

**МИНИСТЕРСТВО НАУКИ И ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ РОССИЙСКОЙ
ФЕДЕРАЦИИ**

**Федеральное государственное бюджетное образовательное учреждение
высшего образования**

**«ТОМСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ УНИВЕРСИТЕТ
СИСТЕМ УПРАВЛЕНИЯ И РАДИОЭЛЕКТРОНИКИ» (ТУСУР)**

Юридический факультет

Кафедра уголовного права

И.В. Чаднова, М.Е. Нехороших

ОСНОВЫ АДВОКАТУРЫ

**Учебно–методическое пособие по подготовке к практическим занятиям
и организации самостоятельной работы студентов
по направлению подготовки 40.03.01 «Юриспруденция»
(уровень бакалавриата)
по очной и заочной формам обучения**

Томск 2018

Учебно–методическое пособие по дисциплине «Основы адвокатуры» предназначено для студентов очной и заочной форм, обучающихся по направлению подготовки 40.03.01 «Юриспруденция» (бакалавр) с целью оказания им помощи при подготовке к практическим занятиям и организации самостоятельной работы.

Основы адвокатуры: Учебно–методическое пособие по подготовке к практическим занятиям и организации самостоятельной работы студентов по направлению подготовки 40.03.01 «Юриспруденция» (уровень бакалавриата) по очной и заочной формам обучения / И.В. Чаднова, М.Е. Нехороших. – Томск: ТУСУР, 2018. – 77 с.

Авторы–составители:

заведующий кафедрой уголовного права, кандидат юридических наук, доцент
Чаднова Ирина Владимировна

старший преподаватель кафедры уголовного права Нехороших Михаил
Евгеньевич

Рецензенты:

профессор кафедры уголовного права, доктор юридических наук, профессор
Р.Л. Ахмедшин

профессор кафедры уголовного права, доктор юридических наук, профессор
А.В. Шеслер

Учебно–методическое пособие по дисциплине «Основы адвокатуры» рассмотрено и одобрено на заседании кафедры уголовного права.

Протокол № 1 от 03 сентября 2018 года

© Томский государственный университет
систем управления и радиоэлектроники, 2018
© Чаднова И.В., Нехороших М.Е., 2018

ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение	4
1. ОРГАНИЗАЦИОННО–МЕТОДИЧЕСКИЙ РАЗДЕЛ	4
2. СОДЕРЖАНИЕ ДИСЦИПЛИНЫ	6
3. УЧЕБНО–МЕТОДИЧЕСКОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ ДИСЦИПЛИНЫ	11
3.1. Методические рекомендации по организации изучения дисциплины	11
3.2. Нормативно–правовые акты	13
3.3. Основная литература, рекомендуемая для изучения курса	16
3.4. Дополнительная литература, рекомендуемая для изучения курса	17
3.5. Задания к практическим занятиям	18
3.6. Задание по контрольной работе для студентов заочной формы обучения	70
4. ОРГАНИЗАЦИЯ ТЕКУЩЕГО И ПРОМЕЖУТОЧНОГО КОНТРОЛЯ ЗНАНИЙ	75
4.1. Организация контроля	75
4.2. Примерные вопросы к промежуточной аттестации	75

ВВЕДЕНИЕ

Адвокатура является важнейшим институтом правовой системы современного государства, призванным обеспечить гражданам и юридическим лицам квалифицированную и независимую от государства защиту прав, свобод и законных интересов. За период построения современного российского государства и формирования его правовых институтов, законодательство о судах, прокуратуре, полиции, органах государственной безопасности, претерпело неоднократные изменения.

1 июля 2002 г. вступил в силу Федеральный закон от 31 мая 2002 г. № 63–ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» внесший значительные перемены в организацию деятельности всей российской адвокатуры. В основу настоящего учебно–методического комплекса положено новейшее российское законодательство об адвокатской деятельности и адвокатуре.

1. ОРГАНИЗАЦИОННО–МЕТОДИЧЕСКИЙ РАЗДЕЛ

1.1. Цели дисциплины

Целью преподавания курса «Основы адвокатуры» является изучение системы института адвокатуры, её цели и задачи, положение её в правоохранительной системе и способы её взаимодействия с государственными органами, место и роль в гражданском обществе.

1.2. Задачи дисциплины

- уяснение основных теоретических и практических проблем адвокатской деятельности, сведений о работе адвокатуры, ее структуре, истории развития;
- выработка у студентов практических навыков по применению отдельных норм законодательства, регулирующих деятельность адвоката;
- уяснение правил и получение практических навыков по обслуживанию адвокатами юридических лиц, участию адвокатов в качестве представителей в судах по гражданским делам, на предварительном следствии и в уголовном судопроизводстве.
- получение навыков составления процессуальных и правоприменительных документов;
- ознакомление студентов с практическими проблемами по применению закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре российской Федерации».

1.3. Требования к результатам освоения дисциплины

Процесс изучения дисциплины направлен на формирование следующих компетенций:

– ОПК–1 способностью соблюдать законодательство Российской Федерации, в том числе Конституцию Российской Федерации, федеральные конституционные законы и федеральные законы, а также общепризнанные принципы, нормы международного права и международные договоры Российской Федерации;

– ПК–2 способностью осуществлять профессиональную деятельность на основе развитого правосознания, правового мышления и правовой культуры;

– ПК–9 способностью уважать честь и достоинство личности, соблюдать и защищать права и свободы человека и гражданина;

В результате изучения дисциплины обучающийся должен:

знать:

– сущность и задачи органов, оказывающих гражданам и организациям квалифицированную юридическую помощь в РФ;

– действующие нормы законодательства, регулирующие деятельность адвоката в различных видах процессов: конституционном, уголовном, гражданском, арбитражном, административном;

– нравственные основы деятельности адвоката.

уметь:

– определять сущность и содержание общественных отношений, в рамках которых возник правовой спор, требующий своего разрешения в суде или ином органе;

– правильно выбирать и применять нормы, регулирующие соответствующий вид общественных отношений;

– самостоятельно совершенствовать свои знания, в т.ч. с учетом изменений в законодательстве и с учетом судебной практики

владеть:

– навыками публичного выступления в суде;

– навыками консультационной деятельности;

– навыками составления различных процессуальных документов;

– навыками составления проектов гражданско–правовых сделок;

– навыками организации и планирования своей деятельности;

– навыками выбора наиболее эффективных способов решения возникающих в ходе профессиональной деятельности задач.

2. СОДЕРЖАНИЕ ДИСЦИПЛИНЫ

Тема 1. Адвокатура Российской Федерации: правовая основа и пути развития. Понятие, задачи адвоката, адвокатуры, адвокатской деятельности. Свобода и независимость адвокатской деятельности

Понятие адвокатского права и адвокатуры в России. Адвокатура – институт гражданского общества. Принципы деятельности адвокатуры.

Правовые и организационные основы деятельности адвокатуры в Российской Федерации. Международные документы об адвокатуре. Законодательство Российской Федерации об адвокатуре. Законодательство субъектов Российской Федерации об адвокатуре. Корпоративные акты адвокатуры. Судебная практика по вопросам адвокатуры.

Понятие адвокатуры, ее значение и деятельность. Задачи адвокатуры. Понятие адвоката. Понятие и признаки адвокатской деятельности. Конституционное право граждан на получение квалифицированной юридической помощи. Гарантии независимости адвоката. Место и роль института адвокатуры в государстве. Позитивные перемены в законодательном регулировании адвокатской деятельности. Предпосылки независимости адвокатуры. Министерство юстиции и адвокатура. Судебная защита прав человека. Адвокатура и суд.

Тема 2. Возникновение и развитие адвокатуры в России

Адвокатура в период до Судебной реформы 1864 года (XV–XIX в.). Основные функции адвокатуры – правозаступничество и судебное представительство.

Адвокатура в период действия Судебных уставов 1864 года. Создание присяжной адвокатуры. Создание и деятельность присяжной адвокатуры по Судебным Уставам 1864 года. Советы присяжных поверенных. Формирование правил адвокатской этики. Частные поверенные.

Адвокатура в советский период (с 1917 г. по 1991 г.). Упразднение присяжной и частной адвокатуры. Создание советской адвокатуры и ее деятельность. Организация и деятельность адвокатуры по Положению об адвокатуре 25–26 мая 1922 года. Положение о коллегии защитников от 5 июля 1922 года. Организация и деятельность адвокатуры по Положению об адвокатуре СССР от 16 августа 1939 года. Организация и деятельность адвокатуры по Положению об адвокатуре РСФСР от 25 июля 1962 года. Положение об адвокатуре РСФСР 1980 года.

Адвокатура в постсоветский период (с 1991 г. по 2002 г.). Проекты закона об адвокатуре.

Тема 3. Юридический статус адвоката

Понятие адвокатского статуса. Приобретение статуса адвоката. Квалификационный экзамен. Присвоение статуса адвоката. Приостановление статуса адвоката. Прекращение статуса адвоката.

Страхование риска профессиональной имущественной ответственности адвоката. Полномочия адвоката. Правовое регулирование и содержание общепрофессиональных полномочий адвоката. Правовое регулирование и содержание процессуальных полномочий адвоката.

Обязанности адвоката.

Тема 4. Адвокатская деятельность, ее виды и организационные основы. Делопроизводство адвокатов. Делопроизводство в адвокатских образованиях

Организация адвокатской деятельности. Структура современной российской адвокатуры. Адвокатская палата субъекта РФ. Собрание (конференция) адвокатов. Совет адвокатской палаты. Президент Адвокатской палаты субъекта РФ. Имущество адвокатской палаты.

Федеральная палата адвокатов РФ. Всероссийский съезд адвокатов. Совет Федеральной палаты адвокатов. Президент Федеральной палаты адвокатов РФ. Общественные объединения адвокатов.

Формы адвокатских образований. Адвокатский кабинет. Коллегия адвокатов. Адвокатское бюро. Юридическая консультация.

Помощник адвоката. Стажер адвоката.

Осуществление адвокатской деятельности. Виды юридической помощи, оказываемой адвокатом. Адвокат – советник, консультант, защитник, представитель, поверенный.

Соглашение об оказании юридической помощи, форма и существенные условия. Принятие поручения по делу. Ордер. Порядок оплаты труда адвоката. Оказание юридической помощи гражданам РФ бесплатно. Оказание адвокатом юридической помощи по назначению суда, прокурора, органов дознания, органа предварительного следствия.

Адвокатское производство. Их значение. Материалы, входящие в состав адвокатского производства по делу. Ведение делопроизводства и правила сохранения профессиональной тайны адвоката. Делопроизводство в адвокатских образованиях. Организация делопроизводства.

Тема 5. Консультационная деятельность адвоката

Понятие консультирования. Стадии консультирования. Виды консультирования. Виды письменного консультирования. Этические требования к проведению консультаций. Психологические аспекты общения с доверителем в ходе проведения консультационного приема. Подготовка к проведению устной консультаций, проведение устной консультации.

Порядок подготовки и содержание правового заключения. Порядок подготовки и содержание справки по законодательству. Требования, подлежащие учету при составлении проектов документов.

Тема 6. Нравственные основы адвокатской деятельности. Этические принципы работы адвоката

Общечеловеческая, судебная и адвокатская этика, понятие и соотношение. Профессиональная этика адвоката. Кодекс профессиональной этики адвоката.

Принципы поведения адвоката в отношениях с доверителями. Понятие конфликта интересов. Адвокатская тайна, правовое регулирование, значение, гарантии ее соблюдения. Этические требования к определению суммы гонорара. Правила поведения адвоката с судом и другими правоприменительными органами.

Нравственные принципы защиты в уголовном судопроизводстве. Нравственные принципы представительства, осуществляемого адвокатом. Этические основы судебных прений. Конфиденциальность. Нравственные проблемы взаимоотношений адвоката с коллегами.

Нравственные коллизии, возникающие в адвокатской деятельности; их преодоление. Этические правила поведения адвоката в ситуации конфликта интересов. Этические требования в отношении рекламы адвокатской деятельности.

Ответственность адвоката за нарушение этических норм и правил.

Тема 7. Деятельность адвоката по уголовным делам

Право граждан на получение квалифицированной юридической помощи в уголовном судопроизводстве. Защитник. Законодательные ограничения права адвоката на отказ от осуществления принятой защиты. Полномочия защитника. Обязательное участие защитника. Соотношение позиции подзащитного и позиции адвоката в уголовном деле, пределы свободы адвоката.

Деятельность защитника в период предварительного расследования. Права и обязанности защитника с момента допуска к участию в деле. Беседа с подзащитным. Участие в следственных действиях. Заявление ходатайств. Обжалование действий и решений суда и должностных лиц, осуществляющих уголовное судопроизводство. Права и обязанности защитника при ознакомлении с материалами дела по окончании предварительного расследования.

Деятельность адвоката защитника в суде первой инстанции. Принятие поручения на осуществление защиты в суде первой инстанции. Подготовка к участию в деле в суде первой инстанции. Выбор правовой позиции по делу. Участие защитника в стадии назначения судебного заседания. Участие в судебном заседании. Правовые основы адвокатского расследования. Тактика ведения допроса свидетелей. Тактика ведения допроса эксперта и специалиста. Доказательства, собранные адвокатом, и их значение. Подготовка к судебным прениям. Содержание, задачи и значение защитительной речи. Особенности альтернативной защиты. Форма произнесения защитительной речи. Особенности коллизионной защиты, понятие, виды. Реплика.

Представительство адвокатом интересов, потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика в уголовном судопроизводстве. Оказание адвокатом юридической помощи свидетелю по уголовному делу.

Особенности работы адвоката в суде присяжных.

Деятельность адвоката–защитника в апелляционном и кассационном производстве, принятие поручения, составление апелляционной и кассационной жалобы, подготовка к участию в суде апелляционной и кассационной инстанции. Особенности деятельности адвоката по осуществлению защиты осужденных в порядке надзора. Принятие поручения, составление ходатайств о принесение протеста в порядке надзора, форма, содержание, просительная часть. Участие защитника в надзорном производстве. Участие адвоката в производстве по вновь открывшимся обстоятельствам.

Участие адвоката–защитника в исполнительном производстве.

Тема 8. Деятельность адвоката по гражданским делам. Договор с клиентом

Виды договорных отношений с клиентами. Одностороннее расторжение соглашения адвоката с клиентом. Недопустимость отказа адвоката от принятой на себя защиты клиента. Гонорар или вознаграждение адвоката. Дела «по назначению». Бесплатная юридическая помощь. Право лиц на получение квалифицированной юридической помощи в гражданском судопроизводстве.

Основные положения о судебном представительстве. Круг лиц, имеющих право быть судебными представителями. Полномочия представителя. Отличия процессуального положения адвоката в уголовном и гражданском судопроизводстве.

Деятельность адвоката–представителя на досудебной стадии, консультация, принятие поручений, подготовка к участию в деле в суде первой инстанции. Сбор адвокатом доказательств. Подготовка адвокатом искового заявления, возражений на иск, объяснений по делу, встречного иска.

Права и обязанности адвоката–представителя в суде первой инстанции. Выступление в прениях, их содержание и форма. Ознакомление с протоколом судебного заседания. Принесение замечаний на протокол судебного заседания.

Работа адвоката–представителя в апелляционном и кассационном производстве. Принятие поручения. Содержание и форма апелляционной и кассационной жалобы. Подготовка к участию в суде апелляционной и кассационной инстанций. Участие в суде апелляционной и кассационной инстанций.

Деятельность адвоката–представителя в надзорном производстве. Принятие поручения. Составление надзорной жалобы, ее содержание и форма, формулирование просительного пункта. Участие адвоката–представителя в надзорном производстве.

Участие адвоката–представителя в исполнительном производстве.

Тема 9. Оказание юридической помощи в сфере предпринимательства. Деятельность адвоката в арбитражном судопроизводстве

Оказание адвокатом правовой помощи в сфере предпринимательства. Основные направления правовой помощи.

Особенности подготовки адвокатом дела, подлежащего рассмотрению в арбитражном суде. Участие адвоката при рассмотрении дела в арбитражном суде первой инстанции. Представление и исследование доказательств.

Действия адвоката по обжалованию решения, определения суда. Особенности участия адвоката при рассмотрении дела в апелляционной, кассационной, надзорной инстанциях арбитражного суда.

Участие адвоката на стадии исполнения решения арбитражного суда.

Тема 10. Адвокатура и адвокатская деятельность в решениях Европейского Суда по правам человека. Деятельность адвоката в конституционном судопроизводстве и в Европейском суде

Обстоятельства, обуславливающие необходимость обращения адвоката в Конституционный Суд РФ за защитой интересов доверителя. Подготовка материалов дела, составление процессуальных документов. Особенности выступления адвоката в Конституционном Суде РФ. Предмет доказывания. Процессуальные права адвоката в процессе рассмотрения дела. Правовые последствия принятия судом положительного или отрицательного решения по делу.

Особенности деятельности адвоката в Европейском суде по правам человека.

Право адвоката на судебную защиту в смысле ст. 6 Европейской конвенции о защите прав человека и основных свобод. Обязательное членство в адвокатской палате. Адвокатская деонтология. Реклама в адвокатской практике. Адвокатская тайна. Доступ в адвокатуру. Защита прав адвоката.

3. УЧЕБНО–МЕТОДИЧЕСКОЕ ОБЕСПЕЧЕНИЕ ДИСЦИПЛИНЫ

3.1 Методические рекомендации по организации изучения дисциплины

Основной целью изучения дисциплины является формирование у студента системы знаний об адвокатской деятельности в Российской Федерации. Кроме того, по результатам изучения предлагаемого курса студенты должны четко представлять себе место адвокатуры в системе правоохранительных органов и в системе отраслей права.

Изучение курса адвокатуры позволит сформировать у студентов наиболее полное и объективное представление о состоянии современной российской адвокатуры.

По окончании изучения дисциплины студенту должен освоить следующие основные разделы учебной дисциплины:

- усвоить основные понятия и категории, касающиеся предмета и метода науки и учебного курса;
- уметь выделить и раскрыть основные методы, с помощью которых исследуются актуальные проблемы науки об адвокатуре;
- уяснить исторические аспекты возникновения и развития адвокатуры, в том числе в России;
- отработать вопросы, касающиеся конституционных основ адвокатуры и ее роли в становлении правового государства и укреплении гражданского общества в России;
- уяснить задачи, принципы деятельности адвокатуры и виды адвокатской деятельности;
- сформировать четкое представление о полномочиях, правах и обязанностях адвоката;
- уяснить понятие адвокатской неприкосновенности, а также гарантии, установленные Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре» для адвоката;
- расширить знания, касающиеся порядка приобретения, приостановления и прекращения статуса адвоката, сдачи квалификационного экзамена и ответственности адвоката;
- сформировать общее представление об Административном регламенте;
- углубить знания по вопросам организационной структуры адвокатуры;
- уяснить роль адвокатской палаты субъекта Российской Федерации как основного звена организационного строения адвокатуры, компетенцию органов управления адвокатской палаты, а также роль квалификационных комиссий при рассмотрении жалоб на действия (бездействие) адвокатов;
- уметь показать место и роль Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации и ее исполнительных органов в организационной структуре адвокатуры;
- сформировать представление об общественных объединениях адвокатов;
- углубить и расширить знания об организации адвокатской деятельности и адвокатуры;

– сформировать представление о месте, роли и структуре органов адвокатского самоуправления;

– углубить и расширить знания о соотношении права и морали в регулировании общественных отношений;

– знать понятие, сущность и задачи адвокатской этики; нравственные принципы защиты в уголовном судопроизводстве, судебного представительства, осуществляемого адвокатом; нравственные проблемы взаимоотношения адвоката с судом, участниками судопроизводства;

– сформировать общее представление о культуре публичной речи; принципах ораторского искусства; защитительной речи адвоката и особенностях выступления адвоката перед судом присяжных, а также в суде апелляционной, кассационной и надзорной инстанций;

– показать особенности конституционного судопроизводства с позиции адвокатской деятельности и привить студентам первичные навыки и умения в подготовке дела для конституционного процесса и участия в конституционном судебном разбирательстве;

– показать работу адвоката в суде первой инстанции, обратив особое внимание на судебное следствие, а также на содержание его работы в апелляционной, кассационной инстанциях и надзорном производстве по уголовному делу;

– показать работу адвоката в предварительном слушании и его роль в формировании коллегии присяжных заседателей;

– раскрыть процессуальные и тактические особенности судебного следствия с участием присяжных заседателей, требования, предъявляемые к постановке вопросов в судебном допросе, особенности процедуры судебных прений, а также роль адвоката на заключительных этапах судебного разбирательства;

– углубить знания по вопросам, касающимся деятельности адвоката на досудебной стадии гражданского процесса, его участия в судебном разбирательстве и пересмотре гражданских дел;

– углубить знания по вопросам, касающимся: прав граждан на обращения в суд за судебной защитой, в том числе в арбитражный суд; представительства и полномочий адвоката в гражданском и арбитражном процессах;

– дать общее представление о третейском суде, предмете судебной защиты и полномочий адвоката в третейском суде;

– выработать первичные навыки и умения по определению предмета судебной защиты и подготовке искового заявления;

– дать общее представление о юрисдикции и структуре Европейского Суда;

– раскрыть правовые основания обращения в Европейский Суд;

– рассмотреть порядок подготовки, подачи и принятия заявления (жалобы), а также порядок рассмотрения дел в Европейском Суде.

Важнейшую составляющую роль в изучении курса играет самостоятельная работа студента. Только при соответствующей отдаче студента, его желании изучать поставленные проблемы самостоятельно возможно усвоение данной дисциплины.

Основные цели и задачи, которые должны быть достигнуты в ходе выполнения самостоятельной работы, заключаются в следующем:

- в углублении и закреплении знаний по дисциплине «Основы адвокатуры»;
- в способствовании развитию у студента навыков работы с нормативными документами, научной литературой, судебной–следственной практикой;
- в развитии навыков практического применения полученных знаний;

Практические занятия по дисциплине «Основы адвокатуры» проводятся в форме семинарских занятий по темам, предложенным преподавателем заранее.

Семинарское занятие предполагает устный опрос студентов по теоретическим вопросам, который может осуществляться либо путем фронтального опроса, либо индивидуального опроса определенного студента по желанию или преподавателем.

В качестве контрольного среза знаний может осуществляться тестирование по определенным темам, которое обычно проводится в начале семинарского занятия, перед началом опроса по новой теме.

Важнейшую составляющую качественной подготовки специалиста являет собой самостоятельная подготовка студента к семинарскому занятию. По общему правилу ее следует начинать с повторения студентом лекционного курса в части вопросов, вынесенных на семинарское занятие. Именно в лекции студент в максимально концентрированном виде найдет все важнейшие проблемные вопросы по теме. Однако ограничиваться лишь изучением лекции нельзя. К каждому семинарскому занятию преподаватель предлагает список нормативного материала, который в обязательном порядке должен быть изучен студентом.

При поиске литературы студент должен ориентироваться, прежде всего, на фонды, библиотеки вуза и Интернет – источники.

Поиск нормативного, учебного и научного материала также может происходить с использованием фондов библиотек, а также:

1. www.consultant.ru – специализированный правовой сайт КонсультантПлюс;
2. <http://www.garant.ru> – информационный правовой портал правовой системы Гарант;
3. <http://www.sudrf.ru> – Государственная автоматизированная система Российской Федерации «Правосудие»;
4. <http://www.vsrfr.ru> – официальный сайт Верховного Суда Российской Федерации;
5. <http://www.fparf.ru/> – официальный сайт Федеральной адвокатской палаты Российской Федерации.

3.2. Нормативные правовые акты

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993) (с учетом поправок, внесенных Законами Российской Федерации о поправках к Конституции Российской Федерации от 30.12.2008 № 6–ФКЗ, от 30.12.2008 № 7–ФКЗ, от 05.02.2014 № 2–ФКЗ, от 21.07.2014 № 11–ФКЗ) // Собрании законодательства Российской Федерации. 04.08.2014. № 31. Ст. 4398.

2. Всеобщая декларация прав человека (принята Генеральной Ассамблеей ООН 10.12.1948) // Российская газета. 1995. № 67.

3. Международный пакт о гражданских и политических правах (принят 16.12.1966 Резолюцией 2200 (XXI) на 1496-ом пленарном заседании Генеральной Ассамблеи ООН) // Ведомости Верховного Совета СССР. 28.04.1976. № 17. Ст. 291.

4. Декларация прав и свобод человека и гражданина: Постановление Верховного Совета РСФСР от 22 ноября 1991 г. № 1920-1 // Ведомости СНД РСФСР и ВС РСФСР. 26.12.1991. № 52. Ст. 1865.

5. Конвенция о защите прав человека и основных свобод (Заключена в г. Риме 04.11.1950) (с изм. от 13.05.2004) // Собрание законодательства Российской Федерации. 08.01.2001. № 2. Ст. 163.

6. О Конституционном суде Российской Федерации: Федеральный конституционный закон от 21.07.1994 № 1-ФКЗ (ред. от 29.07.2018) // Российская газета. 1994. № 138-139.

7. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях: Федеральный закон от 30.12.2001 № 195-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // Российская газета. 2001. № 256.

8. Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон от 24.07.2002 № 95-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // Российская газета. 2002. № 137.

9. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон от 14.11.2002 № 138-ФЗ (ред. от 03.08.2018) // Российская газета. 2002. № 220.

10. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации: Федеральный закон от 18.12.2001 № 174-ФЗ (ред. от 29.07.2018) // Российская газета. 2001. № 249.

11. Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации: Федеральный закон от 08.03.2015 № 21-ФЗ (ред. от 19.07.2018) // Российская газета. 2015. № 49.

12. Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации: Федеральный закон от 31.05.2002 № 63-ФЗ (ред. от 29.07.2017) // Российская газета. 2002. № 100.

13. О порядке и размере возмещения процессуальных издержек, связанных с производством по уголовному делу, издержек в связи с рассмотрением дела арбитражным судом, гражданского дела, административного дела, а также расходов в связи с выполнением требований Конституционного Суда Российской Федерации и о признании утратившими силу некоторых актов Совета Министров РСФСР и Правительства Российской Федерации: Постановление Правительства Российской Федерации от 01.12.2012 № 1240 (ред. от 26.01.2018) // Российская газета. 2012. № 283.

14. Об утверждении Административного регламента предоставления Министерством юстиции Российской Федерации государственной услуги по ведению реестра адвокатов иностранных государств, осуществляющих адвокатскую деятельность на территории Российской Федерации: Приказ Минюста России от 31.07.2012 № 151 (ред. от 29.09.2017) // Российская газета. 2012. № 192.

15. Об утверждении формы ордера: Приказ Минюста России от 10.04.2013 № 47 // Российская газета. 2013. № 80.

16. Об утверждении Порядка ведения реестров адвокатов субъектов Российской Федерации: Приказ Минюста России от 23.04.2014 № 85 (ред. от 26.09.2016) // Российская газета. 2014. № 98.

17. Об утверждении требований к форме, порядку оформления и направления адвокатского запроса: Приказ Минюста России от 14.12.2016 № 288 (с изм. от 24.05.2017) // Справочная правовая система «КонсультантПлюс».

18. Устав Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации: утв. I Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003 (ред. от 20.04.2017) // Вестник Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации. 2017. № 4.

19. Кодекс профессиональной этики адвоката: принят первым Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003 (ред. от 20.04.2017) // Российская газета. 2005. № 222.

20. Стандарт осуществления адвокатом защиты в уголовном судопроизводстве: принят VIII Всероссийским съездом адвокатов 20.04.2017 // Вестник Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации. 2017. № 2.

21. Положение о порядке сдачи квалификационного экзамена на присвоение статуса адвоката: утв. Советом Федеральной палаты адвокатов 25.04.2003 (протокол N 2) (ред. от 28.09.2016) // Вестник Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации. 2003. № 3.

22. Регламент Совета Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации: утв. Советом Федеральной палаты адвокатов 23.06.2005, протокол № 2 (ред. от 17.09.2015) // Вестник Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации. 2005. № 4.

23. Перечень вопросов для включения в экзаменационные билеты при приеме квалификационного экзамена от лиц, претендующих на приобретение статуса адвоката (для устного собеседования): утв. Советом Федеральной палаты адвокатов 28.01.2016 (ред. от 28.09.2016) // Справочная правовая система «КонсультантПлюс».

24. Регламент Комиссии Федеральной палаты адвокатов по этике и стандартам: утв. решением Совета Федеральной палаты адвокатов от 19.04.2017, протокол № 10 // Вестник Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации. 2017. № 2.

25. Порядок назначения адвокатов в качестве защитников в уголовном судопроизводстве: утв. решением Совета Федеральной палаты адвокатов от 05.10.2017, протокол № 5 // Вестник Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации. 2017. № 4.

26. Выписка из протокола заседания Совета Федеральной палаты адвокатов от 21.06.2010 № 5 (ред. от 28.09.2016) «О Методических рекомендациях» (вместе с «Методическими рекомендациями по ведению адвокатского производства») // Вестник Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации. 2016. № 4.

27. Разъяснение № 02/16 Комиссии по этике и стандартам по вопросу применения пункта 3 статьи 21 Кодекса профессиональной этики адвоката: утв.

решением Совета Федеральной палаты адвокатов от 28.01.2016, протокол № 3 (ред. от 19.04.2017) // Справочная правовая система «КонсультантПлюс».

28. Разъяснение Комиссии Федеральной палаты адвокатов по этике и стандартам по вопросу предания адвокатом огласке сведений о преступлениях или иных правонарушениях: утв. Решением Совета Федеральной палаты адвокатов от 28.06.2017 (протокол № 4) // Справочная правовая система «КонсультантПлюс».

29. Разъяснение Комиссии Федеральной палаты адвокатов по этике и стандартам от 16.02.2018 № 01/18 «По вопросам приоритета участия адвоката в судебных заседаниях и приоритета профессиональной деятельности над иной деятельностью»: утв. Решением Совета Федеральной палаты адвокатов от 16.02.2018 (протокол № 1) // Справочная правовая система «КонсультантПлюс».

30. Разъяснение Комиссии Федеральной палаты адвокатов по этике и стандартам от 16.02.2018 № 02/18 «По вопросам применения п. 2 ст. 5 и п. 5 ст. 9 Кодекса профессиональной этики адвоката»: утв. Решением Совета Федеральной палаты адвокатов от 16.02.2018 (протокол № 1) // Справочная правовая система «КонсультантПлюс».

31. Разъяснение Комиссии Федеральной палаты адвокатов по этике и стандартам от 15.05.2018 № 03/18 «По вопросу применения мер дисциплинарной ответственности»: утв. Решением Совета Федеральной палаты адвокатов от 15.05.2018 (протокол № 3) // Справочная правовая система «КонсультантПлюс».

32. Примерное положение о помощнике адвоката: рекомендовано Федеральной палатой адвокатов 17.09.2003 // Адвокат. 2003. № 11.

3.3. Основная литература, рекомендуемая для изучения курса

1. Адвокатская деятельность и адвокатура в России в 2 ч. Часть 1: учебник для академического бакалавриата / И. Л. Трунов [и др.]; под ред. И. Л. Трунова. 3-е изд., пер. и доп. М.: Издательство Юрайт, 2018. 218 с. // <https://biblio-online.ru/book/21319EB2-3F27-49FA-95FA-56D693AAFC52/advokatskaya-deyatelnost-i-advokatura-v-rossii-v-2-ch-chast-1>

2. Адвокатская деятельность и адвокатура в России в 2 ч. Часть 2: учебник для академического бакалавриата / И. Л. Трунов [и др.]; под ред. И. Л. Трунова. 3-е изд., пер. и доп. М.: Издательство Юрайт, 2018. 218 с. // <https://biblio-online.ru/book/48EA3B1C-57DA-44DD-93EA-EVB01088A329/advokatskaya-deyatelnost-i-advokatura-v-rossii-v-2-ch-chast-2>

3. Адвокатура России + доп. Материал в ЭБС : учебник для академического бакалавриата / С. С. Юрьев [и др.] ; под ред. С. С. Юрьева. – 4-е изд., перераб. и доп. – М. : Издательство Юрайт, 2018. – 452 с. // <https://biblio-online.ru/book/6C4B6408-3167-405D-A397-F1B5FEED52F8/advokatura-rossii-dop-material-v-eps>

4. Трунов, И. Л. Практика адвокатской деятельности в 2 ч. Часть 1 : практ. пособие / И. Л. Трунов. – 3-е изд., перераб. и доп. – М. : Издательство Юрайт, 2018. – 364 с. // <https://biblio-online.ru/book/52BC9BC4-94A7-44AD-ADA7-EC4684261407/praktika-advokatskoy-deyatelnosti-v-2-ch-chast-1>

5. Научно–практический комментарий к Кодексу профессиональной этики адвоката / Ю.С. Пилипенко. 3–е изд., перераб. и доп. М.: Юр. Норма, НИЦ ИНФРА–М, 2016. – 576 с.

6. Практические навыки адвоката: учебное пособие для бакалавриата / П. Е. Короткова. М.: Норма: ИНФРА–М, 2018. – 144 с.

7. Смоленский М. Б. Адвокатская деятельность и адвокатура в России (курс адвокатского права): учебник / М. Б. Смоленский. Ростов–на–Дону: Феникс, 2015. – 332 с.

3.4. Дополнительная литература, рекомендуемая для изучения курса

1. Смирнов В.Н., Смыкалин А.С. Адвокатура и адвокатская деятельность: учебное пособие / В.Н. Смирнов, А.С. Смыкалин; Министерство образования и науки Российской Федерации, Уральская государственная юридическая академия (Екатеринбург). М.: Проспект, 2010. – 313 с.

2. Адвокат в уголовном процессе: Учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / Колоколов Н.А., Ревина И.В., Рябинина Т.К.; Под ред. Колоколов Н.А. 2–е изд., перераб. и доп. М.: ЮНИТИ–ДАНА, Закон и право, 2015. – 375 с.

3. Адвокатская практика: Учебник / Отв. ред. А.А. Клишин, А.А. Шугаев. М.: Статут, 2016. – 506 с.

4. Адвокатура в России / Мирзоев Г.Б., Эриашвили Н.Д., Власов А.А. 3–е изд. М.: ЮНИТИ–ДАНА, 2015. – 367 с.

5. Карабчевский Н. П. Судебные речи в 2 ч. Часть 1 / Н. П. Карабчевский, Г. М. Резник. М.: Издательство Юрайт, 2018. – 277 с.

6. Карабчевский Н. П. Судебные речи в 2 ч. Часть 2 / Н. П. Карабчевский, Г. М. Резник. М.: Издательство Юрайт, 2018. – 291 с.

7. Резник Г.М. Судебные речи известных русских юристов. Сборник в 2 ч. Часть 1 / Г.М. Резник. 2–е изд., испр. и доп. М.: Издательство Юрайт, 2018. – 378 с.

8. Резник Г.М. Судебные речи известных русских юристов. Сборник в 2 ч. Часть 2 / Г.М. Резник. 2–е изд., испр. и доп. М.: Издательство Юрайт, 2018. – 321 с.

9. Сергеич П. Уголовная защита / П. Сергеич, Г.М. Резник. М.: Издательство Юрайт, 2018. – 179 с.

10. Хазова О.А. Искусство юридического письма / О.А. Хазова. 4–е изд., испр. и доп. М.: Издательство Юрайт, 2018. – 202 с.

3.5. ЗАДАНИЯ К ПРАКТИЧЕСКИМ ЗАНЯТИЯМ

Тема 1. Адвокатура Российской Федерации: правовая основа и пути развития. Понятие, задачи адвоката, адвокатуры, адвокатской деятельности. Свобода и независимость адвокатской деятельности

1. Право граждан на получение квалифицированной юридической помощи.
2. Понятия «адвокат» и «адвокатская деятельность».
3. Адвокатура и государство. Законодательство об адвокатской деятельности и адвокатуры.

Методические рекомендации:

Начинать изучение этой темы необходимо с четкого усвоения понятия «адвокатуры». Понятие это содержится в Федеральном законе «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации». Именно в этом законе раскрывается, что адвокатура является профессиональным сообществом адвокатов и как институт гражданского общества не входит в систему органов государственной власти и органов местного самоуправления.

Изучая нормативное регулирование деятельности адвокатуры, нужно знать, что деятельность адвокатуры регулируется национальным законодательством и рядом международно-правовых актов.

Документы международного характера закрепляют общие права и свободы человека, в частности, в сфере права и правосудия.

Так, Устав Организации Объединенных Наций 1945 г. подтвердил право людей всего мира на создание условий, при которых законность будет соблюдаться, и провозглашает как одну из целей достижение сотрудничества в создании и поддержании уважения к правам человека и основным свободам без разделения по признакам расы, пола, языка и религии.

Обратите внимание, что именно Всеобщая декларация прав человека 1948 г. утверждает принципы равенства перед законом, презумпцию невиновности, право на беспристрастное и открытое рассмотрение дела независимым и справедливым судом, а также все гарантии, необходимые для защиты любого лица, обвиненного в совершении наказуемого деяния.

Международный пакт о гражданских и политических правах 1966 г. предусматривает право каждого человека на свободу и личную неприкосновенность. Никто не может быть подвергнут произвольному аресту или содержанию под стражей. Никто не может быть лишен свободы иначе, как на таких основаниях и в соответствии с такой процедурой, которые установлены законом.

Конвенция о защите прав человека и основных свобод 1950 г. предусматривает также, что каждый человек имеет право на свободу и личную неприкосновенность.

Свод принципов защиты всех лиц, подвергаемых задержанию и заключению в какой бы то ни было форме, в соответствии с которым задержанное лицо имеет право на получение юридической помощи со стороны адвоката.

Комитет министров Совета Европы в своей Резолюции от 18 февраля 1996 года «О юридической помощи по гражданским, торговым и административным делам» с целью устранения препятствий экономического характера для доступа к правосудию и обеспечению для неимущих и малоимущих больших возможностей осуществлять свои права рекомендовал правительствам государств–членов предоставлять на тех же условиях, что и собственным гражданам, юридическую помощь по гражданским, торговым и административным делам, независимо от характера суда, осуществляющего юрисдикцию.

Регламент Европейского Суда по правам человека от 4 ноября 1998 года, содержит положение, обеспечивающее право сторон получить содействие советников и адвокатов.

Необходимо помнить, что правовой статус адвоката как участника различных видов судопроизводства (гражданского, арбитражного, уголовного, административного, конституционного), он определяется нормами соответствующих процессуальных кодексов: ГПК РФ, АПК РФ, КАС РФ, УПК РФ либо специальными нормами, включенными в правовые акты, объединяющие как материальное, так и процессуальное право.

Тема 2. Возникновение и развитие адвокатуры в России

1. Зарождение и развитие адвокатуры в России до реформы 1864 г.
2. Адвокатура в период судебной реформы 1864 г. и контрреформ (1864–1917 гг.).
3. Известные российские адвокаты периода 1864–1917 гг. (Стасов Д.В., Спасович В.Д., Урусов А.И., Кони А.Ф., Карабчевский Н.П. и др.).
4. Развитие адвокатуры в советский период.
5. Разработка и принятие Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

Методические рекомендации:

При изучении истории адвокатуры России отправным моментом следует считать период XIII–XIV вв. В таких древних правовых памятниках, как Русская Правда (X–XII вв.) и особенно Псковская судная грамота (1397–1464 гг.) мы находим те начала, которые свидетельствуют о зарождении основ адвокатуры на Руси. Например, Псковская судная грамота, ставшая первым нормативным закреплением судебного представительства, установила круг лиц, которые могли иметь представителя (пособника) в судебном процессе.

Следующий важный исторический этап в становлении адвокатуры связан с принятием 14 мая 1832 г. закона Российской империи, который впервые упорядочил

деятельность судебных представителей в коммерческих судах. Согласно этому закону функции судебного представительства могли осуществлять только лица, зарегистрированные в коммерческом суде в качестве судебного стряпчего.

В ходе судебной реформы 1864 г. была предпринята попытка не только решительно порвать с прошлым в отношении к адвокатской деятельности, но и заложить основы компетентной и самоуправяемой организации адвокатов, которой предоставлялись широкие полномочия в судопроизводстве.

Принятое 20 ноября 1864 г. в виде закона «Учреждение судебных установлений» целью деятельности присяжных поверенных определяло «занятие делами по избранию и поручению тяжущихся, обвиняемых и других лиц, в деле участвующих, а также по назначению в определенных случаях советов присяжных поверенных и председателей судебных мест». Профессиональные объединения присяжных поверенных организовывались по месту размещения региональных судов. Органами же самоуправления таких объединений являлись совет и общее собрание присяжных поверенных. Историческое значение данного закона заключается в том, что им впервые в России была учреждена адвокатура (институт присяжных поверенных).

При дальнейшем анализе истории становления и развития адвокатуры в России необходимо обратить внимание на то, что эффективность профессиональной адвокатской деятельности значительно повысилась после 1864 г. благодаря изменениям процессуального права, составлявшим основу судебной реформы. Введение процессуальных принципов придало особое значение в судебной защите устности и гласности. Участвуя в рассмотрении уголовных дел, адвокаты, хотя и не имели доступа к предварительному следствию, пользовались всеми процессуальными правами в судебном разбирательстве и при обжаловании судебных решений. Впервые в русской истории они могли выступать перед судом присяжных в открытом заседании. Им также разрешалось иметь свидания с обвиняемыми, находившимися под арестом.

Коренные изменения деятельности адвокатуры произошли после Октябрьской революции 1917 г. Период с 1917 по 1991 г. условно можно подразделить на четыре этапа. Каждый этап характеризуется определенными историческими событиями, обусловившими изменения в организации и деятельности адвокатского сообщества.

Первый этап охватывает 1917–1922 гг. Здесь необходимо уделить внимание переходным процессам от старого строя к новому в условиях Гражданской войны. Принятый 24 ноября 1917 г. Всероссийским центральным исполнительным комитетом Декрет о суде № 1 упразднил адвокатуру. Устанавливалось, что интересы личности в суде может представлять любой обладающий гражданскими правами неопороченный гражданин. Далее следует обратить внимание на два нормативных акта: Декрет о суде № 2 (7 марта 1918 г.), согласно которому при Советах рабочих, солдатских и крестьянских депутатов создавались коллегии правозаступников, и Положение о народном суде РСФСР (30 ноября 1918 г.), в соответствии с которым коллегии правозаступников стали именоваться коллегиями защитников, обвинителей и представителей сторон в гражданском процессе. Однако в июле 1920 г. на III

Всероссийском съезде деятелей советской юстиции было высказано мнение о том, что коллегии обвинителей, защитников и представителей сторон себя не оправдали. В. И. Ленин в работе «Детская болезнь левизны в коммунизме» (1920 г.) писал: «Мы разрушили в России, и правильно сделали, что разрушили, буржуазную адвокатуру, но она возрождается у нас под прикрытием советских правозащитников». Таким образом, была дана команда на уничтожение коллегий еще до внесения изменений в законодательство.

21 октября 1920 г. коллегия правозаступников была упразднена Всероссийским центральным исполнительным комитетом, и судебные органы в качестве защитников стали привлекать граждан, «способных исполнять» эту обязанность (ст. 43 Положения о народном суде РСФСР).

Можно констатировать, что период с 1917 по 1922 г. ознаменовался практически уничтожением русской адвокатуры и всего того прогрессивного и полезного, что было закреплено в судебных реформах 60-х гг. XIX столетия.

Начало второго этапа (1922–1939 гг.) связано с переходом от «военного коммунизма» к нэпу. Новые формы отношений, созданные в процессе революционных событий и проводимой властью новой экономической политики, должны были получить закрепление в законе. Для разрешения всякого рода конфликтов, особенно в области имущественных отношений, должны были быть установлены твердые гражданские нормы. В этот период активно стала вестись законодательная деятельность. Была создана единая судебная система, которая заменила существовавшие ранее революционные трибуналы.

Формирование нового отраслевого законодательства, развитие договорных отношений требовали создания профессиональной адвокатуры. Поэтому днем рождения советской адвокатуры считается 26 мая 1922 г., когда 3-я сессия Всероссийского центрального исполнительного комитета 9-го созыва утвердила Положение об адвокатуре. 5 июля 1922 г. Народный комиссариат юстиции принял Положение о коллегиях защитников. Создавались коллегии защитников по гражданским и уголовным делам при губернских отделах юстиции, а несколько позже, с принятием Положения о судостроительстве РСФСР 11 ноября 1922 г., коллегии защитников закрепляются при губернских судах и действуют под их контролем. Как и до революции, делами губернских коллегий должен был руководить президиум, избираемый их общим собранием. Деятельность коллегий защитников в этот период должна была обеспечивать организацию всесторонней юридической помощи населению путем дачи советов и консультаций, ведением дел в судах и иных организациях, широкую пропаганду советского права.

Третий этап (1939–1962 гг.) ознаменован принятием нового Положения об адвокатуре в СССР (16 августа 1939 г.). Его историческое значение в том, что это была первая модель для всех последующих законов об адвокатской деятельности. Фактически данная модель действовала до вступления в силу Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

Общее государственное руководство адвокатурой возлагалось на Народный комиссариат юстиции СССР. Определялись ее конкретные задачи по оказанию юридической помощи населению, учреждениям, организациям и предприятиям, а именно: 1) дача юридических консультаций; 2) составление заявлений, жалоб и других документов по просьбе граждан, учреждений, организаций и предприятий; 3) участие адвокатов в судебных процессах в качестве защитников обвиняемых, представителей ответчиков, истцов и других заинтересованных лиц. Статья 14 Положения закрепляла важнейший демократический принцип для адвокатского сообщества, который заключался в том, что «все вопросы, связанные с организацией и деятельностью коллегий адвокатов, разрешаются общим собранием членов коллегий адвокатов и президиумом коллегии адвокатов». Однако в условиях жесткой централизации государственной власти того времени принципиальные вопросы внутренней жизни адвокатуры решало государство, а не само адвокатское сообщество.

В декабре 1958 г. Верховный Совет СССР принял ряд новых законов, в том числе Основы уголовного законодательства, Основы уголовного судопроизводства, Основы судостроительства и др. В октябре 1960 г. были приняты новые Уголовный и Уголовно-процессуальный кодексы. С принятием указанных законов адвокатура стала совершенствовать свою организацию и деятельность.

Четвертый этап (1962–1991 гг.) ознаменован тем, что 25 июля 1962 г. Верховный Совет РСФСР принял Положение об адвокатуре РСФСР. Руководство и контроль деятельностью коллегий стали осуществлять советы министров автономных советских социалистических республик, исполкомы краевых, областных, а в Москве и Ленинграде – городских советов. Общее руководство и контроль возлагались на министра юстиции РСФСР. Несомненно, данное Положение сыграло положительную роль на том отрезке жизни нашего государства, но адвокатура продолжала находиться в большой зависимости от партийных и государственных структур, которые, по существу, контролировали ее работу.

В 1977 г. была принята новая Конституция СССР, в ст. 162 которой говорилось об адвокатуре как о публичном институте. 30 ноября 1979 г. Верховный Совет СССР принял новый Закон «Об адвокатуре в СССР».

20 ноября 1980 г. был принят новый Закон РСФСР «Об утверждении Положения об адвокатуре РСФСР». С этого момента утратило силу Положение об адвокатуре РСФСР 1962 г. В ст. 3 нового Положения об адвокатуре РСФСР правовая природа коллегии адвокатов определялась как добровольное объединение лиц, занимающихся адвокатской деятельностью. В соответствии со ст. 1 указанного Закона на адвокатуру были возложены задачи по участию в осуществлении правосудия, выполнении поручений граждан и организаций на ведение различных судебных и административных дел, оказанию бесплатной юридической помощи, консультационная работа. По общему правилу в члены коллегии адвокатов могли быть приняты только граждане, имеющие высшее юридическое образование и стаж работы по специальности юриста не менее двух лет. Единственной организационно–

правовой формой деятельности адвокатов, согласно Положению, являлась коллегия адвокатов.

Концептуально организационный статус коллегий, характер их взаимоотношений с государством, а также порядок оказания юридической помощи не менялся до 2002 г.

Радикальные изменения отношений собственности, происшедшие в России начиная с начала 1990–х гг., обострили проблемы создания новой адвокатуры, способной эффективно защищать права граждан, прежде всего отстаивать их права в сфере предпринимательской деятельности. Было очевидно, что Положение об адвокатуре РСФСР безнадежно устарело и не отвечало задачам времени. В связи с этим в 1992 г. началась работа над проектом нового закона об адвокатуре. Но в силу ряда причин, прежде всего отсутствия у государственных чиновников и адвокатского сообщества единого взгляда на место и роль адвокатуры в демократическом обществе, эта работа была закончена лишь 31 мая 2002 г., когда Президентом РФ был подписан Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

Тем самым была закрыта последняя страница деятельности адвокатуры в России, построенной на организационных началах, заложенных советской властью.

Тема 3. Юридический статус адвоката

1. Полномочия адвоката в соответствии с ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре».

2. Обязанности адвоката в соответствии с ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре».

3. Приобретение статуса адвоката. Прекращение статуса адвоката.

4. Приостановление статуса адвоката. Возобновление статуса адвоката.

5. Помощник адвоката. Стажер адвоката.

6. Гарантии независимости адвоката. Страхование риска ответственности адвоката.

Задачи

Задача 1

Гражданин Тарасов подал в квалификационную комиссию адвокатской палаты субъекта Российской Федерации заявление о присвоении ему статуса адвоката. Однако квалификационная коллегия не допустила его к сдаче квалификационного экзамена и предложила пройти стажировку у кого-либо из адвокатов или поработать помощником адвоката в течение двух лет, так как Тарасов, хотя и является кандидатом юридических наук, не имеет высшего юридического образования. Кроме того, по мнению квалификационной комиссии, его двухлетняя преподавательская работа в школе милиции не может быть засчитана в требуемый стаж работы.

После двухлетней стажировки Тарасов снова подал соответствующее заявление и успешно сдал квалификационный экзамен. Через 15 недель после данного экзамена квалификационная коллегия приняла решение о присвоении ему статуса адвоката и уведомила Управление юстиции субъекта Российской Федерации о своем решении для внесения сведений о Тарасове в реестр адвокатов субъекта Российской Федерации.

Какие требования предъявляются к лицу, претендующему на получение статуса адвоката? Вправе ли иностранный гражданин получить статус адвоката в Российской Федерации? Вправе ли адвокаты иностранных государств оказывать юридическую помощь в Российской Федерации? Опишите порядок получения статуса адвоката. Что такое реестр адвокатов? Оцените ситуацию. Мог ли Тарасов обжаловать решение квалификационной комиссии об отказе в допуске к квалификационному экзамену? Опишите статус помощника адвоката и стажера адвоката.

Задача 2

В Совет Адвокатской палаты субъекта Российской Федерации обратилась гр-ка П. с заявлением, в котором просила вернуть ей деньги, заплаченные адвокату Ж., принявшему на себя защиту на предварительном следствии и в суде ее сына, обвиняемого по уголовному делу о разбое, совершенном группой лиц по предварительному сговору.

П. просила также привлечь Ж. к установленной законом ответственности. Свои просьбы П. мотивировала тем, что Ж. реально никакой юридической помощи ее сыну не оказывал, приходил на свидание с ним в СИЗО только один раз, позицию по делу с ним не согласовывал. Несмотря на полное отрицание сыном П. своей вины, адвокат Ж. не заявил ни одного ходатайства, не задал ни одного вопроса потерпевшему и свидетелям обвинения в ходе их допросов в суде, а в прениях сторон произнес лишь одну фразу в виде просьбы «не наказывать его подзащитного сурово».

Что понимается под статусом адвоката? Какие права имеют адвокаты и какие несут обязанности при осуществлении адвокатской деятельности, а также в качестве членов Адвокатской палаты субъекта Российской Федерации? Кто такие стажер и помощник адвоката? В каком порядке будет рассматриваться заявление П., какое решение может быть принято по результатам рассмотрения? Куда и в каком порядке принятое по заявлению П. решение может быть обжаловано?

Задача 3

Адвокат Полозов был привлечен в качестве обвиняемого по уголовному делу. Его обвиняли в том, что он, осуществляя защиту гражданина Тухманова, подозреваемого в совершении разбоя, пытался дать взятку следователю, который вел предварительное следствие по данному делу. В связи с этим в Совет адвокатской палаты территориальным органом юстиции было внесено представление о начале в отношении адвоката Полозова дисциплинарного производства.

Президент адвокатской палаты субъекта Российской Федерации, получив представление, вынес его рассмотрение на заседание квалификационной комиссии. После разбирательства квалификационная комиссия дала заключение о наличии в действиях адвоката Полозова нарушения статьи 10 Кодекса профессиональной этики адвоката. Однако Совет адвокатской палаты принял решение о прекращении дисциплинарного производства: пока суд не вынесет обвинительный приговор в отношении Полозова, нельзя считать доказанным факт покушения на дачу взятки. Если такой приговор будет вынесен, после вступления его в законную силу статус адвоката будет прекращен.

Каковы основания и порядок привлечения адвокатов к дисциплинарной ответственности? Оцените ситуацию. Опишите основания приостановления и прекращения статуса адвоката.

Задача № 4

Дежурный адвокат К. дал консультацию гражданке Д. по жилищному вопросу. Кроме того, он ответил на вопросы, касающиеся уголовного дела ее родственника, и предложил свои услуги в качестве защитника. Учитывая, что кассира коллегии не было на работе, адвокат за консультацию деньги взял себе, не оформляя никаких документов.

Какие виды юридических услуг адвокат может оказывать по уголовным делам? При каких условиях адвокат может стать защитником? Что такое соглашение адвоката с клиентом? Каков порядок оплаты труда адвокатов и учета поступающих денежных средств за оказанные юридические услуги?

Какие обязательные платежи должны делать адвокаты, объединенные в различные адвокатские образования?

Методические рекомендации:

На данное занятие выносятся комплекс важных вопросов, уяснение которых способствует пониманию места и роли адвоката в правоохранительной системе. Их изучение следует начать с рассмотрения понятия «адвокат», сформулированного в ст. 2 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

Чтобы четко понимать, как приобретает статус адвоката, следует внимательно изучить положения ст. 9 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации». В ней изложены требования, предъявляемые к лицу, которое претендует на статус адвоката. При этом необходимо иметь в виду, что законодатель устанавливает два ограничения для претендентов на приобретение статуса адвоката (п. 2 ст. 9 указанного Закона).

При изучении вопроса о допуске и сдаче квалификационного экзамена следует обратить внимание на требования названного Закона к перечню документов, которые претендент на статус адвоката должен подать в квалификационную комиссию (п. 2 ст. 10), и на организацию сдачи квалификационного экзамена (ст. 11), а также на

процедуру принятия решения по вопросу о приеме экзамена (п 6 ст. 33) и повторной его сдаче (п. 3 ст. 11 Закона).

Необходимо особо тщательно изучить основания приостановления и прекращения статуса адвоката (ст. 16 и 17 вышеназванного Закона). Следует обратить внимание на то что Федеральным законом от 20 декабря 2004 г. № 163–ФЗ в указанные статьи внесены существенные изменения. Кроме того, студенты должны ознакомиться с третьим разделом Административного регламента, где идет речь о последовательности административных процедур.

Чтобы уяснить полномочия адвоката, потребуются знания конституционного, гражданского, уголовного, административного, арбитражного и налогового законодательства. Студенты должны проанализировать конкретные статьи нормативных актов, которые приведены в списке литературы. Что касается прав и обязанностей адвоката, то здесь требуется изучить ст. 6 и 7 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» и уметь их прокомментировать.

Следует ознакомиться со ст. 48 Конституции Российской Федерации, которая дает ключ к пониманию адвокатской тайны (ст. 8 указанного Закона), и со ст. 18 названного Закона, которая содержит запрет истребования от адвокатов сведений, связанных с оказанием юридической помощи по конкретным делам. Следует также знать конституционно–правовое толкование адвокатской тайны, которое дано в определении Конституционного Суда Российской Федерации от 6 июля 2000 г., и ответственность, предусмотренную законодателем за разглашение адвокатом сведений, составляющих адвокатскую тайну.

При изучении вопроса о неприкосновенности адвоката необходимо ознакомиться с отдельными международно–правовыми актами, в частности с «Основными принципами», которые были приняты в 1990 г. VIII Конгрессом Организации Объединенных Наций по предупреждению преступности и обращению с правонарушителями (основные положения данного международно–правового акта изложены в электронном учебно–методическом комплексе), а также с Федеральным законом «Об оперативно–розыскной деятельности».

Чтобы уяснить, что понимается под неприкосновенностью адвоката, следует обратиться к ст. 8 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», где закреплено, что проведение оперативно–розыскных мероприятий и следственных действий в отношении адвоката допускается только на основании судебного решения.

Требуется также изучить ст. 18 указанного Закона, в которой закреплены гарантии независимости адвоката.

Подготовка к семинарскому занятию завершается изучением вопроса об ответственности адвоката. Необходимо четко различать ответственность адвоката, предусмотренную Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», и отраслевую ответственность: гражданско–правовую, административную и уголовную.

**Тема 4. Адвокатская деятельность, ее виды и организационные основы.
Делопроизводство адвокатов. Делопроизводство в адвокатских образованиях**

1. Формы адвокатских образований.
2. Федеральная палата адвокатов Российской Федерации и ее организация. Органы Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации и их полномочия.
3. Адвокатская палата субъекта Российской Федерации и ее организация. Органы адвокатской палаты субъекта Российской Федерации и их компетенция.
4. Делопроизводство в адвокатских образованиях.

Задачи

Задача 1

В совет адвокатской палаты поступило заявление, подписанное половиной адвокатов субъекта Российской Федерации, в котором говорилось, что совет адвокатов принял несколько решений относительно имущества адвокатской палаты, с которыми авторы заявления не согласны. Поэтому они требуют созвать внеочередное собрание адвокатов и вынести на его рассмотрение следующие вопросы:

- 1) заслушивание отчета ревизионной комиссии о результатах ревизии финансово-хозяйственной деятельности палаты;
- 2) досрочное прекращение полномочий совета адвокатской палаты и избрание нового Совета;
- 3) избрание нового президента адвокатской палаты.

После получения указанного заявления президент созвал заседание совета адвокатской палаты, на котором было принято решение не созывать собрание адвокатов. Кроме того, заявителям было сообщено, что в соответствии с частью 6 статьи 31 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» решения совета являются обязательными для всех членов адвокатской палаты. Поэтому адвокаты не вправе оспаривать действия совета относительно имущества палаты. Тогда адвокаты обратились в управление юстиции субъекта Российской Федерации с просьбой созвать собрание адвокатов субъекта Российской Федерации.

Что такое адвокатская палата субъекта Российской Федерации и каковы ее цели? Какие существуют органы адвокатской палаты субъекта Российской Федерации? Опишите порядок их формирования и компетенцию. Оцените ситуацию.

Опишите структуру Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации.

Задача 2

На конференции адвокатов Адвокатской палаты Кемеровской области была утверждена смета доходов и расходов палаты на очередной год, в соответствии с которой изменились размеры взносов, вносимых адвокатами в Адвокатскую палату области. Ряд адвокатов были не согласны с принятым решением.

Что такое собрание (конференция) адвокатов Адвокатской палаты субъекта Российской Федерации? Каков порядок его проведения, какие вопросы оно правомочно решать?

Задача 3

Совет Адвокатской палаты Томской области обсудил вопрос о необходимости создания двух юридических консультаций в северных районах области и об адвокатских кабинетах в г. Томске. На Совете Адвокатской палаты было предложено приостановить статус адвокатов, работающих в адвокатских кабинетах, но не уведомивших Совет о месте нахождения и учетных данных.

Назовите формы адвокатских образований и порядок их создания, отметив существующие различия между ними. Назовите органы управления коллегией адвокатов. Каков порядок образования и организации работы адвокатских кабинетов?

Задача 4

Адвокат Терещенко, являющийся одним из партнеров адвокатского бюро, сообщил другим своим партнерам Солдатову, Анисимову и Грачевой о желании создать собственный адвокатский кабинет, в связи с чем партнерский договор был прекращен. Впоследствии Грачева и Анисимов предложили Солдатову преобразовать их бюро в коллегия адвокатов. Однако Солдатов возражал против их решения. По его мнению, никакой разницы между коллегией и бюро адвокатов нет.

Какие формы адвокатских образований предусмотрены действующим законодательством? Может ли бюро адвокатов быть преобразовано в коллегия адвокатов? В чем разница между этими формами адвокатских образований? В каком порядке они создаются? Может ли один из партнеров адвокатского бюро выйти из его состава без согласия других партнеров? Может ли адвокат осуществлять юридическую помощь, не являясь членом какого-либо адвокатского образования?

Что такое юридическая консультация? Каковы особенности ее создания, деятельности и порядка финансирования?

Задача 5

Члены ревизионной комиссии Адвокатской палаты Алтайского края провели проверку работы бухгалтерии палаты, в результате которой были установлены нарушения учета поступающих в палату денежных средств и объема расходов по статьям, утвержденной на конференции адвокатов Алтайского края сметы. Итоги работы ревизионной комиссии были доложены на очередной конференции адвокатов Алтайского края.

Охарактеризуйте порядок создания и полномочия ревизионной комиссии Адвокатской палаты. Раскройте принципы самоуправления и самофинансирования в

организации адвокатуры. Какие меры может принять ревизионная комиссия для устранения выявленных нарушений?

Методические рекомендации:

Цели занятия: углубить знания по вопросам организационной структуры адвокатуры; уяснить роль адвокатской палаты субъекта Российской Федерации как основного звена организационного строения адвокатуры, компетенцию органов управления адвокатской палаты, а также роль квалификационных комиссий при рассмотрении жалоб на действия (бездействие) адвокатов; показать место и роль Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации и ее исполнительных органов в организационной структуре адвокатуры; сформировать представление о формах адвокатских образований.

Приступая к подготовке к занятию, надо помнить, что организации адвокатской деятельности и адвокатуры посвящена гл. 4 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

В организационную структуру адвокатуры входят следующие элементы: органы адвокатского самоуправления, адвокатские образования и общественные объединения адвокатов.

Среди органов адвокатского самоуправления ведущее место занимают адвокатские палаты субъектов Российской Федерации. Поэтому надо обратить внимание на положения ст. 29 указанного Закона. Студенты должны знать, как образуется адвокатская палата, подлежит ли она государственной регистрации, является ли негосударственной некоммерческой организацией. Кроме того, надо иметь четкое представление о цели деятельности адвокатской палаты: выступает ли она юридическим лицом, какова юридическая сила принятых ею решений для адвокатов, членами которой они являются. Необходимо уяснить, как формируется имущество адвокатской палаты, возможно ли оказание ей благотворительной помощи юридическими и физическими лицами. Особо следует обратить внимание на органы управления адвокатской палаты. Прежде всего надо знать, что высшим органом адвокатской палаты субъекта Российской Федерации является собрание (конференция) адвокатов, а также каковы численность адвокатской палаты, периоды созыва собрания (конференции), компетенция собрания (конференции); какими полномочиями обладает такой коллегиальный исполнительный орган адвокатской палаты субъекта Российской Федерации, как совет адвокатской палаты, каковы его полномочия, порядок заседаний, как избираются руководящие лица.

Весьма важную роль в жизни адвокатского сообщества играют квалификационные комиссии палат субъектов Российской Федерации. При изучении этого вопроса следует уяснить, как формируются квалификационные комиссии; каково представительство от адвокатского сообщества, территориального органа юстиции от законодательного (представительного органа) власти субъекта Российской Федерации, от верховного суда республики, краевого, областного суда, суда города федерального значения, суда автономной области и суда автономного округа,

арбитражного суда; каковы периодичность заседаний комиссии, ее компетенция. Данный орган осуществляет прием квалификационных экзаменов у лиц, претендующих на присвоение статуса адвоката, рассматривает жалобы на действия (бездействие) адвокатов.

Прорабатывая второй вопрос, необходимо иметь в виду, что адвокатские палаты субъектов Российской Федерации объединяются в Федеральную палату адвокатов Российской Федерации. С учетом этого надо знать, как формируется данная палата, каковы ее задачи, из чего складывается ее имущество. Особое внимание необходимо обратить на органы управления Федеральной адвокатской палаты. Во-первых, следует уяснить, как формируется представительство на Всероссийский съезд адвокатов, какова его компетенция. Во-вторых, надо помнить, что второй по значимости орган управления Федеральной палаты адвокатов Российской Федерации – совет палаты – является ее коллегиальным исполнительным органом, состоящим из 36 членов. Срок их полномочий составляет шесть лет. Всероссийский съезд адвокатов обновляет состав совета Федеральной палаты один раз в два года не менее чем на 1/3. Также необходимо знать полномочия совета Федеральной палаты.

В Федеральном законе «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» предусмотрены такие формы адвокатских образований, как адвокатский кабинет, коллегия адвокатов, адвокатское бюро и юридическая консультация.

Необходимо изучить положения, закрепленные не только в ст. 20–24 указанного Закона, но и в других федеральных законах, в частности «О государственной регистрации юридических лиц и индивидуальных предпринимателей», «О некоммерческих организациях», ГК РФ, НК РФ. При этом следует иметь в виду, что в ст. 21–24 Закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» Федеральным законом от 20 декабря 2004 г. № 163-ФЗ внесены принципиальные изменения и дополнения.

Изучая теоретический и законодательный материал, посвященный адвокатскому кабинету, прежде всего надо обратить внимание на то, что ныне действующий закон возродил эту форму адвокатской деятельности, впервые созданную и законодательно закрепленную Судебными уставами 1864 г. Студенты должны знать: каков порядок открытия адвокатского кабинета; какой документ готовится адвокатом для открытия адвокатского кабинета и какие сведения в нем необходимо указать; каким путем этот документ направляется в совет адвокатской палаты субъекта Российской Федерации; является ли адвокатский кабинет юридическим лицом; должен ли адвокат, учредивший адвокатский кабинет, открывать счет в банке, иметь печать, штампы, бланки и т. д.

Характерной особенностью второй формы адвокатского образования – коллегии адвокатов является то, что в ней адвокатская деятельность осуществляется на коллективной основе. От студентов требуется знание следующих вопросов: правовое основание возникновения коллегии адвокатов; правовое положение адвокатов, осуществляющих адвокатскую деятельность в филиалах коллегии

адвокатов; характеристика ее учредительных документов; порядок внесения изменений в устав коллегии адвокатов и в учредительный договор; формы реорганизации коллегии адвокатов; правовые основания и порядок ее ликвидации; источники формирования имущества коллегии адвокатов; структура, компетенция, порядок формирования и сроки полномочий органов управления коллегии адвокатов. Кроме того, они должны уметь прокомментировать п. 13 ст. 22 Федерального закона «Об адвокатуре и адвокатской деятельности в Российской Федерации», согласно которому «коллегия адвокатов... является налоговым агентом адвокатов».

Третьей формой адвокатского образования законодатель называет адвокатское бюро. Здесь следует обратить внимание на то обстоятельство, что адвокатское бюро, как и коллегия адвокатов, является коллективной организационно–правовой формой осуществления адвокатской деятельности. Поэтому по своему правовому статусу адвокатское бюро близко к коллегии адвокатов. Однако между ними имеются и различия, которые закреплены ст. 23 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации». При изучении данной формы адвокатской деятельности рекомендуется особое внимание обратить на следующие вопросы: каковы правовые основания создания адвокатского бюро; имеет ли адвокатское бюро статус юридического лица; какие документы должны быть подготовлены при образовании адвокатского бюро и какие положения в них должны быть включены; какие функции выполняет управляющий партнер и может ли выполнять данные функции другой партнер в рамках адвокатского бюро; каковы основания прекращения партнерского договора; какую ответственность несут участники партнерского договора по неисполненным общим обязательствам в отношении доверителей и третьих лиц с момента прекращения действия прежнего; какие последствия наступают для адвокатского бюро, если новый партнерский договор не заключен в течение месяца со дня прекращения действия прежнего; в чем отличие адвокатского бюро от коллегии адвокатов.

В ст. 24 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» закреплена четвертая форма адвокатского образования – юридическая консультация. Давая ее общую характеристику, следует уяснить, что по Положению об адвокатуре РСФСР 1980 г. юридическая консультация была основным структурным подразделением коллегии адвокатов и не обладала статусом юридического лица. Ныне действующим законодательством статус юридической консультации изменен, а ее значимость в сфере адвокатской деятельности существенно уменьшена.

Юридическая консультация создается адвокатской палатой субъекта Российской Федерации по представлению органа исполнительной власти субъекта и является некоммерческой организацией. В отличие от коллегии адвокатов и адвокатского бюро она создается в форме учреждения. В ст. 9 Федерального закона «О некоммерческих организациях» раскрывается понятие учреждения. В соответствии со ст. 14 этого Закона учредительными документами юридической консультации являются решение совета адвокатской палаты о создании юридической

консультации и устав. Следует знать, какие сведения должны быть отражены в учредительных документах, а также каковы источники формирования имущества юридической консультации и порядок ее реорганизации.

Действующее законодательство об адвокатуре не содержит прямого требования об обязательности ведения адвокатского производства. Однако необходимость его ведения вытекает из содержания п. 3 ст. 8 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», в соответствии с которой 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.

Ведение адвокатского производства является необходимым также по смыслу п. 9 ст. 6 Кодекса профессиональной этики адвоката.

Ведение адвокатского производства производится в целях наиболее удобной для адвоката организации и систематизации информации в процессе оказания юридической помощи доверителю, облегчения работы с информацией, эффективного использования собранных данных при формировании позиции по делу и ее реализации. Правильно составленное и оформленное адвокатское производство может оказать помощь адвокату по другим аналогичным делам, например, при анализе нормативного материала и судебной практики, выработке позиции по делу, способах доказывания и т.д.

Кроме того, адвокатское производство является наиболее эффективным подтверждением факта, объема и качества оказания адвокатом юридической помощи доверителю, а также может служить доказательством при защите адвоката от необоснованных претензий доверителя к качеству работы адвоката и по спорам о размерах гонорара за оказанную юридическую помощь.

Адвокатское производство является одним из способов сохранения адвокатской тайны; содержащиеся в нем сведения и материалы не могут быть использованы в качестве доказательств обвинения.

Обязанность ведения адвокатского производства обусловливается необходимостью представления упорядоченной картины осуществляемой адвокатом деятельности. Отсутствие адвокатского производства в случае, когда возникает необходимость оценки качества работы адвоката, является одним из оснований признания его работы недобросовестной.

Кодекс профессиональной этики адвоката (п. 9 ст. 6) обязывает адвоката при ведении производства выполнять требования, в соответствии с которыми материалы, входящие в состав адвокатского производства по делу, а также переписка адвоката с доверителем, должны быть ясным и недвусмысленным образом обозначены как принадлежащие адвокату или исходящие от него. Адвокат должен вести делопроизводство отдельно от документов, принадлежащих доверителю.

Во избежание возникновения конфликтов и споров по поводу возможной утраты оригинальных документов адвокатам рекомендуется по возможности не хранить

оригиналы предоставленных доверителям документов, а снимать с них копии и помещать их в адвокатское производство. Оригиналы документов целесообразно затребовать у доверителя по мере необходимости, когда они должны быть представлены в суд или иные органы. Рекомендуются также письменно фиксировать передачу таких документов от доверителя адвокату и наоборот.

Каждый адвокат оформляет адвокатское производство со дня принятия поручения от доверителя.

Материалы адвокатского производства хранятся в специально приспособленной для этих целей папке (папках) или файле (файлах).

На лицевой стороне адвокатского производства должны содержаться следующие данные:

- наименование адвокатского образования;
- фамилия и имя адвоката, его регистрационный номер в реестре;
- Ф.И.О. защищаемого (представляемого) лица;
- номер соглашения об оказании юридической помощи и дата его составления;
- дата принятия поручения;
- номер ордера адвоката и дата его выдачи;
- наименование органа, в производстве которого находится дело;
- уголовно–правовая квалификация деяния или характер исковых требований.

На лицевой стороне адвокатского производства рекомендуется иметь гриф следующего содержания: «Адвокатское производство – содержащиеся в нем сведения составляют охраняемую законом адвокатскую тайну и не могут использоваться в качестве доказательств обвинения».

Выполнение данного требования необходимо для четкого обозначения того, что на материалы (информацию), включенные в адвокатское производство, распространяется действие адвокатской тайны.

На внутренней стороне папки должны быть обозначены перечень содержащихся в производстве материалов (опись), а также в хронологическом порядке действия по выполнению поручения и их результаты.

Адвокатское производство рекомендуется вести на бумажных носителях. Как показывает практика, для работы с материалами дела в судебном заседании производство на бумажных носителях является наиболее удобным. Наряду с этим допускается ведение адвокатского производства на цифровых носителях информации. Это может быть более целесообразно в случаях, когда материалы дела имеют большой объем, делающий невозможным либо проблематичным хранение такого количества документов и их транспортировку в суд или иные органы на бумажных носителях.

Адвокатское производство следует хранить не менее трех лет с момента выполнения условий соглашения. Порядок хранения адвокатского производства определяется адвокатом либо адвокатским образованием, в котором адвокат осуществляет свою деятельность.

Правильная постановка делопроизводства является одним из условий надлежащей организации адвокатского образования (коллегии, бюро, филиала, кабинета, юридической консультации), способствует повышению качества и культуры правового обслуживания населения, доверителей. Ведение делопроизводства в адвокатских образованиях осуществляется заведующими канцелярией, секретарем, кассиром. В адвокатских образованиях, не имеющих штатных работников по делопроизводству, данный вид работы осуществляется заведующими адвокатскими образованиями или может быть возложено на одного из адвокатов. Заведующий адвокатским образованием является ответственным за надлежащую постановку делопроизводства в адвокатском образовании, своевременное исполнение документов и за надлежащую подготовку документов к хранению и использованию. При смене заведующего адвокатским образованием на все делопроизводство составляется акт передачи и приемки делопроизводства. Указания архивных органов о постановке делопроизводства являются для адвокатских образований обязательным. При подготовке служебных документов проставляется исходящий номер, заносится в журнал, производится датирование, проставляется отметка об их прохождении и исполнении.

В документах организационно–распорядительного характера указывается наименование учреждения, автора, наименование вида документа и его заголовок. Наименование вида документа (распоряжение, справка, отчет и т.д.) должно быть указано на каждом документе за исключением письма. Заголовок документа нумеруется составителем. Он должен быть предельно кратким и точно отражать его содержание. Заголовок не проставляется на извещениях и телефонограммах. При написании адреса на документах необходимо соблюдать следующие правила: – документ адресуется учреждению, его структурному подразделению или конкретному должностному лицу, почтовый адрес корреспондента указывается полностью после названия учреждения, которому направляется документ. В том случае, когда документ направляется гражданам, сначала указывается почтовый адрес, затем фамилия и инициалы получателя. Дата на документе проставляется путем написания числа и года цифрами, а месяц прописью или тремя парами арабских цифр (24 января 2004 г. – 24.01.04 г.) – в документе, составленном не на бланке, дата проставляется ниже подписи с левой стороны документа; – текст документа должен быть точным, логичным, грамматически и юридически правильным и без исправлений; – текст документа можно подразделить на разделы и пункты (подразделы), которые нумеруются арабскими цифрами по порядку. Текст документа А4 печатается через 1,5 интервала, формата А5 – через 1 интервал. Документы адвокатского образования, в том числе копии исходящих писем, которые остаются в адвокатских образованиях, подписываются руководителем или его заместителем. В состав подписи входит: обозначение должностного лица, подписывающего документ, личная подпись и ее расшифровка. Две или более подписи проставляются в том случае, если за содержание отвечают несколько лиц (акты, протоколы, финансовые документы). Протоколы производственных

совещаний, а также протоколы и решения других коллегиальных органов подписываются руководителем и секретарем. Приложения к документу перечисляются после текста документа с указанием количества листов в каждом приложении и числа экземпляров. Если документ имеет приложения, упомянутые в тексте, то в приложении следует указать лишь количество листов и число экземпляров. При ответе на запрос необходимо делать ссылку на номер и дату документа–запроса.

Регистрации подлежат все документы, как входящие, так и исходящие. Не регистрируются лишь письма, поступившие в адрес общественных организаций, личная переписка, сообщения о совещаниях, поздравительные открытки, пригласительные билеты и т.п., которые непосредственно с деятельностью адвокатского образования не связаны. Все конверты, за исключением личной корреспонденции и писем в адрес общественных организаций, вскрываются. При обнаружении отсутствия документов или приложений к ним, об этом составляется акт, копия которого направляется отправителю. На всех входящих документах в правом нижнем углу первой страницы проставляется регистрационный номер и дата поступления документа. Личные документы передаются по назначению. Документы, подлежащие регистрации, учитываются в журнале входящей корреспонденции, Предложения, заявления и жалобы граждан, регистрируются, как и вся остальная корреспонденция в журнале входящей корреспонденции и после их исполнения подшиваются в дело, предусмотренное номенклатурой дел.

Заведующий адвокатским образованием несет личную ответственность за своевременное и правильное разрешение предложений, жалоб и заявлений, извещений, за срок и контроль исполнения поручения, писем и т.д. Документ считается исполненным тогда, когда решены все поставленные в нем вопросы и дан ответ корреспонденту. На исполненном документе проставлены отметки об исполнении и направлении его в дело. Исходные документы регистрируются в журналах исходящей корреспонденции. На исходящем документе проставляется номер, соответствующий порядковому номеру по журналу исходящей корреспонденции и номер дела, в котором будет храниться копия исходящего документа. Корреспонденция направляется адресатам по почте или через рассылного. В последнем случае она вручается под расписку в разносной книге.

Контроль за сроками и качеством исполнения документов и содержащихся в них поручений осуществляет заведующий адвокатским образованием или его заместитель. На контроль обязательно берутся документы, поступающие из Министерства юстиции, Федеральной палаты, Областной адвокатской палаты, все постановления президиумов коллегий, решения Совета палаты, а также документы, где указывается срок исполнения или в отношении которых имеется резолюция или распоряжение о контроле. Документы подлежат исполнению в срок, указанный в самом документе; уведомление, извещение в резолюции либо в специальных правилах. Документы, срок исполнения которых не определен, подлежат исполнению в десятидневный срок.

Контроль за исполнением документов может вестись с помощью контрольного журнала. По исполнении документ снимается с контроля, делается отметка, как в самом документе, так и в контрольном журнале. В целях правильного оформления дел, из быстрого поиска в адвокатском образовании составляется номенклатура дел, составленная на основе решений президиумов, палаты.

Номенклатура дел печатается на общем бланке в 4 экземплярах и утверждается заведующим адвокатского образования, вводится с января соответствующего года. Из документов постоянного хранения формируются дела отдельно от документов временного хранения. Дела и книги ведутся в течение года, за исключением тех дел и книг, продолжение которых обусловлено характером делопроизводства. Годовые планы и отчеты должны помещаться в деле того года, к которому они относятся по своему содержанию, независимо от времени их составления. Не допускается включение в дело не относящихся к нему документов, а также черновиков и проектов документов. Изъятие и выборка каких-либо документов из дел не разрешается. Отобранные для постоянного хранения дела систематизируются и заносятся в опись с включением необходимых сведений об их составе и содержании. Одновременно с подготовкой документов на хранение проводится отбор документов, подлежащих уничтожению. Отбор документов на уничтожение оформляется актом. Дела хранятся в определенном заведующим адвокатским образованием месте, в запертых шкафах.

Тема 5. Консультационная деятельность адвоката

1. Понятие консультирования, его стадии и виды.
2. Этические требования к проведению консультаций. Психологические аспекты общения с доверителем в ходе проведения консультационного приема.
3. Подготовка к проведению устной консультаций, проведение устной консультации.
4. Порядок подготовки и содержание правового заключения.
5. Порядок подготовки и содержание справки по законодательству.
6. Требования, подлежащие учету при составлении проектов документов.

Задачи

Задача 1

В юридическую консультацию обратился оленевод Бардыков, сообщивший, что его олени, находившиеся в общем стаде по договору Бардыкова с кооперативом, по вине председателя кооператива погибли от переохлаждения и недоедания. Бардыков просил помочь составить исковое заявление в суд к председателю о взыскании с него стоимости погибших оленей и упущенной выгоды. Однако адвокат, осуществлявший прием, отказался от составления искового заявления, сославшись на отсутствие доказательств вины председателя и кооператива, необходимых для заявления иска.

Правильно ли поступил адвокат? Какую консультацию должен был дать адвокат оленеводу? Законно ли были получены деньги с оленевода за юридическую консультацию?

Задача 2

К адвокату обратился гр–н Алексеев за помощью в представлении его интересов в гражданском процессе. В ходе интервьюирования адвокату стало известно, что А. занял у Борисова денежную сумму в размере 2000\$ США в январе 1998 года сроком на 12 месяцев под 10% в месяц. В течение 9 месяцев (по сентябрь 1998 года включительно) А. выплачивал проценты, а затем понял, что он не в состоянии выплачивать далее проценты и вовремя вернуть долг. А. перестал выплачивать проценты по займу и попросил Б. об отсрочке возврата суммы займа.

Борисов обратился в суд с иском о взыскании суммы займа и процентов, А. подал встречное исковое заявление о применении последствий недействительности ничтожной сделки и просит представить его интересы.

Адвокат, знакомый с практикой деятельности областного суда по такого рода искам, полагает, что А. будет отказано в удовлетворении иска и считает исход дела предрешенным.

Как он должен поступить?

Методические рекомендации:

Консультирование – это вид юридической помощи, состоящий в разъяснении доверителям (как правило – после ознакомления с различными фактическими обстоятельствами дела) способов защиты и реализации их прав на основании действующего законодательства и правоприменительной практики путем формулирования рекомендаций по разрешению имеющихся у них правовых проблем.

Консультирование можно представить как совокупность нескольких последовательных стадий: 1) подготовку к проведению консультирования; 2) беседу с обратившимися гражданами; 3) обобщение полученной информации; 4) правовую оценку представленной информации; 5) подготовку консультации; 6) предоставление консультации обратившимся лицам.

Формулировка действующего ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» дает критерий для наиболее общей классификации консультирования. Соответственно, можно выделить следующие виды (или направления) консультирования: устное и письменное. Письменное консультирование, в свою очередь, можно подразделить на следующие наиболее распространенные виды: а) составление правового заключения; б) предоставление справки по законодательству; в) подготовку проектов документов.

На оказание консультационной помощи полностью распространяются требования Кодекса профессиональной этики адвоката (КПЭА). Прежде всего, это относится к необходимости соблюдения адвокатской тайны путем неразглашения адвокатом сведений, сообщенных ему обратившимися к нему гражданами. Наконец,

еще одно положение, содержащееся в КПЭА, непосредственно относится к консультированию. Это указание о том, что адвокат должен воздерживаться, в частности, от использования в беседах с лицами, обратившимися за оказанием юридической помощи, и с доверителями выражений, порочащих другого адвоката, и критики правильности действий и консультаций адвоката, ранее оказывающего юридическую помощь этим лицам. Данное требование прямо направлено на поддержание недопустимости каких-либо комментариев адвоката в отношении рекомендаций или действий другого адвоката, ранее оказывавшего данным лицам юридическую помощь как консультационную, так и любую иную.

При консультировании адвокат должен учитывать психологические особенности данного вида юридической помощи. Это связано с тем, что нередко граждане обращаются к адвокату в сложном душевном состоянии, когда нарушены их права и интересы, и при этом адвокат должен не только оказать им квалифицированную юридическую помощь, рассказав, как защитить права и интересы, но и изложить им все возможные способы защиты, как предусматривающие обращение в суд или иные государственные органы, так и основанные на мирном урегулировании существующего конфликта. Указанные этические и психологические особенности консультирования имеют одинаково большое значение как при подготовке и изложении устной консультации, так и при подготовке и предоставлении консультации в письменной форме.

Тема 6. Нравственные основы адвокатской деятельности. Этические принципы работы адвоката

1. Профессиональная этика адвоката. Понятие конфликта интересов
2. Принципы поведения адвоката в отношениях с доверителем
3. Адвокатская тайна: понятие, правовое закрепление, значение, процессуальные гарантии

Задачи

Задача 1

Обвиняемый, не признающих себя виновными, отказался от защитника, мотивировав свое ходатайство расхождением в позициях с адвокатом. Адвокат, подтвердил имеющееся расхождение позиций.

Не допустил ли в обозначенной ситуации адвокат нарушения норм Кодекса профессиональной этики адвоката? Каких именно?

Как в этой ситуации необходимо поступить адвокату?

Задача 2

В объяснении в Адвокатскую палату адвокат указал: «...Нами было заключено соглашение. Мы выработали позицию. Было составлено исковое заявление. В суд

доверитель принесла заявление об изменении исковых требований. Моя позиция разошлась с позицией доверителя. В суд я не зашла, ниже достоинства работать по чужим искам...».

Оцените объяснения адвоката по жалобе доверителя, предоставленные в Адвокатскую палату. Поясните, как бы Вы поступили в подобной ситуации.

Задача 3

В Адвокатскую палату поступили жалобы от доверителей А., В., С. адвоката Я. На то, что адвокат, в нарушение условий соглашений не явился в судебные заседания. В объяснительной адвокат указал, что заключил 27 соглашений на представительство в суде первой инстанции. При этом по просьбе судьи, принявшего заявления, написал заявления, чтобы дела рассматривали в его отсутствие. Доверителей об этом не поставил в известность.

Оцените правомерность поведения адвоката Я.

Задача 4

Адвокат М. участвует в качестве представителя по гражданскому делу по иску гражданина З. к ОАО «ТМК» о возмещении ущерба, причиненного в результате ДТП, произошедшего по вине водителя ОАО «ТМК».

ОАО «ТМК» представило в суд документы, свидетельствующие о том, что накануне ДТП ОАО «ТМК» заключило договор аренды с ООО «Спринтер», зарегистрированным в республике Алтай, в соответствии с которым автомобиль, принявший участие в ДТП, находился в этот момент во владении ООО «Спринтер». данный договор аренды был расторгнут через неделю после ДТП.

В ходе обсуждения позиции по гражданскому делу между адвокатом и З., адвокат указал на то, что результат рассмотрения дела будет во многом зависеть от тех показаний, которые даст в процессе водитель ОАО «ТМК», по вине которого произошло ДТП. З. заявил: «Никаких проблем нет. Он скажет все, что нужно. Перед процессом с ним поговорят». Из дальнейшей беседы адвокату становится понятно, что в намерения З. входит оказание давления на свидетеля (угрозы, возможное избивание) с целью понуждения его к даче показаний, соответствующих реальному положению вещей.

Как должен поступить адвокат?

Как следует ему поступить, если, придя в судебное разбирательство, он видит на лице свидетеля (водителя организации–ответчика) следы побоев?

Задача 5

Адвокату Р. в ходе представления им интересов коммерческого банка стало известно, что банк находится на грани банкротства, а Центральным Банком РФ вскоре будет решен вопрос об отзыве у банка лицензии. Адвокат хранит свои сбережения в этом банке. В этом же банке открыт счет коллегии адвокатов, членом которой он является (вариант – адвокатского бюро, в котором он работает).

Как может (должен) поступить адвокат?

Задача 6

Представляя интересы разных клиентов по одному делу, адвокаты общались друг с другом, сопоставляли позиции, обмениваться соображениями о перспективах дела.

Один из адвокатов рассказал своему клиенту о встречах адвокатов, о предположительных их действиях по делу, предложив ему держаться позиции, выработанной адвокатами.

Клиент отказался и подал жалобу в Совет Адвокатской палаты.

Проанализируйте действия адвокатов.

Задача 7

Адвокат М. разместил в общественном транспорте рекламу, в том числе включающую текст следующего содержания: Моиими клиентами являлись: Мэр г.Н–ск, фирма «Рога и копыта», фабрика «Удача».

Проанализируйте содержание рекламы.

Методические рекомендации:

Цели занятия: углубить и расширить знания о соотношении права и морали в регулировании общественных отношений; понятия, сущности и задачах адвокатской этики; нравственных принципах защиты в уголовном судопроизводстве, судебного представительства, осуществляемого адвокатом; нравственных проблемах взаимоотношения адвоката с судом, участниками судопроизводства; нравственных коллизиях, возникающих в адвокатской деятельности.

При подготовке рекомендуется обратиться к общетеоретическим источникам, в которых изложены общие вопросы, касающиеся соотношения права и морали в регулировании общественных отношений, сущности и задач судебной этики. После длительных дискуссий пришло понимание того, что профессиональная мораль не есть некая корпоративная мораль, ставящая одну социальную группу выше другой, защищая сословные привилегии, отгораживающая нравственным барьером представителей одной профессии от другой. Напротив, профессиональная мораль развивает, дополняет, конкретизирует общечеловеческую мораль. К представителям той или иной профессии профессиональная мораль предъявляет повышенные, нередко специфические требования.

Овладение общетеоретическими знаниями поможет понять, почему адвокатская этика является частью судебной этики. Следует помнить, что адвокатская этика не ставит перед собой целей оправдания, отступления от правды и объективности. Она осуждает ложь, крючкотворство, искажение фактов. Особенность адвокатской этики заключается в наличии свойственных только данной профессии ситуаций и специфических нравственных норм. Таковы, например, взаимоотношения защитника и обвиняемого (подсудимого), порождающие нравственную коллизию между общественным долгом в обычном понимании и профессиональным,

обязывающим соблюдать адвокатскую тайну, интересы доверителя. Эти нормы не могут перерасти в общеморальные принципы в силу их частного, нетипичного для общества в целом характера.

Соблюдение принципов адвокатской этики может дать адвокату оружие большой социально полезной силы, уберечь, особенно начинающего адвоката, от глубоких разочарований. Соблюдение этих принципов – обязанность каждого юриста, наделенного статусом адвоката и приведенного к присяге, как того требует ст. 13 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации». Контроль за их соблюдением осуществляют органы корпоративного самоуправления адвокатуры.

Изучив общие положения, касающиеся профессиональной этики, адвокатской этики, ее общих принципов, можно перейти ко второму вопросу. Этические правила поведения адвоката при осуществлении профессиональной деятельности основываются на принципах адвокатской этики. Поэтому, раскрывая этические нормы профессионального поведения адвоката, взаимодействия с клиентом, коллегами, органами предварительного следствия и судом, надо исходить из принципов адвокатской этики. Только такой подход наиболее эффективен для понимания содержания данного вопроса.

Тема 7. Деятельность адвоката по уголовным делам

1. Деятельность адвоката в уголовном судопроизводстве
2. Круг лиц, допускаемых в качестве защитников. Обязательное участие защитника. Обстоятельства, исключающие участие защитника в деле
3. Права и обязанности защитника с момента допуска к участию в деле
4. Правовая позиция адвоката по уголовному делу. Соотношение позиции подзащитного и позиции защитника в уголовном деле. Пределы свободы адвоката в выборе и определении позиции по делу
5. Права и обязанности защитника в суде первой инстанции
6. Подготовка защитника к участию в деле, выбор правовой позиции
7. Содержание досье по уголовному делу
8. Тактика допроса свидетелей, потерпевших в суде первой инстанции
9. Права и обязанности защитника при назначении экспертизы. Оценка экспертного заключения основания и порядок назначения дополнительной, повторной, комплексной экспертизы
10. Работа адвоката по исследованию, оценке, представлению доказательств по уголовному делу. Критерии относимости и допустимости доказательств
11. Подготовка к судебным прениям. Содержание, задачи и значение защитительной речи
12. Представительство адвокатом интересов потерпевшего в уголовном процессе
13. Особенности работы адвоката в суде присяжных

14. Деятельность защитника в суде апелляционной инстанции по уголовному делу
15. Деятельность защитника в суде кассационной и надзорной инстанции по уголовному делу
16. Участие защитника в производстве по разрешению вопросов в стадии исполнения приговора

Задачи

Задача 1

Потерпевшая обратилась к следователю с ходатайством допустить к участию в деле в качестве представителя ее знакомого юриста, который согласился защищать ее интересы в ходе уголовного судопроизводства.

Следователь потерпевшей в просьбе отказал, мотивировав тем, что по закону на предварительном следствии представителем потерпевшего может быть только адвокат.

Прав ли следователь?

Имеет ли потерпевшая право обжаловать такое решение следователя?

Задача 2

Потерпевший во время судебного разбирательства обратился к судье с ходатайством об отводе защитника подсудимого, поскольку защитник и подсудимый состоят в родственной связи – защитник является двоюродным братом подсудимого, что, по мнению потерпевшего, неизбежно приведет к необъективности и предвзятости рассмотрения уголовного дела по существу.

Какое следует принять решение судье?

Задача 3

В результате расследования уголовного дела о совершении ряда грабежей были задержаны трое молодых людей. При задержании следователь разъяснил всем троим право пользоваться услугами защитников. Тогда задержанный Н. заявил ходатайство о допуске в качестве защитника его друга, юриста фирмы «Фемида» Звягинцева. Задержанный С. ходатайствовал о допуске в качестве защитника своего родственника адвоката Хромченко. Задержанный несовершеннолетний М. не заявлял подобных ходатайств.

Следователь оба ходатайства не удовлетворил, в связи с тем, что он ничего не знает о фирме «Фемида», а родственники допускаются в качестве защитников только в суде. Несовершеннолетнему М., несмотря на отсутствие ходатайства с его стороны, тем не менее он назначил защитника.

Оцените правомерность принятых следователем решений.

С какого момента лица считаются задержанными?

Какой процессуальный статус они приобретают при задержании?

С какого момента у них возникает право на защиту?

Задача 4

Адвокат Демин защищал подозреваемого Волкова в совершении преступления, предусмотренного п. «б», ч. 1 ст. 213 УК РФ. В связи с чем он подал объявление в бегущую строку с просьбой откликнуться очевидцев произошедшего события по указанному телефону. Через несколько дней Демину позвонил неизвестный мужчина и сказал, что он видел, как развивались события того дня, и в подробностях рассказал их адвокату. Из сообщенных данных следовало, что зачинщиком конфликта был вовсе не Волков, а человек, который сейчас находится в статусе потерпевшего.

Как надлежит поступить адвокату?

Имеет ли право защитник собирать доказательства?

Задача 5

Адвокат Сушков участвовал в качестве защитника по уголовному делу. Во время допроса его клиента в качестве обвиняемого адвокат несколько раз перебивал следователя, чем прерывал допрос, и советовал клиенту не отвечать на поставленные следователем вопросы. Один раз попросил следователя оставить их с клиентом наедине, поскольку прежде чем клиент ответит на поставленный вопрос, требуется проконсультировать его о возможных последствиях его ответа. По окончании допроса адвокат, ознакомившись с протоколом допроса, собственноручно внес несколько письменных замечаний о ходе допроса.

Правомерно ли действовал защитник?

Задача 6

Подозреваемого пригласили к следователю, не известив о том, что будет предъявлено обвинение и, не разъяснив, что он имеет право пригласить защитника самостоятельно. Следователь пригласил адвоката в порядке ст. 50 УПК РФ и предъявил обвинение.

Были ли нарушены права обвиняемого?

Задача 7

Следователь при предъявлении обвинения не разъяснил обвиняемому сущность предъявляемого обвинения. Обвиняемый и его защитник заявили следователю отвод.

Правомерны ли действия защитника и обвиняемого? Сформулируйте заявление об отводе.

Задача 8

Обвиняемый заявил, что хочет давать показания при предъявлении обвинения не на родном языке, а на другом языке, которым он владеет. Следователь отказал в указанном ходатайстве.

Спрогнозируйте действия защитника.

Задача 9

21 июня 2017 года дознавателем органа внутренних дел было возбуждено уголовное дело в отношении Каракумова, подозревавшегося в совершении преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 158 УК РФ. В ходе предварительного расследования защитник подозреваемого заявил ходатайство о допросе Шестаковой в качестве свидетеля, так как она обладает сведениям о том, что Каракумов совершил преступление в силу стечения тяжелых жизненных обстоятельств. Дознаватель органа внутренних дел отказал в рассмотрении ходатайства, заявив, что названные обстоятельства не имеют значение для данного уголовного дела. Защитник обжаловал действия дознавателя начальнику органа дознания.

Оцените сложившуюся ситуацию с точки зрения закона.

Задача 10

Константинов был задержан при попытке совершить кражу из магазина бытовой техники. По прибытию в отдел полиции он потребовал предоставить ему защитника, в противном случае он отказывается что-либо пояснять по данному инциденту. Дознаватель, составлявший протокол задержания, отказал ему в этом требовании в связи с тем, что защитник предоставляется только подозреваемому и обвиняемому, Константинов же пока не является ни тем ни другим.

Прав ли дознаватель? Обоснованы ли требования Константинова?

Задача 11

6 мая 2017 г. было возбуждено уголовное дело в отношении несовершеннолетнего Суворова, подозревавшегося в совершении преступления, предусмотренного ч. 1 ст. 161 УК РФ. 22 июня 2017 г. уголовное дело было направлено прокурором в суд.

В ходе судебного разбирательства защитник Суворова выступил с заявлением о том, что он считает вину подсудимого доказанной, и предложил своему подзащитному согласиться с предъявленным обвинением с целью смягчения возможного наказания. Суворов заявил, что отрицает свою вину в совершении преступления. Тогда судья предложил подсудимому отказаться от защитника или пригласить другого защитника, на что Суворов заявил, что у него нет средств для оплаты услуг еще одного адвоката. Судья вынес обвинительный приговор.

Проанализируйте ситуацию с точки зрения действующего законодательства.

О действии какого принципа идет речь?

Задача 12

В органы внутренних дел поступило заявление от гражданки Зуевой о том, что только что в квартире ее знакомой Зуева была изнасилована неизвестным. В квартире находились пятеро парней, она и хозяйка квартиры. Все распивали спиртное и веселились. Когда Зуева удалилась в соседнюю комнату, за ней следом кто-то пошел, выключил свет и изнасиловал. Кто это был, она не знает. Зуева тут же отправилась в полицию.

Полиция выехала на указанное место происшествия. Дознаватель стал опрашивать находившихся в квартире молодых людей. Один из них сказал, что до тех пор, пока не придет его адвокат, которого он уже вызвал, он никаких показаний давать не станет. Дознаватель же объяснил молодому человеку, что адвокат положен только подозреваемому и обвиняемому, а они пока еще не те и не другие, поэтому давать объяснения ему придется без адвоката.

Правомерна ли позиция дознавателя?

Задача 13

При предъявлении обвинения защитником было установлено, что квалификация действий его подзащитного не соответствует фактически совершенному. В постановлении о привлечении в качестве обвиняемого отсутствует информация о времени и способе совершения преступления.

Спрогнозируйте действия защитника.

Задача 14

В районном суде г. Томска рассматривалась уголовное дело о преступлении, предусмотренном ч. 1 ст. 105 УК РФ. В ходе судебного следствия защитник подсудимого Рогожин заявил следующие ходатайства:

1) о вызове и допросе в качестве свидетеля гражданина Елагина, который находился в это время в здании суда;

2) о вызове и допросе в качестве свидетелей граждан Зуева и Пронина, которые на предварительном расследовании уголовного дела участвовали в качестве понятых при обыске в жилище у подсудимого, так как имеются некоторые сомнения о допустимости полученных в результате обыска вещественных доказательств;

3) о приобщении к материалам дела объяснений гражданки Кочетовой, где она сообщает о том, что в то время, когда произошло убийство, она видела человека, похожего на подсудимого.

Во всех ходатайствах защитнику было отказано в удовлетворении.

Оцените законность и обоснованность принятых судьей решений.

Методические рекомендации:

Наиболее распространенной деятельностью адвоката является его деятельность в уголовном процессе. Изучая эту тему, обратите внимание на самое главное – что такое позиция защиты? Как она определяется? Из чего складывается, как вырабатывается и как она реализуется.

Конституция России провозгласила, что каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи. В уголовном процессе конституционный принцип права на защиту реализуется путем выступления адвоката в роли защитника подозреваемого, обвиняемого представителя потерпевшего; представителя частного обвинителя; представителя гражданского истца; представителя гражданского ответчика; советника свидетеля. Роль адвоката в

уголовном процессе неуклонно растет, обратите внимание на изменения в УПК РФ, которые коснулись роли адвоката – советника свидетеля.

Понятие защитника содержится в УПК РФ, согласно ст. 49 которого защитник – лицо, осуществляющее защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых и оказывающее им юридическую помощь при производстве по уголовному делу. При этом специально установлено, что по общему в качестве защитников допускаются адвокаты.

Адвокат по уголовному делу заключает соглашение с доверителем на ведение дела на следующие стадии:

- на возбуждение уголовного дела,
- на предварительное расследование,
- на ведение дела в суде 1 инстанции,
- на ведение дела в суде апелляционной инстанции,
- на ведение дела в суде кассационной инстанции,
- на ведение дела в порядке судебного надзора.

Права адвоката, действующего в качестве защитника подозреваемого или обвиняемого, закреплены в ст. 53 УПК РФ. Следует отметить, что при выполнении функции защитника адвокат – в отличие от представителя потерпевшего, гражданского истца и т.д. – является самостоятельным участником процесса и обладает совокупностью собственных процессуальных правомочий.

Вам важно вспомнить момент, с какого защитник участвует в процессе. Данный момент регулируется ст. 49 УПК РФ. Необходимо помнить, что адвокат допускается к участию в уголовном деле в качестве защитника по предъявлении удостоверения адвоката и ордера.

В случае, если защитник участвует в производстве по уголовному делу, в материалах которого содержатся сведения, составляющие государственную тайну, и не имеет соответствующего допуска к указанным сведениям, он обязан дать подписку об их неразглашении.

Еще одно важное правило в деятельности защитника заключается в том, что одно и то же лицо не может быть защитником двух подозреваемых или обвиняемых, если интересы одного из них противоречат интересам другого.

При изучении особенностей деятельности адвоката в уголовном процессе важно запомнить еще важный принцип: «Адвокат не вправе отказаться от принятой на себя защиты подозреваемого, обвиняемого». Этот принцип законодательно закреплен в Федеральном законе «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» и в УПК РФ и находит свое развитие в Кодексе профессиональной этики адвоката.

Основной задачей защитника, участвующего в уголовном процессе, является установление фактов соблюдения всех процессуальных правил и выяснение обстоятельств, оправдывающих его подзащитного либо смягчающих его вину.

Эффективность осуществления защиты на предварительном расследовании во многом определяется характером взаимоотношений защитника со своим

подзащитным. Защитник – самостоятельная фигура в уголовном процессе, деятельность его носит односторонний характер – он призван только защищать и потому не вправе занимать позицию, отличающуюся от позиции обвиняемого, если только доверитель не оговаривает себя в совершении преступления.

На любой из стадий уголовного процесса адвокат пользуется широкими правами, позволяющими ему активно осуществлять функции защиты и представительства.

Особое значение имеет работа адвоката в суде присяжных, поскольку судебное следствие обладает рядом особенностей процессуального, организационно, этического и психологического характера.

Тема 8. Деятельность адвоката по гражданским делам. Договор с клиентом

1. Виды договорных отношений с клиентами
2. Одностороннее расторжение соглашения адвоката с клиентом. Недопустимость отказа адвоката от принятой на себя защиты клиента
3. Гонорар или вознаграждение адвоката
4. Бесплатная юридическая помощь
5. Право лиц на получение квалифицированной юридической помощи в гражданском судопроизводстве
6. Права и обязанности адвоката–представителя в гражданском судопроизводстве. Полномочия представителя по гражданскому делу. Обстоятельства, исключающие участие адвоката в гражданском деле
7. Подготовка адвокатом–представителем дела к судебному рассмотрению
8. Права и обязанности адвоката–представителя в суде первой инстанции
9. Собираение, представление и оценка адвокатом доказательств по гражданскому делу. Определение адвокатом относимости и допустимости доказательств в гражданском процессе
10. Работа адвоката–представителя в суде апелляционной инстанции по гражданскому делу. Составление и подача адвокатом–представителем апелляционной жалобы по гражданскому делу
11. Работа адвоката–представителя в суде кассационной инстанции по гражданскому делу. Составление и подача адвокатом–представителем кассационной жалобы по гражданскому делу
12. Участие адвоката–представителя в исполнительном производстве

Задачи

Задача 1

По иску о расторжении брака и разделе общего имущества супругов истец пригласил в суд своего знакомого юриста для ведения дела. Во время выступления в прениях ответчица возражала против выступления в суде представителя истца,

считая, что это ставит ее в неравное положение с истцом. Суд отказал ответчице в удовлетворении заявленного ходатайства.

Как вы считаете, почему? Обоснуйте позицию суда со ссылкой на норму гражданского процессуального права. Может ли указанное лицо участвовать в суде в качестве представителя? При положительном ответе, поясните, каким образом должны быть оформлены полномочия представителя стороны?

Задача 2

Суд рассматривал дело о выселении из жилого помещения бывшего супруга истицы. Ответчик в судебном заседании заявил ходатайство об отложении дела, поскольку он намерен пригласить адвоката для представления его интересов. Суд отказал в удовлетворении ходатайства ответчика, мотивируя отказ тем, что у истицы нет адвоката и будет нарушен принцип равноправия сторон, а также отложение дела затянет процесс.

Выскажите свои суждения относительно позиции суда.

Задача 3

Гражданка Н. намерена выселить из квартиры свою подругу, которой разрешила временно пожить в свое отсутствие. После предварительной беседы с адвокатом, она заключила договор на ведение дела. В судебном заседании выяснилось, что позиция истицы не столь бесспорна, как это представлялось и адвокат, представляющий интересы истицы, заявил ходатайство об освобождении его от дальнейшего участия.

Не вдаваясь в материально-правовую сторону ситуации, проанализируйте правильность поведения адвоката, его соответствие нормам процессуального права и адвокатской этики?

Задача 4

Гражданин Н. обратился в суд с иском о признании утратившим право пользования жилым помещением своего родственника, место жительства которого неизвестно. Причину предъявления требований истец объяснил тем, что ему приходится оплачивать за коммунальные услуги с учетом не проживающего родственника. Кроме неграмотно составленного заявления, истец никаких необходимых документов не приложил, пояснил, что он по состоянию здоровья не может лично заниматься их сбором, и оплатить услуги адвоката не может.

Предусмотрена ли возможность обеспечения права на получение квалифицированной юридической помощи в подобных случаях?

Задача 5

Гражданка Н. обратилась к адвокату с просьбой принять поручение на ведение ее бракоразводного процесса, включая раздел имущества, при этом она высказала озабоченность тем, что пока будет вынесено судом решение, супруг может продать машину и гараж, а также вывезти другое ценное имущество.

Что бы в данной ситуации вы посоветовали истцу или предприняли как ее адвокат?

Задача 6

В адвокатскую Палату поступило представление судьи, в котором он указывал на то, что при обсуждении вопроса о возможности оглашения письменных показаний не явившихся в суд свидетелей адвокат безосновательно обвинил судью в заинтересованности в исходе дела и заявил ему отвод. После отклонения заявленного ходатайства, адвокат демонстративно ушел с судебного заседания, а затем публично комментировал итоги состоявшегося судебного рассмотрения. Все это было расценено судьей как оказание на него давления.

Имеют ли место факты нарушения адвокатом процессуальных и этических норм поведения? Предложите, возможные в данном случае, предусмотренные законом, способы реагирования адвоката на действия судьи.

Методические рекомендации:

Взаимоотношения адвоката и клиента (доверителя) согласно Закону строятся на следующих основах: а) На основе письменного соглашения между адвокатом и доверителем (назовем их «платными»); б) На основе установленной Законом обязанности: по обязательному участию защитника в уголовном судопроизводстве по назначению дознавателя, следователя, прокурора или суда; по оказанию юридической помощи гражданам Российской Федерации бесплатно. Назовем эти случаи бесплатными.

К отношениям, указанным в п. а), относятся все отношения, за исключением тех, которые в соответствии со ст. 51 УПК РФ (обязательное участие защитника) и ст. 26 Закона об адвокатуре (оказание юридической помощи гражданам Российской Федерации бесплатно) отнесены к отношениям, указанным в п. б).

Таким образом, все платные отношения между адвокатом и клиентом являются договорными, а бесплатные – недоговорными, основанными на силе закона и государственной обязанности адвоката, т.е. на императиве.

В соответствии со ст. 25 Закона об адвокатуре соглашение между доверителем и адвокатом (адвокатами) представляет собой гражданско–правовой договор, заключаемый в простой письменной форме, на оказание юридической помощи самому доверителю или назначенному им лицу.

Различается два вида соглашений между адвокатом и клиентом: договор поручения и договор возмездного оказания услуг. Если адвокат выступает в качестве представителя доверителя в конституционном, гражданском, административном судопроизводстве, в качестве представителя или защитника доверителя в уголовном судопроизводстве и судопроизводстве по делам об административных правонарушениях, а также представляет интересы доверителя в органах государственной власти, органах местного самоуправления, в отношениях с физическими лицами, то такое представительство оформляется только договором

поручения. Иные виды юридической помощи адвокат оказывает на основании договора возмездного оказания услуг (ст. 779 ГК РФ).

Вопросы расторжения соглашения об оказании юридической помощи регулируются Гражданским кодексом Российской Федерации с изъятиями, предусмотренными Законом адвокатуре. В частности, в соответствии со ст. 977 ГК РФ договор поручения может быть прекращен вследствие: отмены поручения доверителем; отказа поверенного; смерти доверителя или поверенного, признания кого-либо из них недееспособным, ограниченно дееспособным или безвестно отсутствующим. Доверитель вправе отменить поручение, а поверенный отказаться от него во всякое время. Соглашение об отказе от этого права ничтожно. Статьей 782 ГК РФ предусмотрен и односторонний отказ от исполнения договора возмездного оказания услуг. В частности, заказчик вправе отказаться от исполнения договора возмездного оказания услуг при условии оплаты исполнителю фактически понесенных им расходов. В свою очередь, и исполнитель (адвокат) также вправе отказаться от исполнения обязательств по договору возмездного оказания услуг лишь при условии полного возмещения заказчику убытков. Говоря об изъятиях из указанных выше правил, закон имеет в виду лишь один случай, когда односторонний отказ адвоката от оказания юридических услуг не допускается, – это недопустимость адвоката от принятой на себя защиты клиента по уголовному делу.

Вознаграждение, выплачиваемое адвокату доверителем, и (или) компенсация адвокату расходов, связанных с исполнением поручения, подлежат обязательному внесению в кассу соответствующего адвокатского образования либо перечислению на расчетный счет адвокатского образования в порядке и сроки, которые предусмотрены соглашением. Из поступившего вознаграждения и за счет этого вознаграждения адвокат в соответствии с Законом об адвокатуре обязан отчислять средства на: 1) общие нужды адвокатской палаты в размерах и порядке, которые определяются собранием (конференцией) адвокатов; 2) содержание соответствующего адвокатского образования; 3) страхование профессиональной ответственности; 4) иные расходы, связанные с осуществлением адвокатской деятельности.

Труд адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия, прокурора или суда, оплачивается за счет средств федерального бюджета. Расходы на эти цели учитываются в федеральном законе о федеральном бюджете на очередной год в соответствующей целевой статье расходов. Размер вознаграждения адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия, прокурора или суда, и порядок компенсации адвокату, оказывающему юридическую помощь гражданам Российской Федерации бесплатно, устанавливаются Правительством Российской Федерации.

Размер дополнительного вознаграждения, выплачиваемого за счет средств адвокатской палаты адвокату, участвующему в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению, и порядок выплаты вознаграждения за оказание

юридической помощи гражданам Российской Федерации бесплатно устанавливаются ежегодно собранием (конференцией) адвокатов.

Из денежных сумм, оплаченных клиентом, не все идет адвокату в качестве гонорара. Значительная часть уходит на административно-хозяйственные расходы (общие нужды) адвокатской палаты, содержание адвокатского образования, страхование профессиональной ответственности, иные расходы, связанные с осуществлением адвокатской деятельности. При этом необходимо учесть, что отчисления на общие нужды адвокатской палаты будут подразумевать «двойную ставку», ибо адвокатская палата сама вынуждена будет отчислять «одну ставку» на общие нужды Федеральной палаты адвокатов (ч. 1 и 2 ст. 38).

Важной сферой адвокатского труда и его оплаты являются указанные выше так называемые дела по назначению, или бесплатные дела в связи с освобождением некоторых категорий клиентов от оплаты за оказание юридической помощи. На этот счет закон устанавливает, что размер вознаграждения адвоката, участвующего в качестве защитника в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия, прокурора и суда, и порядок компенсации адвокату, оказывающему юридическую помощь гражданам бесплатно, устанавливается Правительством РФ. Расходы на эти цели учитываются в федеральном бюджете в соответствии с федеральным законом о бюджете в соответствующей целевой статье расходов.

Одной из разновидностей деятельности адвоката является представление им интересов доверителя в гражданском судопроизводстве. Адвокат как профессиональный юрист обладает достаточными знаниями и опытом для эффективного выполнения задач, возложенных на него законом и доверителем при осуществлении представительства в гражданском судопроизводстве.

Право граждан вести свои дела лично или через представителей закреплено в ст. 48 ГПК РФ. Личное участие в деле гражданина не лишает его права иметь по этому делу представителя. Таким образом, гражданин может выбрать одну из форм участия в гражданском процессе: либо вести дело лично, либо совместно с представителем, либо через представителя, не принимая участия в процессе.

Основанием для представления интересов доверителя в процессе гражданского судопроизводства является заключенное между адвокатом и доверителем соглашение на оказание юридической помощи доверителю или назначенному им лицу. Доверитель вправе уполномочить адвоката совершать все необходимые действия для представления его интересов при рассмотрении и разрешении дела, а может поручить адвокату осуществление лишь некоторых процессуальных действий.

ГПК РФ предусмотрены случаи назначения судом адвоката в качестве представителя при отсутствии представителя у ответчика, место жительства которого не известно, а также в других предусмотренных федеральным законом случаях (ст. 50 ГПК РФ). Таким образом, назначение судом адвоката представителем такого ответчика призвано обеспечить его конституционное право на судебную защиту.

Право адвоката на выступление в суде в качестве представителя удостоверяется ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием. Вместе с тем, отдельные полномочия адвокат вправе совершать, если они специально оговорены в доверенности, выданной представляемым лицом. Полномочия представителя также могут быть определены в устном заявлении, занесенном в протокол судебного заседания или в письменном заявлении доверителя в суде.

Однако представителем в процессе может являться не только адвокат, но и другие лица, удовлетворяющие требованиям ст. 49 ГПК РФ. Среди субъектов, имеющих право осуществлять представительство в гражданском процессе, к адвокату предъявляются особенные требования в силу ряда причин: профессионализма и компетентности, организационно–правового и процессуального статусов, объемом представленных полномочий, нравственной и психологической подготовленности к выполнению своих обязанностей, ответственности за качество и своевременность выполнения профессионального долга.

Полномочия адвоката в гражданском процессе регламентированы ГПК РФ. Однако наиболее полно права и обязанности адвоката– представителя раскрыты в Законе об адвокатской деятельности и адвокатуре.

Адвокат в гражданском судопроизводстве вправе совершать от имени и по поручению представляемого все процессуальные действия, а именно в соответствии с п. 1 ст. 35 ГПК РФ адвокат вправе:

- знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии;
- заявлять отводы;
- представлять доказательства и участвовать в их исследовании;
- задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам;
- заявлять ходатайства, в том числе об истребовании доказательств; давать объяснения в суде в устной и письменной форме;
- приводить свои доводы по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам, возражать относительно ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле;
- обжаловать судебные постановления и использовать предоставленные законодательством о гражданском судопроизводстве другие процессуальные права.

Специально должны быть оговорены в доверенности адвоката– представителя, выданной представляемым лицом, такие полномочия, как право представителя на подписание искового заявления, предъявление его в суд, передачу спора на рассмотрение третейского суда, предъявление встречного иска, полный или частичный отказ от исковых требований, уменьшение их размера, признание иска, изменение предмета или основания иска, заключение мирового соглашения, передачу полномочий другому лицу (передоверие), обжалование судебного постановления, предъявление исполнительного документа к взысканию, получение присужденного имущества или денег (ст. 54 ГПК РФ).

Конкретные действия адвоката, осуществляющего представительство в гражданском судопроизводстве, определяются процессуальным статусом доверителя и объемом полномочий, которыми доверитель посчитал необходимым наделить адвоката–представителя.

При обращении физического или юридического лица к адвокату за оказанием юридической помощи, адвокату необходимо установить психологический контакт с обратившимся лицом, разобраться в существе его претензий и оказать квалифицированную юридическую помощь. Убедившись в законности поручений клиента, адвокат принимает на себя ведение дела в суде и осуществляет подготовку к судебному разбирательству, при этом в беседе с доверителем выясняет его намерения и требования, изучает обстоятельства дела, дает правовую оценку проблеме, раскрывает возможные пути разрешения правового спора, определяет тактику ведения дела в суде.

При подготовке к судебному разбирательству адвокату–представителю необходимо разъяснить своему доверителю порядок рассмотрения дела в суде, его процессуальные права и обязанности, дать советы и рекомендации о манере поведения, о том, что и как следует говорить в ходе дачи объяснений и при ответах на вопросы суда и других лиц, участвующих в деле.

Особенностью деятельности адвоката на стадии подготовки дела к судебному разбирательству будет являться как собирание и представление доказательств, так и формирование правовой позиции по делу.

На досудебной стадии адвокат должен грамотно составить все процессуальные документы, подать исковое заявление, выявить круг лиц, подлежащих к привлечению к участию в деле, заявить ходатайства об истребовании доказательств, об обеспечении иска или обеспечении доказательств, то есть совершить все действия, необходимые для своевременного разрешения дела.

Небрежное отношение адвоката к соблюдению формальных требований способно привести к негативным процессуальным последствиям: при невыполнении требований к содержанию искового заявления оно будет оставлено без движения. Если адвокат не успел в срок, предоставленный судом, устранить выявленные недостатки, в связи с которыми исковое заявление оставлено без движения, исковое заявление возвращается. Из-за подобных непрофессиональных действий адвоката доверитель рискует не получить судебную защиту своих интересов, когда речь идет об истечении срока исковой давности.

Адвокату необходимо иметь в виду обстоятельства, которые могут повлечь отказ в принятии искового заявления и возвращение искового заявления, предусмотренные ст. 134 и 135 ГПК РФ. Правовые последствия отказа в принятии искового заявления заключаются в том, что такой отказ препятствует повторному обращению заявителя в суд с иском к тому же ответчику, о том же предмете и по тем же основаниям. Поэтому в случае уверенности адвоката в незаконности данного решения суда, он должен своевременно обжаловать определение судьи об отказе в принятии заявления путем подачи частной жалобы.

Немаловажной стадией в гражданском процессе является стадия подготовки дела к судебному разбирательству. Подготовка к судебному разбирательству является обязательной стадией по каждому гражданскому делу и проводится судьей с участием сторон, других лиц, участвующих в деле, их представителей.

В ст. 148 ГПК РФ перечислены предопределяющие деятельность адвоката задачи данной стадии процесса:

- уточнение фактических обстоятельств, имеющих значение для правильного разрешения дела;
- определение закона, которым следует руководствоваться при разрешении дела, и установление правоотношений сторон;
- разрешение вопроса о составе лиц, участвующих в деле, и других участников процесса;
- представление необходимых доказательств сторонами, другими лицами, участвующими в деле;
- примирение сторон.

Подготовительная стадия судебного заседания призвана определить, имеются ли необходимые условия для рассмотрения дела по существу. Основной задачей для этой стадии является формирование правовой позиции, выяснение позиции противоположной стороны и формирование доказательственной базы.

Завершающим этапом подготовки адвоката к ведению дела является предварительное судебное заседание, которое имеет своей целью процессуальное закрепление распорядительных действий сторон, совершенных при подготовке дела к судебному разбирательству, определение обстоятельств, имеющих значение для правильного рассмотрения и разрешения дела, определение достаточности доказательств по делу (ст. 152 ГПК РФ). Адвокаты–представители в предварительном судебном заседании имеют право давать объяснения суду, представлять доказательства, приводить доводы, возражать против заявлений и доводов противной стороны, заявлять ходатайства. В предварительном судебном заседании может рассматриваться возражение ответчика относительно пропуска истцом без уважительных причин срока исковой давности для защиты права и установленного федеральным законом срока обращения в суд.

По окончании предварительного судебного заседания судья, признав дело подготовленным, выносит определение о назначении дела к судебному разбирательству, в котором рассматривается и разрешается гражданское дело по существу.

На данном этапе роль адвоката–представителя проявляется наиболее ярко. Именно здесь происходит процесс доказывания, собственно, от полноты которого и зависит последующее решение.

В основе судебного разбирательства лежит принцип состязательности и равноправия сторон, а также устность, непосредственность исследования доказательств и непрерывность процесса. Разбирательство дела происходит при

неизменном составе суда. В случае замены одного из судей в процессе рассмотрения дела разбирательство должно быть произведено с самого начала.

Адвокат, участвующий в деле, вправе задавать вопросы другой стороне спора, выявляя противоречия и необоснованность позиции противной стороны. Судья имеет право задавать вопросы лицам, участвующим в деле, в том числе адвокату, в любой момент дачи ими объяснений.

Затем суд с учетом мнений лиц, участвующих в деле, устанавливает последовательность исследования доказательств.

При установлении порядка исследования доказательств адвокату следует выбрать определенную последовательность представления доказательств для подтверждения своей позиции и обоснованности требований его доверителя.

Работа с доказательствами требует от адвоката не только глубоких познаний в области процесса, но умение с помощью имеющихся доказательств убедить суд в обоснованности избранной им правовой позиции. Кроме того, умение нейтрализовать доказательства другой стороны процесса позволяет обессилить позицию противной стороны и является одним из эффективных способов защиты ответчика или отстаивания интересов истца.

В основе деятельности адвоката–представителя в гражданском процессе лежит ст. 56 ГПК, определяющая, что сторона должна доказать те обстоятельства, на которые она ссылается как на основания своих требований и возражений, если иное не предусмотрено федеральным законом. Если заинтересованное лицо не может самостоятельно обеспечить представление необходимых доказательств, оно вправе обратиться с ходатайством в суд об оказании содействия в их получении (ч. 1 ст. 57 ГПК РФ). В ст. 68 ГПК РФ предусмотрено важное для процесса доказывания положение, в соответствии с которым, если сторона удерживает находящиеся у нее доказательства и не представляет суду, суд вправе обосновать свои выводы объяснениями другой стороны.

Адвокат наделен рядом прав по участию в исследовании судом доказательств. Так, адвокат вправе задавать вопросы свидетелям, специалистам и экспертам, участвовать в исследовании письменных и вещественных доказательств, обращать внимание суда на те или иные обстоятельства. Исследование доказательств предполагает ознакомление с ними, их анализ, установление связей между отдельными доказательствами, а также оценка их относимости, допустимости, достоверности и достаточности.

Особое внимание адвокат обращает на такие виды судебных доказательств в гражданском процессе, как аудио– и видеозаписи. Статья 77 ГПК РФ создала предпосылки для возможной проверки достоверности аудио–, видеозаписей. Адвокату следует иметь в виду, что представление аудио–, видеозаписей должно сопровождаться указанием сведений о том, кто, когда их сделал и в каких условиях они осуществлялись, и вопрос о допустимости такого рода доказательств будет решать суд, в каждом конкретном случае исходя из норм ГПК РФ.

Вынесенное по делу решение, не отвечающее интересам доверителя, адвокат–представитель с согласия доверителя вправе обжаловать в вышестоящую инстанцию.

Адвокат–представитель должен не допустить вступления в законную силу незаконных и необоснованных решений и определений суда по гражданским делам.

В процессе обжалования судебных решений основная роль адвоката сводится к проверке оснований для обжалования, грамотного составления жалобы. Для этого адвокат должен изучить материалы дела, протоколы судебного заседания, выяснить, правильно ли применялись нормы материального и процессуального права, полно ли были исследованы обстоятельства дела, сопоставить доводы сторон и доказательства, выдвинутые ими в обоснование своей позиции по делу, с их оценкой судом, произвести анализ выводов суда в отношении фактических обстоятельств дела и их правовой интерпретации.

Тема 9. Оказание юридической помощи в сфере предпринимательства. Деятельность адвоката в арбитражном судопроизводстве

1. Оказание адвокатом юридической помощи субъектам предпринимательской деятельности.

2. Особенности подготовки адвокатом дела, подлежащего рассмотрению в арбитражном суде. Составление и подача адвокатом процессуальных документов, необходимых для рассмотрения дела арбитражным судом.

3. Участие адвоката при рассмотрении дела в арбитражном суде первой инстанции. Деятельность адвоката по обжалованию решения, определения арбитражного суда.

Задачи

Задача 1

Интересы государственного бюджетного образовательного учреждения «Средняя школа № 4 г. Москвы» в арбитражном суде представлял по доверенности юрисконсульт окружного управления образования Петров. В судебном заседании судья не утвердил полномочия представителя, указав, что интересы школы вправе представлять только директор школы, работники, входящие в штат работников школы, а также адвокаты.

Правомерны ли действия судьи?

Задача 2

Участовавший в рассмотрении дела в арбитражном суде адвокат представил в суд в доказательство своих полномочий договор возмездного оказания услуг, заключенный с истцом. Судья не допустил адвоката в процесс, поскольку, по его мнению, полномочия адвоката должны удостоверяться орденом, выданным адвокатским образованием.

Прав ли судья?

Задача 3

Компания «Пластиковые окна» обратилась в арбитражный суд с жалобой на действия конкурсного управляющего ОАО «Подсолнух». Жалоба подписана Фроловым А.В., имеющим доверенность, оформленную в соответствии с требованиями закона. В судебном заседании Фролов А.В. не представил документы, свидетельствующие о том, что он имеет статус адвоката либо штатного сотрудника компании. Арбитражный суд оставил жалобу без рассмотрения по мотиву, того, что подписавший жалобу представитель компании не является ни ее штатным сотрудником, ни адвокатом, следовательно, не может представлять интересы компании в арбитражном суде в деле о банкротстве.

Правомерны ли действия суда?

Кто может выступать представителем в арбитражном суде? Существуют ли различия в требованиях, предъявляемых к кандидатуре представителя по делам искового производства и по делам о несостоятельности (банкротстве)?

Методические рекомендации:

В результате экономического спада и разрушения хозяйственных структур в экономике России в начале 90-х гг. XX в. юридические службы предприятий практически прекратили свою деятельность. Многие предприятия были закрыты, а созданные вновь обходились без юристов. Количество юристов в штате работающих предприятий стало минимальным.

Однако постоянное совершенствование законодательной базы в России путем принятия новых законодательных актов и внесения изменений в действующие (темп 2–2,5 тыс. документов в месяц) создает значительные трудности в применении их для лиц, не являющихся квалифицированными юристами. Следствием всех этих причин востребованной становится помощь адвокатов субъектам предпринимательской деятельности.

В соответствии с Гражданским кодексом Российской Федерации, субъектами предпринимательской деятельности могут являться юридические лица, зарегистрированные в форме хозяйственных товариществ и обществ, производственных кооперативов, государственных и муниципальных унитарных предприятий, некоммерческих организаций, а также граждане–предприниматели без образования юридического лица, зарегистрированные в установленном порядке.

Сама защита предпринимательства адвокатами стала возможна с 1990 г., когда были приняты Закон РСФСР от 24 декабря 1990 г. «О собственности в РСФСР» и Закон от 25 декабря 1990 г. «О предприятиях и предпринимательской деятельности», которыми сама эта деятельность официально разрешалась. До принятия этих Законов, в соответствии с действовавшей Конституцией СССР 1977 г. и Конституцией РСФСР 1978 г., на основании действовавшего в то время Уголовного кодекса 1960 г.

предпринимательская деятельность была запрещена и за занятие ею следовала уголовная ответственность.

Виды юридической помощи адвокатов организациям и учреждениям, занимающимся предпринимательской деятельностью или индивидуальным предпринимательством, в настоящее время определяются ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации».

В чем преимущество деятельности адвоката при обслуживании субъектов предпринимательской деятельности перед штатными юристами, работающими на предприятиях?

Во-первых, адвокат менее связан с текущей деятельностью предприятия, в отличие от юриста, вынужденного выполнять самые разнообразные поручения руководства, и поэтому способен решать глобальные проблемы с максимальной отдачей в минимальные сроки.

Во-вторых, правовая защита адвокатской деятельности дает возможность неразглашения служебной и коммерческой тайны организации или учреждения, ставшей известной адвокату в процессе правового обслуживания. Штатные юристы не вправе отказаться от дачи показаний сотрудникам правоохранительных органов по вопросам, связанным с финансово-хозяйственной деятельностью учреждения. Адвокат же, в соответствии со ст. 8 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», не может быть допрошен об обстоятельствах, ставших ему известными в ходе обращения к нему за юридической помощью.

В-третьих, присутствие адвоката при проведении проверок правоохранительными органами, а также при производстве ими следственных действий (а эти проверки нередко осуществляются путем силового проникновения на территорию субъекта предпринимательской деятельности, изъятия документов, опросов должностных лиц и т.д.) позволяет доверителю избежать ошибок, которые могут затруднить работу предприятия, и выработать правильную правовую позицию. Адвокат в силу своих полномочий препятствует незаконным действиям со стороны правоохранительных органов в отношении субъектов предпринимательской деятельности, если они имеют место.

Полный перечень видов правовой помощи представил бы собой обширное исследование, и объем его составил бы не один том. Перед нами такая задача не стоит, и поэтому мы остановимся на наиболее характерных видах юридической защиты.

К основным видам правовой помощи, оказываемой адвокатом субъектам предпринимательской деятельности, можно отнести:

1. Представление интересов клиента в связи с его предпринимательской деятельностью в судебных органах.
2. Подготовку правовых заключений по стратегическим направлениям деятельности субъекта предпринимательства.
3. Юридические услуги по составлению договоров и сопровождению сделок.
4. Участие и проведение переговоров с контрагентами клиента.

5. Участие в выборе организационно–правовой формы создаваемых субъектов предпринимательской деятельности.

6. Представление интересов клиента в налоговых органах.

7. Представление интересов субъектов предпринимательства в отношениях с правоохранительными органами.

Основную ответственность за деятельность организации несут руководитель и главный бухгалтер. Это связано с тем, что именно эти лица, как правило, подписывают документы, подготавливаемые в процессе финансово–хозяйственной деятельности организации, и владеют наиболее полной информацией о данной деятельности, в связи с чем юридическая защита в первую очередь должна быть обеспечена именно этим лицам. В этих целях данные договоры (соглашения) могут заключаться как от имени клиента, являющегося юридическим лицом, так и от имени конкретного физического лица (руководителя организации, главного бухгалтера). При этом в первом случае адвокат будет выступать как представитель организации, а во втором – как представитель конкретных физических лиц.

Право воспользоваться помощью адвоката на стадии проведения проверки подтверждено Постановлением Конституционного суда Российской Федерации от 27 июня 2000 г., согласно которому не допускается ограничение права на досудебных стадиях уголовного судопроизводства пользоваться помощью адвоката (защитника) во всех случаях, когда права и свободы лица существенно затрагиваются или могут быть затронуты действиями и мерами, связанными с уголовным преследованием.

Если правоохранительные органы препятствуют допуску адвоката как уполномоченного представителя на проверку, то эти их действия классифицируются как грубое нарушение закона, существенно ограничивающее право лиц на защиту, и впоследствии, при производстве уголовного дела, указанные обстоятельства могут быть использованы как основание к признанию доказательств и сведений, полученных с нарушением закона, не имеющими юридической силы. Они не могут быть положены в основу обвинения, а также использоваться для доказывания обстоятельств по уголовному делу.

В соответствии со ст. 4 АПК РФ, лишь заинтересованное лицо вправе обратиться в арбитражный суд за защитой своих нарушенных или оспариваемых прав. Иногда это право принадлежит государственным органам, и на это обратил особое внимание Пленум Высшего арбитражного суда Российской Федерации «О применении Арбитражного процессуального кодекса Российской Федерации при рассмотрении дел в суде первой инстанции» от 31 октября 1996 г. Поэтому сначала необходимо определить, есть ли у клиента то право, о котором он ведет речь, нарушено ли оно и в чем, чем подтвердить заинтересованность клиента в деле. Ведь право на иск – это не само нарушенное субъективное право, а возможность получения судебной защиты в определенной процессуальной форме и в определенном порядке. Прежде чем подавать исковое заявление, необходимо проверить соблюдение ст. 148 АПК РФ, которая выдвигает требования досудебного претензионного порядка урегулирования спора в тех случаях, когда это предусмотрено. Эти требования содержатся во многих

статьях Гражданского кодекса, а кроме того, по ныне действующему законодательству, претензионный порядок рассмотрения споров предусмотрен в случаях, связанных с различными видами перевозок.

Таким образом, в тех случаях, когда закон предусматривает претензионный порядок, адвокату необходимо истребовать у клиента копию претензии, если она направлялась ранее, с доказательствами ее отправки и получения или отправить претензию самому. Тогда в исковом заявлении должны содержаться сведения о соблюдении досудебного претензионного порядка урегулирования спора с ответчиком и результаты, полученные в ходе осуществления претензионного порядка урегулирования спора.

Если претензионный порядок был соблюден, необходимо определиться с предметом иска. Для этого необходимо обратиться к ст. 12 Гражданского кодекса. В статье изложены способы защиты гражданских прав. Защита осуществляется путем:

- признания права;
- восстановления положения, существовавшего до нарушения права, и пресечения действий, нарушающих право или создающих угрозу его нарушения;
- признания спорной сделки недействительной и применения последствий ее недействительности, применения последствий недействительности ничтожной сделки;
- признания недействительным акта государственного органа или органа местного самоуправления;
- самозащиты права;
- присуждения к исполнению обязанности в натуре;
- возмещения убытков;
- взыскания неустойки;
- компенсации морального вреда;
- прекращения или изменения правоотношения;
- неприменения судом противоречащего закону акта государственного органа или органа местного самоуправления;
- и иными способами, предусмотренными законом.

Адвокату необходимо посоветовать клиенту, какой из этих способов необходимо избрать для дела, с которым он обратился.

Одновременно с этим должна идти работа над формулировкой оснований исковых требований. Под основаниями понимаются факты, которые обосновывают требование истца к ответчику. В основании иска следует различать две составляющих: юридическую и фактическую. В исковом заявлении необходимо дать правовое основание своего требования, то есть сослаться на конкретную статью Гражданского кодекса и изложить фактические обстоятельства, которые доказывают ваши требования.

В процессе изучения материалов дела и подготовки иска у адвоката начинает формироваться позиция, выработка которой является основой для всех последующих решений.

Позиция по делу – это выработанное адвокатом главное направление достижения поставленной цели, включающее в себя определение субъектного состава лиц, участвующих в деле, формулирование предмета и оснований иска, пределов доказывания, то есть фактическое и юридическое обоснование того, что и как нужно защищать.

Адвокат при выработке позиции по делу должен руководствоваться только интересами своего доверителя. Это означает, что надо придерживаться не буквы закона, который может быть несовершенным, а необходимо найти выход из критической ситуации. Причем законный.

Если в деле несколько ответчиков, то исковые требования должны быть к каждому из них.

Важную задачу составляет реальность исковых требований. Необходимо четко уяснить, что реально может быть исполнено, а что нет.

При формулировании исковых требований адвокату необходимо установить, кто будет ответчиком, кто третьим лицом и на чьей стороне, не будут ли затронуты судебным решением еще чьи-либо интересы. Тогда и это лицо должно быть привлечено к участию в процессе уже в суде первой инстанции, чтобы у вышестоящих судов не было основания для отмены судебного решения по этому основанию. Необходимо иметь в виду, что в том случае, если по делу в качестве третьего лица привлекается физическое лицо–гражданин, то дело не подсудно арбитражному суду, а подлежит рассмотрению в суде общей юрисдикции.

Отметим аспекты, на которые должно быть обращено особое внимание адвоката при составлении искового заявления.

Во–первых, это адрес ответчика.

Практика свидетельствует, что многие предприятия не находятся по заявленным адресам, и почтовые отправления возвращаются с уведомлением об отсутствии указанного лица, а это влечет затягивание процесса или может явиться предпосылкой к процессуальной ошибке. Арбитражно–процессуальное законодательство не позволяет рассматривать дела при ненадлежащем уведомлении участвующих в деле лиц. Поэтому до отправки искового заявления необходимо точно установить, где находится ответчик, его адрес.

Во–вторых, следует проверить полномочия лица, подписавшего иск.

В–третьих, необходимо оплатить госпошлину. Если клиент не имеет возможности оплатить пошлину, то можно ходатайствовать перед арбитражным судом об отсрочке, рассрочке или уменьшении ее размера. Отсрочка или рассрочка уплаты государственной пошлины, уменьшение ее размера производятся по письменному ходатайству заинтересованной стороны.

В ходатайстве должны быть приведены соответствующие обоснования с приложением документов, свидетельствующих о том, что имущественное положение заинтересованной стороны не позволяет ей уплатить государственную пошлину в установленном размере при подаче искового заявления. К документам, устанавливающим имущественное положение заинтересованной стороны, относятся:

- подтвержденный налоговым органом перечень расчетных и иных счетов;
- наименования и адреса банков и других кредитных учреждений, в которых эти счета открыты, включая счета филиалов и представительств юридического лица;
- подтвержденные банком данные об отсутствии на соответствующем счете или счетах, если их несколько, денежных средств в размере, необходимом для уплаты государственной пошлины, а также об общей сумме задолженности владельца счета по исполнительным листам и платежным документам.

Необходимо продумать вопрос и о мерах по обеспечению иска, написав об этом соответствующее заявление. Такое заявление должно быть обоснованным и излагаться с учетом конкретных обстоятельств дела тогда, когда в этом есть необходимость. В заявлении адвокат должен в убедительной форме доказать, что непринятие подобных мер сделает невозможным реализацию материально–правовых требований к ответчику.

Перед процессом необходимо ознакомиться с материалами дела, находящегося в арбитражном суде, и лучше это сделать как можно раньше, т.к. возможно там будут находиться документы, которые необходимо проверить до начала судебных заседаний.

На исковое заявление необходимо написать отзыв, т.к. это позволит судье лучше ориентироваться в избранных сторонами позициях.

Очень важным в процедуре арбитражного разбирательства является процесс доказывания.

Как известно, каждое лицо, участвующее в деле, должно доказать те обстоятельства, на которые оно ссылается как на основание своих требований и возражений (ст. 65 АПК РФ). Доказывание в арбитражном процессе строится на основополагающих принципах доказывания вообще.

Лица, участвующие в деле, должны самостоятельно получать необходимые доказательства от лиц, у которых доказательства находятся, и представлять их в арбитражный суд.

Если лицо, участвующее в деле, не имеет возможности самостоятельно получить необходимое доказательство, оно вправе обратиться в арбитражный суд с ходатайством об истребовании доказательства. В ходатайстве должно быть подробно указано, какие обстоятельства, имеющие значение для дела, могут быть установлены этим доказательством, обозначено само это доказательство и указано место его нахождения. Суд при необходимости выдает лицу, участвующему в деле, запрос для получения доказательства. Лицо, у которого находится истребуемое судом доказательство, направляет его непосредственно в суд или выдает на руки лицу, имеющему запрос, для передачи в суд. Процесс доказывания в арбитражном суде должен вестись адвокатом целенаправленно в соответствии с предметом и пределами доказывания по делу. Очень важно правильно определить предмет доказывания, то есть установить, что нужно доказывать. Предмет доказывания – это совокупность фактических обстоятельств дела, которые при их доказывании необходимы и достаточны для его разрешения в интересах клиента.

Далее необходимо помнить, что АПК не дает адвокату таких полномочий, как УПК, т.к. был принят ранее, но в нашей стране каждый понимает огромную роль в деле развития демократии и построения правового государства, поэтому в арбитражном процессе можно воспользоваться для сбора доказательств помощью нотариуса.

В ходе судебного заседания участвующий в процессе адвокат должен вести доказывание и содействовать правильной оценке судом доказательств с учетом интересов клиента, оперируя как представляемыми суду доказательствами, так и доводами, аргументами, основанными на материалах дела. Оценка доказательств – это мыслительная деятельность. Внутреннее убеждение судей формируется с момента их ознакомления с поступившими в суд материалами до принятия решения после окончания разбирательства дела. Аргументированное, логичное, хорошо продуманное письменное мнение адвоката по поводу оценки доказательств может существенно повлиять на выводы суда.

Необходимо опровергать мнение другой стороны по поводу доказанности или недоказанности существенных для дела обстоятельств, анализируя совокупность доказательств или отдельные доказательства, подтверждающие его позицию, и подвергая сомнению доказательства, на которые ссылается другая сторона. То, что не доказано несомненно, не может приниматься судом как доказанное.

При доказывании в арбитражном суде могут использоваться только те источники доказательств, которые предусмотрены АПК РФ. Это письменные доказательства, вещественные доказательства, заключения экспертов, показания свидетелей, объяснения лиц, участвующих в деле.

Самое широкое распространение в арбитражном суде имеют письменные доказательства.

Рассмотрев все материалы дела, суд первой инстанции принимает решение. Если оно не устроило вашего клиента, то его можно обжаловать в апелляционной инстанции, в кассационной инстанции в порядке надзора и по вновь открывшимся обстоятельствам. Путь этот может оказаться очень длинным, и ваш клиент об этом должен знать.

Тема 10. Адвокатура и адвокатская деятельность в решениях Европейского Суда по правам человека. Деятельность адвоката в конституционном судопроизводстве и в Европейском суде

- 1 Участие адвоката в Конституционном суде Российской Федерации.
2. Процессуальные права адвоката в процессе рассмотрения дела Конституционным судом Российской Федерации.
3. Участие адвоката в деятельности Европейского Суда по правам человека.

Методические рекомендации:

Один из важных этапов работы адвоката в Конституционном суде составляет стадия подготовки дела к слушанию. На этой стадии необходимо выбрать вариант позиции по делу, подобрать доводы в ее обоснование, определить круг возможных свидетелей, специалистов, экспертов, подлежащих вызову в Суд, определить перечень документов, которые необходимо будет найти и представить Суду.

Начать эту стадию необходимо с рассмотрения вопроса, имеет ли право на обращение в конституционный суд лицо, чьи интересы адвокат представляет.

В соответствии с Федеральным конституционным законом «О Конституционном Суде», все физические лица имеют право на обращение в Конституционный суд, если их конституционные права затронуты. Но лица, не достигшие 16 лет, а также недееспособные самостоятельно обратиться в Конституционный суд не могут. Суд их жалобу не примет к производству. От их имени в Конституционный суд должны обращаться их законные представители.

Далее необходимо убедиться, что отсутствуют обстоятельства, препятствующие рассмотрению дела в Конституционном суде.

Во-первых, вопрос может быть не подведомствен Конституционному суду (п. 1 ч. 2 ст. 40 ФКЗ о КС РФ). Если это обстоятельство очевидно, то уже секретариат уведомит заявителя об отказе принятия дела к рассмотрению. Если обстоятельства не очевидны, но присутствуют, то решение по этому вопросу принимает сам Суд.

Но необходимо учитывать, что не принятые Конституционным судом материалы направляются им по подведомственности, и там, где они получены, к ним относятся более внимательно, чем если бы они поступили туда обычным путем.

Во-вторых, необходимо проверить, не рассматривался ли ранее аналогичный вопрос Конституционным судом, если рассматривался и состоялось итоговое решение, то Конституционный суд откажет в принятии жалобы, а если в производстве уже находится аналогичное дело, то он может их объединить в одно.

Отказ в принятии дела Конституционным судом не исключает повторного обращения в Суд по этому же вопросу, но только в случае, если существенно изменились обстоятельства.

Убедившись в отсутствии обстоятельств, препятствующих рассмотрению жалобы в Конституционном суде, адвокат должен убедиться, что жалоба допустима и есть законные основания к направлению ее в Конституционный суд Российской Федерации.

Если по ходатайству адвоката с запросом в Конституционный суд обращается другой суд, то в этом запросе должно прозвучать прямое заявление о том, должен или не должен применяться этот нормативно-правовой акт и конституционен ли он.

Возможность обращения в Конституционный суд ограничена определенными сроками. Заявитель вправе оспаривать конституционность правовых актов только со дня их официального опубликования, а международных договоров – со дня их вступления в действие. Заявление о даче заключения по запросу Совета Федерации о соблюдении установленного порядка выдвижения обвинения Президенту Российской Федерации

Федерации в государственной измене или совершении иного тяжкого преступления может быть подано в течение месяца со дня принятия Государственной Думой решения о выдвижении обвинения (ст. 109 ФКЗ). По спорам о компетенции Конституционный суд принимает ходатайства по истечении одного месяца после письменного уведомления заявителем органа или должностного лица о нарушении им компетенции заявителя (ст. 93 ФКЗ).

Указанные сроки носят пресекательный характер, и адвокат может строить свою позицию на факте их нарушения.

Судебные расходы, связанные с рассмотрением дел в Конституционном суде, стороны несут за свой счет. В ст. 100 ФКЗ о Конституционном суде Российской Федерации говорится о том, что по жалобам на нарушение конституционных прав и свобод, если закон или отдельная его статья признаны неконституционными, судебные расходы подлежат возмещению в установленном порядке. Правда, такой порядок до настоящего времени не установлен. Судебной практики также нет. Можно обратиться в суд общей юрисдикции с иском к проигравшей стороне, т.к., согласно сложившейся практике, расходы оплачивает проигравшая сторона.

Что касается текста обращения в Конституционный суд, то основные требования к нему закреплены в ст. 37 Федерального конституционного закона о Конституционном Суде Российской Федерации. Оно должно быть составлено в письменной форме, подписано самим заявителем либо уполномоченным лицом. Обращение непременно должно быть адресовано непосредственно Конституционному суду, т.к. если оно будет направлено Председателю или судье, то они будут рассматривать его как письмо во внесудебном порядке. Органом конституционного контроля является только сам Суд в полном составе.

В обращении указываются полные данные заявителя. Отдельно указываются данные представителя со ссылкой на все документы (например, ордер юридической консультации для адвоката или диплом ученой степени для представителя–неадвоката).

Обращение должно включать полное официальное наименование и адрес государственного органа, издавшего акт, на который подана жалоба, и приводятся нормы Конституции Российской Федерации и Федерального Конституционного закона о Конституционном суде Российской Федерации, дающее право на обращение в Суд.

В описательной части указывается точное и полное название, номер, дата принятия и опубликования, источник опубликования и иные сведения об акте, подлежащем проверке, либо о положениях Конституции, о толковании которых просит заявитель.

В мотивировочной части излагается позиция заявителя и дается ее правовое обоснование, в котором адвокату необходимо помимо ссылок на букву и дух Конституции Российской Федерации привести соответствующие научные доктрины, включая зарубежные, международную практику и практику других государств в области регулирования подобных споров.

Резолютивная часть должна содержать четкое требование заявителя к Конституционному суду. Эту часть документа рекомендуется формулировать аналогично тому, как составляются резолютивные части итоговых решений самого Суда о признании неконституционными законов, иных нормативных актов или соответствующих договоров.

Адвокат и его доверитель вправе также не согласиться с решением секретариата Суда о несоответствии обращения требованиям Закона и настаивать на рассмотрении дела по существу. В этом случае в Суд должно быть подано соответствующее заявление, в котором необходимо обосновать свое несогласие с позицией секретариата. Данное заявление и обращение в Суд проверяются судьей или несколькими судьями, и результаты проверки докладываются на пленарном заседании состава Суда не позднее месяца со дня поступления заявления. Если решение секретариата будет признано необоснованным, Суд выносит решение о принятии обращения к рассмотрению. Если Суд сочтет, что секретариат прав, то это тоже подтверждается решением Суда, которое уже окончательно и пересмотру не подлежит. Заседания Конституционного суда могут быть открытыми или закрытыми. Если рассматриваются сведения, которые могут повредить клиенту в результате огласки, адвокат может ходатайствовать о закрытых судебных заседаниях.

То же имеет место, если вопрос касается государственной или военной тайны.

Если в ходе заседаний Конституционного суда заявителю или адвокату потребуются дополнительные свидетели или документы, то он вправе обратиться с ходатайством об их вызове или истребовании документов. Не все ходатайства Суд обязан удовлетворять, но если оно достаточно мотивировано, то Суд, как правило, его удовлетворяет.

В настоящее время все большее значение приобретает знание адвокатом норм Европейского Суда по правам человека в связи с необходимостью представлять интересы российских граждан в случаях их обращения в этот орган. При этом адвокату важно знать процессуальные нормы Европейского Суда по правам человека с тем, чтобы обращение было своевременным и эффективным.

С 5 мая 1998 года Российская Федерация находится в юрисдикции Европейского Суда по правам человека, тем самым наши граждане получили возможность обращаться за защитой своих прав в международную инстанцию. К сожалению, большинство жалоб, подаваемых от граждан Российской Федерации, признаются неприемлемыми по различным причинам – это и неправильный субъект, и нарушение правил подачи жалобы, в связи с нежеланием, а порой и невозможностью обратиться к помощи адвоката–специалиста в этой области права, а также в связи с отсутствием необходимого количества информации по Европейскому Суду. Однако прецеденты Европейского Суда уже стали частью правовой системы Российской Федерации. Так, в последнее время, в постановлениях Конституционного Суда Российской Федерации можно встретить прямые отсылки к решениям Европейского суда по правам человека, например, в постановлении от 15 января 2002 года №1–П Конституционный Суд обосновывает свое решение позицией Европейского Суда по делу «Хорнсби против Греции», а в

постановлении от 13 декабря 2001 года №16–II упоминаются решения от 23 сентября 1982 года по делу «Спорронг и Леннрот против Швеции» и от 21 февраля 1986 года по делу «Джеймс и другие против Соединенного Королевства».

Существует также много причин, по которым стоит тщательно изучать практику Европейского Суда по правам человека, таких как слишком общее изложение положений Европейской Конвенции по правам человека, например: ст.6 «Каждый ... имеет право на справедливое и публичное разбирательство дела в разумный срок независимым и беспристрастным судом, созданным на основании закона», такие понятия как, «справедливое разбирательство», «публичное разбирательство», «разбирательство в разумный срок» можно осознать только, исследовав практику Европейского Суда; наличие огромного количества прецедентов, на основании которых Европейский Суд по правам человека выносит свои решения, причем без знания прецедентов, невозможно квалифицированно искать защиту. Кроме того, эта тема, на мой взгляд, является актуальной, поскольку обращение граждан в Европейский Суд является, пожалуй, последней и единственной возможностью для них восстановить справедливость. Именно поэтому растет доверие к Европейскому Суду по правам человека и, как следствие, процесс обращения граждан Российской Федерации в Европейский Суд все больше и больше набирает обороты.

Рассмотрим порядок подачи жалобы в Европейский Суд по правам человека и наряду с этим обязанности адвоката, возникающие на той или иной стадии. Порядок функционирования Европейского Суда по правам человека изложен в Конвенции 1950–го года и в Регламенте Европейского Суда.

В соответствии с ними жалобы подаются в письменной форме. Сначала подается так называемая первоначальная жалоба, которая представляет собой обычное письмо с кратким изложением существа спора и нарушенного права. В этом же письме должна содержаться информация о том, в какие инстанции заявитель обращался на территории Российской Федерации, о том какие нормы закона и международных договоров, по его мнению, нарушены и каких результатов он ожидает в связи с рассмотрением жалобы Европейским Судом. К жалобе прилагается список решений, вынесенных по делу гражданина российскими судебными и иными органами; а также указывается, обращался ли данный гражданин в какие-либо иные международные организации за разрешением данного дела. Жалоба может быть написана либо на одном из официальных рабочих языков суда – английском и французском или же на русском языке.

Несмотря на то, что с жалобой будет работать юрист Секретариата, который в целом знаком с национальным правом (в штате суда есть и российские специалисты), скорее всего он не будет детально разбираться в проблеме. Потому очень важно чтобы адвокат объяснил в жалобе суть национального законодательства в необходимом объеме, т.е. в том объеме, который регулирует нарушенные, по мнению заявителя, положения Конвенции.

Индивидуальные жалобы могут быть поданы в суд как самим заявителем (физическим лицом, группой лиц, организацией), так и его представителем. В том

случае если жалобу подает представитель, то это должно быть указано в самой жалобе. Плюс должна быть приложена доверенность от заявителя на право ведения дела в Европейском Суде. Данная доверенность не требует какого-либо заверения.

Представлять интересы заявителя может юрист, имеющий право практиковать в одной из стран, и являющийся ее резидентом, а также любое другое лицо, утвержденное Президентом Палаты.

В Европейском Суде по правам человека перевод осуществляется только с родного языка заявителя на один из официальных языков, но никак не наоборот, поэтому адвокат должен обладать достаточными знаниями английского и французского языка, чтобы понимать то, о чем говорится в судебном заседании, вопросы Суда. Наиболее идеальным случаем является случай, когда интересы заявителя в Европейском Суде представляет тот же адвокат, который участвовал в рассмотрении дела и на национальном уровне, так как уже в процессе разбирательства дела на первой инстанции должна начаться подготовка позиции заявителя для Европейского Суда.

Если право в судебном порядке не восстановлено, нужно в апелляционном порядке получить определение апелляционной инстанции. Если же и в кассационном порядке право не восстановлено, то этих документов достаточно для отправки обращения в Европейский Суд. Однако при этом надо параллельно обращаться в кассационную инстанцию, а в обращении в Европейский Суд указать, что обращение в кассационную инстанцию сделано, в кассационном порядке судебное решение обжаловано, но решения кассационной и надзорной инстанций не эффективно. В разъяснении Секретариата Европейского Суда прямо указано, что Европейский Суд рассматривает кассационную и надзорную инстанцию как неэффективную инстанцию в Российской Федерации.

При обращении в Европейский Суд надо понимать, что бремя доказывания нарушения какого-либо из прав, гарантированных Конвенцией, лежит на заявителе. То есть тот, кто обращается за восстановлением права, обязан доказать, предоставив все имеющиеся доказательства, что право в отношении него действительно было нарушено. Голословные утверждения, например, что «меня пытали, били или вмешивались в мою частную жизнь», как правило, не рассматриваются.

Но требования, предъявляемые Судом к доказательствам, значительно отличаются от требований национальных судов. Например, Европейский Суд принимает в качестве доказательства письменные показания свидетелей, не заверенные нотариально, копии газетных статей (например, при обосновании пристрастности суда при рассмотрении уголовного дела доказательством явилась статья в газете, в которой обвиняемый назван преступником). Копии других документов также не нуждаются в нотариальном заверении.

Кроме того, Суд принимает и косвенные доказательства. В качестве примера можно привести следующее: предположим, что человек, к которому применялись недозволенные методы ведения следствия, заявлял об этом в суде. И в протоколе судебного заседания зафиксировано его заявление о том, что он себя оговорил во время

первого или десятого допроса, потому что к нему применялись недозволённые методы, но суд считает, что таким образом он хочет уйти от ответственности. Но, тем не менее, даже эта фраза является косвенным доказательством нарушенного права.

Европейский Суд исходит из презумпции доверия. Если человек обращается в Европейский Суд, то Европейский Суд ему доверяет. Но, тем не менее, доказывать факт нарушения прав нужно. После того как первое письмо будет отослано, заявителю или его адвокату секретарем суда будет предложено заполнить специальный формуляр. Формуляр должен быть заполнен полно и аккуратно, даже если ранее подобная информация уже излагалась в предыдущей переписке. Для представления жалобы на формуляре отводится фиксированный срок (обычно шесть недель), пропуск которого может быть воспринят, как нежелание заявителя продолжать ведение дела. При заполнении формуляра следует указать предпочтение, на каком из официальных языков будет публиковаться решение. Этот заполненный формуляр и составит основу для рассмотрения жалобы.

Далее Секретариат суда вступает с заявителем или его адвокатом в переписку и постоянно информирует заявителя о ходе рассмотрения жалобы. Но на любой стадии разбирательства по жалобе Суд может исключить ее из рассмотрения по различным причинам, о чем обязательно уведомляет заявителя. В самом начале стадии процесса Секретариатом Суда собирается необходимый для рассмотрения дела материал. На этой стадии адвокат должен позаботиться о том, чтобы все необходимые материалы оперативно готовились и направлялись в Суд. Сам суд обычно информирует адвоката или заявителя о недостатках жалобы.

Юрист Секретариата Суда является своего рода помощником заявителя: он может высказывать свое мнение, содержит ли жалоба некий аспект, который даст основание суду считать, что жалоба не подлежит рассмотрению. Но прежде чем принять решение о подаче жалобы в Суд необходимо убедиться, что потенциальная жалоба отвечает всем условиям приемлемости жалоб, установленным Европейским Судом по правам человека. В случае несоблюдения данных условий, жалоба будет признана неприемлемой, и, следовательно, разбирательство дела будет закончено. Условия приемлемости жалоб:

во-первых, жалоба должна быть подана надлежащим лицом;

В отличие от межгосударственных обращений гражданин (группа граждан или организация), направляющий жалобу в Европейский Суд должен быть жертвой нарушения одного из прав, предусмотренных Конвенцией. Это означает, что заявитель должен уже пострадать от нарушения его прав. Но в исключительных случаях Суд может признать статус жертвы за заявителем, которому еще только угрожает нарушение его прав. Можно привести следующий пример – в стране, где гомосексуальная жизнь считается преступлением, гомосексуалист может быть признан потенциальной жертвой. Кроме того, в некоторых случаях Суд может признать приемлемой жалобу лица, не являющегося непосредственной жертвой, а тесно связанную с ней, например, родственными отношениями. Но в этом случае в

жалобе должно упоминаться имя непосредственной жертвы, и она должна, насколько возможно, дать свое разрешение на обращение в Европейский Суд.

во-вторых, жалоба должна быть подана на нарушение права, гарантированного Конвенцией и дополнительными протоколами к ней.

В Европейской Конвенции закреплены следующие права:

- право на жизнь, предусмотренное ст.2 раздела 1 Конвенции;
- право на запрещение пыток (статья 3);
- право на запрещение рабства и принудительного труда (ст.4 Конвенции), но в этой статье также закреплены виды работ, которые не будут являться принудительными:

а) любая работа, которую обычно должно выполнять лицо, находящееся в заключении или условно освобожденное от такого заключения;

б) любая военная служба, а в тех странах, в которых в качестве законного признается отказ от военной службы на основании вероисповедания, служба, назначенная вместо обязательной военной службы;

в) любая служба, обязательная в случае чрезвычайного положения или бедствия, угрожающих жизни или благополучию населения;

г) любая работа, или служба, которые входят в обычные гражданские обязанности.

- право на свободу и личную неприкосновенность (ст.5);

- право на справедливое судебное разбирательство (ст.6);

- право на наказание исключительно на основании закона (ст.7);

- право на уважение частной и семейной жизни (ст. 8);

- право на свободу мысли, совести и религии (ст.9);

- право на свободу выражения мнения (ст. 10);

- право на свободу собраний и ассоциаций (ст.11);

- право на вступление в брак (ст. 12);

- право на эффективные средства правовой защиты (ст. 13);

- право на запрещение дискриминации (ст. 14);

Но надо учитывать и то, что во время войны, или иного чрезвычайного положения, угрожающего жизни нации, любая из сторон может принимать меры в отступление от своих обязательств, но только в той степени, в какой это обусловлено чрезвычайностью обстоятельств. При этом важно помнить, что это положение не может служить основанием для нарушения права на жизнь, за исключением лишения жизни в результате правомерных военных действий или нарушения права на запрещение пыток, о любом отступлении информируется Генеральный секретарь Совета Европы.

Перечень прав и свобод, закрепленных в Европейской Конвенции по защите прав и свобод человека, расширен рядом протоколов.

3.3. Задание по контрольной работе для студентов заочной формы обучения

Выполнение студентами письменных работ является одной из составных частей учебного процесса. Письменная работа по дисциплине «Основы адвокатуры» прививает студентам навыки самостоятельной работы над правовыми актами и другими источниками, вырабатывает умение найти и собрать в них необходимый материал и лаконично изложить его в рамках логически стройной схемы, а также способствует углубленному изучению дисциплины и является одной из форм проверки знаний.

Цель работы: развитие у студента навыков самостоятельной творческой работы; овладение методами анализа нормативных и литературных источников, материалов судебной и следственной практики по предложенной теме; освоение методов современных научных исследований; углублённое изучение конкретной проблемы. Контрольная работа способствует формированию у студента навыков к самостоятельному научному творчеству, повышению теоретической подготовки, лучшему усвоению учебного материала.

При написании контрольной работы студент должен показать умение работать с литературой, анализировать законодательные и иные правовые источники, относящиеся к деятельности по применению уголовно–процессуального закона, делать обоснованные выводы и предложения.

Контрольные задания включают рекомендации по написанию письменной работы и сами задания (задачи). К выполнению контрольного задания студент приступает лишь после тщательного изучения всего материала курса. Для этого следует использовать программу и прилагаемый список литературы. Письменная работа должна содержать ответы на вопросы и решение задач, рекомендованных преподавателем. Ответы на задания должны быть обоснованными и мотивированными, не допускающими двойного толкования. При решении задач необходимо делать ссылки на те или иные положения правовых актов.

Не следует злоупотреблять цитатами, т.к. одной из задач контрольного задания является творческое изложение почерпнутых из источников положений.

Варианты для выполнения контрольной работы распределяются между студентами следующим образом:

- 1) студенты, 1–й группы (А–К) решают первый вариант;
- 2) студенты 2–й группы (Л–С) решают второй вариант;
- 3) студенты 3–й группы (Т–Я) решают третий вариант.

При написании контрольной работы студент должен привести сначала условие задачи, а затем своё решение со ссылками на соответствующую норму права в нормативном источнике. В конце работы необходимо привести список использованных нормативных актов и литературы.

При написании контрольной работы используются научная и учебная литература, нормативные акты, материалы судебной и следственной практики, другие источники и материалы, необходимые в силу специфики рассматриваемой темы.

Написанию работы предшествует изучение рекомендованных источников. Целесообразно делать выписки из источников, нормативных актов, книг, статей с указанием исходных данных (название, автор, год издания, страница).

Написание контрольной работы – это систематизированное и отвечающее её плану изложение студентом основных сведений по теме, отражающее его понимание научных и практических проблем. При использовании материалов ссылки на источники обязательны. Переписывание чужого текста их учебников, журналов, сборников, литературных и нормативных источников без ссылки на них не разрешается, т.к. это будет плагиатом, не допустимым в соответствии с УК РФ (ст. 146).

Объём контрольной работы – 14–16 страниц. При наборе работы на компьютере используется текстовый редактор Word с интервалом 1,5, шрифт 14, выравнивание по ширине. Листы бумаги формата А–4. Контрольная работа имеет титульный лист.

В работе применяется сплошная нумерация листов. Номер страницы указывается вверху, посередине листа. Слева оставляют поля шириной 30 мм, правое поле – 15 мм, верхнее и нижнее поле – 20 мм.

Решение задач, список использованной литературы начинаются с отдельного листа, снабжаются соответствующими заголовками. На последнем листе, после списка литературы, ставится дата выполнения работы и подпись студента.

В работе могут быть использованы только общепринятые сокращения: т.е. – вместо «то есть», и т.д. – вместо «и так далее», и т.п. – вместо «и тому подобное», и др. – вместо «и другие» (сокращение «и др.» допустимо только в конце предложения), и общепринятые аббревиатуры: РСФСР, РФ, УК, УПК. Иные сокращения и аббревиатуры запрещены.

Критерии положительной оценки контрольной работы:

- степень разработки темы и правильность решения задач;
- полнота охвата научной литературы, использованных нормативных актов, судебной и следственной практики;
- творческий подход к написанию контрольной работы;
- правильность и научная обоснованность выводов;
- стиль изложения, аккуратность оформления.

Если письменная работа не соответствует предъявляемым к ней требованиям, она считается незачтенной. В этом случае студент знакомится с замечаниями, устраняет их и исправленную работу предъявляет преподавателю до сдачи зачета.

Для поиска необходимой литературы и нормативных актов можно использовать ресурсы Интернет, справочные правовые системы «КонсультантПлюс», «Гарант», «Кодекс» и др.

1 вариант

1. В чем отличие коллегии адвокатов от адвокатского бюро?
2. Договор поручения и договор возмездного оказания услуг по предоставлению квалифицированной юридической помощи: когда и кем они

заключаются. Какие существуют условия указанных договоров, порядок изменения и расторжения договоров.

3. По окончании юридического вуза Степанов изъявил желание работать адвокатом, выдержал квалификационный экзамен, приобрел статус адвоката, внесен в региональный реестр адвокатов субъекта Федерации, получил удостоверение адвоката. Однако заключенные им договоры поручения и об оказании возмездных услуг по юридическому сопровождению хозяйственной деятельности предприятия налоговой инспекцией были признаны ничтожными и адвокат привлечен к налоговой ответственности.

Правильно ли поступили адвокат и налоговый орган? Какие нормы закона и кем были нарушены в данной ситуации?

4. В коллегия адвокатов поступила жалоба на адвоката Ступина. В ходе проверки сведения о том, что адвокат грубо нарушил нормы адвокатской этики и фактически уклонился от выполнения взятых на себя обязательств перед доверителем, хотя оплату за работу получил в полном объеме согласно заключенному договору, подтвердились. Решением общего собрания коллегии адвокатов Ступин привлечен к ответственности согласно уставу адвокатского образования. Деньги доверителю были возвращены в полном объеме. Однако через некоторое время по новой жалобе доверителя в совет адвокатской палаты адвокат Ступин был вызван в квалификационную комиссию для дачи объяснения по существу жалобы.

Вправе ли была квалификационная комиссия вызывать адвоката при указанных выше обстоятельствах? Может ли быть адвокат вновь привлечен к ответственности, теперь уже советом адвокатской палаты, и если да, то к какой именно? Как в указанном выше случае следует поступать?

2 вариант

1. Кому оказывается юридическая помощь в Российской Федерации бесплатно? Какой порядок предоставления бесплатной юридической помощи?

2. Перечислите полномочия адвоката на предварительном следствии и в ходе производства дознания.

3. Гражданка Савельева изъявила желание заняться адвокатской деятельностью в городе Н. Однако из-за того, что ни одно из адвокатских образований, зарегистрированных в городе, не пожелало принять Савельеву в свои члены, а образовать адвокатский кабинет она не смогла в силу отсутствия собственного или арендованного жилища или нежилого помещения для организации офиса, в совете адвокатской палаты ей предложили выехать в поселок городского типа В. для работы адвокатом образованной там юридической консультации.

Вправе ли Савельева отказаться от работы в юридической консультации по назначению совета адвокатской палаты? Какие меры могут быть применены к Савельевой за отказ от работы в другом населенном пункте? Каким образом она может обжаловать действия Совета в случае нарушения своих прав? Может ли Савельева реализовать свое право заниматься адвокатской деятельностью при

указанных выше обстоятельствах и отказе работать в поселке В.?

4. В юридическую консультацию обратился оленевод Бардыков, сообщивший, что его олени, находившиеся в общем стаде по договору Бардыкова с кооперативом, по вине председателя кооператива погибли от переохлаждения и недоедания. Бардыков просил помочь составить исковое заявление в суд к председателю о взыскании с него стоимости погибших оленей и упущенной выгоды. Однако адвокат, осуществлявший прием, отказался от составления искового заявления, сославшись на отсутствие доказательств вины председателя и кооператива, необходимых для заявления иска.

На основании каких правовых норм действовал адвокат? Правильно ли он поступил? Какую консультацию должен был дать адвокат оленеводу? Законно ли были получены деньги с оленевода за юридическую консультацию?

3 вариант

1. Что означает формулировка в законе о том, что адвокатура является профессиональным сообществом адвокатов и как институт гражданского общества не входит в систему органов государственной власти и органов местного самоуправления?

2. Каков порядок формирования квалификационной комиссии? Каковы права и обязанности квалификационной комиссии?

3. Члены – учредители адвокатского бюро «Леке», оказавшись не в состоянии оплачивать арендные платежи за снимаемый ими офис, решили реорганизовать свою организацию в юридическую фирму коммерческой направленности (общество с ограниченной ответственностью), чтобы иметь возможность зарабатывать средства иной, чем адвокатская, юридической деятельностью.

Правильное ли решение возникло у адвокатов? Как им предстоит решить свою проблему, чтобы выйти из затруднительного финансового положения?

4. Адвокатское бюро осуществляет юридическое сопровождение бизнеса в крупной коммерческой структуре, в связи с чем последняя выплачивает на счет бюро вознаграждение за проводимую работу. Управляющий партнер адвокатского бюро, исходя из вклада каждого адвоката в дела фирмы, составляет ведомости на начисление вознаграждения конкретным адвокатам. При этом двое членов адвокатского бюро, не принимающие участия в работе фирмы, в денежную ведомость не включаются, поскольку их деятельность связана с постоянным выполнением распоряжений управляющего партнера об участии в защите обвиняемых по назначению дознавателя, следователя, прокурора и суда.

Правомерны ли действия управляющего партнера адвокатского бюро, если учесть, что члены бюро, работающие в фирме, освобождены благодаря энтузиазму двух своих коллег от участия в малооплачиваемой работе в качестве защитников по назначению? Как следует решать данную ситуацию с учетом принципов справедливости, равноправия адвокатов, а также такта и корректности?

4. ОРГАНИЗАЦИЯ ТЕКУЩЕГО И ПРОМЕЖУТОЧНОГО КОНТРОЛЯ ЗНАНИЙ

4.1. Организация контроля

Балльные оценки для элементов контроля

Элементы учебной деятельности	Максимальный балл на 1-ую контрольную точку с начала семестра	Максимальный балл за период между 1-ой и 2-ой к.т.	Максимальный балл за период между 2-ой к.т. и на конец семестра	Всего за семестр
Посещение занятий	12	5	–	17
Работа на практических занятиях	8	4	–	12
Письменные работы	9	9	10	28
Компонент своевременности	1	1	1	3
Итоговая контрольная работа	–	10	–	10
Итого максимум за период	30	29	11	70
Сдача зачета (максимум)				30
Нарастающим итогом	30	59	70	100

Пересчет баллов в оценки за контрольные точки

Баллы на дату контрольной точки	Оценка
≥ 90 % от максимальной суммы баллов на дату КТ	5
От 70% до 89% от максимальной суммы баллов на дату КТ	4
От 50% до 69% от максимальной суммы баллов на дату КТ	3
< 50 % от максимальной суммы баллов на дату КТ	2

4.2. Примерные вопросы к промежуточной аттестации

1. Право граждан на получение квалифицированной юридической помощи.
2. История развития адвокатуры в период действия Судебных Уставов 1864 г.
3. История развития адвокатуры в советский и постсоветский период (1917–2002 гг.).
4. Понятия «адвокат» и «адвокатская деятельность».
5. Адвокатура и государство. Законодательство об адвокатской деятельности и адвокатуре.
6. Полномочия адвоката в соответствии с ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре».
7. Обязанности адвоката в соответствии с ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре».

8. Приобретение статуса адвоката. Прекращение статуса адвоката.
9. Приостановление статуса адвоката. Возобновление статуса адвоката.
10. Формы адвокатских образований.
11. Соглашение об оказании юридической помощи. Оказание юридической помощи гражданам РФ бесплатно.
12. Оказание юридической помощи адвокатами по назначению.
13. Федеральная палата адвокатов РФ и ее организация. Органы Федеральной палаты адвокатов РФ и их полномочия.
14. Адвокатская палата субъекта РФ и ее организация. Органы адвокатской палаты субъекта РФ и их компетенция.
15. Помощник адвоката. Стажер адвоката.
16. Профессиональная этика адвоката. Понятие конфликта интересов.
17. Принципы поведения адвоката в отношениях с доверителем.
18. Адвокатская тайна: понятие, правовое закрепление, значение, процессуальные гарантии.
19. Гарантии независимости адвоката. Страхование риска ответственности адвоката.
20. Особенности принятия поручения по гражданскому и уголовному делу.
21. Консультационная деятельность адвоката, адвокатский запрос.
22. Оказание адвокатом правовой помощи в сфере предпринимательства.
23. Деятельность адвоката в уголовном судопроизводстве.
24. Круг лиц, допускаемых в качестве защитников. Обязательное участие защитника. Обстоятельства, исключающие участие защитника в деле.
25. Права и обязанности защитника с момента допуска к участию в деле.
26. Правовая позиция адвоката по уголовному делу. Соотношение позиции подзащитного и позиции защитника в уголовном деле. Пределы свободы адвоката в выборе и определении позиции по делу.
27. Права и обязанности защитника в суде первой инстанции.
28. Подготовка защитника к участию в деле, выбор правовой позиции.
29. Содержание досье по уголовному делу.
30. Тактика допроса свидетелей, потерпевших в суде первой инстанции.
31. Права и обязанности защитника при назначении экспертизы. Оценка экспертного заключения основания и порядок назначения дополнительной, повторной, комплексной экспертизы.
32. Работа адвоката по исследованию, оценке, представлению доказательств по уголовному делу. Критерии относимости и допустимости доказательств.
33. Подготовка к судебным прениям. Содержание, задачи и значение защитительной речи.
34. Представительство адвокатом интересов потерпевшего в уголовном процессе.
35. Особенности работы адвоката в суде присяжных.
36. Деятельность защитника в суде апелляционной инстанции по уголовному делу.

37. Деятельность защитника в суде кассационной инстанции по уголовному делу.
38. Участие защитника в исполнительном производстве.
39. Права и обязанности адвоката–представителя в гражданском судопроизводстве. Полномочия представителя по гражданскому делу. Обстоятельства, исключающие участие адвоката в гражданском деле.
40. Подготовка адвокатом–представителем дела к судебному рассмотрению.
41. Права и обязанности адвоката–представителя в суде первой инстанции.
42. Собираение, представление и оценка адвокатом доказательств по гражданскому делу. Определение адвокатом относимости и допустимости доказательств в гражданском процессе.
43. Работа адвоката–представителя в суде апелляционной инстанции по гражданскому делу. Составление и подача адвокатом–представителем апелляционной жалобы по гражданскому делу.
44. Работа адвоката–представителя в суде кассационной инстанции по гражданскому делу. Составление и подача адвокатом–представителем кассационной жалобы по гражданскому делу.
45. Участие адвоката–представителя в исполнительном производстве.
46. Особенности подготовки адвокатом дела, подлежащего рассмотрению в арбитражном суде. Составление и подача адвокатом процессуальных документов, необходимых для рассмотрения дела арбитражным судом.
47. Участие адвоката при рассмотрении дела в арбитражном суде первой инстанции. Деятельность адвоката по обжалованию решения, определения арбитражного суда.
48. Оказание адвокатом юридической помощи субъектам предпринимательской деятельности.
49. Участие адвоката в Конституционном суде Российской Федерации. Процессуальные права адвоката в процессе рассмотрения дела Конституционным судом Российской Федерации.
50. Участие адвоката в деятельности Европейского Суда по правам человека.