

# О ЧЕМ СПРОСИТЬ ВАШЕГО АДВОКАТА?

Автор брошюры: *Булгакова Наталья Михайловна, вице-президент Адвокатской Палаты Ленинградской области.*

## Содержание

1. Право граждан на квалифицированную юридическую помощь
2. Кто такой адвокат?
3. Помощь адвоката по гражданскому делу
4. Участие адвоката-защитника в уголовном деле
5. Соглашение между адвокатом и доверителем
6. Оформление полномочий адвоката
7. Адвокатская тайна
8. Ответственность адвоката за неисполнение либо за ненадлежащее исполнение своих профессиональных обязанностей перед доверителем.

### 1. Право граждан на квалифицированную юридическую помощь

В известном историческом фильме «Звезда пленительного счастья» есть такой эпизод. Влюбленная в участника заговора (или, если угодно, восстания декабристов) Ивана Анненкова, осужденного к каторге, француженка Поли, пытается добиться с ним свидания. Офицер охраны, желая утешить ее, а может быть, защищая принятое Императором Российским решение, говорит: «У Вас во Франции, ему бы отрубили голову». На что Поли отвечает: «Может быть. Но в любом случае, у него был бы адвокат».

Почти сорок лет прошло после описываемых событий, когда в России в 1864 году была проведена судебная реформа, был учрежден Институт присяжной (профессиональной) адвокатуры. В судах защищать граждан и представлять их интересы стали адвокаты, то есть, говоря современным языком, появилось право на квалифицированную юридическую помощь. И главное — человек не оставался теперь один на один с государственной машиной.

История российской адвокатуры знавала разное.

После Октябрьской революции присяжная адвокатура упраздняялась, адвокаты заменялись на защитников «из народа». Но уже в 1922 году советское государство учредило коллегии адвокатов (защитников).

Были времена, когда активная защита государственных преступников — «врагов народа» могла быть приравнена к антигосударственной деятельности, а адвокаты рисковали оказаться там, куда отправляли их подзащитных. Но адвокаты рисковали! И защищали. Тому много примеров.

Сейчас законом установлено, что адвокат не может быть привлечен к какому-либо виду ответственности за мнение, высказанное им в связи с оказанием юридической помощи, и никто не вправе вмешиваться в деятельность адвоката по конкретному делу, если только он сам не нарушит закон.

Действующая Конституция Российской Федерации 1993 года в статье 17 провозгласила, что в РФ признаются и гарантируются права и свободы человека и гражданина согласно общепризнанным принципам и нормам международного права и настоящей Конституции.

Наряду с другими гарантиями прав и свобод, Конституция (ст. 48) гарантирует каждому право на получение квалифицированной юридической помощи, которая, в случаях, установленных законом, предоставляется бесплатно.

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

Таким образом, Конституция, а вслед за ней соответствующие процессуальные кодексы, определяют, что квалифицированной юридической помощью считается помощь адвоката.

Адвокатская деятельность в РФ регулируется Федеральным законом «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» от 31 мая 2002 года № 63-ФЗ, рядом норм Уголовно-процессуального, Гражданского процессуального, Арбитражного процессуального кодексов, Кодекса об административных правонарушениях и целым рядом подзаконных актов.

Профессиональная деятельность адвоката по оказанию квалифицированной юридической помощи (и как защитника, и как представителя) предполагает и профессиональную

ответственность. Основания и порядок привлечения адвоката к такой (а именно — дисциплинарной) ответственности регулируются Кодексом профессиональной этики адвоката (КПЭА), принятым, в соответствии с законом, 1-м Всероссийским съездом адвокатов в 2003 году.

Адвокаты имеют особый статус, который, говоря словами Европейского суда по правам человека, «отводит им центральное место в системе отправления правосудия в качестве посредников между обществом (читай — любым гражданином) и судами» (см. Решение ЕСПЧ по делу Косоадо Кока против Испании от 24 февраля 1994 года).

Как говорили древнеримские юристы, адвокат нужен, «чтобы не оступилось правосудие». Если подумать, то суть работы адвоката заключена в нескольких глаголах. Адвокат:

- разъясняет,
- советует,
- помогает,
- предостерегает,
- представляет,
- защищает.

#### Разъясняет

Адвокат разъясняет обратившемуся к нему доверителю не только какой-либо закон (или нормативный акт), но и практику применения этого закона, оценивает конкретную ситуацию, прогнозирует перспективы рассмотрения того или иного спора, разъясняет права и обязанности как самого доверителя, так и всех участников процесса, порядок и последствия обращения в суд или иные организации и органы власти, а также последствия не обращения, то есть пассивного поведения.

#### Советует

Известно выражение из римского права: «Каждый свободен решать для себя, требуется ли ему совет».

Но именно к адвокату обращаются за советом, если сталкиваются с любым вопросом, который регулируется (определяется) законом или иным нормативным актом.

Советуя поступать тем или иным образом, адвокат исходит не только из толкования закона и оценки конкретной правовой ситуации, но и из интереса доверителя. Именно интерес доверителя — тот стержень, вокруг которого и строится умение адвоката (и его обязанность) найти нужный закон и выстроить нужную доверителю позицию.

Адвокат при этом независим ни от кого — ни от государства, ни от каких-то органов и организаций, ни от руководства адвокатского сообщества. Адвокат руководствуется только законом и законным интересом доверителя.

#### Помогает

Адвокатская помощь выражается по-разному.

Кроме советов (консультаций), помогающих доверителю понять закон, ситуацию и т.д., адвокат помогает составить правильный документ, своевременно направить (подать) его в соответствующий орган или соответствующему лицу, помогает найти необходимые документы (и иные доказательства).

Адвокат помогает доверителю при заключении сделок, при посещении доверителем различных должностных лиц, органов власти и управления, в том числе негосударственных, при участии в собраниях обществ, кооперативов и т.д.

#### Предостерегает

Нередки случаи, когда обратившийся к адвокату за разъяснением, получает от адвоката «отрицательный» ответ. Но ценность адвокатского совета порой состоит не в том, чтобы порадовать клиента, но и в том, чтобы предостеречь его от неправильных юридически значимых действий, от юридически неграмотного поведения, чреватого негативными для клиента последствиями.

Опытный адвокат предостережет доверителя и от бессмысленного спора, влекущего для последнего только ненужные расходы как времени, так и денег. Опять же, предостерегая, адвокат обязан руководствоваться только законом и интересами своего доверителя. Он не должен втягивать клиента в бессмысленный и абсолютно бесперспективный спор только для того, чтобы получить гонорар за участие в деле. Конечно, если у адвоката есть сомнения юридического характера в перспективах дела, но доверитель, понимая спорность своей позиции, настаивает на участии адвоката, последний вправе принять такое поручение и добросовестно и разумно попытаться отстаивать интересы клиента.

### Представляет

Адвокат может являться представителем своего доверителя: может участвовать в судебном (и ином) процессе как вместе, так и вместо доверителя.

Если адвокат участвует в деле вместо доверителя (когда это разрешено законом, например, в гражданском деле), он, тем самым, экономит клиенту и время, и, что иногда важнее — нервы.

При этом важнейшим правилом адвокатской профессии является, как уже говорилось, соблюдение интересов доверителя. Даже имея от доверителя все необходимые в процессе полномочия (например, право отказаться от иска, признать иск, заключить мировое соглашение, обжаловать решение и т.д.) адвокат обязан согласовать свои действия с доверителем, он не имеет права действовать вопреки воле и законным интересам доверителя.

### Защищает

Помощь адвоката лицу, привлекаемому к уголовной или административной ответственности, называется защитой, а адвокат в этой ситуации — защитником.

Эти термины буквально отражают обязанности адвоката — он защищает и только защищает.

В отличие от правоохранительных (правоприменительных) органов — следствия, дознания, суда, задачей которых является поиск истины в интересах не только потерпевшего, но и всего общества, адвокат-защитник обязан только защищать своего подзащитного, причем любыми способами, не только разрешенными, но и не запрещенными законом.

Если обвинитель может отказаться от обвинения, то защитник отказаться от защиты не вправе. Защитник не вправе заявить о виновности своего подзащитного, если последний эту вину отрицает. Защитник обязан защищать даже тогда, когда подзащитный вину признал, а защитник убежден в самооговоре. Это, кстати, единственный случай, когда адвокат вправе занять самостоятельную позицию, отличную от позиции подзащитного.

Самооговор может быть умышленным, когда обвиняемый хочет взять на себя чужую вину (это часто случается с несовершеннолетними). Самооговор может быть необдуманым, когда обвиняемый, признавая вину, неправильно оценивает свои действия, считая их преступными или считая, что совершил преступление более тяжкое, чем его оценивает закон.

Такое часто встречается при обвинении в неосторожных преступлениях (например, связанных с дорожно-транспортными происшествиями, или нарушением техники безопасности). Подзащитный может «открыться» защитнику, а может врать либо вообще ничего ему не говорить. А адвокат обязан защищать его даже в такой сложной и с юридической, и с этической точки зрения ситуации.

Дальше мы расскажем более подробно, о чем следует знать любому, обратившемуся к адвокату за помощью.

## **2. Кто такой адвокат?**

Адвокатом вправе себя называть только тот, кто получил в установленном законом порядке статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность.

Чтобы получить статус адвоката, надо отвечать определенным требованиям (иметь высшее юридическое образование или ученую степень по юридической специальности, стаж работы по специальности не менее 2 лет либо пройти стажировку, быть дееспособным, не иметь судимости за умышленное преступление), а также сдать квалификационный экзамен и принять присягу адвоката в региональной адвокатской палате.

Сведения о лице, получившем статус адвоката, решением территориального органа юстиции вносятся в региональный Реестр адвокатов.

Таким образом, адвокатом может называть себя тот, кто состоит в Реестре адвокатов. Номер адвоката в этом реестре состоит из двух цифр: первая — это номер региона (субъекта Федерации), а второй — персональный номер адвоката в Реестре.

После включения сведений об адвокате в соответствующий Реестр, ему органом юстиции выдается удостоверение адвоката, которое и является единственным документом, подтверждающим статус адвоката и в котором обязательно указаны реестровый номер и дата выдачи удостоверения.

Состоит ли то или иное лицо в Реестре адвокатов, можно узнать либо в территориальном управлении юстиции, либо в адвокатской палате субъекта Федерации, так как одновременно с присвоением статуса адвоката, он принимается в члены соответствующей адвокатской палаты.

Статус адвоката, по разным основаниям, может быть прекращен либо приостановлен, о чем обязательно вносится в Реестр соответствующая запись. Такое лицо не вправе заниматься адвокатской деятельностью до восстановления статуса.

Обращаясь к лицу, назвавшему себя адвокатом либо если Вам адвоката назначили, Вы

вправе потребовать от него предъявления удостоверения.

Для получения права на осуществление адвокатской деятельности адвокат обязан избрать одну из предусмотренных законом форм осуществления такой деятельности, то есть адвокатское образование.

Региональная адвокатская палата ведет Реестр адвокатских образований и сведения о том, в каком адвокатском образовании работает адвокат (название, место расположения, средства связи, ф.и.о. руководителя) являются доступными любому, обратившемуся в адвокатскую палату.

Закон предусматривает следующие формы адвокатских образований:

#### ***А) Адвокатский кабинет***

Адвокат, учредивший адвокатский кабинет, работает индивидуально, самостоятельно заключает соглашения с доверителями, регистрирует соглашения, ведет бухгалтерский учет, выписывает квитанции за получение гонорара, оформляет ордера на ведение дел, имеет свой счет, печать, бланки, штампы.

#### ***Б) Коллегия адвокатов***

Адвокат, указывающий в качестве своего адвокатского образования коллегия адвокатов, должен состоять членом этой негосударственной некоммерческой организации.

Соглашения с доверителями адвокат — член коллегии, заключает самостоятельно, но должен их регистрировать в делах коллегии. Коллегия для ее членов является налоговым агентом по их доходам от адвокатской деятельности, а также их представителем по расчетам с доверителями и третьими лицами.

Деньги, уплачиваемые доверителями адвокату — члену коллегии в качестве гонорара или возмещения расходов, подлежат внесению в кассу коллегии или перечислению на счет коллегии, но вопросы расторжения соглашения, возврата уплаченных средств доверитель должен решать с адвокатом.

В случае возникновения судебного спора между адвокатом и доверителем по вопросу о возврате уплаченных в кассу коллегии средств (например, в случае расторжения соглашения до исполнения адвокатом поручения), ответчиком будет являться сам адвокат, а коллегия может быть привлечена к участию в деле в качестве третьего лица как посредник по расчетам между адвокатом и доверителем, так как коллегия адвокатов не отвечает по обязательствам адвоката. Следует отметить, что если коллегия адвокатов имеет обособленные подразделения (филиалы), то местом осуществления конкретным адвокатом адвокатской деятельности будет конкретный филиал коллегии.

#### ***В) Адвокатское бюро***

Адвокатское бюро по организационно-правовой форме является некоммерческим партнерством, а адвокат, осуществляющий свою профессиональную деятельность в бюро — партнером.

В отличие от соглашения с адвокатом — членом коллегии адвокатов, соглашение с доверителем на оказание юридической помощи в адвокатском бюро заключается управляющим (или иным) партнером от имени всех партнеров бюро на основании выданных ими доверенностей. Пределы компетенции партнера, заключающего соглашение с доверителем, должны быть доведены до сведения доверителя.

Адвокат, работающий в адвокатском бюро, как и любой другой адвокат, независим при исполнении им поручения доверителя и несет перед ним личную профессиональную ответственность.

Однако, в случае выхода из партнерства, адвокат отвечает перед доверителями и третьими лицами по общим обязательствам, возникшим в период его участия в партнерстве, а в случае прекращения партнерского договора, все партнеры несут солидарную ответственность по неисполненным общим обязательствам.

#### ***Г) Юридическая консультация***

В течение десятилетий, до принятия в 2002 году ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ», именно и только в юридических консультациях, являвшихся подразделениями коллегий адвокатов, адвокаты и работали.

В настоящее время этим термином обозначается особая форма адвокатского образования.

В отличие от 3-х выше перечисленных, создаваемых исключительно самими адвокатами и существующих на их средства, юридическая консультация (КЖ) является учреждением Адвокатской палаты, создаваемым по представлению органа исполнительной власти субъекта федерации в тех случаях, когда на территории одного судебного района общее число адвокатов составляет менее двух на одного федерального судью.

Такое адвокатское образование учреждается после выделения органом исполнительной власти

субъекта Федерации средств на материально-техническое и финансовое обеспечение деятельности ЮК, оплату труда адвокатов, помещения и т.д.

Работающие в ЮК адвокаты, также как работающие в других адвокатских образованиях, независимы при осуществлении профессиональной деятельности и несут персональную ответственность перед доверителем.

Каким требованиям должна отвечать информация об адвокате?

В общении с обратившимся к нему за оказанием юридической помощью лицом, адвокат обязан сообщить ему, в каком Реестре содержатся сведения о нем, то есть членом какой адвокатской палаты он состоит, в каком адвокатском образовании он осуществляет свою профессиональную деятельность, средства связи с адвокатом.

Распространение адвокатом иной информации о себе (стаж работы, специализация, наличие иного, кроме юридического, образования, ученой степени, публикаций и т. п.) допускается при соблюдении определенных правил.

Недопустимо, с точки зрения адвокатской этики, включать в информацию:

- оценочные характеристики адвоката;
- отзывы других лиц о работе адвоката;
- сравнение с другими адвокатами и их критику;
- заявления, намеки, двусмысленности, которые могут ввести в заблуждение потенциальных доверителей или вызвать у них безосновательные надежды.

«Решаю проблемы с миграционной службой», «Не проиграл ни одного жилищного спора», «Мы поможем Вам лучше других» — за такую и ей подобную «рекламу» адвоката могут привлечь к дисциплинарной ответственности.

### 3. Помощь адвоката по гражданскому делу

Можно ли совершить сделку, провести гражданское дело без адвоката?

Конечно, можно. Ведь можно вылечить простуду без врача. А если это не простуда?

Вы покупаете квартиру. Добросовестный агент проверил и собрал все необходимые для заключения договора документы и, среди прочего, сообщил Вам, что продавец владеет квартирой на основании решения суда, которое вступило в силу и уже зарегистрировано в органах государственной регистрации прав на недвижимость, поэтому нет оснований опасаться возникновения каких-либо проблем.

А после совершения сделки Вы получаете повестку в суд и узнаете, что решение суда оспорено в порядке надзора, и что на квартиру наложен арест.

Если бы Вы перед совершением сделки проконсультировались у адвоката, он мог бы Вам сказать, что и вступившее в законную силу решение суда может быть оспорено, что законом установлен 6-ти месячный срок для подачи жалобы в надзорную инстанцию и что этот срок, при определенных условиях, может быть восстановлен.

После этой консультации Вы, может быть, и не стали бы отказываться от покупки приглянувшейся Вам квартиры, но, зная о возможном риске утраты собственности, заключили бы соответствующий договор страхования.

Вы на сайте или в приемной у мирового судьи посмотрели образец заявления о выдаче судебного приказа и сами составили заявление, где указали, что Ваш должник не возвратил Вам в срок деньги, поэтому Вы просите выдать судебный приказ на основании имеющейся у Вас расписки. Таким образом, Вы сэкономили на госпошлине, так как она в этом случае в 2 раза меньше, чем при подаче иска.

Заявление у Вас приняли, судья вынес судебный приказ, отправил, как это и положено, копию должнику, и разъяснил, что Вам судебный приказ, который сам является исполнительным документом, будет выдан только по истечении 15 дней с момента получения его должником и при условии, если должник не представит судье возражения против выдачи приказа (причем, эти возражения он не обязан мотивировать).

Возражения должник заявил, судья отменил приказ и разъяснил Вам Ваше право обращаться в суд с иском. Все бы ничего, да должник за это время снял деньги со своего счета, продал машину.

А ведь если бы Вы обратились сразу с иском, одновременно Вы могли бы заявить ходатайство суду об обеспечении иска, например, об аресте имущества должника, что не предусмотрено при подаче заявления о выдаче судебного приказа.

Все это (и многое другое: допустим, размер штрафных санкций за просрочку должником

обязательства), мог и должен был вам разъяснить адвокат, если бы обратились к нему до похода в суд.

Обращаясь к адвокату по какому-либо гражданскому спору, Вы вправе рассчитывать на то, что адвокат внимательно выслушает Вас, изучит имеющиеся у Вас документы и даст Вам исчерпывающую консультацию, в том числе, о возможных перспективах разрешения спора. Он должен определить, имеется ли у Вас правовая (то есть основанная на законе) позиция, которую можно отстаивать в суде, что необходимо представить в суд в подтверждение этой позиции, какие доказательства суд примет, как получить эти доказательства и т.д.

При этом надо понимать, что ни один уважающий себя, грамотный и опытный адвокат не будет давать Вам какие-либо гарантии, так как до рассмотрения дела в суде он не знает, а только может предполагать, какие возражения против Вашей позиции будут заявлены другой стороной спора, какие доказательства ею будут представлены.

Но именно для того, чтобы это оценить и найти способы противостоять процессуальному противнику, и нужен адвокат не только при подготовке к делу, но и на протяжении всего судебного разбирательства.

Бывает, что адвокат, изучив документы доверителя, не видит положительных перспектив. В таком случае, он обязан изложить Вам свою позицию, обосновать ее, и отказаться от ведения дела, то есть расторгнуть соглашение. Но чаще всего встречаются споры, в которых исход дела и не может быть сразу ясен.

Адвокат должен, по возможности, разъяснить Вам те пути развития спора, которые он видит и может предположить с учетом возможных возражений другой стороны либо с учетом содержания документов, не доступных Вам сейчас, но которые могут быть предъявлены процессуальным противником. Кроме того, есть много вопросов права, толкуемых и разными юристами, и разными судебными органами по-разному. Не зря даже некоторые законы оспариваются в Конституционном суде и подчас признаются неконституционными.

Судиться в этом случае или нет — Вам решать.

И тогда адвокат руководствуется правилом: он вправе принять от Вас поручение и в том случае, когда у него имеются сомнения юридического характера, не исключая возможности разумно и добросовестно поддерживать и отстаивать интересы доверителя.

А вот давать Вам обещания положительного результата, которые могут прямо или косвенно свидетельствовать о том, что он для достижения этой цели намерен воспользоваться другими средствами, кроме добросовестного выполнения своих обязанностей, адвокат не вправе.

Если адвокат отказался от Вашего дела, сославшись на отсутствие правовой позиции, надо обратиться к другому адвокату.

Есть поговорка: «Два юриста — три мнения».

Несколько советов по выбору адвоката.

Достаточно сложно человеку, не сведущему в юриспруденции, понять, к какому специалисту Вы обратились, или нет. Как адвокат Вам представился, где он Вас принял: в офисе или предложил встретиться в кафе и «заодно попить кофейку», пришел ли он на встречу в назначенное время, был ли вежлив, корректен, не позволял ли себе панибратства, не отвлекался ли беспричинно от разговора — это все важно для принятия Вами решения о выборе адвоката.

Вы изложили адвокату свою проблему. Сколько вопросов он Вам задал после этого, насколько подробно выяснил обстоятельства, насколько доходчиво он изложил Вам свою позицию и различные варианты развития событий, ссылался ли в разговоре на конкретные нормы закона, понятно ли разъяснил Вам их суть и практику применения? Очень важно, чтобы Вы были согласны с высказанной им позицией и предложенным планом работы. В противном случае, доверительных отношений у Вас с адвокатом может не сложиться, а без этого адвокат работать не может и не должен.

Поэтому не надо стесняться переспрашивать, высказывать свои сомнения — пусть адвокат их развеет, объяснит, в чем Вы не правы, либо, согласившись с Вами, найдет ответ на возникшие вопросы.

Перед началом работы Вы вправе узнать, каков будет гонорар и расходы по делу (размер госпошлины, оплата работы экспертов, других специалистов, транспортные и командировочные расходы адвоката и т. д.). Все это, как и порядок внесения Вами денежных средств, должно быть отражено в соглашении.

Допустим, при первой встрече адвокат, что называется, пришелся Вам по душе. Проблемы возникли позже. Адвокат не принял Вас в назначенное время, обещанные документы составил с большим опозданием, Вам до адвоката не дозвониться и, наконец, Вы пришли в суд, адвокат не явился и Вас об этом не предупредил. Пока не поздно — откажитесь от его услуг.

Доверитель вправе расторгнуть соглашение с адвокатом в любое время и без объяснения

причин, и потребовать возврата гонорара и переданных ему документов.

Это — ситуация очевидной недобросовестности адвоката.

Намного сложнее определить, прав адвокат или нет, когда, например, составленное им заявление в суд оставлено без движения или возвращено.

И судья порой ошибается. Но в этом случае, адвокат не только должен, сославшись на закон, объяснить Вам, в чем судья не прав, но и используя предоставленные тем же законом способы, обжаловать определение суда либо принять другие, необходимые в данном конкретном деле меры.

В любом случае, адвокат, представляющий Ваши интересы в суде, не должен «бросать» Вас на произвол судьбы (или суда), обязан помогать Вам по всем возникающим в связи с рассмотрением дела проблемам.

Адвокат принял Ваше дело, предложил предоставить ряд необходимых для работы документов.

Вы вправе знать и получить от адвоката понятные объяснения: зачем нужен тот или иной документ, нужен ли и когда подлинник либо достаточно копии, как эта копия должна быть заверена, где этот документ можно получить.

Безусловно, получив от Вас документы, адвокат должен их тщательно изучить до предъявления в суд, чтобы они могли быть допустимыми и относимыми доказательствами (то есть исходили из соответствующего органа или лица, были правильно оформлены, не содержали ошибок и имели отношение к Вашему делу). Однако, надо знать, что при исполнении поручения адвокат исходит из презумпции достоверности документов и информации, представленных доверителем, и не обязан проводить их дополнительную проверку, то есть не только Вы — адвокату, но и адвокат вправе доверять Вам.

Представляя интересы доверителя по гражданскому делу, адвокат не вправе занимать позицию, противоречащую позиции доверителя, действовать вопреки его воле, руководствоваться соображениями собственной выгоды, безнравственными интересами или находясь под воздействием чьего-либо давления.

Адвокат не вправе приобретать каким бы то ни было способом в личных интересах имущество или имущественные права, являющиеся предметом спора, в котором адвокат принимает участие как лицо, оказывающее юридическую помощь.

Эти обязательные для адвоката правила должны гарантировать доверие к адвокату, его независимость в отстаивании интересов доверителя.

Особо следует отметить еще одно правило профессиональной этики адвоката.

Предупреждение судебных споров является составной частью оказываемой адвокатом юридической помощи, поэтому адвокат должен заботиться об устранении всего, что препятствует мировому соглашению.

Мировое соглашение — это один из способов завершения спора в суде, когда после выслушивания позиции двух спорящих сторон, представления ими всех имеющихся у них доказательств, оценки сложившейся ситуации, стороны решают окончить дело миром и без вмешательства суда определить, кому из них что причитается.

И адвокат, в интересах доверителя, должен этому способствовать, разъяснив доверителю, каким может быть решение, какие возможны сложности с исполнением (даже, если решение будет вынесено в пользу доверителя).

Худой мир лучше доброй ссоры. Ведь порой выигрыш в суде не означает, что проблема исчезнет.

Наиболее частый пример — раздел наследства или совместно нажитого имущества супругов, когда суд своим решением определит спорящим их доли в недвижимом имуществе и бывшие супруги (или наследники) станут (или останутся) совладельцами этого имущества. И впереди новые судебные разбирательства: о выделе доли (если еще это возможно), об определении порядка пользования и т.д.

В мировом соглашении спор можно решить самыми различными способами, прописать разные условия. Единственное, во что вправе вмешаться при этом суд — это проверить, не противоречит ли соглашение закону и не нарушает ли оно права третьих лиц.

#### **4. Участие адвоката-защитника в уголовном деле**

Лицо, задержанное органами следствия или дознания по подозрению в совершении преступления, обвиняемый, подсудимый или осужденный имеет право на защиту, что предполагает, среди прочего, право иметь профессионального защитника (адвоката), выбранного самим подзащитным, либо с его согласия или по его просьбе иным лицом. Для вступления в дело

защитника с ним должно быть заключено соглашение.

Соглашение может быть заключено с несколькими адвокатами. По просьбе подозреваемого (обвиняемого), либо в случаях, когда участие защитника является обязательным, но он не приглашен подозреваемым (обвиняемым) или иным лицом, участие защитника обеспечивается дознавателем, следователем или судом.

При этом, ни следователь, ни суд не вправе приглашать какого-то конкретного адвоката, а должны направить требование в соответствующее адвокатское образование, которое и поручит защиту одному из адвокатов, руководствуясь установленным в данном регионе Советом адвокатской палаты порядком.

В этом случае подозреваемый не вправе выбирать адвоката или просить о назначении двух защитников.

Если адвокат вступит в дело без соглашения и в нарушение установленного порядка, он может быть привлечен к дисциплинарной ответственности.

Этим обеспечивается независимость адвоката-защитника от органов следствия и суда. Вряд ли обвиняемый, несогласный с обвинением, захочет, чтобы его защищал адвокат, выбранный следователем.

Поэтому если к арестованному пришел адвокат, он должен, в первую очередь, объяснить, от кого он принял поручение на защиту и согласен ли с этим подзащитный.

Наряду с участвующим в деле профессиональным адвокатом-защитником, суд может допустить в качестве второго защитника одного из близких родственников обвиняемого или иное лицо, о допуске которого ходатайствует обвиняемый.

Если уголовное дело рассматривается мировым судьей, указанные лица могут быть допущены к участию в деле в качестве защитника и вместо адвоката, если об этом просит обвиняемый.

Адвокат, принявший на себя защиту обвиняемого, не вправе отказаться от защиты, в том числе и тогда, когда он не согласен с позицией подзащитного.

Допустим, подзащитный не признает вину в том, в чем он обвиняется, а адвокат считает его вину доказанной стороной обвинения. В этом случае адвокат обязан поддерживать позицию доверителя, оспаривая и критикуя доводы обвинения всеми возможными и незапрещенными законом способами. Адвокат должен изложить подзащитному свою оценку доказательств обвинения, разъяснить последствия отрицания вины или ее признания, но ни при каких условиях адвокат не должен советовать и тем более уговаривать подзащитного признавать вину. Решение — за обвиняемым.

При этом адвокату категорически запрещается публично (в любом виде — устно, письменно) заявлять о доказанности вины подозреваемого, эту вину отрицающего.

Единственный случай, когда адвокат может противоречить заявлениям своего подзащитного: это когда подзащитный вину признает, а адвокат уверен в так называемом самооговоре. Защищая, адвокат вправе просить суд оправдать подсудимого, либо признать его виновным в менее тяжком преступлении, чем то, в котором он сознается.

Отказаться от защиты адвокат вправе и обязан, если в силу закона он не имеет право участвовать в данном деле, то есть есть основания для самоотвода. Об этом он должен предупредить подзащитного, которому следователь или суд должны предоставить возможность пригласить нового адвоката по соглашению или обеспечить назначение адвоката.

В отличие от адвоката, подзащитный вправе в любой момент отказаться от защитника.

Во-первых, если подзащитный — совершеннолетний, участие защитника не является обязательным, а подзащитный хочет осуществлять свою защиту самостоятельно.

Такой отказ не обязателен для следователя и суда, которые вправе обязать защитника продолжить защиту.

Во-вторых, обвиняемый вправе отказаться от защитника, работающего по назначению, пригласив защитника по соглашению.

В-третьих, обвиняемый вправе отказаться от защитника по соглашению и пригласить другого, с которым заключено соглашение.

Следует отметить, что отказ от защитника в целях самостоятельной защиты не лишает обвиняемого права в дальнейшем ходатайствовать о допуске к делу того же или иного защитника, однако это не обязывает следователя или суд повторять процессуальные действия, которые к этому моменту уже были произведены (например, передопрашивать свидетелей).

Защитник, вступив в дело, в первую очередь должен встретиться с подзащитным и разъяснить ему процессуальные права, в том числе, на отказ от защитника и на приглашение другого защитника по соглашению.

Адвокат должен ознакомиться с теми материалами дела, которые ему на данной стадии процесса обязаны предоставить, он должен разъяснить подзащитному суть предъявления



обвинения, выяснить у подзащитного его отношение к этому обвинению, обсудить позицию.

До того, как приступить к допросу подозреваемого (обвиняемого), следователь (дознатель) обязан предоставить ему свидание наедине с адвокатом без ограничения во времени.

Вступивший в дело адвокат имеет право на свидания, с находящимся под стражей подзащитным, без ограничения их по количеству и по времени.

Арестованный вправе на любой стадии процесса вызвать адвоката и беседовать с ним наедине. Адвокат может помочь подзащитному и в составлении того или иного документа, не относящегося к уголовному делу, но связанного с пребыванием под стражей. Например, подсказать текст доверенности на те или иные действия, составить жалобу на условия содержания.

При вынесении обвинительного приговора, с которым не согласен осужденный, адвокат, участвовавший в деле, обязан составить и подать от своего имени кассационную жалобу, а в отдельных случаях, помочь подзащитному составить жалобу от его имени.

Полномочия и обязанности адвоката-защитника, работающего по назначению, ничем не отличаются от обязанностей адвоката-защитника, с которым заключено соглашение.

Защита по назначению — это обязанность каждого адвоката.

Не исключено, что дежурный адвокат, назначенный защищать обвиняемого, окажется намного более опытным и добросовестным, чем тот, с которым родственники задержанного заключат впоследствии соглашение. Выбор — за задержанным.

Проведенные исследования свидетельствуют о том, что у обвиняемых, чью защиту осуществляют адвокаты по соглашению, очень высока степень доверия к этим адвокатам в начале работы по делу, как высоки и ожидания успешного исхода дела, а вот в дальнейшем степень доверия снижается, так как не оправдываются ожидания, как по результату, так и в части активности и добросовестности адвоката.

С точностью до наоборот обстоит дело с оценкой доверия к адвокатам по назначению. Не ожидая от назначенного защитника особой активности, подзащитные в последствии убеждаются в его умении и желании работать.

С таким защитником по назначению подзащитный или его родные вправе заключить соглашение и в процессе работы и по ее окончании.

Защитник обязан защищать подзащитного любыми незапрещенными законом способами. При этом он руководствуется правилом профессиональной этики о том, что закон и нравственность в деятельности адвоката выше воли доверителя и адвокат не может исполнять его просьбы и указания, направленные к несоблюдению закона или норм профессионально этики.

Юридической помощью адвоката может воспользоваться при расследовании и рассмотрении уголовного дела не только обвиняемый, но и потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик, законный представитель обвиняемого, а также лицо, вызванное в качестве свидетеля.

Соглашение с адвокатом в этом случае заключается по общим правилам.

Адвокат-представитель указанных выше лиц вправе присутствовать при их допросах, очных ставках и иных следственных и процессуальных действиях, проводимых с их участием.

Адвокат-представитель потерпевшего, законного представителя обвиняемого или гражданского истца (ответчика) вправе представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, по окончании предварительного следствия знакомиться со всеми материалами дела, ходатайствовать о дополнении следствия, о переквалификации действий обвиняемого, участвовать в судебном следствии, в прениях сторон.

В обязанности адвоката-представителя потерпевшего (гражданского истца) может входить также составление от имени доверителя гражданского иска, жалоб на действия следственных органов, жалоб на судебные постановления либо возражений на жалобы другой стороны процесса.

Обязанности адвоката-представителя отражаются в соглашении, а его полномочия подтверждаются ордером. Как и представителю в гражданском процессе, адвокату-представителю в уголовном деле доверитель может выдать доверенность на совершение определенных процессуальных действий (подписание и подачу гражданского иска, его изменение, на отказ от иска, на подачу жалоб и т.д.).

## **5. Соглашение между адвокатом и доверителем**

Адвокатская деятельность (за исключением работы адвокатов в делах по назначению, о чем — ниже), осуществляется на основе соглашения.

Если адвокат согласился оказывать Вам или названному Вами лицу юридическую помощь, он обязан составить письменный договор, называемый соглашением об оказании юридической

помощи.

В этом соглашении обязательно должны быть указаны данные адвоката (его фамилия, имя, отчество, наименование адвокатской палаты, членом которой он состоит, наименование, адрес и средства связи адвокатского образования, в котором адвокат осуществляет свою профессиональную деятельность), предмет поручения, размер и порядок уплаты вознаграждения за работу, а также компенсации расходов адвоката, связанных с исполнением поручения, размер и характер ответственности адвоката.

Размер вознаграждения (гонорар) определяется сторонами в зависимости от различных обстоятельств: характера и сложности дела, длительности его рассмотрения, срочности, объема полномочий, принимаемых на себя адвокатом, его опыт и квалификацию и иные обстоятельства.

Никаких нормативов по установлению гонорара не существует, хотя в некоторых адвокатских образованиях для адвокатов, работающих в них, могут приниматься «примерные расценки». Но сторонами соглашения, тем не менее, являются адвокат и доверитель и только они вправе установить размер гонорара.

Адвокат, предлагая доверителю уплатить определенный гонорар, сам оценивает предстоящую работу. При этом адвокат должен воздерживаться от включения в соглашение условия, в соответствии с которым выплата вознаграждения ставится в зависимость от результата дела, то есть гонорар адвокат получает не за результат, а за работу.

Данное правило не распространяется на имущественные споры, по которым вознаграждение может определяться пропорционально к цене иска в случае успешного завершения дела. В таких случаях в соглашении, как правило, гонорар делится на две части: первая уплачивается авансом за работу, а вторая — по результатам дела.

Существует правило, по которому принятое поручение адвокат обязан исполнять лично, поэтому адвокату запрещается делить гонорар, в частности под видом разделения обязанностей, с лицами, не являющимися адвокатами.

Если по характеру поручения адвокат должен привлекать к работе по делу помощников или каких-либо специалистов, он должен делать это только с согласия доверителя, и работа этих привлеченных лиц оплачивается доверителем отдельно.

Согласие доверителя на привлечение адвокатом для работы по делу третьих лиц необходимо еще и потому, что все сведения, сообщаемые доверителем адвокату, передаваемые ему документы, охраняются адвокатской тайной, раскрытие которой, даже в интересах доверителя, возможно только с его согласия.

КПЭА запрещает адвокату принимать от доверителя какое-либо имущество в обеспечение соглашения о гонораре, за исключением авансовых платежей.

Принятый от доверителя гонорар (а также денежные суммы на расходы) должен быть внесен адвокатом в кассу адвокатского образования, а значит, на все уплаченные адвокату денежные средства доверитель вправе получить соответствующий документ от адвокатского образования (квитанцию).

Если адвокат принял от доверителя поручение, связанное с распоряжением денежными средствами доверителя (например, адвокат уполномочен полученные от доверителя средства перечислить на счет того или иного лица), для адвоката обязательными являются следующие правила: указанные средства доверителя должны находиться на специальном счете в банке; адвокат осуществляет указанные действия только по письменному распоряжению доверителя, а в сопровождающих каждую операцию со средствами доверителя документах должно содержаться указание на поручение доверителя.

Соглашение с адвокатом может заключить как лицо, которое непосредственно нуждается в юридической помощи, так и в его интересах, любое другое лицо по поручению или с согласия того, кому будет оказываться помощь. Причем, сведения о том, кто заключил с адвокатом соглашение, относятся к сведениям, охраняемым адвокатской тайной.

Одним из существенных условий соглашения является его предмет, иными словами, стороны должны определить, какое конкретно поручение принял на себя адвокат, какие юридически значимые действия адвокат обязан будет выполнять в интересах доверителя или назначенного им лица.

Так, если адвокат согласился защищать доверителя по уголовному делу, в соглашении должно быть указано, в каком судебном или следственном органе, на какой стадии процесса, адвокат будет участвовать в качестве защитника и по какому делу.

Предметом поручения может быть, например, «изучение документов, представленных доверителем, и составление заключения о возможности предъявления иска...»; «составление апелляционной (кассационной, надзорной) жалобы»; «представление интересов доверителя в суде той или иной инстанции»; «защита на предварительном следствии»; «защита в суде той или

иной инстанции» и т. п.

При этом надо понимать, что в соглашении невозможно (да и не нужно) перечислять все, что будет делать адвокат, выполняя поручение. При выполнении поручения адвокат исходит из того круга обязанностей и полномочий, которые установлены не только соглашением, но и соответствующими законами, а также КПК.

Например, если адвокат защищал доверителя в суде 1-й инстанции, в случае вынесения обвинительного приговора, с которым осужденный не согласен, адвокат обязан составить и подать кассационную жалобу на приговор, даже если у него не заключено соглашение на дальнейшее ведение дела в кассационной инстанции. А вот на выступление адвоката в суде кассационной инстанции в этом случае требуется заключение нового соглашения.

Если предметом соглашения было «ведение гражданского дела по иску доверителя в суде», то после вынесения решения и вступления его в силу, адвокат обязан разъяснить доверителю порядок исполнения решения, но в его обязанности не входит сопровождение доверителя на стадии исполнительного производства, так как для выполнения этой работы адвокату требуются соответствующие полномочия, а значит, новое соглашение.

По общему правилу, соглашение прекращается смертью одной из сторон (либо ликвидацией юридического лица — доверителя), прекращением или приостановлением статуса адвоката, исполнением поручения.

Соглашение также может быть расторгнуто, во-первых, с согласия сторон, а во-вторых, по требованию доверителя или в связи с отказом адвоката от дальнейшего исполнения.

Доверитель вправе отказаться от адвоката — представителя по гражданскому делу, в любое время, причем, без объяснения причин отказа. В этом случае, у адвоката полномочия прекращаются, и он обязан незамедлительно возвратить доверителю полученные от него подлинные документы и доверенность.

Несколько иная ситуация с отказом от защитника в уголовном деле.

Во-первых, отказаться от защитника может только подзащитный, а не лицо, заключившее в интересах подзащитного соглашение.

Во-вторых, сам адвокат, принявший на себя защиту подозреваемого, обвиняемого, подсудимого, не вправе отказаться от защиты, за исключением тех случаев, когда участие этого адвоката в деле противоречит требованиям закона или КПК, то есть когда имеются основания для его отвода (например, если адвокат ранее участвовал в этом деле в качестве следователя, судьи, эксперта и т.д., если адвокат является родственником кого-либо из участников процесса, если он оказывает или ранее оказывал юридическую помощь лицу, чьи интересы противоречат интересам его подзащитного).

А в-третьих, если подзащитный заявляет об отказе от защитника, то следователь или суд вправе отказать обвиняемому в удовлетворении его ходатайства (например, если обвиняемый — несовершеннолетний, либо в силу физических или психических недостатков не может самостоятельно защищаться, либо он не владеет языком, на котором ведется производство по делу, если он обвиняется в совершении преступления, за которое может быть назначена смертная казнь или лишение свободы сроком свыше 15 лет, а также, если дело должно быть рассмотрено судом присяжных или в особом порядке). Кроме того, обязательным является участие защитника, если обвиняемый заключил соглашение о сотрудничестве с органами следствия.

Если соглашение с адвокатом расторгнуто до исполнения им принятого поручения, часть неотработанного адвокатом гонорара должна быть возвращена доверителю.

В соглашение недопустимо включать условие, при котором доверитель не может требовать возврата неотработанного адвокатом гонорара в случае расторжения соглашения по желанию доверителя или в случае отказа подзащитного от защитника. То есть адвокат не вправе «удержать» с доверителя какой-либо «штраф» за отказ от адвоката.

Тем более, часть неотработанного гонорара адвокат должен вернуть доверителю, если соглашение расторгается по инициативе адвоката. При этом, принимая решение о невозможности выполнения поручения и расторжении соглашения, адвокат должен по возможности заблаговременно поставить об этом в известность доверителя с тем, чтобы у последнего была возможность обратиться к другому адвокату.

## **6. Оформление полномочий адвоката**

Так как условия соглашения адвоката с доверителем (в том числе сведения о лице, заключившем соглашение) составляют адвокатскую тайну, закон запрещает кому бы то ни было (в том числе следователю или суду), требовать от адвоката либо от доверителя предоставлять

соглашение в подтверждение полномочий адвоката.

Полномочия адвоката на представление интересов доверителя оформляются в зависимости от характера поручения.

Так, полномочия защитника подозреваемого, обвиняемого, подсудимого или осужденного удостоверяются ордером.

Форма ордера должна соответствовать требованиям Приказа МЮ № 217 от 8 августа 2002 года «Об утверждении формы ордера».

В ордере должны быть указаны сведения об адвокате (его № в Реестре, данные об адвокатском образовании) данные лица, чью защиту принял на себя адвокат, характер поручения (например: «защита N. на предварительном следствии в следственном отделе X-района»; «защита N — в суде 1 -й инстанции» и т.д.), основания выдачи ордера (дата и номер соглашения либо документа о назначении, если адвокат назначен судом или органом следствия), а также дата, с которой адвокат уполномочен вести защиту.

Если адвокат представляет в уголовном деле потерпевшего, свидетеля, гражданского истца или гражданского ответчика, либо является представителем участника гражданского судопроизводства (истца, ответчика, заявителя, третьего лица, заинтересованного лица), то его полномочия также оформляются ордером, однако в этих случаях, на совершение ряда процессуальных действий в интересах доверителя, адвокат, кроме ордера, должен иметь доверенность.

Например, Вы — истец в гражданском деле. Адвокат на основании ордера имеет право составлять Вам различные документы (исковое заявление, жалобы), участвовать в судебных заседаниях, заявлять различные ходатайства, в том числе отводы, представлять доказательства, участвовать в их исследовании, допрашивать стороны и свидетелей, выступать в прениях, знакомиться со всеми материалами дела, в том числе с протоколами судебных заседаний, приносить замечания на протокол.

Однако, для того, чтобы от Вашего имени подписать исковое заявление, подать его в суд, изменить требования, отказаться от иска, заключить мировое соглашение, обжаловать судебное постановление и т.д., адвокат, кроме ордера, должен иметь доверенность.

В этой доверенности и должно быть указано, какими конкретно полномочиями из выше перечисленных, наделил адвоката доверитель.

Доверенность, выдаваемая гражданином, может быть удостоверена нотариусом либо организацией, в которой работает или учится гражданин, ТСЖ, ЖСК, управляющей многоквартирным домом организацией, администрацией учреждения социальной защиты, стационарного лечебного учреждения, командиром воинской части (для военнослужащих, работников части и членов их семей), начальником места лишения свободы (для находящихся там лиц).

Кроме того, доверитель может в судебном заседании заявить о передаче тех или иных специальных полномочий адвокату (либо подав письменное заявление, либо заявив об этом устно, о чем делается запись в протоколе судебного заседания).

Требуется адвокату доверенность и в других случаях (например, на стадии собирания доказательств, когда документы не могут быть выданы по адвокатскому запросу, на стадии исполнительного производства, когда адвокат представляет доверителя не в судебных органах).

Перечень полномочий, включаемых в доверенность, необходимо обсудить с адвокатом. Этот перечень зависит от характера поручения, от желания или нежелания доверителя присутствовать в суде лично и т. д.

Указание в доверенности на право адвоката, например, изменять иски, признавать иск, заключать мировое соглашение и т.п., не означает, что адвокат вправе принимать решения по этим вопросам самостоятельно, без согласия доверителя. Ведь в доверенности не указано, например, на каких условиях адвокат уполномочен заключить мировое соглашение. А главное, адвокат-представитель вообще не вправе занимать по делу позицию, противоречащую интересам доверителя, действовать вопреки его воле. Поэтому, даже действуя по доверенности, адвокат должен получить согласие доверителя на те или иные конкретные действия, влекущие за собой определенные правовые последствия.

Обязательным атрибутом доверенности является дата ее выдачи, без которой доверенность ничтожна. Действует доверенность в течение указанного в ней срока (но не более 3 лет), а если срок не указан — в течение одного года с даты ее совершения.

Выдавший доверенность вправе отозвать (отменить) ее в любое время, известив об этом как адвоката, так и третьих лиц, для представительства у которых доверенность выдана.

Адвокат, узнавший об отмене выданной ему доверенности, обязан незамедлительно возвратить ее доверителю и уже не вправе совершать обозначенные в доверенности действия.

Отмена доверенности, выданной адвокату по делу, рассматриваемому судом, сама по себе не означает прекращения полномочий адвоката по делу, так как эти полномочия (за исключением специально оговоренных в доверенности), подтверждаются представленным в суд ордером.

Для прекращения полномочий адвоката, участвующего в суде в качестве представителя доверителя, необходимо расторжение соглашения, что доверитель может сделать в любое время.

Адвокат-представитель доверителя всегда выступает от имени представляемого.

В отличие от адвоката-представителя, адвокат-защитник, представивший в уголовное дело ордер, обладает большим кругом полномочий без какой-либо доверенности: защитник в интересах подзащитного от своего имени составляет и подает в соответствующие органы процессуальные документы, обжалует действия должностных лиц, судебные постановления и т.д.

В любом случае, независимо от документа, необходимого адвокату для подтверждения его полномочий (ордер или доверенность), адвокат обязан предъявить удостоверение адвоката, являющееся единственным документом, подтверждающим его статус.

## 7. Адвокатская тайна

Основой адвокатской деятельности является доверительный характер взаимоотношений между адвокатом и лицом, обратившимся к адвокату за юридической помощью, либо лицом, которому адвокат оказывает эту помощь по назначению суда, органа следствия или дознания.

Не зря это лицо называют доверителем. Понятно, что доверие к адвокату невозможно без сохранения профессиональной — адвокатской тайны. Эта профессиональная тайна обеспечивает не только доверие к адвокату, но и иммунитет доверителя, предоставленный ему Конституцией РФ.

Освободить от обязанности хранить адвокатскую тайну адвоката может только до-верителей. Срок хранения тайны не ограничен во времени.

На что распространяется адвокатская тайна?

— На сам факт обращения к адвокату, включая имена и названия доверителя. Этот факт, естественно, раскрывается тогда, когда доверитель уполномочивает адвоката представлять его интересы перед третьими лицами;

— На сведения, полученные адвокатом от доверителя;

— На все доказательства и документы, собранные адвокатом в ходе подготовки к представленные третьими лицами;

• На информацию о доверителе, ставшую известной адвокату в процессе оказания ему юридической помощи. Раскрыть сведения (информацию) и представить эти документы и доказательства адвокат может кому-либо только с согласия доверителя;

• На содержание правовых советов, данных непосредственно доверителю и ему предназначенных;

• На все адвокатское производство по делу;

• На условия соглашения об оказании юридической помощи, включая денежные расчеты с доверителем;

Даная информация раскрывается адвокатом, если доверитель желает взыскать, в случаях, установленных законом, расходы по оплате услуг адвоката.

— На любые другие сведения, связанные с оказанием адвокатом юридической помощи.

Адвокатская тайна охраняется не только обязанностью адвоката по ее соблюдению.

Законом закреплен так называемый свидетельский иммунитет адвоката. Адвокат не вправе давать свидетельские показания об обстоятельствах, связанных с оказанием юридической помощи.

Более того, закон запрещает вызывать и допрашивать в качестве свидетеля адвоката об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием.

Обыск у адвоката, в помещении его адвокатского образования возможен только по судебному решению, а 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, то есть не охраняются адвокатской тайной. Причем, это правило распространяется, в том числе, на тех адвокатов, с кем соглашение расторгнуто, исполнено, либо чей статус приостановлен или прекращен.

Исключение составляют орудия преступления либо предметы, оборот которых запрещен или

ограничен.

Кодекс профессиональной этики адвоката разрешает адвокату без согласия доверителя использовать сообщенные ему доверителем сведения только в трех случаях.

**Первый.** При рассмотрении судом гражданского спора между ним и доверителем (например, когда доверитель предъявил к адвокату иск о взыскании неотработанного гонорара).

**Второй.** Для своей защиты по уголовному делу.

**Третий.** Для своей защиты по возбужденному против адвоката дисциплинарному производству.

При этом адвокат может раскрыть ту информацию, которую он считает разумно необходимой для защиты своей позиции.

Соблюдение адвокатской тайны является безусловным приоритетом в деятельности адвоката и нарушение адвокатской тайны считается одним из самых порицаемых, самых серьезных нарушений адвоката при исполнении им профессиональных обязанностей.

Обеспечение принципа сохранения адвокатом профессиональной тайны гарантируется и рядом других норм закона и Кодекса профессиональной этики адвоката. Так, адвокат не вправе быть защитником того лица, чьи интересы по делу противоречат интересам другого лица, которому адвокат оказывает или ранее (независимо от срока) оказывал какую-либо юридическую помощь.

Адвокат не вправе быть в одном уголовном деле защитником двух лиц, если их интересы противоречат друг другу, если их позиция по делу различна (например, один из них признает вину, а другой — нет).

Если адвокат принял поручение на защиту, а впоследствии выяснилось, что его участие в деле сопряжено с нарушением указанных правил, он обязан расторгнуть соглашение и отказаться от участия в деле (в том числе, если он участвует в нем по назначению).

В гражданском судопроизводстве адвокат не вправе быть советником или представителем нескольких сторон в одном деле, чьи интересы противоречат друг другу, а может лишь способствовать примирению сторон.

Если, например, к адвокату обратились супруги с просьбой составить для них брачный контракт или соглашение о разделе совместно нажитого имущества, адвокат вправе принять такое поручение от обоих.

Однако, в случае возникновения, в последующем, спора между этими супругами, адвокат уже не вправе заключить соглашение с кем-либо из них, так как вынужден будет действовать против интересов того, кому ранее оказывал помощь, а это противоречит нормам профессиональной этики.

## **8. Ответственность адвоката за неисполнение либо за ненадлежащее исполнение своих профессиональных обязанностей перед доверителем**

Адвокат, принявший поручение, обязан честно, разумно, добросовестно, квалифицированно, принципиально и своевременно исполнять свои профессиональные обязанности, отстаивать права, свободы и законные интересы доверителя всеми не запрещенными законом средствами, уважая при этом права, честь и достоинство доверителя. Каждая из этих обязанностей носит самостоятельный характер и за нарушение любой из них адвокат несет дисциплинарную ответственность.

Привлечение адвоката к дисциплинарной ответственности возможно только органами той адвокатской палаты, членом которой состоит адвокат и только в рамках возбужденного в отношении адвоката дисциплинарного производства.

Основания и порядок привлечения адвоката к ответственности установлены Кодексом профессиональной этики адвоката.

Решение о возбуждении или отказе в возбуждении дисциплинарного производства принимает президент адвокатской палаты.

Основанием для возбуждения производства в отношении адвоката может быть:

- а) Жалоба другого адвоката
- б) Сообщение суда (судьи).

в) Представление руководителя территориального органа юстиции (в чьи полномочия входит надзор за соблюдением законодательства об адвокатуре и адвокатской деятельности).

г) Представление вице-президента адвокатской палаты (в чьи полномочия входит контроль за соблюдением адвокатами этой палаты законодательства об адвокатуре и адвокатской деятельности, норм Кодекса профессиональной этики, исполнение решений органов

д) Жалоба доверителя.

Доверителями считаются:

- лицо, заключившее с адвокатом соглашение об оказании юридической помощи;
- лицо, которому адвокатом оказывается (оказывалась) юридическая помощь по соглашению, заключенному иным лицом;
- лицо, которому адвокатом оказывается юридическая помощь бесплатно, либо по назначению органа дознания, предварительного следствия или суда.

Если в адвокатскую палату с жалобой на адвоката обратились лица, не входящие в этот перечень, например, процессуальный противник доверителя, то эта жалоба не будет основанием для возбуждения производства, однако, если в ней содержатся сведения о допущенных адвокатом нарушениях закона или норм профессиональной этики и это подтверждается приложенными к жалобе документами, вице-президент вправе внести представление, и производство будет возбуждено.

Есть такое правило в КПЭА: адвокат не вправе допускать в процессе разбирательства дела высказывания, умаляющие честь и достоинство других участников разбирательства, даже в случае их нетактичного поведения.

И если этот другой участник процесса подаст жалобу и приложит к ней доказательства (например, копии протокола судебного заседания), это может стать поводом для внесения вице-президентом палаты соответствующего представления.

Подаявая жалобу на адвоката, надо знать, что, во-первых, существует годичный срок привлечения адвоката к дисциплинарной ответственности, и если он истек с момента совершения адвокатом того или иного действия (бездействия), в возбуждении производства будет отказано. А если срок истечет в период рассмотрения производства, оно будет прекращено.

А во-вторых, существует презумпция добросовестности адвоката, то есть податель жалобы должен доказать, что адвокат нарушил свои обязанности.

Конечно, если доверитель в жалобе указал, что по заключенному с ним соглашению адвокат «ничего не сделал», то он не обязан будет доказывать эти «отрицательные» факты, а бремя доказывания добросовестного исполнения своих обязанностей ляжет на самого адвоката.

После возбуждения дисциплинарного производства оно сначала рассматривается Квалификационной комиссией адвокатской палаты, на заседание которой приглашаются участники производства — адвокат и лицо, подавшее на него жалобу.

Комиссия состоит из 13 человек: 7 адвокатов (в том числе председатель комиссии — Президент палаты), избираемых сроком на 2 года на общем собрании членов палаты, два представителя территориального органа юстиции, двое судей и два представителя от законодательного органа субъекта федерации, чем обеспечивается объективность рассмотрения производства. Комиссия по итогам рассмотрения выносит заключение о наличии либо отсутствии в действиях (бездействии) адвоката нарушения им своих профессиональных обязанностей, в том числе перед доверителем.

После этого производство передается на рассмотрение в Совет Адвокатской палаты, который уже принимает решение о той или иной мере наказания адвоката, либо о прекращении производства.

Совет может объявить адвокату замечание, предупреждение. А если проступок адвоката настолько серьезный, что порочит честь и достоинство не только самого адвоката, но и всего адвокатского сообщества и адвокатуры, как общественного института, либо адвокат уже привлекался к ответственности — Совет вправе прекратить статус адвоката.

В дисциплинарном производстве предусмотрена процедура примирения доверителя с адвокатом: если примирение состоится и жалоба отозвана, производство прекращается. Чаще всего на этой стадии разрешаются вопросы, связанные с возвратом гонорара.

Жалоба, чтобы она могла быть рассмотрена, должна быть адресована в Адвокатскую палату, членом которой состоит адвокат, в ней необходимо указать ф.и.о. адвоката и адвокатское образование, в котором он работает (если это доверителю известно); ф.и.о. доверителя, его место жительства, средства связи; конкретные действия (бездействие) адвоката, в которых, по мнению доверителя, выразилось нарушение адвокатом своих профессиональных обязанностей; обстоятельства, при которых эти действия совершены, доказательства, подтверждающие их; перечень прилагаемых к жалобе документов.

Например, если доверитель жалуется на адвоката, из-за неявки которого не состоялось судебное заседание, следует приложить копию протокола этого заседания.

Если доверитель жалуется на некавалифицированно составленные адвокатом процессуальные

документы, следует приложить копии этих документов и т.д.

В жалобе следует сразу изложить все имеющиеся претензии к адвокату, так как производство осуществляется только в пределах доводов жалобы.

В любом случае, к жалобе необходимо приложить документы, подтверждающие то, что обратившийся является доверителем адвоката. Как правило, это соглашение. Но если адвокат принял поручение, не составив, в нарушение закона, соглашение, либо участвовал в деле по назначению, доказательством доверительных отношений может служить доверенность (или выписка из реестра нотариуса о том, что доверенность удостоверилась), копии из материалов судебного (или досудебного) производства, из которых следует, что адвокат представлял интересы доверителя (копия ордера, копии процессуальных документов, подписанных адвокатом в интересах доверителя и т. п.), квитанция на оплату услуг адвоката, справка адвокатского образования о внесении доверителем гонорара за устную консультацию, если гонорар уплачен по платежной ведомости и т.д.

Следует учесть, что в компетенцию органов адвокатской палаты не входит рассмотрение спора между доверителем и адвокатом по вопросу о возврате неотработанного гонорара. Этот спор может быть разрешен в судебном порядке.