Негосударственное образовательное учреждение
организация высшего образования
«Российская академия адвокатуры и нотариата»

РЕЦЕНЗИЯ
на курсовую работу

по дисциплине Адвокатура России
студента Горменевой Евгении Сергеевны
Предварительная оценка курсовой работы по следующим критериям:

Критерии		Баллы									
		неудолет.			удовлет.		хорошо		отлично		
ПО ФОРМЕ											
1	правильность оформления	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
2	библиография источников, составленная в соответствии с ГОСТ	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
3	оформление цитирования в соответствии с ГОСТ	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
4	грамотность изложения, владение научной терминологией	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
5	соблюдение требований объема	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
6	представление в срок к защите курсовой работы	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
ПО СОДЕРЖАНИЮ											
1	соответствие содержания заявленной теме	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
2	новизна и самостоятельность в постановке и раскрытии темы	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
3	самостоятельность изложения авторской позиции, обоснованность суждений и выводов	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
4	привлечение нормативных правовых актов	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
5	использование эмпирических, статистических и социологических исследований	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
6	привлечение литературных и монографических исследований	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
7	оригинальность текста	1	2	3	4	5	6	7	8	9	10
Предварительная оценка		отлично									

Вопросы и замечания, выносимые на защиту курсовой работы:

Во введении структуру работы добавить. Практическую составляющую работы, примеры, судебную практику добавить. (напр. стр. 20)
Ссылка откуда статистика со стр. 22
Что означает адвокатская монополия?
Ответить на вопрос, является ли предпринимательская деятельность дополнительным риском для адвоката?

Рецензент _____ (подпись) Селезнева Е.А. (Ф.И.О.)

С рецензией ознакомлен(а) _____ (подпись) Горшкова Е.С. (Ф.И.О.)

«10» января 2022 г.

Негосударственное образовательное учреждение
организация высшего образования
«Российская академия адвокатуры и нотариата»

Направление подготовки: 40.03.01 Юриспруденция

Кафедра адвокатуры и уголовно-правовых дисциплин

Курсовая работа бакалавра

«Отличия процессуального положения адвоката в уголовном и гражданском судопроизводстве»

Работа выполнена:
Студент 41 –О группы очная
(форма обучения)

«___» _____20 __ г. Евгения Сергеевна Горшенева

Работа допущена к защите:
Научный руководитель к.ю.н. Елизавета Алексеевна Селезнева

«22» декабря 2021 г. _____
(подпись)

Дата защиты: «10» января 2022 г. Оценка 5 (отлично)

Москва, 2021

56.57%

ОГЛАВЛЕНИЕ

Введение.....3

Глава 1. Адвокат: процессуальное положение и организация деятельности …6

1.1. Адвокатская деятельность в уголовном судопроизводстве ……..……...6

1.2. Адвокат и его процессуальное положение в гражданском судопроизводстве…….. 13

Глава 2. Различия процессуального положения адвоката в уголовном и гражданском судопроизводствах …….……..19

2.1. Теоретическое соотношение положения адвоката в уголовном и гражданском судопроизводствах..…….……..19

2.2. Статистические данные участия адвокатов в уголовном и гражданском процессах …… ……..…..……..…….……...22

Заключение.....28

Список использованных источников и литературы.....30

ВВЕДЕНИЕ

Одним из важнейших факторов стабилизации социальных, экономических и государственных структур в постсоветском обществе стало принятие в 1993 году Конституции Российской Федерации. Именно тогда статьей 48 было провозглашено абсолютное право каждого человека на получение квалифицированной юридической помощи, а также право задержанного, заключенного под стражу, обвиняемого в совершении преступления пользоваться помощью адвоката (защитника).[1] Установление и закрепление указанных прав человека в Высшем нормативном акте Российской Федерации явилось отправной точкой для совершенствования института адвокатуры, развивавшегося в российском обществе на протяжении нескольких сотен лет.

31 мая 2002 года был введен в действие основной источник деятельности адвокатов в Российской Федерации – Федеральный закон №63 «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», благодаря которому адвокатская деятельность стала совершенным гарантом реализации вышеуказанного конституционного права. В соответствии с положениями указанного федерального закона адвокат вправе осуществлять свою деятельность в различных видах судопроизводств. Разграничение правового и процессуального положения адвоката в гражданском, уголовном, конституционном и других видах производств позволяет в полной мере определить статус лица, имеющего статус адвоката, а также оценить его полномочия и компетенцию.

В современном обществе бытует мнение о том, что адвокат – это в большинстве своём субъект уголовного судопроизводства. Безусловно, адвокат обладает специфическим статусом, который позволяет ему принимать участие в уголовном процессе, в отличие от рядового юриста или правоведа.

---

[1] Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 года, с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020 года)

Однако, деятельность адвоката далеко не ограничивается осуществлением юридической помощи только в уголовном судопроизводстве, поскольку адвокат имеет право участвовать в рассмотрении и разрешении гражданских, конституционных, административных дел.

Актуальность настоящего исследования обусловлена изучением проблем, которые способны повлиять на эффективность участия адвоката в уголовном и гражданском процессе, значимостью роли адвокатуры как правозащитного органа, преследующего цель реализации конституционного права граждан на получение качественной и квалифицированной юридической помощи.

Стоит отметить то, что анализом и решением данного вопроса занимались отечественные учёные, профессоры и доктора юридических наук. Научными разработками богаты Колоколов Н.А., Рагулин А.В., Давлетов А.А.

Объектом моего исследования является процессуальное положение адвоката в уголовном и гражданском судопроизводстве.

Предмет исследования – теоретические аспекты и различия адвокатской деятельности в уголовном и гражданском судопроизводстве, а также её реализация на практике.

Методологическим основанием для работы послужили общенаучные (диалектический, анализ и синтез) и частно-научные (формально -логический, сравнительно - правовой, системно - структурный, метод комплексного анализа и обработки информации) методы.

Цель курсовой работы – исследование, изучение и понимание процессуального отличия деятельности адвоката в различных видах судопроизводства.

Задачами моего исследования являются:

- выявление основных признаков, характеристик, особенностей участия адвоката в уголовном и гражданском процессах;

- теоретическое сравнение и установление соотношения процессуального положения адвоката в различных видах судопроизводства;

- анализ статистических данных, связанных с участием адвоката в уголовных и гражданских делах, в российской правовой действительности и соотношение процессуального положения адвоката на практике.

ГЛАВА 1. АДВОКАТ: ПРОЦЕССУАЛЬНОЕ ПОЛОЖЕНИЕ И ОРГАНИЗАЦИЯ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ

1.1. Адвокатская деятельность в уголовном судопроизводстве.

Уголовный процесс в Российской Федерации невозможно представить без участия квалифицированного адвоката, поскольку он является совершенным гарантом соблюдения норм действующего российского законодательства и недопустимости нарушения прав и свобод человека.

Конституционным Судом Российской Федерации многократно отмечалось, что право подозреваемого или обвиняемого, установленное ст.48 Конституции РФ, не предполагает участие в уголовном процессе в качестве защитника любого лица. Напротив, судебным органом подчёркивается значимость статуса лица, осуществляющего квалифицированную юридическую помощь, поскольку защита подозреваемого или обвиняемого, осуществляемая лицом, явно не обладающим необходимыми профессиональными навыками, способна подорвать авторитет правосудия, нарушить его основные принципы и задачи, а также нарушить обязанность государства гарантировать каждому квалифицированную юридическую помощь (Определение Конституционного Суда РФ от 26.04.2016 года №708-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалоб граждан Борисова Андрея Константиновича и Гладкова Владимира Михайловича на нарушение их конституционных прав частью второй статьи 49 и статьями 237, 244 и 248 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации»).

В связи с этим, по смыслу ч.2 ст.49 УПК РФ, а также правовых позиций Конституционного Суда РФ и Верховного Суда РФ[2] осуществлять функции защитника по уголовным делам вправе только лицо, имеющее статус адвоката.

---

[2] Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 30.06.2015 года №29 «О практике применения судами законодательства, обеспечивающего право на защиту в уголовном судопроизводстве»

В соответствии с п.1 ст.6 Федерального закона от 31.05.2002 года №63 «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» в уголовном судопроизводстве адвокат осуществляет свою деятельность в двух формах: в качестве защитника доверителя или его представителя.[3] Указанное нормативное предписание свидетельствует о том, что адвокат, оказывая квалифицированную юридическую помощь в уголовном процессе, вправе выступать как на стороне защиты, так и на стороне обвинения.

В связи с данным положением процессуальное положение адвоката в уголовном судопроизводстве необходимо рассматривать в два этапа.

В соответствии с ч.1 ст.49 УПК РФ защитник - лицо, осуществляющее в установленном настоящим Кодексом порядке защиту прав и интересов подозреваемых и обвиняемых и оказывающее им юридическую помощь при производстве по уголовному делу.[4] В качестве защитника в уголовном процессе выступает именно адвокат. Следовательно, адвокат, осуществляющий функцию защиты подозреваемого или обвиняемого, именуется в уголовно-процессуальном законодательстве защитником и является участником процесса со стороны защиты.

Представляется вполне логичным, что «защита», как несколько абстрактное явление, в уголовном судопроизводстве понимается как «защита от уголовного преследования». При этом, само уголовное преследование не существует в абстракции, поскольку всегда осуществляется в отношении конкретного лица (подозреваемого или обвиняемого). В связи с этим, невозможно возразить мнению Ю.К. Якимовича, который считает, что «не может быть уголовного преследования до тех пор, пока в уголовном процессе не появился подозреваемый или обвиняемый. Точно так же не может быть и

---

[3] Федеральный закон от 31.05.2002 года №63 «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.03.2021)

[4] Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 года №174-ФЗ (ред. от 01.07.2021, с изм. от 23.09.2021)

защитника в уголовном процессе до тех пор, пока в него не вовлечено конкретное лицо в качестве подозреваемого или обвиняемого».[5]

Участие адвоката в качестве защитника в уголовном процессе осуществляется на основании соглашения об оказании юридической помощи. Однако, действующее законодательство предусматривает еще одно основание для привлечения адвоката - защитника к участию в уголовном судопроизводстве – это приглашение и назначение защитника в порядке ст.50 УПК РФ.

В соответствии с положениями уголовно-процессуального законодательства РФ лицо, наделенное процессуальным статусом адвоката, становится полноценным участником процесса в качестве защитника с момента: возбуждения уголовного дела в отношении конкретного лица; вынесения постановления о привлечении лица в качестве обвиняемого; фактического задержания лица, подозреваемого в совершении преступления; вручения уведомления о подозрении в совершении преступления; объявления лицу, подозреваемому в совершении преступления, постановления о назначении судебно-психиатрической экспертизы; начала осуществления иных мер процессуального принуждения или иных процессуальных действий, затрагивающих права и свободы лица, подозреваемого в совершении преступления; начала осуществления процессуальных действий, затрагивающих права и свободы лица, в отношении которого проводится проверка сообщения о преступлении.[6]

Стоит отметить, что еще одним условием вступления адвоката в уголовное дело в качестве защитника является обязательное предъявление им удостоверения адвоката и ордера на исполнение поручения, которое выдается соответствующим адвокатским образованием.

---

[5] Якимович Ю.К. Участие адвоката в уголовном процессе / Т.: Уголовная юстиция, 2015. – с.80-84.

[6] Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 года №174-ФЗ (ред. от 01.07.2021, с изм. от 23.09.2021)

В то же время процессуальное положение адвоката как защитника подозреваемого или обвиняемого закрепляется и сохраняется на период уголовного судопроизводства, а также на всех его стадиях. Представления каких-либо дополнительных документов, которые могли бы подтверждать статус адвоката на отдельных стадиях уголовного судопроизводства, не требуется. Вышеизложенная позиция сформулирована в п.2.2. Определения Конституционного Суда РФ от 26.04.2016 года № 708-О, согласно которому «лицо, допущенное к участию в уголовном деле в качестве защитника, сохраняет свои уголовно-процессуальные права и обязанности до тех пор, пока судом не будет принят отказ обвиняемого от данного защитника или суд не примет решение о его отводе (отстранении от участия в деле).»[7]

Процессуальное положение любого субъекта процесса невозможно рассматривать без упоминания о его правах и обязанностях. К правам адвоката – защитника уголовно-процессуальное законодательство относит следующие:

- Иметь с подозреваемым, обвиняемым свидания;

- Собирать и представлять доказательства, необходимые для оказания юридической помощи;

- Привлекать специалиста;

- Присутствовать при предъявлении обвинения;

- Участвовать в допросе подозреваемого, обвиняемого, а также в иных следственных действиях, производимых с участием подозреваемого, обвиняемого либо по его ходатайству или ходатайству самого защитника (специального разрешения следователя в данном случае не требуется);

- Знакомиться с протоколом задержания, постановлением о применении меры пресечения, протоколами следственных действий, произведенных с участием подозреваемого, обвиняемого, иными документами, которые

[7] Определение Конституционного Суда РФ от 26.04.2016 года №708-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалоб граждан Борисова А.К. и Гладкова В.М. на нарушение их конституционных прав частью второй статьи 49 и статьями 237, 244 и 248 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации»

предъявлялись либо должны были предъявляться подозреваемому, обвиняемому;

- Знакомиться по окончании предварительного расследования со всеми материалами уголовного дела, выписывать из уголовного дела любые сведения в любом объеме, снимать за свой счет копии с материалов уголовного дела, в том числе с помощью технических средств;

- Заявлять ходатайства и отводы (могут заявляться на любой стадии уголовного процесса и в любой форме);

- Участвовать в судебном разбирательстве уголовного дела в судах первой, второй, кассационной и надзорной инстанций, а также в рассмотрении вопросов, связанных с исполнением приговора;

- Приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, начальника подразделения дознания, начальника органа дознания, органа дознания, следователя, прокурора, суда и участвовать в их рассмотрении судом;

- Использовать иные не запрещенные УПК РФ средства и способы защиты. Нормативно иные средства и способы защиты адвоката в законе не установлены. Предполагается, что адвокат вправе осуществлять любые действия, которые не противоречат действующему законодательству (например, обращаться в СМИ, правозащитные организации или международные суды).

В обязанности адвоката – защитника входит следующее:

- Представить удостоверение адвоката и ордер при вступлении в производство по уголовному делу;

- Представить следователю подписку о неразглашении данных предварительного следствия. Соблюдать конфиденциальность в отношении информации, полученной в ходе участия в деле, и предоставлять следователю соответствующую подписку.

Кроме функций защитника адвокат в уголовном судопроизводстве может выполнять функцию представителя доверителя, а именно –

потерпевшего, гражданского истца, гражданского ответчика и частного обвинителя. Указанный процессуальный статус адвоката - представителя существенно отличается от статуса адвоката - защитника. Причем характер деятельности адвоката – представителя находится в прямой зависимости от специфики статуса его доверителя. Это объясняется тем, что потерпевший, гражданский истец, гражданский ответчик и частный обвинитель являются субъектами уголовного судопроизводства, входящими в категорию «стороны обвинения». Следовательно, адвокат, который априори осуществляет функцию защиты и выступает соответственно на стороне защиты, в указанном случае является участником процесса со стороны обвинения. В этом заключается особенность его процессуального положения.

Однако, такой подход к пониманию статуса адвоката – представителя не говорит об отсутствии в деятельности адвоката задачи защиты прав и законных интересов своего доверителя. Напротив, данная цель является главенствующей. Акцент делается лишь на том, что в отличие от адвоката-защитника, адвокат-представитель выступает на стороне обвинения.

Кроме вышеизложенного, адвокату – представителю в уголовном судопроизводстве свойственны следующие черты:

- отношения между доверителем и адвокатом – представителем носят договорный характер (основанием для привлечения адвоката к участию в уголовном процессе является не закон, а соглашение сторон, за исключением участия адвоката по назначению);

- адвокат - представитель наделен теми процессуальными правами, которые принадлежат представляемому им лицу (потерпевшему, гражданскому истцу/ответчику, частному обвинителю);

- адвокат – представитель может осуществлять свою деятельность как вместе с доверителем, так и самостоятельно (в данном случае адвокат выступает заместителем представляемого им лица).

Таким образом, адвокат в качестве участника уголовного судопроизводства имеет двойственный правовой статус, что обуславливается

спецификой его профессиональной деятельности, а также напрямую зависит от процессуального положения его доверителя.

Однако, уголовно-процессуальное законодательство предусматривает еще одну форму участия адвоката в уголовном судопроизводстве – оказание юридической помощи свидетелю, лицу, привлекаемому к проверке сообщения о преступлении на стадии возбуждения уголовного дела, а также лицу, в помещении которого проводится обыск. Указанная форма участия адвоката имеет очевидные сходства с представительством, но адвокат свидетеля в уголовном процессе представителем не именуется. И на это существуют свои причины.

Во-первых, в соответствии с нормами УПК РФ свидетель является иным участником уголовного судопроизводства, т.е. не выступает ни на стороне защиты, ни на стороне обвинения. В связи с этим он имеет право пригласить именно адвоката, а не защитника или представителя, поскольку участие адвоката в данном случае обусловлено не процессуальным, а профессиональным статусом.

Во-вторых, полномочия адвоката, оказывающего юридическую помощь свидетелю, связаны исключительно с производством допроса: он имеет право давать доверителю в присутствии следователя, дознавателя краткие консультации, задавать с разрешения следователя, дознавателя вопросы допрашиваемым лицам, делать письменные замечания по поводу правильности и полноты записей в протоколе данного следственного действия, по окончании допроса делать заявления о нарушениях прав и законных интересов свидетеля (ч. 5 ст. 189, ч. 2 ст. 53 УПК РФ).

В-третьих, адвокат не вправе участвовать в уголовном процессе вместо свидетеля. Он может реализовывать вышеперечисленные права только вместе со свидетелем.

Относительно процессуального положения адвоката лица, участвующего в производстве процессуальных действий при проверке сообщения о преступлении, необходимо отметить, что законодатель

лаконично определяет его правовой статус. Выражается это в том, что нормами УПК РФ адвокат указанного лица не наделяется какими-либо специальными правами. Кроме того, ч. 1.1. ст. 144 УПК РФ напрямую регламентирует право лица, участвующего в производстве процессуальных действий при проверке сообщения о преступлении, пользоваться услугами именно адвоката.[8]

В связи с вышеизложенным, необходимо согласиться с мнением А.А. Давлетова, который считает, что в уголовном судопроизводстве адвокат, помимо двух форм участия, осуществляет еще третью форму юридической помощи, которая по своему содержанию может быть определена как консультирование[9], т.е. оказание квалифицированной юридической помощи лицам, не входящими в категорию какой-либо стороны (защиты или обвинения), с целью защиты их прав и законных интересов.

Таким образом, процессуальное положение адвоката в уголовном судопроизводстве характеризуется тремя формами его участия. Так, он вправе оказывать юридическую помощь в качестве защитника подозреваемого или обвиняемого, представителя потерпевшего, гражданского истца/ответчика, частного обвинителя, а также «консультируя» иных лиц уголовного процесса. В связи с этим, процессуальное положение адвоката и организация его деятельности в уголовном судопроизводстве находятся в прямой зависимости от того, кем является его доверитель.

1.2. Адвокат и его процессуальное положение в гражданском судопроизводстве.

В гражданском судопроизводстве адвокат осуществляет свою деятельность в качестве представителя доверителя. Об этом говорит п.п.4 п.2

---

[8] Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 года №174-ФЗ (ред. от 01.07.2021, с изм. от 23.09.2021)

[9] Давлетов А.А. Третий статус адвоката в уголовном процессе // Адвокатская практика. 2015. № 4. С. 9 - 13.

ст.2 Федерального закона от 31.05.2002 года №63 «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»: оказывая юридическую помощь, адвокат участвует в качестве представителя доверителя в гражданском и административном судопроизводстве.[10]

В гражданском деле адвокат выполняет процессуальную функцию представителя будучи независимым профессиональным советником по правовым вопросам, который принимает на себя обязательство оказывать юридическую помощь доверителю.

Однако, необходимо обратить внимание на то, что действующая редакция ГПК РФ не содержит отдельной нормы, регулирующей деятельность адвоката в гражданском процессе. На указанный пробел в законе указывают многочисленные научные изыскания теоретиков гражданского права, в том числе Колоколова Э.Е., которая обуславливает актуальность законодательного совершенствования «необходимостью изучения деятельности юриста в гражданском процессе как участника с особым статусом и знаниями, позволяющими защищать интересы личности».[11]

Кроме того, на практике сложилась ситуация, которая свидетельствует о низком уровне правовой грамотности граждан, поскольку многие люди считают, что адвокат, как правовой советник, необходим только в уголовном судопроизводстве.

В связи с вышеизложенным, представляется целесообразным проанализировать истинное значение деятельности адвоката в гражданском процессе.

Действующее российское законодательство выделяет несколько оснований для участия адвоката в гражданском судопроизводстве. Во-первых, адвокат может вступить в гражданское дело в качестве представителя при наличии соглашения об оказании юридической помощи с доверителем, а

---

[10] Федеральный закон от 31.05.2002 года №63 «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.03.2021)

[11] Колоколова Э.Е. Адвокат – представитель в гражданском процессе России. – М., 2005г.

также надлежащим образом оформленных полномочий на ведение дела в суде. Стоит отметить, что п. 2 ст. 6 Федерального закона от 31.05.2002 года №63 «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» устанавливает запрет требовать от адвоката и его доверителя предъявления этого соглашения для вступления адвоката в дело, в том числе и гражданское.[12]

Во-вторых, основанием для участия адвоката в гражданском процессе может являться определение суда о назначении адвоката представителем ответчика, место жительства которого неизвестно, а также в других предусмотренных ГПК РФ случаях (статья 50 ГПК РФ).[13]

Вполне очевидно, что рассмотрение и разрешение судом гражданского дела при отсутствии ответчика, который не знает о предъявленном к нему иске и в силу этого не может отстаивать свои права и законные интересы, является нарушением гарантированного Конституцией РФ права каждого на судебную защиту. В связи с этим, назначение адвоката – представителя такому ответчику призвано гарантировать защиту его прав в суде, а также создать условия для полного и всестороннего исследования обстоятельств дела при фактической невозможности его участия в гражданском процессе.

Кроме того, гражданско-процессуальное законодательство устанавливает специальное право адвоката, назначенного судом в качестве представителя ответчика, осуществлять действия по обжалованию судебных постановлений по делу.

Процессуальное положение адвоката в гражданском судопроизводстве характеризуется теми правами и обязанностями, которые на него распространяются. Статья 54 ГПК РФ регламентирует право адвоката-представителя осуществлять все процессуальные права от имени участвующего в деле лица.

---

[12] Федеральный закон от 31.05.2002 года №63 «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.03.2021)

[13] Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 года №138-ФЗ (ред. от 01.07.2021)

Согласно ч. 1 ст. 35 ГПК РФ лица, участвующие в деле, имеют право знакомиться с материалами дела, делать выписки из них, снимать копии, заявлять отводы, представлять доказательства и участвовать в их исследовании, задавать вопросы другим лицам, участвующим в деле, свидетелям, экспертам и специалистам; заявлять ходатайства, в том числе об истребовании доказательств; давать объяснения суду в устной и письменной форме; приводить свои доводы по всем возникающим в ходе судебного разбирательства вопросам, возражать относительно ходатайств и доводов других лиц, участвующих в деле; обжаловать судебные постановления и использовать предоставленные законодательством о гражданском судопроизводстве другие процессуальные права.[14] Если данную норму толковать буквально, то выходит, что адвокат – представитель вправе реализовывать только права, предусмотренные ст.35 ГПК РФ. Однако, о правах, установленных положениями Федерального закона от 31.05.2002 года №63 «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», в гражданско-процессуальном законодательстве не указано, что свидетельствует о некотором ограничении профессиональных прав адвоката, поскольку на практике это выражается в непринятии определенных сведений, представленных адвокатом – представителем в качестве доказательств, отказом в мотивированных ходатайствах, ограничении права на фиксирование хода и результатов процессуальных действий.

Таким образом, принадлежащие адвокату-представителю права и обязанности находятся в прямой зависимости от того, чьи интересы он представляет.

Так, если адвокат представляет интересы истца, то он имеет права и несет соответствующие обязанности стороны, инициирующей гражданский процесс.

---

[14] Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 года №138-ФЗ (ред. от 01.07.2021)

Однако, адвокат-представитель в гражданском процессе также может иметь и реализовывать специальные права, которые устанавливаются только доверенностью от имени доверителя. Специальные процессуальные права могут включать в себя:

- право на подписание искового заявления;
- право на предъявление искового заявления в суд;
- право на предъявление встречного иска;
- право на признание иска и другие.

Осуществление юридической помощи адвокатом – представителем в гражданском процессе выражается в: предоставлении консультаций, справок; составлении заявлений, жалоб, ходатайств, проектов договоров и других документов; представительство интересов доверителя в судебных и иных государственных органах; участие в качестве представителя доверителя в исполнительном производстве.

При вступлении адвоката в гражданское дело необходимо подтверждать его полномочия. Гражданско-процессуальное законодательство устанавливает норму, согласно которой полномочия адвоката на ведение дела в суде удостоверяются ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием.[15] Однако, подтверждение полномочий не ограничивается предъявлением ордера адвоката, поскольку некоторые права адвоката могут устанавливаться только доверенностью, в связи с чем, её предъявление в суд в случае реализации определенного права адвоката является обязательным.

Особенностью участия адвоката в гражданском процессе является возможность самостоятельно вместо доверителя участвовать рассмотрении и разрешении дела судом. То есть адвокат имеет право либо присутствовать в судебном процессе вместе с доверителем, либо выступать единолично от имени и в интересах своего доверителя.

---

[15] Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 года №138-ФЗ (ред. от 01.07.2021)

Таким образом, адвокат – представитель в гражданском судопроизводстве является лицом, профессионально реализующим конституционное право граждан на судебную защиту. Для вступления в гражданское дело адвокату в большинстве случаев необходимо заключить с доверителем соглашение об оказании юридической помощи. Не исключается также участие адвоката в рассмотрении и разрешении материально-правового спора на основании определения суда о его назначении. Принадлежащие адвокату-представителю права и обязанности находятся в прямой зависимости от того, чьи интересы он представляет. Важной особенностью участия адвоката в гражданском судопроизводстве является тот факт, что адвокат вправе самостоятельно, без своего доверителя, участвовать в процессе по рассмотрению гражданского дела.

ГЛАВА 2. РАЗЛИЧИЯ ПРОЦЕССУАЛЬНОГО ПОЛОЖЕНИЯ АДВОКАТА В УГОЛОВНОМ И ГРАЖДАНСКОМ СУДОПРОИЗВОДСТВЕ.

1.3. Теоретическое соотношение положения адвоката в уголовном и гражданском судопроизводствах.

Исследование, отраженное в 1 главе настоящей курсовой работы, подтверждает тот факт, что научные труды многих ученых уголовного и гражданского права содержат немалое количество суждений о том, как и чем процессуальное положение адвоката различается в зависимости от вида судебного процесса. В связи с этим, представляется целесообразным провести подробный сравнительный анализ процессуального и правового положения адвоката в рамках уголовного и гражданского судопроизводств.

1) Начать следует с формы участия адвоката в указанных видах судопроизводств. В уголовном процессе адвокат вправе осуществлять свою деятельность в качестве защитника, представителя, а также «консультируя» иных участников. Гражданское же судопроизводство не охватывает понятие «защитника», в связи с чем, адвокат является только представителем доверителя.

При этом, интересным отличием представляется то, что в качестве защитника в уголовном процессе по общему правилу может выступать только адвокат. Исключением из этого правила является ситуация, когда наряду с адвокатом в качестве защитника могут быть допущены один из близких родственников обвиняемого или иное лицо, о котором ходатайствует сам обвиняемый. Если производство осуществляется у мирового судьи, такое лицо может выступать и вместо адвоката.

Между тем, представитель в гражданском судопроизводстве – это не обязательно адвокат, поскольку согласно ст.49 ГПК РФ интересы доверителя в суде могут представлять и иные лица, не имеющие статус адвоката. Такие лица должны быть дееспособными и иметь высшее юридическое образование

либо ученую степень по юридической специальности (исключение – в делах, рассматриваемых мировыми судьями и районными судами, представителями могут выступать и лица, не имеющие юридического образования).

2) Относительно полномочий адвоката в уголовном и гражданском судопроизводствах стоит отметить, что определить более широкий объем прав в том или ином процессе не представляется возможным, поскольку это связано со спецификой судебных разбирательств. Однако, необходимо обратить внимание на то, каким образом полномочия адвоката устанавливаются.

Уголовно-процессуальным законодательством регламентируются полномочия защитника в ст.53 УПК РФ. Для реализации указанных в законе прав адвокату необходим ордер, который подтверждает его полномочия в полном объеме. В гражданском судопроизводстве основным средством оформления общих полномочий адвоката – представителя также является ордер. Однако, специальные права адвоката (подача искового заявления, жалоб, признание иска и т.д.) должны быть установлены доверенностью от представляемого им лица.

3) Касательно механизма отказа доверителя от осуществления адвокатом юридической помощи важно обратить внимание на то, что уголовно-процессуальным законодательством устанавливается право подозреваемого или обвиняемого на отказ от защитника. Согласно ст. 52 УПК РФ подозреваемый или обвиняемый в любой момент производства по уголовному делу может отказаться от юридической помощи адвоката - защитника. Доверитель может расторгнуть соглашение с адвокатом - защитником в любой момент производства по делу, что является юридическим фактом, лишающим адвоката права осуществлять какие-либо процессуальные действия в интересах своего бывшего подзащитного.

Отказ может быть выражен в 2-х формах: отказ от юридической помощи конкретного адвоката либо отказ от помощи любого адвоката вообще. Отказ от конкретного адвоката-защитника влечет за собой производство замены одного адвоката на другого. Отказ же от юридической помощи

адвоката-защитника вообще не предусматривает своим последствием производство замены одного адвоката на другого, а создает условия для осуществления подозреваемым или обвиняемым защиты по уголовному делу самостоятельно. Мотивами и причинами, которые могут привести к отказу от адвоката – защитника, могут быть: желание подозреваемого или обвиняемого иметь в качестве защитника другого адвоката, недоверие к назначенному адвокату, отсутствие денежных средств для оплаты услуг защитника.

Гражданско-процессуальное право не устанавливает отдельное право доверителя отказаться от адвоката – представителя, однако это не лишает его такой возможности. Доверитель в любой момент производства по гражданскому делу вправе отменить доверенность, выданную на адвоката, и заменить своего представителя на другого либо выступать в суде самостоятельно.

4) Другая ситуация состоит с отказом адвоката от принятых на себя обязательств по защите или представительству. Частью 7 статьи 49 УПК РФ устанавливается, что адвокат не вправе отказаться от принятой на себя защиты подозреваемого, обвиняемого[16]. Данная норма также закреплена в п.2 ст. 13 Кодекса профессиональной этики адвоката. Следовательно, по общему правилу адвокат – защитник не вправе отказаться от принятой на себя защиты без наличия к тому достаточных оснований.

Уважительные причины для отказа адвоката – защитника от принятой на себя защиты не установлены каким-либо нормативно-правовым актом, однако исходя из сложившейся практики к ним могут относиться:

- потеря доверия между адвокатом и доверителем;

- отказ доверителя действовать в соответствии с рекомендациями адвоката;

- отсутствие четких инструкций доверителя на предмет действий адвоката;

---

[16] Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 года №174-ФЗ (ред. от 01.07.2021, с изм. от 23.09.2021)

- угрозы адвокату (жизни или здоровью);

- другие причины.

Относительно отказа адвоката от представления интересов в гражданском судопроизводстве стоит отметить, что ГПК РФ не устанавливает императивных норм по данному вопросу, в отличие от УПК РФ. В связи с этим, если адвокат – представитель по гражданскому делу по каким-либо причинам (правовым, процессуальным или этическим) желает отказаться от дальнейшего представления интересов доверителя в суде, то он вправе расторгнуть соглашение и прекратить представительство.

Таким образом, участие адвоката в уголовном и гражданском процессах имеет свои характерные особенности. Различия его процессуального положения выражаются в формах участия в судопроизводствах, в основании полномочий для такого участия, в специфике полномочий, в возможности отказа от оказания квалифицированной юридической помощи. Теоретический сравнительный анализ процессуального положения адвоката в уголовном и гражданском процессах позволяет четко разграничить его статус как участника судопроизводства, а также дифференцировать его полномочия.

2.2. Статистические данные участия адвокатов в уголовном и гражданском процессах.

Согласно данным судебной статистики судебного департамента, за 2020 год в российские суды общей юрисдикции по первой инстанции поступило 8 миллионов 654 тысячи 120 гражданских дел и 778 110 уголовных дел.

В уголовном судопроизводстве в Российской Федерации установлена адвокатская монополия. Следовательно, порядка 700 тысяч уголовных дел ведут адвокаты. В процентном соотношении от количества всех поступивших

дел в суды общей юрисдикции по первой инстанции уголовные дела составляют примерно 6-7%.

Представляется необходимым соотнести количество уголовных дел с участием адвокатов-защитников с количеством действующих и практикующих в Российской Федерации адвокатов.

Согласно сведениям о составе адвокатского сообщества в Российской Федерации за 2020 год, размещенным на официальном сайте Федеральной палаты адвокатов, количество адвокатов в 2020 году составляло 82 126 человек, из которых 75 196 адвокатов имели действующий статус.

Для расчёта возьмём 75 тысяч практикующих адвокатов. Исходя из этого, выходит, что на 1 адвоката в 2020 году приходилось примерно по 10,3 уголовных дела, что является чрезмерно большим количеством.

Однако, стоит учитывать то обстоятельство, что не все действующие адвокаты занимаются уголовными делами. А на практике выходит совсем иная ситуация – один адвокат ведёт примерно 3-4 уголовных дела (наряду с гражданскими, административными делами). В связи с этим, остаётся открытым вопрос о точном количестве адвокатов, осуществляющих защиту по уголовным делам, поскольку ни Министерство юстиции РФ, ни Федеральная палата адвокатов такими данными не располагают.

Полученное в ходе расчётов количество уголовных дел, приходящихся на 1 адвоката - 10,3 (которое явно занижено в несколько раз), позволяет сделать вывод о чрезмерной нагрузке на адвокатов. Из этого следует, что осуществление защиты по большинству уголовных дел происходит формально, без должной и усердной работы.

Все это, безусловно, приводит к осуществлению адвокатами некачественной защиты граждан, а также недобросовестному оказанию юридической помощи адвокатами по назначению, которые в действительности ведут одновременно по 30-40 уголовных дел и не могут грамотно и тщательно защищать интересы своих подзащитных.

Многие действующие адвокаты, например, Иван Павлов (российский адвокат, активист движения за развитие государственной открытости в России), твердят о том, что для качественной работы у адвоката единовременно в производстве должно быть не больше 5 дел.[17] И с таким мнением очень сложно не согласиться, поскольку полноценная и качественная защита возможна только в случае основательного и индивидуального подхода к каждому конкретному случаю.

Как показывает практика, в большинстве случаев полноценная и качественная защита в уголовном процессе осуществляется по соглашению с адвокатом, т.е. только за денежное вознаграждение от доверителя. Адвокат – защитник по назначению, бесспорно, также может качественно осуществлять защиту своего подзащитного (быть полностью вовлеченным в конкретное дело, участвовать во всех судебных заседаниях, подготавливать и подавать многочисленные жалобы, ходатайства, запросы и т.д.), однако, в действительности адвокат – защитник по назначению зачастую не заинтересован в исходе дела.

Иначе дело обстоит с адвокатами, оказывающими юридическую помощь по гражданским делам, поскольку адвокатская монополия в гражданском судопроизводстве на сегодняшний день отсутствует. Поскольку представителями в гражданском процессе могут быть не только адвокаты, определить точное количество дел, приходящихся на 1 адвоката, не представляется возможным.

Однако, многие информационные источники, в том числе опрос практикующих адвокатов, позволяет сделать вывод о том, что уголовные дела составляют в практике адвокатов на 1/3 больший объем, нежели гражданские. Примерно каждый третий российский адвокат специализируется на гражданском процессе, а каждый второй занимается и уголовными, и гражданскими делами.

---

[17] Электронный ресурс: https://www.rbc.ru/society/25/02/2020/5e54353b9a7947b57c1760eb

Выбор специализации адвоката определяется его профессиональным опытом, а также рынком юридических услуг, поскольку в условиях высокой конкуренции с частнопрактикующими юристами за ведение гражданских дел некоторые адвокаты вынуждены специализироваться на уголовном процессе.

При этом, в условиях подобной конкуренции с частнопрактикующими юристами многие адвокаты поддерживают установление адвокатской монополии на судебное представительство. Такой подход обуславливается тем, что, по мнению адвокатов, рядовые юристы представляют собой менее профессиональных участников рынка юридических услуг, в связи с чем, порой в судах интересы доверителя представляют лица, не имеющие должного опыта, в результате чего происходит дискредитация правосудия.

Таким образом, проведенный анализ позволяет сделать вывод о том, что на сегодняшний день точное количество адвокатов, занимающихся уголовными или гражданскими делами, определить невозможно. Подобную статистику ни Министерство юстиции РФ, ни Федеральная палата адвокатов не ведет. На практике один адвокат ведет примерно 3-4 уголовных и 2-3 гражданских дела, что позволяет ему качественно и полноценно осуществлять свою деятельность по защите прав и законных интересов своих доверителей. Тенденция установления адвокатской монополии в гражданском судопроизводстве развивается не слишком быстро, однако, согласно многим информационным источникам, возможность её реализации может быть осуществлена уже в настоящем десятилетии. Все вышеизложенное допускает серьезное совершенствование действующего законодательства, о положительных последствиях которого можно будет говорить только спустя некоторое время.

Заключение

На основе проведенного анализа можно подвести итоги исследованию. Считаю, что поставленные передо мной задачи были выполнены, а цель достигнута.

Деятельность адвоката далеко не ограничивается осуществлением юридической помощи только в уголовном судопроизводстве, поскольку адвокат имеет право участвовать в рассмотрении и разрешении гражданских, конституционных, административных дел.

Процессуальное положение адвоката в уголовном судопроизводстве характеризуется тремя формами его участия. Он вправе оказывать юридическую помощь в качестве защитника подозреваемого или обвиняемого, представителя потерпевшего, гражданского истца/ответчика, частного обвинителя, а также «консультируя» иных лиц уголовного процесса. В связи с этим, процессуальное положение адвоката и организация его деятельности в уголовном судопроизводстве находятся в прямой зависимости от того, кем является его доверитель.

В гражданском судопроизводстве адвокат выполняет процессуальную функцию представителя будучи независимым профессиональным советником по правовым вопросам, который принимает на себя обязательство оказывать юридическую помощь доверителю. Особенностью участия адвоката в гражданском процессе является возможность самостоятельно вместо доверителя участвовать рассмотрении и разрешении дела судом. То есть адвокат имеет право либо присутствовать в судебном процессе вместе с доверителем, либо выступать единолично от имени и в интересах своего доверителя.

Участие адвоката в уголовном и гражданском процессах имеет свои характерные особенности. Различия его процессуального положения выражаются в формах участия в судопроизводствах, в основании полномочий для такого участия, в специфике полномочий, в возможности отказа от оказания квалифицированной юридической помощи. Теоретический

сравнительный анализ процессуального положения адвоката в уголовном и гражданском процессах позволяет четко разграничить его статус как участника судопроизводства, а также дифференцировать его полномочия.

Полученная в ходе исследования статистика адвокатской деятельности в уголовном и гражданском судопроизводствах позволяет сделать очевидный вывод о том, что на сегодняшний день точное количество адвокатов, занимающихся уголовными или гражданскими делами, определить невозможно. Подобную статистику ни Министерство юстиции РФ, ни Федеральная палата адвокатов не ведет. На практике один адвокат ведет примерно 3-4 уголовных и 2-3 гражданских дела, что позволяет ему качественно и полноценно осуществлять свою деятельность по защите прав и законных интересов своих доверителей. Тенденция установления адвокатской монополии в гражданском судопроизводстве развивается не слишком быстро, однако, согласно многим информационным источникам, возможность её реализации может быть осуществлена уже в настоящем десятилетии. Все вышеизложенное допускает серьезное совершенствование действующего законодательства, о положительных последствиях которого можно будет говорить только спустя некоторое время.

Список использованной литературы

1. Конституция Российской Федерации (принята всенародным голосованием 12.12.1993 года, с изменениями, одобренными в ходе общероссийского голосования 01.07.2020 года);
2. Федеральный закон от 31.05.2002 года №63 «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.03.2021 года);
3. Уголовно-процессуальный кодекс Российской Федерации от 18.12.2001 года №174-ФЗ (ред. от 01.07.2021 года, с изм. от 23.09.2021 года);
4. Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14.11.2002 года №138-ФЗ (ред. от 01.07.2021 года);
5. Постановление Пленума Верховного Суда РФ от 30.06.2015 года №29 «О практике применения судами законодательства, обеспечивающего право на защиту в уголовном судопроизводстве»;
6. Кодекс профессиональной этики адвоката (принят I Всероссийским съездом адвокатов 31.01.2003 года) (ред. от 15.04.2021 года);
7. Определение Конституционного Суда РФ от 26.04.2016 года №708-О «Об отказе в принятии к рассмотрению жалоб граждан Борисова Андрея Константиновича и Гладкова Владимира Михайловича на нарушение их конституционных прав частью второй статьи 49 и статьями 237, 244 и 248 Уголовно-процессуального кодекса Российской Федерации»;
8. Порядок назначения адвокатов в качестве защитников в уголовном судопроизводстве (утв. Решением Совета Федеральной палаты адвокатов от 15.03.2019 года, протокол №4) (ред. от 18.02.2021 года);
9. Казун А. Доклад ИАПР НИУ ВШЭ и ИПП ЕУ СПб «Адвокатское сообщество России» / Казун А., Ходжаева Е., Яковлев А.//М.- 2015;
10. Абрамов В.А. Уголовно-процессуальное право в вопросах и ответах: учебное пособие. / Абрамов В.А., Никонович С.Л., Могутин Р.И., Бирюков С.Ю. // Тамбов: Изд-во Першина Р.В., 2014. С. 261;

11. Гоматина О.Д. Участие адвоката в гражданском процессе// Молодой ученый. — 2019. — № 43 (281). — С. 64-68;

12. Давлетов А.А. Третий статус адвоката в уголовном процессе // Адвокатская практика. 2015. № 4. С. 9 – 13;

13. Колоколов Н.А. Адвокат в уголовном процессе: учебное пособие для студентов вузов, обучающихся по специальности «Юриспруденция» / Колоколов Н.А., Козявин А.А., Пашутина О.С.; под ред. Колоколова Н.А. — 3-е изд., перераб. и доп. - М.: ЮНИТИ-ДАНА: Закон и право, 2017. — с. 511;

14. Колоколова Э.Е. Адвокат – представитель в гражданском процессе России. – М., 2005г.;

15. Мисник Л.А. Адвокат и его полномочия в уголовном судопроизводстве. Проблема участия в доказывании // Молодой ученый. — 2020. — № 1 (291). — С. 177-180;

16. Рагулин А.В. Некоторые противоречия между законодательством об адвокатуре и законодательством, регламентирующим производство по гражданским делам, и их преодоление // Евразийская адвокатура. – 2014 - №6 (13) - С. 26-31;

17. Рагулин А.В. Профессиональные права адвоката-защитника: формулирование определения понятия // Адвокатская практика. - 2012. - № 4. - С. 21-25;

18. Рыжаков А.П. Защитник в уголовном процессе. 3-е изд., испр. и доп. // СПС КонсультантПлюс. 2020.;

19. Тарасов И.С. Адвокат как участник процесса доказывания в уголовном судопроизводстве// Вестник Нижегородского университета им. Н.И. Лобачевского. - 2014. - № 3-2. - С. 229-231;

20. Шахова Е.С. Правовые основы статуса и деятельности адвоката-представителя по гражданским делам // Молодой ученый. — 2010. — № 9 (20). — С. 188-190;

21. Якимович Ю.К. Участие адвоката в уголовном процессе / Т.: Уголовная юстиция, 2015. – с.80-84;

22. Сведения о составе адвокатского сообщества в Российской Федерации за 2020 год (Электронный ресурс): https://fparf.ru/practical-information/statistics/obshchaya-chislennost-advokatskogo-soobshchestva-rossii/;

23. Электронный ресурс: https://www.rbc.ru/society/25/02/2020/5e54353b9a7947b57c1760eb.