

## АДВОКАТУРА В АРБИТРАЖНОМ ПРОЦЕССЕ РОССИИ И ЗАРУБЕЖНЫХ СТРАН

### **Александр Иванович Кольченко**

председатель регионального отделения «Ассоциация юристов России»;  
преподаватель кафедры «Муниципальная инфраструктура»  
ИОДО Южно-Уральский государственный университет (НИУ)  
E-mail: kai40@mail.ru

### **Наталья Евгеньевна Яременко**

студент кафедры «Муниципальная инфраструктура»  
ИОДО Южно-Уральский государственный университет (НИУ)  
E-mail: jaremenko.natasha2015@yandex.ru

В рамках настоящей статьи предпринята попытка анализа состояния законодательства, закрепляющего функционирование адвокатуры, особое внимание уделено участию адвоката в системе арбитражного процесса. Также авторами был выявлен ряд проблем, касающихся деятельности адвокатуры, и, соответственно, внесены предложения по их устранению. Изучена структура адвокатуры некоторых зарубежных государств.

Ключевые слова: адвокатура, адвокатская деятельность, арбитражный процесс, судопроизводство, статус адвокат.

## ADVOCACY IN ARBITRATION PROCEEDINGS IN RUSSIA AND FOREIGN COUNTRIES

### **Alexander Kolchenko**

chairman of the regional branch of the Association of Lawyers of Russia;  
Teacher of the Department «Municipal Infrastructure»  
IODO South Ural State University (NRU)  
E-mail: kai40@mail.ru

### **Nataly Yaryomenko**

student of «Municipal Infrastructure» Department  
IODE South Ural State University (NRU)  
E-mail: jaremenko.natasha2015@yandex.ru

Within the framework of this article, an attempt is made to analyze the state of legislation that reinforces the functioning of the bar, special attention is paid to the participation of a lawyer in the arbitration process. Also, the authors identified a number of problems related to the activities of the Bar and, accordingly, proposals were made for their elimination. The structure of the legal profession of some foreign states has been studied.

Keywords: advocacy, advocacy, arbitration process, legal proceedings, advocate status.

Действующая редакция российской Конституции гарантирует каждому право на получение квалифицированной юридической помощи<sup>1</sup>.

Адвокатура — это элемент любого правового государства, призванный отстаивать

<sup>1</sup> Конституция Российской Федерации. Принята

всенародным голосованием 12 декабря 1993 года // Российская газета. — 1993. — 25 декабря. — ч. 1 ст. 48.

нарушенные права и свободы граждан. В условиях современного политического и экономического развития России должно уделяться особое внимание её законодательному совершенствованию. Структура адвокатуры представляет собой сложный механизм, ведь именно от её организованности зависит степень защищённости нарушенных прав и свобод человека и гражданина.

Участие профессионального адвоката в любом виде судопроизводства помогает обеспечивать уверенность каждому, чьи права нарушены, в своём дальнейшем благополучии и восстановлении социальной справедливости.

Между тем, главное предназначение адвокатуры состоит в оказании юридической помощи всему обществу и его членам и защите прав и свобод. Адвокат защищает закон от произвола, а поэтому деятельность адвоката отвечает как интересам конкретного гражданина, или организации, так и публично-правовым интересам государства и общества в целом [5, с. 4].

Деятельность адвокатуры защищается Федеральным законом от 31 мая 2002 года № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», который устанавливает порядок получения статуса адвоката, очерчивает круг его процессуальных прав, обязанностей и ответственности.

Таким образом, адвокатура является важнейшим правовым институтом, способствующим укреплению демократизации общества и государства.

Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» в статье 2 даёт разъяснение о том, кто может являться адвокатом<sup>1</sup>. Так, адвокат — это лицо, получившее в установленном порядке статус адвоката и право осуществлять адвокатскую деятельность. Он является независимым профессиональным советником по правовым вопросам.

Арбитражный процессуальный кодекс Российской Федерации прямо указывает на возможность физического или юридического лица вести дело через профессионального адвоката, то есть представителями граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, и организаций могут выступать в арбитражном суде адвокаты, а также иные оказывающие юридическую помощь лица<sup>2</sup>.

Оказание квалифицированной юридической помощи гражданам и организациям является приоритетной задачей адвокатуры. Она отделена от государства, чем обеспечивается её независимость: адвокат может противостоять интересам и стремлениям публичных структур и их должностных лиц; не может допрашиваться в качестве свидетеля об обстоятельствах, ставших ему известными в связи с выполнением обязанностей защитника или представителя профессионального союза либо другой общественной организации [5, с. 9].

Велика и социальная роль адвокатуры. В условиях, когда мы стремимся к построению правового государства, адвокатура и ее представители должны формировать у граждан правильное представление о праве и его роли в гражданском обществе и государстве; недаром адвокатура считается инструментом гражданского общества и не входит в систему органов государственной власти и местного самоуправления [5, с. 9—10].

Тактика действий адвоката в арбитражном процессе заключается в следующем: в процессе изучения материалов дела и подготовки дела к рассмотрению в порядке арбитражного судопроизводства у адвоката должна сформироваться позиция, определение которой является основой всех последующих решений [1, с. 101]. В методике работы адвоката непосредственно в судебном заседании арбитражного суда можно выделить два аспекта: процессуальный и доказательственный. Процессуальный аспект состоит в том, что, имея перед собой сформулированную клиентом задачу, адвокат при помощи процессуальных возможностей пытается направить разбирательство в нужное его клиенту русло и позволит рассчитывать на благоприятный исход дела. Доказательственный аспект состоит в том, что адвокату необходимо постоянно анализировать обстоятельства данного дела, предвосхищать те доводы и соображения, которые могут быть приведены противоположной стороной в обоснование своей позиции.

Таким образом, роль адвокатуры в российском правосудии, в том числе в арбитражном процессе, достаточно велика. В целом, она направлена на защиту прав и интересов граждан, индивидуальных предпринимателей, организаций. Благодаря участию профессионального защитника повышается возможность рассмотрения всех имеющих значение для дела обстоятельств, обеспечения

<sup>1</sup> Федеральный закон от 31 мая 2002 года № 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» // Российская газета. — 2002. — 5 июня. — № 100. — ч. 1 ст. 2.

<sup>2</sup> Арбитражный процессуальный кодекс Российской

Федерации от 24 июля 2002 года № 95-ФЗ // Российская газета. — 2002. — 27 июля. — № 137. — ч. 3 ст. 59.

доказательственной базой, а в конце судебного разбирательства вынесения мотивированного, законного и справедливого решения судьёй.

Не стоит забывать, что на сегодняшний день адвокатура в системе арбитражного судопроизводства, как и любой другой правовой институт, имеет свои дискуссионные вопросы.

В целях их исследования, а также внесения авторских предложений по её совершенствованию на законодательном уровне нашей страны, видится необходимым подробное изучение современной структуры адвокатской деятельности некоторых зарубежных государств. В рамках настоящей статьи нами будут рассмотрены модели адвокатуры в Австрийской республике, Испании и Японии.

Впервые австрийские адвокаты получили закрепление статуса своей профессиональной организации в 1869 году в связи с принятием «Положения об адвокатуре». Положение регулирует основные права и обязанности адвокатов, закрепляет требования, ограничения и запреты, предъявляемые к адвокатам, устанавливает систему органов адвокатуры, а также порядок их формирования. Адвокат не может заниматься деятельностью, которая порочит репутацию адвокатуры, заниматься нотариальной практикой, находиться на государственной службе (за исключением преподавательской деятельности). При рассмотрении в районных судах дел с ценой иска более 5000 евро обязательно участие адвоката. В ходе рассмотрения дела адвокат может по своей инициативе передать свои полномочия другому адвокату или помощнику адвоката. Адвокат несёт дисциплинарную ответственность перед адвокатской палатой за деяния, портящие репутацию адвокатуры. Жалоба на адвоката может быть подана любым лицом, в том числе и анонимно. Срок давности привлечения к дисциплинарной ответственности составляет пять лет с момента совершения проступка. К адвокату могут быть применены следующие санкции: а) письменный выговор; б) штраф на сумму до 45 000 евро; в) запрет на адвокатскую практику на срок до одного года; г) исключение из адвокатуры. Возможно применение к адвокату временных санкций: а) осуществление надзора за его деятельностью; б) запрет на ведение деятельности в определённых судах и иных органах власти; в) временный запрет на адвокатскую практику; запрет на обучение адвокатов-стажёров [3, с. 28—29].

В Испании адвокат — это профессионал, который действует в интересах и для защиты своего клиента в процессах любого рода, а также при оказании юридической помощи или консультировании [2, с. 31, 33]. Все адвокаты объединены в Генеральный совет адвокатов Испании, представляющий адвокатскую профессию на национальном уровне. Адвокат в Испании обязан хранить профессиональную тайну. Это означает, что адвокат не может разглашать факты или раскрывать содержание документов, переданных ему клиентом. Сохранение адвокатской тайны рассматривается как бессрочное обязательство [2, с. 33—34], которое распространяется на всех адвокатов, органы адвокатского сообщества и их персонал, даже если адвокаты и их персонал прекратили профессиональную и трудовую связь с ними. Это относится ко всем фактам, документам или обстоятельствам, которые стали им известны в отношении тех, кто обращался в адвокатский кабинет за квалифицированной помощью. В Испании не существует специальных норм, которые устанавливают компетенции адвоката: презюмируется, что адвокат является компетентным во всех отраслях права. На практике адвокаты действительно специализируются, однако это происходит неофициально, и рекламировать это не разрешено.

Закон об адвокатах Японии определяет миссию адвокатов как «защиту фундаментальных прав человека и обеспечение социальной справедливости». Иными словами, миссия адвокатов заключается в том, чтобы защищать основные права человека и народа, работать для достижения социальной справедливости независимо от того, находится ли адвокат в здании суда или нет, а также в обязанности предоставлять качественные юридические услуги. Закон об адвокатах даёт им исключительное право оказывать юридические услуги, если в законе не указано иное [4, с. 19]. Представители сторон, когда они назначаются судом, должны быть квалифицированными адвокатами, чтобы спорить в суде, за исключением сводных (мировых) судов. Помимо запрета на предоставление юридических услуг непрофессиональными лицами Закон также определяет несанкционированную юридическую практику как преступную деятельность.

Следовательно, адвокаты, имеющие исключительное право на оказание юридических услуг, берут на себя обязанность адекватно представлять и обслуживать клиентов, народ Японии.



После регистрации адвоката как квалифицированного юриста ему вручается значок адвоката, символизирующий справедливость, свободу и равенство.

Таким образом, мы рассмотрели существующие системы адвокатуры некоторых иностранных государств. При детальном изучении, авторами был сделан вывод об их строго определённой правовой базе, которая в полной мере разработана законодателями.

Анализируя каждый предложенный институт адвокатуры, мы отметили как общие черты, так и категорические расхождения.

Сопоставив зарубежные источники права, закрепляющие положения адвокатской деятельности с российскими, авторы акцентируют внимание на недоработке последних.

Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации, наряду с арбитражным, закрепляет участие в деле представителей (в силу закона или договора).

Статья 50 ГПК Российской Федерации устанавливает случаи, когда представители назначаются судом<sup>1</sup>. Таким образом, суд назначает адвоката в качестве представителя в случае отсутствия представителя у ответчика, место жительства которого неизвестно, а также в других предусмотренных федеральным законом случаях. Адвокат, назначенный судом в качестве представителя ответчика в случаях, предусмотренных настоящей статьёй, вправе обжаловать судебные постановления по данному делу.

Выделенная авторами норма права закрепляет, что в подобных ситуациях представителем ответчика может назначаться только адвокат. Арбитражный процессуальный кодекс такой возможности не регулирует.

На основании изложенного, видится необходимым внесение поправок в систему арбитражного судопроизводства.

Таким образом, предлагаем законодательно закрепить статью 60.1 АПК, применив аналогию права статьи 50 ГПК Российской Федерации, которая расширит полномочия арбитражных судов и позволит им по своей инициативе назначать ответчику представителя в установленных законом случаях.

Предполагается обязательной следующая редакция указанной правовой нормы: «Статья 60.1 Представители, назначаемые судом. Суд назначает адвоката в качестве представителя в случае отсутствия представителя у ответчика, место нахождения или место

жительства которого неизвестно, а также в других предусмотренных федеральным законом случаях. Адвокат, назначенный судом в качестве представителя ответчика в случаях, предусмотренных настоящей статьёй, вправе обжаловать судебные постановления по данному делу». При этом стоит учитывать специализацию назначаемого адвоката, который должен иметь определённые знания в сфере арбитражного судопроизводства.

Оплата услуг назначаемого представителя должна производиться за счёт средств соответствующего бюджета.

Примером такого подхода служит и Австрийская республика, которая в системе своего законодательства также устанавливает случаи, когда расходы на адвоката берёт на себя, непосредственно, государство.

Внесённые поправки будут соответствовать Конституции Российской Федерации, а также выступать гарантом защиты прав и свобод ответчика, что позволит защитить его интересы от произвола посредством участия в деле профессионального адвоката, тем самым повысив эффективность и авторитет аппарата российского правосудия.

Устройство механизмов адвокатуры изученных зарубежных государств имеет определённую специфику и степень соотношения с осуществляемой в Российской Федерации адвокатской деятельностью.

Авторами видится необходимость дополнения некоторых положений нормативно правовых актов и внесения поправок в области российской адвокатуры по аналогии международного права.

В Австрии с ценой иска более 5000 евро обязательно участие адвоката. Так, учитывая особую сложность некоторых категорий дел в арбитражном судопроизводстве, где цена иска представляет собой существенную сумму, необходимо установить осуществление процессуальных прав и обязанностей сторон через адвоката. Предложенная новелла позволит максимально быстро и эффективно разобраться по существу спора между истцом и ответчиком, исследовать в судебном заседании профессионально собранные защитником доказательства и вынести обоснованное решение.

На наш взгляд, внесённый пункт целесообразно применять, когда цена иска составляет один миллион рублей и выше. Предполагается обязательным дополнение Арбитражного процессуального кодекса, а именно статьи 59 АПК Российской Федерации «Ведение дел в арбитражном суде через представителей». Таким образом,

<sup>1</sup> Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации от 14 ноября 2002 года №138-ФЗ // Российская газета. — 2002. — 20 ноября. — №220. — Ст. 50.

предлагаем внести в неё часть 7, которая и будет императивно закреплять обязательность участия в деле адвоката: «В случае если цена иска составляет один миллион рублей, либо иную сумму, её превышающую, участие адвоката в деле является обязательным».

В некоторых установленных законом Российской Федерации случаях участие представителя, имеющего статус адвоката, является обязательным. Так, например, в рамках уголовного процесса защитниками допускаются только адвокаты.

Относительно недавно был спроектирован и введён в действие Кодекс административного судопроизводства — новелла действующего законодательства, касающаяся совершенствования сферы административного судопроизводства.

Таким образом, представителями в суде по административным делам могут быть адвокаты и иные лица, обладающие полной дееспособностью, не состоящие под опекой

или попечительством и имеющие высшее юридическое образование<sup>1</sup>.

Подводя итоги, ещё раз подчёркиваем особую значимость адвокатуры в системе российского правосудия. Зачастую случается, что именно участие квалифицированного адвоката вносит положительные коррективы в исход судебного разбирательства и служит дополнительной гарантией вынесения справедливого решения по существу дела.

Таким образом, наличие института адвокатуры — это признак любого правового и демократического государства. На сегодняшний день от того, как устроена и функционирует адвокатская деятельность, напрямую зависит степень защищённости прав и свобод человека и гражданина, а также его уверенность в восстановлении социальной справедливости.

<sup>1</sup> Кодекс административного судопроизводства Российской Федерации от 8 марта 2015 года № 21-ФЗ // Официальный интернет-портал правовой информации. — 2015. — 9 марта. — ч. 1 ст. 55.

### Примечания

1. Бахарев, П. В. Основы адвокатуры : Учебно-методический комплекс. — М.: ЕАОИ. — 2008. — 152 с.
2. Бригадин, И. И. Институт адвокатуры в Испании / И. И. Бригадин // Евразийская адвокатура. — 2013. — № 2. — С. 31—34.
3. Пронин, А. В. Институт адвокатуры в Австрийской республике / А. В. Пронин // Евразийская адвокатура. — 2013. — № 2. — С. 28—30.
4. Реховский, А. Ф. Адвокатура Японии / А. Ф. Реховский // Евразийская адвокатура. — 2016. — № 1. — С. 17—22.
5. Смоленский, М. Б. Адвокатская деятельность и адвокатура Российской Федерации. Серия «Высшее образование» — Ростов н/Д: «Феникс», 2004. — 249 с.