

**МОСКОВСКИЙ ГОСУДАРСТВЕННЫЙ ИНСТИТУТ
МЕЖДУНАРОДНЫХ ОТНОШЕНИЙ (УНИВЕРСИТЕТ)
МИНИСТЕРСТВА ИНОСТРАННЫХ ДЕЛ РОССИЙСКОЙ
ФЕДЕРАЦИИ**

ИССЛЕДОВАТЕЛЬСКАЯ РАБОТА

на тему:

**«АДВОКАТ КАК ПРЕДСТАВИТЕЛЬ В ГРАЖДАНСКОМ ПРО-
ЦЕССЕ В РОССИЙСКОЙ ФЕДЕРАЦИИ И ВО ФРАНЦИИ»**

Представлена для участия в V Всероссийском конкурсе исследователь-
ских работ молодых ученых по сравнительному правоведению в номинации

"Отраслевое сравнительное исследование"

Выполнила студентка :

Горбачева Дарья Максимовна

МГИМО, Международно-правовой факультет

3 курс

Москва 2015

План работы

Введение

Общие черты профессии и правового статуса адвоката как представителя в гражданском процессе в РФ и во Франции

Основные различия в правовом статусе адвоката в РФ и во Франции

Источники и литература

Введение

Одним из ключевых прав человека является право на судебную защиту прав и свобод, закрепленное в статье 46 конституции Российской Федерации. Зачастую лица, ищущие защиты своих прав и свобод в суде, не обладают достаточными правовыми знаниями или иными навыками для того, чтобы в полной мере реализовать это право. В особенности это важно, когда речь идет о гражданском процессе, где бремя доказывания лежит на обеих сторонах. В России гражданам предоставляется возможность самостоятельно выбирать: вести дела в суде лично или через представителей.¹ С целью обеспечения наиболее эффективной защиты своих прав и свобод граждане могут обращаться к услугам профессиональных представителей, которые обычно являются адвокатами. В данном исследовании производится сравнение правового статуса адвоката как представителя в гражданском процессе в Российской Федерации и Французской Республике. Французская правовая система выбрана для сравнения в связи с тем, что правовое регулирование адвокатской деятельности прошло долгий процесс формирования в этой стране (некоторые исторические изменения будут кратко отмечены в докладе) и на данный момент является относительно целостным. По мнению некоторых ученых, французское адвокатское сообщество является одним из наиболее эффективно действующих в мире, при сохранении исторических профессиональных принципов и традиций.² Компаративистское исследование помогает лучше изучить особенности национальной правовой системы в вопросе регулирования определенных правовых институтов, выявить ее слабые и сильные стороны, что особенно актуально в настоящий момент, в условиях грядущей реформы ГПК РФ. Кроме того, данное ис-

¹ Code de procédure civile. Version consolidée au 26 mai 2016 [Электронный ресурс] // Режим доступа: <https://www.legifrance.gouv.fr/affichCode.do?cidTexte=LEGITEXT000006070716> , art. 48

² Адвокатская тайна / под общ. ред. В.Н. Буробина. - М.: Статут, 2006. - с. 96

следование может иметь и определенную практическую пользу для лиц, вступающих в гражданско-процессуальные отношения в Французской Республике.

Общие черты профессии и правового статуса адвоката как представителя в гражданском процессе в РФ и во Франции

Согласно Федеральному закону «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» № 63-ФЗ адвокатами являются лица, получившие в установленном законом порядке право осуществлять адвокатскую деятельность, независимые профессиональные советники по правовым вопросам. В свою очередь, адвокатская деятельность определяется в законе как "квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката, физическим и юридическим лицам в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию". В праве Франции адвокат - это помощник правосудия, сочетающий функции советника, представителя и защитника стороны в суде.³

Как мы видим, понимание профессии не имеет существенных расхождений. В правовом положении адвокатов в обеих правовых системах наблюдаются определенные сходства, особенно при более общем рассмотрении. Среди таких характеристик - особый порядок доступа в профессию, существование особых правил, регулирующих деятельность лиц, обладающих статусом адвоката и обеспечивающих их санкций; в рамках гражданского процесса - возможность выступать в суде, совершать определенные процессуальные действия от имени сторон и оказывать квалифицированную помощь; существование в обеих странах законодательно закрепленной системы оказания юридической помощи. В обеих странах лицо, получающее статус адвоката, приносит присягу.

И в России, и во Франции существует дисциплинарная ответственность адвоката за ненадлежащее выполнение обязанностей, в том числе в качестве судебного представителя в гражданском процессе.

³ Lexique des termes juridiques. Sous la direction de Serge Guinchard. Paris: Dalloz, 2014. - p. 110

Основные различия в правовом статусе адвоката в РФ и во Франции

Тем не менее, при более подробном изучении правового положения адвокатов в России и Франции были отмечены существенные различия, представляющие определенный научный интерес. Рассмотрим наиболее явные из этих различий.

И во Франции, и в России предусмотрена особая процедура получения статуса адвоката. Основным требованием является наличие высшего образования, причем в Российской Федерации для получения адвокатского статуса кандидату необходимо иметь высшее юридическое образование, полученное по имеющей государственную аккредитацию программе - иными словами, российское высшее юридическое образование. Если описанная во французском законодательстве процедура состоит из сдачи квалификационного экзамена для зачисления в региональный центр адвокатуры, прохождения в нем годового курса подготовки и последующей стажировки⁴, то в России претендент на получение статуса адвоката должен уже иметь опыт работы по юридической специальности не менее двух лет для сдачи квалификационного экзамена, по итогам которого квалификационная комиссия при адвокатской палате субъекта федерации выносит решение о присвоении статуса адвоката.⁵ В соответствии со статьей 12-1, доктора юридических наук освобождаются от сдачи квалификационного экзамена во Франции.

К моральным качествам адвоката во Франции предъявляются более жесткие требования, нежели в России. В России препятствием к получению статуса адвоката является непогашенная или наснятая судимость за умышленное

⁴ Loi n° 71-1130 du 31 décembre 1971 portant réforme de certaines professions judiciaires et juridiques [Электронный ресурс] // Режим доступа: <https://www.legifrance.gouv.fr/affichTexte.do?cidTexte=LEGITEXT000006068396>

Art. 12

⁵ Федеральный закон от 31.05.2002 N 63-ФЗ (ред. от 02.06.2016) "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" // СПС «КонсультантПлюс», ст. 9

преступление⁶, во Франции же лицо не может претендовать на получение статуса адвоката, если оно когда-либо было осуждено за уголовное преступление против чести, совести и добрых нравов или привлекалось к административной или дисциплинарной ответственности в виде отстранения от должности по тем же основаниям.⁷

Согласно российскому законодательству, адвокат осуществляет свою деятельность на всей территории Российской Федерации, в отличие от Франции, где, за исключением судов "малой" инстанции, адвокат уполномочен самостоятельно действовать только в пределах одного региона. По мнению французских ученых, данное ограничение обеспечивает более эффективное отправление правосудия.⁸ С одной стороны, данная конструкция не лишена смысла, поскольку даже в унитарном государстве, которое представляет собой Франция, могут наблюдаться существенные различия в местных правовых нормах, не говоря уже о федеративном государстве, где по многим вопросам издаются законы на уровне субъектов, и одно и то же лицо вряд ли способно одинаково хорошо разбираться во всем их разнообразии. Тем не менее, в современных условиях, когда сделки зачастую затрагивают интересы лиц в рамках более чем одной единицы административного деления, представляется логичным, что адвокат может осуществлять свою деятельность на всей территории государства, а все сомнения насчет его компетентности в вопросах местного законодательства оставлены на усмотрение предоставляемого лица.

Гражданско-процессуальное законодательство Франции выделяет судебное представительство и оказание юридической помощи как две разных

⁶ см. там же

⁷ Loi n° 71-1130 du 31 décembre 1971 portant réforme de certaines professions judiciaires et juridiques [Электронный ресурс] // Режим доступа: <https://www.legifrance.gouv.fr/affichTexte.do?cidTexte=LEGITEXT000006068396>

Art. 4,5

⁸ Taisne, Jean-Jacques. La déontologie de l'avocat. Paris: Dalloz, 2013. - p. 70

формы юридической защиты⁹, при этом адвокат, оказывающий юридическую помощь в суде, имеет право выступать в ходе судебного заседания, но сказанное им не порождает правовых последствий для предоставляемого лица. В российском законодательстве предусмотрено только судебное представительство.

В отличие от российского гражданского процесса, адвокат во Франции не обязан подтверждать свои полномочия на ведение дела в суде, однако в случае превышения их на адвоката может быть возложена ответственность.¹⁰ В Российской Федерации адвокат обязан подтвердить свои полномочия на ведение в суде представлением ордера, выданного адвокатским образованием, а если ему предоставлен расширенный круг полномочий - также и доверенность, подтверждающую этот факт.

В Российской Федерации не предусматривается конструкция адвокатской монополии, т.е. обязанности стороны иметь адвоката в качестве представителя в определенных условиях. Во Франции данная конструкция (*monopole de la plaidoire*) действует в судах «большой» инстанции, апелляционных судах. Ранее в апелляционных судах осуществляла свою деятельность особая категория специалистов, которые представляли интересы участников процесса, однако в результате реформы 2011 года данные полномочия были переданы адвокатам; подобная система продолжает действовать в кассационных судах - обычные адвокаты не имеют возможности осуществлять свою профессиональную деятельность в этих судах. По мнению некоторых ученых, адвокатская монополия обеспечивает более эффективную реализацию права человека на судебную защиту, и дискуссия о необходимости ввести подобную конструкцию не прекращается в российском юридическом сообществе.¹¹

⁹ Code de procédure civile. Version consolidée au 26 mai 2016 [Электронный ресурс] // Режим доступа: <https://www.legifrance.gouv.fr/affichCode.do?cidTexte=LEGITEXT000006070716> . Art. 411, 412

¹⁰ Code de procédure civile. Version consolidée au 26 mai 2016 [Электронный ресурс] // Режим доступа: <https://www.legifrance.gouv.fr/affichCode.do?cidTexte=LEGITEXT000006070716> . Art. 697

¹¹ Буробин В. Адвокатская монополия: за и против. Адвокатская газета, №10, 2010 [Электронный ресурс] // Режим доступа: <http://www.advgazeta.ru/rubrics/13/557>

И в России, и во Франции представляемый может присутствовать на судебном заседании. Однако если в российском процессе, по смыслу ст. 48 ГПК РФ, не ограничивается одновременное участие в судопроизводстве лично представляемого и его представителя, во Франции суд вправе лишить представляемого слова, если существуют опасения, что сторона не может беспристрастно и с необходимой ясностью анализировать дело.

Полномочия адвоката как представителя в гражданском процессе. В России представитель вправе совершать от имени представляемого все процессуальные действия (знакомится с материалами дела, снимать копии, делать выписки, представлять доказательства и участвовать в их исследовании, задавать вопросы другим лицам, свидетелям, экспертам и специалистам, заявлять ходатайства), но право на подписание искового заявления, предъявление его в суд, передача спора на рассмотрение третейского суда, предъявление встречного иска, полный или частичный отказ от исковых требований, уменьшение их размера, признание иска, изменение предмета или основания иска, заключение мирового соглашения, передачу полномочий другому лицу, обжалование судебного постановления, предъявление исполнительного документа к взысканию, получение присужденного имущества или денег необходимо специально оговорить в доверенности. Во Франции представитель имеет право совершать любые процессуальные действия, если представляемый не возражает.

Кроме того, в отличие от России, во Франции адвокат имеет право осуществлять свою деятельность на основании трудового договора, к примеру, нанявшись к другому адвокату. Некоторые ученые отмечают, что это хорошая возможность получить профессиональный опыт и войти в профессиональную среду для молодых специалистов.

Таким образом, общими чертами осуществляемого адвокатами судебного представительства в гражданском процессе в России и Франции являются высокий уровень квалификации представителей, обеспечиваемый особой процедурой допуска к адвокатской практике, возможность совершать процессуальные действия от имени и в интересах сторон, дисциплинарная ответствен-

ность адвокатов. В то же время следует отметить и некоторые значительные отличия французского регулирования от российского: территориальное ограничение деятельности адвоката, отсутствие требования подтверждения полномочий, наличие обязательного требования вести дела через адвоката в судах определенной инстанции, возможность адвоката осуществлять деятельность по трудовому договору.

Источники

Code de procédure civile. Version consolidée au 26 mai 2016 [Электронный ресурс]

// Режим доступа:

<https://www.legifrance.gouv.fr/affichCode.do?cidTexte=LEGITEXT000006070716>

Loi n° 71-1130 du 31 décembre 1971 portant réforme de certaines professions judiciaires et juridiques [Электронный ресурс] // Режим доступа:

<https://www.legifrance.gouv.fr/affichTexte.do?cidTexte=LEGITEXT000006068396>

"Гражданский процессуальный кодекс Российской Федерации" от 14.11.2002 N 138-ФЗ (ред. от 30.12.2015) (с изм. и доп., вступ. в силу с 01.01.2016) // СПС «КонсультантПлюс»

Федеральный закон от 31.05.2002 N 63-ФЗ (ред. от 02.06.2016) "Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации" // СПС «КонсультантПлюс»

Литература

Адвокатская тайна / под общ. ред. В.Н. Буробина. - М.: Статут, 2006. - 255 с.

Берсенева Т. Адвокатской монополии назначили срок. 23 января 2014. [Электронный ресурс] // Режим доступа: <http://pravo.ru/review/view/100790/>

Буробин В. Адвокатская монополия: за и против. Адвокатская газета, №10, 2010 [Электронный ресурс] // Режим доступа:

<http://www.advgazeta.ru/rubrics/13/557>

Пятин Е.И. Актуальные проблемы оказания квалифицированной юридической помощи в Российской Федерации // Новый юридический журнал. 2013. - №2. // СПС «КонсультантПлюс»

Taisne, Jean-Jacques. La déontologie de l'avocat. Paris: Dalloz, 2013. - 190 pp.

Lexique des termes juridiques. Sous la direction de Serge Guinchard. Paris: Dalloz, 2014. - 1057 pp.