

Утверждены  
Решением Совета Адвокатской палаты  
Новосибирской области от 25.07.2017 г.  
(протокол № 8)

**Рекомендации**  
**по подтверждению полномочий адвоката в различных**  
**видах судопроизводства**

СОДЕРЖАНИЕ

1. Общие положения
2. Участие адвоката в гражданском судопроизводстве
3. Участие адвоката в арбитражном судопроизводстве
4. Участие адвоката в административном судопроизводстве
5. Участие адвоката в судопроизводстве по делам об административных правонарушениях
6. Участие адвоката в уголовном судопроизводстве
7. Участие адвоката в конституционном производстве

## **I. Общие положения**

Согласно ст. 25 Федеральный закон от 31.05.2002 N 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» адвокатская деятельность осуществляется на основе соглашения между адвокатом и доверителем. Соглашение представляет собой гражданско-правовой договор, заключаемый в простой письменной форме между доверителем и адвокатом (адвокатами), на оказание юридической помощи самому доверителю или назначенному им лицу.

Оказывая юридическую помощь на основании соглашения с доверителем, адвокат в силу п. 2 ст. 2 Федерального закона от 31.05.2002 N 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» может представлять интересы доверителя в конституционном, гражданском и административном судопроизводстве; участвовать в качестве представителя или защитника доверителя в уголовном судопроизводстве и производстве по делам об административных правонарушениях, а также в разбирательстве дел в третейском суде, международном коммерческом арбитраже (суде) и иных органах разрешения конфликтов.

Анализ действующего правового регулирования позволяет выделить такие виды представительства, как договорное, законное, общественное (уставное), представительство по назначению суда.

**1. Договорное представительство** возникает по воле представляемого лица. В его основе лежит договор поручения, договор на оказание юридических услуг либо трудовой договор. Разновидностью договорного представительства является представительство юридических лиц исполнительным органом данного лица (руководителя) или представителя, в том числе, штатного сотрудника организации.

**2. Законное представительство**, когда в силу закона сторона не может вести свое дело в суде. Перечень законных представителей приведен в ст. 52 ГПК РФ и не является исчерпывающим - родители, усыновители, опекуны, попечители и иные лица, которым это право предоставлено ФЗ. Основанием возникновения законного представительства является:

- родство,
- усыновление,
- административный акт о назначении опекуна или попечителя и др.

Законные представители осуществляют от имени представляемого все процессуальные действия, право совершения, которых принадлежит самим представляемым с отдельными ограничениями, предусмотренными законом (например, согласно ст. 37 ГК РФ, опекун не вправе без разрешения органов опеки и попечительства совершать сделки по отчуждению имущества подопечного).

Законный представитель может поручить ведение дела в суде другому лицу, избранному им в качестве судебного представителя. В этом случае возможно участие в процессе двух представителей: законного и договорного.

**Патронаж** сочетает в себе элементы законного и договорного представительства.

**3. Общественное (уставное) представительство** – это ведение в судах дел уполномоченными общественными объединениями от имени и в интересах своих членов, а также иных лиц. Общественное представительство не может возникнуть помимо воли представляемого лица. Общественной организацией, имеющей право представлять интересы своих членов, является профсоюз.

**4. Представительство по назначению суда.** Суд назначает представителем адвоката в случаях, предусмотренных федеральным законом.

Представительство интересов доверителя адвокатом является договорным, а в случаях предусмотренных федеральным законом, - представительством по назначению суда.

Осуществляя представительство интересов доверителя и представительство интересов лица по назначению суда, адвокат обязан надлежащим образом подтвердить свои полномочия.

Исходя из действующего правового регулирования, полномочия представителя могут быть подтверждены:

1. доверенностью, выданной и оформленной в соответствии с законом.
2. ордером на исполнение поручения, выдаваемым соответствующим адвокатским образованием.
3. устным или письменным ходатайством доверителя, заявленным в судебном заседании. Устное ходатайство должно быть занесено в протокол судебного заседания, под такой записью обязательно должна ставиться подпись заявителя в случае указания специальных полномочий в ходатайстве.
4. полномочия законных представителей подтверждаются документами, удостоверяющими их статус и полномочия.

В соответствии со ст. 6 Федерального закона от 31.05.2002 N 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» полномочия адвоката, участвующего в качестве представителя доверителя в конституционном, гражданском и административном судопроизводстве, а также в качестве представителя или защитника доверителя в уголовном судопроизводстве и производстве по делам об административных правонарушениях, регламентируются соответствующим процессуальным законодательством Российской Федерации.

В случаях, предусмотренных федеральным законом, адвокат должен иметь ордер на исполнение поручения, выдаваемый соответствующим адвокатским образованием. Форма ордера утверждается федеральным органом юстиции. В иных случаях адвокат представляет доверителя на основании доверенности. При этом никто не вправе требовать от адвоката и его доверителя предъявления соглашения об оказании юридической помощи для вступления адвоката в дело (п. 2 ст. 6 ФЗ от 31.05.2002 N 63-ФЗ).

Таким образом, исходя из положений п. 2 ст. 6 Федерального закона от 31.05.2002 N 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» в подтверждение своих полномочий адвокат обязан в случаях предусмотренных федеральным законом предоставить ордер, в иных случаях доверенность.

Наличие в п. 2 ст. 6 Федерального закона от 31.05.2002 N 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» отсылочной нормы нередко приводит к разногласиям между адвокатом и судом о том, какими документами должны быть удостоверены полномочия адвоката: ордером или доверенностью либо ордером и доверенностью.

Анализ действующего процессуального законодательства позволяет прийти к выводу, что удостоверение полномочий адвоката зависит от вида судопроизводства, а в некоторых случаях от объема полномочий адвоката.

## **II. Участие адвоката в гражданском судопроизводстве.**

В соответствии со ст. 48 ГПК РФ граждане вправе вести свои дела в суде лично или через представителей. Личное участие в деле гражданина не лишает его права иметь по этому делу представителя. Дела организаций ведут в суде их органы, действующие в пределах полномочий, предоставленных им федеральным законом, иными правовыми актами или учредительными документами, либо представители.

Исходя из смысла ст. 49 ГПК РФ в качестве представителей граждан и юридических лиц в гражданском судопроизводстве могут выступать любые лица, имеющие надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела. Согласно ст. 2, ст. 25 Федерального закона от 31.05.2002 N 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» в качестве представителя на основе соглашения с доверителем может выступать адвокат.

Таким образом, основанием вступления адвоката в гражданское судопроизводство в качестве представителя являются соглашение об оказании юридической помощи и надлежащим образом оформленные полномочия на ведение дела в суде. При этом никто не вправе требовать от адвоката и его доверителя предъявления соглашения об оказании юридической помощи для вступления адвоката в дело (п. 2 ст. 6 ФЗ от 31.05.2002 N 63-ФЗ).

Кроме того, в силу ст. 49 ГПК РФ в случае отсутствия представителя у ответчика, место жительства которого неизвестно, а также в других предусмотренных федеральным законом случаях, основанием вступления адвоката в гражданское судопроизводство может являться определение суда о назначении адвоката представителем такого ответчика и надлежащим образом оформленные полномочия.

Процессуальные права (полномочия) лиц, участвующих в деле установлены в ст. 35 ГПК РФ. Как следует из ст. 54 ГПК РФ, представитель, в том числе адвокат, вправе осуществлять все процессуальные права от имени лица, участвующего в деле, интересы которого он представляет. Исключение составляют специальные процессуальные права (полномочия), осуществление которых должно быть специально оговорено в доверенности, выданной представляемым лицом. К таким специальным процессуальным правам (полномочиям) в силу ст. 54 ГПК РФ относятся:

- право представителя на подписание искового заявления,
- право представителя на предъявление его в суд,
- право представителя на передачу спора на рассмотрение третейского суда,
- право представителя на предъявление встречного иска,
- право представителя на полный или частичный отказ от исковых требований, уменьшение их размера,

- право представителя на признание иска,
- право представителя на изменение предмета или основания иска,
- право представителя на заключение мирового соглашения,
- право представителя на передачу полномочий другому лицу (передоверие),
- право представителя на обжалование судебного постановления,
- право представителя на предъявление исполнительного документа к взысканию,
- право представителя на получение присужденного имущества или денег.

Согласно п. 5 ст. 53 ГПК РФ право адвоката на выступление в суде в качестве представителя удостоверяется ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием. Вместе с тем, учитывая, что специальные процессуальные полномочия адвоката в силу ст. 54 ГПК РФ должны быть специально оговорены в доверенности, выданной доверителем, полномочия адвоката, в случае наделения его доверителем специальными полномочиями, помимо ордера должны быть удостоверены доверенностью.

Таким образом, в зависимости от основания вступления адвоката в гражданское судопроизводство и объема его полномочий полномочия адвоката могут быть удостоверены:

1. При назначении судом, - удостоверением адвоката и ордером.
2. На основании соглашения с доверителем без наделения специальными процессуальными полномочиями, - удостоверением адвоката и ордером.
3. На основании соглашения с доверителем с наделением специальными процессуальными полномочиями, - удостоверением адвоката, ордером и доверенностью, в которой должны быть оговорены специальные полномочия.

### **III. Участие адвоката в арбитражном судопроизводстве.**

Согласно п. 3 ст. 59 АПК РФ представителями граждан, в том числе индивидуальных предпринимателей, и организаций могут выступать в арбитражном суде адвокаты и иные оказывающие юридическую помощь лица.

В соответствии со ст. 2, ст. 25 Федерального закона от 31.05.2002 N 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» адвокат вправе участвовать в качестве представителя в арбитражном судопроизводстве только на основе соглашения с доверителем.

В силу п. 6 ст. 59 АПК РФ полномочия адвоката на ведение дела в арбитражном судопроизводстве должны быть надлежащим образом оформлены и подтверждены.

При этом необходимо учитывать, что согласно ст. 63 АПК РФ арбитражный суд обязан проверить полномочия адвоката. Вопрос о признании полномочий адвоката и допуске его к участию в судебном заседании решается арбитражным судом на основании исследования документов, предъявленных адвокатом. В случае непредставления адвокатом необходимых документов в подтверждение полномочий или представления документов, не соответствующих требованиям, установленным АПК РФ и другими федеральными законами, а также в случае нарушения правил о представительстве, установленных статьями 59 АПК РФ, арбитражный суд отказывает в признании полномочий адвоката, на что указывается в протоколе судебного заседания.

Как следует из положений п. 3 ст. 61 АПК РФ полномочия адвоката на ведение дела в арбитражном суде удостоверяются в соответствии с федеральным законом, а в случаях, предусмотренных международным договором Российской Федерации или федеральным законом, в ином документе.

В соответствии с п. 2 ст. 6 Федерального закона от 31.05.2002 N 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» адвокат должен иметь ордер на исполнение поручения в случаях, предусмотренных федеральным законом. Поскольку в ст. 59 АПК РФ и п. 2 ст. 6 Федерального закона от 31.05.2002 N 63-ФЗ отсутствуют положения, непосредственно предусматривающие удостоверение полномочий адвоката ордером, то для разрешения вопроса об удостоверении полномочий адвоката в арбитражном судопроизводстве необходимо руководствоваться нормами Гражданского Кодекса РФ. В соответствии со ст. 185 ГК РФ полномочия представителей независимо от их правового статуса удостоверяются доверенностью.

В связи с чем, полномочия адвоката в арбитражном судопроизводстве должны подтверждаться доверенностью.

Вместе с тем, учитывая специальный правовой статус адвоката, полагаем необходимым рекомендовать адвокатам, участвующим в арбитражном судопроизводстве, представлять в качестве основания своего участия доверенность, выданную доверителем с указанием на статус адвоката. В случае возникновения препятствий, связанных с указанием в доверенности на статус адвоката рекомендуется представлять ордер и доверенность. При этом необходимо учитывать, что никто не вправе требовать от адвоката и его доверителя предъявления соглашения об оказании юридической помощи для вступления адвоката в дело.

Кроме того, при оформлении доверенности необходимо учитывать, что согласно ст. 62 АПК РФ адвокат, вправе совершать от имени представляемого им лица все процессуальные действия, за исключением действий, указанных в части 2 ст. 62 АПК РФ, если иное не предусмотрено в доверенности или ином документе.

Анализ положений п. 2 ст. 62 АПК РФ позволяет прийти к выводу, что п. 2 ст. 62 АПК РФ помимо специальных процессуальных полномочий, аналогичных специальным полномочиям в ст. 54 ГПК РФ, дополнительно предусматривает следующие специальные процессуальные полномочия:

- право на подписание отзыва на исковое заявление,
- право на заявления об обеспечении иска,

- право на заключение соглашения по фактическим обстоятельствам,
- право на подписание заявления о пересмотре судебных актов по новым или вновь открывшимся обстоятельствам.

Таким образом, в случае наделения адвоката доверителем специальными процессуальными полномочиями, специальные процессуальные полномочия должны быть специально оговорены в доверенности выданной доверителем.

Учитывая изложенное, полномочия адвоката с учетом объема процессуальных полномочий, могут быть удостоверены:

1. Удостоверением адвоката и доверенностью с указанием на статус адвоката с отражением специальных процессуальных полномочий или без их отражения.
2. Удостоверение адвоката, ордером и доверенностью без указания на статус адвоката, с отражением или без отражения специальных процессуальных полномочий.

#### **IV. Участие адвоката в административном судопроизводстве.**

По общему правилу, сформулированному в ст. 55 КАС РФ, представителями по административным делам могут быть только лица, имеющие высшее юридическое образование.

В п. 1 ст. 1 Федерального закона от 31.05.2002 N 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» закреплено, что адвокатской деятельностью является квалифицированная юридическая помощь, оказываемая на профессиональной основе лицами, получившими статус адвоката в порядке, установленном настоящим Законом, физическим и юридическим лицам (далее - доверители) в целях защиты их прав, свобод и интересов, а также обеспечения доступа к правосудию.

Согласно п. 1 ст. 2 Федерального закона от 31.05.2002 N 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» адвокат является независимым профессиональным советником по правовым вопросам.

Таким образом, федеральный законодатель связывает право на получение квалифицированной юридической помощи с помощью адвоката. С учетом этого к лицу, претендующему на получение статуса адвоката, предъявляются соответствующие квалификационные требования.

В частности, из взаимосвязанных положений ст. ст. 9 - 12 Федерального закона от 31.05.2002 N 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» следует, что статус адвоката может быть присвоен только лицу, успешно сдавшему квалификационный экзамен, имеющему высшее юридическое образование либо ученую степень по юридической специальности и отвечающему установленным законом требованиям к стажу по юридической специальности.



Таким образом, присвоение лицу статуса адвоката свидетельствует о наличии у него квалификации, позволяющей профессионально оказывать юридическую помощь, которая подтверждена решением соответствующей квалификационной комиссии.

В связи с изложенным, предъявление документов о высшем юридическом образовании для представления интересов доверителя в административном судопроизводстве адвокату не требуется.

При решении вопроса, какими документами адвокаты должны подтверждать свои полномочия на участие в административном судопроизводстве необходимо исходить из следующего:

Согласно ч. 3 ст. 55 КАС РФ представители должны представить суду документы, удостоверяющие их статус и полномочия. При этом ч. 4 ст. 57 КАС РФ устанавливает, что полномочия адвоката на ведение административного дела в суде в качестве представителя удостоверяются в соответствии с федеральным законом.

В силу п. 2 ст. 6 Федерального закона от 31.05.2002 N 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» в случаях, предусмотренных федеральным законом, адвокат должен иметь ордер на исполнение поручения, выдаваемый соответствующим адвокатским образованием. В иных случаях адвокат представляет доверителя на основании доверенности.

Согласно п. 3 ст. 15 Федерального закона от 31.05.2002 N 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» удостоверение адвоката является единственным документом, подтверждающим статус адвоката.

Исходя из изложенного, полномочия адвоката в административном процессе подтверждаются доверенностью на представление интересов доверителя, а его статус - соответствующим удостоверением.

Вместе с тем по смыслу ч. 4 ст. 54, ч. 4 ст. 57, ч. 6 ст. 277 КАС РФ и ст. 6 Федерального закона от 31.05.2002 N 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» при назначении судом административному ответчику в качестве представителя адвоката его полномочия подтверждаются ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием.

Кроме того, адвокаты, которые были привлечены до 15 сентября 2015г. к участию в деле, возникающем из административных и иных публичных правоотношений, в силу ч. 5 ст. 53 ГПК РФ могут выступать в качестве представителя при предъявлении ордера. При этом адвокат не обладает полномочиями, которые исходя из смысла ч. 2 ст. 56 КАС РФ могут подтверждаться лишь указанием на них в доверенности. Анализ положений ч. 2 ст. 56 КАС РФ позволяет констатировать, что специальные процессуальные полномочия в административном судопроизводстве аналогичны специальным процессуальным полномочиям в арбитражном судопроизводстве.

Таким образом, как и в рассмотренных выше случаях для обеспечения полноценного участия адвоката в административном судопроизводстве с целью оказания профессиональной правовой помощи в соответствии с требованиями Федерального закона «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» адвокату необходимо представлять:

1. Удостоверение адвоката и доверенность с указанием на статус адвоката с отражением специальных процессуальных полномочий или без их отражения.
2. Удостоверение адвоката, ордер и доверенность без указания на статус адвоката, с отражением или без отражения специальных процессуальных полномочий.

## **V. Участие адвоката в судопроизводстве по делам об административных правонарушениях.**

Согласно ст. 25.5 КоАП РФ для оказания юридической помощи лицу, в отношении которого ведется производство по делу об административном правонарушении, в производстве по делу об административном правонарушении может участвовать защитник, а для оказания юридической помощи потерпевшему - представитель. В качестве защитника или представителя к участию в производстве по делу об административном правонарушении допускается адвокат или иное лицо. Полномочия адвоката удостоверяются ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием.

В п. 8 Постановления Пленума Верховного Суда РФ от 24.03.2005 N 5 «О некоторых вопросах, возникающих у судов при применении Кодекса Российской Федерации об административных правонарушениях» разъяснено, что если лицо, привлекаемое к административной ответственности, либо потерпевший в соответствии с частью 2 статьи 24.4 КоАП РФ в судебном заседании заявит ходатайство о привлечении защитника или представителя к участию в деле об административном правонарушении, то такой защитник или представитель должен быть допущен к участию в деле об административном правонарушении без представления соответствующей доверенности.

Защитник и представитель, допущенные к участию в производстве по делу об административном правонарушении, вправе знакомиться со всеми материалами дела, представлять доказательства, заявлять ходатайства и отводы, участвовать в рассмотрении дела, обжаловать применение мер обеспечения производства по делу, постановление по делу, пользоваться иными процессуальными правами в соответствии с настоящим Кодексом.

Учитывая изложенное, полномочия адвоката в качестве защитника или представителя потерпевшего в судопроизводстве по рассмотрению дел об административных правонарушениях подтверждаются удостоверением адвоката и ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием.

## **VI. Участие адвоката в уголовном судопроизводстве.**

В силу ст. 45, ст. 49 УПК РФ адвокат может осуществлять полномочия на стороне обвинения или на стороне защиты.

В соответствии со ст. 45 УПК РФ адвокат может быть представителем потерпевшего, частного обвинителя и гражданского истца, в том числе являющегося юридическим лицом.

Необходимо отметить, что в положениях ст. 45 УПК РФ отсутствует прямое указание на подтверждение полномочий адвоката ордером. В связи с чем, исходя из смысла п. 2 ст. 6 Федерального закона от 31.05.2002 N 63-ФЗ «Об адвокатской деятельности и адвокатуре в Российской Федерации» адвокат должен представлять интересы потерпевшего, частного обвинителя и гражданского истца, в том числе являющегося юридическим лицом, на основании доверенности.

Вместе с тем, учитывая наличие у адвоката специального правового статуса, рекомендуется полномочия адвоката удостоверить удостоверением адвоката и доверенностью с указанием в ней на статус адвоката либо удостоверением адвоката, ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием и доверенностью без указания на статус адвоката.

Участвуя на стороне защиты, адвокат на основании п. 4 ст. 49 УПК РФ вступает в уголовное дело в качестве защитника по предъявлении удостоверения адвоката и ордера.

В связи с чем, полномочия защитника удостоверяются удостоверением адвоката и ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием.

## **VII. Участие адвоката в конституционном судопроизводстве.**

В соответствии со ст. 53 Федерального конституционного закона от 21.07.1994 N 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации» представителями сторон в конституционном судопроизводстве могут выступать представителями сторон по должности, депутат Совета Федерации или депутат Государственной Думы из числа обратившихся с запросом, адвокаты или лица, имеющие ученую степень по юридической специальности, полномочия которых подтверждаются соответствующими документами.

Представители сторон, в том числе адвокат, вправе знакомиться с материалами дела, излагать свою позицию по делу, задавать вопросы другим участникам процесса, заявлять ходатайства, в том числе об отводе судьи.

В связи с тем, что положения ст. 53 Федерального конституционного закона от 21.07.1994 N 1-ФКЗ «О Конституционном Суде Российской Федерации» не содержат положений о подтверждении полномочий адвоката ордером, полномочия адвоката должны удостоверяться удостоверением адвоката и доверенностью с указанием в ней на статус адвоката, либо удостоверением адвоката, ордером, выданным соответствующим адвокатским образованием, и доверенностью без указания на статус адвоката.