

ОСОБЕННОСТИ УЧАСТИЯ АДВОКАТА В ГРАЖДАНСКОМ ДЕЛЕ ПО СОГЛАШЕНИЮ С ДОВЕРИТЕЛЕМ

Виноградов Игорь Геннадьевич

магистрант, Сыктывкарский государственный университет имени Питирима Сорокина,
Юридический институт, РФ, г. Сыктывкар

Оказание юридической помощи в качестве представителя доверителя по соглашению в гражданском судопроизводстве, т.е. по делам, возникающим из гражданского, семейного, трудового, земельного или иного права является основной формой участия адвоката в гражданском судопроизводстве.

Участие адвоката в качестве представителя доверителя в гражданском судопроизводстве является основной и высшей формой осуществления адвокатской деятельности. Именно защита прав, свобод и законных интересов доверителя (физических и юридических лиц) в суде требует использования адвокатом совокупности общих и специальных полномочий.

В судебном процессе доверитель может выступать в качестве истца, ответчика, третьего лица, свидетеля. Справедливо отметить, что позиция как точка зрения, мнение по какому-либо вопросу, необходима всем перечисленным участникам процесса, за исключением свидетеля. Роль свидетеля в гражданском деле сводится в сообщении суду сведений, необходимых для разрешения спора. Каких-либо притязаний (требований) относительно предмета спора свидетель не должен иметь, а следовательно нет необходимости в формировании позиции по делу.

Статья 25 Федерального закона от 31.05.2002 № 63-ФЗ определяет, что адвокатская деятельность осуществляется на основе соглашения между адвокатом и доверителем [1]. Заключение соглашения об оказании юридической помощи по гражданскому делу предопределяют: требования доверителя относительно предмета спора, непротиворечивость позиции адвоката и доверителя (следует отличать позицию от правовой позиции по делу). С момента заключения соглашения об оказании юридической помощи, адвокату необходимо приступить к выстраиванию правовой позиции по делу.

Д.П. Ватманом определены условия, которые должны быть учтены адвокатом при формулировании правовой позиции по делу: «По общему правилу составление заявлений, жалоб и других документов правового характера, принятие адвокатом поручения на ведение гражданского дела в суде возможно лишь при том неременном условии, что спорный правовой интерес основан на законе, в подтверждение требований либо возражений гражданина могут быть представлены доказательства, отвечающие началу допустимости, юридическая перспектива судебного рассмотрения дела представляется благоприятной, а притязание гражданина и средства его обоснования и защиты не вызывают сомнения в смысле их нравственной безупречности» [2].

Как отмечает Н.Н. Гончарова: «В содержание правовой позиции по делу должны включаться заявляемые доверителем фактические обстоятельства, предлагаемая доверителем правовая оценка этих обстоятельств и выдвигаемые правовые требования, а также перечень доказательств, которыми доверитель намерен обосновать свои требования (возражения) перед судом» [3].

Таким образом, адвокатская деятельность, связанная с формированием правовой позиции по гражданскому делу состоит из следующих этапов:

- сбор сведений о позициях доверителя и противной стороны;
- установление пределов правового регулирования, возникших правоотношений между сторонами;
- определение доказательственной базы, в подтверждение правовой позиции и возможности ее получения;
- определение доказательственной базы, в опровержение правовой позиции противной стороны и возможности ее получения.

Завершает процесс формирования адвокатом правовой позиции по делу – определение законности требований (возражений) лиц участвующих в деле.

Определяющее значение при становлении правовой позиции по делу имеет процессуальное положение лица, интересы которого представляет адвокат. Связано это с тем, что процессуальный статус представляемого лица содержит отличия в наборе прав. Адвокат, представляя интересы истца или третьего лица, заявляющего самостоятельные требования относительно предмета спора по гражданскому делу способен поддерживать предъявленный иск, изменить предмет или основания иска, увеличить или уменьшить размер исковых требований, отказаться от иска, заключить мировое соглашение или соглашение по фактическим обстоятельствам дела. Адвокат ответчика может признать иск, возражать против иска, предъявить встречный иск, заключить мировое соглашение или соглашение по фактическим обстоятельствам дела.

Исходя из набора специальных полномочий лица, участвующего в деле и учитывая его позицию, адвокату необходимо определить какие полномочия ему следует использовать для достижения цели, преследуемой его доверителем.

Сбор сведений о позиции доверителя и противной стороны следует начинать с проведения беседы (консультации) с доверителем, а также изучения первичных документов (претензии, иска, начальных доказательств). Справедливо отмечает М.Ю. Барщевский: «Адвокату необходимо проанализировать ситуацию не только с точки зрения материально-правовой обоснованности позиции обратившегося к нему лица, но и с учетом требований норм процессуального права (например, невозможность рассмотрения данного спора в настоящее время до разрешения по существу иного спора, расследования уголовного дела и т.п.)» [4]. Закон не зря определяет, что адвокат является профессиональным советником по правовым вопросам. Адвокат обязан проанализировать проблему доверителя со всех сторон, просчитать перспективу благополучного разрешения дела (следует отметить, что адвокат, не в праве, обещать положительный результат выполнения поручения) и возможные варианты развития событий. Кроме того, следует предложить доверителю представить, имеющиеся у него доказательства, а также сведения об источниках доказательств. Согласно пункта второго части первой статьи 9 Кодекса профессиональной этики адвокату запрещено занимать по делу позицию, противоположную позиции доверителя, и действовать вопреки его воли [5]. Именно по этой причине, формирование адвокатом правовой позиции по гражданскому делу должно быть в соответствии с требованиями доверителя, а выработанная стратегия защиты прав, свобод и законных интересов согласована с ним.

Пределы правового регулирования, возникших правоотношений между сторонами устанавливаются на основе материально-правовых притязаний сторон, исследования судебной практики и анализа применимого в отношениях сторон законодательства.

Наиболее значимой и трудоемкой деятельностью адвоката-представителя по гражданским делам является доказательственная деятельность. Под доказательственной деятельностью адвоката в гражданском судопроизводстве понимают деятельность адвоката, осуществляющего в предписанной законодательством форме и определенными в законе способами по обоснованию юридически-значимых фактов, подтверждающих правовую позицию доверителя [6]

Доказательственная деятельность адвоката может относиться, как к процессуальной форме

осуществления представительской деятельности в гражданском судопроизводстве, так и к непроцессуальной. Следует ограничивать процессуальную деятельность от непроцессуальной по моменту возбуждения производства по делу. Применительно к вопросу формирования правовой позиции по гражданскому делу следует более подробно рассмотреть непроцессуальную форму осуществления представительской деятельности адвоката, т.к. обращение в суд за защитой права – результат непроцессуальной деятельности адвоката.

Справедливо отметить, что при становлении правовой позиции по гражданскому делу на досудебной стадии осуществления представительской деятельности адвоката должны быть задействованы непроцессуальные полномочия, предусмотренные в частности Федеральным законом от 31.05.2002 № 63-ФЗ. В соответствии со статьей 6 Федерального закона от 31.05.2002 № 63-ФЗ адвокат имеет право: собирать сведения, необходимые для оказания юридической помощи, в том числе запрашивать справки, характеристики и иные документы от органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и иных организаций; собирать и представлять предметы и документы, которые могут быть признаны вещественными и иными доказательствами, в порядке, установленном законодательством Российской Федерации; привлекать на договорной основе специалистов для разъяснения вопросов, связанных с оказанием юридической помощи; беспрепятственно встречаться со своим доверителем наедине, в условиях, обеспечивающих конфиденциальность; совершать иные действия, не противоречащие законодательству Российской Федерации [7]. Далее в работе мы еще вернемся к вопросу формирования адвокатом правовой позиции по гражданскому делу посредством реализации общих полномочий.

Законность требований (возражений) представляемого лица, участвующего в гражданском деле должна быть определена посредством анализа совокупности собранных сведений: позиции сторон; нормативной правовой базы, регулирующей возникшие отношения; совокупности имеющихся доказательств.

Законом установлено ограничение, так адвокат не вправе принимать поручение, если оно имеет заведомо незаконный характер. Статья 10 Кодекса профессиональной этики адвоката содержит следующие основные этические принципы в отношениях адвоката с доверителями: «Закон и нравственность в профессии адвоката выше воли доверителя. Никакие пожелания, просьбы или указания доверителя, направленные к несоблюдению закона или нарушению правил, предусмотренных настоящим Кодексом, не могут быть исполнены адвокатом» [8]

Отсутствие правового регулирования спорных правоотношений может быть использовано доверителем в своих интересах. По мнению А.Г. Кучерена: «Принцип честности должен стать руководящим при выборе адвокатом варианта поведения, когда закон молчит, а обратившееся за юридической помощью лицо пытается мошеннически использовать несовершенство законодательства в аморальных, безнравственных целях» [9]. Трудно согласиться со столь радикальным взглядом авторитетного адвоката.

По нашему убеждению, может возникнуть ситуация, когда возникшие правоотношения урегулированы законом неверно, либо вовсе не урегулированы законом и посему эти обстоятельства должны учитываться адвокатом при формировании правовой позиции по делу. Риск наступления негативных последствий в этом случае должен быть разъяснен доверителю. И если согласие доверителя получено, то адвокат может выбрать тактику демонстрации суду несовершенства закона. Или же, например, доверитель убежден в несовершенстве закона, а адвокат имеет сомнения в позиции своего доверителя, то и в этом случае эти обстоятельства могут быть учтены адвокатом при формировании правовой позиции по гражданскому делу. Так, статья 7 Кодекса профессиональной этики адвоката предполагает принятие адвокатом поручения на ведение дела, если оно содержит в себе юридические сомнения, не исключающие возможности разумно и добросовестно его поддерживать и отстаивать [10]. Необходимо ограничивать понятие «юридические сомнения» и «заведомая осведомленность в незаконности позиции». При наличии юридических сомнений и отсутствии осведомленности о незаконных намерениях клиента, адвокат не должен нести дисциплинарную, административную или уголовную ответственность.

Действительно, не редки в дисциплинарной практике случаи, когда адвокат принимает

поручение от своего клиента и исполняет просьбы или указания доверителя, направленные к несоблюдению закона или нарушению этических норм. Например, адвокат подыскивает лжесвидетелей, составляет подложные документы и т.д. Однако, это все умышленные проявления противоправной деятельности адвоката. Не будут являться нарушением норм профессиональной этики, случаи, если у адвоката отсутствует осведомленность о незаконности действий клиента.

Федеральным законом от 02.06.2016 № 160-ФЗ «О внесении изменений в статьи 5.39 и 13.14 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» структура Федеральной палаты адвокатов была дополнена Комиссией по этике и стандартам [11]. Целью деятельности Комиссии является формирование единой практики применения правил деятельности адвокатов.

20 апреля 2017 года на VIII Всероссийской съезде адвокатов был принят, разработанный Комиссией Стандарт осуществления адвокатом защиты в уголовном судопроизводстве [12]. Данный стандарт был принят в целях формирования единых требований к осуществлению защиты по уголовному делу. В нем отражены минимальные требования к деятельности защитника.

Исходя из проведенного анализа законодательства мы приходим к выводу, что имеется необходимость в разработке Комиссией по этике и стандартам проекта стандарта осуществления адвокатом представительства в гражданском судопроизводстве. При его разработке необходимо учесть судебную и дисциплинарную практику, связанную с оценкой деятельности адвоката, разъяснения Совета ФПА РФ по вопросам соблюдения требований Федерального закона от 31.05.2002 № 63-ФЗ и Кодекса профессиональной этики адвоката. Результатом этого будет установление минимальных и единых требований к деятельности адвоката в гражданском судопроизводстве, повышения ее эффективности и как следствие увеличение доверия к адвокатскому сообществу.

В заключении следует отметить, что сформированная правовая позиция по гражданскому делу должна быть гибкой, т.е. способная претерпевать изменения с учетом внешних и внутренних факторов.

Список литературы:

1. Федеральный закон от 31.05.2002 № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» // Российская газета. № 100. 2002. 05 июня.
2. Ватман Д. Позиция адвоката по гражданскому делу // Социалистическая законность. 1971. N 1. С. 24.
3. Гончарова Н.Н. Формирование и реализация адвокатом правовой позиции по гражданскому делу // диссертация на соискание ученой степени кандидата юридических наук. 2008. С. 79.
4. М.Ю. Барщевский. Адвокатская этика. М.: Профобразование. 2000. С. 71.
5. Кодекс профессиональной этики адвоката (принят Первым Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003) // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ. № 3. 2013.
6. Гончарова Н.Н. Формирование и реализация адвокатом правовой позиции по гражданскому делу // диссертация на соискание ученой степени кандидата юридических наук. 2008. С. 101.
7. Федеральный закон от 31.05.2002 № 63-ФЗ (ред. от 29.07.2017) «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» // Российская газета. № 100. 2002. 05 июня.
8. Кодекс профессиональной этики адвоката (принят Первым Всероссийским съездом

адвокатов 31.01.2003) // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ. № 3. 2013.

9. См.: Кучерена А.Г. Адвокатура. М.: Юристъ, 2009. С. 253.

10. Кодекс профессиональной этики адвоката (принят Первым Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003) // Вестник Федеральной палаты адвокатов РФ. № 3. 2013.

11. Федеральный закон от 02.06.2016 № 160-ФЗ «О внесении изменений в статьи 5.39 и 13.14 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» // Российская газета. № 121. 2016. 06 июня.

12. Стандарт осуществления адвокатом защиты в уголовном судопроизводстве (принят VIII Всероссийским съездом адвокатов 20.04.2017. Режим доступа: СПС «КонсультантПлюс» (дата обращения: 05.04.2019).