

## ПОЛОЖЕНИЕ АДВОКАТА НА СОВРЕМЕННОМ РЫНКЕ ПРАВОВЫХ УСЛУГ

### THE POSITION OF LAWYER IN THE MODERN MARKET OF LEGAL SERVICES

*E. Trepykhalina*

#### Annotation

The article discusses the question of obtaining competent legal assistance from a lawyer and a jurist. Analyzed requirements to the quality of services provided by lawyers, as well as specified guarantees of advocacy to ensure more quality services, such as lawyer's request and attorney-client privilege.

**Keywords:** Competent legal assistance, legal services, agreement, qualifying requirements, attorney ship, responsibility, lawyer's request, attorney-client privilege.

*Трепыхалина Евгения Андреевна*  
Аспирант, Московский  
государственный юридический  
университет им. О.Е. Кутафина

#### Аннотация

В статье рассматривается вопрос получения гражданами квалифицированной юридической помощи от адвоката и юриста. Проанализированы требования к качеству оказания услуг адвокатам, а так же указаны гарантии адвокатской деятельности обеспечивающие более качественное оказание услуг, как то право на направление адвокатского запроса и соблюдения адвокатской тайны.

#### Ключевые слова:

Квалифицированная юридическая помощь, юридические услуги, договор, квалификационные требования, статус адвоката, ответственность, адвокатский запрос, адвокатская тайна.

**К**аждый гражданин Российской Федерации хоть раз в жизни читал Конституцию Российской Федерации и слышал о правах гарантируемых ей для всех. В числе таких гарантий, есть гарантия на судебную защиту прав и свобод каждого (ст.46 Конституции РФ) и право на получение квалифицированной юридической помощи (ст.48 Конституции РФ).

Однако как воспользоваться указанными правами? Как гарантируется получение квалифицированной юридической помощи? К кому за квалифицированной юридической помощью обращаться?

Если воспринимать как аксиому, желание каждого на получение не просто юридической помощи, а именно квалифицированной то необходимо для начала разбраться с понятием юридической помощи и ее отличаем от оказания юридических услуг. К сожалению до настоящего момента в законодательстве отсутствует как определение понятия "юридическая помощь" так и понятия "юридическая услуга" иногда ее синонимом ставится понятие "правовая услуга."

*Наиболее распространённые определения понятий юридических услуг и юридической помощи звучат следующим образом:*

Юридические услуги – это возмездная деятельность или юридические и/или фактические действия специа-

листа в области права, направленные на удовлетворение потребностей юридического характера и достижение определенного результата. [1]

Квалифицированная юридическая помощь – обеспеченная законом возможность получать юридическую помощь от лиц, владеющих глубокими познаниями в области права, позволяющими эффективно защищать и отстаивать права и законные интересы граждан. [2]

Таким образом, юридическая помощь – это оказание юридической услуги, но не любой, а только той которая необходима для эффективной защиты прав и интересов, с соблюдением этических норм и принципов. Рассматривая понятия, в разрезе применимого законодательства можно определить какие прямые указания по оказания юридической помощи и юридических услуг существуют в законе.

На рынке правовых услуг есть разные субъекты занимающиеся решением юридических вопросов: адвокаты (состоящие в разных формах адвокатских образований), частнопрактикующие юристы, юридические фирмы, коммерческие организации, а также в ряде вопросов общественные, благотворительные и религиозные организации.

Не зависимо от того к кому обращается клиент (так как за юридической помощью могут обращаться не

только физические, но и юридические лица здесь и далее они будут обозначаться как "клиенты") за разрешением своего вопроса, с исполнителем он должен заключить договор.

При этом закон обязывает адвоката заключать с клиентом договор на оказание юридической помощи, со всеми остальными субъектами рынка правовых услуг заключается договор возмездного оказания юридических услуг. Такое утверждение сделано на том основании, что в статье 1 и статье 25 ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре" напрямую указано что "Адвокатской деятельностью является квалифицированная юридическая помощь...", "Адвокатская деятельность осуществляется на основе соглашения...на оказание юридической помощи самому доверителю или назначенному им лицу."

Таким образом, независимо от названия договор об оказании юридических услуг заключенный с адвокатом по своей сути является договором оказания юридической помощи и должен отвечать не только требованиям Гражданского кодекса, но также требованиям ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ", и требованиям Кодекса об профессиональной этике адвоката. В целом все специальные требования по отношению к ведению адвокатской деятельности и к порядку оказания юридической помощи наиболее полно раскрыты в ст. 8–13 Кодекса об профессиональной этике адвоката.

Другие упоминаний о лицах обязанных оказать квалифицированную юридическую помощь есть только в Федеральном законе от 21 ноября 2011 г. N 324-ФЗ "О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации". Согласно ему субъектами оказания юридической помощи могут быть физические и юридические лица, являющимися участниками государственной системы бесплатной юридической помощи или негосударственной системы бесплатной юридической, а также иные лица, имеющие право на оказание бесплатной юридической помощи в соответствии с федеральными законами, законами субъектов Российской Федерации и муниципальными правовыми актами. Единственным обязательным квалификационным требованием для субъекта в соответствии со ст. 8 указанного закона является наличие высшего юридического образования. В общем целью указанного закона стало решение практического вопроса кто и как может обратиться за юридической помощью бесплатно, но не определение, что такое юридическая помощь и критерии качества ее оказания.

Заключая договор с иным субъектом рынка правовых услуг кроме адвоката, даже если в шапке договора будет стоять указание на то, что это договор об оказании юридической помощи, регулироваться он будет только Гражданским кодексом РФ, а именно главой 39 "Возмездное оказание услуг."

Вследствие того, что в Гражданском кодексе указываются только общие положения, а все остальное регулируется соглашением сторон, практически все условия в соответствии с которыми происходит оказания услуг содержатся в самом договоре, составлением которого занимается субъект рынка правовых услуг. Таким образом обращаясь за юридической помощью к любым иным субъектам правового рынка кроме адвоката, клиент гарантированно станет получателем юридических услуг, а будет ли при этом оказана квалифицированная юридическая помощь зависит от правосознания и нравственности каждого отдельно взятого участника.

При таких условиях логично было бы предположить, что услуги адвоката пользуются большим спросом на рынке правовых услуг. чем услуги иных субъектов, т.к. изначально требования к оказанию ими услуг выше, чем требования к оказанию услуг другими субъектами, однако это пока не так.

Статус адвоката призванный подчеркивать положение адвоката на рынке правовых услуг, до недавнего времени больше ограничивал возможности адвоката, чем помогал ему, однако с последними изменениями законодательства все может измениться. "Государство обязано обеспечить не только подготовку квалифицированных юридических кадров и определить квалификационные требования в отношении лиц, оказывающих юридическую помощь, но и создать надлежащие условия гражданам для реализации этого конституционного права, а лицам, оказывающим юридическую помощь, в том, числе адвокатам, – для эффективного осуществления их деятельности..."[3].

15.04.2014 Постановление Правительства РФ N 312 "Об утверждении государственной программы Российской Федерации "Юстиция" была утверждена программа, которая, в том числе, существенно повысит статус, увеличит права и обязанности адвокатов. Наиболее существенным ее достижением к настоящему моменту, касающемуся положения адвокатов, является принятие Федерального закона N 160-ФЗ от 02.06.2016 "О внесении изменений в статьи 5.39 и 13.14 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и Федеральный закон "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации".

У адвоката всегда было право собирать сведения, необходимые для оказания юридической помощи, в том числе запрашивать справки, характеристики и иные документы от органов государственной власти, органов местного самоуправления, общественных объединений и иных организаций. Для получения данных сведений адвокат мог направить адвокатский запрос. Однако ответ на него мог не прийти, а каких-либо рычагов воздействия на

получателя запрос у адвоката не было так как обязанность ответить на адвокатский запрос и ответственности за его игнорирование ранее не предусматривалось.

Новым положением законодательства о запросе адвоката, более детально установились требования к форме и содержанию запроса, а также установилась и ответственность в случае нарушений права адвокатов на запрос сведений, необходимых для оказания квалифицированной юридической помощи.

Изменениями в КоАП РФ установлено, что за неправомерный отказ в предоставлении адвокату в связи с поступившим от него адвокатским запросом информации, предоставление которой предусмотрено федеральными законами, несвоевременное ее предоставление либо предоставление заведомо недостоверной информации, предусматривается административная ответственность в виде штрафа на основании статьи 5.39 КоАП РФ. Ранее в случае игнорирования запроса от адвоката законодательством какая-либо ответственность не предусматривалась.

Органы государственной власти, органы местного самоуправления, общественные объединения и иные организации, которым направлен адвокатский запрос, должны дать на него ответ в письменной форме в тридцатидневный срок со дня его получения. В случаях, требующих дополнительного времени на сбор и предоставление запрашиваемых сведений, указанный срок может быть продлен, но не более чем на тридцать дней, при этом адвокату, направившему адвокатский запрос, направляется уведомление о продлении срока рассмотрения адвокатского запроса.

*Ранее существовала также проблема приобщения ответов на адвокатские запросы в суде и на следствии в связи с несколькими факторами:*

а) неграмотным составлении самим адвокатом ходатайств о приобщении полученных сведений и в неверном обосновании того, для подтверждения каких именно фактов данные сведения необходимы в деле;

б) самостоятельно полученная адвокатами информация и сведения не принимаются судьями из-за убеждения о необходимости перепроверить запрошенные адвокатом данные путем направления судебного запроса.[4]

С появлением как требований к форме адвокатского запроса так и ответственности за непредставление или предоставление недостоверной информации возможно данная проблема уйдет в прошлое.

Кроме совершенствования законодательства в отношении адвокатского запроса, более детально проработан вопрос адвокатских удостоверений. Установлены единые

требования и гарантировано. Что удостоверение подтверждает право беспрепятственного доступа адвоката в здания районных судов, гарнизонных военных судов, арбитражных апелляционных судов, арбитражных судов субъектов Российской Федерации, в здания, в которых правосудие осуществляется мировыми судьями, в здания прокуратур городов и районов, приравненных к ним военных и иных специализированных прокуратур в связи с осуществлением профессиональной деятельности. Этот момент на мой взгляд никак не повлиял на статус адвоката, а только решила практический вопрос, закрепив требования к форме удостоверений. В связи с тем, что форма удостоверений адвокатов несколько раз изменялась, достоверности части удостоверений перестали верить и пропускать следственные изоляторы, при этом адвокатов с "правильными" удостоверениями данное ограничение не коснулось.

Неоднозначным стало изменение законодательства в отношении разглашения сведений составляющих адвокатскую тайну. В соответствии со ст.13.14 КоАП РФ адвокаты, совершившие административное правонарушение, предусмотренное указанной статьей, несут административную ответственность как должностные лица за разглашение информации, доступ к которой ограничен федеральным законом лицом, получившим доступ к такой информации в связи с исполнением служебных или профессиональных обязанностей.

Ранее законодательство не предусматривало уголовной или административной ответственности адвоката за разглашение им сведений составляющих юридическую тайну. Адвокат привлекался только к дисциплинарной ответственности, предусмотренной Кодексом профессиональной этики адвоката. при этом решение о наложении дисциплинарных мер принимала Квалификационная комиссия вплоть до прекращения статуса адвоката, что гораздо серьезней для адвоката чем административный штраф за такое правонарушение составляющий всего от четырех до пяти тысяч рублей. Однако данный момент оказывает психологическое влияние на клиентов.

В отношении адвокатской тайны прежде всего изучаются гарантии ее обеспечения со стороны государства. А именно гарантии указанные в ст.8 ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации", адвокат не может быть вызван и допрошен в качестве свидетеля об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с обращением к нему за юридической помощью или в связи с ее оказанием. Проведение оперативно-розыскных мероприятий и следственных действий в отношении адвоката допускается только на основании судебного решения. Полученные в ходе оперативно-розыскных мероприятий или следственных действий сведения, предметы и документы могут быть использованы в качестве доказательств обвинения только в тех случаях, ког-

да они не входят в производство адвоката по делам его доверителей. Как видно эти гарантии направлены на то, что сведения под грифом "адвокатская тайна" может воспользоваться только сам адвокат.

Но указанный момент, в отношении когда адвокат несет ответственность за добровольное раскрытие, становится иногда ключевым для клиентов, так как предоставленные им сведения часто не имеют ценности для следственных или иных органов. При этом обращаясь за помощью, пока к еще незнакомому адвокату, и не проникшись к нему доверием, клиенту психологически проще рассказывать, если у него есть дополнительные гарантии того, что его тайна будет сохранена.

Таким образом, на рынке правовых услуг адвокат в отличие от частнопрактикующих юристов, юридических фирм, коммерческих организаций и других частных применяются более высокие стандарты.

Оказывая услуги адвокат несет ответственности предусмотренную не только Гражданским кодексом РФ, но и ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" и Кодексом профессиональной этики адвоката и другими, при этом имеется ряд гарантий предоставляемых государством при осуществлении адвокатской деятельности, которые ставят клиентов адвокатов в более выгодные условия по сравнению с клиентами иных участников рынка правовых услуг.

#### ЛИТЕРАТУРА

1. Правовая природа юридических услуг // Нотариус. 2009. N 5. С. 28 – 32. автор Булатова Н.
2. Смагин Г.А. Конституционно-правовые вопросы оказания юридической помощи в Российской Федерации: дис. ... канд. Юрид.наук. – Москва, 2003. С.21.
3. Определение Конституционного Суда Российской Федерации по жалобе граждан СВ. Бородина, В.Н. Буробина, А.В. Быковского и др. на нарушение их конституционных прав статьями 7, 29, 182 и 183 УПК РФ от 8 ноября 2005 года.
4. Филиппова Анна Трофимовна. Проблемы реализации полномочий адвокатов в Российской Федерации : диссертация ... кандидата юридических наук : 12.00.11 / Филиппова Анна Трофимовна; [Место защиты: Моск. гос. юрид. акад.].– Москва, 2008.– 256 с.: ил. РГБ ОД, 61 08–12/982
5. Конституция Российской Федерации от 12 декабря 1993 г
6. Кодекс Российской Федерации об административных правонарушениях от 30 декабря 2001 г. N 195–ФЗ
7. Федеральный закон от 31.05.2002 № 63–ФЗ "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" [Электронный ресурс] / Консультант плюс.
8. Федеральный закон от 21 ноября 2011 г. N 324–ФЗ "О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации"
9. Федеральный закон N 160–ФЗ от 02.06.2016 "О внесении изменений в статьи 5.39 и 13.14 Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях и Федеральный закон "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации"
10. Кодекс профессиональной этики адвоката от 31.01.2003 [Электронный ресурс] // Российская газета, – 2005. 5 октября.

© Е.А. Третьякина, ( evgenia-fox@mail.ru ), Журнал «Современная наука: актуальные проблемы теории и практики»,



Московский государственный юридический университет им. О.Е. Кутафина