УДК 347 DOI: 10.22394/2074-7306-2020-1-2-114-118

К ВОПРОСУ О ВИДАХ И ФОРМАХ АДВОКАТСКОЙ ДЕЯТЕЛЬНОСТИ И ИХ ВЗАИМОДЕЙСТВИИ

Зубарева Ольга Григорьевна кандидат юридических наук, доцент кафедры процессуального права, Южно-Российский институт управления – филиал Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации (344002, Россия, г. Ростов-на-Дону, ул. Пушкинская, 70/54).

Селиманжук Сергей Николаевич магистрант, Южно-Российский институт управления – филиал Российской академии народного хозяйства и государственной службы при Президенте Российской Федерации (344002, Россия, г. Ростов-на-Дону, ул. Пушкинская, 70/54).

Аннотация

Статья посвящена анализу вопросов совершенствования правовой регламентации понятийного аппарата ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» от 31.05.2002 № 63-ФЗ.

Авторы предлагают научное обоснование критериального отличия форм и видов адвокатской деятельности, высказывается идея о необходимости законодательного разграничения видов и форм адвокатской деятельности. Тот факт, что понятие «квалифицированная юридическая помощь» имеет конституционное наполнение диктует необходимость разграничения в законодательстве данных понятий, имеющих различную смысловую нагрузку.

Ключевые слова: *юридическое сообщество, правовая сфера, адвокатура, виды и формы адвокатской деятельности.*

В настоящий момент вопросы взаимодействия видов и форм адвокатской деятельности не получили научного обоснования. В исследованиях современных теоретиков отсутствует понятие формы адвокатской деятельности, не разграничиваются, как понятия, вид адвокатской деятельности и её форма. Зачастую эти понятия либо используются как синонимы, либо авторы, рассуждая о формах, на самом деле подразумевают виды, и наоборот [1, с. 20; 2, с. 10]. Представляется, что без чёткого разграничения в понятийном аппарате невозможно всестороннее изучение деятельности адвоката и практическое оказание юридической помощи.

Адвокатская деятельность определяется в ст. 1 Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» от 31.05.2002 № 63-ФЗ (далее – закон № 63-ФЗ) как осуществляемая адвокатами на профессиональной основе квалифицированная юридическая помощь[1]. При этом также раскрывается основная цель данной деятельности, а именно защита прав, свобод и интересов физических и юридических лиц, а также обеспечения им доступа к правосудию. Исходя из этого, можно сделать вывод, что адвокатская деятельность носит правозащитный характер. Помимо этого, её также относят к правоохранительной, а институт адвокатуры рассматривается в параллели с государственными правоохранительными органами.

В данном случае спорный характер имеет уже длительное время обсуждаемый вопрос о соотношении терминов «охрана» и «защита» применительно к правозащитной деятельности [3, с. 21 – 26]. Охрана и защита это разные понятия, поскольку защита

[1] Федеральный закон от 31.05.2002 N 63-ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" // СПС КонсультантПлюс. URL: http://www.consultant.ru.

права подразумевает меры, направленные на восстановление нарушенного права [4, с. 123 – 125], а охрана направлена на предотвращение нарушения права. Несмотря на то, что из легального понятия адвокатской деятельности прямо не вытекает её правоохранительный характер, адвокаты осуществляют не только защиту прав, свобод и интересов, но их охрану. Данные положения носят принципиальный характер, поскольку формы и виды адвокатской деятельности формируются и преобразовываются в зависимости от того какую цель перед адвокатом ставит доверитель.

В этой связи под видами адвокатской деятельности следует понимать своего рода базовые модели адвокатской деятельности, которые формируются и реализовываются адвокатом в зависимости от конкретных целей и задач, возникающих при осуществлении им юридической помощи. В узком смысле виды можно классифицировать следующим образом:

- консультационная помощь доверителю;
- составление документов правового характера;
- выступление в качестве представителя или защитника доверителя [5, с.117].

В свою очередь в широком смысле виды условно сформулированы в п. 2 ст. 2 Закона № 63-ФЗ:

1) консультирование по правовым вопросам в устной и письменной формах;

2) составление документов правового характера;

3) представительство в конституционном судопроизводстве;

4) представительство в гражданском и административном процессе;

5) участие в качестве представителя и защитника в уголовном процессе;

6) представительство в делах об административных правонарушениях;

7) представительство при альтернативном разрешении споров;

8) представительство в органах и организациях;

9) представительство в международных организациях, в государственных и иных органах иностранных государств;

10) представительство в уголовно-исполнительной системе;

11) представительство в исполнительном производстве;

12) представительство в налоговых отношениях.

Однако данные перечни нельзя считать исчерпывающим, поскольку осуществляя внешние профессиональные функции, адвокаты оказывают и иную правовую помощь, в том числе представляют интересы доверителей в Европейском суде по правам человека [6, с. 26 – 29].

В тоже время и закон предусматривает, что адвокат может оказывать юридическую помощь и по иным направлениям, при этом указывая на то, что такая деятельность не должна быть запрещена федеральным законом. К примеру, в законе отсутствует как самостоятельный вид – представительство в арбитражном судопроизводстве, однако такое представительство регулируется гл. 6 АПК РФ.

И наконец, общественные отношений развиваются гораздо стремительнее права и закона, поэтому возникают новые сферы жизнедеятельности, которые необходимо определить в правовое поле прямо сейчас, до принятия соответствующих законов или разъяснений судов. В связи с чем адвокаты вынуждены первыми прокладывать правовой путь к неурегулированным вопросам, при этом применяя лишь имеющееся у них действующие законодательство.

Каждый вид при этом может иметь большое количество подвидов, которые формируются по различным критериям. Например, из вида «составление правовых документов» можно выделить подвид «составление исковых заявлений», критерием в данном случае выступает природа составляемого правового документа.

Одним из важнейших аспектов является соотношение видов и форм адвокатской деятельности, данные понятия не являются синонимическими, однако тесно взаимосвязаны между собой.

При этом анализируя формы адвокатской деятельности, следует отличать их от форм адвокатских образований, эти понятия носят разный характер по их правовой природе. Формы адвокатских образований по своей сути схожи с организационно-правовыми формами юридических лиц, а они определяют лишь внутреннюю организацию деятельности юридического лица, а не деятельность конкретного адвоката или сотрудника организации. В свою очередь формы адвокатской деятельности предполагают её внешнее выражение, организацию деятельности как таковой, т.е. условно это то, во что преображается деятельность адвоката на практике.

Стоит отметить, что каждый вид адвокатской деятельности реализуется через определённые формы, которые предполагают совокупность приёмов, методов и средств, которые адвокат использует при оказании юридической помощи в конкретных ситуациях, вместе с тем к каждому виду может относиться сразу несколько форм.

Формы адвокатской деятельности прямо не закреплены в законе, однако они в той или иной форме содержатся в действующих нормативно-правовых актах. В первую очередь в п. 3 ст. 6 Закона № 63-ФЗ содержатся полномочия адвоката, из которых условно можно выделить несколько форм адвокатской деятельности, в частности:

1) сбор сведений, необходимых для оказания юридической помощи. Данная форма присуща практически каждому виду адвокатской деятельности, исключением может быть лишь консультирование, например, когда лицо, обращаясь к адвокату, предоставляет ему все достаточные сведения для разрешений вопроса. Тогда адвокат не прибегает к сбору сведений, а оказывает юридическую помощь непосредственно через диалог с доверителем при устном консультировании, либо даёт ему письменный ответ при письменном консультировании, что фактически является ещё одной формой адвокатской деятельности;

2) запрос справок, характеристик и иных документов от органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и иных организаций посредствам направления адвокатского запроса. Несмотря на то, что первые два пункта в законе содержаться в одном, их следует выделить отдельно, поскольку адвокатский запрос это особая форма адвокатской деятельности, которая прямо закреплена в законе и имеет достаточно подробное правовое регулирование, что зачастую не присуще другим формам. Адвокатский запрос, как и сбор сведений, можно отнести к любому виду деятельности адвоката, однако если сбор сведений это практически обязательная и первоначальная форма, то необходимость в адвокатском запросе может возникнуть на любой стадии оказания юридической помощи, а может не возникнуть вовсе;

3) опрос лиц с их согласия, которые предположительно владеют информацией необходимой адвокату для оказания юридической помощи. Данная форма активно реализовывается именно на судебных видах деятельности адвоката: представительство в административном, гражданском процессе, представитель и защитник в уголовном процессе. К примеру, адвокат, выступая на стороне защиты в уголовном судопроизводстве, может опрашивать лиц, которые предположительно могли стать очевидцами совершенного преступления, в котором обвиняют его доверителя. Так он может найти потенциальных свидетелей, которые могут доказать невиновность его подзащитного, либо может получить от них информацию, которая поможет выстроить ему линию защиты;

4) сбор и представление предметов и документов, которые могут быть признаны вещественными доказательствами и иными доказательствами. Данная форма также преимущественно относится к судебным видам деятельности адвоката. Так, в уголовном судопроизводстве, для адвоката основная цель состоит в том, чтобы доказать невинов-

ность своего подзащитного, в первую очередь именно посредством представления доказательств. В налоговых правоотношениях предоставление доказательств лицом или его представителем (адвокатом) прямо не предусмотрено в ст. 101 НК РФ, однако не исключает такой возможности, если они получены с соблюдением требований закона;

5) привлечение на договорной основе специалистов для разъяснения вопросов, связанных с оказанием юридической помощи. В гражданском, административном и уголовном судопроизводстве адвокаты активно реализуют свою деятельность именно через данную форму. Так они привлекают специалиста для отстаивания своей позиции в суде независимо от вида судопроизводства, это позволяет им получить новые данные и доказательства, либо закрепить или предать весомости уже имеющимся доказательствам;

6) встреча со своим доверителем наедине, в условиях, обеспечивающих конфиденциальность, без ограничения числа свиданий и их продолжительности. Данная форма присуща такому виду как представительство в производстве по делам об административных правонарушениях, а также защитника в уголовном судопроизводстве. Реализуя данную форму, адвокат может узнать желание и волю доверителя, что является немаловажным при выстраивании линии защиты;

7) фиксирование информации, содержащейся в материалах дела, по которому адвокат оказывает юридическую помощь, соблюдая при этом государственную и иную охраняемую законом тайну. В данном случае адвокат может фиксировать не только материалы уголовного, гражданского, административного дела или дела об административном правонарушении, но и, например, фиксировать материалы налоговой проверки в отношении представляемого им лица.

Отсюда следуют основные признаки форм адвокатской деятельности: во-первых, они напрямую связаны с видами адвокатской деятельности, во-вторых, обладают своего рода универсальностью, поскольку одна форма может позволять реализовывать сразу несколько видов адвокатской деятельности, в-третьих, могут быть не предусмотрены в законе, но существовать на практике.

Безусловно проанализированные формы не являются исчерпывающими, это лишь меньшая часть, которую можно выделить, основываясь на законе и его применении. Перечень форм адвокатской деятельности является очень обширным. Он развивается и расширяется в реальном времени, поскольку в правовую сферу активно внедряются современные технологии, некоторые формы теряют свою эффективность и нуждаются в обновлении или замене. Например, сейчас появилось большое количество государственных реестров, и если ранее адвокату для получения информации из данных реестров нужно было обращаться непосредственно в государственные органы, то теперь он может получить к ним доступ посредствам сети Интернет.

В этой связи активно расширяются и виды адвокатской деятельности, такие как, оказание юридической помощи посредствам сети Интернет. Возможно в ближайшее время в законодательстве появиться указание на возможность представительства в виртуальном пространстве, т.е. в сети Интернет. Мы сможем говорить о новых видах адвокатской деятельности.

В любом случае, эти вопросы уже в ближайшее время могут стать предметом научных дискуссий. Однако для того, чтобы изучать современные технологии, раскрывать их в деятельности адвоката, необходимо в первую очередь систематизировать адвокатскую деятельность в соотношении её видов и форм с учётом уже сложившихся теории и практики. Это позволит не только ускорить и упростить процесс изучения адвокатской деятельности как таковой, но и даст возможность не отставать адвокатам от активного развития и внедрения информационных и иных новейших технологий, которые в первую очередь оказывают большое влияние на правовую сферу.

Литература

1. *Туру А.В.* Понятие и содержание адвокатской деятельности // Вестник науки и образования. 2015. № 3.
2. *Пашкова В.А*. Принцип специализации в адвокатской деятельности и его значение при разрешении споров родителей о детях // Адвокатская практика. 2016. N 4. С. 8 – 12.
3. *Никитин А.С.* К вопросу о понятиях "охрана" и "защита" в российском праве // Государство и право. 2008. N 4. С. 21 – 26.
4. *Смирнов А.П*. Соотношение понятий «охрана прав» и «защита прав». // Вестник Томского государственного университета. 2010. С. 123 – 125.
5. Адвокатура в России: учебник для вузов / Под общ. ред. В.И. Сергеева. 5-е изд., перераб. и доп. М.: Юстицинформ, 2019. 548 с.
6. *Калачева Е.Н*. Роль адвокатуры в совершенствовании видов адвокатской деятельности // Адвокатская практика. 2011. N 6.

Zubareva Olga Grigoryevna, Candidate of legal sciences, associate professor of procedural law, South-Russian Institute of Management – branch of the Presidential Academy of the National Economy and Public Administration (70/54, Pushkinskaya St., Rostov-on-Don, 344002, Russian Federation).

Selimanzhuk Sergey Nikolaevich, master's student, South-Russian Institute of Management – branch of the Presidential Academy of the National Economy and Public Administration (70/54, Pushkinskaya St., Rostov-on-Don, 344002, Russian Federation).

ON THE ISSUE OF TYPES AND FORMS OF ADVOCACY, AND THEIR INTERACTION

Abstract

The article is devoted to the analysis of issues of improving the legal regulation of the conceptual apparatus of the Federal Law "On Advocacy and the Bar in the Russian Federation" dated 05.31.2002 No. 63-ФЗ.

The authors propose a scientific justification for the criteria difference between the forms and types of advocacy, the idea is expressed of the need for legislative differentiation of types and forms of advocacy. The fact that the concept of "qualified legal aid" has a constitutional content dictates the need to distinguish between the concepts of these concepts with different semantic meaning.

Keywords*: legal community, legal sphere, advocacy, types and forms of advocacy.*

References

1. Turu A.V. Ponyatie i soderzhanie advokatskoj deyatel'nosti // Vestnik nauki i obrazovaniya. 2015. № 3.
2. Pashkova V.A. Princip specializacii v advokatskoj deyatel'nosti i ego znachenie pri razreshenii sporov roditelej o detyah // Advokatskaya praktika. 2016. N 4. P. 8 – 12.
3. Nikitin A.S. K voprosu o ponyatiyah "ohrana" i "zashchita" v rossijskom prave // Gosudarstvo i pravo. 2008. N 4. P. 21 – 26.
4. Smirnov A.P. Sootnoshenie ponyatij «ohrana prav» i «zashchita prav». // Vestnik Tomskogo gosudarstvennogo universiteta. 2010. P. 123 – 125.
5. Advokatura v Rossii: uchebnik dlya vuzov / Pod obshch. red. V.I. Sergeeva. 5-e izd., pererab. i dop. M.: YUsticinform, 2019. 548 p.
6. Kalacheva E.N. Rol' advokatury v sovershenstvovanii vidov advokatskoj deyatel'nosti // Advokatskaya praktika. 2011. N 6.