НЕГОСУДАРСТВЕННОЕ ОБРАЗОВАТЕЛЬНОЕ УЧРЕЖДЕНИЕ ОРГАНИЗАЦИЯ ВЫСШЕГО ОБРАЗОВАНИЯ «РОССИЙСКАЯ АКАДЕМИЯ АДВОКАТУРЫ И НОТАРИАТА»

Курсовая работа по дисциплине Адвокатура
на тему: «Юридическая помощь»

Выполнила:
Студенка 3 года обучения
223 группы
Заочного отделения
Юридического факультета
Стельмах Юлия Евгеньевна

Преподаватель:
к.ю.н., Косов А.В.

Москва 2020

Содержание

Введение……3-4

Глава 1. **Юридическая помощь: содержание и значение**……...5-9

Глава 2. **Адвокатура. Формы адвокатских образований**……..…...9-32

Глава 3. **Нотариат: функции, организация и руководство его деятельностью** ……..…...32-42

Заключение……..……...43

Список использованной литературы……..……..…..44-45

Введение

На данный момент, юридическая помощь - это перспективное, быстроразвивающееся направление в правоохранительной деятельности. Кроме того, право на юридическую помощь – это важный конституционный принцип, закрепленный в Конституции РФ. Статья 48 Конституции РФ гласит: «каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи; в случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно» (ст. 48, п.1). Однако надо отметить, что на сегодняшний день это направление недостаточно хорошо изучено. Причина этого в том, что до недавнего времени основными формами организации юридической помощи были адвокатура, нотариат и правовые (или юрисконсультские) службы, которые создавались на предприятиях, в организациях и общественных объединениях для оказания помощи соответственно этим предприятиям, организациям или объединениям. Теперь же создано поле для новых форм юридической деятельности, это пресловутые «иные формы оказания юридической помощи». Так называют в учебниках все остальные формы оказания юридических услуг, которые не относятся к адвокатуре и нотариату. К сожалению, более точного определения этим формам дать нельзя, так как они представляют великое множество различных форм оказания юридических услуг, причем их перечень является открытым. Это и вносит путаницу в понимание юридической помощи.

Эта работа есть скромная попытка систематизировать формы юридической помощи, осознать их значение и функции и внести хоть какую-то ясность в понятие юридической помощи и ее значение в современном обществе. Это очень актуальная, с моей точки зрения, проблема, так как, несмотря на новизну многих принципов и форм юридической помощи, она (юридическая помощь) хорошо «прижилась» в нашей стране и сейчас в любом городе можно встретить какую-нибудь форму: нотариальную кантору,

или адвокатуру, или частные консультативные фирмы по вопросам права, или даже частные детективные агентства и детективов, которые тоже оказывают юридические услуги.

Потребность в получении юридической помощи возникает постоянно и повсеместно. Практически нет такой сферы жизни или человеческой деятельности, в которой каждому человеку, а не только юристу необходимо знать и уметь применять те или иные правовые нормы. Идет ли речь о работе или учебе, приобретении или продаже товаров, получении услуг, необходимости обращения в государственные или иные органы, участии в деятельности общественных организаций, выборах в парламент и так далее - везде может потребоваться квалифицированная помощь юриста. Для этого и существует юридическая помощь, которая оказывает населению помощь в понимании, осмыслении законодательства и помогает использовать его во благо человека, который нуждается в этой помощи.

Глава 1. Юридическая помощь: содержание и значение

Потребность в получении юридической помощи возникает постоянно и повсеместно. Практически нет такой сферы жизни или человеческой деятельности, в которой не нужно было бы знать и применять те или иные правовые нормы. Идет ли речь о работе или учебе, приобретении или продаже товаров, получении услуг, необходимости обращения в государственные или иные органы, участии в деятельности общественных организаций, выборах в парламент, получении государственных пенсий и социальных пособий и др. - везде может потребоваться квалифицированная помощь юриста.

В соответствии с ч.1 ст.48 Конституции РФ1, каждому гарантируется право на получение квалифицированной юридической помощи. В случаях, предусмотренных законом, юридическая помощь оказывается бесплатно.

Реализация закрепленных в Конституции основных прав и свобод граждан невозможна без включения правового механизма. Гарантия государственной защиты прав и свобод человека, в свою очередь, требует гарантий на получение квалифицированной правовой помощи.

Реализация права каждого защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом, требует знания об этих запретах. Не все члены общества обладают юридической информацией и могут защищать свои права в соответствии с законом, их предоставившим.

В квалифицированной юридической помощи нуждаются различные субъекты общественных отношений: граждане, государственные, общественные, частные, акционерные и другие организации.

Определить орган, полномочный разрешить жалобу или заявление, помочь гражданину составить соответствующий документ, - задача юристов. Составление документов, участие в судах в качестве представителей жалобщиков, истцов, ответчиков, третьих лиц в гражданском судопроизводстве, оказание юридической помощи лицу, привлекаемому к

[1] Конституция Российской Федерации (принята на всенародном голосовании 12 декабря 1993 г

административной ответственности, - все это требует квалифицированной юридической помощи.

При рассмотрении вопросов юридической помощи следует иметь в виду, что положения ст.48 Конституции необходимо увязывать с предписаниями, содержащимися в ст. ст.45, 46 Конституции, согласно которым каждому: а) гарантируется судебная защита прав и свобод; б) обеспечивается возможность защищать свои права и свободы всеми способами, не запрещенными законом.

Квалифицированную юридическую помощь каждый может получить от различных организаций:

суда;

прокуратуры;

нотариата;

специализированных общественных и государственных организаций (общественных объединений потребителей; федеральных и территориальных антимонопольных органов и др.);

юридических служб в учреждениях, предприятиях, организациях;

частных детективных служб;

частных организаций (ООО, АО и т.д.), а так же, индивидуальных предпринимателей без образования юридического лица, специализирующимися на оказании юридических услуг;

общественных приемных органов власти, местного самоуправления;

патентных поверенных;

адвокатуры (в том числе, иностранных государств).

Суды в силу своего статуса, разъясняют гражданам и представителям юридических лиц и организаций порядок обращения в судебный орган, порядок составления иска или заявления об обжаловании действий должностных лиц, в случае выявления ошибок при подаче документов, - в своих определениях указывают на порядок внесений исправлений и устранения недостатков.

То же разъясняют и работники прокуратуры и приемные органов власти при приеме заявлений и обращений граждан.

Юридические службы имеются в министерствах и ведомствах, органах государственной власти и местного самоуправления, на многих предприятиях, в учреждениях, организациях, общественных объединениях. В них работают юристы, знающие специфику соответствующих отраслей хозяйства, участков работы. Они оказывают определенную правовую помощь и работающим там сотрудникам.

Так, например, в соответствии со ст.22 ФЗ «О статусе военнослужащих»[2], юридическая помощь оказывается в порядке, определяемом Правительством Российской Федерации:

органами военного управления и органами военной юстиции в пределах своих функциональных (должностных) обязанностей - всем военнослужащим, гражданам, уволенным с военной службы, и членам их семей по вопросам, связанным с прохождением военной службы;

органами предварительного следствия, прокурором и судом, в производстве которых находится уголовное дело.

Часть потребностей в юридическом обеспечении удовлетворяет нотариат. Основы законодательства России о нотариате[3]от 11 февраля 1993 г. возлагают на нотариат защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами предусмотренных законодательством нотариальных действий от имени Российской Федерации.

При отсутствии в населенном пункте нотариуса нотариальные действия совершают должностные лица органов исполнительной власти, уполномоченные на совершение этих действий.

Ряд норм об оказании юридической помощи населению по государственной и общественной защите прав потребителей содержится в

[2] Федеральный конституционный закон от 31 декабря 1996 г. N 1-ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации"
[3] Гражданский процессуальный кодекс РФ от 14 ноября 2002 г. N 138-ФЗ/

Законе РФ "О защите прав потребителей"[4]от 7 февраля 1992 г. (в ред. от 9 января 1996 г). В нем, например, предусмотрено, что федеральный антимонопольный орган и его территориальные органы вправе обращаться в суд для защиты прав потребителей в случае обнаружения их нарушения. Широкие возможности по оказанию юридической помощи потребителям предоставляются общественным объединениям потребителей, их ассоциациям, союзам. Они наделены, в частности, правом проверять соблюдение прав потребителей и правил торгового, бытового и иных видов обслуживания, участвовать в проведении экспертиз по фактам нарушений прав потребителей.

Оказание юридической помощи гражданам и организациям является основной задачей адвокатуры. Она отделена от государства, работа адвокатов им не оплачивается. Адвокатская деятельность - это 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. В то же время адвокатура не преследует коммерческих целей. Она независима и может противостоять какому бы то ни было стремлению государственных или иных органов либо должностных лиц влиять на нее.

Работа по оказанию юридической помощи населению и юридическим лицам коммерческими организациями и ПБОЮЛ юридического профиля сходна с адвокатской деятельностью, однако, целью такой работы как раз является извлечение прибыли. Но, в связи с востребованностью и такого вида юридической помощи, т.е., преследующей коммерческие цели, следует сделать вывод о ее необходимости и дальнейшем развитии.

В настоящий момент в российском законодательстве сложилась ситуация, при которой четких требований к квалификации лиц, оказывающих юридическую помощь, не существует, что способствует нарушению права граждан на получение квалифицированной юридической помощи, так как, по

[4] Гражданский кодекс Российской Федерации от 30 ноября 1994 г. N 51-ФЗ/

сути, процесс ее оказания выведен из-под контроля государства, которое гарантирует указанное конституционное право. Поэтому представляется, что существовавший ранее порядок лицензирования деятельности по оказанию платных юридических услуг должен быть восстановлен. При лицензировании деятельности по оказанию платных юридических услуг предъявлялись четкие требования к лицам, желающим осуществлять такую деятельность (высшее юридическое образование и стаж работы по юридической специальности не менее трех лет), а также была предусмотрена ответственность за осуществление соответствующей деятельности без лицензии или с нарушением условий ее действия. Подобная практика существует и в ряде зарубежных стран. Например, в США для того чтобы заниматься юридической практикой, необходимо получить патент адвоката.[5]

Исходя из смысла законодательства можно сделать вывод, что в свете проводимой современной политики государства на построение правового государства, его деятельность на создание условий по обеспечению квалифицированной юридической помощью физических и юридических лиц, относится к числу важнейших конституционных положений.

Глава 2. Адвокатура. Формы адвокатских образований

Адвокатура - это добровольное профессиональное объединение квалифицированных юристов, созданное для оказания правовой помощи физическим и юридическим лицам.

Как уже указывалось ранее, в соответствии со ст.48 Конституции РФ каждый имеет гарантированное право на юридическую помощь, когда он в ней нуждается. В случаях, установленных законом, такая помощь оказывается за счет государства.

Услуги, оказываемые адвокатурой, носят особый характер - они относятся к сфере защиты права. В этом смысле адвокатура является в широком смысле слова правоохранительным органом, притом не менее значимым, чем прокуратура и суды. Во всех случаях, когда органы

[5] Уголовно-процессуальный кодекс РФ от 18 декабря 2001 г. N 174-ФЗ (ред. от 18.02.2020)

государства выдвинули против гражданина обвинение, когда лицо задержано или арестовано, когда в суде ведется гражданско-правовой спор, государство признает за человеком право воспользоваться услугами адвоката и обеспечивает реализацию этого права.

Адвокатура - некоммерческая организация, она не преследует цель извлечения прибыли. Гонорары адвокатов - это не прибыль, а оплата их труда.

Адвокатура - не государственная структура, а профессиональное объединение, независимое от органов власти. Адвокаты - не чиновники, а люди «свободной профессии». Только при таком статусе адвокатуры и адвокатов возможны эффективная защита прав и интересов граждан, полемика с государственным обвинением, выявление ошибок следствия и суда[6].

Общая задача адвокатуры - оказание юридической помощи - конкретизируется в отдельных видах этой помощи, к которым относятся:

· консультации и разъяснения, устные и письменные справки по юридическим вопросам;

· составление заявлений, жалоб и других документов правового характера;

· представительство в судах, других государственных органах и организациях по гражданским делам и делам об административных правонарушениях;

· участие в уголовном судопроизводстве в качестве защитника и представителя потерпевшего, гражданского истца и гражданского ответчика;

· участие в качестве представителей в Конституционном Суде Российской Федерации;

· защита прав граждан при оказании им психиатрической помощи;

[6] Федеральный закон от 27 мая 1998 г. N 76-ФЗ "О статусе военнослужащих"/СЗРФ от 1 июня 1998 г., N 22, ст.2331

· участие в качестве представителя доверителя в третейском суде, международном коммерческом арбитраже и иных органах разрешения конфликтов;

· представительство в судах и правоохранительных органах иностранных государств, международных судебных органах;

· участие в качестве представителя в исполнительном производстве при исполнении уголовного наказания и в налоговых правоотношениях;

· иная не запрещенная законом помощь (например, разработка уставов и подготовка к регистрации юридических лиц, заключение контрактов, правовой контроль за учетом и отчетностью, правовое обслуживание коммерческих операций и др.).

Задача каждого адвоката и адвокатуры в целом - не оказание содействия суду, а защита прав и законных интересов лиц, обратившихся за юридической помощью. Но объективно такая деятельность способствует достижению задач, стоящих перед правосудием. Адвокат - не «помощник суда», а слуга своего клиента, интересы которого он обязан защищать всеми законными способами. Клиенту не нужен адвокат, который был бы «помощником суда». Более того, адвокат призван поспорить и с судом при обжаловании приговора или иного судебного решения. Объективно деятельность адвокатуры способствует укреплению законности. Но перед адвокатом нельзя ставить задачу укреплять законность вообще, вне связи с защитой прав и законных интересов конкретного клиента[7].

В основе организации и деятельности адвокатуры лежат следующие правовые принципы: 1) гуманизм, защита прав и свобод человека; 2) законность; 3) добровольность вступления в адвокатуру и членства в ней; 4) самоуправление; 5) независимость адвокатуры и недопустимость государственного и иного вмешательства в ее дела; 6) тайна сведений,

[7] Федеральный закон от 31 мая 2002 г. N 63-ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации"/СЗРФ от 10 июня 2002 г., N 23, ст.2102

доверенных адвокатуре клиентами («адвокатская тайна»); 7) корпоративность и равноправие адвокатов.[8]

Гуманизм - основополагающий принцип, характеризующий адвокатуру как институт, предназначенный для служения человеку, - защиты его доброго имени, чести, достоинства, жизни, здоровья, свободы, личных тайн, собственности, социально-экономических и политических прав. Адвокат, как и врач, - представитель одной из самых гуманных и социально полезных профессий.

Законность как требование, обращенное к адвокату, означает его обязанность вести защиту или представительство только законными средствами; отстаивать законные интересы клиента; немедленно реагировать на нарушения закона судом, прокурором, другими участниками процесса, если эти нарушения ущемляют права и свободы обвиняемого (подозреваемого) или представляемого; обжаловать в интересах и по поручению (или с согласия) клиента незаконные и необоснованные решения суда и других правоприменительных органов.

Добровольность вступления в адвокатуру и членства в ней связана с тем, что адвокатура - не государственный орган, а добровольное объединение юристов-профессионалов, оказывающих правовую помощь. Любой гражданин РФ, имеющий высшее юридическое образование, может подать заявление с просьбой принять его в адвокатуру. Постановление об отказе в приеме в адвокатуру может быть обжаловано в суд. Адвокат вправе в любой момент выйти из коллегии.

Самоуправление адвокатуры состоит в том, что адвокатское сообщество управляет своими делами самостоятельно, решая наиболее важные вопросы на общем собрании (конференции) адвокатов и предоставляя определенные полномочия выборным органам адвокатуры.

Независимость адвокатуры означает недопустимость какого-либо вмешательства в ее дела со стороны органов государства (в том числе

[8] Основы законодательства РФ «О нотариате» от 11 февраля 1993 г. N 4462-I (с изм. и доп. от 27 декабря 2019);

Минюста, прокуратуры, МВД, ФСБ, суда), общественных организаций и отдельных лиц. Обеспечение независимости адвокатуры и адвокатов - обязанность органов государства.

Корпоративность означает объединение адвокатов в профессиональные организации, где все адвокаты соблюдают определенные этические нормы[9] .

Адвокатская тайна - необходимое условие существования адвокатуры. Ее отсутствие исключало бы возможность оказания юридической помощи клиентам, так как они испытывали бы недоверие к адвокату.

В содержание адвокатской тайны включаются: 1) сам факт обращения гражданина к адвокату за юридической помощью и мотивы, побудившие к такому обращению; 2) сведения о преступлении, его участниках, последствиях, данные о личной жизни, сообщаемые обвиняемым или потерпевшим, гражданским истцом, гражданским ответчиком, если нет согласия заинтересованного лица на их разглашение при производстве следствия и в суде; 3) те же сведения, сообщенные адвокату родственниками обвиняемого (подозреваемого) и другими лицами при обращении за юридической помощью; 4) сведения, почерпнутые из уголовного дела при ознакомлении с ним; 5) сведения, сообщенные адвокату лицом, которое он представляет в гражданском, арбитражном или административном процессе; б) сведения, содержащиеся в переписке между адвокатом и обвиняемым (представляемым) и в адвокатских досье[10].

В ст.8 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», «Адвокатской тайной являются любые сведения, связанные с оказанием адвокатом юридической помощи своему доверителю». Это положение, универсальное по своему характеру, распространяется на деятельность адвоката во всех формах судопроизводства.

[9] Закон РФ "О защите прав потребителей" от 7 февраля 1992 г. (в ред. 18.07.2019);
[10] Закон города Москвы от 23 октября 2002 г. N 52 "О представителях Московской городской Думы в квалификационной комиссии при Адвокатской палате города Москвы"/ Тверская, 13. Газета Правительства Москвы. 2002;

Существуют гарантии сохранения адвокатской тайны: 1) требование закона не разглашать сведений, сообщенных в связи с осуществлением защиты и оказанием другой юридической помощи (ч.2 ст.53 УПК); 2) запрет допрашивать в качестве свидетеля защитника обвиняемого и иного адвоката - об обстоятельствах, которые стали им известны в связи с выполнением обязанностей защитника и представителя (пп.1, 2 ч.3 ст.56 УПК); 3) запрет допрашивать в качестве свидетеля представителя по гражданскому (или иному) делу и об обстоятельствах, которые стали ему известны в связи с исполнением обязанностей представителя (п.3 ч.3 ст.56 УПК); 4) разрешение встреч защитника с обвиняемым (подсудимым, осужденным) наедине.

К субъектам сохранения тайны относятся адвокаты и в предпроцессуальный период их деятельности, т.е. до заключения соглашения о защите или представительстве (не подлежат оглашению заданные клиентом вопросы, представленные им документы, составленные адвокатом бумаги и его устные разъяснения).

Адвокат обязан сохранять в тайне доверенные ему сведения бессрочно, даже после смерти лица, доверившего эти сведения, за исключением случаев, когда они служат его реабилитации. Для предания огласке такого рода информации необходимо согласие правопреемников.

Досье адвокатов, журналы учета посетителей и учетно-регистрационные карточки должны храниться в условиях, исключающих возможность ознакомления с ними лиц, не имеющих отношения к адвокатуре.

Адвокат - это лицо, получившее в установленном законом порядке соответствующий статус, позволяющий ему осуществлять все формы адвокатской деятельности. Адвокат не вправе заниматься другой оплачиваемой деятельностью, кроме научной, преподавательской и иной творческой деятельности. Однако он может занимать руководящие должности в сфере науки, преподавания, искусства, а также в общественных организациях.

Адвокатская деятельность не является предпринимательской. Адвокатами не могут быть, в частности, индивидуальными предпринимателями.

Адвокаты иностранных государств вправе оказывать юридическую помощь на территории РФ лишь по вопросам права данного иностранного государства, например, при разрешении правовых споров между гражданами (юридическими лицами) России и этих государств. Эти адвокаты заносятся в специальный реестр, который ведет Минюст России.

Правомочия адвоката в различных формах судопроизводства определяются соответствующим процессуальным законодательством. Для участия в уголовном, гражданском или ином деле адвокат должен иметь удостоверение личности, выдаваемое органами Минюста на основании заключения адвокатской квалификационной комиссии, и ордер на исполнение поручения, выдаваемый соответствующим адвокатским образованием (бюро, консультацией и др.).

Адвокат имеет ряд прав, реализуемых в различных формах судопроизводства, и вне его[11] . Государственные органы, должностные лица, общественные организации обязаны выдавать адвокату запрошенные им документы (справки, характеристики и т.д.) или их заверенные копии.

Адвокат вправе привлечь к поиску необходимых ему сведений, предметов, документов сотрудников частных сыскных служб и своих помощников. Сведения, полученные адвокатом, обнаруженные им предметы и документы становятся доказательствами после представления их следователю, прокурору или суду и приобщения к делу. При проведении опросов лиц, предположительно владеющих информацией, относящейся к делу, адвокат не вправе убеждать их в необходимости отказа от дачи показаний или их изменения и навязывать им свою позицию по делу.

[11] Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации (Отв. ред. Г.П. Ивлиев), М.: Юрайт-Издат, 2018

Специалисты, приглашенные адвокатом на договорной основе, оказывают ему техническую помощь при поисках доказательств, помогают правильно сформулировать вопросы эксперту, высказывают свое мнение по вопросам, подлежащим разрешению по делу. Заключения специалистов-правоведов, не являясь доказательствами, помогают адвокату обосновывать заявляемые им ходатайства и оценивать заключения экспертов.

Адвокат вправе беспрепятственно встречаться со своим доверителем наедине в условиях, обеспечивающих конфиденциальность (в том числе в период содержания его под стражей) без ограничения числа свиданий и их продолжительности. Адвокат вправе снимать копии с материалов дела, в котором он участвует, в том числе с применением технических средств.

Адвокат не может участвовать в деле и подлежит отводу, если он прямо или косвенно заинтересован в исходе расследования или разбирательства дела в суде, в частности если он участвовал в деле в качестве судьи, арбитра, прокурора, следователя, дознавателя, эксперта, специалиста, переводчика; является по данному делу потерпевшим или свидетелем; был должностным лицом, компетенцию которого входило принятие решения в интересах данного лица; состоит в родственных или семейных отношениях с должностным лицом, которое принимало или принимает участие в расследовании или рассмотрении данного дела; оказывает юридическую помощь доверителю, интересы которого противоречат интересам данного лица (ч.4 ст.6 Федерального закона № 63-ФЗ).

Адвокат не вправе принимать поручение, имеющее заведомо незаконный характер, например, с помощью сфальсифицированных документов признавать сделку состоявшейся. Однако адвокат не вправе отказаться от защиты лишь на том основании, что обвиняемый совершил тяжкое преступление. Но если обвиняемый доверительно сообщил адвокату, что он действительно совершил инкриминируемое ему преступление, а официально свою вину отрицает, то адвокат при определении позиции по делу должен исходить из имеющихся в деле доказательств. При их

недостаточности для осуждения адвокат обязан настаивать на вынесении оправдательного приговора. Если же, по мнению адвоката, собранных по делу доказательств достаточно для осуждения, то он может посоветовать клиенту признать вину в его же интересах. При несогласии обвиняемого с таким советом он может отказаться от защитника. Независимо от того, рассказал или не рассказал обвиняемый своему защитнику о совершенном им преступлении, адвокат не вправе, за исключением случаев, когда он убежден в наличии самооговора, занимать по делу позицию вопреки воле доверителя. Если обвиняемый свою вину отрицает, адвокат не вправе утверждать, что вина доказана. В противном случае адвокат оставил бы своего клиента без юридической помощи и превратился бы во «второго обвинителя». В любом уголовном деле при тщательном его изучении могут быть обнаружены противоречия, пробелы, слабые доказательства, процессуальные нарушения, недостаточно проверенные версии, на что должен обратить внимание адвокат, не противопоставляя себя подзащитному[12] .

Закон, как было замечено, допускает только один случай расхождения в, позициях обвиняемого и защитника. Но обвиняемый сохраняет право от такого защитника отказаться, хотя в случаях, предусмотренных в ч.2 ст.52 УПК РФ, он не обязателен для органов расследования и суда.

Закон запрещает негласное сотрудничество адвоката с органами, осуществляющими оперативно-розыскную деятельность[13] . Надо полагать, что и гласное сотрудничество тоже недопустимо. Сотрудничество с органами ОРД подрывало бы доверие граждан к адвокатуре.

Обязанности адвоката состоят в том, что он должен: честно, разумно и добросовестно отстаивать права и законные интересы доверителя всеми не запрещенными законом средствами; постоянно совершенствовать свои профессиональные знания, исполнять решения органов адвокатской палаты (при несогласии с ними он может обратиться в суд); соблюдать кодекс

[12] Комментарий к Федеральному закону "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" (постатейный) /Под ред. А.В. Гриненко - М.: ООО "ТК Велби", 2017;
[13] Правоохранительные органы Российской Федерации: Учебник. - М.: «Былина», 2018;

профессиональной этики адвоката (проект такого кодекса имеется); отчислять из получаемого им вознаграждения средства на общие нужды адвокатской палаты и содержание соответствующих кабинета, коллегии, бюро.

В соответствии со своим статусом, адвокат также обязан участвовать в уголовном судопроизводстве по назначению органов расследования, прокурора и суда, а также оказывать юридическую помощь бесплатно в случаях, предусмотренных законом. Однако защита по назначению, осуществляемая почти по половине уголовных дел, может быть более эффективной, если будут изысканы ресурсы для повышения оплаты труда адвокатов за участие по этим делам.[14]

Статус адвоката в РФ вправе приобрести лицо, которое имеет высшее юридическое образование, полученное в учреждении высшего профессионального образования, имеющем государственную аккредитацию, либо имеет ученую степень по юридической специальности. Такие лица должны иметь стаж работы по юридической специальности не менее двух лет либо пройти стажировку в одном из адвокатских образований продолжительностью от одного года до двух лет. В этих пределах срок стажировки устанавливает Совет адвокатской палаты по рекомендации квалификационной комиссии с учетом индивидуальных особенностей абитуриента (уровня знаний, возраста, характеристик с места работы или учебы и др.). Не могут претендовать на статус адвоката недееспособные, ограниченно дееспособные и лица, имеющие непогашенную или неснятую судимость за совершение умышленного преступления.

В стаж работы по юридической специальности, необходимый для приобретения статуса адвоката, включается работа в качестве: судьи; должностных лиц государственных и муниципальных органов, сотрудников Судебного департамента, для замещения которых требуется высшее юридическое образование; преподавателей юридических дисциплин высших

[14] Правоохранительные органы и судебная система в Российской Федерации. - М.: »Издательство ПРИОР», 2015

и средних учебных юридических заведений; сотрудников научно-исследовательских учреждений, имеющих высшее юридическое образование; адвоката и помощника адвоката; нотариуса.

Адвокат вправе осуществлять свою деятельность на всей территории Российской Федерации без какого-либо дополнительного разрешения, а также на территории других государств при наличии соответствующих международных соглашений.

Лицо, удовлетворяющее указанным требованиям и желающее приобрести статус адвоката, должно обратиться в квалификационную комиссию адвокатской палаты и представить ей необходимые документы[15] . Квалификационная комиссия вправе обратиться в соответствующие органы с запросом о проверке достоверности полученных от претендента документов и сведений. После завершения проверки квалификационная комиссия принимает решения о допуске гражданина к квалификационному экзамену. Отказ в допуске может быть обжалован в суд.

Положение о порядке сдачи квалификационного экзамена и перечень вопросов, предлагаемых претендентам, разрабатывается и утверждается советом Федеральной палаты адвокатов. Квалификационный экзамен состоит из письменных ответов на вопросы (тестирование) и устного собеседования. Вопросы охватывают несколько отраслей права. Статус адвоката присваивается на неопределенный срок и не ограничивается возрастом адвоката. Претендент, успешно сдавший экзамен, приносит присягу и с этого момента становится членом адвокатской палаты.

Территориальный орган Минюста ведет реестр адвокатов субъекта Федерации. После присвоения лицу статуса адвоката квалификационная комиссия сообщает об этом территориальному органу юстиции, который вносит данные об адвокате в региональный реестр и выдает адвокату удостоверение, которое является единственным документом,

[15] Волков В., Подольный А. Как гарантировать квалифицированную юридическую помощь? /Российская юстиция - N 9, сентябрь 2018 г.

подтверждающим статус адвоката. Адвокат вправе состоять в адвокатской палате только одного субъекта Федерации и осуществлять свою деятельность только в одном адвокатском образовании (кабинете, бюро и др.). Адвокат вправе изменить членство в адвокатской палате одного субъекта Федерации на членство в адвокатской палате другого субъекта Федерации. В этом случае данные о нем исключаются из реестра одного субъекта Федерации и включаются в реестр другого субъекта Федерации. Соответственно адвокат сдает прежнее удостоверение личности и получает новое. Этим оформлением занимаются территориальные органы юстиции.

Включение адвокатов в реестр и исключение из него - это форма учета, облегчающая гражданам доступ к адвокатуре, а через нее и к суду, но никоим образом не способ государственного контроля за адвокатурой. Органы Минюста не вправе отказать адвокату во внесении его в реестр и выдаче удостоверения, если он получил статус адвоката решением квалификационной комиссии.

Решения о приостановлении и возобновлении статуса адвоката Совет палаты доводит до сведения территориального органа юстиции для внесения соответствующих сведений в региональный реестр.

Прекращение статуса адвоката равнозначно его исключению из адвокатской палаты. Решение об этом принимает Совет этой палаты субъекта Федерации.

Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» отказался от деления адвокатуры на коллегии, как «традиционные», так и «параллельные», и установил, что в каждом субъекте Федерации действует одно профессиональное объединение адвокатов - палата. Палата имеет свой орган управления - Совет и состоит из структурных подразделений - кабинетов, бюро, коллегий и консультаций. Адвокат вправе выбрать только одну из этих форм организации адвокатуры. Об избранной форме адвокатского образования адвокат обязан уведомить Совет палаты, а тот - региональный орган Минюста.

Адвокатский кабинет создает адвокат, принявший решение осуществлять адвокатскую деятельность индивидуально. Ему могут оказывать содействие помощники и технические сотрудники, не имеющие адвокатских полномочий.

Об учреждении кабинета адвокат уведомляет Совет адвокатской палаты, сообщая при этом сведения о себе, месте нахождения кабинета, способа осуществления телефонной, телеграфной связи между кабинетом и советом палаты. Кабинет не является юридическим лицом, но учредитель кабинета вправе открывать счета в банках, иметь печать, штампы и бланки. Соглашение об оказании юридической помощи заключается между адвокатом - учредителем кабинета и доверителем. Адвокат вправе иметь кабинет в собственных и арендуемых жилых помещениях (с согласия наймодателя).

Коллегия адвокатов лишь по названию похожа на существовавшие до сих пор коллегии. Коллегия адвокатов состоит из двух или большего количества адвокатов любой численности. Коллегия адвокатов действует на основании устава, утверждаемого ее учредителями, и учредительского договора.

Коллегия состоит из учредителей и членов. В учредительском договоре учредители определяют условия передачи коллегии своего имущества, которое после передачи становится собственностью коллегии; порядок участия в деятельности коллегии учредителей и членов; условия приема в коллегию новых членов; права учредителей и членов; условия выхода из коллегии учредителей и членов.

При выходе из коллегии учредитель имеет право на выделение определенной доли собственности.

Коллегия имеет самостоятельный баланс, открывает счета в банках, имеет печать, штампы, бланки. Коллегия вправе иметь свои филиалы, в том числе на территориях других субъектов Федерации и иностранных

государств, если это предусмотрено законодательством этих государств (п.10 ст.22 Закона об адвокатской деятельности).

Коллегия является представителем состоящих в ней адвокатов по их расчетам с доверителями. Соглашения об оказании юридической помощи заключаются между адвокатом и клиентом, однако они регистрируются в документации коллегии. Таким образом, коллегия осведомлена о суммах получаемых адвокатом гонораров. Коллегия не может быть преобразована в коммерческую организацию.

Адвокатское бюро составляют два или большее число адвокатов. В отличие от коллегии их объединяет партнерство. Адвокаты, учредившие бюро, заключают партнерский договор, в котором указываются: срок действия договора; порядок принятия партнерами решений; порядок избрания управляющего партнера и его компетенция; иные существенные условия.

Управляющий партнер ведет общие дела адвокатского бюро, заключает соглашения об оказании юридической помощи клиентам, за исключением случаев, когда такие соглашения заключает другой партнер по доверенности, выданной ему всеми остальными партнерами.

Партнерский договор может быть расторгнут или один либо некоторые партнеры могут выйти из этого договора. С момента прекращения партнерского договора его участники несут солидарную ответственность по неисполненным обязательствам.

В остальном порядок деятельности адвокатского бюро определяется правилами, установленными в отношении адвокатских коллегий.

Юридическая консультация учреждается адвокатской палатой по представлению органа власти соответствующего субъекта Федерации в случаях, когда на территории одного судебного района общее число адвокатов составляет менее двух на одного федерального судью. Число мировых судей в расчет не принимается. Судебные районы пока не созданы,

поэтому необходимо ориентироваться на административно-территориальное деление страны.

Юридические консультации в основном рассчитаны на оказание юридической помощи по назначению дознавателя, следователя, прокурора, суда, а также на оказание некоторых других услуг (жалобы, заявления, бесплатная правовая помощь некоторым категориям граждан и т.д.).

Юридическая консультация является некоммерческой организацией, создаваемой в форме учреждения в соответствии с Гражданским кодексом РФ.

Существуют три формы оплаты труда адвоката. Первая форма - гонорар адвоката, получаемый от клиента на основании заключенного ими гражданско-правового договора (адвокат - представитель доверителя).

Из получаемого вознаграждения адвокат отчисляет средства на: 1) общие нужды палаты; 2) содержание адвокатского образования, где он работает; 3) страхование профессиональной ответственности; 4) иные расходы.

Вторая форма - оплата труда адвоката, назначенного дознавателем, следователем, прокурором, судом без заключения соглашения с клиентом, осуществляемая из средств федерального бюджета. Дополнительное вознаграждение этим адвокатам может быть выплачено из средств адвокатской палаты.

Третья форма - бесплатная защита интересов лиц, указанных в законе (участников войны, несовершеннолетних и др.), и лиц, которых сама адвокатура освобождает от уплаты вознаграждения, о чем уже говорилось.

Адвокат вправе пригласить помощника на условиях трудового договора. Помощник не вправе заниматься адвокатской деятельностью. Он может оказывать адвокату лишь организационно-техническое содействие.

Адвокат, имеющий адвокатский стаж не менее пяти лет, вправе иметь стажеров. Ими могут быть лишь лица, имеющие высшее юридическое образование. Срок стажировки - от одного года до двух лет. Стажер не

вправе самостоятельно заниматься адвокатской деятельностью, но он может вести гражданские дела по доверенности при наличии согласия доверителя, участвовать в изучении уголовного дела и под руководством адвоката выполнять некоторые другие обязанности.

Новый закон закрепил статус адвоката, который отвечает современным реалиям. В обществе бытует мнение, что адвокаты за большие деньги готовы перевернуть реальность с ног на голову, чтобы в целях больших заработков выгородить преступника, соответственно препятствуя осуществлению правосудия. Но это не так.

Адвокат, защищая своего доверителя, тем самым осуществляет функцию контроля за правильностью производства процессуальных действий на всех стадиях судопроизводства, что является залогом соблюдения законности в отношении его доверителя.

Адвокатская палата субъекта Российской Федерации представляет собой объединение всех адвокатов субъекта федерации, которая создается не для совместного осуществления юридической помощи, а для обеспечения корпоративных интересов. Без такой интеграции невозможно добиться реальной независимости адвокатуры как необходимого условия адвокатской деятельности. При этом под корпоративными интересами следует понимать не интересы отдельных адвокатов и даже не механическое сложение интересов входящих в корпорацию адвокатов. Частный интерес отдельного адвоката может в некоторых случаях даже противоречить интересам адвокатского сообщества как такового.

Для обеспечения нормального функционирования адвокатуры как корпорации необходимы, в частности, обеспечение доступности юридической помощи на всей территории Российской Федерации и обеспечение бесплатной юридической помощью отдельных категорий клиентов. По понятным причинам выполнение этих задач далеко не всегда совпадает с частными интересами отдельных адвокатов. Поэтому адвокатская палата должна осуществлять как представительство и защиту

интересов адвокатов в органах государственной власти, органах местного самоуправления, общественных объединениях и иных организациях, так и контроль за профессиональной подготовкой лиц, допускаемых к осуществлению адвокатской деятельности, соблюдением адвокатами кодекса профессиональной этики адвоката.

Будучи негосударственной и некоммерческой организацией, адвокатская палата не является общественной организацией, так как, во-первых, не основана на добровольности вхождения в нее адвокатов и, во-вторых, не может быть ликвидирована ни по воле ее членов, ни по решению каких-либо государственных органов. Членство в адвокатской палате является обязательным условием допуска к адвокатской деятельности. Адвокатское сообщество в лице квалификационной комиссии при соответствующей адвокатской палате, наделенной правом присвоения статуса адвоката, и совета адвокатской палаты, наделенного правом прекращения статуса адвоката, само формирует свой кадровый состав. Такой способ формирования корпорации характерен для юридических сообществ при необходимости обеспечения независимости членов корпорации. Так же как и адвокатская палата, не подлежат ликвидации ни нотариальная палата, ни тем более судейское сообщество.

Адвокатская палата является единственной формой объединения всех адвокатов субъекта Российской Федерации независимо от организационной формы адвокатского образования. Поэтому на совет адвокатской палаты закон возлагает определение порядка оказания юридической помощи адвокатами, участвующими в качестве защитников в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия, прокурора или суда, и в иных случаях; доведение этого порядка до сведения указанных органов, а также адвокатов; контроль за его исполнением адвокатами.

Они действуют на основании общих положений Федерального закона от 31 мая 2002 г. N 63-ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации".

Высшим органом адвокатской палаты, где решаются основные вопросы адвокатского сообщества региона, является собрание входящих в нее адвокатов. В случае, когда палата насчитывает более 300 членов, организовать проведение собрания собрание затруднительно даже с точки зрения технической: непросто подобрать помещение, способное вместить не менее двух третей адвокатов палаты (численность адвокатской палаты г. Москвы - 6629 адвокатов, более тысячи адвокатов насчитывают адвокатские палаты Санкт-Петербурга и Московской области), на многотысячной аудитории невозможно обеспечить демократическое обсуждение даже самых простых вопросов[16]. Поэтому в случаях, когда адвокатская палата насчитывает более трехсот членов, закон предписывает проведение не собраний, а конференций, т.е. собраний делегатов, избранных от адвокатских образований. Утверждение порядка определения норм представительства и порядка избрания делегатов на конференцию относится к компетенции предыдущей конференции.

Совет адвокатской палаты формируется собранием (конференцией) и ему подотчетен. Число членов совета определяется собранием (конференцией), но не может быть более 15 человек. Один раз в два года состав совета должен обновляться не менее чем на одну треть.

В соответствии со ст.31 ФЗ «Об адвокатской деятельности…» Совет осуществляет следующие полномочия:

1) избирает из своего состава президента адвокатской палаты сроком на четыре года и по его представлению одного или нескольких вице-президентов сроком на два года, определяет полномочия президента и вице-президентов. При этом одно и то же лицо не может занимать должность президента адвокатской палаты более двух сроков подряд;

[16] Невская О.В. Что такое квалифицированная юридическая помощь? / "Адвокат", N 11, ноябрь 2018 г.

2) в период между собраниями (конференциями) адвокатов принимает решения о досрочном прекращении полномочий членов совета, статус адвоката которых прекращен или приостановлен. Данные решения вносятся на утверждение очередного собрания (конференции) адвокатов;

3) определяет норму представительства на конференцию и порядок избрания делегатов;

4) обеспечивает доступность юридической помощи на всей территории субъекта Российской Федерации, в том числе юридической помощи, оказываемой гражданам Российской Федерации. В этих целях совет принимает решения о создании по представлению органа исполнительной власти субъекта Российской Федерации юридических консультаций и направляет адвокатов для работы в юридических консультациях в порядке, установленном советом адвокатской палаты;

5) определяет порядок оказания юридической помощи адвокатами, участвующими в качестве защитников в уголовном судопроизводстве по назначению органов дознания, органов предварительного следствия, прокурора или суда; доводит этот порядок до сведения указанных органов, адвокатов и контролирует его исполнение адвокатами;

6) определяет порядок выплаты вознаграждения за счет средств адвокатской палаты адвокатам, оказывающим юридическую помощь гражданам Российской Федерации бесплатно;

7) представляет адвокатскую палату в органах государственной власти, органах местного самоуправления, общественных объединениях и иных организациях;

8) содействует повышению профессионального уровня адвокатов, в том числе утверждает программы повышения квалификации адвокатов и обучения стажеров адвокатов, организует профессиональное обучение по данным программам;

9) рассматривает жалобы на действия (бездействие) адвокатов с учетом заключения квалификационной комиссии;

10) защищает социальные и профессиональные права адвокатов;

11) содействует обеспечению адвокатских образований служебными помещениями;

12) организует информационное обеспечение адвокатов, а также обмен опытом работы между ними;

13) осуществляет методическую деятельность;

14) созывает не реже одного раза в год собрания (конференции) адвокатов, формирует их повестку дня;

15) распоряжается имуществом адвокатской палаты в соответствии со сметой и с назначением имущества;

16) утверждает регламенты совета и ревизионной комиссии, штатное расписание аппарата адвокатской палаты;

17) определяет размер вознаграждения президента и вице-президентов, других членов совета адвокатской палаты и членов ревизионной и квалификационной комиссий в пределах утвержденной собранием (конференцией) адвокатов сметы расходов на содержание адвокатской палаты;

18) ведет реестр адвокатских образований и их филиалов на территории соответствующего субъекта Российской Федерации;

19) дает в пределах своей компетенции по запросам адвокатов разъяснения по поводу возможных действий адвокатов в сложной ситуации, касающейся соблюдения этических норм, на основании кодекса профессиональной этики адвоката.

Совет адвокатской палаты является органом управления юридического лица - адвокатской палаты. Как орган управления адвокатской палаты, совет не наделен теми правами, которыми не наделена и сама палата, в частности, правом заниматься адвокатской деятельностью.

Избранный советом президент адвокатской палаты, помимо представительских функций, которые возложены на него в соответствии с п.7

комментируемой статьи, должен осуществлять и текущее руководство работой совета:

организовывать и планировать работу совета и обеспечивать подготовку вопросов для рассмотрения на его заседаниях;

председательствовать на заседаниях совета;

распоряжаться кредитами в пределах утвержденной сметы;

вести переписку от имени совета с предприятиями, учреждениями, организациями и отдельными гражданами;

руководить работой аппарата совета, осуществлять прием и увольнение работников аппарата;

осуществлять контроль за исполнением решений общего собрания (конференции) и совета адвокатской палаты.

Свои полномочия президент адвокатской палаты может перепоручать вице-президентам и другим членам совета в соответствии с утвержденным советом распределением обязанностей.

Президент адвокатской палаты является по должности председателем квалификационной комиссии при адвокатской палате.

Ревизионная комиссия является органом адвокатской палаты, формируется собранием (конференцией) адвокатов и подотчетна только собранию (конференции). Она избирается из числа адвокатов, сведения о которых внесены в региональный реестр соответствующего субъекта Российской Федерации.

Единственной функцией ревизионной комиссии является контроль за финансово-хозяйственной деятельностью адвокатской палаты и ее органов. Ревизионная комиссия проверяет соответствие расходов адвокатской палаты на содержание аппарата совета адвокатской палаты, на содержание юридических консультаций, выплату вознаграждений членам совета, ревизионной и квалификационной комиссий, выплату дополнительных вознаграждений адвокатам, осуществляющим в случаях, предусмотренных законодательством, адвокатскую деятельность бесплатно и по назначению, а

также других расходов, производимых адвокатской палатой и ее органами. Ревизионная комиссия не осуществляет контроль за финансово-хозяйственной деятельностью адвокатских образований.

при адвокатской палате субъекта Российской Федерации создается квалификационная комиссия для формирования адвокатского сообщества путем присвоения претенденту статуса адвоката и путем дачи заключений о прекращении статуса адвоката.

Квалификационная комиссия не является органом адвокатской палаты. Содержащая в своем составе не только адвокатов, но и представителей государства и судей, квалификационная комиссия создается и функционирует при адвокатской палате. Квалификационная палата, не являясь органом адвокатской палаты, ей не подотчетна - ни в компетенцию собрания (конференции) адвокатов, ни в компетенцию совета адвокатской палаты не входит заслушивание отчетов квалификационной комиссии.

К числу законов субъектов Российской Федерации, которыми определяется порядок избрания представителей в квалификационной комиссии от законодательного (представительного) органа государственной власти субъекта Российской Федерации, относится Закон города Москвы от 23 октября 2002 г. N 52 "О представителях Московской городской Думы в квалификационной комиссии при Адвокатской палате города Москвы"[17] .

Такими представителями могут быть граждане Российской Федерации - жители города Москвы, имеющие высшее юридическое образование и стаж работы по юридической специальности не менее 5 лет.

Представителями Думы не могут быть избраны: 1) депутаты законодательных (представительных) органов государственной власти и органов местного самоуправления; 2) государственные и муниципальные служащие; 3) лица, признанные судом недееспособными или ограниченные судом в дееспособности; 4) лица, стоящие на учете в наркологических или

[17] Резник Г. В адвокатуре завелся вирус коммерции, но эпидемия предотвратима/ Российская юстиция 2017, N 11

психологических диспансерах; 5) лица, имеющие неснятую или непогашенную судимость в установленном законом порядке (ст.1).

Каждый депутат Московской городской Думы (далее - Дума) обладает правом внесения кандидатуры для избрания представителем Думы.

Всероссийским съездом адвокатов образуется Федеральная палата адвокатов. Федеральная палата является общероссийской негосударственной некоммерческой организацией, объединяющей адвокатские палаты субъектов Российской Федерации на основе обязательного членства.

Как орган адвокатского самоуправления в Российской Федерации, Федеральная палата создается в целях представительства и защиты интересов адвокатов в органах государственной власти, органах местного самоуправления, координации деятельности адвокатских палат, обеспечения высокого уровня оказываемой адвокатами юридической помощи.

Она является организацией, уполномоченной на представление интересов адвокатов и адвокатских палат субъектов Российской Федерации в отношениях с федеральными органами государственной власти при решении вопросов, затрагивающих интересы адвокатского сообщества, в том числе вопросов, связанных с выделением средств федерального бюджета на оплату труда адвокатов, участвующих в уголовном судопроизводстве в качестве защитников по назначению органов дознания, органов предварительного следствия, прокурора или суда.

Федеральная палата адвокатов является юридическим лицом, имеет смету, расчетный и другие счета в банках в соответствии с законодательством Российской Федерации, печать, штампы и бланки со своим наименованием.

Высшим органом Федеральной палаты адвокатов является Всероссийский съезд адвокатов.

Полномочия Всероссийского съезда адвокатов, перечисленные в п.2 статьи 36 Закона об адвокатуре, составляют исключительную компетенцию собрания (конференции). Только съезд вправе принимать устав Федеральной

палаты адвокатов и кодекс профессиональной этики адвоката, устанавливать нормы представительства на съезд, формировать совет Федеральной палаты адвокатов и принимать решение о досрочном прекращении полномочий его членов, избирать ревизионную комиссию, определять размеры отчислений адвокатских палат на общие нужды Федеральной палаты адвокатов, утверждать смету расходов на содержание палаты и отчеты о расходовании средств. Никакой иной орган, кроме Всероссийского съезда адвокатов, не уполномочен утверждать регламенты Всероссийского съезда адвокатов и совета Федеральной палаты адвокатов, утверждать штатное расписание аппарата органов Федеральной палаты адвокатов палаты и решать другие вопросы, отнесенные Законом к его ведению.

Совет Федеральной палаты адвокатов является ее исполнительным органом, действующим на постоянной основе и наделенным в связи с этим управленческими функциями, необходимыми для осуществления возложенных на него задач.

Он формируется Всероссийским съездом адвокатов в количестве 36 человек и ему подотчетен. Один раз в два года состав совета должен обновляться не менее чем на одну треть.

Глава 3. Нотариат: функции, организация и руководство его деятельностью

Нотариат представляет собой систему государственных органов и должностных лиц, на которых возложено удостоверение бесспорных прав и фактов, свидетельствование документов, выписок из них, придание документам исполнительной силы и выполнение в установленном законом порядке других предусмотренных законом действий в целях обеспечения защиты прав и охраняемых законом интересов граждан и юридических лиц.

Нотариальные действия от имени государства совершают нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах или занимающиеся частной практикой, а также должностные лица органов исполнительной власти и консульских учреждений в соответствии с их компетенцией.

Охрана прав граждан и юридических лиц, их законных интересов осуществляется посредством совершения нотариусом предусмотренных законом нотариальных действий. Основами законодательства Российской Федерации о нотариате (далее - Основы) предусматривается 20 видов нотариальных действий, в их числе:

удостоверение сделок;

выдача свидетельств о праве собственности на долю в общем имуществе супругов;

наложение и снятие запрещения отчуждения имущества;

свидетельствование верности копий документов и выписок из них;

свидетельствование подлинности подписи на документах;

свидетельствование верности перевода документов с одного языка на другой;

удостоверение факта нахождения гражданина в живых;

удостоверение факта нахождения гражданина в определенном месте;

удостоверение тождественности гражданина с лицом, изображенным на фотографии;

удостоверение времени предъявления документов;

передача заявлений физических и юридических лиц другим физическим и юридическим лицам;

принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг;

совершение исполнительной надписи;

совершение протеста векселей;

предъявление чеков к платежу и удостоверение неоплаты чеков;

принятие на хранение документов;

совершение морских протестов;

обеспечение доказательств;

выдача свидетельств о праве на наследство;

принятие мер к охране наследственного имущества[18] .

Этот перечень не является исчерпывающим. Законодательными актами РФ могут быть предусмотрены и другие нотариальные действия. Нотариальные действия классифицируются по их направленности следующим образом:

направленные на удостоверение бесспорных прав;

направленные на удостоверение бесспорных фактов;

направленные на придание долговым и платежным документам исполнительной силы;

охранительные нотариальные действия, к которым обычно относят принятие мер к охране наследственного имущества, наложение запрета отчуждения имущества и принятие документов на хранение[19].

Данная классификация в известной мере носит условный характер, так как все без исключения нотариальные действия в широком смысле являются правоохранительными. Но она позволяет выделить в единой правоохранительной функции нотариата ее различные направления.

Нотариальные действия эффективно обеспечивают охрану и защиту бесспорных прав и интересов в том случае, если эти действия совершаются в соответствии с установленными законом правилами. Между участниками нотариального производства возникают взаимные права и обязанности, составляющие содержание нотариальных процедурных или процессуальных правоотношений. Права и обязанности участников этих правоотношений, с одной стороны, гарантируют защиту прав и охраняемых законом интересов граждан и организаций при совершении нотариальных действий, а с другой - обеспечивают реализацию нотариальной функции.

Нотариальная функция не сводится лишь к совершению нотариальных действий. Удостоверение фактов, копий документов и другие нотариальные действия в отношении граждан и организаций совершаются таким образом,

[18] Волков В., Подольный А. Как гарантировать квалифицированную юридическую помощь? // Российская юстиция - N 9, сентябрь 2018 г.

[19] Филиппов В. У защитника не должно быть прав больше, чем у подзащитного/ Российская юстиция - N 7;

чтобы при этом не были затронуты (ущемлены) права третьих лиц, государственные и общественные интересы. Нотариальная функция является юрисдикционной функцией. Нотариус обязан, установив фактические обстоятельства по конкретному нотариальному действию, применить соответствующую правовую норму. Все действия совершаются в заранее установленной последовательности и по строго регламентированным правилам, отступление от которых может привести к недействительности нотариального акта. Нотариус, оказывая физическим и юридическим лицам содействие в осуществлении их прав и законных интересов, разъясняя права и обязанности, а также юридические последствия совершаемых нотариальных действий, тем самым стабилизирует гражданский оборот, предупреждает возможность нарушения прав и интересов его участников.

Ряд юридических фактов и обстоятельств, некоторые виды сделок требуют обязательного нотариального удостоверения. Аналогичные требования предъявляются к некоторым документам. В других случаях нотариальные действия по удостоверению бесспорных прав и фактов совершаются в зависимости от волеизъявления граждан и организаций. Но и в этих случаях они совершаются по общим для всех нотариальных действий правилам, обеспечивающим соблюдение прав и интересов других лиц, законность и правопорядок.

Компетенция нотариусов, занимающихся частной практикой, и нотариусов, работающих в государственных нотариальных конторах, за некоторым исключением одинакова. Обычно именно нотариусы, работающие в государственных нотариальных конторах, выдают свидетельства о праве на наследство, принимают меры к охране наследственного имущества, выдают пережившему супругу свидетельство о праве собственности в случае смерти одного из супругов. В случаях отсутствия в определенных местностях ведение наследственных дел и совершение обусловленных этим нотариальных действий возлагается приказом соответствующего органа юстиции на нотариусов, занимающихся

частной практикой. Общими для всех нотариусов являются и правила совершения нотариальных действий, и правовая сила нотариальных актов. В отличие от нотариуса, работающего в государственной нотариальной конторе, нотариус, занимающийся частной практикой, несет по решению суда личную имущественную ответственность в случае причинения ущерба нотариальными действиями, совершенными в противоречии с действующим законодательством или за умышленное разглашение сведений о совершенном нотариальном действии, т.е. за разглашение тайны нотариальных действий. Для обеспечения реальности возмещения причиненного ущерба нотариус, занимающийся частной практикой, обязан страховать свою профессиональную ответственность.

Таким образом, определяющим правовую природу нотариата признаком, следует считать его юрисдикционную, правоохранительную функцию. Эта функция определяет порядок и структуру нотариата, его компетенцию и, наконец, методы его деятельности, составляющие основу нотариальной процессуальной формы.

В системе правоохранительных органов нотариат наиболее тесно связан с судом, нотариат даже иногда называют органом предварительного, превентивного правосудия.

Нотариат и суд осуществляют единую функцию предварительного и последующего контроля за соблюдением законности в гражданском обороте. Поэтому их деятельность тесно соприкасается. При совершении некоторых действий нотариальный орган, как и суд, руководствуется нормами ГПК, принудительное взыскание по исполнительной надписи осуществляется по правилам исполнительного производства и т.п.

В отличие от суда, который рассматривает в гражданском процессе споры о праве, нотариат выполняет функции, направленные на юридическое закрепление гражданских прав и предупреждение их возможного нарушения в будущем. Таким образом, деятельность нотариата имеет предупредительный характер. Нотариально удостоверенный договор

облегчает заинтересованной стороне доказывание своего права, поскольку содержание договора, подлинность подписей участников сделки, время и место ее совершения и другие обстоятельства, официально зафиксированные нотариусом, являются очевидными и достоверными. Предметом нотариальной деятельности являются дела, в которых отсутствует спор о праве гражданском. Если в ходе выполнения нотариальных действий такой спор возникает, то он должен быть рассмотрен в суде. Суд также рассматривает жалобы на нотариальные действия или отказ в их совершении, нотариальные акты оспариваются в порядке искового производства в суде общей юрисдикции или арбитражном суде.

Нормы, регулирующие организацию и деятельность нотариата, составляют самостоятельную отрасль законодательства. Она самым тесным образом связана с такими отраслями законодательства, как гражданское, гражданское процессуальное, семейное, земельное, трудовое, жилищное. При совершении нотариальных действий, составляющих компетенцию нотариата, нотариусу приходится не только применять законодательство о нотариате, но и обращаться к нормам указанных отраслей законодательства. Так, при удостоверении договора купли-продажи жилого дома или квартиры нотариус руководствуется целым рядом норм гражданского, семейного, жилищного кодексов, разъясняет их содержание обратившимся к нему гражданам и должностным лицам[20].

На должность нотариуса назначаются граждане Российской Федерации, имеющие высшее юридическое образование, прошедшие стажировку сроком не менее одного года в государственной нотариальной конторе или у нотариуса, занимающегося частной практикой, сдавшие квалификационный экзамен и получившие лицензию на право нотариальной деятельности.

Лицензия на право нотариальной деятельности (далее лицензия) выдается уполномоченными на то органами юстиции республик в составе

[20] Калиниченко Т. Конституционные основы деятельности нотариата /Российская юстиция - N 7, июль - 2017

Российской Федерации, краев, областей, автономной области, автономных округов, городов Москвы и Санкт-Петербурга в течение месяца после сдачи квалификационного экзамена на основе решения квалификационной комиссии. Порядок выдачи лицензии устанавливается Министерством юстиции Российской Федерации. Квалификационная комиссия, принимающая экзамен у лиц, прошедших стажировку и желающих заниматься нотариальной деятельностью, образуется при органах юстиции республик в составе Российской Федерации, краев, областей, автономной области, автономных округов с участием представителей соответствующих нотариальных палат.

Порядок назначения на должность нотариуса и прекращения им своих полномочий заключается в следующем:

должность нотариуса учреждается и ликвидируется органом юстиции совместно с нотариальной палатой. Они же определяют количество должностей нотариусов в нотариальном округе;

наделение нотариуса полномочиями на основании рекомендаций нотариальной палаты производится Министерством юстиции РФ или по его поручению органом юстиции - на конкурсной основе из числа лиц, имеющих лицензии[21] .

Увольнение нотариуса, работающего в государственной нотариальной конторе, производится в соответствии с законодательством о труде Российской Федерации.

Нотариус, занимающийся частной практикой, слагает полномочия по собственному желанию либо освобождается от полномочий на основании решения суда о лишении его права нотариальной деятельности в случаях:

· осуждения его за совершение умышленного преступления после вступления приговора в законную силу;

· ограничения дееспособности или признания недееспособным в установленном законом порядке;

[21] Назаров В.Л., Сазонова М.И. О дисциплинарной ответственности нотариусов /Российская юстиция - N 4, апрель 2000

· по ходатайству нотариальной палаты за неоднократное совершение дисциплинарных проступков, нарушение законодательства, а также в случае невозможности исполнять профессиональные обязанности по состоянию здоровья (при наличии медицинского заключения) и в других случаях, предусмотренных законодательными актами Российской Федерации (ст.12 Основ) .

Нотариальная деятельность не является предпринимательской и не преследует цели извлечения прибыли. Поэтому нотариусы не вправе: а) заниматься самостоятельной предпринимательской и иной деятельностью, кроме нотариальной, научной и преподавательской, б) оказывать посреднические услуги при заключении договоров.

Государственные нотариальные конторы открываются и упраздняются Министерством юстиции РФ или по его поручению министерствами юстиции республик в составе Российской Федерации, органами юстиции краев, областей, автономной области, автономных округов, городов Москвы и Санкт-Петербурга. Как правило, они создаются в городах, а в крупных городах - в каждом городском районе.

Нотариус, занимающийся частной практикой, вправе иметь контору. Он может открывать в любом банке расчетный и другие счета, в том числе валютный, иметь имущественные и личные неимущественные права и обязанности, нанимать и увольнять работников, распоряжаться поступившим доходом, выступать в суде от своего имени и совершать другие действия в соответствии с действующим законодательством.

При совершении нотариальных действий нотариусы обладают равными правами и несут одинаковые обязанности независимо от того, работают ли они в государственной нотариальной конторе или занимаются частной практикой. Оформленные нотариусами документы имеют одинаковую юридическую силу.

Контроль за деятельностью нотариусов в зависимости от его предмета подразделяется на два вида: а) контроль за совершением нотариальных

действий; б) контроль за исполнением нотариусами профессиональных обязанностей.

Контроль за правильностью совершения нотариальных действий, или контроль по существу нотариальной функции, осуществляется судами. Суд в порядке искового производства рассматривает возникший между заинтересованными лицами спор о праве, основанный на совершенном нотариальном действии. В таком же порядке суды рассматривают и требования о возмещении причиненного нотариусами, занимающимися частной практикой, ущерба.

Контроль за исполнением профессиональных обязанностей нотариусами, работающими в государственных нотариальных конторах, осуществляют органы юстиции, а нотариусами, занимающимися частной практикой, - нотариальные палаты. Контроль за соблюдением налогового законодательства осуществляют налоговые органы в порядке и в сроки, предусмотренные законодательством Российской Федерации.

Одной из новаций Основ является введение новых субъектов нотариальных правоотношений - стажера и помощника нотариуса, а также урегулирования их правового статуса.

Стажером может быть гражданин, имеющий высшее юридическое образование и претендующий на сдачу экзаменов для получения лицензии на право нотариальной деятельности.

За совершение нотариальных действий, составление проектов документов, выдачу копий (дубликатов) документов и выполнение технической работы нотариус, работающий в государственной нотариальной конторе, взимает государственную пошлину по ставкам, установленным законодательством Российской Федерации.

За выполнение тех же действий, нотариус, занимающийся частной практикой, взимает плату по тарифам, соответствующим размерам государственной пошлины, предусмотренной за совершение аналогичного действия в государственной нотариальной конторе. В других случаях тариф

определяется соглашением между физическими и юридическими лицами, обратившимися к нотариусу, и нотариусом.

Государственная пошлина за совершение нотариальных действий поступает в местный бюджет, за счет которого содержатся государственные нотариальные конторы. Источником финансирования деятельности нотариуса, занимающегося частной практикой, являются денежные средства, полученные им за совершение нотариальных действий и оказание услуг правового и технического характера, другие финансовые поступления, не противоречащие законодательству Российской Федерации. Денежные средства, полученные им, после уплаты налогов, других обязательных платежей, в том числе членских взносов в соответствующую палату поступают в его собственность.

Объединением частных нотариусов является нотариальная палата - некоммерческая организация, представляющая собой профессиональное объединение, основанное на обязательном членстве нотариусов, занимающихся частной практикой. Нотариальные палаты субъектов Российской Федерации осуществляют наряду с другими и публично-правовые функции. Нотариальные палаты образуются в каждой республике в составе Российской Федерации, крае, области, автономной области, автономном округе, городах Москве и Санкт-Петербурге.

Нотариальные палаты в обязательном порядке являются членами Федеральной нотариальной палаты, которая представляет собой профессиональное объединение нотариальных палат.

Наряду с государственными и частными нотариусами нотариальные действия осуществляют и иные органы. Так, при отсутствии в населенных пунктах нотариусов нотариальные действия выполняют должностные лица органов исполнительной власти. Объем данных действий определяется законом, например, удостоверение доверенностей, завещаний, свидетельство подлинности копий документов и выписок из них, подписей на документы и др.

За пределами Российской Федерации нотариальные действия для российских граждан и организаций могут совершать должностные лица консульских учреждений Российской Федерации, например, выдача свидетельства о праве на наследство, свидетельство подлинности перевода документов с одного языка на другой, о нахождении гражданина в живых или в определенном месте, принятие в депозит денежных сумм и ценных бумаг, совершение морских протестов и др.

Завещания и доверенности, приравненные к нотариальным, могут удостоверяться и иными должностными лицами, например, командирами воинских частей и соединений, начальниками военных учебных заведений и учреждений, капитанами морских и речных судов, плавающих под флагом Российской Федерации, главными или дежурными врачами, начальниками исправительных учреждений.

Необходимо отметить, что за последние годы идет бурное развитие нотариата. Это обусловлено развитием рыночных отношений в России, и, как следствие этого, гражданско-правовых отношений. Приватизация обусловила развитие рынка недвижимости, предприятий, сделки по которым требуют обязательного нотариального удостоверения.

Таким образом, можно отметить, что нотариат является обязательным элементом рыночной экономики, и в дальнейшем нагрузка на нотариат будет только расти.

Заключение

Юридическая помощь это: государственная, негосударственная или частная (коммерческая) деятельность профессиональных юристов по оказанию квалифицированной помощи физическим и юридическим лицам в понимании, правильном использовании и соблюдении законодательства, консультации по юридическим вопросам и вопросам права, которая направленная на защиту и способствует осуществлению прав и законных интересов граждан.

Действительно, юридическая помощь бывает государственной (государственный нотариат), негосударственной (коллегии адвокатов) или частной (юридические консультативные конторы, частные нотариусы, адвокаты, не входящие в коллегии адвокатов и занимающиеся частной практикой). Профессиональность юристов и квалифицированность помощи является конституционной гарантией и необходимым условием оказания юридической помощи. Это положение, гарантированное Конституцией РФ, говорит о том, что все люди (это и адвокаты, и нотариусы, и люди, занимающиеся иными видами оказания юридической помощи), занимающиеся оказанием юридической помощи должны иметь высшее юридическое образование. Тем самым обеспечивается квалифицированность помощи. Нормативно-правовую базу исследования составили законодательные и подзаконные акты, регулирующие как общие, так и специальные аспекты квалифицированной юридической помощи.

Список использованной литературы

1. Конституция Российской Федерации (принята на всенародном голосовании 12 декабря 1993 г;

2. Федеральный конституционный закон от 31 декабря 1996 г. N 1-ФКЗ "О судебной системе Российской Федерации";

3. Гражданский процессуальный кодекс РФ от 14 ноября 2002 г. N 138-ФЗ/ СЗРФ от 18 ноября 2002 г. N 46 ст.4532;

4. Гражданский кодекс Российской Федерации от 30 ноября 1994 г. N 51-ФЗ;

5. Уголовно-процессуальный кодекс РФ от 18 декабря 2001 г. N 174-ФЗ (ред. от 18.02.2020);

6. Федеральный закон от 27 мая 1998 г. N 76-ФЗ "О статусе военнослужащих"/СЗРФ от 1 июня 1998 г., N 22, ст.2331;

7. Федеральный закон от 31 мая 2002 г. N 63-ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации";

8. Основы законодательства РФ «О нотариате» от 11 февраля 1993 г. N 4462-I (с изм. и доп. от 27 декабря 2019)/;

9. Закон РФ "О защите прав потребителей" от 7 февраля 1992 г. (в ред. от 18.07.2019 г);

10. Закон города Москвы от 23 октября 2002 г. N 52 "О представителях Московской городской Думы в квалификационной комиссии при Адвокатской палате города Москвы"/ Тверская, 13. Газета Правительства Москвы. 2002. 19 ноября;

11. Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации (постатейный) (под ред. Г.А. Жилина) (издание 2-е, переработанное и дополненное). - М.: ТК Велби, 2015;

12. Комментарий к Гражданскому процессуальному кодексу Российской Федерации (Отв. ред. Г.П. Ивлиев), М.: Юрайт-Издат, 2018;

13. Комментарий к Федеральному закону "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" (постатейный) /Под ред. А.В. Гриненко - М.: ООО "ТК Велби", 2017;

14. Правоохранительные органы Российской Федерации: Учебник. - М.: «Былина», 2018;

15. Правоохранительные органы и судебная система в Российской Федерации. - М.: »Издательство ПРИОР», 2015;

16. Волков В., Подольный А. Как гарантировать квалифицированную юридическую помощь? /Российская юстиция;

17. Горшкова С.А. Европейская защита прав человека и реформирование российской судебной правовой системы/ Журнал российского права - N 7, июль 2018 г.;

18. Невская О.В. Что такое квалифицированная юридическая помощь? / "Адвокат", N 11, ноябрь 2018 г.;

19. Резник Г. В адвокатуре завелся вирус коммерции, но эпидемия предотвратима/ Российская юстиция 2017;

20. Волков В., Подольный А. Как гарантировать квалифицированную юридическую помощь? // Российская юстиция - N 9, сентябрь 2018 г.;

21. Филиппов В. У защитника не должно быть прав больше, чем у подзащитного/ Российская юстиция - N 7, июль 2017 г.;

22. Шаров Г.К. Юридические консультации и бесплатная юридическая помощь /"Адвокат", N 11, ноябрь 2016 г.;

23. Калиниченко Т. Конституционные основы деятельности нотариата/ Российская юстиция - N 7, июль - 2017 г.;

24. Хышиктуев О. Министерство юстиции и нотариат /Российская юстиция - 1999, N 11

27. Назаров В.Л., Сазонова М.И. О дисциплинарной ответственности нотариусов /Российская юстиция - N 4, апрель 2000 г.