

**Надежда Соловьева,
член квалификационной комиссии
Адвокатской палаты Новосибирской области,
председатель коллегии адвокатов
«Правовой центр «Надежда»**

Некоторые особенности заключения соглашения



Нормами статей 45 и 48 Конституции РФ устанавливается обязанность государства гарантировать защиту прав и свобод, в том числе права на получение квалифицированной юридической помощи.

Общественные отношения по поводу оказания юридической помощи адвокатами рассматриваются как исполнение конституционной обязанности государства по обеспечению надлежащих гарантий доступа каждого к правовым услугам. Правоотношения по оказанию юридической помощи адвокатами воплощают в себе публичный интерес, а оказание юридической помощи имеет публично-правовое значение.

Оформление соглашений об оказании юридической помощи адвокатами в соответствии с требованиями закона и их надлежащее исполнение направлены на повышение авторитета и престижа адвокатуры, поддержании чести и достоинства адвокатов, на защиту интересов доверителей.

Правовая помощь доверителям оказывается адвокатом на основании ст. 25 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации», п. 5 ст. 18 ФЗ «Об оказании бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» и ст. 50 УПК РФ по поручению органов дознания, органов предварительного следствия, суда.

Соглашение об оказании юридической помощи представляет собой гражданско-правовой договор. Нормами ст. 25 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» урегулированы в полном объеме вопросы предмета соглашения, размера вознаграждения, ответственности сторон.

Полагаю, что слово «поручение» применительно к соглашению об оказании юридической помощи используется в лексическом, а не в юридическом аспекте.

Представляется, что правоотношения из соглашения на оказание юридической помощи адвокатом не регулируются нормами особенной части Гражданского кодекса РФ, поскольку адвокаты оказывают правовую помощь, а не услуги, и представляют интересы доверителей, а не исполняют поручения. Фактически это вытекает из п. 2 ст. 25 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ», предусмотревшей единственную возможность применения гражданского законодательства к соглашению, а именно, по вопросу расторжения соглашения об оказании юридической помощи.

Такой вывод вытекает и из разъяснения п. 6 Пленума Верховного суда РФ «О рассмотрении судами гражданских дел по спорам о защите прав потребителей» от 28.06.2012 № 17, согласно которому к отношениям по оказанию профессиональной юридической помощи адвокатами законодательство о защите прав потребителей не применяется.

При заключении соглашения на основании ст. 25 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» и в соответствии с п. 5 ст. 18 ФЗ «Об оказании бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» адвокат обязательно указывает в соглашении существенные условия: указание на адвоката (адвокатов), принявшего (принявших) исполнение поручения в качестве поверенного (поверенных), а также на его (их) принадлежность к адвокатскому образованию и адвокатской палате; предмет поручения; условия и размер выплаты доверителем вознаграждения за оказываемую юридическую помощь либо указание на то, что юридическая помощь оказывается доверителю бесплатно в соответствии с Федеральным законом «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации»; порядок и размер компенсации расходов адвоката (адвокатов), связанных с исполнением поручения, за исключением случаев, когда юридическая помощь оказывается доверителю бесплатно в соответствии с Федеральным законом «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации»; размер и характер ответственности адвоката (адвокатов), принявшего (принявших) исполнение поручения.

Профессиональная деятельность осуществляется адвокатом на основе соглашения между адвокатом и доверителем и все решения адвоката по заключению и исполнению соглашения об оказании юридической помощи должны учитывать его цели, права и обязанности адвоката, а также законные интересы доверителя.

Соглашение адвокат может составить сам. При этом можно воспользоваться существующими бланками-проектами соглашений, содержащихся в Методических рекомендациях о порядке заключения, исполнения и расторжения соглашений об оказании юридической помощи,

утвержденных решением Совета Адвокатской палаты Новосибирской области от 29.03.2016 года № 29 (протокол № 3):

- об оказании юридической помощи физическому лицу;
- об оказании юридической помощи юридическому лицу;
- об оказании юридической помощи юридическому лицу с исполнением по требованию (абонентский договор);
- об оказании юридической помощи (по уголовным делам);
- об оказании юридической помощи в судопроизводстве по делам об административных правонарушениях);
- об оказании юридической помощи (по гражданским делам) о правовом обслуживании юридических лиц.

При заключении соглашения на основании п. 5 ст. 18 ФЗ «Об оказании бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» можно воспользоваться образцом соглашения, предложенным в Положении о порядке оказания адвокатами Адвокатской палаты Новосибирской области бесплатной юридической помощи в рамках государственной системы бесплатной юридической помощи, утвержденным решением Совета Адвокатской палаты Новосибирской области от 25.08.2015 года.

Составлению и подписанию соглашения должна предшествовать беседа адвоката с обратившимся за юридической помощью лицом, в ходе которой адвокат должен установить существо юридического вопроса, ознакомиться с представленными ему документами, получить устную информацию и определить для себя, имеется ли по делу правовая позиция, которая не исключает возможность разумно и добросовестно его поддерживать и отстаивать, какой вероятностный объем работы предстоит выполнить и квалифицированно оказать доверителю юридическую помощь с учетом своей квалификации, загруженности делами, определить какой размер вознаграждения будет установлен и других обстоятельств.

Соглашение об оказании адвокатом юридической помощи представляет собой гражданско-правовой договор на оказание юридической помощи самому доверителю или назначенному им лицу. Если договор заключен в интересах 3-его лица, выгодоприобретателя, следует получить письменное согласие такого лица на оказание юридической помощи с отметкой в договоре либо отдельном согласии, составленном письменно.

Соглашение подлежит заключению в письменной форме, по количеству лиц, с которыми заключено соглашение, подписывается сторонами, доверителям выдается под подпись экземпляр договора. Соглашение подлежит регистрации в адвокатском образовании.

Изучение и анализ соглашений, заключаемых адвокатами Новосибирской области, представляемых в материалы дисциплинарных производств, свидетельствует о том, что имеют место случаи, когда предмет соглашений не конкретизируется, указываются формулировки, допускающие неоднозначное, неопределенное, двойственное толкование его условий. Такие недостатки соглашений создают предпосылки для возникновения

непонимания между адвокатом и доверителем, могут привести к подрыву доверия, разногласиям и предъявлению претензий. Правильное и четкое указание на предмет соглашения позволяет определять согласованный сторонами объем работы адвоката и избегать споров между адвокатом и доверителем по этому вопросу.

Предмет соглашения - это всегда действие адвоката, их сущность: консультация (советы); составление правовых документов; составление запросов, справок; составление жалоб по административным делам; вызов адвоката на дом для конкретной правовой помощи; посещение адвокатом обвиняемого, подозреваемого, осужденного, содержащегося под домашним арестом, в СИЗО или ином месте лишения свободы; составление проектов уставов, договоров и других сложных правовых документов; участие адвоката на стадии дознания, в стадии предварительного следствия и в судах всех инстанций; оказание адвокатом юридической помощи гражданину при допросе в качестве свидетеля; представительство интересов по гражданским и административным делам в арбитражном суде и судах общей юрисдикции; составление процессуальных документов по уголовным, гражданским, административным делам; и др.

В соглашении могут указываться отдельные самостоятельные этапы работы или стадии судопроизводства, действий (деятельности), а также представление доверителю результата своих действий.

Для определения предмета соглашения принимаются во внимание полномочия адвоката, его права и обязанности, приведенные в ст. 6 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ», Методических рекомендациях Совета Адвокатской палаты Новосибирской области от 21.07.2015 года № 9 (с доп. от 29.03.2016 г. и от 26.06.2016 г.).

Предмет соглашения не должен быть излишне объемным, подробным, следует избегать включения в предмет соглашения «перечень действий адвоката, которые крайне сложно предусмотреть, например, «в процессе судебного представительства» (п. 4 Методических рекомендаций).

В ходе исполнения соглашения допускается внесение дополнений и изменений в соглашение путем заключения дополнительного соглашения.

Адвокат вправе не заключать соглашение об оказании юридической помощи в случае обращения доверителя за устной или письменной консультацией либо составлением единичного процессуального документа. В этом случае в квитанции о приеме денежных средств указывается вид юридической помощи. Также следует хранить копию документа о письменной консультации или копию составленного адвокатом процессуального документа с отметкой о дате вручения документа доверителю и его подписью (п. 17 Методических рекомендаций).

При определении размера вознаграждения по соглашению адвокат должен исходить из того, что соглашение об оказании юридической помощи является возмездным договором, а определяемый гонорар должен включать в себя размер вознаграждения адвоката и иные обязательные

отчисления (налоги, платежи в фонды). Размер гонорара и порядок его исчисления должны быть определены в соглашении об оказании юридической помощи, при этом учитываются объем и сложность работы, продолжительность времени, необходимого для ее выполнения, опыт и квалификацию адвоката, сроки, степень срочности выполнения работы и иные.

Постановлением Пленума Верховного Суда РФ «О некоторых вопросах применения законодательства о возмещении издержек, связанных с рассмотрением дела» от 21 января 2016 года № 1 разъяснены критерии определения размера вознаграждения при рассмотрении судами заявлений о взыскании судебных расходов на представителей: объем заявленных требований, цена иска, сложность дела, объем оказанных представителем услуг, время, необходимое на подготовку им процессуальных документов, продолжительность рассмотрения дела. При этом Верховный суд РФ указал, что известность представителя лица, не применяется при определении разумности расходов.

Представляется, что приведенные критерии вполне могут использоваться адвокатами при определении размера вознаграждения и указываться в соглашении.

Доверитель вправе ставить вопрос о взыскании судебных расходов на представителя. Поэтому отражение в договоре, квитанции критериев вознаграждения позволит убедить суд в необходимости взыскать такие расходы в сумме, более выгодной доверителю.

То обстоятельство, что суды взыскивают судебные расходы в меньшем размере, чем согласовано адвокатом и доверителем, не имеет правовых последствий в части условия о размере вознаграждения. Нормы ст. 100 ГПК РФ, ст. 110 АПК РФ, 112 КАС РФ являются процессуальными, применяются при рассмотрении судом заявлений о взыскании судебных расходов, и не регулируют вопрос определения размера вознаграждения при заключении соглашения об оказании юридической помощи адвокатами.

При определении размера вознаграждения по конкретным соглашениям следует руководствоваться Методическими рекомендациями по размерам оплаты юридической помощи, оказываемой адвокатами физическим и юридическим лицам, утвержденными решением Совета Адвокатской палаты Новосибирской области от 21.07. 2015 года (протокол № 9) с дополнениями, внесенными решением Совета от 26.07.2016 года (протокол № 7). В рекомендациях приведены минимальные размеры вознаграждения и дают возможность адвокату с учетом конкретного предмета соглашения устанавливать размер вознаграждения в каждом конкретном случае.

Допускается согласование с доверителем выплаты вознаграждения как единовременно, так и поэтапно, устанавливая стоимость каждого этапа юридической работы в твердой сумме или в форме почасовой ставки.

Адвокат вправе включать в соглашение об оказании юридической помощи условия, в соответствии с которыми выплата вознаграждения

ставится в зависимость от благоприятного для доверителя результата рассмотрения спора имущественного характера («гонорар успеха») (п. 18.4 Методических рекомендаций от 29.03.2016 года).

При этом необходимо учитывать разъяснение по этому вопросу высших судебных инстанций.

Пунктом 2 Информационного письма Президиума ВАС РФ от 29.09.1999 года № 48 «О некоторых вопросах судебной практики, возникающих при рассмотрении споров, связанных с договорами на оказание правовых услуг» разъяснено, что не подлежит удовлетворению требование адвоката о выплате вознаграждения, если данное требование он обосновывает условием договора, ставящим размер оплаты услуг в зависимость от решения суда или государственного органа, которое будет принято в будущем.

23.01.2007 года Конституционный Суд РФ принял Постановление № 1-П, в котором была фактически признана незаконной практика включения в соглашение об оказании юридической помощи условий, ставящих размер гонорара в зависимость от исхода дела. Как указано в Постановлении, законодатель не включил в предмет такого договора «достижение результата, ради которого он заключается». Включение в договор условий об оплате услуг в случае достижения такого положительного результата и исчисление размера оплаты в процентах от удовлетворенной судом суммы иска было истолковано Конституционным Судом как придание договору определенной цели, не предусмотренной законом, - вынесение решения суда в пользу заявителя. Судебное решение, заявил Конституционный Суд, не может быть объектом гражданских прав или предметом договора, и потому такой договор противоречит закону.

Поэтому в случаях заключения соглашения об оказании юридической помощи по имущественным спорам вознаграждение или его часть может определяться пропорционально цене иска в твердом денежном выражении, однако вознаграждение рекомендуется устанавливать не за получение судебного акта определенного содержания, а за совершение конкретных, четко изложенных в соглашении, действий по оказанию юридической помощи (пп. 6 п. 18.4 указанных выше Методических рекомендаций).

Размер и характер ответственности адвоката (адвокатов), принявшего (принявших) исполнение поручения, является существенным условием соглашения.

Следует включать в соглашение условия ответственности как доверителя, так и адвоката. Доверитель несет ответственность перед адвокатом только в пределах суммы вознаграждения. Адвокат несет ответственность в соответствии с действующим законодательством и условиями соглашения в размере неотработанного вознаграждения полностью или в части. Адвокат не может претендовать на возмещение неотработанной части гонорара, поскольку осуществляемая им деятельность не является предпринимательской. По указанной причине, не допустимо

включение в соглашение об оказании юридической помощи в качестве ответственности доверителя условий о выплате неустойки.

При определении ответственности в случае, когда соглашение об оказании юридической помощи заключается с адвокатами адвокатского бюро, необходимо учитывать, что они несут солидарную ответственность за исполнение поручения в соответствии с положениями ст. 323 ГК РФ.

В соглашении об оказании юридической помощи могут быть предусмотрены и иные условия. В частности, может быть включено условие о договорной подсудности; могут быть конкретизированы права и обязанности доверителя, в том числе его обязанности заблаговременно сообщать адвокату о датах судебных заседаний, проведении следственных действий, о вступлении в дело другого адвоката; может быть предусмотрена взаимосвязь начала исполнения поручения передачей адвокату доверенности.

Предлагаю обсудить на предмет соответствия ст. 25 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» следующие условия соглашения об оказании адвокатами правовой помощи, имеющиеся на практике.

Соглашение заключено между адвокатами коллегии адвокатов и физическим лицом на представительство интересов по гражданскому делу в судах общей юрисдикции 1-й и 2-й инстанций. В условиях соглашения указано, что исполнителем являются адвокаты и сотрудники коллегии адвокатов, предусмотрена оплата вознаграждения адвокатам. Оплата принята коллегией адвокатов по квитанциям. Фактически в деле участвуют сотрудники коллегии адвокатов по доверенности от физического лица. Ставится вопрос о взыскании судебных расходов доверителя на представителей. Сторона, проигравшая дело, заявила возражения на взыскание указанных судебных расходов, указав, что фактически адвокаты в деле не участвовали, актов выполненных работ адвокатами нет, а оплата вознаграждения сотрудникам в соглашении отсутствует.

Другой вариант. Заключен договор возмездного оказания услуг ООО юридическому лицу на предмет представительства интересов по гражданскому в суде первой инстанции. В нем указано, что к исполнению договора могут привлекаться иные лица. В деле участвовал представитель по доверенности, являющийся адвокатом, без предоставления ордера и удостоверения адвоката, а также сотрудник ООО. Правовую работу фактически по делу выполнял представитель – адвокат.

Впоследствии был поставлен вопрос о взыскании судебных расходов на представителя. Сторона, проигравшая дело, заявила о том, что судебные расходы не подлежат взысканию, поскольку участие в деле в качестве представителя адвоката согласно ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» допускается только на основании соглашения, предусматривающего вознаграждение, представления им ордера и удостоверения адвоката. Поскольку такое соглашение отсутствует, а потому нет оснований взыскивать судебные расходы по заявленным основаниям.

В обоих случаях суды взыскали судебные расходы, значительно снизив их размер.

Представляется, что заключая такие соглашения, или принимая участие по делам по поручениям ООО, адвокаты ставят себя в неблагоприятное положение.

В первом случае, доверитель вправе ставить вопрос о возврате вознаграждения, т.к. соглашением предусмотрена оплата только за личное участие адвокатов в деле. Во втором случае, фактически выступив представителем, и признав, что получена оплата за участие в деле, и не оформив эту оплату адвокатской квитанцией, адвокат нарушил требования п. 6 ст. 25 ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» - получил вознаграждение без приема денег в кассу адвокатского образования, без оплаты налогов и обязательных платежей с этой суммы.

На мой взгляд, в приведенных случаях действия (бездействия) адвокатов не отвечают требованиям ФЗ « Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ», подрывают авторитет адвокатуры.

Изучение и применение положений ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в РФ» и решений Совета Адвокатской палаты Новосибирской области, регулирующих вопросы заключения и исполнения соглашения об оказании юридической помощи, предоставляют адвокатам возможность заключать соглашения в соответствии с требованиями закона, избегать претензий к условиям соглашений, а значит, в конечном итоге, исполнять соглашения в соответствии с их условиями.