Для ззаказа доставки данной работы воспользуйтесь поиском на сайте по ссылке: <http://www.mydisser.com/search.html>

# Проблемы профессионального представительства в судопроизводстве России

**Год:**

2004

**Автор научной работы:**

Тарло, Евгений Георгиевич

**Ученая cтепень:**

доктор юридических наук

**Место защиты диссертации:**

Москва

**Код cпециальности ВАК:**

12.00.09, 12.00.11, 12.00.15

**Специальность:**

Гражданский процесс; арбитражный процесс

**Количество cтраниц:**

450

## Оглавление диссертации доктор юридических наук Тарло, Евгений Георгиевич

Введение.

Глава: 1. Профессиональное судебное представительство как форма реализации конституционного права на квалифицированную юридическую помощь.

§ 1. Представительство как вид юридической помощи.

§2. Понятие и виды судебного представительства.

§3. Процессуальный статус и полномочия судебного представителя.

§4. Судебное представительство в истории российского законодательства, в свете зарубежной законодательной практики и ; международных актов о правах человека.

Глава 2. Представительство как один из системообразующих институтов судебного права.

§ 1. Сущность и значение судебного права как отрасли научных знаний о правосудии.

§ 2. Судебное представительство в свете интегрирующих принципов и институтов судебного права.

Глава 3. Особенности процессуального положения представителя в гражданском и арбитражном судопроизводстве.

§1. Понятие представительства в гражданском и арбитражном судопроизводстве.

§ 2. Субъекты представительства в гражданском и арбитражном судопро

• изводстве. Правоспособность и полномочия субъектов судебного представительства.

§ 3. Виды представительства в гражданском и арбитражном судопроизводстве.

Глава 4. Процессуальное положение представителя- в конституционном судопроизводстве.

§ Г.Организация и процессуальные правила конституционного судопроизводства в Российской Федерации. 213:

§ 2 .Представительство в конституционном судопроизводстве.

§ 3. Вопросы расширения юрисдикции Конституционного Суда РФ и•повышения роли адвоката? в конституционном судопроизводстве.

Глава 5. Процессуальное положение представителя в уголовном судопроизводстве.

§ 1. Представительство как институт уголовного процесса.

§ 2. Представитель (защитник) обвиняемого.

§ 3. Потерпевший и его представитель.

§ 4. Представитель гражданского истца, частного обвинителя и гражданского ответчика.

§ 5. Представительство реабилитированного лица.

§ 6. Представительство свидетеля.

Глава 6. Процессуальное положение представителя в административном судопроизводстве.

§ Г. Представительство в судебном рассмотрении дел об административных правонарушениях.

§ 2. Административная юстиция. Представительство сторон в административных судах. t

Глава 7. Представительство в Европейском Суде по правам человека.

§ 1. Правовой статус Европейского Суда по правам человека.

§ 2. Представительство в Европейском Суде по правам человека: его виды и правовое регулирование.

§ 3. Уполномоченный Российской Федерации при Европейском Суде по ппат)а\сиАттлтэд vn ——ДДО il^yUlJUiTi iwj.L4s.LJwi.vu .J J J/

Глава 8. Правовое регулирование оплаты юридической помощи представителя.

§ 1. Законодательное регулирование оплаты юридической помощи, оказываемой юристами и адвокатами в зарубежных странах.

§ 2. Законодательное регулирование оплаты юридической помощи, оказываемой адвокатами в Российской Федерации.

Глава 9. Ответственность профессионального представителя.

§ 1. Дисциплинарная ответственность.

§ 2. Гражданско-правовая (материальная) ответственность.

§ 3. Административная и уголовная ответственность.

## Введение диссертации (часть автореферата) На тему "Проблемы профессионального представительства в судопроизводстве России"

Актуальность темы исследования; Вопросы профессионального представительства в различных видах судопроизводства? (гражданском, арбитражном; административном, уголовном и конституционном) приобретают значительную актуальность в современной; России; Это обусловлено многимиs причинами; Важнейшая? из них — активизация правовой? жизни? общества:: расширение сферы гражданско-правовых; отношений; появление: частного предпринимательства, реализация функции судебной защиты прав человека и т.д.

Усложнение системы права и правовых:отношений требует обеспечения! квалифицированной юридической I помощи; каждому, в ней нуждающемуся; что -признано одним; из важных конституционных принципов! (ст. 48 Конституции РФ).

В»отечественной; юридической литературе есть отдельные: исследования, посвященные представителю как участнику судопроизводства.

О представительстве в; гражданскомi процессе в: разное время? публиковали свои работы в виде статей, разделов учебников и монографию такие авторы, как Ильинская И.М., Козлов! А.Ф., Лесницкая Л.Ф., Розенберг Я.А., Шакарян М.С., Шерстюк В.М., Ярков В.В. и др.

Большое: количество исследований- в. виде диссертационных работ и публикаций было > посвящено ?адвокату-защитнику. Авторами работ, использованных нами s приj подготовке диссертации, являлись известные процессуалисты, теоретики отечественного правосудия и адвокатуры: Абова Т.Е., Ада-менко В.Д., Баев О.Я., Баринов Н.А., Барщевский М.Ю.,Божьев В.П., Бойков

A.Д., Васьковский Е.В., Ватман Д.П., Владимиров JI.E., Власов А.А., Гаври-лов С.Н., Галоганов А.П., Гриненко А.В., Гуценко К.Ф., Ершов В.В., Жуйков

B.М., Зайцев О.А., Каллистратова Р.Ф., Капинус Н.И., Кобликов А.С., Кони А.Ф., Коршунов Н.М., Куцова Э.Ф., Кучерена А.Г., Лазарева В.А., Леви А.А.,

Левин A.M., Лубшев Ю.Ф., Лупинская П.А., Мирзоев Г.Б., Перлов И.Д., Петру-•? хин И.Л., Полянский Н.Н., Резник r.Mi, СавицкишВ.М;, Саркисянц Г.П;, Сергеев? В.И., Случевский В.А., Сонькин Н.Б., Стецовский Ю.И., Строгович M.G., Токарева М.Е., Торянников А.Г., Треушников М.К., Фойницкий И.Я., Чельцов М.А., Элысинд П.С., Яковлев В.Ф., Яни П.С., ЯкубовичН.А. и др.

Однако \* эти: исследования; включая? диссертационные, ограничивались, как правило, одной какой-либо отраслью процессуального права, не выходя за ее: пределы. Большинство публикаций> по данной? проблематике представлены чаще всего в виде небольших статей^ вкраплений в учебную литературу по гражданскому и уголовному судопроизводствулибо в виде методических поф собий о гражданском? иске; гарантиях прав? потерпевшего при анализе различных сторон деятельности адвоката.

Метод сравнительного ? анализа; процессуального положения и полномочий представителя; в различных видах судопроизводства использовался крайне редко, если использовался вообще. Приемы системного анализа: института представительства ограничивались обычно отраслевыми рамками.

Вопросы представительства;в конституционном, арбитражном и административном ; судопроизводстве исследователями: практически; или; не затрагивались, или освещались попутно, как часть более широких проблем- правосудия:

Кроме того, все эти работы (ссылки на них будут приведены в тексте и библиографии {к нашему исследованию) ; ориентировались<в основном г на дореформенное: законодательство. Новые процессуальные и материально-правовые акты 2001-2003 гг. (УПК РФ, ГПК РФ, АПК РФ, КоАП, Федеральный: закон «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», ГК РФ, Федеральный закон «О третейских судах в Российской Федерации» и др.) по понятным причинам; почти не использовались. Между тем, \* судебная реформа в России, активизировавшаяся на рубеже веков и в начале

XXI столетия, внесла много нового■ в > статус представителя:: уточнялись, а в некоторых процессуальных отраслях расширялись его полномочия, предусматривались дополнительные возможности участия» представителя в собирании доказательств.

Наряду с такими; относительно? новыми! ш потому малоисследованными; видами» судебного представительства, как конституционное;, арбитражное, и административное, крайне актуальной ? с вхождением; России в Совет Европы стала проблема представительства в Международном i Суде по правам ■ человека;

Нашу задачу при проведении: данного исследования; мы видели главным образом; в том, чтобы на монографическом уровне, с учетом современных достижений юридической науки, отечественной и зарубежной законодательной практики всесторонне оценить правовой статус профессионального представителя в суде, его роль, в: защите прав человека и обеспечения правовой стабильности общественных отношений:

Этими соображениями определяется выбор темы, логика и ход ее исследования.

Объект и «предмет исследования. Проблема данного исследования— судебное представительство, причем; только профессиональное- представительство, осуществляемое адвокатами. Исключение из их числа лиц иных юридических специальностей (юрисконсультов; работников? правоохранительных органов ш др.), деятельность которых не являетсяадвокатской, оправдано тем; что в этом; случае: мы остаемся; в; жестком; правовом; поле, фиксирующем! не только нрава, но и обязанности представителя; а также круг предъявляемых к нему нравственных требований и i положений об ответственности за ненадлежащее поведение.

Это означает, что под профессиональным представительством мы понимаем; деятельность лица, наделенного статусом адвоката и получившим соответствующее поручение от доверителя — как физического, так и юридического лица, либо от должностных лиц правоохранительных органов и суда.

Отсюда следует, что объектом исследования выступают правоотношения, возникающие как между представителем и представляемым (поверенным и доверителем), так и между представителем и иными t участниками различных видов отечественного судопроизводства.

Правовой; предпосылкой такого подхода к теме исследования являются отрасли процессуального- законодательства всех видов правосудия, а также Федеральный закон «Об адвокатской деятельности? и адвокатуре в Российской: Федерации», принятый Государственной Думой РФ 26 апреля 2002 г.

Предметом' исследования является законодательство России и в необходимых случаях зарубежных государств, прямо или косвенно t касающееся проблемы^ профессионального представительства, а также теоретические и прикладные проблемы, связанные с правовым статусом и нравственным долгом представителя-адвоката.

Цель нашего исследования состоит в дальнейшем; развитии науки о правосудии и совершенствовании процессуальных отраслей отечественного законодательства путем выявления закономерностей формирования системообразующих институтов судебного;права, в том ? числе института? профессионального судебного представительства;

Соответственно, этому были поставлены и решались=следующие задачи: показать значение профессионального судебного представительства как основного видаправовой? помощи; населению и способа;активизации i судебной защиты прав и свобод каждого; определить понятие и! роль=судебного права как интегрирующей отрасли знаний о правосудии и методологической основы системного изучения его институтов; изучить процессуальный; регламент полномочий и; статуса представителя во всех видах судопроизводства, определить закономерности их формирования с учетом общих принципов правосудия, установить пробелы, противоречия и другие недостатки соответствующих разделов отраслей процессуального законодательства; разработать и; обосновать предложения по устранению выявленных недостатков процессуального законодательства; с целью повышения уровня профессиональной деятельности адвоката-представителя рассмотреть условия оплаты его труда; состояние практики применения различных форм; его ответственности: в г случаях нарушения им профессионального долга (ответственность материальная, дисциплинарная, административная, уголовная).

Методологическая. база исследования. К методологии исследования, использованной; при подготовке диссертации,- мьь относим$ общенаучные т частнонаучные методы познания\* в сфере правоведения;- правотворчества и правоприменения.

Теоретические выводы, практические рекомендации и предложения; сформулированные в диссертационной работе, базируются на; диалектическом методе познания; процессов; и явлений общественной жизни, использовании современных методов исследования и оценки полученных данных: исторического, сравнительно-правового, логико-юридического анализа, конкретно-социологических (анкетирование, интервьюирование, наблюдение и др.), математико-статистического и других.

Теоретическую? основу исследования определили! фундаментальные положения материалистической диалектики, общей теории? права, учений о процессуальной! форме; и принципах правосудия,, а также концептуальные положения научных трудов! видных отечественных и зарубежных ученых: в области философии, социологии, теории права, принципов судопроизводства, процессуальной формы. О круге использованных в ходе исследования научных работ дает представление приведенный выше список авторов и прилагаемая к диссертации библиография.

Нормативно-правовой и- информационной' основой исследования являются- Конституция? РФ, конституции, ряда зарубежных государств, международно-правовые акты, входящие\* в отечественную правовую систему, процессуальное: законодательство i России\* (ГПК, УПК, АПК РФ); федеральное законодательство о4 судебной системе, статусе: судей, Конституционном Суде РФ, КоАП РФ, об< адвокатскойI деятельности; и адвокатуре; постановления правительства,, касающиеся! адвокатуры: и органов; государственного управления адвокатурой; и др.

Эмпирическую базу исследования:составляют статистика адвокатуры, Минюста, Прокуратуры. РФ; опубликованные материалы; судебной' практики, материалы; обобщений! органов; корпоративного • управления; адвокатскими\* сообществами; данные;квалификационных комиссий адвокатских палат, публикации, содержащие исследовательские данные ■ о;судебном представительстве и пр. В; ходе исследования было проведено интервьюирование 236 адвокатов, входящих в состав различных адвокатских образований: г. Москвы, Московской; обл., г. Санкт-Петербурга;, Воронежской и Брянской; областей; иных субъектов Российской Федерации.

Научная:новизна;работы;определяется тем;.что это - первая диссертационная работа, посвященная судебному представительству как: межотраслевому процессуальному институту и системообразующему фактору судебного права; В 5 работе: впервые; в; юридической литературе при ? выявлении \* закономерностей' функционирования; представителя» и; правового закрепления его статуса: использован; методологический: подход с позиций: комплексной научной отрасли знаний — Судебного права, что дало возможность выявить недостатки правового регулирования судебного представительства в целом.

Новизна работы определяется также тем,, что ее правовой базой является? законодательство; последних лет, необходимость постоянного системного теоретического изучения и оценки практики применения которого не вызывает сомнений.

В диссертации обосновывается новый научный подход к исследованию и оценке положения и роли профессионального судебного представителя ■■ как участника судопроизводства,, обеспечивающего реализацию конституционной I гарантии права; каждого на квалифицированную юридическую'помощь Hi необходимого условия г эффективной судебной защиты прав > и свобод личности; G учетом нормативных актов и практики последних лет рассмотрены вопросы оплаты труда\* адвоката и его ответственности за ненадлежащее выполнение профессионального долга.

Положения, выносимые на защиту::

1. Разработана комплексная концепция профессионального представительства в российском судопроизводстве, в соответствии с которой; адвокат выступает в; качества лица, участвующего \* впроцессуальных правоотношениях с целью оказания? юридической помощи представляемому участнику процесса; защиты его прав и законных интересов; в пределах полномочий; предоставленных ему соответствующей отраслью процессуального законодательства или процессуальных правил,. включенных в ? отрасли г материального права, согласуемых в необходимых случаях с представляемым.

2. Выработан; понятийный? аппарат, посредством;которого определены основные направления развитиязконцепция, комплексного!профессионального I представительства в российском судопроизводстве, внесены: предложения по включению понятий, определяющих содержание профессионального представителя; в действующее законодательство.

3. Обоснована и разработана система\*структурных;элементов,.составляющих механизм правового регулирования деятельности профессионального представителя в различных видах судопроизводства в Российской Федерации, а также предложен алгоритм реализации данных элементов.

4. Выявлены международно-правовые, конституционные, материально-правовые и процессуально-правовые предпосылки развития; профессионального представительства, к числу которых отнесены: рассмотрение международным правом представительства как явления, обеспечивающего равенство всех перед законом, право на доступ к суду, особое внимание международно-правовых актов вопросам; оказания бесплатной правовой? помощи;- права на судебную защиту и получение квалифицированной юридической' помощи, снижение активности? суда: и развитие принципа состязательности;. увеличение сферы» действия: принципа диспозитивности,. расширение: использования\* внесудебных средств и способов разрешения правовых конфликтов.

5. Судебное представительство определяется? в диссертации: как вид деятельности лица, участвующего в процессуальных правоотношениях с целью оказания юридической: помощи? представляемому участнику процесса; защиты, его прав; и законных интересов; в; пределах: полномочий; предоставленных ему соответствующей отраслью процессуального законодательства: или процессуальных правил, включенных в отрасли материального права, согласуемых в необходимых случаях с представляемым: Эта деятельность может осуществляться: как представителем самостоятельно, так и: совместно = с представляемым. Представительство в суде, осуществляемое: адвокатом; есть профессиональное судебное представительство.

6. Обоснован вывод, согласно которому в настоящее время; следует выделять пять видов судебного (процессуального) представительства соответственно разновидностям судопроизводства — гражданского, арбитражного, уголовного, административного; конституционного. Они отличаются друг от друга не только фактом f формальной связи f с видами: судопроизводства, но и характером: возникающих правоотношений; особенностями процессуального статуса представителей; средствами защиты интересов представляемых, методическими приемами деятельности представителей.

7. К системообразующим институтам судебного права применительно к отнесены: институт судебного представительства и связанные с ним общие задачи и принципы правосудия, распределение обязанностей процессуального доказывания между участниками г процесса: в различных видах судопроизводства, цели судебного познания и то общее и особенное с учетом видов судопроизводства, что определяет статус профессионального судебного представителя; включая и правовой, и: нравственный аспекты его деятельности.

8. Процессуальное представительство признано комплексным межотраслевым; институтом, поскольку регулируется: как материальными, так и процессуальными отраслями; права: Кроме того;, о комплексном характере процессуального представительства: свидетельствует также единство: представительства в; процессуальных отраслях: права. Профессиональный; представитель в гражданском,, арбитражном и других видах судопроизводства должен быть отнесен к лицам, участвующим: в деле, поскольку наделен собственными; процессуальными? правами,, имеет юридический? интерес в: процессе и выражает собственную волю.

9. Создание системы: конституционного? контроля — одно из • наиболее-значительных достижений: судебно-правовой реформы; России:конца:XX века. Вместе с тем необходимо дальнейшее развитие законодательства: о конституционном судопроизводстве, направленного на укрепление законности в этой: сфере: деятельности;, повышение: роли участников процесса; включая, представителей. С этой i целью:

Необходима разработка; процессуального кодекса конституционного? судопроизводства;, учитывая; что наличие; развитой: процессуальной формы как гарантии законности, прав участников процесса, показателя!зрелости демократии является важнейшим признаком правосудия:

Необходимо возвращение Конституционному Суду РФ1 полномочий по проверке конституционности: судебных решений, принимаемых в соответствии с так называемыми; обыкновениями судебной практики. Это могло бы способствовать утверждению единства! судебной; системы и сокращению обращений граждан России за защитой своих прав в международные судебные органы.

• Целесообразно расширение процессуальных полномочий сторон и их представителей; путем? предоставления; им права заявлять ходатайства об исправлении неточностей в решении\* и разъяснении=решений - во всех случаях при возникновении сомнений и спорных вопросов. Данное предложение может быть. реализовано \* путем tдополнения ст. 53t либо ст. 82 и 83 закона о Конституционном Суде РФ.

•г Целесообразно предоставить Совету Федеральной; палаты» адвокатов право; обращений I в : КС РФ - по > вопросам проверки? конституционности законодательных актов об адвокатуре.

10. При совершенствовании УПК РФ былоs бы целесообразно вместо понятия полномочий: (или наряду с этим; понятием), вернуться i к формулированию обязанностей участников процесса, в частности, защитника и представителей. Это отвечало бы; разрешительному принципу правового регулирования данной сферы общественных:отношений, внесло бы так необходимую для: них: определенность, повысило бы ответственность их за: выполнение профессионального долга; и способствовало бы укреплению законности в уголовном судопроизводстве. Кроме того, вывело бы в правовую сферу наиболее существенные отношения доверителя и поверенного (защитника; пред

Т1Ч1 П ¥ fl'fl Ч 1 tlUDniWUl J.

11. Пределы самостоятельности защитника в уголовном процессе ограничены : волей: подзащитного по наиболее важным \* вопросам позиции; как. это имеет место и в гражданском судопроизводстве, что позволяет рассматривать защитника, скорее: вJ качестве: представителя;. нежели1 самостоятельной: стороны процесса.

12. С учётом того; что многие права представителя потерпевшего производил от прав самого > потерпевшего, а также необходимости расширения процессуальных гарантий последнего, предлагается:

• Время (момент) признания лица потерпевшим ; должно определяться моментом обращения жертвы преступления в правоохранительные органы за защитой и не зависеть от усмотрения следователя (дознавателя).

• Потерпевшему в определенных случаях (неимущий, несовершеннолетний; страдающий? заболеваниями; ограничивающими5 его» дееспособностью и пр.) должна обеспечиваться! бесплатная юридическая помощь, т.е. с оплатой юридической помощи адвоката-представителя за счет казны, как это следует из ст. 48 Конституции РФ.

В перечне бесплатной юридической помощи, предусмотренной ч. 1 ст. 26 закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской«Федерации» следует указать и помощь потерпевшему в виде консультации и составления: заявления) в правоохранительные органы о совершенном на него преступном посягательстве и о признании его потерпевшим.

Права представителя потерпевшего по > участию \* в; доказывании должны быть уравнены» с соответствующими правами; защитника подозреваемого и обвиняемого. Должны быть сняты ограничения прав потерпевшего и■ его представителя при назначении ? и - проведении i экспертиз: и • при ознакомлении с материалами дела но окончании расследования, как: того требует принцип состязательности.

13. Предлагается е уточнить нормы 5 проекта ? Кодекса административного судопроизводства РФ; касающиеся необоснованных различий в процессуальном положении заявителя и его представителя.

14. Внесены» предложения;, связанные с расширением правового регламента представителя в Европейском Суде по правам человека.

15. Обосновывается ряд предложений; касающихся совершенствования оплаты труда профессионального представителя с учётом накопленного опыта и зарубежной практики,, условий его ответственности: за< ненадлежащее выполнение профессионального долга и злоупотребления.

Теоретическая! значимость диссертации\* определяется тем, что она вносит определенный? вклад в развитие:теории; правосудия, отдельных: процессуальных форм и процессуальных институтов. Методологический подход к изучению представительства с позиции интегрирующего научного направления, именуемого Судебным; правом; позволяет выделить. его системообразующие институты и рассматривать их в свете общих принципов правосудия, что обеспечивает целостность их восприятия и законодателем. и правоприменителем.

Практическая s значимость исследования состоит в том, что выводы и предложения; обоснованные:диссертантом, могут быть? использованы» как при: совершенствовании соответствующих разделов; процессуального; права; так: и в судебной: практике и?деятельности адвокатов; осуществляющих судебное: представительство и защиту интересов своихдоверителей; Материалы исследования: могут использоваться в учебном процессе преподавателями и студентами, а также при совершенствовании учебных программ и подготовке учебно-методических пособий.

Апробация и внедрение результатов исследования. В процессе работы по проблемам «диссертации; автором через периодическую печать и непосредственно через законодательные органы,. а также через Правительство Московской области ? вносились. предложения i по совершенствованию правового статуса адвокатуры и адвоката-представителя;

Концептуальные выводы и предложения диссертационного исследования; были также реализованы; в 2004 г. при? подготовке4 специального доклада Уполномоченного по - правам; человека в РФ, посвященного;проблемам; совершенствования деятельности суда присяжных в современной России.

Предложения, связанные с подготовкой и; обсуждением проекта< Кодекса: административного судопроизводства; РФ, направлялись автором? в Главное государственно-правовое управление Администрации Президента РФ

Автор, являясь вице-президентом Федерального союза адвокатов России; членом редколлегии журнала «Правовое государство» и редакционного совета; журнала «Закон», а также в своей повседневной более чем; десятилетней деятельности в - качестве руководителя Коллегии- адвокатов «Тарло и партнеры» на практике применяет полученные им результаты исследования.

Особое место в реализации результатов исследования занимают его научные публикации, выступления- на собраниях и съездах адвокатов;. преподавательская'деятельность.

Результаты, исследования докладывались на международных и отечественных научных форумах, в том числе на Международной научно-практической? конференции «Защита прав жертв террористических актов и иных преступлений», Москва; 19 февраля! 2003 г.; Международной научно-практической? конференции «Актуальные проблемы» борьбы; с терроризмом: региональный и международный аспекты. Современное состояние исследований», г. Кисловодск, 9-10 октября 2002 года;;. Всероссийской: научно-практическая конференция «АПК иtГПК 2002 г.: сравнительный анализ:и актуальные проблемы правоприменения», Москва, Российская академия правосудия, 2 4 апреля 2003 г.; Всероссийской научно-практической конференции «Экономическая безопасность России: стратегия взаимодействия государства и бизнеса», Москва, 19-20 июня 2003 г.; Первом международном форуме «Дети в чрезвычайных. ситуациях», Москва, 14—16»октября 2003 г.; Всероссийской : межвузовской научно-практической конференции «Проблемы дальнейшего; развития правовых основ деятельности»адвокатуры»,.Москва; 23:апреля 2004 г. (Российская академия адвокатуры, Федеральная палата адвокатов РФ, Гильдия российских адвокатов, Федеральный союз адвокатов России); Научно-практической конференции; «Международно-правовые стандарты защиты интересов личности и современное российское законодательство», Москва, 21 мая 2004 г. (Институт международного права и экономики имени

А.С. Грибоедова) и ряде других. Они вызвали определенный научный интерес и в основном получили положительную оценку.

Всего по материалам исследования автором; опубликовано ?40 работ, общим объемом более 90 пл. Среди них шесть монографий, одиннадцать учебников и учебных пособий: В целом они с достаточной полнотой отражают содержание проведенного исследования; его выводы и предложения! и широко исиользуются в учебном процессе в высших учебных заведениях студентами и преподавателями;. а также научными работниками и практикующими юристами.

E.F. Тарло является инициатором издания серии толковых словарей по различным отраслям! права (конституционному, земельному, градостроительному и др.), которые под его научным руководством выпущены большими тиражами и являются своего рода комментариями действующего законодательства, также рассчитанными на практикующих юристов, студентов, преподавателей, научных работников.

В i этих изданиях воплощены i многие: концептуальные: положения; способные повысить уровень профессионального судебного представительства.

Структура диссертации. Диссертация состоит из введения, девяти глав, разделенных на 28 параграфов. Её структура отвечает задаче последовательного комплексного s рассмотренияi представительства, как: межотраслевого института судебного права, правового регламента полномочий и статуса представителя в отдельных процессуальных системах и вопросов профессиональной? ответственности; представителя-адвоката. Основные выводы исследования <изложены как в тексте глав, так и в заключении. Прилагается библиография.

## Заключение диссертации по теме "Гражданский процесс; арбитражный процесс", Тарло, Евгений Георгиевич

ЗАКЛЮЧЕНИЕ

Адвокатура России, рожденная реформами 1864 г., своим назначением изначально имела судебное представительство доверителей. Это было отражено в ее официальном наименовании и организации. Советы присяжных поверенных создавались при окружных судах. И в наше время адвокатура остается? по преимуществу судебной, а ее главное назначение - представительство заинтересованных лиц в различных видах судопроизводства и защита по уголовным делам.

Судебное представительство является; наиболее активной! и распространенной формой реализации трава на юридическую помощь. Ъ юы или ином виде оно закреплено в абсолютном; большинстве конституций стран мира; Если оставаться: в сфере права; отвлекаясь от социально-политических, экономических и культурологических проблем, то» можно выстроить следующую схему, логически обосновывающую значимость института юридической помощи и судебного представительства: правовое государство — права личности - средства защиты прав личности - юридическая помощь как одно из условий эффективности механизма защиты прав.

В современной теории? право на юридическую помощь относится к конституционным; гарантиям: прав и свобод человека и гарантиям; правосудия. Это право; предполагает, что каждый; кто нуждается в квалифицированной юридической помощи; может получить ее, обратившись к адвокату. Адвокат независим; и строит свои отношения с клиентом наконфиденциальной основе.

Исследование института профессионального судебного представительства неизбежно связано с необходимостью системного анализа отраслей процессуального права, а также процедурных норм тех видов судопроизводства, которые не имеют процессуальных кодексов и лишь в общих чертах определяющих статус представителя. Представительство связывает все виды судопроизводства, как системообразующий институт, подчиняясь- их принципам. Этим обусловливается? необходимость обращения к идее судебного права, но не как «единого юридического процесса» и комплексной отраслиг законодательства, объединяющего? судоустройство, гражданское и уголовного судопроизводство (предложение Н, Н. Полянского, М.С.Строговича и др.), а как научного направления, опирающегося' на методологию системного> подхода в изученииг процессуального? праваt и правосудия. Только в этом отношении, по нашему мнению; идея» Судебного права заслуживает поддержки и творческого развития.

Плодотворность идеи? Судебного? права? как? методологического приема? позволяет выделить его системообразующие? институты?и? проследить. их: правовое регулирование на межотраслевом; уровне.

К таковым относится, в частности, институт судебного представительства и связанные с ним; общие задачи и принципы правосудия; распределение обязанностей? процессуального доказывания? между участниками? процесса: в различных видах: судопроизводства, цели судебного познания и то общее и особенное с учетом ? видов < судопроизводства; что определяет статус профессионального судебного.представителя; включая и правовой, и нравственный аспекты его деятельности.

В диссертации обосновывается предложение? о необходимости выработки единого понимания? общих: задач? правосудия и целей? судебного познания; являющихся? ориентиром? для профессиональных участников судопроизводства: Задачи? правосудия во всех видах судопроизводства должны включать помимо разрешения правовых конфликтов и возможности применения? мер правового принуждения также цели? профилактики правонарушений и формирования здорового нравственно-правового климата в обществе. Учитывая также, что принцип истины является общим ? для всех видов судопроизводства; есть. основание поставить вопрос о приведении отраслей процессуального законодательства в этом отношении к единству.

Это будет не только победой здравого смысла, но и способствовать повышению» социальной' роли правосудия.

Развитие процессуального представительства обусловлено международно-правовыми, конституционными, материально-правовыми; и процессуально-правовыми предпосылками, К их числу относятся: рассмотрение международным правом; представительства как явления, обеспечивающего равенство всех перед законом, право на доступ к суду, особое внимание международно-правовых актов вопросам; оказания; бесплатной правовой; помощи, права? на; судебную защиту и на получение: квалифицированной; юридической помощи; снижение: активности суда и развитие принципа состязательности, увеличение: сферы; действия» принципа? диспозитивности,. расширение использования внесудебных средств и способов разрешения; правовых конфликтов;

Судебное представительство может быть определено как вид деятельности лица; участвующего » в; процессуальных: правоотношениях с целью оказания юридической; помощи представляемому участнику процесса, защиты его прав и законных; интересов в пределах полномочий; предоставленных ему соответствующей отраслью процессуального законодательства или процессуальных правил, включенныхг в отрасли материального • права, согласуемых: в необходимых случаях с представляемым;. Эта; деятельность может осуществляться! как представителем > самостоятельно, так и i совместно с представляемым; Представительство в суде, осуществляемое адвокатом; есть профессиональное судебное представительство.

Исследование позволило убедительно показать различия; в статусе представителей в: отраслевых процессуальных; системах. Они: касаются, прежде всего, положения представителя как участника! судопроизводства и полномочий представителя как субъекта доказывания; Эти; различия далеко не всегда обоснованы спецификой вида судопроизводства, ставя? под сомнение принцип' равенства прав участников процесса и возможности: неукоснительной? реализации принципа состязательности - сквозного правила правосудия;

Наиболее: ярко? проявляются: эти недостатки: процессуального? права? в определении? полномочий? представителей? потерпевшего; гражданского истца; ответчика, частного^ обвинителя? и обвиняемого.

С позиции судебного права! трудно? объяснить появление: представителя свидетеля только в одной процессуальной? отрасли;

В работе содержатся? предложения по расширению прав и , унификации процессуального? статуса: представителя в; той? мере, в которой\* это не противоречит специфике отдельных процессуальных: отраслей.

В s диссертации ? выделяется < пять. видов судебного (процессуального) \* представительства, соответственно разновидностям: судопроизводства-гражданского, арбитражного, уголовного, административного, конституционного. Они отличаются друг от друга не только фактом формальной связи с видами; судопроизводства;.нош? характером;возникающихправоотношений; особенностями! процессуального статуса; представителей; средствами; защиты интересов представляемых, методическими; приемами деятельности представителей:

Обосновывается мысль, что? не все различия? в процессуальном? положении и и полномочиях представителей обусловлены особенностями конкретных отраслей процессуального права — имеются противоречия и пробелы правового регу л иро ван и я пре дставител ьства, не отвечающие общим принципам ? судопроизводства.

Автором обосновывается положение о том, что судебный представитель в гражданском; арбитражном и: других видах судопроизводства должен быть отнесен ? к лицам,. участвующим в деле, поскольку наделен собственными процессуальными правами, имеет юридический интерес в процессе и выражает собственную волю.

Проведенное исследование\* позволило обратить внимание на необходимость совершенствования? статуса? профессионального судебного представителя? в большинстве видов? судопроизводства;, затрагивая, вместе с тем и другие процессуальные институты, так или? иначе: связанные; с реализацией функций? представителя.

Создание системы конституционного контроля оценивается диссертантом как одно из наиболее значительных достижений судебно-правовой реформы России конца XX века. Вместе? с тем? отмечается необходимость» дальнейшего развития законодательства? о? конституционном? судопроизводстве, направленного на укрепление? законности? в этой сфере? деятельности, повышение роли участников? процесса, включая? представителей:

Обосновывается:?

A. Необходимость, разработки процессуального? кодекса: конституционного судопроизводства, учитывая; что? наличие развитой? процессуальной? формы как гарантии законности; прав участников; процесса, показателя ■ зрелости демократии является важнейшим признаком правосудия.

Б. Необходимость возвращения КС РФ полномочия по проверке конституционности судебных решений;, принимаемых в соответствии с т.н. обыкновениями? судебной: практики. Это способствовало» бы утверждению единства судебной системы, и сокращению обращений? граждан? России за? защитой: своих: прав в международные судебные органы.

B. Целесообразность расширения процессуальных полномочий сторон и их представителей, путем предоставления? им права заявлять ходатайства об исправлении неточностей в решении и разъяснении решений во всех: случаях при возникновении сомнений? и? спорных? вопросов. Это предложение может быть реализовано путем; дополнения ст. 53 либо ст. 82 и 83 Закона о Конституционном Суде РФ.

Г. Ныне с объединением адвокатуры России: в Федеральную палату, призванную координировать, деятельность адвокатских палат субъектов; Федерации, защищать социальные и профессиональные права адвокатов, было бы целесообразно предоставить ее: исполнительному органу — Совету ФПЛ — право обращений; в КС РФ по > вопросам t проверкиконституционности: законодательных актов об адвокатуре.

При- совершенствовании УПК РФ было бы целесообразно вместо понятия полномочий: (или? наряду с этим понятием), вернуться: к. формулированию обязанностей участников- процесса, в частности,, защитника и представителей (а также и должностных лиц): Это отвечало бы разрешительному принципу правового? регулирования: данной сферы; общественных отношений, внесло бы так необходимую для них определенность, повысило бы ответственность, их за? выполнение профессионального долга и способствовало бы укреплению законности в уголовном судопроизводстве. Кроме того, вывело бы в правовую сферу наиболее существенные отношения» доверителя: и поверенного (защитника, представителя).

Полномочия профессионального защитника, как и полномочия представителя, перерастают в» обязанности адвоката в той мере, в какой это связано с обеспечением соответствующих правовых гарантий личности (т.е. доверителя, подзащитного). Это подтверждено и законодательством об адвокатуре, и руководящими разъяснениями высших судебных органов страны, которые видят смысл участия защитника в процессе не в формальном участии, а в его деятельности по обеспечению права на защиту.

Пределы, самостоятельности; защитника в уголовном процессе ограничены волей подзащитного по\* наиболее: важным вопросам позиции, как это имеет место и в гражданском судопроизводстве, что позволяет рассматривать защитника скорее в качестве представителя; нежели самостоятельной стороны процесса:

Обосновывается необходимость вернуться к обсуждению проблемы участия представителя и защитника в собирании доказательств«как с учетом практического опыта применения отдельных новелл УПК РФ, так и с позиции концепции судебного права. Предлагается известная \* унификация полномочий ; защитника и представителя по собиранию доказательств в различных видах судопроизводства при разработанности гарантий законности этого вида деятельности. Такое решение диктуется не только требованиями судебного права, но и принципом состязательности:

С учётом того, что многие права представителя потерпевшего j производны от прав самого потерпевшего, а: также с учетом необходимости расширения процессуальных гарантий последнего, предлагается:

A. Время (момент) признания лица потерпевшим должно определяться моментом обращения\* жертвы г преступления в правоохранительные: органы за защитой и не зависеть от усмотрения; следователя (дознавателя).

Б. Потерпевшему в определенных случаях (неимущий, несовершеннолетний, страдающий заболеваниями, ограничивающими его дееспособность и пр.) должна: обеспечиваться бесплатная юридическая помощь, т.е. с оплатой юридической помощи адвоката-представителя за счет казны, как это следует из ст. 48 Конституции РФ.

B. В перечне бесплатной юридической; помощи; предусмотренной» ч.1 ст. 26 закона «Об адвокатской; деятельности и адвокатуре в РФ» следует указать и помощь потерпевшему в виде консультации и составления заявления в правоохранительные органы о совершенном на него преступном посягательстве и о признании его потерпевшим.

Г. Права представителя потерпевшего по участию в доказывании должны быть уравнены с соответствующими правами защитника подозреваемого и обвиняемого. Должны быть сняты ограничения прав? потерпевшего и его представителя при назначении и проведении экспертиз и при ознакомлении с материалами1 дела по окончании? расследования, как того требует принцип; состязательности.

Высказанные нами; соображения;о расширении; прав представителя потерпевшего по участию в доказывании должны быть отнесены и к представителю; гражданского истца.

В диссертации приводятся предложения» об уточнении процессуального положения представителя частного обвинителя, о введении представителя свидетеля во всех видах судопроизводства, а не только в уголовном процессе и др. Вносятся предложения по расширению процессуального регламента представителя в Европейском; Суде по правам человека.

Обосновывается ряд предложений, касающихся совершенствования оплаты труда профессионального представителя с учётом накопленного опыта и зарубежной практики, условий: его ответственности за ненадлежащее выполнение профессионального долга и злоупотребления.

Деятельность профессионального представителя — адвоката оценивается не только с формально-юридических позиций, но и позиции1 гражданского долга и корпоративной; этики. В этой; связи рассматриваются вопросы взаимоотношений поверенного? и доверителя, включая достаточно сложные проблемы их финансовых отношений; а также проблемыдисциплинарной; гражданско-правовой, административной и уголовной; ответственности представителя-адвоката. Можно с уверенностью предположить, что институт профессионального судебного представительства по мере укрепления правопорядка и продвижения к правовому государству будет привлекать к себе все более пристальное внимание законодателя, правоприменителя и правозащитных институтов общества. В числе последних важное место принадлежит адвокатуре России.

*Для* ззаказа доставки данной работы воспользуйтесь поиском на сайте по ссылке: <http://www.mydisser.com/search.html>