УДК 347.965

Джумайло Дарья Юрьевна,
студент магистратуры 1 курса,
юридического факультета
ФГБОУ ВПО Южно-Российского
института управления – филиала РАНХиГС
при Президенте РФ
Научный руководитель: Зубарева Ольга Григорьевна
доцент кафедры процессуального
права ФГБОУ ВПО Южно-Российского
института управления – филиала РАНХиГС
при Президенте РФ,
кандидат юридических наук
Россия, г. Ростов-на-Дону

ПОЛНОМОЧИЯ АДВОКАТА В АРБИТРАЖНОМ И ГРАЖДАНСКОМ ПРОЦЕССЕ - ФОРМЫ АДВОКАТСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

Ключевые слова: *адвокатская деятельность, виды адвокатской деятельности, формы адвокатской деятельности, полномочия, правозащитная деятельность.*

Аннотация: *В статье рассматривается правозащитная деятельность адвоката, ее отличия от правоохранительной деятельности. Раскрываются полномочия адвоката, закрепленные в ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» от 31.05.2002 № 63-ФЗ. Автор устанавливает различия между видами и формами адвокатской деятельности, а также между общими и специальными формами, применительно к различным видам процесса.*

Keywords*: advocacy, types of advocacy, forms of advocacy, powers, human rights activities.*

Annotation: *the article discusses the human rights activity of a lawyer, its differences from law enforcement. The author discloses the lawyer's powers, stipulated in the Federal law "on legal practice and advocacy in the Russian Federation" dated 31.05.2002 No. 63-FZ. The author establishes differences between types and forms of advocacy, as well as between General and special forms, in relation to different types of proceedings.*

Как известно, принципы, закрепленные в Конституции Российской Федерации, являются основой системы защиты прав и свобод человека и гражданина и применимы к защите прав в соответствии с едиными стандартами, установленными высшим законом страны.

Здесь стоит отметить позицию Д.С. Варданяна, который, характеризуя конституционные положения о защите прав и свобод человека и гражданина, отмечает, что «защита в Конституции РФ подразделяется на виды: государственная защита (ч. 1 ст. 45), судебная защита (ч. 1 ст. 46), социальная защита (ч. 1 ст. 46), правовая защита (ч. 3 ст. 46)». Выделенные виды, по его мнению, «так или иначе сводятся к государственной защите, т. е. защите государством»[1].

Рассматривая правозащитную деятельность, необходимо заметить, что ее изучением занимались авторы фундаментальных теоретико-правовых и конституционно-правовых исследований такие, как, например, С.И. Глушкова, М.В. Баглай, Е.А. Лукашева, С.С. Алексеев, М.И. Байтин, А.А. Белкин, Н.В. Витрук, В.А. Карташкин, В.Т. Кабышев, С.А. Комаров и другие.

Однако формы и методы осуществления правозащитной деятельности (в частности, адвокатской) до сих пор в полной мере не проанализированы.

Ключевая составляющая в алгоритме обеспечения прав и свобод личности – это гарантия получения юридической помощи, так как столкнувшись с конкретной проблемой, связанной с реализацией установленных процедур, при

[1] Варданян Д.С. Российская правозащитная система и личность: вопросы теории: дис. ... канд. юрид. наук. Волгоград, 2007. 276 с.

отсутствии специальных юридических знаний человек и осознает необходимость профессиональной помощи адвоката.

Конституция Российской Федерации, возлагающая на государство обязанность признавать, соблюдать и защищать права и свободы человека и гражданина и гарантирующая государственную, в том числе судебную, защиту прав и свобод человека и гражданина (ст. 2, ч. 1 ст. 45, ч. 1 ст. 46), устанавливает право каждого на получение квалифицированной юридической помощи, оказываемой бесплатно в случаях, предусмотренных законом (ч. 1 ст. 48). Во взаимосвязи с иными правами и свободами человека и гражданина, сопряженными с защитой своих прав и свобод всеми не запрещенными законом способами (ч. 2 ст. 45) и разбирательством дела судом на основе состязательности и равноправия (ч. 3 ст. 123), они выступают в качестве одного из необходимых условий справедливого правосудия[2].

Юридическая помощь при осуществлении защиты прав и охраняемых законом интересов граждан и юридических лиц в суде реализуется в форме гражданского процессуального представительства, что не лишает лицо права самостоятельного участия в рассмотрении спора. Участие представителя в гражданском судопроизводстве может быть обусловлено невозможностью личного участия стороны, его недееспособности, а также желанием заинтересованных лиц получить профессиональную помощь в производстве.

Также является очевидным тот факт, что адвокатура является институтом гражданского общества, защищающим конституционные гарантии прав и свобод человека и гражданина, поскольку правовые нормы современного демократического государства признаются высшей ценностью, а право на помощь выступает гарантией реализации процессуальных прав человека как участника правоотношений.

[2] Постановление Конституционного Суда РФ от 25 октября 2001 г. № 14-П «По делу о проверке конституционности положений, содержащихся в ст. 47 и ст. 51 УПК РСФСР и п. 15 ч. 2 ст. 16 Федерального закона «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений» в связи с жалобами граждан А. П. Голомидова, В. Г. Кислицина и И. В. Москвичева» // СПС «Гарант».

Почти во всех международных актах, регулирующих права человека, право на получение профессиональной юридической помощи признается одним из важнейших. Показателем уровня правового обеспечения в государстве и соблюдения прав человека в России является деятельность независимого института адвокатуры и эффективное выполнение им своих функций.

Общественные отношения по поводу оказания юридической помощи находятся во взаимосвязи с реализацией соответствующими субъектами конституционной обязанности государства по обеспечению надлежащих гарантий доступа каждого к правовым услугам и возможности привлечения каждым лицом, заинтересованным в совершении юридически значимых действий, квалифицированных специалистов в области права. Вот почему эти отношения воплощают публичный интерес, а оказание юридических услуг имеет публично-правовое значение.

Рассматривая адвокатскую деятельность, необходимо отметить, что Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» от 31.05.2002 № 63-ФЗ7 под адвокатской деятельностью понимает квалифицированную юридическую помощь, оказываемую лицами, получившими статус адвоката в порядке, установленном Федеральным законом, физическим и юридическим лицам в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию. Адвокатская деятельность не является предпринимательской (ст. 1).

Адвокатская деятельность является важнейшей формой осуществления правозащитной деятельности, которая, в свою очередь, не ограничивается только адвокатурой. Правозащитная деятельность может включать, помимо адвокатской деятельности, деятельность общественных организаций, общественную деятельность, осуществляемую в целях защиты и защиты прав и свобод человека. Но именно адвокат в первую очередь выступает гарантом профессионализма и доступности правовой защиты.

Исходя из этого, соотношение правозащитной деятельности и адвокатуры можно рассматривать как целое и его часть. Свобода одного человека едина со

свободой всего общества и невозможна без санкционированных государством правозащитных механизмов и субъектов, обеспечивающих правозащитную функцию, главной из которых является адвокатура. Защита интересов физических и юридических лиц является воплощением важнейших общечеловеческих ценностей в государстве-свободы, равенства, справедливости, демократии, которые могут принести пользу личности, обществу и государству.

Согласно п.2 ст.2 закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» от 31.05.2002 № 63-ФЗ (далее — закон № 63-ФЗ) адвокатская деятельность довольно многообразна: консультирование и выдача справок по правовым вопросам; составление документов правового характера; участие в качестве представителя в конституционном, уголовном, административном, гражданском судопроизводстве и т.д. Данный перечень не является исчерпывающим. Адвокаты имеют право оказывать любую иную юридическую помощь, не запрещенную федеральным законом. Представляется здесь *законодатель указывает виды адвокатской деятельности*.

Для того чтобы определиться с формами адвокатской деятельности обратимся к реализации адвокатом своих полномочий представительства в рамках гражданского и арбитражного процессов.

Согласно п. 1 ст. 6 закона № 63-ФЗ *полномочия адвоката в гражданском процессе* регламентируются соответствующим процессуальным законодательством РФ, т. е. в рассматриваемом случае — ГПК РФ.

В соответствии ст. 54 ГПК РФ представитель в гражданском процессе по общему правилу правомочен совершать от имени представляемого все процессуальные действия, за исключением некоторых, специально оговоренных в доверенности.

Таким образом, к специальным полномочиям адвоката, участвующего в гражданском процессе, относятся следующее (ст. 35 ГПК РФ): ознакомление с материалами дела и совершение выписок из таких дел; заявление отводов; представление доказательств и участие в их исследовании; опрос участников

дела; заявление ходатайств; представление суду объяснений; приведение доводов; получение копий судебных постановлений; обжалование судебных постановлений.

Общими правами и обязанностями адвоката в гражданском процессе в соответствии со ст. 6 закона № 63-ФЗ признаются: сбор сведений, необходимых для оказания помощи; опрос лиц, обладающих значимой для дела информацией, при наличии их согласия; сбор и представление в соответствии с законами РФ доказательств в дело; привлечение по договору лиц, обладающих специальными знаниями, для разъяснения вопросов, связанных с оказанием юридической помощи; фиксация сведений, содержащихся в материалах дела, по которому адвокат предоставляет юридическую помощь.

Очевидно, что общие и специальные полномочиям адвоката коррелируют между собой. Так, *полномочия адвоката при его участии в гражданском процессе в общем определены ст.6 закона № 63-ФЗ и специально регламентируются нормами Гражданского процессуального кодекса Российской Федерации*. При этом на основании ордера адвокат имеет право выступать в суде в этом процессе, а для осуществления специальных полномочий, определенных ст. 54 ГПК РФ, требуется соответствующая доверенность.

Полномочиям адвоката в арбитражном процессе можно определить следующим образом: это совокупность прав и обязанностей, которыми адвокат распоряжается в ходе рассмотрения дела арбитражным судом. Их правовое регулирование осуществляется одновременно несколькими нормативными актами.

П. 1 ст. 6 закона № 63-ФЗ устанавливает полномочия адвоката в процессе с учетом его правового статуса. Однако данная статья указывает на то, что права и обязанности адвоката также устанавливаются специальными процессуальными законами, в частности АПК РФ от 07.2002 № 95-ФЗ, а также ст. 41, 59–63 АПК РФ.

Полномочия адвоката в арбитраже определяются вышеупомянутыми законами и поручением доверителя (доверенностью).

При участии в арбитражном процессе адвокат с процессуальной точки зрения является представителем, оказывающим квалифицированную юридическую помощь. Следовательно, ему принадлежит весь комплекс процессуальных прав и обязанностей сторон, предусмотренных ст. 41 АПК РФ.

Таким образом, примерный перечень общих полномочий адвоката в арбитражном процессе в качестве представителя выглядит следующим образом: иметь доступ к материалам дела; представлять доказательства и знакомиться с доказательствами противоположной стороны до начала разбирательства; заявлять отводы, ходатайства, приводить доводы, задавать вопросы другим участникам дела, давать объяснения; получать судебные акты, обжаловать их.

Перечень не является исчерпывающим. Адвокат вправе использовать иные полномочия, предусмотренные законом. АПК РФ не содержит каких-либо специфических полномочий адвоката, используемых исключительно в арбитражном процессе. Объем его прав и обязанностей в арбитражном процессе близок к таковым в гражданском судопроизводстве.

Вместе с тем, пользуясь вышеуказанными преимуществами адвокатского статуса, адвокат, в отличие от иных представителей, также связан требованиями адвокатской этики.

В связи с этим он обязан соблюдать адвокатскую тайну, т. е. не разглашать сведения, ставшие ему известными в ходе оказания юридической помощи по делу и не вправе принимать поручение на представительство, если в исходе дела имеется его личная заинтересованность либо в деле участвуют его родственники, также он не может принимать поручение, если оно определенно имеет незаконный характер и не вправе отказаться от принятого поручения (п. 4 ст. 6 Закона об адвокатуре).

Очевидно, что общие и специальные полномочиям адвоката коррелируют между собой. Так, *полномочия адвоката при его участии в арбитражном процессе в общем определены ст.6 закона № 63-ФЗ и специально*

регламентируются нормами АПК РФ. Полномочия адвоката здесь должны быть обязательно оформлены доверенностью. Ряд полномочий специально оговаривается в тексте доверенности.

Исходя из вышеизложенного, можно сделать следующие выводы.

Адвокатская деятельность – это *правозащитная* квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката, физическим и юридическим лицам в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию.

Именно полномочия адвоката, закрепленные в ст.6 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» и являются *общими формами адвокатской деятельности*, с помощью которых реализуются виды (которые закреплены в п.2 ст.2 ФЗ). В свою очередь, *общие формы адвокатской деятельности раскрываются через специальные в нормах отраслевого законодательства* и представляет собой порядок их осуществления, обеспечивающий достижение материально-правового результата.

Использованные источники:

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами РФ о поправках к Конституции РФ от 30.12.2008 № 6-ФКЗ, от 30.12.2008 № 7-ФКЗ, от 05.02.2014 № 2-ФКЗ, от 21.07.2014 № 11-ФКЗ) // СПС «Гарант».
2. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации от 24.07.2002 N 95-ФЗ // СПС «Гарант».
3. Гражданский процессуальный кодекс РФ от 14 ноября 2002 г. № 138-ФЗ // СПС «Гарант».
4. Федеральный закон от 31 мая 2002 г. № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»; Кодекс профессиональной этики адвоката: принят Первым Всероссийским съездом адвокатов 31 января 2003 г. // СПС «КонсультантПлюс».
5. Постановление Конституционного Суда РФ от 25 октября 2001 г. № 14-П

«По делу о проверке конституционности положений, содержащихся в ст. 47 и ст. 51 УПК РСФСР и п. 15 ч. 2 ст. 16 Федерального закона «О содержании под стражей подозреваемых и обвиняемых в совершении преступлений» в связи с жалобами граждан А.П. Голомидова, В.Г. Кислицина и И.В. Москвичева» // СПС «Гарант».

6. Варданян Д.С. Российская правозащитная система и личность: вопросы теории: дис. ... канд. юрид. наук. Волгоград, 2007. 276 с.