

Адвокат как представитель в гражданском и арбитражном процессе

Горбачева Дарья Максимовна

Студент (бакалавр)

Московский государственный институт международных отношений, Москва, Россия

E-mail: dashgor1@mail.ru

Основные понятия. Ведущее место среди представителей граждан и организаций в суде, в вопросах защиты их прав, свобод и охраняемых законом интересов занимают адвокаты. Ст. 48 Конституции Российской Федерации гарантирует право на получение квалифицированной юридической помощи. Согласно Федеральному закону «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» № 63-ФЗ адвокатами являются лица, получившие в установленном законом порядке право осуществлять адвокатскую деятельность, независимые профессиональные советники по правовым вопросам. В свою очередь, адвокатская деятельность определяется в законе как «квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката, физическим и юридическим лицам в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию». Статус адвоката имеет право приобрести лицо, имеющее высшее юридическое образование и стаж работы по юридической специальности не менее двух лет, на основании прохождения квалификационного экзамена.

Иными словами, адвокат - это лицо, «обладающее специальными знаниями в области права и практическим опытом ведения дел в суде, для которого защита и оказание помощи в защите прав, свобод и интересов других лиц - профессиональное занятие».[2]

Адвокатура представляет собой негосударственное и некоммерческое профессиональное сообщество адвокатов.[1] Закон выделяет четыре возможных формы адвокатских образований: адвокатский кабинет, коллегия адвокатов, адвокатское бюро и юридическая консультация. Адвокат вправе самостоятельно выбирать форму осуществления адвокатской деятельности.

Правовое положение адвоката в гражданском и арбитражном процессе. Право адвоката выступать в качестве представителя в гражданском и арбитражном процессе закрепляется, соответственно, Гражданским процессуальным кодексом и Арбитражным процессуальным кодексом Российской Федерации. В гражданском процессе адвокат может быть назначен судом в случае отсутствия представителя у ответчика, чье место жительства неизвестно, или иных предусмотренных законом случаях. Полномочия адвоката совпадают с полномочиями иных представителей. В гражданском процессе полномочия адвоката на ведение дела в суде удостоверяются орденом, выданным соответствующим адвокатским образованием, в арбитражном - орденом или доверенностью. В доверенности могут быть оговорены дополнительные права представителя на осуществление определенных процессуальных действий. Форма ордера утверждается государственным органом юстиции (Приказ Минюста № 47 «Об утверждении формы ордера»). В соответствии с положениями Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», адвокатская деятельность осуществляется на основании соглашения об оказании юридической помощи между адвокатом и доверителем - заключаемого в простой письменной форме гражданско-правового договора.

Закон устанавливает права и обязанности адвоката, а также ограничивает круг действий, которые адвокат не вправе совершать.

Вознаграждение, которое доверитель выплачивает адвокату, должно вноситься в кассу адвокатского образования или переводиться на его расчетный счет в порядке и сроки, предусмотренные соглашением.

Дискуссия об адвокатской монополии.

Действующее гражданское и арбитражное процессуальное законодательство ограничивает круг лиц, которые могут выступать в качестве представителей, только критериями дееспособности и наличия надлежащим образом оформленных полномочий на ведение дела. Дискуссионным является вопрос о необходимости ограничения данного круга лиц лишь теми, кто имеет статус адвоката, в целях повышения качества юридических услуг. Вопрос о недостаточном качестве юридических услуг и необходимости создания единого национального рынка правовой помощи ставит проект государственной программы «Юстиция», недавно опубликованный Министерством юстиции РФ. Предлагается повышение экономической привлекательности рынка юридических услуг для адвокатов, увеличение количества адвокатов в два раза к 2020 году, создание эффективного механизма повышения и подтверждения квалификации и исключения из профессии.

В некоторых зарубежных странах к представительству допускаются исключительно профессиональные представители (Австрия, Бельгия, Нидерланды, ФРГ, Великобритания).[4] В Российской Федерации в арбитражном процессуальном законодательстве ранее существовала норма, допускавшая к представительству организации только ее работников, руководителей или адвоката, однако в 2004 году данная норма была признана неконституционной в связи с тем, что она ставила в неравное положение физических и юридических лиц в рамках процесса. Тем не менее, сам факт ограничения круга лиц, которые могут выступать в качестве представителей, не считается противоречащим Конституции. Напротив, сторонники введения адвокатской монополии отмечают, что данные меры позволили бы более эффективно обеспечивать права, свободы и законные интересы граждан и организаций. Тем не менее, против введения подобных ограничений выступают такие факторы, как распространенные факты коррупции при получении статуса адвоката[5], низкий уровень квалификации адвокатов в целом[6], возможное повышение стоимости юридических услуг при установлении адвокатской монополии[3], что затруднит осуществление права на получение юридической помощи.

Источники и литература

- 1) Адвокатская деятельность: Учебно-практическое пособие / Под общ. ред. к.ю.н. В.Н. Буробина. М.: Статут, 2005. С. 22
- 2) Гражданский процесс. Учебник для вузов. Под ред. М.К.Треушникова. М.:Статут, 2014. с. 195
- 3) Берсенева. Т. Адвокатской монополии назначили срок <http://pravo.ru/review/view/100790/>
- 4) Булгаков. Д. Несколько тезисов о необходимости введения адвокатской монополии http://zakon.ru/blogs/neskolko_tezisov_o_neobxodimosti_vvedeniya_advokatskoj_monopo
- 5) Дискуссия. Адвокатская монополия: за и против. <http://www.advgazeta.ru/rubrics/13/557>
- 6) Правовое положение представителя в арбитражном процессе: дискуссия о статусе представителя <http://kobzew.ru/nashi-statyi/pravovoe-polozhenie-predstavatelya-v-arbitrazhnom-protssesse-diskussiya-o-statuse-predstavatelya.html>