охраняемую законом тайну;

7) совершать иные действия, не противоречащие законодательству Российской Федерации.

Специальное указание в законе об адвокатуре на действия, которые адвокат делать не вправе, имеет большое практическое значение, поскольку эти ограничения защищают права граждан и организаций на квалифицированную юридическую помощь и ограждают их от всякого рода злоупотреблений со стороны недобросовестных лиц, получивших статус адвоката.

### **Адвокат не вправе:**

1) действовать вопреки законным интересам доверителя, оказывать ему юридическую помощь, руководствуясь соображениями собственной выгоды, безнравственными интересами или находясь под воздействием давления извне;

2) занимать по делу позицию, противоположную позиции доверителя, и действовать вопреки его воле, за исключением случаев, когда адвокат-защитник убежден в наличии самоговора своего подзащитного;

3) делать публичные заявления о доказанности вины доверителя, если он ее отрицает;

4) разглашать без согласия доверителя сведения, сообщенные им адвокату в связи с оказанием ему юридической помощи, и использовать их в своих интересах или в интересах третьих лиц;

5) принимать поручения на оказание юридической помощи в количестве, заведомо большем, чем адвокат в состоянии выполнить;

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

7) допускать в процессе разбирательства дела высказывания, умаляющие честь и достоинство других участников разбирательства, даже в случае их нетактичного поведения;

8) приобретать каким бы то ни было способом в личных интересах имущество и имущественные права, являющиеся предметом спора, в котором адвокат принимает участие как лицо, оказывающее юридическую помощь;

9) оказывать юридическую помощь по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда в нарушение порядка ее оказания, установленного решением Совета;

10) оказывать юридическую помощь в условиях конфликта интересов доверителей.

Негласное сотрудничество адвоката с органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, запрещается.

### **Обязанности адвоката:**

1) честно, разумно, добросовестно, квалифицированно, принципиально и своевременно исполнять свои обязанности, активно защищать права, свободы и интересы доверителей всеми не запрещенными законодательством средствами, руководствуясь Конституцией Российской Федерации, законом и настоящим Кодексом;

2) уважать права, честь и достоинство лиц, обратившихся к нему за оказанием юридической помощи, доверителей, коллег и других лиц, придерживаться манеры поведения и стиля одежды, соответствующих деловому общению;

3) постоянно совершенствовать свои знания самостоятельно и повышать свой профессиональный уровень в порядке, установленном органами адвокатского самоуправления;

4) вести адвокатское производство;

5) обеспечивать адвокатскую палату субъекта Российской Федерации актуальной информацией об адресе адвоката, в том числе электронном, для уведомлений и извещений.

За неисполнение либо ненадлежащее исполнение своих профессиональных обязанностей адвокат несет ответственность, предусмотренную федеральным законодательством.

### **3.2. Адвокатская тайна**

Сущность адвокатской деятельности держится на абсолютном доверии клиента своему адвокату, основанному на полной уверенности первого, что все сведения, переданные им адвокату, ни при каких обстоятельствах не станут достоянием гласности.

Адвокатская тайна абсолютна. И это не привилегия адвоката, а иммунитет доверителя, вытекающий из ст. 51 Конституции РФ.

В соответствии с Указом Президента РФ «Об утверждении перечня сведений конфиденциального характера» от 6 марта 1997 г. № 188 к сведениям, связанным с профессиональной деятельностью, доступ к которым ограничен, отнесена и адвокатская тайна. Понятие адвокатской тайны и ее содержание даны в ст. 8 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ»: «адвокатской тайной являются любые сведения, связанные с оказанием адвокатом юридической помощи своему доверителю».

Кодекс профессиональной этики адвоката более детально раскрыл это понятие и к таким сведениям относит:

– факт обращения к адвокату, включая имена и названия доверителей;

– все доказательства и документы, собранные адвокатом в ходе подготовки к делу;

– сведения, полученные адвокатом от доверителей;

– информацию о доверителе, ставшую известной адвокату в процессе оказания юридической помощи;

- содержание правовых советов, данных непосредственно доверителю или ему предназначенных;
- все адвокатское производство по делу;
- условия соглашения об оказании юридической помощи, включая денежные расчеты между адвокатом и доверителем;
- любые другие сведения, связанные с оказанием адвокатом юридической помощи.

Данные сведения, перечень которых не носит исчерпывающего характера, являются объектом адвокатской тайны и подлежат защите.

Гарантиями защиты тайны доверителя являются следующие законоположения:

- адвокат не вправе разглашать сведения, сообщенные ему доверителем в связи с оказанием последнему юридической помощи, без согласия доверителя (ст. 6 ФЗ № 63);
- адвокат, защитник подозреваемого, обвиняемого, не подлежит допросу в качестве свидетеля об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием (ст. 56 УПК РФ);
- адвокат не может быть вызван и допрошен в качестве свидетеля об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием (ст. 8 ФЗ № 63);
- проведение оперативно-розыскных мероприятий и следственных действий в отношении адвоката (в том числе в жилых и служебных помещениях, используемых им для осуществления адвокатской деятельности) допускается только на основании судебного решения;
- полученные в ходе оперативно-розыскных мероприятий или следственных действий сведения, предметы и документы могут быть использованы в качестве доказательств обвинения только в тех случаях, когда они не входят в производство адвоката по делам его доверителей (ст. 8 ФЗ № 63);
- негласное сотрудничество адвоката с органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность, запрещается (ст. 6 ФЗ № 63).

### **3.3. Кодекс профессиональной этики адвоката**

Адвокат как член независимой организации должен всемерно упрочивать честь и достоинство адвокатского корпуса, соблюдать правила адвокатской этики не только при исполнении адвокатских обязанностей, но и в быту, в общественной жизни, осознавать свои

правовые и нравственные обязанности в отношении конкретного клиента и общества в целом. Он может придерживаться любого этического учения, но для него возможна одна система ценностей, один выбор стандартов поведения. Прежде всего, деятельность адвоката состоит в оказании квалифицированной юридической помощи гражданам и юридическим лицам.

В странах европейского сообщества существует «Общий кодекс правил для адвокатов стран европейского сообщества». На конференции, которая состоялась в сентябре 1990 г. в Нью-Йорке, Международной ассоциацией юристов был принят правовой документ «Стандарты независимости юридической профессии Международной ассоциации юристов».

В России также существует **нормативное регулирование основных этических норм в адвокатской деятельности**. В частности, Первым Всероссийским съездом адвокатов 31 января 2003 г. принят Кодекс профессиональной этики адвоката. Данный документ устанавливает обязательные для каждого адвоката правила поведения при осуществлении адвокатской деятельности, основанные на нравственных критериях и традициях адвокатуры, а также на международных стандартах и правилах адвокатской профессии.

Поведение адвоката как совокупность поступков профессионального поведения, имеющих нравственное значение, поскольку они могут быть подвергнуты моральной оценке, подчиняется правовым и нравственным основам, определяющим существо адвокатской профессии. Необходимость изречения принципов, составляющих суть адвокатской этики, определяется самой природой, ее назначением и реальным влиянием в обществе.

В своей книге «Адвокатская этика» М. Ю. Барщевский выделяет три основных принципа адвокатской профессии: честность, компетентность и добропорядочность. Они проявляются в различных аспектах адвокатской деятельности: при консультировании клиентов, в суде, иных публичных выступлениях, во взаимоотношениях с коллегами, с судебной администрацией, в ситуации конфликта интересов.

**Честность адвокатской деятельности предполагает:**

- 1) субъективно честное отношение к высказыванию индивидуальных оценок, личного мнения, собственной позиции адвоката;
- 2) честное поведение адвоката во взаимоотношениях с окружающими людьми;
- 3) пресечение нечестности, мошенничества, иного преступления при оказании правовой помощи клиенту;
- 4) право выбора адвокатом своего поведения и своей позиции во

взаимоотношениях с клиентом и судом, совместимого с его адвокатским статусом.

**Компетентность и добросовестность**, проявляемые адвокатом при исполнении своего профессионального долга, являются необходимыми составляющими, формирующими высокое качество и профессионализм оказываемой им помощи. Для того чтобы добиться достаточного уровня профессионализма в исполнении своих обязанностей, адвокат должен:

1) внимательно следить за развитием законодательства во всех отраслях права, с которыми он сталкивается в своей деятельности, быть в курсе правоприменительной практики, поддерживать и повышать свою квалификацию;

2) уметь правильно оценивать уровень своей компетентности, сложность и специфику поставленной задачи, уметь правильно и своевременно решать проблемы, связанные с исполнением поручения клиента;

3) в случае недостаточной собственной квалификации при обращении клиента с просьбой о ведении дела он должен либо отказаться от поручения, либо получить согласие клиента на консультацию с другим адвокатом, компетентным в данной области, либо на сотрудничество с ним;

4) при отказе от исполнения поручения клиента в силу своей недостаточной компетенции адвокат должен порекомендовать другого специалиста, и такая помощь должна осуществляться по внутреннему убеждению.

**Принцип добросовестности** означает, что адвокат при выполнении своих профессиональных обязанностей должен действовать с наибольшей отдачей собственных сил и способностей, приложить все усилия для того, чтобы **предоставить квалифицированную помощь клиенту в кратчайшие сроки и при максимальном учете интересов последнего, а именно:**

1) с разумной быстротой отвечать на всю профессиональную корреспонденцию, а также пунктуальность при выполнении всех иных профессиональных обязательств;

2) информировать клиента об обоснованной задержке в оказании правовой помощи или иных обстоятельствах, препятствующих ему надлежащим образом осуществлять защиту его интересов;

3) недопустимы факты неявки адвоката в суд без уважительной причины и систематические опоздания в судебные заседания.

В апреле 2017 г. Федеральная палата адвокатов (ФПА) утвердила изменения в Кодекс профессиональной этики адвокатов. Теперь

адвокаты в любой ситуации должны избегать «всего, что могло бы нанести ущерб авторитету адвокатуры», а не только в рамках профессиональной деятельности. Однако примеры действий, которые могли бы нанести ущерб адвокатуре, в Кодексе не приведены.

Изменения, требующие от адвокатов защищать авторитет адвокатуры, были приняты на VIII Всероссийском съезде адвокатов, прошедшем 20 апреля 2017 г. в Москве. В новой редакции Кодекс этики обязывает адвокатов сохранять честь и достоинство, «избегать всего, что могло бы нанести ущерб авторитету адвокатуры или подорвать доверие к ней» (п. 5 ст. 9). Это требование распространяется на любые ситуации, в том числе вне профессиональной деятельности. При этом принадлежность адвоката к адвокатскому сообществу должна быть очевидна или следовать из его поведения.

Среди других изменений – поправки в ст. 25 Кодекса, которые закрепляют право адвоката обжаловать решение о привлечении к дисциплинарной ответственности в суд в связи с нарушением процедуры его принятия или несоответствием наказания тяжести совершенного проступка, в месячный срок со дня, когда ему стало известно или он должен был узнать о состоявшемся решении.

Также во время съезда был принят Стандарт осуществления адвокатом защиты в уголовном судопроизводстве. По нему защитники, как правило, должны будут подавать апелляционные жалобы на приговоры. Адвокатам по назначению следует подождать сутки, чтобы дать возможность явиться тому адвокату, которого выбрал сам подзащитный.

---

---

## Т е м а 4

### Статус адвоката

**Цель:** изучение правового статуса адвоката: порядок приобретения, приостановления, прекращения.

**Задачи:**

1. Формирование профессионального правосознания.
2. Уяснение значения правового статуса адвоката, деятельности квалификационных комиссий, ознакомление с государственным реестром адвокатов.
3. Умение точно и обоснованно использовать на практике правовые нормы, позволяющие быстро и эффективно разрешить конкретные ситуации.

*4.1. Требования к лицам, занимающимся адвокатской деятельностью.*

*4.2. Организационная работа квалификационных комиссий. Порядок присвоения статуса адвоката. Присяга адвокатов.*

*4.3. Государственный реестр адвокатов, его значение для организации деятельности адвокатуры.*

*4.4. Порядок приостановления и прекращения статуса адвоката. Гарантии независимости адвоката.*

### Рекомендуемые правовые акты и специальная литература

1. Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации : федер. закон от 31.05.2002 № 63-ФЗ (в ред. от 29.07.2017) // Парламентская газета. – 2002. – 5 июня. – № 104.

2. Кодекс профессиональной этики адвоката : [принят Первым Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003 ; в ред. от 20.04.2017] // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ. – 2003. – № 2.

3. Бусурина, Е. О. Возобновление статуса адвоката, утраченного в результате дисциплинарного производства / Е. О. Бусурина // Бизнес в законе. – 2012. – № 5. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/vozobnovlenie-statusa-advokata-utrachennogo-v-rezultate-distiplinarnogo-proizvodstva>

4. Кантюкова, И. Т. К вопросу о совершенствовании положений российского законодательства о правовом статусе помощника и стажера адвоката / И. Т. Кантюкова // Евразийская адвокатура. – 2013. – № 6 (7). – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/k-voprosu-o-sovershenstvovanii-polozheniy-rossiyskogo-zakonodatelstva-o-pravovom-statuse-pomoschnika-i-stazhera-advokata>



5. Макушина, Е. Э. Некоторые проблемы профессиональной подготовки адвокатов и сдачи квалификационного экзамена в свете реформы рынка юридических услуг / Е. Э. Макушина // Евразийская адвокатура. – 2014. – № 5 (12). – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/nekotorye-problemy-professionalnoy-podgotovki-advokatov-i-sdachi-kvalifikatsionnogo-ekzamina-v-svete-reformy-rynka-yuridicheskikh-uslug>

6. Поспелов, О. В. Гражданско-правовая ответственность адвокатов и адвокатских образований за некачественную юридическую помощь / О. В. Поспелов // Пробелы в российском законодательстве. – 2008. – № 1. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/grazhdansko-pravovaya-otvetstvennost-advokatov-i-advokatskih-obrazovaniy-za-nekachestvennyu-yuridicheskuyu-pomosch>

7. Соловьев, А. А. Квалификационные требования к представителям в административном судебном процессе (зарубежный опыт) / А. А. Соловьев // Вестник Финансового университета. – 2016. – № 2 (92). – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/kvalifikatsionnye-trebovaniya-k-predstaviteliam-v-administrativnom-sudebnom-protsesse-zarubezhnyy-opyt>

#### **4.1. Требования к лицам, занимающимся адвокатской деятельностью**

Статус адвоката в РФ вправе приобрести лицо, которое имеет высшее юридическое образование, полученное в имеющем государственную аккредитацию образовательном учреждении высшего профессионального образования, либо ученую степень по юридической специальности. Указанное лицо также должно иметь стаж работы по юридической специальности не менее двух лет либо пройти стажировку в адвокатском образовании в сроки, установленные настоящим Федеральным законом.

У лиц, высшее юридическое образование которых является впервые полученным высшим профессиональным образованием, стаж работы по юридической специальности исчисляется не ранее чем с момента окончания соответствующего образовательного учреждения.

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

- 1) признанные недееспособными или ограниченно дееспособными;
- 2) имеющие непогашенную или неснятую судимость за совершение умышленного преступления.

## **4.2. Организационная работа квалификационных комиссий. Порядок присвоения статуса адвоката. Присяга адвокатов**

Решение о присвоении статуса адвоката принимает квалификационная комиссия адвокатской палаты субъекта РФ после сдачи лицом, претендующим на приобретение статуса адвоката, квалификационного экзамена.

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

Лицо, отвечающее требованиям закона, вправе обратиться в квалификационную комиссию адвокатской палаты субъекта РФ с заявлением о присвоении ему статуса адвоката.

Квалификационная комиссия при необходимости организует в течение двух месяцев проверку достоверности документов и сведений, представленных претендентом, после завершения которой принимает решение о допуске претендента к квалификационному экзамену.

Квалификационный экзамен состоит из письменных ответов на вопросы и устного собеседования.

Претендент, не сдавший квалификационного экзамена, допускается к повторной процедуре сдачи квалификационного экзамена, не ранее чем через год.

Квалификационная комиссия в трехмесячный срок со дня подачи претендентом заявления о присвоении ему статуса адвоката принимает решение о присвоении либо об отказе в присвоении претенденту статуса адвоката. Решение квалификационной комиссии о присвоении претенденту статуса адвоката вступает в силу со дня принятия претендентом присяги адвоката.

Статус адвоката присваивается претенденту на неопределенный срок и не ограничивается определенным возрастом адвоката.

Вмешательство в адвокатскую деятельность, осуществляемую в соответствии с законодательством, либо препятствование этой деятельности каким бы то ни было образом запрещаются.

Адвокат не может быть привлечен к какой-либо ответственности (в том числе после приостановления или прекращения статуса адвоката) за выраженное им при осуществлении адвокатской деятельности мнение, если только вступившим в законную силу приговором суда не будет установлена виновность адвоката в преступном действии (бездействии).

Указанные ограничения не распространяются на гражданско-правовую ответственность адвоката перед доверителем в соответствии с законом.

### **4.3. Государственный реестр адвокатов, его значение для организации деятельности адвокатуры**

Квалификационная комиссия в семидневный срок со дня принятия присяги лицом, успешно сдавшим квалификационный экзамен, уведомляет о присвоении претенденту статуса адвоката и принятии им присяги территориальный орган юстиции, который в месячный срок со дня получения уведомления вносит сведения об адвокате в региональный реестр и выдает адвокату соответствующее удостоверение.

Удостоверение является единственным документом, подтверждающим статус адвоката. Удостоверение подтверждает право беспрепятственного доступа адвоката в здания районных судов, гарнизонных военных судов, арбитражных апелляционных судов, арбитражных судов субъектов Российской Федерации, в здания, в которых правосудие осуществляется мировыми судьями, в здания прокуратур городов и районов, приравненных к ним военных и иных специализированных прокуратур в связи с осуществлением профессиональной деятельности.

Адвокат может одновременно являться членом адвокатской палаты только одного субъекта Российской Федерации, сведения о нем вносятся только в один региональный реестр. Адвокат вправе осуществлять свою деятельность только в одном адвокатском образовании.

Адвокат со дня присвоения статуса адвоката либо внесения сведений об адвокате в региональный реестр после изменения им членства в адвокатской палате либо возобновления статуса адвоката обязан уведомить совет адвокатской палаты об избранной им форме адвокатского образования в трехмесячный срок со дня наступления указанных обстоятельств.

Невнесение сведений об адвокате в региональный реестр либо невыдача адвокату удостоверения в установленные законом сроки могут быть обжалованы в суд.

Порядок изменения адвокатом членства в адвокатской палате одного субъекта Российской Федерации на членство в адвокатской палате другого субъекта Российской Федерации определяется советом Федеральной палаты адвокатов.

#### **4.4. Порядок приостановления и прекращения статуса адвоката.**

##### **Гарантии независимости адвоката. Приостановление статуса адвоката**

Статус адвоката приостанавливается по следующим основаниям:

- избрание адвоката в орган государственной власти или орган местного самоуправления на период работы на постоянной основе;
- неспособность адвоката более шести месяцев исполнять свои профессиональные обязанности;
- призыв адвоката на военную службу;
- признание адвоката безвестно отсутствующим в установленном федеральным законом порядке.

В случае принятия судом решения о применении к адвокату принудительных мер медицинского характера суд может рассмотреть вопрос о приостановлении статуса данного адвоката.

##### **Прекращение статуса адвоката**

Статус адвоката прекращается советом адвокатской палаты субъекта РФ, в региональный реестр которого внесены сведения об адвокате, по следующим основаниям:

- 1) подача адвокатом заявления о прекращении статуса адвоката в совет адвокатской палаты;
- 2) вступление в законную силу решения суда о признании адвоката недееспособным или ограниченно дееспособным;
- 3) смерть адвоката или вступление в законную силу решения суда об объявлении его умершим;
- 4) вступление в законную силу приговора суда о признании адвоката виновным в совершении умышленного преступления;
- 5) выявление обстоятельств, препятствующих получению статуса адвоката;
- 6) нарушение положений п. 3.1 ст. 16 ФЗ № 63.

Статус адвоката может быть прекращен по решению совета адвокатской палаты субъекта РФ, в региональный реестр которого внесены сведения об адвокате, на основании заключения квалификационной комиссии:

- при неисполнении или ненадлежащем исполнении адвокатом своих профессиональных обязанностей перед доверителем;
- нарушении адвокатом норм кодекса профессиональной этики адвоката;
- неисполнении или ненадлежащем исполнении адвокатом решений органов адвокатской палаты, принятых в пределах их компетенции;

– установлении недостоверности сведений, представленных в квалификационную комиссию в соответствии с требованиями п. 2 ст. 10 ФЗ № 63;

– отсутствию в адвокатской палате в течение четырех месяцев со дня наступления обстоятельств, предусмотренных п. 6 ст. 15 ФЗ № 63, сведений об избрании адвокатом формы адвокатского образования.

#### **Гарантии независимости адвоката:**

1. Вмешательство в адвокатскую деятельность, осуществляемую в соответствии с законодательством, либо препятствование этой деятельности каким бы то ни было образом запрещаются.

2. Адвокат не может быть привлечен к какой-либо ответственности (в том числе после приостановления или прекращения статуса адвоката) за выраженное им при осуществлении адвокатской деятельности мнение, если только вступившим в законную силу приговором суда не будет установлена виновность адвоката в преступном действии (бездействии).

Указанные ограничения не распространяются на гражданско-правовую ответственность адвоката перед доверителем в соответствии с настоящим Федеральным законом.

3. Истребование от адвокатов, а также от работников адвокатских образований, адвокатских палат или Федеральной палаты адвокатов сведений, связанных с оказанием юридической помощи по конкретным делам, не допускается.

4. Адвокат, члены его семьи и их имущество находятся под защитой государства. Органы внутренних дел обязаны принимать необходимые меры по обеспечению безопасности адвоката, членов его семьи, сохранности принадлежащего им имущества.

5. Уголовное преследование адвоката осуществляется с соблюдением гарантий адвокату, предусмотренных уголовно-процессуальным законодательством.

---

---

## Т е м а 5

### Организация правозащитной деятельности

**Цель:** изучение современного состояния адвокатуры, ее организационной структуры.

**Задачи:**

1. Ознакомление с организацией адвокатуры, задачами и полномочиями ее звеньев: адвокатской палаты субъекта РФ, собрания (конференции) субъекта РФ, федеральной палаты адвокатов России и Всероссийского съезда адвокатов.
2. Овладение навыками по решению типовых правовых задач, которые могут возникать в процессе адвокатской деятельности.
3. Умение квалифицированно применять нормативно-правовые акты в конкретных сферах юридической деятельности.

*5.1. Задачи и порядок деятельности адвокатской палаты субъекта Российской Федерации.*

*5.2. Задачи и полномочия собрания (конференции) субъекта Российской Федерации.*

*5.3. Задачи и полномочия Федеральной палаты адвокатов России.*

*5.4. Всероссийский съезд адвокатов, его полномочия и порядок работы.*

#### Рекомендуемые правовые акты и специальная литература

1. Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации : федер. закон от 31.05.2002 № 63-ФЗ (в ред. от 29.07.2017) // Парламентская газета. – 2002. – 5 июня. – № 104.

2. Кодекс профессиональной этики адвоката : [принят Первым Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003 ; в ред. от 20.04.2017] // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ. – 2003. – № 2.

3. Галушкин, А. А. Адвокатура в Российской Федерации на современном этапе / А. А. Галушкин // Вестник Российского университета дружбы народов. – 2013. – № 2. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/advokatura-v-rossiyskoj-federatsii-na-sovremennom-etape>

4. Качмазов, Г. А. Понятие и основные принципы функционирования организационных форм деятельности адвокатов в РФ и Германии / Г. А. Качмазов // Пробелы в российском законодательстве. – 2010. – № 1. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/9-4-ponyatie-i-osnovnye-printsipy-funktsionirovaniya-organizatsionnyh-form-deyatelnosti-advokatov-v-rf-i-germanii>

5. Рябцева, Е. И. «Pro bono» как направление деятельности адвокатуры: российский опыт / Е. И. Рябцева // Евразийская адвокатура. – 2015. – № 1 (14). – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/pro-bono-kak-napravlenie-deyatelnosti-advokatury-rossiyskiy-opyt>

### **5.1. Задачи и порядок деятельности адвокатской палаты субъекта Российской Федерации**

Адвокатская палата является негосударственной некоммерческой организацией, основанной на обязательном членстве адвокатов одного субъекта Российской Федерации. Адвокатская палата имеет свое наименование, содержащее указание на ее организационно-правовую форму и субъект Российской Федерации, на территории которого она образована.

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

Адвокатская палата образуется учредительным собранием (конференцией) адвокатов.

Адвокатская палата является юридическим лицом, имеет самостоятельный баланс, открывает расчетный и другие счета в банках в соответствии с законодательством Российской Федерации, а также имеет печать, штампы и бланки со своим наименованием, содержащим указание на субъект Российской Федерации, на территории которого она образована.

Адвокаты не отвечают по обязательствам адвокатской палаты, а адвокатская палата не отвечает по обязательствам адвокатов.

Адвокатская палата подлежит государственной регистрации, которая осуществляется на основании решения учредительного собрания (конференции) адвокатов и в порядке, установленном федеральным законом о государственной регистрации юридических лиц.

Адвокатская палата не подлежит реорганизации. Ликвидация адвокатской палаты субъекта Российской Федерации может быть осуществлена на основании федерального конституционного закона

об образовании в составе Российской Федерации нового субъекта в порядке, который устанавливается федеральным законом.

На территории субъекта Российской Федерации может быть образована только одна адвокатская палата, которая не вправе образовывать свои структурные подразделения, филиалы и представительства на территориях других субъектов Российской Федерации. Образование межрегиональных и иных межтерриториальных адвокатских палат не допускается.

Решения органов адвокатской палаты, принятые в пределах их компетенции, обязательны для всех членов адвокатской палаты.

Адвокатская палата не вправе осуществлять адвокатскую деятельность от своего имени, а также заниматься предпринимательской деятельностью.

## **5.2. Задачи и полномочия собрания (конференции) субъекта Российской Федерации**

Высшим органом адвокатской палаты субъекта Российской Федерации является собрание адвокатов. В случае если численность адвокатской палаты превышает 300 человек, высшим органом адвокатской палаты является конференция адвокатов. Собрание (конференция) адвокатов созывается не реже одного раза в год.

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

К компетенции собрания (конференции) адвокатов относятся:

1) формирование совета адвокатской палаты субъекта Российской Федерации, в том числе избрание новых членов совета и прекращение полномочий членов совета, подлежащих замене, в соответствии с процедурой обновления (ротации) совета, принятие решений о досрочном прекращении полномочий, а также утверждение решений совета о досрочном прекращении полномочий членов совета, статус адвоката которых был прекращен или приостановлен;

2) избрание членов ревизионной комиссии и избрание членов квалификационной комиссии из числа адвокатов;

3) избрание представителя или представителей на Всероссийский съезд адвокатов;

4) определение размера обязательных отчислений адвокатов на общие нужды адвокатской палаты;

5) утверждение сметы расходов на содержание адвокатской палаты;



- 6) утверждение отчета ревизионной комиссии о результатах ревизии финансово-хозяйственной деятельности адвокатской палаты;
- 7) утверждение отчетов совета, в том числе об исполнении сметы расходов на содержание адвокатской палаты;
- 8) утверждение регламента собрания (конференции) адвокатов;
- 9) определение места нахождения совета;
- 10) создание целевых фондов адвокатской палаты;
- 11) установление мер поощрения адвокатов;
- 12) принятие иных решений в ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

Решения собрания (конференции) адвокатов принимаются простым большинством голосов адвокатов, участвующих в собрании (делегатов конференции).

### **5.3. Задачи и полномочия Федеральной палаты адвокатов России**

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

Федеральная палата адвокатов как орган адвокатского самоуправления в Российской Федерации создается в целях представительства и защиты интересов адвокатов в органах государственной власти, органах местного самоуправления, координации деятельности адвокатских палат, обеспечения высокого уровня оказываемой адвокатами юридической помощи, а также реализации иных задач, возложенных на адвокатуру в соответствии с законодательством Российской Федерации. Для достижения указанных целей Федеральная палата адвокатов вправе обращаться в суд в порядке, предусмотренном ст. 46 ГПК РФ и ст. 40 КоАП РФ, с заявлением в защиту прав, свобод и законных интересов неопределенного круга лиц, являющихся членами адвокатского сообщества.

Федеральная палата адвокатов является организацией, уполномоченной на представление интересов адвокатов и адвокатских палат субъектов Российской Федерации в отношениях с федеральными органами государственной власти при решении вопросов, затрагивающих интересы адвокатского сообщества, в том числе вопросов, связанных с выделением средств федерального бюджета на оплату труда адвокатов, участвующих в уголовном судопроизводстве в качестве защитников по назначению органов дознания, органов предварительного следствия или суда.

Федеральная палата адвокатов является юридическим лицом, имеет смету, расчетный и другие счета в банках в соответствии с законодательством Российской Федерации, печать, штампы и бланки со своим наименованием.

Федеральная палата адвокатов образуется Всероссийским съездом адвокатов. Образование других организаций и органов с функциями и полномочиями, аналогичными функциям и полномочиям Федеральной палаты адвокатов, не допускается.

Устав Федеральной палаты адвокатов принимается Всероссийским съездом адвокатов.

Федеральная палата адвокатов подлежит государственной регистрации в порядке, установленном федеральным законом о государственной регистрации юридических лиц.

Федеральная палата адвокатов не подлежит реорганизации. Ликвидация Федеральной палаты адвокатов может быть осуществлена только на основании федерального закона. Решения Федеральной палаты адвокатов и ее органов, принятые в пределах их компетенции, обязательны для всех адвокатских палат и адвокатов.

#### **5.4. Всероссийский съезд адвокатов, его полномочия и порядок работы**

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

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

Всероссийский съезд адвокатов:

1) принимает устав Федеральной палаты адвокатов и утверждает внесение в него изменений и дополнений;

2) принимает Кодекс профессиональной этики адвоката, утверждает внесение в него изменений и дополнений:

2.1) утверждает обязательные для всех адвокатов стандарты оказания квалифицированной юридической помощи и другие стандарты адвокатской деятельности;

3) формирует состав совета Федеральной палаты адвокатов, в том числе избирает новых членов и прекращает полномочия членов совета, подлежащих замене, в соответствии с процедурой обновления

(ротации) совета, а также утверждает решения совета о досрочном прекращении полномочий членов совета, статус адвоката которых был прекращен или приостановлен;

4) определяет размер отчислений адвокатских палат на общие нужды Федеральной палаты адвокатов исходя из численности адвокатских палат;

5) утверждает смету расходов на содержание Федеральной палаты адвокатов;

6) утверждает отчеты совета Федеральной палаты адвокатов, в том числе об исполнении сметы расходов на содержание Федеральной палаты адвокатов;

7) избирает членов ревизионной комиссии Федеральной палаты адвокатов сроком на два года и утверждает ее отчет о результатах финансово-хозяйственной деятельности Федеральной палаты адвокатов;

8) утверждает регламент Съезда;

9) определяет место нахождения совета Федеральной палаты адвокатов;

10) осуществляет иные функции, предусмотренные уставом Федеральной палаты адвокатов (ст. 36 ФЗ № 63).

---

---

## Т е м а 6

### Организация адвокатуры: виды адвокатских образований

**Цель:** изучение видов адвокатских образований, рассмотрение особенностей каждого из них.

**Задачи:**

1. Приобретение умений анализировать и давать верную юридическую оценку разнообразным событиям и другим правовым явлениям, постоянно возникающим на практике.
2. Ознакомление с порядком создания и организации деятельности адвокатского кабинета, коллегии адвокатов, адвокатского бюро и юридической консультации.
3. Овладение навыками по решению практических юридических казусов и их документальному оформлению.

*6.1. Адвокатский кабинет, порядок его создания и деятельности.*

*6.2. Коллегия адвокатов, порядок ее создания и организации деятельности.*

*6.3. Адвокатское бюро, порядок его создания и организации деятельности.*

*6.4. Юридическая консультация, порядок ее создания и организации деятельности.*

*6.5. Оказание адвокатами бесплатной юридической помощи.*

#### Рекомендуемые правовые акты и специальная литература

1. Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации : федер. закон от 31.05.2002 № 63-ФЗ (в ред. от 29.07.2017) // Парламентская газета. – 2002. – 5 июня. – № 104.

2. Кодекс профессиональной этики адвоката : [принят Первым Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003 ; в ред. от 20.04.2017] // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ. – 2003. – № 2.

3. Бугаренко, А. И. Роль адвокатского сообщества в предоставлении бесплатных юридических услуг в России / А. И. Бугаренко // Пробелы в российском законодательстве. – 2010. – № 2. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/9-6-rol-advokatskogo-soobshchestva-v-predostavlenii-besplatnyh-yuridicheskikh-uslug-v-rossii>

4. Ведерников, А. Н. Организационное построение современной российской адвокатуры как структуры гражданского общества /

А. Н. Ведерников // Вестник Томского государственного университета. – 2011. – № 345. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/organizatsionnoe-postroenie-sovremennoy-rossiyskoy-advokatury-kak-struk-tury-grazhdanskogo-obschestva>

5. Игнатов, С. Д. Концептуальные основы организации адвокатуры и адвокатской деятельности в России / С. Д. Игнатов // Вестник Удмуртского университета. – 2011. – № 2. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/kontseptualnye-osnovy-organizatsii-advokatury-i-advokatskoy-deyatelnosti-v-rossii>

### **6.1. Адвокатский кабинет, порядок его создания и деятельности**

Адвокат, имеющий стаж адвокатской деятельности не менее пяти лет и принявший решение осуществлять адвокатскую деятельность индивидуально, вправе учредить адвокатский кабинет. Об учреждении адвокатского кабинета адвокат направляет в совет адвокатской палаты заказным письмом уведомление, в котором указываются сведения об адвокате, место нахождения адвокатского кабинета, порядок осуществления телефонной, телеграфной, почтовой и иной связи между советом адвокатской палаты и адвокатом.

Адвокатский кабинет не является юридическим лицом. Адвокат, учредивший адвокатский кабинет, открывает счета в банках в соответствии с законодательством, имеет печать, штампы и бланки с адресом и наименованием адвокатского кабинета, содержащим указание на субъект Российской Федерации, на территории которого учрежден адвокатский кабинет.

Соглашения об оказании юридической помощи в адвокатском кабинете заключаются между адвокатом и доверителем и регистрируются в документации адвокатского кабинета.

Адвокат вправе использовать для размещения адвокатского кабинета жилые помещения, принадлежащие ему либо членам его семьи на праве собственности, с согласия последних. Жилые помещения, занимаемые адвокатом и членами его семьи по договору найма, могут использоваться адвокатом для размещения адвокатского кабинета с согласия наймодателя и всех совершеннолетних лиц, проживающих совместно с адвокатом.

## **6.2. Коллегия адвокатов, порядок ее создания и организации деятельности**

Два и более адвоката вправе учредить коллегия адвокатов. В числе учредителей коллегии адвокатов должно быть не менее двух адвокатов, имеющих стаж адвокатской деятельности не менее пяти лет.

Коллегия адвокатов является некоммерческой организацией, основанной на членстве и действующей на основании устава, утверждаемого ее учредителями, и заключаемого ими учредительного договора. Учредителями коллегии адвокатов могут быть адвокаты, сведения о которых внесены только в один региональный реестр. В учредительном договоре учредители определяют условия передачи коллегии адвокатов своего имущества, порядок участия в ее деятельности, порядок и условия приема в коллегия адвокатов новых членов, права и обязанности учредителей (членов) коллегии адвокатов, порядок и условия выхода учредителей (членов) из ее состава.

Требования учредительного договора и устава обязательны для исполнения самой коллегией адвокатов и ее учредителями (членами).

Об учреждении, о реорганизации или ликвидации коллегии адвокатов ее учредители направляют заказным письмом в совет адвокатской палаты уведомление.

Коллегия адвокатов считается учрежденной с момента ее государственной регистрации. Государственная регистрация коллегии адвокатов, а также внесение в единый государственный реестр юридических лиц записи о прекращении ее деятельности осуществляются в порядке, установленном федеральным законом о государственной регистрации юридических лиц.

Коллегия адвокатов является юридическим лицом, имеет самостоятельный баланс, открывает счета в банках в соответствии с законодательством Российской Федерации, имеет печать, штампы и бланки с адресом и наименованием коллегии адвокатов, содержащим указание на субъект Российской Федерации, на территории которого учреждена коллегия адвокатов.

Коллегия адвокатов вправе создавать филиалы на всей территории Российской Федерации, а также на территории иностранного государства, если это предусмотрено законодательством иностранного государства.

О создании или закрытии филиала коллегия адвокатов направляет заказным письмом уведомление в совет адвокатской палаты субъекта Российской Федерации, на территории которого учреждена

коллегия адвокатов, а также в совет адвокатской палаты субъекта Российской Федерации, на территории которого создан филиал коллегии адвокатов. Адвокаты, осуществляющие адвокатскую деятельность в филиале коллегии адвокатов, являются членами коллегии адвокатов, создавшей соответствующий филиал.

Сведения об адвокатах, осуществляющих адвокатскую деятельность в филиале коллегии адвокатов, вносятся в региональный реестр субъекта Российской Федерации, на территории которого создан филиал.

Имущество, внесенное учредителями коллегии адвокатов в качестве вкладов, принадлежит ей на праве собственности. Члены коллегии адвокатов не отвечают по ее обязательствам, коллегия адвокатов не отвечает по обязательствам своих членов.

Коллегия адвокатов в соответствии с законодательством Российской Федерации является налоговым агентом адвокатов, являющихся ее членами, по доходам, полученным ими в связи с осуществлением адвокатской деятельности, а также их представителем по расчетам с доверителями и третьими лицами и другим вопросам, предусмотренным учредительными документами коллегии адвокатов. Коллегия адвокатов обязана уведомлять адвокатскую палату об изменениях состава адвокатов – членов коллегии адвокатов.

Коллегия адвокатов не может быть преобразована в коммерческую организацию или любую иную некоммерческую организацию, за исключением случаев преобразования коллегии адвокатов в адвокатское бюро.

### **6.3. Адвокатское бюро, порядок его создания и организации деятельности**

Два и более адвоката вправе учредить адвокатское бюро. Адвокаты, учредившие адвокатское бюро, заключают между собой партнерский договор в простой письменной форме. По партнерскому договору адвокаты-партнеры обязуются соединить свои усилия для оказания юридической помощи от имени всех партнеров. Партнерский договор не предоставляется для государственной регистрации адвокатского бюро.

Ведение общих дел адвокатского бюро осуществляется управляющим партнером, если иное не установлено партнерским договором. Соглашение об оказании юридической помощи с доверителем заключается управляющим партнером или иным партнером от имени всех партнеров на основании выданных ими доверенностей. В дове-

ренностях указываются все ограничения компетенции партнера, заключающего соглашения и сделки с доверителями и третьими лицами. Указанные ограничения доводятся до сведения доверителей и третьих лиц.

Партнерский договор прекращается по следующим основаниям:

- 1) истечение срока действия партнерского договора;
- 2) прекращение или приостановление статуса адвоката, являющегося одним из партнеров, если партнерским договором не предусмотрено сохранение договора в отношениях между остальными партнерами;
- 3) расторжение партнерского договора по требованию одного из партнеров, если партнерским договором не предусмотрено сохранение договора в отношениях между остальными партнерами.

С момента прекращения партнерского договора его участники несут солидарную ответственность по неисполненным общим обязательствам в отношении доверителей и третьих лиц.

При выходе из партнерского договора одного из партнеров он обязан передать управляющему партнеру производства по всем делам, по которым оказывал юридическую помощь.

Адвокат, вышедший из партнерского договора, отвечает перед доверителями и третьими лицами по общим обязательствам, возникшим в период его участия в партнерском договоре.

Адвокатское бюро не может быть преобразовано в коммерческую организацию или любую иную некоммерческую организацию, за исключением случаев преобразования адвокатского бюро в коллегия адвокатов.

После прекращения партнерского договора адвокаты вправе заключить новый партнерский договор. Если новый партнерский договор не заключен в течение месяца со дня прекращения действия прежнего партнерского договора, то адвокатское бюро подлежит преобразованию в коллегия адвокатов либо ликвидации.

С момента прекращения партнерского договора и до момента преобразования адвокатского бюро в коллегия адвокатов либо заключения нового партнерского договора адвокаты не вправе заключать соглашения об оказании юридической помощи.

#### **6.4. Юридическая консультация, порядок ее создания и организации деятельности**

Юридическая консультация создается в целях обеспечения доступности юридической помощи на всей территории субъекта РФ, в том числе юридической помощи, оказываемой гражданам бесплат-



но. В случае если на территории одного судебного района общее число адвокатов во всех адвокатских образованиях, расположенных на территории данного судебного района, составляет менее двух на одного федерального судью, адвокатская палата по представлению органа исполнительной власти соответствующего субъекта Российской Федерации учреждает юридическую консультацию.

Юридическая консультация является некоммерческой организацией. Вопросы создания, реорганизации, преобразования, ликвидации и деятельности юридической консультации регулируются Гражданским кодексом Российской Федерации, Федеральным законом «О некоммерческих организациях» и Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

Представление органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации о создании юридической консультации должно включать сведения:

1) о судебном районе, в котором требуется создать юридическую консультацию;

2) числе судей в данном судебном районе;

3) необходимом в данном судебном районе числе адвокатов;

4) материально-техническом и финансовом обеспечении деятельности юридической консультации, в том числе о предоставляемом юридической консультации помещении, об организационно-технических средствах, передаваемых юридической консультации, а также об источниках финансирования и о размере средств, выделяемых на оплату труда адвокатов, направляемых для работы в юридической консультации.

Совет адвокатской палаты утверждает порядок, в соответствии с которым адвокаты направляются для работы в юридических консультациях. При этом советом адвокатской палаты может быть предусмотрена выплата адвокатам, осуществляющим профессиональную деятельность в юридических консультациях, дополнительного вознаграждения за счет средств адвокатской палаты.

## **6.5. Оказание адвокатами бесплатной юридической помощи**

Непосредственно оказание бесплатной юридической помощи осуществляется в рамках двух действующих систем: государственной и негосударственной.

Государственная система бесплатной юридической помощи

Органы государственной власти субъектов Российской Федерации обеспечивают реализацию положений Федерального закона од-

ним из двух возможных путей: созданием государственных юридических бюро и (или) непосредственным привлечением к этой работе адвокатов. При этом сами субъекты осуществляют финансирование такой деятельности и самостоятельно определяют размер и порядок оплаты труда адвокатов (исходя из своих финансовых возможностей).

Государственные юридические бюро представляют собой специализированные государственные организации по оказанию населению бесплатной юридической помощи, создаются и финансируются органами государственной власти субъектов Российской Федерации. Оказание бесплатной юридической помощи осуществляется в виде правового консультирования в устной и письменной формах, составления документов правового характера, представления интересов граждан в судах и организациях.

Участие адвокатов в государственной системе оказания бесплатной юридической помощи осуществляется на добровольной основе. Адвокаты оказывают гражданам бесплатную юридическую помощь в случаях, предусмотренных ч. 2 и 3 ст. 20 Федерального закона «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» и другими федеральными законами (ст. 18 Федерального закона), в виде правового консультирования в устной и письменной формах, составления документов правового характера, представления интересов граждан в судах и организациях. Адвокат заключает с гражданином договор об оказании бесплатной юридической помощи и проверяет наличие документов, подтверждающих право гражданина на ее получение.

---

---

## Т е м а 7

### Защита права собственности и интеллектуальных прав в суде

**Цель:** изучить основные правила и особенности рассмотрения споров, возникающих в сфере защиты права собственности и интеллектуальных прав, а также правовое положение адвоката при оказании услуг.

**Задачи:**

1. Ознакомление с нормами действующего материального и процессуального законодательства, регламентирующего вопросы защиты права собственности и интеллектуальных прав, особенности деятельности адвоката при рассмотрении данной категории дел.

2. Овладение навыками по подготовке основных юридических документов, позволяющих обеспечить эффективную реализацию права на защиту.

3. Приобретение умения аргументировать принятые решения, в том числе с учетом возможных последствий, предвидеть последствия принятых решений.

*7.1. Понятие «защита права». Механизм гражданско-правовой защиты.*

*7.2. Защита права собственности в судебном порядке.*

*7.3. Защита интеллектуальных прав в судебном порядке.*

#### Рекомендуемые правовые акты и специальная литература

1. Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации : федер. закон от 31.05.2002 № 63-ФЗ (в ред. от 29.07.2017) // Парламентская газета. – 2002. – 5 июня. – № 104.

2. Кодекс профессиональной этики адвоката : [принят Первым Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003 ; в ред. от 20.04.2017] // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ. – 2003. – № 2.

3. Баттахов, П. П. Суд Российской Федерации по интеллектуальным правам / П. П. Баттахов // Юридические записки. – 2013. – № 1. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/sud-rossiyskoy-federatsii-po-intellektualnym-pravam>

4. Егоров, В. Е. Организация правовой защиты интеллектуальной деятельности специализированным судом / В. Е. Егоров // Вестник Псковского государственного университета. – 2013. – № 1. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/organizatsiya-pravovoy-zaschity-intellektualnoy-deyatelnosti-spetsializirovannym-sudom>

5. Ситдиков, Р. Б. Подсудность споров о защите ноу-хау в Суде по интеллектуальным правам / Р. Б. Ситдиков // Ученые записки Казанского университета. Сер.: Гуманитарные науки. – 2015. – № 6. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/podsudnost-sporov-o-zaschite-prav-na-nou-hau-v-sude-po-intellektualnym-pravam>

### **7.1. Понятие «защита права».** **Механизм гражданско-правовой защиты**

Субъективное право на защиту является юридически закрепленной возможностью субъекта правоотношений применять меры защиты в целях восстановления и охраны нарушенных или оспариваемых прав.

Право на защиту включает меры материально-правового и процессуального характера. Это является дополнительным основанием для признания права на защиту самостоятельным субъективным правом, принадлежащим гражданину или юридическому лицу.

С точки зрения материально-правового содержания право на защиту предоставляет управомоченному лицу три группы возможностей:

- право на самозащиту;
- право на использование мер оперативного воздействия;
- право на обращение к компетентным государственным органам с требованием применения мер государственно-принудительного характера.

С точки зрения процессуального содержания права на защиту, предоставленного управомоченному лицу, можно выделить:

- право в договорном порядке установить компетентный орган по разрешению споров и конфликтов;
- реализацию материально-правовой возможности обращения к компетентным органам по защите своих нарушенных прав и интересов.

Понятие «защита права» в точном юридическом смысле не следует смешивать с понятием «охрана права», которое обычно трактуется более широко, так как включает любые меры, направленные на обеспечение интересов управомоченного субъекта.

Охрана права собственности представляет собой комплекс предпринимаемых общественными и государственными органами мер, направленных на предупреждение нарушений права собственности.

Механизм гражданско-правовой защиты состоит из трех взаимосвязанных элементов:

- 1) способ защиты;
- 2) средства защиты;
- 3) формы защиты.

Способ защиты гражданских прав – это совокупность приемов (подходов, технологий) для достижения поставленной цели гражданско-правовой защиты (правопризнание, предупреждение, пресечение, устранение отрицательных последствий правонарушения, восстановление нарушенных прав, первоначального положения, двусторонняя или односторонняя реституция, компенсация понесенных потерь и т.д.).

Правовые средства – это «объективированные субстанционные правовые явления, обладающие фиксированными свойствами, которые позволяют реализовать потенциал права, его силу». К правовым средствам можно отнести весь диапазон правовых явлений, если рассматривать их с позиций функционального предназначения – как инструменты решения конкретных социально-экономических задач (иск, жалоба, заявление и др.).

Форма защиты играет огромную роль в механизме защит прав. Именно форма защиты предопределяет выбор защищаемым лицом конкретного субъекта, обеспечивающего защиту, а следовательно, и выбор процедуры, присущей правозащитной деятельности данного субъекта, совокупность средств и способов защиты, характерных для каждой формы защиты. Форма защиты отвечает на вопрос о том, в каком порядке и каким средством защищается право.

Выделяют несколько форм защиты: юрисдикционная и неюрисдикционная. Основное различие между ними заключается в том, что защита прав и интересов в юрисдикционной форме осуществляется различными специально-уполномоченными государством компетентными органами с присущим каждому из них определенным процессуальным порядком деятельности, в то время как защита прав и интересов в неюрисдикционной форме протекает в рамках материального правоотношения и осуществляется, как правило, самими участниками правоотношений.

В свою очередь в рамках юрисдикционной формы защиты выделяют судебный и административный порядок защиты. В соответствии со ст. 11 ГК РФ защиту нарушенных или оспоренных гражданских прав осуществляют суд, арбитражный суд или третейский суд исходя из подведомственности дел, установленной процессуальным законодательством.

## 7.2. Защита права собственности в судебном порядке

Споры о праве собственности могут быть рассмотрены только судом. Подведомственность того либо иного спора суду общей юрисдикции либо арбитражному суду определяется в соответствии с их компетенцией, которая установлена Арбитражно-процессуальным кодексом Российской Федерации и Гражданско-процессуальным кодексом Российской Федерации. Суды общей юрисдикции рассматривают спорные дела о защите права собственности, возникающие между гражданами (но не индивидуальными предпринимателями). Арбитражные суды решают споры, возникающие между юридическими лицами, и споры, одной из сторон в которых могут быть индивидуальные предприниматели.

Важнейшим способом защиты права собственности является виндикация – истребование собственником своей вещи из чужого незаконного владения.

**I. Виндикционный иск** – это иск невладеющего собственника к владеющему несобственнику об истребовании вещи.

Предметом виндикционного иска может быть только индивидуально-определенное имущество, имеющееся у незаконного владельца в натуре.

Если имущество уничтожено, собственник не может требовать его возврата, но вправе предъявить иск о возмещении убытков. Собственник временно лишен возможности осуществлять все три правомочия, однако право собственности за ним сохраняется и служит основанием для предъявления иска об изъятии вещи у незаконного владельца.

Если незаконно владеющее лицо к моменту предъявления иска передало вещь другому лицу (продал, подарил и т.п.), то иск должен быть предъявлен к тому лицу, у которого фактически эта вещь находится. Притом такой владелец должен быть незаконным. Незаконным владельцем является лицо, похитившее вещь, присвоившее находку, приобретшее вещь у лица, не уполномоченного на ее отчуждение, и т.д.

Гражданское законодательство различает два вида незаконного владения чужой вещью, порождающего различные правовые последствия:

1) добросовестное владение, когда фактический владелец вещи (добросовестный приобретатель) не знает и не должен знать о незаконности своего владения. Согласно п. 3 ст. 302 ГК у такого владельца невозможно истребовать деньги или предъявительские ценные бумаги. Однако имущество у добросовестного приобретателя можно истребовать:

а) в случае если такое имущество было им получено безвозмездно (дарение, наследование и т.п.) от лица, которое не имело права его отчуждать. При этом такое изъятие не несет имущественных убытков добросовестному приобретателю, но способствует восстановлению нарушенного права собственности;

б) в случае возмездного приобретения имущества добросовестным приобретателем у лица, которое не имело права его отчуждать, если собственник имущества или лицо, которому имущество было передано во владение, утерьял его, либо имущество было похищено или выбыло из владения последних иным путем помимо их воли;

2) недобросовестное владение, когда фактический владелец знает либо по обстоятельствам дела должен знать об отсутствии у него прав на имущество. При этом имущество у недобросовестного приобретателя может быть истребовано собственником во всех случаях без каких-либо ограничений.

Виндикационный иск может быть предъявлен лишь при отсутствии обязательственных отношений между сторонами или после того, как обязательственные отношения прекратились (до их прекращения владение вещью опирается на законное основание). Устанавливая в виде общего правила невозможность виндикации собственником своей вещи от добросовестного возмездного приобретателя, закон при этом допускает отдельные исключения.

Виндикация применяется:

1. В отношении добросовестного приобретателя, если имущество было похищено у собственника или у лица, которому имущество было передано собственником во владение.

2. В отношении добросовестного приобретателя в том случае, если имущество было утеряно собственником или лицом, которому это имущество было передано собственником во владение.

3. В отношении добросовестного приобретателя, если имущество выбыло из владения собственника или из обладания лица, которому собственник передал вещь во владение, иным путем помимо их воли.

**II. Негаторный иск** – это иск собственника об устранении всяких нарушений его права, помех в осуществлении его правомочий.

Направлены негаторные иски на защиту прав пользования и распоряжения имуществом. Такие иски служат основным способом защиты от действий владельца сервитута.

1. Собственник недвижимого имущества (земельного участка, другой недвижимости) вправе требовать от собственника соседнего земельного участка, а в необходимых случаях и от собственника дру-

гого земельного участка, предоставления права ограниченного пользования соседним участком (сервитута).

Сервитут может устанавливаться для обеспечения прохода и проезда через соседний земельный участок, а также и других нужд собственника недвижимого имущества, которые не могут быть обеспечены без установления сервитута.

2. Обременение земельного участка сервитутом не лишает собственника участка прав владения, пользования и распоряжения этим участком. Также негаторный иск может быть предъявлен в отношении прекращения сервитута. Поэтому к подобного рода искам не применяется срок исковой давности – требование можно предъявить в любой момент, пока сохраняется правонарушение.

**III. Владельческий иск** – это иск владельца вещь по основанию, предусмотренному законом или договором, об истребовании вещи или устранении нарушений его права (включая также защиту против собственника).

Владельческий иск принадлежит владельцу имущества на праве пожизненного наследуемого владения, хозяйственного ведения, оперативного управления и по другому основанию, предусмотренному законом или договором. Владельческая защита может рассматриваться и более широко – как правило, принадлежащее любому владельцу (при отсутствии противозаконных оснований). В этом случае владельческий иск в предварительном порядке может использовать также собственник. Права на защиту с помощью виндикационного и негаторного исков принадлежат также иным титульным владельцам: арендаторам, хранителям, субъектам права пожизненного наследуемого владения, хозяйственного ведения и других ограниченных вещных прав

В случае, когда продавцом вещи является лицо, которое не имело право ее отчуждать (вещь получена в аренду или является его находкой), а приобретателем вещи является добросовестное лицо, т.е. лицо, которое не знало и не могло знать о том, что продавец не имеет право отчуждать вещь, тогда вступает фактор возмездности сделки.

Если имущество приобретено безвозмездно от лица, которое не имело право отчуждать, собственник вправе истребовать имущество во всех случаях. Если по возмездной сделке, то собственник вправе истребовать имущество только тогда, когда имущество выбыло из владения собственника (или лица, которому собственник передал вещь) помимо его воли; в том числе когда имущество украдено, утеряно (при передаче имущества по воле собственника, владелец известен собственнику, и он может истребовать у него надлежащее возмещение в порядке регресса).



Владелец вправе требовать от собственника возмещения им необходимых затрат на имущество с того времени, с которого собственнику причитаются доходы от имущества. Добросовестный владелец вправе оставлять за собой (или требовать возмещения затрат) произведенные им улучшения имущества.

**IV. Обязательственно-правовые способы защиты права собственности.**

Вещные права могут быть нарушены и косвенным образом, как следствие нарушения иных, чаще всего обязательственных прав. Например, лицо, которому собственник передал свою вещь по договору (арендатор, хранитель, перевозчик и т.п.), отказывается вернуть ее собственнику либо возвращает с повреждениями. Здесь речь должна идти о применении обязательственно-правовых способов защиты имущественных прав. Они специально рассчитаны на случаи, когда собственник связан с правонарушителем обязательственными отношениями.

Обязательственно-правовые способы защиты носят, следовательно, относительный характер и могут иметь объектом любое имущество, включая как вещи (например, подлежащие передаче приобретателю товары), так и различные права, права пользования и т.п. При этом титульные (законные) владельцы, владеющие чужим имуществом в силу закона или договора, могут защищать свое право владения имуществом даже против его собственника.

Вещно-правовая защита титульных владельцев, в том числе субъектов обязательственных, а не только вещных прав на чужое имущество, составляет понятие владельческой защиты, которая в известных случаях охраняет и добросовестное незаконное владение. Фактическое добросовестное владение может стать основанием для приобретения права собственности по давности владения чужим (бесхозяйным) имуществом, включая недвижимость.

Таким образом, обязательственно-правовые способы защиты прав собственности – это иски, основанные на обязательстве, существующем между собственником и нарушителем его права по этому обязательству, и его праве собственности.

### **7.3. Защита интеллектуальных прав в судебном порядке**

Интеллектуальные права защищаются способами, предусмотренными ГК РФ, с учетом существа нарушенного права и последствий нарушения этого права. Способы защиты интеллектуальных прав могут применяться по требованию правообладателей, организа-

ций по управлению правами на коллективной основе, а также иных лиц в случаях, установленных законом.

Меры ответственности за нарушение интеллектуальных прав подлежат применению при наличии вины нарушителя. Отсутствие вины доказывается лицом, нарушившим интеллектуальные права. Если иное не установлено законом, меры ответственности за нарушение интеллектуальных прав, допущенное нарушителем при осуществлении им предпринимательской деятельности, подлежат применению независимо от вины нарушителя, если такое лицо не докажет, что нарушение интеллектуальных прав произошло вследствие непреодолимой силы, т.е. чрезвычайных и непредотвратимых при данных условиях обстоятельств.

Отсутствие вины нарушителя не освобождает его от обязанности прекратить нарушение интеллектуальных прав, а также не исключает применения в отношении нарушителя таких мер, как публикация решения суда о допущенном нарушении, пресечение действий, нарушающих исключительное право на результат интеллектуальной деятельности или на средство индивидуализации либо создающих угрозу нарушения такого права, изъятие и уничтожение контрафактных материальных носителей. Указанные действия осуществляются за счет нарушителя.

---

## Т е м а 8

### Адвокат в уголовном судопроизводстве

**Цель:** изучение нормативной основы деятельности адвоката на различных стадиях уголовного судопроизводства.

**Задачи:**

1. Приобретение умений правильно толковать и применять уголовное и уголовно-процессуальное законодательство.
2. Ознакомление с полномочиями адвоката на всех стадиях уголовного судопроизводства.
3. Умение максимально полно использовать предоставленные адвокатам процессуальные права для установления истины по делу.

*8.1. Особенности деятельности адвоката на различных стадиях уголовного судопроизводства.*

*8.2. Задачи и полномочия адвоката в качестве представителя потерпевшего, свидетеля, гражданского истца и гражданского ответчика.*

*8.3. Особенности деятельности адвоката в судах первой и второй инстанций, надзорном производстве и в производстве по вновь открывшимся обстоятельствам.*

#### **Рекомендуемые правовые акты и специальная литература**

1. Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации : федер. закон от 31.05.2002 № 63-ФЗ (в ред. от 29.07.2017) // Парламентская газета. – 2002. – 5 июня. – № 104.

2. Кодекс профессиональной этики адвоката : [принят Первым Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003 ; в ред. от 20.04.2017] // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ. – 2003. – № 2.

3. Закомолдин, А. В. Проблемы оказания бесплатной юридической помощи в уголовном процессе / А. В. Закомолдин // Вестник Самарской гуманитарной академии. Сер.: Право. – 2015. – № 3. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/problemy-okazaniya-besplatnoy-yuridicheskoy-pomoschi-v-ugolovnom-protssesse>

4. Кузьменко, Е. С. Несколько доводов в защиту стадии возбуждения уголовного дела / Е. С. Кузьменко // Юридическая наука и практика. – 2007. – № 2. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/neskolko-dovodov-v-zaschi-tu-stadii-vozbuzhdeniya-ugolovnogo-dela>

5. Кудрявцев, В. Л. Некоторые проблемные вопросы допуска в качестве защитников адвоката и иных лиц в уголовном судопроиз-

водстве Российской Федерации / В. Л. Кудрявцев // Евразийская адвокатура. – 2012. – № 1-1 (1). – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/nekotorye-problemnye-voprosy-dopuska-v-kachestve-zaschitnikov-advokata-i-inyh-lits-v-ugolovnom-sudoproizvodstve-rossiyskoy-federatsii>

### **8.1. Особенности деятельности адвоката на различных стадиях уголовного судопроизводства**

Одной из форм оказания адвокатом юридической помощи является участие в качестве представителя или защитника доверителя в уголовном судопроизводстве. В уголовном судопроизводстве адвокат может выступать на стороне как защиты, так и обвинения.

Кроме того, в УПК создана новая форма участия адвоката в уголовном судопроизводстве. В ч. 5 ст. 189 УПК РФ говорится о праве свидетеля явиться на допрос с адвокатом, приглашенным им для оказания юридической помощи. При этом отношения между адвокатом и его доверителем строятся на основании п. 3 ст. 2 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ». Защитник – это лицо, осуществляющее в установленном законом порядке защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых и оказывающее им юридическую помощь при производстве по уголовному делу (ч. 1 ст. 49 УПК РФ).

Защитник – лицо, осуществляющее в установленном УПК РФ порядке защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых и оказывающее им юридическую помощь при производстве по уголовному делу (ч. 1 ст. 49 УПК РФ).

В качестве защитника выступают адвокаты. По определению или постановлению суда в качестве защитника могут быть допущены наряду с адвокатом один из близких родственников обвиняемого или иное лицо, о допуске которого ходатайствует обвиняемый. При производстве у мирового судьи указанное лицо допускается и вместо адвоката.

Защитник участвует в уголовном деле с момента:

1) вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого, за исключением случаев, предусмотренных пп. 2–5;

2) возбуждения уголовного дела в отношении конкретного лица;

3) фактического задержания лица, подозреваемого в совершении преступления, применения к нему меры пресечения в виде заключения под стражу:

3.1) вручения уведомления о подозрении в совершении преступления в порядке, установленном ст. 223.1 УПК РФ;

4) объявления лицу, подозреваемому в совершении преступления, постановления о назначении судебно-психиатрической экспертизы;

5) начала осуществления иных мер процессуального принуждения или иных процессуальных действий, затрагивающих права и свободы лица, подозреваемого в совершении преступления;

б) начала осуществления процессуальных действий, затрагивающих права и свободы лица, в отношении которого проводится проверка сообщения о преступлении в порядке, предусмотренном ст. 144 УПК РФ.

Адвокат вступает в уголовное дело в качестве защитника по предъявлении удостоверения адвоката и ордера. С момента вступления защитника в уголовное дело он не вправе разглашать данные предварительного расследования, ставшие ему известными в связи с осуществлением защиты, если он был об этом заранее предупрежден в порядке, установленном ст. 161 УПК РФ. За разглашение данных предварительного расследования защитник несет ответственность в соответствии со ст. 310 УК РФ.

Статья 51 УПК РФ устанавливает случаи обязательного участия защитника:

1) подозреваемый, обвиняемый не отказался от защитника в порядке, установленном ст. 52 УПК РФ;

2) подозреваемый, обвиняемый является несовершеннолетним;

3) подозреваемый, обвиняемый в силу физических или психических недостатков не может самостоятельно осуществлять свое право на защиту:

3.1) судебное разбирательство проводится в отсутствие подсудимого;

4) подозреваемый, обвиняемый не владеет языком, на котором ведется производство по уголовному делу;

5) лицо обвиняется в совершении преступления, за которое может быть назначено наказание в виде лишения свободы на срок свыше пятнадцати лет, пожизненное лишение свободы или смертная казнь;

б) уголовное дело подлежит рассмотрению судом с участием присяжных заседателей;

7) обвиняемый заявил ходатайство о рассмотрении уголовного дела в особом порядке;

8) подозреваемый заявил ходатайство о производстве по уголовному делу дознания в сокращенной форме.

По делу, в котором участие защитника обязательно, а защитник не приглашен, следователь, прокурор или суд обязаны обеспечить участие защитника в деле. Обвиняемый должен быть обеспечен юридической помощью, так как это демонстрирует охранение процесса

обвинения от любых возможных подозрений в пристрастности и не-объективности.

В соответствие со ст. 50 УПК органы предварительного расследования и суд обязаны учитывать принятый советом Федеральной палаты адвокатов порядок и участие адвоката в уголовных делах по назначению. Это позволит избежать ситуаций, когда органами предварительного расследования игнорируются решения органов адвокатского самоуправления и назначаются адвокаты для участия в уголовных делах вопреки интересам подозреваемых и обвиняемых.

В июле 2017 г. были внесены поправки в ст. 31, 37 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», закрепляющие, что порядок оказания юридической помощи адвокатами, участвующими в уголовном судопроизводстве в качестве защитников по назначению, определяется советом Федеральной палаты адвокатов. При этом на адвокатские палаты субъектов РФ возлагается функция по организации оказания юридической помощи адвокатами-защитниками по назначению в соответствии с указанным порядком.

Обвиняемый вправе в любой момент производства отказаться от защитника.

Процессуальное положение адвоката в уголовном судопроизводстве определяется его статусом защитника обвиняемого (подозреваемого, подсудимого) или представителя потерпевшего (частного обвинителя, гражданского истца, гражданского ответчика, свидетеля).

В соответствии с ч. 1 ст. 53 УПК РФ с момента вступления в уголовное дело защитник имеет следующие права:

1. Право иметь с подозреваемым, обвиняемым свидания.
2. Право собирать и представлять доказательства, необходимые для оказания юридической помощи.
3. Право привлекать специалиста.

В соответствии с поправками в УПК РФ (Федеральный закон от 17.04.2017 № 73-ФЗ) п. 2.1 ст. 58 закреплено положение о том, что адвокату и его подзащитному не может быть отказано в удовлетворении ходатайства о привлечении к участию в деле специалиста для разъяснения вопросов, входящих в его профессиональную компетенцию.

4. Право присутствовать при предъявлении обвинения.

В действующем УПК данное право детализируется тем, что ч. 2 ст. 172 УПК РФ устанавливает, что при извещении лица о дне предъявления обвинения следователь одновременно разъясняет ему право самостоятельно пригласить защитника или ходатайствовать об обеспечении участия защитника в порядке ст. 50 УПК РФ.

5. Право участвовать в допросе подозреваемого, обвиняемого, а также в иных следственных действиях, производимых с участием подозреваемого, обвиняемого либо по его ходатайству или ходатайству самого защитника.

По действующему законодательству разрешения следователя на участие в этих следственных действиях не требуется. Это представляется правильным, так как для обеспечения объективного расследования по делу необходимо, чтобы как можно меньше вопросов зависело от собственного усмотрения соответствующих должностных лиц.

6. Право знакомиться с протоколом задержания, постановлением о применении меры пресечения, протоколами следственных действий, произведенных с участием подозреваемого, обвиняемого, иными документами, которые предъявлялись либо должны были предъявляться подозреваемому, обвиняемому.

Ряд указанных материалов представляется защитнику для ознакомления при его допуске к участию в деле. Действующий УПК предусматривает вручение копий ряда документов обвиняемому (подозреваемому, подсудимому).

Одной из тактических рекомендаций для адвокатов-защитников является ведение «адвокатского производства», к которому должны приобщаться копии постановления о возбуждении уголовного дела, протокола задержания, постановления о заключении под стражу.

7. Право знакомиться по окончании предварительного расследования со всеми материалами уголовного дела, выписывать из уголовного дела любые сведения в любом объеме, снимать за свой счет копии с материалов уголовного дела, в том числе с помощью технических средств.

По окончании предварительного расследования защитник (как и представляемое им лицо) получает право знакомиться со всеми материалами дела (в порядке ст. 217 УПК РФ).

При этом для обеспечения права обвиняемого на защиту УПК предполагает совместное ознакомление, допуская отдельный порядок ознакомления только по ходатайству обвиняемого и защитника. На данном этапе обвиняемый и защитник уравниваются в правах (так, оба участника процесса могут повторно обращаться к любому из томов уголовного дела, выписывать любые сведения в любом объеме, снимать копии с документов).

Ограничения предусмотрены для защитника и обвиняемого в части снятия копий с документов и выписок из материалов уголовного дела, которые содержат сведения, составляющие государственную и иную охраняемую законом тайну. Эти копии и выписки хра-

няться при уголовном деле и предоставляются обвиняемому и защитнику во время судебного разбирательства (ч. 2 ст. 217 УПК РФ).

#### 8. Право заявлять ходатайства и отводы.

Ходатайство может быть заявлено в любой момент производства по уголовному делу, причем как в устной, так и в письменной форме. Срок для разрешения ходатайств в соответствии со ст. 121 УПК не должен превышать трех суток. На стадии предварительного расследования, например, установлены правила об обязательности рассмотрения каждого ходатайства, заявленного по уголовному делу (ст. 159 УПК). При этом существует круг вопросов, ходатайства по которым подлежат удовлетворению во всех случаях: допрос свидетелей, производство судебной экспертизы и других следственных действий, если обстоятельства, об установлении которых ходатайствует лицо, имеют значение для уголовного дела.

9. Право участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой, второй и надзорной инстанций, а также в рассмотрении вопросов, связанных с исполнением приговора.

10. Право приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора, суда и участвовать в их рассмотрении судом.

#### 11. Право использовать иные средства и способы защиты.

Адвокат вступает в уголовное дело в качестве защитника по предъявлении удостоверения адвоката и ордера (ч. 4 ст. 49 УПК РФ). Никто не вправе требовать от адвоката и его доверителя предъявления соглашения об оказании юридической помощи для вступления адвоката в дело (ч. 2 ст. 6 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»).

В 2017 г. были внесены поправки в уголовно-процессуальное законодательство, которые направлены на закрепление дополнительных гарантий принципа состязательности уголовного процесса, а также на реализацию принципа независимости адвокатов в уголовном судопроизводстве.

УПК РФ дополнен новой статьей (ст. 450.1), в которой закреплены требования к производству обыска в жилище и офисе адвоката. Так, обыск у адвоката может быть произведен только на основании судебного решения, в котором должны быть указаны конкретные отыскиваемые предметы и данные. Изъятие адвокатского досье целиком недопустимо, как недопустимы и фотографирование, киносъемка, видеозапись и иная фиксация материалов адвокатского досье. Кроме того, при обыске у адвоката обеспечивается участие представителя совета адвокатской палаты.



Внесены изменения в ст. 75 УПК РФ в части расширения перечня недопустимых доказательств. Таковыми теперь считаются доказательства, полученные в ходе оперативно-розыскных мероприятий или следственных действий путем изъятия материалов из производства адвоката по делам его доверителей.

Статья 159 УПК РФ дополнена положением, согласно которому участникам уголовного судопроизводства не может быть отказано не только в производстве следственных действий, а также в приобщении к материалам уголовного дела доказательств. Главное условие – чтобы обстоятельства, об установлении которых ходатайствуют эти лица, имели значение для данного уголовного дела и подтверждались этими доказательствами. Кроме того, данная статья дополнена положением, согласно которому адвокату не может быть отказано в участии в следственном действии, производимом по ходатайству адвоката, обвиняемого или подозреваемого.

## **8.2. Задачи и полномочия адвоката в качестве представителя потерпевшего, свидетеля, гражданского истца и гражданского ответчика**

Согласно ч. 1 ст. 45 и ч. 1 ст. 55 УПК РФ представителями потерпевшего, гражданского истца, частного обвинителя и гражданского ответчика могут быть адвокаты; представителями гражданского истца и гражданского ответчика, являющимися юридическими лицами, – также иные лица, полномочные представлять их интересы в соответствии с ГК РФ. Сосредоточим внимание на представительстве интересов граждан. По постановлению мирового судьи в качестве представителя потерпевшего или гражданского истца могут быть также допущены один из близких родственников либо иное лицо, о допуске которого ходатайствует потерпевший или гражданский истец. По определению суда или постановлению судьи, прокурора, следователя, дознавателя в качестве представителя гражданского ответчика может выступать один из его близких родственников или иное лицо, о допуске которого ходатайствует гражданский ответчик.

Из этих положений вытекает, что представителем частного обвинителя может быть адвокат. Представителем гражданского истца – физического лица – адвокат, а если дело подсудно мировому судье, то и иное лицо, но только на основании постановления мирового судьи. Представителем гражданского ответчика – физического лица – может быть адвокат, а также иное лицо, если оно допущено к участию в деле на основании определения суда или постановления судьи, прокурора,

следователя и дознавателя. Таким образом, представителем гражданского ответчика – физического лица – может быть «иное лицо» (не являющееся адвокатом).

Столь узкий круг лиц, которые могут быть представителями в уголовном процессе, и различный подход законодателя к регулированию этого вопроса в отношении представителей различных участников уголовного судопроизводства приводят к выводу о том, что соответствующими нормами УПК РФ нарушается право граждан на выбор представителя. Однако стоит отметить и то, что законодатель пошел по пути увеличения гарантий по обеспечению права граждан на квалифицированную юридическую помощь, обозначив в качестве лиц, имеющих право быть представителями в уголовном судопроизводстве, прежде всего адвокатов.

В качестве законных представителей потерпевшего для участия в уголовном деле могут быть допущены родители, усыновители, опекуны или попечители, представители учреждений или организаций, на попечении которых находится потерпевший, органы опеки и попечительства (п. 12 ст. 5 УПК РФ).

В соответствии с ч. 3 ст. 56 УПК РФ исключается возможность привлечения в качестве свидетелей:

- адвоката, защитника подозреваемого, обвиняемого – об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием, за исключением случаев, если о допросе в качестве свидетеля ходатайствует адвокат, защитник подозреваемого, обвиняемого с согласия и в интересах подозреваемого, обвиняемого;

- адвоката – об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с оказанием юридической помощи, за исключением случаев, если о допросе в качестве свидетеля ходатайствует адвокат с согласия лица, которому он оказывал юридическую помощь.

В контексте п. 2 ч. 3 ст. 56 УПК РФ законодатель «участие в производстве по уголовному делу» рассматривает как одну из форм оказания юридической помощи. Поэтому имеется в виду не только адвокат, участвовавший или участвующий по данному делу в качестве защитника подозреваемого или обвиняемого, но и адвокат, оказывавший иные формы юридической помощи: дачу советов; составление документов в интересах лиц, участвующих по данному делу; участие по данному делу в качестве представителя потерпевшего, гражданского истца или ответчика; оказание юридической помощи свидетелю, вместе с которым адвокат вправе явиться на допрос и присутствовать при его проведении. Кроме того, он может получить

определенную информацию даже не в связи с оказанием помощи, а только ввиду обращения за помощью.

Положение, содержащееся в ст. 48 Конституции, предусматривает право свидетеля в случае, если ему необходима юридическая помощь, являться на допрос со своим адвокатом. Участие адвоката на стороне свидетеля ограничивается его присутствием и наблюдением за соблюдением прав и законных интересов свидетеля при его допросе. Адвокат не вправе задавать вопросы и комментировать ответы свидетеля, однако вправе делать заявления, которые подлежат обязательному занесению в протокол допроса (ч. 5 ст. 189 УПК РФ).

При наличии достаточных данных об угрозе причинения вреда правам и законным интересам свидетеля, а также его родственникам или близким он имеет право ходатайствовать о применении мер безопасности, перечисленных в ст. 11 УПК РФ (изъятие сведений о защищаемом лице из материалов уголовного дела с указанием псевдонима; контроль и запись телефонных переговоров этих лиц; опознание в условиях, исключающих наблюдение опознающего опознаваемым; рассмотрение дела в закрытом судебном заседании; допрос в суде при условиях, исключающих визуальное наблюдение свидетеля другими участниками судебного разбирательства). Основанием для применения дополнительных мер безопасности является наличие сведений о возможности угрозы свидетелю или иным участникам процесса со стороны лица, в отношении которого решается вопрос о применении меры пресечения (п. 3 ч. 1 ст. 97 УПК РФ). УПК устанавливает характер угрозы более определенно, чем уголовный закон. В ст. 309 УК РФ состав преступления связывается с точно перечисленными видами посягательства – шантажом, с угрозой убийства, причинением вреда здоровью, уничтожением или повреждением имущества свидетеля, потерпевшего, эксперта или их близких. Следовательно, другой способ воздействия, не подпадающий под перечень видов угрозы в диспозиции ч. 1 ст. 309 УК РФ, не влечет уголовной ответственности.

### **8.3. Особенности деятельности адвоката в судах первой и второй инстанций, надзорном производстве и в производстве по вновь открывшимся обстоятельствам**

Закон не предусматривает обязательного участия защитника в кассационной инстанции. Основанием для участия защитника в кассационной инстанции является его приглашение подсудимым, закон-

ным представителем, иными лицами по поручению или с согласия подсудимого. Такое поручение оформляется заключением соглашения между доверителем и адвокатом. Документом, подтверждающим полномочия адвоката, является ордер адвокатского образования. Юридическую помощь в суде второй инстанции может оказывать адвокат, как ранее участвующий в деле, так и любой другой, которому будет поручена защита интересов подсудимого в кассационной инстанции.

Работа адвоката в кассационной инстанции делится на два этапа:

- 1) подготовка к кассационному рассмотрению дела;
- 2) непосредственное участие адвоката в кассационном заседании.

Подготовка к участию в кассационном производстве предполагает:

- изучение материалов уголовного дела;
- беседу с подсудимым;
- составление кассационной жалобы и направление ее в суд;
- ознакомление с кассационными жалобами других лиц;
- сбор дополнительных материалов;
- подготовку дополнительной жалобы;
- подготовку выступления в суде кассационной инстанции.

Изучение материалов следует начинать с анализа приговора суда. Соответствие приговора требованиям законности, обоснованности и мотивированности должно быть проверено адвокатом. Сопоставляя приговор и протокол судебного заседания, адвокат выявляет наличие противоречий в этих актах, несоответствие выводов, изложенных в приговоре, фактическим обстоятельствам дела. В процессе подготовки дела к рассмотрению в кассационной инстанции защитник вправе иметь свидания с осужденным, обсуждать и согласовывать с ним позицию по делу, решать, что обжаловать и в каком объеме. После изучения материалов уголовного дела и беседы с подзащитным адвокат приступает к написанию и составлению кассационной жалобы. Закон предъявляет к кассационной жалобе определенные требования, кроме того, она должна быть убедительной, логичной и мотивированной. Построение кассационной жалобы может зависеть от конкретных обстоятельств дела и позиции защиты, которую избрал адвокат. В жалобе адвокат может просить: отменить приговор суда и производство по делу прекратить; изменить приговор суда; отменить приговор суда и направить дело на новое судебное рассмотрение в суд первой инстанции со стадии предварительного слушания или со стадии судебного

разбирательства. В просительной части кассационной жалобы недопустима альтернатива. Такая позиция порождает непоследовательность и противоречивость защиты, подрывает аргументацию и выводы адвоката. Если жалоба не соответствует требованиям закона по содержанию или форме, то она возвращается заявителю с указанием срока для ее пересоставления. Подготовленная кассационная жалоба направляется в суд, вынесший приговор. Адвокат имеет право ознакомиться с кассационными жалобами других участников уголовного судопроизводства и при необходимости подать на них возражения.

Кроме того, защитник вправе подать дополнительную кассационную жалобу, в которой он может расширить аргументацию мотивировочной части ранее поданной жалобы, или изменить просительную часть в связи с появлением новых материалов. Основная задача адвоката в кассационном производстве – доказать необоснованность и незаконность приговора суда первой инстанции. В своем выступлении адвокат обосновывает несостоятельность доводов прокурора или жалобы потерпевшего или обосновывает принесенную им кассационную жалобу. Оставление судом второй инстанции приговора без изменения, а жалобу без удовлетворения не лишает адвоката права на обжалования этих решений в надзорном порядке.

Подать жалобу в порядке надзора адвокат имеет право только по просьбе осужденного или оправданного, его законных представителей или с его согласия. Для представления интересов осужденного в надзорном порядке необходимо заключение нового соглашения. На основании этого соглашения адвокатское образование выдает адвокату ордер на ведение дела в порядке надзора. Жалоба в порядке надзора направляется в суд надзорной инстанции, правомочный рассматривать данное дело. Для составления юридически обоснованной и грамотной жалобы в порядке надзора необходимо хорошее знание всех материалов уголовного дела. При изучении материалов адвокат вправе встретиться с осужденным и обсудить с ним правовую позицию о защите прав и интересов в надзорной инстанции. Жалоба в порядке надзора по требованиям закона не отличается от кассационной, но по содержанию гораздо шире, поскольку в ней обжалуются судебные решения не только суда первой инстанции, но и всех последующих инстанций. Просительная часть жалобы должна вытекать из анализа и доводов, содержащихся в мотивировочной части жалобы, и быть свободной от противоречий и альтернатив. Если судья возбуждает надзорное производство по жалобе адвоката, то адвокат готовится к участию в надзорном производстве. Адвокат допускается к участию в судебном разбирательстве в надзорном производстве при

условии заявления им ходатайства об этом. Обычно такое ходатайство заявляется адвокатом в самой надзорной жалобе. До начала судебного заседания адвокату по его ходатайству предоставляется возможность ознакомления с надзорной жалобой или надзорным представлением. Неявка адвоката для рассмотрения дела в надзорной инстанции не препятствует рассмотрению уголовного дела в его отсутствие. В судебном заседании адвокату предоставляется возможность выступить с объяснением после выступления прокурора. В случае если решение надзорной инстанции не удовлетворит адвоката его доверителя, то адвокат вправе обратиться в вышестоящую надзорную инстанцию, однако для этого необходимо заключение нового соглашения с доверителем.

---

## Т е м а 9

### Адвокатское расследование

**Цель:** изучение правовых основ адвокатского расследования, тактики и стратегии его осуществления.

**Задачи:**

1. Приобретение умений направлять адвокатский запрос, правильно собирать информацию по конкретному делу, разрабатывать тактику и стратегию адвокатского расследования.

2. Ознакомление с нормативной основой адвокатского расследования, практическими особенностями его осуществления.

3. Умение точно и обоснованно использовать на практике правовые нормы, позволяющие быстро и эффективно разрешить конкретные ситуации.

*9.1. Правовые основы и понятие адвокатского расследования.*

*9.2. Предмет адвокатского расследования.*

*9.3. Процедура проведения адвокатского расследования.*

*9.4. Адвокатский запрос: понятие, новое в нормативном регулировании, проблемы реализации.*

#### Рекомендуемые правовые акты и специальная литература

1. Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации : федер. закон от 31.05.2002 № 63-ФЗ (в ред. от 29.07.2017) // Парламентская газета. – 2002. – 5 июня. – № 104.

2. Кодекс профессиональной этики адвоката : [принят Первым Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003 ; в ред. от 20.04.2017] // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ. – 2003. – № 2.

3. Киселев, П. П. Нормативно-правовые основы адвокатского уголовного расследования / П. П. Киселев // Евразийская адвокатура. – 2013. – № 1 (2). – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/normativno-pravovye-osnovy-advokatskogo-ugolovnogo-rassledovaniya>

4. Кудрявцев, А. Л. Право адвоката-защитника собирать доказательства по действующему законодательству / А. Л. Кудрявцев // Пробелы в российском законодательстве. – 2012. – № 2. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/pravo-advokata-zaschitnika-sobirat-dokazatelstva-po-deystvuyuschemu-zakonodatelstvu>

5. Халилов, Ф. Я. Понятие адвокатского расследования в уголовном процессе: краткий анализ позиций в теории / Ф. Я. Халилов //

Пробелы в российском законодательстве. – 2012. – № 2. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/ponyatie-advokatskogo-rassledovaniya-v-ugolovnom-protssesse-kratkiy-analiz-pozitsiy-v-teorii>

## **9.1. Правовые основы и понятие адвокатского расследования**

Адвокатское расследование, как и вся профессиональная деятельность адвоката в уголовном процессе, является односторонним, нацеленным на выявление, установление и закрепление обстоятельств и доказательств, подтверждающих невиновность подзащитного или смягчающих его участь, или обосновывающих основания для реабилитации. Собранные в ходе адвокатского расследования доказательства не составляют отдельного уголовного дела, а являются его неотъемлемой частью.

Объем и пределы адвокатского расследования, как и в целом досудебного производства, а также особенности деятельности адвоката на данном этапе процесса определяют ст. 45, 53, 73, ч. 3 ст. 86 УПК РФ.

Адвокатское расследование нацелено на выявление, закрепление и включение в сферу доказывания по уголовному делу лишь доказательств, опровергающих доводы стороны обвинения либо свидетельствующих о совершении обвиняемым, подсудимым иного менее тяжкого преступления или о наличии обстоятельств, смягчающих их ответственность за содеянное.

Деятельность адвоката, направленная на выяснение соответствующих обстоятельств и собиране доказательств в целях защиты подозреваемого или обвиняемого, является публично-правовой, а не частной. Эта природа деятельности адвоката в целом в уголовном процессе и на отдельных его стадиях обусловлена самой сущностью уголовного судопроизводства как публичной деятельности государства, направленной на выявление, расследование и рассмотрение уголовных конфликтов уполномоченными на то органами и должностными лицами в пределах предоставленной им законом компетенции (дознатель, следователь, прокурор, судья, суд).

В уголовно-процессуальной деятельности адвокат выполняет свои, возложенные на него законом, ролевые функции защитника, обвинителя, представителя, оказывая тем самым квалифицированную юридическую помощь и осуществляя право на защиту. Важнейший вид квалифицированной юридической помощи как раз и состоит в осуществлении права на защиту.

Адвокатское расследование выступает как составная часть досудебного производства по уголовным делам, представляет собой но-



вый вид предварительного расследования, которое гармонично дополняет существующие его формы: дознание и предварительное следствие. Основываясь на этом, можно утверждать, что в настоящее время досудебное производство в уголовном процессе включает следующие составные: дознание, предварительное следствие, адвокатское расследование.

По отношению к первым двум видам досудебного производства последнее выполняет субсидиарную (вспомогательную) роль, ибо производится факультативно, лишь тогда, когда сторона защиты в лице подозреваемого, обвиняемого и их защитника-адвоката придет к выводу, что при проведении дознания или предварительного следствия не установлены или неполно установлены обстоятельства, имеющие значение для защиты прав, свобод и законных интересов подзащитного, а также в случаях, когда с достаточной полнотой не собраны доказательства, характеризующие личность подозреваемого или обвиняемого и влияющие на вид и размер наказания, которое может быть назначено подсудимому. По своему объему и направленности адвокатское расследование представляет одностороннюю публично-правовую деятельность в интересах подзащитного, осуществляемую его адвокатом (адвокатами) на досудебном производстве по уголовным делам.

Таким образом, **адвокатское расследование** – это основанный на законе, опирающийся на правовые основы вид публично-правовой деятельности, осуществляемый адвокатом на досудебном производстве по уголовному делу в интересах подзащитного или доверителя в целях выявления, установления и закрепления доказательств и обстоятельств, имеющих значение для защиты прав, свобод, законных интересов подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика.

## 9.2. Предмет адвокатского расследования

Предмет защиты – это довольно сложное образование, включающее многие составные. Причем предмет защиты един для всего уголовного процесса, хотя может быть конкретизирован применительно к отдельным его стадиям с точки зрения объектов, подлежащих защите. Предмет защиты в уголовном процессе предопределяет предмет адвокатского расследования, который никогда не может быть шире предмета защиты в уголовном судопроизводстве. Предмет адвокатского расследования либо совпадает с предметом защиты, либо охватывает его часть.

Предмет адвокатского расследования определяют обстоятельства, подлежащие доказыванию по каждому уголовному делу при производстве по нему дознания, предварительного следствия и судебного разбирательства (ст. 73 УПК РФ). В силу этого предусмотренные данной нормой обстоятельства не только едины для всего уголовного судопроизводства, но и универсальны в том смысле, что подлежат доказыванию на каждой стадии уголовного процесса и ориентируют его стороны и суд, в каком направлении надлежит осуществлять информационный поиск с тем, чтобы выяснить, установить, зафиксировать и исследовать наиболее значимые факты по каждому уголовному делу.

Предмет адвокатского расследования могут составлять обстоятельства, подтверждающие вывод о причастности подозреваемого к совершению более тяжкого деяния или совершении обвиняемым более тяжкого преступления; причинении обвиняемым большего имущественного вреда, чем вмененный ему в вину; совершении преступления не одним лицом, а группой лиц либо организованной преступной группой; о необоснованности изменения обвинения дознавателем, следователем или прокурором в сторону смягчения участи виновных в совершении преступления.

**Предмет адвокатского расследования** – это совокупность обстоятельств уголовного дела, имеющих юридическое значение и подлежащих установлению в интересах подзащитного или доверителя с учетом их поручения, требований, адресованных адвокату по конкретному уголовному делу и в предусмотренных законом пределах.

По отношению к дознанию и предварительному следствию адвокатское расследование имеет вспомогательное (субсидиарное) значение. Прокурор, следователь, дознаватель расследуют уголовное дело в полном объеме, в то время как перед адвокатом, производящим адвокатское расследование, такая задача не стоит и не может быть поставлена. Ибо адвокат осуществляет частичное расследование, направленное:

а) на выявление, установление, исследование и закрепление узкого круга обстоятельств, имеющих значение для защиты, либо представительства интересов подзащитного или доверителя (например, устанавливает лишь некоторые из обстоятельств, предусмотренных ст. 73 УПК РФ);

б) на собирание доказательств, подтверждающих позицию адвоката и его клиента, ввиду чего закон ограничил возможности адвоката по исследованию доказательственной информации пределами, предусмотренными ч. 3 ст. 86 УПК РФ;

в) на установление истины по делу. Он своей процессуальной деятельностью призван содействовать установлению истины следователем, прокурором, судом.

Трудно переоценить социальное и правовое значение названного вида досудебного производства. В социальном плане адвокатское расследование представляет разновидность контроля института гражданского общества – адвокатуры, за объективностью и справедливостью дознания или предварительного следствия. При отступлении от перечисленных требований при производстве предварительного расследования адвокат имеет реальную возможность принять меры по устранению названных недостатков путем проведения адвокатского расследования.

В этом смысле оно играет компенсаторную роль по отношению к дознанию либо предварительному следствию, т.е. нацелено на то, чтобы устранить пробелы в доказательственной информации, которые негативно скажутся на защите прав, свобод и законных интересов подозреваемого, обвиняемого или потерпевшего. Речь идет о пробелах в предварительном расследовании, несомненно, указывающих на явную невыясненность обстоятельств, оправдывающих подозреваемого или обвиняемого или свидетельствующих о совершении ими менее тяжкого деяния. В таких случаях адвокатское расследование выступает как процессуальная гарантия жизненных ценностей и благ личности на досудебном производстве по уголовным делам.

Более того, с точки зрения уголовно-процессуального права, адвокатское расследование – это универсальная и эффективная гарантия прав, свобод, законных интересов подозреваемого, обвиняемого, потерпевшего, подсудимого. Она позволяет каждому из них реально влиять на ход и исход производства по уголовному делу, поскольку сопряжена с участием в уголовно-процессуальном доказывании, т.е. в самой важной сфере уголовно-процессуальной деятельности. Полученная в процессе ее информация об обстоятельствах и доказательствах по делу составляет собственную базу защиты или представительства, позволяя независимо от имеющихся в деле материалов формировать по нему собственную позицию адвоката, его выводы и требования. Вот в чем состоит принципиальное значение адвокатского расследования, чего нельзя упускать из вида и тем более игнорировать, когда речь идет о функциональном предназначении данного института уголовно-процессуального права и судопроизводства.

### **9.3. Процедура проведения адвокатского расследования**

Адвокатское расследование – это составная часть досудебного производства, осуществляемого профессиональным юристом: адвокатом-защитником или адвокатом-представителем либо тем и другим одновременно, но в интересах различных участников уголовного су-

допроизводства. В первом случае в интересах подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, гражданского ответчика, а во втором – в интересах потерпевшего, частного обвинителя или гражданского истца.

Наряду с дознанием и предварительным следствием адвокатское расследование выступает как новый вид уголовно-процессуальной деятельности, осуществляемой в рамках и пределах объема названных видов досудебного производства и по возбужденному прокурором, следователем или дознавателем уголовному делу по основаниям и в порядке, предусмотренных ст. 140–145, 146, 147, 149 УПК РФ.

Вопрос об основаниях для начала производства адвокатского расследования, как правило, возникает в двух случаях: 1) по делам частного обвинения, возбуждаемым по заявлению потерпевшего, его законного представителя (ч. 2 ст. 20, ст. 22, 43, 318, п. 2 ч. 4 ст. 321 УПК РФ); 2) при отказе в возбуждении уголовного дела (ст. 148 УПК РФ). В последнем случае потерпевший, его законный представитель вправе: обжаловать прокурору или в суд решение об отказе в возбуждении уголовного дела (ч. 4, 5 ст. 148 УПК РФ); поручить адвокату провести адвокатское расследование с тем, чтобы выявить, собрать и закрепить сведения, предметы, документы, иную информацию (подп. 1–4, 6, 7 п. 3 ст. 6 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»), подтверждающую незаконность и необоснованность отказа в возбуждении уголовного дела публичного или частно-публичного обвинения и необходимости отмены обжалуемого решения; обосновать наличие достаточных оснований, указывающих на признаки преступления в конкретном деянии, ввиду чего требовать возбуждения уголовного дела (согласно п. 7 ст. 3 Закона «О частной детективной и охранной деятельности в Российской Федерации» разрешен «сбор сведений по уголовным делам на договорной основе с участниками процесса»). Разумеется, что такого рода доказательственную информацию не каждый подозреваемый, обвиняемый, потерпевший, их законные представители в состоянии собрать и представить суду.

Особые условия и процедура возбуждения уголовных дел частного обвинения имеют прямое отношение и к адвокатскому расследованию. В частности, потому, что потерпевший, его законный представитель в заявлении мировому судье о возбуждении уголовного дела частного обвинения должны описать событие преступления, а также место, время и обстоятельства его совершения, данные о лице, привлекаемом к уголовной ответственности, список свидетелей, подлежащих вызову в суд (п. 2, 4, 5 ч. 5 ст. 318 УПК РФ). Ввиду этого не

исключено, что на досудебном этапе производства по данной категории уголовных дел может возникнуть необходимость в выявлении, собирании и закреплении соответствующей доказательственной информации, подтверждающей обоснованность выводов заявления о принятии судом дела к производству и привлечении виновного к уголовной ответственности (п. 3, 4 ч. 5 ст. 318 УПК РФ).

Таким образом, можно сделать следующие выводы относительно особенностей оснований и процедуры для начала и проведения адвокатского расследования. С одной стороны, как правило, названные основания не нужны, так как адвокатское расследование по делам публичного и частно-публичного обвинения проводится тогда, когда уголовное дело возбудили прокурор, следователь или дознаватель и для адвоката нет никакой необходимости принимать процессуальное решение по данному поводу.

Нет юридической необходимости в законодательной регламентации оснований начала адвокатского расследования. Иное дело процессуально-правовая процедура его проведения. В ней имеется потребность и ее следовало бы урегулировать в УПК путем внесения в него соответствующих дополнений.

С другой стороны, потребность в наличии аналогичной процедуры по делам частного обвинения тоже очевидна, если основываться на особенностях досудебного производства по ним: обязанность потерпевшего, его законного представителя в заявлении на имя мирового судьи обосновать факт совершения конкретным лицом одного преступления или нескольких преступлений, предусмотренных ч. 2 ст. 20 УПК РФ. Для этого надо располагать соответствующими доказательствами, а выяснить и собрать их может только компетентное лицо, обладающее профессиональной подготовкой, чтобы провести расследование требующихся фактических данных.

Вне сомнений, что таким лицом является адвокат-представитель частного обвинителя, обладающий профессиональной подготовкой и практическим опытом, которые позволяют ему со знанием дела провести адвокатское расследование. Именно адвокату-представителю и надлежит предоставить право по предусмотренным законом основаниям и в установленном им порядке возбуждать уголовное дело частного обвинения и проводить досудебное расследование в целях собирания доказательств, необходимых для обоснования обвинения и привлечения виновного к уголовной ответственности. Данным положением предлагаем дополнить ч. 1 ст. 318 УПК РФ.

Можно выделить несколько групп субъектов, имеющих отношение к началу и продолжению данного вида публично-правовой де-

тельности. В первую группу необходимо включить как субъектов стороны защиты (подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, их законных представителей, гражданского ответчика), так и некоторых субъектов стороны обвинения (потерпевшего, его законного представителя, гражданского истца, его законного представителя). В эту группу входят субъекты, имеющие личный интерес в уголовном судопроизводстве и для защиты его наделенные процессуальными правами.

Тем не менее данная группа участников уголовного судопроизводства по своему статусу и квалификационным характеристикам самостоятельно не сможет проводить расследование и таким путем реализовать одну из реальных и действенных гарантий защиты и охраны их прав, свобод, законных интересов. Поэтому каждому из субъектов первой группы неизбежно придется обращаться за квалифицированной юридической помощью к тому лицу, которое может ее оказать.

По конституционному, уголовно-процессуальному и адвокатскому праву таким лицом является адвокат (ч. 2 ст. 48 Конституции, ч. 1 ст. 16, ч. 2 ст. 49 УПК РФ, п. 1 ст. 1, п. 1 ст. 2 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»).

Вот почему защитники-адвокаты и представители-адвокаты образуют вторую группу субъектов уголовного процесса, имеющих прямое и непосредственное отношение к началу, продолжению и завершению (окончанию) адвокатского расследования.

Уголовно-процессуальное законодательство предоставляет равные права по собиранию доказательств как подозреваемому, обвиняемому, потерпевшему, гражданскому истцу (ч. 2 ст. 86 УПК РФ), так и защитнику (ч. 3 ст. 86 УПК РФ).

Однако важно не только данное равноправие, но и возможности и способности реализации его на практике, в правовой действительности уголовного судопроизводства. Здесь же принципиальное значение имеют профессионализм и опыт, т.е. личностные качества субъекта. Только благодаря этим качествам адвокаты как субъекты доказывания в уголовном процессе выделяются среди участников судопроизводства со стороны защиты, а также некоторых лиц стороны обвинения (потерпевшего, его законного представителя, частного обвинителя, гражданского истца). Естественно, что все это усиливает процессуальную роль адвокатов в уголовном судопроизводстве в целом, при совершении различных правовых действий, в том числе и адвокатского расследования.

Российское законодательство, международно-правовые и европейские акты ориентируют адвокатов на активные действия в рамках закона. Проведение адвокатского расследования закону не противоречит. В осуществлении же его адвокат обладает явными преимуществами по сравнению с подзащитными и доверителями, поручения и требования которых для него обязательны, в том числе и относительно начала и проведения адвокатского расследования. В проведении последнего адвокату принадлежит особая процессуально-правовая роль.

По объему выясняемых обстоятельств, собираемой доказательственной информации и целеполаганию адвокатское расследование является сугубо односторонней деятельностью. В процессе его производства односторонне выясняется набор обстоятельств, доказательств, иной информации, которые составляют предмет доказывания по уголовному делу, но выясненные с явно недостаточной полнотой, препятствующей адвокату профессионально, квалифицированно, с знанием дела осуществлять защиту или представительство в уголовном процессе.

В силу этого и приходится производить адвокатское расследование, призванное устранить существенные пробелы в доказательственной информации, допущенные прокурором, следователем или дознавателем.

Материалы и предметы, выявленные и собранные в ходе адвокатского расследования, становятся составной частью всего массива доказательственной информации в результате включения их в системы доказательств по уголовному делу. Собранные и представленные адвокатом доказательства составляют основания для выдвижения и проверки имеющихся и новых версий по делу, производства различных процессуальных действий. В таких случаях в механизме доказывания материалы адвокатского расследования выполняют уравновешивающую роль по отношению к доказательствам, собранным следователем или дознавателем, дополняя их информацией, имеющей существенное значение для защиты подозреваемого и обвиняемого.

Таким образом, в процессе доказывания на досудебном производстве по уголовным делам адвокатское расследование становится важным видом уголовно-процессуальной деятельности по собиранию доказательств, которое по своему значению является вспомогательным, но весьма существенным с точки зрения защиты прав и интересов субъектов стороны защиты.

Ученые-юристы и практикующие адвокаты высказываются за предоставление защитнику-адвокату полномочия составлять защити-

тельное заключение по каждому уголовному делу, по которому он выполняет названную публично-правовую функцию. Предоставление адвокату права составлять такое заключение не увязывается ни с ведением, ни тем более с осуществлением адвокатского расследования.

Однако данные обстоятельства играют первостепенную роль, поскольку составление защитительного заключения – это логическое развитие и завершение адвокатского расследования как самостоятельного и вспомогательного вида уголовно-процессуальной деятельности.

Действующее федеральное уголовно-процессуальное законодательство сначала предусматривает основания, а затем формы окончания предварительного расследования. Согласно ч. 1 ст. 215 УПК следователь, признав, что по уголовному делу все следственные действия произведены, а собранные доказательства достаточны для составления обвинительного заключения, уведомляет об этом обвиняемого и разъясняет ему право на ознакомление с материалами уголовного дела как лично, так и с помощью защитника, законного представителя.

Исходя из этих предписаний закона, в качестве оснований окончания адвокатского расследования может быть признано совершение адвокатом всех необходимых процессуальных действий по сбору информации, предметов, документов, иных сведений в целях:

а) защиты прав, свобод и законных интересов подозреваемого или обвиняемого;

б) подтверждения того, что суд, прокурор, следователь, дознаватель нарушили конституционные права потерпевшего на защиту и на судебную охрану его жизненных ценностей и благ и принятия мер по восстановлению нарушенной законности и справедливости.

В более широком плане основаниями окончания адвокатского расследования являются решение задач и достижение поставленных перед ним целей. Выводы об этом адвокат может сформулировать только на основе доказательств, собранных в ходе адвокатского расследования. Такие доказательства подтверждают следующие обстоятельства уголовного дела: оправдывающие обвиняемого, не опровергающие обвинение в целом либо в части; реабилитирующие подозреваемого или обвиняемого; подтверждающие необходимость применения уголовного закона о менее тяжком преступлении; смягчающие ответственность обвиняемого и подсудимого, т.е. влияющие на вид и размер уголовного наказания; влияющие на гражданско-правовую ответственность обвиняемого.

Анализ норм, содержащихся в гл. 29–31 УПК РФ, позволяет выделить следующие формы окончания досудебного производства по



уголовному делу, имеющие основополагающее значение для выведения и раскрытия форм окончания адвокатского расследования:

- 1) прекращение уголовного дела следователем (гл. 29 УПК РФ);
- 2) направление следователем уголовного дела с обвинительным заключением прокурору (гл. 30 УПК РФ);
- 3) прекращение прокурором уголовного дела, поступившего к нему с обвинительным заключением или обвинительным актом (п. 2 ч. 1 ст. 221, п. 3 ч. 1 ст. 226 УПК РФ).

Из перечисленных форм окончания предварительного следствия или дознания наиболее распространенными на практике являются прекращение уголовного дела (уголовного преследования) по предусмотренным законом основаниям или составление по делу обвинительного заключения либо обвинительного акта. Эти формы окончания предварительного следствия и дознания, основываясь на использовании аналогии права, больше всего приемлемы и для форм окончания адвокатского расследования.

С учетом особенностей последнего представляется, что основной формой завершения адвокатского расследования будет окончание его составлением процессуального акта, который предлагали и предлагают называть защитительное заключение.

Одним из первых исследовал защитительное заключение Г. Д. Побегайло, обосновавший положение о том, что следовало бы возложить на защитника обязанность после ознакомления с материалами оконченого следствия составлять защитительное заключение и представлять его суду.

Адвокат завершает участие на досудебном производстве по уголовному делу составлением адвокатского защитительного заключения в случаях, если:

- а) по собственной инициативе производил адвокатское расследование;
- б) адвокатское расследование производил по поручению подозреваемого, обвиняемого, их законных представителей.

В каждом из перечисленных случаев составление адвокатского защитительного заключения становится процессуальной обязанностью адвоката.

При этом возникает вопрос о том, надо ли составлять защитительное заключение по всем уголовным делам. Представляется, что названный процессуальный акт следует составлять лишь тогда, когда для этого имеются важные фактические и юридические основания. В противном случае он может превратиться в ненужную процессуальную формальность.

Во всех случаях защитительное заключение, независимо от того, кто его составил, представляет собой разновидность процессуальных актов, выражающих субъективное мнение участников стороны защиты и некоторых участников стороны обвинения.

Адвокатское защитительное заключение должно быть законным, обоснованным и мотивированным. По структуре оно должно состоять из трех частей: вводной, описательно-мотивировочной и резолютивной.

Каждое поступившее в суд защитительное заключение должно быть рассмотрено и оценено в ходе судебного разбирательства и при постановлении приговора по уголовному делу.

#### **9.4. Адвокатский запрос: понятие, новое в нормативном регулировании, проблемы реализации**

Адвокат вправе направлять в органы государственной власти, органы местного самоуправления, общественные объединения и иные организации официальное обращение по входящим в компетенцию указанных органов и организаций вопросам о предоставлении справок, характеристик и иных документов, необходимых для оказания квалифицированной юридической помощи.

Органы государственной власти, органы местного самоуправления, общественные объединения и иные организации, которым направлен адвокатский запрос, должны дать на него ответ в письменной форме в тридцатидневный срок со дня его получения. В случаях, требующих дополнительного времени на сбор и предоставление запрашиваемых сведений, указанный срок может быть продлен, но не более чем на тридцать дней, при этом адвокату, направившему адвокатский запрос, отправляется уведомление о продлении срока рассмотрения адвокатского запроса.

Требования к форме, порядку оформления и направления адвокатского запроса определяются федеральным органом юстиции по согласованию с заинтересованными органами государственной власти.

В предоставлении адвокату запрошенных сведений может быть отказано в случае, если:

- 1) субъект, получивший адвокатский запрос, не располагает запрошенными сведениями;
- 2) нарушены требования к форме, порядку оформления и направления адвокатского запроса, определенные в установленном порядке;

3) запрошенные сведения отнесены законом к информации с ограниченным доступом.

Неправомерный отказ в выдаче сведений, предоставление которых предусмотрено федеральными законами, нарушение сроков предоставления сведений влекут ответственность, установленную законодательством Российской Федерации. В случаях если законодательством Российской Федерации установлен особый порядок предоставления сведений, рассмотрение адвокатского запроса осуществляется в соответствии с требованиями, установленными законодательством Российской Федерации для соответствующей категории сведений.

---

---

## Т е м а 10

### Особенности деятельности адвоката в суде присяжных

**Цель:** изучение особенностей деятельности адвоката в суде присяжных.

**Задачи:**

1. Приобретение умений анализировать и давать верную юридическую оценку разнообразным событиям и другим правовым явлениям, постоянно возникающим на практике.
2. Ознакомление с развитием суда присяжных в России, особенностями выработки и осуществления способов защиты на разных стадиях судопроизводства.
3. Умение вести научную дискуссию, формулируя собственную точку зрения.

*10.1. Суд присяжных в России: история и современность.*

*10.2. Структура судопроизводства с участием присяжных заседателей в суде первой инстанции.*

#### Рекомендуемые правовые акты и специальная литература

1. Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации : федер. закон от 31.05.2002 № 63-ФЗ (в ред. от 29.07.2017) // Парламентская газета. – 2002. – 5 июня. – № 104.
2. Кодекс профессиональной этики адвоката : [принят Первым Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003 ; в ред. от 20.04.2017] // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ. – 2003. – № 2.
3. Иванов, А. В. Гарантии независимости адвокатов и пути их совершенствования / А. В. Иванов // Евразийская адвокатура. – 2014. – № 6 (13). – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/garantii-nezavisimosti-advokatov-i-puti-ih-sovershenstvovaniya>
4. Мартышкин, В. Н. Суд присяжных в России: перспективы реформирования / В. Н. Мартышкин // Евразийская адвокатура. – 2015. – № 2 (15). – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/sud-prisyazhnyh-v-rossii-perspektivy-reformirovaniya-1>
5. Пергамент, О. Я. Общественные задачи адвокатуры: публичная лекция : монография / О. Я. Пергамент. – СПб. : Лань, 2013. – 26 с. – URL: [http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1\\_id=35345](http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=35345)

6. Шайхуллин, М. С. Принцип законности во взаимоотношениях адвокатуры и органов государственной власти / М. С. Шайхуллин // Евразийская адвокатура. – 2012. – № 1-1 (1). – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/printsip-zakonnosti-vo-vzaimootnosheniyah-advokatury-i-organov-gosudarstvennoy-vlasti>

### **10.1. Суд присяжных в России: история и современность**

Суд присяжных – это способ привлечения населения к управлению делами государства, в частности к отправлению правосудия. Суд присяжных является специальной формой судопроизводства по особой категории уголовных дел. Это достаточно острая и интересная тема, которая привлекает внимание не только юристов, но и простых граждан. Суд присяжных рассматривает наиболее интересные и социально значимые дела.

В России суды присяжных начали действовать в годы Великой судебной реформы XIX в. (1864) и либеральными слоями населения были встречены с одобрением как идеальный суд общественной совести. Согласно законодательству того периода присяжным мог быть только мужчина, отвечающий некоторым требованиям:

- имеющий русское подданство;
- возраст от 25 до 70 лет;
- обладающий установленным законом имуществом;
- проживающий не менее двух лет в местности, где проводилось избрание присяжных.

Как отмечалось в печати того времени, в огромном большинстве случаев приговоры присяжных были справедливыми и простыми.

Суд присяжных был ликвидирован в 1917 г. и отсутствовал 76 лет. В современной России суд присяжных возрожден в июле 1993 г., накануне принятия Конституции РФ. Суды присяжных учреждались поэтапно на уровне областных и равных им судах. Вначале они были организованы в 9 субъектах, затем стали действовать в областных судах всех регионов. Ими рассматривались уголовные дела, судебное разбирательство осуществлялось судьей областного суда и коллегией в составе двенадцати присяжных заседателей.

Федеральным законом от 23 июня 2016 г. в действующее законодательство, регулирующее применение института присяжных заседателей, внесены существенные изменения. Во-первых, значительно расширена компетенция этого суда; во-вторых, с 1 июня 2017 г. со-

став коллегии присяжных в областных судах уменьшен с 12 до 8 заседателей; в-третьих, с 1 июля 2018 г. суд присяжных в составе 6 заседателей вводится в районных судах.

## **10.2. Структура судопроизводства с участием присяжных заседателей в суде первой инстанции**

Особенности деятельности защитника в суде с участием присяжных заседателей обусловлены спецификой решаемых судом задач на каждом из этапов судебного разбирательства.

Специфика подготовительной части этой формы судопроизводства заключается в проведении ее в два этапа, в отсутствие кандидатов в присяжные заседатели и с их участием.

На первом этапе решаются процедурные вопросы, не относящиеся к компетенции присяжных заседателей, в том числе и о возможности разбирательства по уголовному делу судом с их участием.

При этом сохраняются все права защитника о вызове новых свидетелей, экспертов и специалистов, об истребовании письменных и вещественных доказательств, об исключении доказательств, полученных с нарушением требований Уголовно-процессуального кодекса РФ, а также по заявлению различного рода ходатайств, в том числе и об отводах.

На этом этапе защитнику необходимо концентрировать деятельность на инициирование принятия мер по созданию условий для беспристрастного вынесения вердикта присяжными заседателями. В число таких мер входит постановка вопроса об изменении меры пресечения подсудимому, находящемуся под стражей, на более мягкую.

Заключение под стражу предопределяет особые условия нахождения подсудимого в зале судебного заседания, такие как привод его в сопровождении конвоя и нахождение в зале судебного заседания изолированно от всех присутствующих.

Подобные условия нахождения подсудимого не могут остаться незамеченными присяжными заседателями и могут создать предубеждение о заведомой виновности подсудимого в совершении преступления, породить отношение к нему как к лицу, опасному для всех присутствующих, как к преступнику, хотя его вина еще не доказана. Это, безусловно, искажает суждения присяжных заседателей и создает опасность вынесения несправедливого и необоснованного вердикта.

Кроме того, на воззрения присяжных заседателей оказывают влияние различные внешние факторы, в частности, услышанные негативные характеристики подсудимого, внешний вид подсудимого, ма-

нера поведения, его речевые особенности и даже стиль в одежде, поскольку вердикт выносят люди, не искушенные в тонкостях юридических вопросов, оценивающие обстоятельства уголовного дела на основании услышанного и увиденного в судебном заседании. Следовательно, всем приведенным факторам защитник должен уделить своеобразное внимание.

Вместе с тем необходимо заметить, что каждый раз избавить присяжных заседателей от возможного предубеждения, обусловленного содержанием подсудимого под стражей, невозможно, поскольку в суде присяжных рассматриваются уголовные дела по обвинению лиц в совершении тяжких и особо тяжких преступлений, а следовательно, велика возможность применения указанной меры пресечения. Однако следует стремиться к сокращению количества подсудимых, находящихся под стражей в момент рассмотрения уголовного дела судом присяжных, заключая под стражу только тех, в отношении кого имеются предусмотренные законом основания, а не учитывать только тяжесть совершенного деяния. В случае отказа в удовлетворении ходатайства об изменении меры пресечения подсудимому по истечении некоторого времени необходимо заявить ходатайство вновь, чтобы подзащитный мог предстать перед коллегией присяжных заседателей без наручников, вооруженной охраны и не будучи помещенным в «клетку».

На это ориентирует и практика Европейского Суда по правам человека, который оценивает как недостаточное однократное рассмотрение судом вопроса о законности и обоснованности содержания лица под стражей для гарантирования его прав, предусмотренных ст. 5 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод, и указывает, что лицо, содержащееся под стражей, должно иметь возможность возбуждать через разумные интервалы времени разбирательство для оспаривания своего содержания под стражей.

На втором этапе подготовительной части судебного заседания происходит отбор кандидатов, формирование коллегии присяжных заседателей и приведение их к присяге.

По замыслу законодателя процедура формирования призвана способствовать созданию коллегии присяжных заседателей из числа беспристрастных граждан, способных разрешать дело по своему внутреннему убеждению и совести.

После вручения сторонам списков кандидатов в присяжные заседатели судья должен разъяснить им не только права, предусмотренные ч. 5 ст. 327 УПК РФ, но и юридические последствия неиспользования таких прав. В частности, председательствующий судья должен

разъяснить сторонам права, предусмотренные ч. 1 ст. 64 УПК РФ, а также юридические последствия неиспользования ими таких прав, предусмотренные ч. 2 этой статьи: 1) право заявить мотивированный отвод кандидату в присяжные заседатели по основаниям, предусмотренным для отвода судьи (ст. 61–64 УПК РФ); 2) право подсудимого или его защитника, государственного обвинителя на немотивированный отвод присяжного заседателя, который может быть заявлен каждым из участников дважды (ч. 14–16 ст. 328 УПК РФ); 3) иные права, предусмотренные гл. 42 УПК РФ, в частности, право на возможность задать каждому из оставшихся кандидатов в присяжные заседатели вопросы, которые, по их мнению, связаны с выяснением обстоятельств, препятствующих участию лица в качестве присяжного заседателя в рассмотрении данного уголовного дела (ч. 8 ст. 328 УПК РФ); 4) право делать заявления о роспуске коллегии присяжных заседателей ввиду тенденциозности ее состава (ст. 330 УПК РФ); 5) право высказать свои замечания по содержанию и формулировке вопросов, внести предложения о постановке вопросов, подлежащих разрешению присяжными заседателями (ст. 338 УПК РФ); 6) право заявлять возражения в связи с содержанием напутственного слова председательствующего по мотивам нарушения им принципа объективности и беспристрастности (ч. 6 ст. 340 УПК РФ); 7) право выступать в прениях по окончании судебного следствия и при обсуждении последствий вердикта (ст. 347 УПК РФ) и др.

Таким образом, роль защитника при формировании коллегии присяжных заседателей выражается в его влиянии на состав присяжных заседателей, чтобы в процессе рассмотрения уголовного дела по существу не столкнуться с необъективностью, предвзятостью и недоброжелательностью присяжных заседателей по отношению к подсудимому. Для избежания предвзятости при решении вопроса о виновности подсудимого защитник должен заявить отводы кандидатам в присяжные заседатели, являющимся сотрудниками правоохранительных органов, а также выявить и отвести кандидатов, являющихся наиболее лояльными к правоохранительным органам.

Кроме того, незаявление отвода кандидату в присяжные заседатели лишает далее сторону защиты возможности сослаться на проявленную предубежденность одного из присяжных заседателей.



---

---

## Т е м а 11

### Адвокат в гражданском судопроизводстве

**Цель:** изучение нормативной основы деятельности адвоката на различных стадиях гражданского судопроизводства.

**Задачи:**

1. Приобретение умений правильно толковать и применять гражданское законодательство.
2. Ознакомление с полномочиями адвоката на всех стадиях гражданского процесса.
3. Умение точно и обоснованно использовать на практике правовые нормы, позволяющие быстро и эффективно разрешить конкретные ситуации.

*11.1. Задачи и полномочия адвоката в гражданском судопроизводстве.*

*11.2. Деятельность адвоката на досудебной стадии и в суде первой инстанции.*

#### Рекомендуемые правовые акты и специальная литература

1. Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации : федер. закон от 31.05.2002 № 63-ФЗ (в ред. от 29.07.2017) // Парламентская газета. – 2002. – 5 июня. – № 104.

2. Кодекс профессиональной этики адвоката : [принят Первым Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003 ; в ред. от 20.04.2017] // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ. – 2003. – № 2.

3. Васьковский, Е. В. Будущее русской адвокатуры: К вопросу о предстоящей реформе : монография / Е. В. Васьковский. – СПб. : Лань, 2013. – 18 с. – URL: [http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1\\_id=30497](http://e.lanbook.com/books/element.php?pl1_id=30497)

4. Воронцова, И. В. Об участие иностранных адвокатов в судопроизводстве по гражданским делам / И. В. Воронцова // Евразийская адвокатура. – 2013. – № 1 (2). – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/ob-uchastii-inostrannyh-advokatov-v-sudoproizvodstve-po-grazhdanskim-delam>

5. Клейменов, А. Я. Порядок отвода судей в гражданском судопроизводстве России и США / А. Я. Клейменов // Пробелы в российском законодательстве. – 2011. – № 2. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/poryadok-otvoda-sudey-v-grazhdanskom-sudoproizvodstve-rossii-i-ssha>

6. Скоропупов, Ю. И. Особенности защиты прав сторон в гражданском процессе / Ю. И. Скоропупов // Известия Тульского государственного университета. – 2014. – № 1. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/osobennosti-zaschity-prav-storon-v-grazhdanskom-protssesse>

7. Хорошавина, Н. Ю. Процессуально-правовые презумпции в гражданском судопроизводстве / Н. Ю. Хорошавина // Юридическая техника. – 2010. – № 4. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/protsses-sualno-pravovye-prezumptsii-v-grazhdanskom-sudoproizvodstve>

### **11.1. Задачи и полномочия адвоката в гражданском судопроизводстве**

Одним из важнейших элементов механизма обеспечения прав и свобод личности в любом обществе является гарантия получения юридической помощи. Оказавшись в проблемной ситуации и не имея специальных юридических познаний и навыков, человек нуждается в квалифицированной помощи профессионала для осуществления и защиты своих интересов. В связи с этим право на юридическую помощь носит универсальный характер, поскольку выступает в качестве гарантии эффективной реализации иных прав и свобод личности, в том числе процессуальных прав участника гражданского судопроизводства. Необходимость вовлечения в орбиту гражданских процессуальных отношений профессионального представителя обусловлена как невозможностью личного участия стороны в процессе, так и добровольным обращением ее к помощи представителя.

В связи с этим исследование деятельности судебного представителя в современном гражданском процессе при осуществлении им защиты представляемых лиц, а также пределы осуществления этого права первоначально предполагают выяснение вопроса об основаниях возникновения судебного представительства, месте представителя в судебном процессе среди иных лиц, участвующих в деле, функциях представителя, а также формах и методах реализации полномочий представителя при осуществлении «чужого» по своей природе права на защиту.

Судебный представитель вправе совершать те процессуальные действия, на совершение которых он уполномочен доверителем. Следует сказать о том, что полномочия представителя делятся на общие и специальные.

Общие полномочия предоставляют право представителю совершать от имени доверителя весь комплекс процессуальных действий и осуществлять процессуальные права, принадлежащие самому

доверителю. При этом перечисления всего комплекса общих полномочий в доверенности не требуется, поскольку представитель обладает ими в силу своего статуса.

К таким действиям относятся:

- предъявление иска;
- право полного или частичного отказа от исковых требований;
- признание иска, изменения предмета и основания иска;
- предъявление и подписание встречного иска;
- предъявление кассационных жалоб;
- предъявление жалоб в порядке надзора;
- знакомство с материалами дела (делать выписки из них, снимать копии);
- заявление ходатайства;
- дача устных и письменных объяснений суду;
- представление своих доводов и соображений по возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам;
- возражение против ходатайств, доводов и соображений других лиц, участвующих в деле;
- дача согласия на рассмотрение дела в заочном производстве с вынесением заочного решения;
- получение решения и определения суда;
- заключение мирового соглашения;
- обжалование решения суда.

Все эти полномочия представителя могут быть определены как в устном заявлении, занесенном в протокол судебного заседания, так и в письменном заявлении доверителя в суде (ч. 6 ст. 53 ГПК РФ).

Что же касается специальных полномочий, то они должны быть прямо предоставлены доверителем путем указания на них в доверенности. Это связано с тем, что совершение некоторых процессуальных действий направлено на возникновение, изменение и прекращение процессуальных прав и обязанностей.

К числу таких специальных полномочий закон относит право:

- на подписание искового заявления;
- подписание отзыва на исковое заявление;
- подписание заявления об обеспечении иска;
- передачу дела в третейский суд;
- полный отказ от исковых требований;
- частичный отказ от исковых требований;
- признание иска;

- изменение основания иска;
- изменение предмета иска;
- заключение мирового соглашения;
- заключение соглашения по фактическим обстоятельствам;
- передачу своих полномочий представителя другому лицу (передоверие);
- подписание заявления о пересмотре судебных актов по вновь открывшимся обстоятельствам;
- обжалование судебного акта арбитражного суда;
- получение присужденных денежных средств или иного имущества.

Оформление полномочий представителя во многом зависит от вида формы адвокатского образования.

По общему правилу полномочия представителей должны быть выражены в доверенности, выданной и оформленной в соответствии с федеральным законом.

В соответствии со ст. 185 ГК РФ доверенностью признается письменное уполномочие, выдаваемое одним лицом другому лицу для представительства перед третьими лицами.

## **11.2. Деятельность адвоката на досудебной стадии и в суде первой инстанции**

Необходимым элементом процесса оказания правовой помощи на досудебной стадии является составление искового заявления. Иск – это обращенное к суду требование об отправлении правосудия, содержание которого составляет просьба заинтересованного лица (истца) к предполагаемому нарушителю права (ответчику).

Глава 12 ГПК РФ «Предъявление иска» определяет основные требования, предъявляемые к форме искового заявления, а также случаи отказа в принятии иска и оставления его без движения.

Подготовка адвоката-представителя к участию в деле в суде первой инстанции происходит на стадии подготовки дела к судебному разбирательству и подчинена общим задачам этой стадии судопроизводства: уточняются фактические обстоятельства, имеющие значение для правильного разрешения дела; определяется закон, которым следует руководствоваться, и устанавливаются правоотношения сторон; разрешается вопрос о других участниках процесса; представляются необходимые доказательства лицами, участвующими в деле (ст. 148 ГПК РФ).

Деятельность адвоката зависит от того, какую сторону он представляет в процессе. Адвокат-представитель истца обязан передать ответчику копии доказательств, обосновывающих фактические основания иска; заявить перед судьей ходатайства об истребовании доказательств, которые он не может получить самостоятельно без помощи суда. Адвокат-представитель ответчика уточняет иски требования истца и фактические основания этих требований; представляет истцу или его представителю и суду возражения в письменной форме относительно исковых требований; передает истцу или его представителю и суду доказательства, обосновывающие возражения относительно иска; заявляет перед судьей ходатайства об истребовании доказательств, которые он не может получить самостоятельно без помощи суда (ст. 149 ГПК РФ).

В основе всей этой деятельности адвоката-представителя лежит ст. 56 ГПК РФ, определяющая, что сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается.

В этот же период адвокат-представитель собирает сведения, запрашивает справки, характеристики и иные документы от органов государственной власти, органов местного самоуправления, организаций и общественных объединений; опрашивает с их согласия лиц, предположительно владеющих информацией, относящейся к делу. Кроме того, собирает предметы и документы, которые впоследствии могут быть признаны судом вещественными и иными доказательствами; определяет, кого следует вызывать в суд в качестве свидетелей; есть ли необходимость в проведении экспертизы, в привлечении к участию в деле специалистов.

Осуществляя подготовку дела к судебному разбирательству, адвокат-представитель разъясняет доверителю порядок рассмотрения дела в суде, процессуальные права и обязанности клиента. Помимо этого, необходимо дать определенные рекомендации относительно поведения в суде, а также, что следует говорить в ходе дачи объяснений, при ответах на вопросы суда и других лиц, участвующих в деле, изучает соответствующую судебную практику.

В ходе подготовки к ведению дела адвокат-представитель составляет досье, т.е. собрание документов, их копий, выписок и других материалов, необходимых для ведения дела.

Подготовка адвоката к ведению дела завершается предварительным судебным заседанием (ст. 152 ГПК РФ). Стороны в предварительном судебном заседании, следовательно, и их представители имеют право представлять доказательства, приводить доводы, заявлять ходатайства. В предварительном судебном заседании может рас-

смагиваться возражение ответчика относительно пропуска истцом без уважительных причин срока исковой давности для защиты права и установленного федеральным законом срока обращения в суд.

Деятельность адвоката по защите интересов представляемого в судебном разбирательстве по гражданскому делу в суде общей юрисдикции складывается из трех самостоятельных, но связанных между собой логически частей:

- 1) выступление с объяснениями (ст. 174 ГПК РФ);
- 2) представление адвокатом доказательств и участие в исследовании доказательств противной стороны;
- 3) выступление в прениях (ст. 190 ГПК РФ).

На соответствующих этапах судебного заседания реализуется право стороны быть выслушанной судом. Это право является составной частью права на справедливое судебное разбирательство, гарантированного ст. 6 Европейской конвенции по правам человека. Именно в своих выступлениях адвокат пытается убедить суд в обоснованности предложенной им правовой позиции по делу. Поэтому выступление адвоката в судебном заседании всегда является самой важной частью его работы в суде.

В объяснениях сторон и третьих лиц, которыми начинается рассмотрение дела по существу в заседании суда общей юрисдикции, каждое лицо, участвующее в деле, высказывает последовательно свою правовую позицию в рассматриваемом деле. Цель этой части судебного заседания состоит в том, чтобы окончательно определить предмет, основание и содержание предъявленного иска, суть возражений против иска и, соответственно, установить пределы доказывания. На этом этапе адвокат, представляющий интересы истца, формулирует позицию по делу и исковые требования, а адвокат – представитель ответчика – оглашает возражения против иска. Исходя из заявленных сторонами позиций, суд на всем протяжении судебного разбирательства будет оценивать относимость доказательств, т.е. определять, имеют ли представляемые сторонами доказательства значение для дела.

Прения сторон следуют за этапом исследования доказательств, в ходе которого адвокат обращает внимание суда на те доказательства, которые подтверждают доказываемые им обстоятельства, а также высказывает свои соображения по поводу доказательств, представленных другой стороной. Цель прений лиц, участвующих в деле, состоит в том, чтобы предоставить каждой стороне возможность убедить суд в том, что представленные ею доказательства подтверждают существование обстоятельств, на которые сторона ссылается в обоснование своих требований или возражений, а также убедить суд в недоказанности обстоятельств, на которые ссылается противная сторона.

Самостоятельные цели каждого из выступлений адвоката в судебном заседании по гражданскому делу влекут различия в содержании каждого из выступлений. Речь представителя стороны в объяснениях сторон и третьих лиц состоит в изложении позиции по делу и указании доказательств, подтверждающих позицию по делу. Истец в своем выступлении указывает, какое право нарушено или какие правоотношения оспариваются, т.е. оглашает предмет своего иска. Кроме того, истец указывает фактическое и правовое основание иска, т.е. сообщает суду обстоятельства, на которые он ссылается, а также нормы права, позволяющие ему требовать удовлетворения иска. В заключение выступления в интересах истца целесообразно огласить заявляемые исковые требования.

---

---

## Т е м а 12

### Адвокат в арбитражном процессе. Банкротство физических лиц

**Цель:** изучение нормативной основы деятельности адвоката в арбитражном процессе, а также характер деятельности адвоката при банкротстве физических лиц.

**Задачи:**

1. Приобретение умений правильно толковать и применять арбитражное, гражданское законодательство.
2. Ознакомление со структурой арбитражных судов в РФ, полномочиями адвоката в арбитражном процессе, деятельностью адвоката в делах о банкротстве физических лиц.
3. Умение точно и обоснованно использовать на практике правовые нормы, позволяющие быстро и эффективно разрешить конкретные ситуации.

*12.1. Особенности деятельности адвоката в арбитражном процессе.*

*12.2. Правовые особенности судопроизводства, связанного с банкротством физических лиц.*

#### Рекомендуемые правовые акты и специальная литература

1. Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации : федер. закон от 31.05.2002 № 63-ФЗ (в ред. от 29.07.2017) // Парламентская газета. – 2002. – 5 июня. – № 104.

2. Кодекс профессиональной этики адвоката : [принят Первым Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003 ; в ред. от 20.04.2017] // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ. – 2003. – № 2.

3. Богомолов, М. В. Особенности современной классификации правового института судебного (процессуального) представительства в гражданском и арбитражном процессе / М. В. Богомолов // Вестник Поволжского института управления. – 2014. – № 1 (40). – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/osobennosti-sovremennoy-klassifikatsii-pravovogo-instituta-sudebnogo-protsessualnogo-predstavitelstva-v-grazhdanskom-i-arbitrazhnom>

4. Богомолов, М. В. Банкротство физических лиц / М. В. Богомолов // Вестник Омской юридической академии. – 2015. – № 4 (29). – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/bankrotstvo-fizicheskikh-lits-2>



5. Пичкуров, С. Н. Финансовые аспекты процедуры банкротства физических лиц / С. Н. Пичкуров // Региональное развитие: электронный научно-практический журнал. – 2015. – № 4 (8). – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/finansovye-aspekty-protsedury-bankrotstva-fizicheskikh-lits>

6. Сахибуллин, Р. Н. Современные проблемы института правопреемства в наследственных правоотношениях: банкротство физических лиц / Р. Н. Сахибуллин // Вестник экономики, права и социологии. – 2015. – № 1. – URL: <https://cyberleninka.ru/article/n/sovremennyye-problemy-instituta-pravopreemstva-v-nasledstvennyh-pravootnosheniyah-bankrotstvo-fizicheskogo-litsa>

### **12.1. Особенности деятельности адвоката в арбитражном процессе**

При рассмотрении дел в арбитражном суде своих представителей могут иметь все лица, участвующие в деле, в соответствии со ст. 40 Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации от 24 июля 2002 г. № 95-ФЗ (АПК РФ). Исключением является прокурор, который не может участвовать в гражданском процессе через своего представителя, поскольку согласно ст. 1 Федерального закона от 17 января 1992 г. № 2202-1 «О прокуратуре Российской Федерации» прокурор непосредственно участвует в рассмотрении дел арбитражными судами в соответствии с процессуальным законодательством Российской Федерации.

**Судебное представительство** вправе осуществлять только дееспособное лицо, если при этом оно не относится к кругу лиц, которые в соответствии со ст. 60 АПК РФ не могут быть представителями в арбитражном суде. Полномочия представителя на ведение дела в арбитражном суде должны быть оформлены и подтверждены в соответствии со ст. 61 АПК РФ. Полномочия адвоката на ведение дел в арбитражном суде удостоверяются в соответствии с Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации». Арбитражный процессуальный кодекс РФ не содержит императивных предписаний об оформлении ордера полномочий адвоката на ведение дела в арбитражном суде от имени доверителя. Таким образом, **адвокат в арбитражном процессе может представлять** доверителя на основании либо ордера, либо доверенности. Никто не вправе требовать от адвоката и его доверителя предъявления соглашения об оказании юридической помощи для вступления адвоката в дело. При несоблюдении установленного порядка оформления

полномочий адвокат не допускается судом к участию в процессе (п. 4 ст. 63 АПК РФ).

Законодатель предусмотрел некоторые **ограничения возможности участия адвоката** в рассмотрении того или иного дела. Так, не могут быть представителями в арбитражном суде адвокаты, если для их участия в процессе имеются препятствия, предусмотренные подп. 2 п. 4 ст. 6 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», а именно:

1) если адвокат имеет самостоятельный интерес по предмету соглашения с доверителем, отличный от интереса данного лица;

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

3) если адвокат состоит в родственных или семейных отношениях с должностным лицом, которое принимало или принимает участие в расследовании или рассмотрении дела данного лица;

4) если адвокат оказывает юридическую помощь доверителю, интересы которого противоречат интересам данного лица.

Судебное представительство как институт арбитражного процессуального права принято подразделять на виды в зависимости от оснований его возникновения. По общему правилу различают *добровольное (или договорное) представительство*, при котором лицо, участвующее в деле, самостоятельно избирает своего представителя для ведения дела в суде, как правило, предоставляя представителю соответствующие полномочия на основании соглашения об оказании юридической помощи (ст. 25 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»), договора поручения или агентского договора, и *законное представительство*, когда лицо является судебным представителем в силу прямого предписания закона.

Анализ норм, содержащихся в гл. 6 АПК РФ, в их системной связи с другими положениями Кодекса указывает на то, что представительство возможно на любой стадии рассмотрения дела арбитражным судом первой, апелляционной, кассационной или надзорной инстанций и по любой категории дел, отнесенной законом к подведомственности арбитражного суда. Кроме того, АПК РФ не содержит ограничений по числу представителей каждого из лиц, участвующих в деле.

## **Участие представителя в апелляционной, кассационной и надзорной инстанциях арбитражного процесса**

*Апелляционному обжалованию подлежат решения арбитражного суда, не вступившие в законную силу.* Апелляционная жалоба может быть подана лицами, участвующими в деле. Они имеют заинтересованность в исходе дела, поэтому закон наделяет их необходимыми процессуальными правами. В отличие от лиц, участвующих в деле, их представители (в том числе адвокаты) не располагают самостоятельным правом на обращение в суд апелляционной инстанции. Обращение может иметь место не иначе как по поручению и на основании доверенности от лиц, участвующих в деле, иных лиц, наделенных правом апелляционного обжалования судебных актов.

Существенным признаком пересмотра дела в апелляционной инстанции является *повторность судебного разбирательства*. Однако адвокату следует учитывать, что повторно рассматривается только то, что было предметом судебного исследования ранее. Поэтому новые требования, которые не заявлялись в суде первой инстанции, не могут быть представлены суду апелляционной инстанции, какая бы целесообразность с ними ни связывалась.

Адвокат на данной стадии должен принимать во внимание, что заявлять в апелляционной жалобе новые требования нецелесообразно, поскольку они не могут быть предметом разбирательства и заведомо отвлекают суд апелляционной инстанции от анализа тех проблем, которые сохранили актуальность для заявителя жалобы после принятия решения судом первой инстанции.

Лица, участвующие в деле, вправе обжаловать решение суда в кассационном порядке. Это возможно только в отношении актов судов первой и апелляционной инстанций, находящихся в арбитражных округах. Решения Высшего арбитражного суда РФ в общеустановленном порядке кассационному обжалованию не подлежат.

В суд кассационной инстанции заинтересованное лицо может обратиться с жалобой, минуя суд апелляционной инстанции, а в установленных законом случаях (ст. 195, 234, 240, 245 АПК РФ) обжалование судебных актов первой инстанции в суд апелляционной инстанции законом не предусмотрено.

Адвокату следует учитывать на данном этапе то, что подача кассационной жалобы на судебный акт одной из судебных инстанций, принимавших участие в рассмотрении заявленного требования (первой или апелляционной), не означает того, что проверке подлежит только обжалованный судебный акт. Если рассмотрение дела состоялось не только в суде первой, но и в суде апелляционной инстанции,

то очевидна смысловая связь между принятыми судебными актами по результатам рассмотрения дела. Взаимная связь этих актов обусловлена не только формальной логикой, но и арбитражным процессуальным законом (ст. 168–170, 271 АПК РФ). Подача кассационной жалобы только на апелляционное постановление не исключает, а предполагает ревизию наряду с ним решения суда первой инстанции.

Пересмотр судебных актов, вступивших в законную силу, в порядке надзора осуществляется исключительно Высшим арбитражным судом РФ. Адвокат должен учитывать, что в надзорной судебной инстанции вступивший в законную силу судебный акт может быть лишь оспорен. Если обжалование судебного акта влечет рассмотрение жалобы (апелляционной, кассационной) по существу, то его оспаривание связано с предварительным рассмотрением вопроса о наличии или отсутствии основания для возбуждения надзорного производства.

Лица, участвующие в деле, а также иные лица, о правах и обязанностях которых вынесен судебный акт, могут обратиться за его пересмотром, если выявляют существенное нарушение их субъективных прав и законных интересов в результате неправильного применения арбитражным судом норм материального и процессуального права. При аналогичных условиях может иметь место обращение прокурора в тех случаях, когда арбитражный процессуальный закон допускает возможность его участия в деле (ст. 52 АПК РФ).

В целях упорядочения обращения в Высший арбитражный суд РФ с заявлениями и представлениями в порядке надзора установлен трехмесячный срок со дня вступления в законную силу последнего судебного акта, принятого по делу.

**Надзорная судебная инстанция** всегда носит исключительный характер. Опасность превращения в заурядную судебную инстанцию существует только тогда, когда нижестоящие судебные инстанции не выполняют надлежащим образом возложенные на них функции, не обеспечивают единство практики и не убеждают заявителей надзорных обращений, а равно саму надзорную инстанцию в том, что законность принятого судебного акта обеспечена.

В отличие от иных судебных инстанций, в которых арбитражный суд определяет последовательность ведения процесса с учетом мнения лиц, участвующих в деле (ст. 153 АПК РФ), в надзорной судебной инстанции этот порядок заранее определен законом. В данном случае адвокат как представитель того или иного лица выступает с обоснованием своей позиции лишь после заслушивания судьи-докладчика.

## 12.2. Правовые особенности судопроизводства, связанного с банкротством физических лиц

С 1 октября 2015 г. в России действует закон, который позволяет физическим лицам официально объявить себя банкротом и освободиться от кредитного бремени, – это Федеральный закон Российской Федерации от 29 декабря 2014 г. № 476-ФЗ «О внесении изменений в Федеральный закон "О несостоятельности (банкротстве)" и отдельные законодательные акты Российской Федерации в части регулирования реабилитационных процедур, применяемых в отношении гражданина-должника».

Дела о банкротстве граждан и индивидуальных предпринимателей рассматриваются арбитражным судом.

В суд подать заявление о признании физического лица банкротом может как сам должник, так и его кредитор. При этом долг гражданина должен составлять не менее 500 тыс. руб., а просрочка платежей – не менее трех месяцев.

Дело о банкротстве гражданина может быть возбуждено после его смерти. В этом случае заявление в суд может подать кредитор, уполномоченный орган, а также наследники должника.

При рассмотрении дела о банкротстве гражданина суд может применить реструктуризацию долга.

При отсутствии возражений кредиторов суд может утвердить план погашения долгов, в котором указываются:

- срок его осуществления;
- размеры сумм, ежемесячно оставляемых должнику и членам его семьи для обеспечения их жизнедеятельности;
- размеры сумм, которые предполагается ежемесячно направлять на погашение требований кредиторов.

В случае, если реструктуризация долга невозможна, задолженность физического лица, признанного банкротом, может быть погашена за счет его имущества.

В счет уплаты долга не может быть изъято:

- единственное жилье должника, а также земельные участки, на которых оно расположено;
- предметы обычной домашней обстановки и обихода;
- вещи индивидуального пользования (одежда, обувь и др.);
- имущество, необходимое для профессиональных занятий гражданина-должника, за исключением предметов, стоимость которых превышает 100 МРОТ, установленных федеральным законом;

– племенной, молочный и рабочий скот, олени, кролики, птица, пчёлы, корма, а также хозяйственные строения и сооружения, необходимые для их содержания (используемые для целей, не связанных с осуществлением предпринимательской деятельности);

– продукты питания и деньги на общую сумму не менее установленной величины прожиточного минимума самого гражданина-должника и лиц, находящихся на его иждивении;

– топливо, необходимое семье гражданина-должника для приготовления своей ежедневной пищи и отопления в течение отопительного сезона своего жилого помещения;

– средства транспорта и другое необходимое гражданину-должнику в связи с его инвалидностью имущество;

– призы, государственные награды, почетные и памятные знаки должника.

#### *Последствия банкротства физических лиц*

Суд может запретить должнику выезд за границу до завершения процедуры реализации его имущества.

Суд налагает арест на имущество гражданина. Временный управляющий до рассмотрения судом дела о банкротстве проводит оценку имущества.

С момента признания гражданина банкротом прекращается начисление неустоек.

После вынесения решения суда о банкротстве прекращается начисление штрафов, пеней, процентов и иных финансовых санкций по всем обязательствам гражданина.

Решение о признании гражданина банкротом и об открытии конкурсного производства суд направляет всем известным кредиторам с указанием срока предъявления кредиторами требований, который не может превышать два месяца. Статус банкрота сохраняется за гражданином в течение пяти лет.

---

---

## Заключение

В заключении хотелось бы обратить внимание на следующее чрезвычайно важное обстоятельство: 24 октября 2017 г. Министерством юстиции РФ представлен на обсуждение проект Концепции регулирования рынка профессиональной юридической помощи (далее – Проект). Указанный Проект разработан в соответствии с государственной программой «Юстиция», утвержденной Постановлением Правительства РФ от 15.04.2014 № 312. Подпрограммой № 1 «Обеспечение защиты публичных интересов, реализация прав граждан и организаций» и государственной программой предусмотрено решение следующих задач: упорядочение системы оказания квалифицированной юридической помощи, в том числе оказываемой бесплатно, и регулирование рынка оказания квалифицированной юридической помощи, обеспечение оказания квалифицированной юридической помощи адвокатами, в том числе бесплатно.

По нашему мнению, настоящее издание окажет содействие в формировании у обучающихся взглядов на необходимость модернизации адвокатуры и адвокатской деятельности и станет одним из условий обеспечения оказания квалифицированной юридической помощи.

---

---

## Содержание

Введение .....	3
Т е м а 1. Понятие правозащитной деятельности адвоката. Предмет, система и задачи курса.....	4
Т е м а 2. Адвокатура как особый субъект правозащитной деятельности .....	12
Т е м а 3. Права и обязанности адвоката. Адвокатская тайна.....	16
Т е м а 4. Статус адвоката.....	24
Т е м а 5. Организация правозащитной деятельности .....	30
Т е м а 6. Организация адвокатуры: виды адвокатских образований .....	36
Т е м а 7. Защита права собственности и интеллектуальных прав в суде.....	43
Т е м а 8. Адвокат в уголовном судопроизводстве .....	51
Т е м а 9. Адвокатское расследование .....	63
Т е м а 10. Особенности деятельности адвоката в суде присяжных .....	76
Т е м а 11. Адвокат в гражданском судопроизводстве .....	81
Т е м а 12. Адвокат в арбитражном процессе. Банкротство физических лиц. ....	88
Заключение .....	95

*Учебное издание*

**Алейников** Борис Николаевич

### Правозащитная деятельность адвоката

Редактор *Н. А. Сидельникова*  
Компьютерная верстка *М. Б. Жучковой*  
Технический редактор *М. Б. Жучкова*  
Дизайн обложки *А. А. Стаценко*

Подписано в печать 21.12.2017.  
Формат 60×84<sup>1</sup>/<sub>16</sub>. Усл. печ. л. 5,58.  
Тираж 68. Заказ № 798.

---

Издательство ПГУ.  
440026, Пенза, Красная, 40.  
Тел./факс: (8412) 56-47-33; e-mail: iic@pnzgu.ru