

РАЗЪЯСНЕНИЯ
Совета Адвокатской палаты Новосибирской области

**«О применении адвокатами отдельных положений законодательства о
бесплатной юридической помощи»**

31 января 2023 г.

г. Новосибирск

(протокол № 1)

Рассмотрев практику участия адвокатов в государственной системе бесплатной юридической помощи на территории Новосибирской области, и обобщив поступающие обращения адвокатов, граждан и государственных органов, Совет Адвокатской палаты Новосибирской области считает необходимым дать следующие разъяснения.

1. Адвокаты Новосибирской области оказывают населению бесплатную юридическую помощь в рамках государственной системы бесплатной юридической помощи на основании Федерального закона от 21.11.2011 г. № 324-ФЗ «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» (с изменениями и дополнениями) и Закона Новосибирской области от 28.09.2012 г. № 252-ОЗ «О бесплатной юридической помощи на территории Новосибирской области» (с изменениями и дополнениями).

Указанными законами установлены категории граждан, имеющие право на получение бесплатной юридической помощи в рамках государственной системы бесплатной юридической помощи, случаи и виды оказания такой помощи (статьи 20 Федерального закона, статья 5 областного закона).

В каждом случае обращения гражданина за получением бесплатной юридической помощи в рамках государственной системы бесплатной юридической помощи, адвокатам перед оказанием бесплатной юридической помощи необходимо проверять правовой статус обратившегося гражданина применительно к наличию у него права на получение такой помощи (1), а также выяснять, предусмотрен ли случай, по которому обратился гражданин, в действующем законодательстве (2).

Адвокатам также следует иметь ввиду, что для конкретных случаев оказания бесплатной юридической помощи предусмотрен определенный вид бесплатной юридической помощи (3), который может быть не предусмотрен в других случаях.

Например, адвокаты вправе осуществлять устное и письменное консультирование граждан, имеющих право на получение бесплатной юридической помощи в рамках государственной системы бесплатной юридической помощи, с составлением жалоб, ходатайств и других

документов правового характера в случаях отказа работодателя в заключении трудового договора, восстановлении на работе, взыскании заработка (пункт 5 части 2 статьи 20 ФЗ), однако право на представительство этих граждан в судах, государственных и муниципальных органах, а также в организациях адвокатам не предоставлено (часть 3 той же статьи).

Кроме того, из тех же положений статьи 20 Федерального закона следует, что случаи и виды бесплатной юридической помощи **имеют исключения**.

Так, устное и письменное консультирование, а также представительство в суде или государственном (муниципальном) органе по вопросу заключения, изменения, расторжения, признания недействительными сделок с недвижимым имуществом возможно только в отношении квартиры, жилого дома или их части, которые являются единственным жилым помещением гражданина, имеющего право на получение бесплатной юридической помощи, и его семьи. Если объектом возникшего спора является другое (не единственное) недвижимое имущество, то указанные виды бесплатной юридической помощи гражданину, хотя и подпадающему под категорию граждан, которым представлено право на бесплатную юридическую помощь, не могут осуществляться в рамках государственной системы бесплатной юридической помощи, а возможны на общих основаниях.

В других случаях, например, представительство адвокатом в судах по делам о возмещении вреда, причиненного смертью кормильца, увечьем или иным повреждением здоровья, связанным с трудовой деятельностью возможно только при условии, если гражданин, имеющий право на получение бесплатной юридической помощи в рамках государственной системы бесплатной юридической помощи является истцом (заявителем).

Во избежание конфликтов с гражданами, жалоб в адвокатскую палату и отказов в выплате компенсаций за оказанную бесплатную юридическую помощь адвокатам следует выяснять указанные выше вопросы, после чего принимать решение об оказании бесплатной юридической помощи.

2. Адвокатам необходимо знать, что в соответствии с частью 1 ст. 21 Федерального закона «О бесплатной юридической помощи в Российской Федерации» предусмотрено **условие, только при наличии которого** бесплатная юридическая помощь оказывается в рамках государственной системы бесплатной юридической помощи лицам, имеющим право на получение такой помощи и в установленных законом случаях.

Так, если гражданин имеет право на получение бесплатной юридической помощи, и его случай подпадает под предусмотренный в законе, то бесплатная юридическая помощь в рамках государственной системы бесплатной юридической помощи возможна:

- 1) по вопросу, имеющему правовой характер;

2) по вопросу, который не получил ранее разрешения вступившим в законную силу судебным постановлением, принятым по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям: решением (приговором) суда; определением суда о прекращении производства по делу в связи с принятием отказа истца от иска; определением суда о прекращении производства по делу в связи с утверждением мирового соглашения;

3) по вопросу, по которому не имеется принятое по спору между теми же сторонами, о том же предмете и по тем же основаниям решение третейского суда, ставшее обязательным для сторон, за исключением случаев, если суд отказал в выдаче исполнительного листа на принудительное исполнение решения третейского суда.

3. Как определено частью 2 статьи 21 Федерального закона, адвокаты при принятии решения об оказании бесплатной юридической помощи гражданину, имеющему право на получение такой помощи, также должны учитывать, что бесплатная юридическая помощь в рамках государственной системы бесплатной юридической помощи **не оказывается** в случаях, если гражданин:

1) обратился за бесплатной юридической помощью по вопросу, не имеющему правового характера;

2) просит составить заявление, жалобу, ходатайство или другой документ правового характера и (или) представлять его интересы в суде, государственном или муниципальном органе, организации при отсутствии правовых оснований для предъявления соответствующих требований;

3) просит составить заявление в суд и (или) представлять его интересы в суде, государственном или муниципальном органе, организации при наличии установленных законодательством Российской Федерации препятствий к обращению в суд, государственный или муниципальный орган, организацию.

Кроме того, в соответствии с частью 4 той же статьи ФЗ адвокаты **не оказывают** бесплатную юридическую помощь гражданину, имеющему право на получение такой помощи в рамках государственной системы бесплатной юридической помощи, если имеется заявление в суд прокурора в защиту прав, свобод и законных интересов этого гражданина.

Таким образом, во время приема обратившегося гражданина адвокат, участвующий в государственной системе бесплатной юридической помощи, должен первоначально определить:

- наличие у гражданина права на получение бесплатной юридической помощи в рамках государственной системы бесплатной юридической помощи (ч. 1 ст. 20 Федерального закона и ч. 1-2 ст. 5 областного закона);

- подпадает ли случай гражданина, имеющего право на получение бесплатной юридической помощи в рамках государственной системы бесплатной юридической помощи, с которым он обращается к адвокату, под случаи оказания адвокатом такой помощи, и нет ли установленных законом ограничений (ч. 2-3 ст. 20, ч. 1-2 ст. 21 Федерального закона и ч. 3-4 ст. 5 областного закона).

Только при наличии таких составляющих адвокат принимает решение об оказании гражданину бесплатной юридической помощи в рамках государственной системы бесплатной юридической помощи.

4. Приступая к оказанию бесплатной юридической помощи, адвокат должен руководствоваться требованиями Положения о порядке оказания адвокатами Новосибирской области бесплатной юридической помощи в рамках государственной системы бесплатной юридической помощи, утвержденного решением Совета Адвокатской палаты Новосибирской области от 25.08.2015 г. с изменениями от 27.10.2020 г., а именно, - такую работу начинать с заключения с гражданином соглашения об оказании бесплатной юридической помощи по форме, утвержденной Советом палаты.

5. Если граждан, хотя и подпадает под категории лиц, наделенных правом на получение бесплатной юридической помощи в рамках государственной системы бесплатной юридической помощи, однако просит оказать ее не в случаях, предусмотренных законодательством (ч. 2-3 ст. 20 и ч. 1-2 ст. 21 ФЗ, ч. 3-5 ст. 5 ОЗ), такая юридическая помощь не является оказанной в рамках государственной системы бесплатной юридической помощи и не компенсируется адвокату в Порядке оплаты труда адвокатов, оказывающих бесплатную юридическую помощь гражданам в рамках государственной системы бесплатной юридической помощи, и компенсации их расходов на оказание бесплатной юридической помощи на территории Новосибирской области, установленном постановлением Правительства Новосибирской области от 29.01.2013 г. № 29-п.

5. В указанных случаях адвокат **принимает решение о невозможности** оказания бесплатной юридической помощи гражданину, имеющему право на получение такой помощи в рамках государственной системы бесплатной юридической помощи, в соответствии с требованиями ч. 3 ст. 21 Федерального закона.

В целях предупреждения необоснованных жалоб в отношении адвоката и формирования у гражданина правильного понимания оснований состоявшегося решения адвоката, в случаях, предусмотренных частью 2 той же статьи, адвокат составляет **мотивированное заключение**, которое хранит

в делах адвокатского образования, а копию выдает обратившемуся гражданину.

**Совет Адвокатской палаты
Новосибирской области**