

Т. Н. Рассецкая

Ответы на экзаменационные вопросы по адвокатуре



Т. Н. Рассецкая

**Ответы на экзаменационные
вопросы по адвокатуре**

«Научная книга»

2009

Рассецкая Т. Н.

Ответы на экзаменационные вопросы по адвокатуре /
Т. Н. Рассецкая — «Научная книга», 2009

Настоящее издание содержит примерные вопросы и ответы на экзаменационные вопросы по адвокатуре России. Издание подготовлено в соответствии с программой учебного курса по адвокатуре и с последними изменениями законодательства. Оно посвящено общим положениям и принципам, на которых основаны вся система органов адвокатуры, основы организации деятельности органов адвокатуры, главные понятия этой деятельности и порядок обращения граждан и организаций в эти органы, а также особенности прав и обязанностей адвоката. Предназначено для студентов дневного, вечернего и заочного факультетов, обучающихся по специальности «Юриспруденция».

© Рассецкая Т. Н., 2009

© Научная книга, 2009

Содержание

ВОПРОС 1	5
ВОПРОС 2	8
ВОПРОС 3	9
ВОПРОС 4	10
ВОПРОС 5	11
ВОПРОС 6	13
Конец ознакомительного фрагмента.	14

Т.Н. Рассецкая

Ответы на экзаменационные вопросы по адвокатуре

ВОПРОС 1

История развития адвокатуры

Адвокатурой принято называть совокупность юристов-профессионалов, которые объединены в коллегии адвокатов с целью оказания юридической помощи населению. Такая помощь может выражаться, например, в участии в различных видах судопроизводства в качестве защитников либо представителей потерпевшего, истца, ответчика и других лиц, отстаивающих свои интересы.

Профессиональная адвокатура начала формироваться во время реформ 1864 г. Именно тогда зародился суд присяжных, который не мог функционировать без обеспечения профессиональной защиты.

Устав уголовного судопроизводства 1864 г. закреплял равные права между прокурором или частным обвинителем и подсудимым или его защитником. Они пользовались следующими правами:

- представлять в подтверждение своих показаний доказательства;
- отводить по законным причинам свидетелей и сведущих людей, предлагать им с разрешения председателя суда вопросы, возражать против свидетельских показаний и просить, чтобы свидетели были передопрошены в присутствии или в отсутствие друг друга;
- делать замечания и давать объяснения по каждому действию, происходящему на суде;
- опровергать доводы и соображения противной стороны.

Адвокат оказывал помощь при составлении и подаче им апелляционной или кассационной жалобы, в судебных прениях он имел возможность объяснять в защитительной речи все те обстоятельства и доводы, которыми опровергалось или ослаблялось выведенное против подсудимого обвинение.

В 1917 г. после Октябрьской революции судебная система и адвокатура были упразднены вплоть до утверждения первого Положения об адвокатуре 26 мая 1922 г.

Правовую помощь в судах оказывали тогда члены коллегий правозаступников, которые осуществляли функции и защиты, и обвинения, и представительства в гражданском судопроизводстве.

С 1922 г. началась реорганизация коллегий правозаступников в профессиональную адвокатуру Советской России. Началось создание республиканских, областных, краевых коллегий адвокатов с их юридическими консультациями на местах. Таким образом, «неопороченные граждане» и иные правозащитники были вытеснены профессионалами с высшим, как правило, юридическим образованием.

К 90-м гг. адвокатура России представляла собой чисто советское учреждение, так как существовали определенные требования с учетом идеологических установок КПСС, а также была некоторая особенность во взаимоотношениях адвокатуры с государственными органами и общественными организациями.

К этому времени основной задачей адвокатуры являлось оказание юридической помощи гражданам и организациям, а «коллегии адвокатов были основаны на принципе добровольности объединений лиц, занимающихся адвокатской деятельностью».

Упоминание об адвокатуре как органа «для оказания юридической помощи гражданам и организациям» было в Конституции РСФСР 1978 г. Однако в законодательстве о судостроительстве указывалось лишь то, что адвокат участвует только в двух формах судопроизводства – гражданском и уголовном – с целью оказания юридической помощи гражданам и организациям.

Таким образом, те основы о свободе и добровольности объединений органов адвокатуры не были реализованы в действительности, а также не скрывалась руководящая роль государства: «Министерство юстиции РСФСР, Министерства юстиции автономных республик, отделы юстиции исполнительных комитетов краевых, областных, городских советов народных депутатов в пределах своей компетенции контролируют соблюдение коллегиями адвокатов требований Закона СССР «Об адвокатуре в СССР» и других актов законодательства Союза ССР и РСФСР, регулирующих деятельность адвокатуры; устанавливают порядок оказания адвокатами юридической помощи гражданам и организациям; заслушивают сообщения председателей президиумов коллегий адвокатов о работе коллегий; издаются инструкции и методические рекомендации по вопросам деятельности адвокатуры; осуществляют другие полномочия, связанные с общим руководством адвокатурой...»

Специальные исследования последних десятилетий роли адвоката в уголовном судопроизводстве показывали, что адвокаты слабо использовали даже те возможности, которые им представлял уголовно-процессуальный закон, многие адвокаты при осуществлении защиты на предварительном следствии и в суде не могли полностью выложиться, для того чтобы достичь необходимого результата, так как в то время от деятельности защитника почти ничего не зависело и многие решения выносились вопреки мнению защитника.

На деятельности адвокатов в уголовном судопроизводстве отрицательно сказывались, разумеется, недостатки их процессуального статуса, ограничивавшего возможности активного участия в доказывании.

В России при становлении новых экономических отношений поменялись и требования к характеру, объему и качеству правовых услуг, и советская адвокатура не смогла приспособиться к новым рыночным отношениям.

В условиях рыночных отношений правовые услуги становятся необходимы практически повсеместно, и, не дожидаясь реформ, на рынке правовых услуг стали появляться юридические кооперативы, «альтернативные коллегии адвокатов».

Тогда родилась идея о создании системы частнопрактикующих адвокатов путем выдачи лицензий.

Однако с учетом того, что не все слои населения смогут оплатить услугу частнопрактикующего адвоката, стали появляться благотворительные агентства по защите бедных. Создатели бесплатной адвокатуры считали, что адвокаты, не получающие оплаты от своих клиентов и, значит, не зависящие от них, должны руководствоваться в первую очередь интересами не клиентов, а правосудия.

Проводимая в стране судебная реформа уже внесла вклад в укрепление адвокатуры, повышение ее роли в правовой жизни страны.

«Защитник допускается к участию в деле с момента предъявления обвинения, а в случае задержания лица, подозреваемого в совершении преступления, или применения к нему меры пресечения в виде заключения под стражу до предъявления обвинения – с момента объявления ему протокола задержания или постановления о применении этой меры пресечения, но не позднее 24 часов с момента задержания».

У подозреваемого и обвиняемого с ранних этапов расследования появлялся профессиональный защитник, который получил право «присутствовать при предъявлении обвинения, участвовать в допросе подозреваемого или обвиняемого, а также иных следственных действий, производимых с их участием; знакомиться с протоколом задержания, постановлением о при-

менении меры пресечения... с момента допущения к участию в деле защитник вправе также после первого допроса задержанного или находящегося под стражей подозреваемого или обвиняемого иметь с ним свидание наедине без ограничения их количества и продолжительности».

Позиции адвоката в уголовном судопроизводстве существенно укрепились, появлялись новые средства для активной защиты обвиняемого.

Нормы Конституции РФ 1993 г. в разделе «Права и свободы человека и гражданина» говорят о судебном порядке применения важнейших мер процессуального принуждения, и требованиях к доказательствам, допустимым при осуществлении правосудия, и о принципах презумпции невиновности, и о праве каждого на судебную защиту и квалифицированную юридическую помощь.

Среди полномочий адвоката имеются ознакомление с мотивами и основаниями задержания и ареста, возможность обжалования процессуальных актов надзирающему прокурору и в суд, участие в судебном рассмотрении жалоб по поводу законности ареста и продления срока содержания под стражей.

При дознании адвокат имел возможность использовать весь арсенал средств защиты, которыми он располагал.

Конституция РФ, помимо гражданского и уголовного судопроизводства, провозгласила новые ветви власти – Конституционный суд, Арбитражный суд по экономическим спорам. И в этих процессах адвокат стал полноправным участником.

К концу 1995 г. в России наряду с традиционными коллегиями адвокатов субъектов Федерации официально было зарегистрировано около 40 «параллельных» коллегий. Часть из них объявили себя «юридическими центрами», часть объединилась в «Гильдию российских адвокатов».

Законодательство стало ориентироваться на мировую судебную практику и нормы международного права.

Результатом работы судебной реформы стал Закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ».

ВОПРОС 2

Характеристика Закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации»

Федеральный закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» был подписан Президентом РФ 31 мая 2002 г. и уже с 1 июля вступил в силу.

Закон преследует решение задачи по расширению правовых и организационных возможностей адвокатов в оказании квалифицированной юридической помощи физическим и юридическим лицам.

В Законе отражены все основные понятия и направления деятельности органов адвокатуры.

Согласно Закону адвокатской деятельностью является квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката в порядке, установленном Законом, физическим и юридическим лицам в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию.

В Законе закрепляется регламентация условий приобретения, прекращения и приостановления статуса адвоката; признание права адвоката на выбор формы организации; осуществление своей профессиональной деятельности индивидуально, открывая адвокатский кабинет, либо в составе некоммерческих организаций (адвокатских бюро); расширение возможностей граждан Российской Федерации получать бесплатную юридическую помощь; определение органов адвокатского самоуправления и их основных функций.

При принятии Закона предполагалось, что он позволит демократизировать действующие объединения адвокатов, выстроить в их рамках новые структуры для оказания квалифицированной юридической помощи гражданам и обеспечения их права на выбор адвоката.

Так как данный Закон был принят в сжатые сроки, основные вопросы, которые были рассмотрены, – концептуально важные положения, не оговаривались при этом второстепенные, но не менее важные моменты, например о помощниках адвоката: ими могут быть лица с неоконченным высшим юридическим образованием, однако адвокату может потребоваться помощник, относящийся к другой профессии, а потому подобную норму следует считать не соответствующей интересам адвокатского сообщества, не прописаны достаточно четко процесс и механизм сдачи экзаменов адвокатами в Министерстве юстиции.

Также законодатель не учел того, что на многих территориях России передача права организации структурных подразделений адвокатуры партнерам, создающим адвокатские бюро, лишит население огромных территорий России квалифицированной юридической помощи.

Характеризуя Закон в целом, можно сделать вывод, что в нем достаточно мало императивных норм, многие статьи диспозитивны, так как адвокат должен иметь право выбора.

ВОПРОС 3

Понятие адвокатуры

Адвокатская деятельность – это осуществляемая на профессиональной основе квалифицированная юридическая помощь, оказываемая специально уполномоченными на то лицами.

Конституция РФ гарантирует каждому независимо от его пола, расы, национальности, языка, происхождения, имущественного и должностного положения, места жительства, отношения к религии, убеждений, принадлежности к общественным объединениям, а также иных обстоятельств право на получение квалифицированной помощи.

Адвокатская деятельность включает в себя: проведение консультаций; представление интересов в судах или иных органах; подготовку юридических документов.

Под проведением консультаций понимается оказание юристом помощи в решении конкретной задачи по проблеме, волнующей клиента с юридической точки зрения, а именно: консультация заключается в даче совета, как поступить в той или иной ситуации клиенту, какой путь решения проблемы выбрать.

Представление интересов, как правило, – вторая стадия предоставления услуг адвокатом после дачи им консультации, но не обязательная и заключается в том, что адвокат в различных органах государственной и судебной власти выступает во имя интересов своего клиента от своего имени и за счет клиента. Эта услуга является очень распространенной, так как наиболее часто к такой услуге обращаются лица, которым необходима защита своих прав в судебных спорах.

Подготовка юридических документов необходима в случаях, когда простой обыватель в силу незнания юридических аспектов при составлении документа не может составить его сам. Это могут быть, например, различного рода договоры. Следует сказать, что адвокат не удостоверяет такие документы, а лишь может помочь при их составлении.

Помощь, оказываемая государственными служащими в рамках исполняемых ими должностных обязанностей, не может считаться адвокатской.

Государственной службой является должность в федеральных органах государственной власти, органах государственной власти субъектов Российской Федерации, а также в иных государственных органах, образуемых в соответствии с Конституцией Российской Федерации, с установленными кругом обязанностей по исполнению и обеспечению полномочий данного государственного органа, денежным содержанием и ответственностью за исполнение этих обязанностей.

К адвокатской не относится также деятельность по оказанию юридической помощи военнослужащим, которая оказывается бесплатно: органами военного управления и органами военной юстиции в пределах своих функциональных (должностных) обязанностей – всем военнослужащим, гражданам, уволенным с военной службы, и членам их семей по вопросам, связанным с прохождением военной службы; органами предварительного следствия, прокуратурой и судом, в производстве которых находится уголовное дело.

ВОПРОС 4

Предмет адвокатской деятельности

Предметом адвокатской деятельности являются права, свободы и интересы, которые неотчуждаемы и присущи всем без исключения физическим и юридическим лицам и находятся под охраной закона.

Государство обязано признавать, соблюдать и защищать права, свободы и интересы граждан, закрепленные на высшем законодательном уровне. В данном случае адвокатура является важнейшим структурным элементом в механизме социального контроля за деятельностью государства и призвана осуществлять защиту конкретных лиц.

Наиболее важными правами и свободами, защита которых осуществляется на высшем государственном уровне, являются: равенство перед законом и судом; право на жизнь; право на соблюдение государством достоинства личности; право на свободу и личную неприкосновенность; право на неприкосновенность частной жизни, личную и семейную тайну, защиту своей чести и доброго имени; право на тайну переписки, телефонных переговоров, почтовых, телеграфных и иных сообщений; право на неприкосновенность жилища; право на пользование родным языком, на свободный выбор языка общения, воспитания, обучения и творчества; право на свободу передвижения, выбора места пребывания и жительства; свобода совести, свобода вероисповедания; свобода мысли и слова; право на объединение, включая право создавать профессиональные союзы для защиты своих интересов; право собраний; право участвовать в управлении делами государства; право обращаться лично, а также направлять индивидуальные и коллективные обращения в государственные органы и органы местного самоуправления; право на свободное использование своих способностей и имущества для предпринимательской и иной не запрещенной законом экономической деятельности; право частной собственности; право на свободное распоряжение своими способностями к труду, на выбор рода деятельности и профессии; право на охрану материнства и детства; право на социальное обеспечение; право на жилище; право на охрану здоровья и медицинскую помощь; право на благоприятную окружающую среду, достоверную информацию о ее состоянии и на возмещение ущерба, причиненного здоровью или имуществу экологическим правонарушением; право на образование; свобода литературного, художественного, научного, технического и других видов творчества, преподавания; право на получение квалифицированной юридической помощи.

В права обвиняемого в совершении уголовного преступления входят следующие права: быть незамедлительно и подробно уведомленным на понятном ему языке о характере и основании предъявленного ему обвинения; иметь достаточное время и возможности для подготовки своей защиты; защищать себя лично или через посредство выбранного им самим защитника или, при недостатке у него средств для оплаты услуг защитника, пользоваться услугами назначенного ему защитника бесплатно, когда того требуют интересы правосудия; допрашивать показывающих против него свидетелей или иметь право на то, чтобы эти свидетели были допрошены, и иметь право на вызов и допрос свидетелей в его пользу на тех же условиях, что и для свидетелей, показывающих против него; пользоваться бесплатной помощью переводчика, если он не понимает языка, используемого в суде, или не говорит на этом языке.

Из этого следует, что деятельность адвоката должна обеспечивать свободный доступ к правосудию не только тех лиц, в отношении которых ведется уголовное судопроизводство, но и жертв преступлений и иных лиц, которым требуется защита их прав.

ВОПРОС 5

Отличие адвокатской деятельности от иных видов деятельности

Адвокатскую деятельность следует отграничивать от деятельности нотариусов, патентных поверенных, законных представителей. Такое разграничение закреплено на законодательном уровне.

Нотариат призван обеспечивать защиту прав и законных интересов граждан и юридических лиц путем совершения нотариусами нотариальных действий, которые производятся от имени Российской Федерации.

Отличие состоит и в правах, которые имеет нотариус при осуществлении своей деятельности, а именно:

- совершать нотариальные действия в интересах физических и юридических лиц, обратившихся к нему, за исключением случаев, когда место совершения нотариального действия определено законодательством Российской Федерации или международными договорами;
- составлять проекты сделок, заявлений и других документов, изготавливать копии документов и выписки из них, а также давать разъяснения по вопросам совершения нотариальных действий;
- истребовать от физических и юридических лиц сведения и документы, необходимые для совершения нотариальных действий.

Также деятельность адвоката следует отграничивать от деятельности органов, в компетенцию которых также входит разрешение вопросов, связанных с оказанием юридической помощи. К ним относятся, в частности, Уполномоченный по правам человека в Российской Федерации, сотрудники Рострудинспекции, таможенных, налоговых органов и др.

Уполномоченный по правам человека в Российской Федерации рассматривает жалобы и заявления граждан на решения или действия государственных органов, органов местного самоуправления, должностных лиц, государственных служащих, если ранее заявитель обжаловал эти решения или действия в судебном либо административном порядке, но не согласен с решениями, принятыми по его жалобе.

Лица, которые специально уполномочены на ведение своей профессиональной деятельности в области, связанной с юриспруденцией, осуществляют такую деятельность строго в рамках, предусмотренных законом или иными актами, регламентирующими деятельность соответствующих лиц.

То есть оказание помощи вне пределов своих полномочий является нарушением и в ряде случаев может свидетельствовать о злоупотреблении своим служебным положением, разглашении служебной информации и т. д.

На органы Государственной налоговой службы не возложена обязанность консультировать предприятия, учреждения, организации и граждан – хозяйствующих субъектов и налогоплательщиков по вопросам налогообложения или иным правовым вопросам, возникающим в их хозяйственной, предпринимательской и другой практической деятельности, однако они могут давать консультации, исходя из их целесообразности, для наиболее полного исполнения возложенных на данные органы функций.

Законным представителем является лицо, которое в силу закона выступает во всех государственных и иных учреждениях в защиту личных и имущественных прав и законных интересов недееспособных, ограничено дееспособных либо лиц, которые являются дееспособными, но в силу своего физического состояния не могут осуществлять свои права и выполнять свои обязанности.

Законными представителями в уголовном судопроизводстве являются родители, усыновители, опекуны или попечители несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого либо потерпевшего, представители учреждений или организаций, на попечении которых находится несовершеннолетний подозреваемый, обвиняемый либо потерпевший. Законные представители потерпевшего, гражданского истца и частного обвинителя имеют те же права, что и представляемые ими лица.

Законный представитель в ходе досудебного производства по уголовному делу вправе:

- знать, в чем подозревается или обвиняется несовершеннолетний;
- присутствовать при предъявлении обвинения;
- участвовать в допросе несовершеннолетнего подозреваемого, обвиняемого, а также с разрешения следователя – в иных следственных действиях, производимых с его участием и участием защитника;
- знакомиться с протоколами следственных действий, в которых он принимал участие, и делать письменные замечания о правильности и полноте сделанных в них записей;
- заявлять ходатайства и отводы, приносить жалобы на действия (бездействие) и решения дознавателя, следователя, прокурора;
- представлять доказательства;
- по окончании предварительного расследования знакомиться со всеми материалами уголовного дела, выписывать из него любые сведения и в любом объеме. В судебном заседании представитель несовершеннолетнего подсудимого вправе:
- заявлять ходатайства и отводы;
- давать показания;
- представлять доказательства;
- участвовать в прениях сторон;
- приносить жалобы на действия (бездействие) и решения суда;
- участвовать в заседании судов апелляционной, кассационной и надзорной инстанций.

Права, свободы и законные интересы недееспособных или не обладающих полной дееспособностью граждан защищают в суде их родители, усыновители, опекуны, попечители или иные лица, которым это право предоставлено федеральным законом.

Законные представители совершают от имени представляемых ими лиц все процессуальные действия, право совершения которых принадлежит представляемым, с ограничениями, предусмотренными законом. Законные представители могут поручить ведение дела в суде другому лицу, избранному ими в качестве представителя.

В арбитражном процессе права и законные интересы недееспособных граждан защищают их законные представители – родители, усыновители, опекуны или попечители.

Законные представители осуществляют защиту прав и законных интересов физического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, или потерпевшего, являющихся несовершеннолетними либо по своему физическому или психическому состоянию лишенных возможности самостоятельно реализовать свои права. Законными представителями физического лица являются его родители, усыновители, опекуны или попечители. Родственные связи или соответствующие полномочия лиц, являющихся законными представителями физического лица, удостоверяются документами, предусмотренными законом. Законные представители физического лица, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, и потерпевшего имеют права и несут обязанности, предусмотренные КоАП РФ в отношении представляемых ими лиц.

Права несовершеннолетних осуществляются в исполнительном производстве законными представителями – их родителями, усыновителями, опекунами или попечителями.

Таким образом, можно сказать, что адвокат является принципиально иной фигурой, нежели другие лица, выступающие представителями интересов своих подопечных.

ВОПРОС 6

Принципы законности адвокатской деятельности

Принцип – это основное начало, или, другими словами, исходное положение какой-либо теории.

Принципы адвокатской деятельности можно определить как основы создания и направленности соответствующей деятельности, которые наиболее полно выражают содержание законодательства, регламентирующего организацию и деятельность данного института гражданского общества.

Принципы организации и деятельности адвокатуры перечислены в Законе об адвокатуре и к ним относятся: принципы законности, независимости, самоуправления, корпоративности и равноправия.

Законность – основа нормальной жизнедеятельности цивилизованного общества, равенства граждан перед законом. Признаками законности служат всеобщность, неразрывная связь с правом.

Конец ознакомительного фрагмента.

Текст предоставлен ООО «ЛитРес».

Прочитайте эту книгу целиком, [купив полную легальную версию](#) на ЛитРес.

Безопасно оплатить книгу можно банковской картой Visa, MasterCard, Maestro, со счета мобильного телефона, с платежного терминала, в салоне МТС или Связной, через PayPal, WebMoney, Яндекс.Деньги, QIWI Кошелек, бонусными картами или другим удобным Вам способом.